

Министерство образования и науки Российской Федерации

Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего
профессионального образования
«Нижегородский государственный архитектурно-строительный университет»

Ф. С. Сосенков, С. В. Тищенко

ПРАВОВЕДЕНИЕ

КУРС ЛЕКЦИЙ

Нижний Новгород
2012

ББК
С
УДК

Рецензенты:

Кожевников С.Н. – доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист РФ;

Лаврентьев А.Р. – кандидат юридических наук, доцент

Сосенков Ф.С. Правоведение: курс лекций / Ф.С.Сосенков, С.В.Тищенко. – Н.Новгород: Нижегород. гос. архитектур.-строит. ун-т, 2012. – ISBN

Данный курс лекций представляет собой один из вариантов изложения в доступной и краткой форме материала по вопросам, закрепленным государственными образовательными стандартами для неюридических специальностей. Студент, освоивший материал, изложенный в учебном пособии, получает знания по теории права, основным отраслям российского права, таким как конституционное право России, гражданское право, трудовое право и другие.

ББК

ISBN

© Сосенков Ф.С., 2012
© Тищенко С.В., 2012
© ННГАСУ, 2012

СОДЕРЖАНИЕ

ПРЕДИСЛОВИЕ.....	5
ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ.....	5
Тема 1. ПРАВО: ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ, СОЦИАЛЬНОЕ НАЗНАЧЕНИЕ.....	7
1. Право: определение, признаки.....	7
2. Сущность, социальное назначение, ценность и содержание права.....	9
3. Принципы права и их виды.....	12
4. Право и экономика.....	14
5. Функции права: понятие, виды.....	17
Контрольные вопросы по теме.....	20
Тема 2. НОРМЫ ПРАВА, ИСТОЧНИКИ И СИСТЕМА РОССИЙСКОГО ПРАВА.....	20
1. Нормы права: понятие, структура, виды.....	20
2. Понятие и виды форм (источников) права.....	30
3. Нормативный правовой акт.....	32
4. Закон: понятие и виды.....	33
5. Подзаконный нормативный правовой акт: понятие и виды.....	35
6. Система права: понятие, особенности, элементы.....	38
7. Соотношение международного и национального права в Российской Федерации.....	41
Контрольные вопросы по теме.....	42
Тема 3. ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ.....	43
1. Понятие и признаки правоотношения.....	43
2. Структура (юридический состав) правоотношения.....	45
3. Содержание правоотношения (субъективное право и юридическая обязанность).....	49
4. Объекты правоотношений.....	52
5. Виды правоотношений.....	53
6. Юридические факты: понятие, классификация.....	55
Контрольные вопросы по теме.....	58
Тема 4. ТОЛКОВАНИЕ И РЕАЛИЗАЦИЯ ПРАВА.....	58
1. Понятие и необходимость толкования норм права.....	58
2. Основные приемы (способы) толкования права.....	61
3. Виды толкования права.....	65
4. Акты толкования права: особенности, виды.....	71
5. Понятие и формы реализации права.....	72
6. Применение норм права.....	75
7. Акты применения норм права.....	79
8. Классификация (виды) актов применения права.....	80
Контрольные вопросы по теме.....	82
Тема 5. ПРАВОНАРУШЕНИЯ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ.....	83
1. Понятие и признаки правонарушения.....	83
2. Юридический состав правонарушения и его элементы.....	87
3. Виды правонарушений.....	91

4. Понятие и признаки юридической ответственности.....	93
5. Принципы юридической ответственности.....	95
6. Цели и функции юридической ответственности.....	98
7. Основания юридической ответственности.....	99
8. Виды юридической ответственности.....	100
9. Основания исключения и освобождения от юридической ответственности....	103
Контрольные вопросы по теме.....	106
Тема 6. ОСНОВЫ КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА.....	107
1. Предмет конституционного права.....	107
2. Нормы конституционного права.....	110
3. Конституционно-правовые отношения.....	114
4. Источники конституционного права.....	116
5. Основные институты конституционного права.....	120
Контрольные вопросы по теме.....	127
Тема 7. ОСНОВЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА.....	128
1. Понятие гражданского права.....	128
2. Гражданско-правовое отношение.....	129
3. Граждане как субъекты гражданского права.....	131
4. Юридические лица.....	134
5. Объекты гражданских правоотношений.....	136
6. Сделки.....	138
7. Осуществление гражданских прав, исполнение обязанностей. Защита гражданских прав.....	139
8. Право собственности	142
9. Обязательства	145
Контрольные вопросы по теме.....	148
Тема 8. ОСНОВЫ ТРУДОВОГО ПРАВА.....	149
1. Предмет и метод трудового права.....	149
2. Источники трудового права.....	150
3. Субъекты трудового права.....	153
4. Трудовой договор.....	157
Контрольные вопросы по теме.....	169
Тема 9. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ОТДЕЛЬНЫХ ОТРАСЛЕЙ РОССИЙСКОГО ПРАВА.....	170
1. Основные отрасли российского права: общая характеристика.....	170
2. Публичное и частное право.....	172
Контрольные вопросы по теме.....	173

ПРЕДИСЛОВИЕ

В настоящее время не испытывается недостатка в юридической литературе, в том числе содержащей основы правовых знаний. С одной стороны, это предоставляет современному студенту широкие возможности по изучению, расширению и углублению знаний в области права, а с другой – подчас неоправданно перегружает его дополнительной информацией. В этом случае необходимы учебные пособия, которые в краткой форме излагают основы курса в соответствии с государственными образовательными стандартами и содержат необходимый и достаточный объем учебного материала, который должен освоить студент.

В курсе лекций рассматриваются основные юридические понятия и категории, позволяющие осмыслить принципы и методы функционирования всей правовой системы России, соотношение отраслей частного и публичного права, взаимодействие международного и национального законодательства, а также правовое положение физических и юридических лиц и т.д. Данные знания являются тем минимумом, который необходим каждому человеку как субъекту общественных отношений, потому что именно право определяет обязательные критерии правомерного поведения в обществе. Кроме того, материал, изложенный в настоящем курсе лекций, создает необходимый базис знаний, который понадобится студентам при изучении предусмотренных по учебному плану юридических дисциплин – хозяйственного права, трудового права.

Содержание лекций в основном раскрыто объемно и широко. Учитывалось то, что далеко не все научные источники, новые учебники по правоведению доступны студентам для изучения.

Курс лекций достаточно четко структурирован, содержит базовый минимум (юридические понятия, определения, относящиеся юриспруденции), который позволяет успешно осваивать темы из курса правоведения.

Каждая тема разбита на логически связанные, пронумерованные и озаглавленные параграфы. Ко всем темам прилагаются контрольные вопросы, способствующие расширению кругозора по отдельным проблемным аспектам.

Авторы надеются, что предлагаемый курс лекций будет способствовать получению основательных современных знаний по правоведению.

Принятые сокращения

АПК РФ – Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации

ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации

ГПК РФ – Гражданско-процессуальный кодекс Российской Федерации

КоАП РФ – Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях

СК РФ – Семейный кодекс Российской Федерации

УК РФ – Уголовный кодекс Российской Федерации

УПК РФ – Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации

ФЗ – федеральный закон

ФКЗ – федеральный конституционный закон

Тема 1. Право: понятие, сущность, социальное назначение

1. Право: определение, признаки

Право представляет собой сложное, многогранное явление, выражающееся в множестве понятий. В самом общем виде право можно определить как *систему правил поведения, установленных государством и обеспеченных в случае их невыполнения его принудительной силой*.

В учебной литературе можно встретить, например, следующие определения права.

«Право – это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, выражающих общественную, классовую волю (конкретные интересы общества, классов и т.п.), устанавливаемых и обеспечиваемых государством и направленных на урегулирование общественных отношений».¹

«Право – это система общеобязательных формально определенных норм, выражающих меру свободы человека, принятых или санкционированных государством и охраняемых им от нарушений».²

«Право – это система общеобязательных формально определенных, установленных (санкционированных) и обеспечиваемых государством правил поведения (норм), выражающих общую индивидуальную волю и являющихся государственным регулятором общественных отношений».³

Можно найти и более сложные, развернутые определения. «Право – это система общеобязательных правил поведения (норм), устанавливаемых либо санкционируемых компетентными государственными органами, а также принимаемых путем референдума в целях регулирования общественных отношений, выражающих первоначально волю определенных классов, слоев населения, а по мере стирания социальных различий и демократизации общества – большинства народа с учетом интересов меньшинства, реализация которых (норм) обеспечивается государством».⁴

Определим, таким образом, право как *систему общеобязательных, формально определенных исходящих от государства норм, выражающих волю государства, охраняемых государством и направленных на регулирование общественных отношений*.

В качестве признаков права можно выделить:

- 1) системность права;
- 2) общеобязательность права;
- 3) формальная определенность права;
- 4) непersonифицированность права;
- 5) связь права с государством;
- 6) волевой характер;
- 7) направленность на регулирование общественных отношений.

¹ Кожевников С.Н. Общая теория права: курс лекций. – Н.Новгород: Изд-во ФГОУ ВПО «ВГАВТ», 2010. – С. 9.

² Леушин В.И. Понятие, сущность и основные признаки права / Теория государства и права: учебник / отв.ред. В.Д.Перевалов. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Норма, 2009. – С.114.

³ Востриков П.П. Теория государства и права. В кратком изложении: учеб. пособие. – Н.Новгород: Изд-во Волго-Вятской академии государственной службы, 2008. – С.74.

⁴ Вишневецкий А.Ф. Общая теория государства и права: учебник, 2-е изд., перераб. и доп. / А.Ф.Вишневецкий, Н.А.Горбатюк, В.А.Кучинский; под общей редакцией проф. В.А.Кучинского. – М.: Изд-во деловой и учебной литературы, 2006. – С.169.

1) *Системность права* означает, что оно представляет собой не случайную совокупность норм, а внутренне упорядоченный, согласованный организм. Первичные элементы системы права – правовые нормы – находятся в постоянном взаимодействии. Действие одной нормы нередко приводит в действие другие. К примеру, в соответствии с нормой, содержащейся в статье 21 Трудового кодекса Российской Федерации, работник имеет право на своевременную и в полном объеме выплату заработной платы в соответствии со своей квалификацией, сложностью труда, количеством и качеством выполненной работы.¹ Нарушение работодателем данной нормы может «включить» норму, содержащуюся в статье 145.1 Уголовного кодекса Российской Федерации «Невыплата заработной платы, пенсий, стипендий, пособий и иных выплат».

Между нормами права есть своего рода «разделение труда». Они специализированы, нацелены на выполнение определенной юридической операции. Одни нормы закрепляют общие принципы, другие вводят запреты (запрещающие нормы), третьи – направлены на применение принудительных мер в случае совершения правонарушения (правоохранительные нормы) и т.д.²

2) *Общеобязательность права* понимается в том смысле, что его требования должны соблюдаться всеми субъектами. Причем не играет роли субъективное отношение человека к правовым требованиям, положительно или отрицательно они к ним относятся.

3) *Формальная определенность права* – это его способность детально отражать требования, предъявляемые к поведению людей. Формальная определенность права отражается в нескольких аспектах. *Во-первых*, право содержится в формальных источниках (законы, указы, постановления, приказы и др.), принятых по формальной процедуре. *Во-вторых*, нормы права выступают как всеобщая форма, одинаковый масштаб к людям. «По своей природе право может состоять лишь в применении равной меры; но неравные индивиды <...> могут быть измеряемы одной и той же мерой лишь постольку, поскольку их рассматривают под одним углом зрения, берут только с одной определенной стороны...»³. Субъекты же в силу разных обстоятельств различны по своему экономическому, социальному и иному положению. Скажем, ч.1 ст.34 Конституции РФ предоставляет каждому право на свободное использование своих способностей для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Вместе с тем очевидно, что способности и возможности для такой деятельности значительно отличаются у различных социальных групп населения: рабочие, служащие, лица, занимающие высокие должности в органах государственной власти, пенсионеры, студенты, руководители крупных промышленных предприятий и др. *В-третьих*, формальная определенность права выражается в том, что юридические нормы в отличие от других социальных норм (норм морали, обычаев и др.) способны четко фиксировать права, обязанности и санкции за нарушение предписаний.

¹ См.: Собрание законодательства Российской Федерации. Изд-во «Юридическая литература». 07 января 2002. №1. ст.3.

² См.: Кожевников С.Н. Указ. соч. – С.11.

³ Маркс К., Энгельс Ф. Соч., т.19. – С.19.

4) *Неперсонифицированность нормы права* проявляется в том, что у правовых норм отсутствует конкретный адресат. Нормы права адресуются всем членам общества, а не отдельным, индивидуально определенным гражданам и организациям. Например, статья 57 Конституции РФ гласит, что каждый обязан платить законно установленные налоги и сборы. Норма обращается не к конкретному физическому лицу-налогоплательщику (Иванову, Петрову или Сидорову) и не к конкретной организации (ООО «Разум», ФГУ «Госморспасслужба» и т.д.), а ко всем физическим и юридическим лицам.

5) *Связь права с государством* проявляется, во-первых, в том, что государство создает основную массу правовых норм в процессе правотворческой деятельности. Во-вторых, право не только создается, но и обеспечивается государством. Реализация правовых норм зачастую требует материального обеспечения, финансирование многих законов (об обороне, государственной безопасности, пенсионном обеспечении, образовании и др.) требуют значительных расходов государственного бюджета. Вместе с тем право также обеспечивается возможностью применения государственного принуждения в случае нарушения его предписаний (штраф, принудительное взыскание суммы долга, лишение свободы и др.).

6) *Волевой характер права* раскрывает его глубинную природу. В русском языке под волей понимается способность осуществлять свои желания, поставленные перед собой цели, сознательное стремление к осуществлению чего-либо.¹ Люди, приобщенные к рычагам управления государством (депутаты представительных органов, должностные лица исполнительных органов власти и др.), выражают свою волю, волю различных социальных групп в праве. Любой нормативный правовой акт содержит волю компетентного государственного органа – носителя публично-властных полномочий. Воля в праве, отражая интересы (экономические, социальные и др.) различных слоев и групп населения, фиксируется (объективируется) в законах и иных нормативных правовых актах, в содержащихся в них юридических нормах в виде дозволений, предписаний, запретов.²

7) *Главным назначением правовых норм является регулирование общественных отношений*, отношений между индивидами, организациями. Задачей права, таким образом, выступает разумное упорядочение наиболее важных сфер общественной жизни.

2. Сущность, социальное назначение, ценность и содержание права

Сущность представляет собой категорию, означающую самое главное и существенное в чем-либо, совокупность наиболее важных, решающих, устойчивых свойств и отношений, выражающих глубинные, необходимые связи и отношения, которыми определяются все другие свойства и признаки данного явления. Таким образом, сущность права – это внутренние необходимые

¹ См.: Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка: 80 000 слов и фразеологических выражений / Российская академия наук. Институт русского языка им. В.В.Виноградова. – 4-е изд., дополненное. – М.: Азбуковник, 1999. – С.96.

² См.: Фатьянов А.А. Воля как правовая категория // Государство и право. – 2008. – №4. – С.5–12.

ключевые стороны этого явления. Как отмечено выше, праву присущ волевой характер. В связи с этим вопрос о сущности права сводится к вопросу о том, *чью волю* оно выражает.

Кроме того, на право, его сущность большое влияние оказывает состояние экономики, национальный состав населения, исторические традиции и другие факторы.

В юридической науке в основном сложилось два подхода к сущности права: классовый и общесоциальный.

В рамках *классового (марксистского) подхода* право определяется как *воля господствующего класса*. К.Маркс и Ф.Энгельс в «Манифесте коммунистической партии», обращаясь к буржуазии как к экономически господствующему классу, отмечают: «...право есть лишь возведенная в закон воля вашего класса, воля, содержание которой определяется материальными условиями жизни вашего класса»¹. С этой точки зрения сущность права раскрывается через его понимание как мощной социально-политической силы, как инструмента классового и политического господства. Для марксистской теории характерно рассмотрение права в тесной связи с государством, которое не только формирует, но и поддерживает право в процессе его реализации. Тем самым сущность права предопределяет такие его свойства, как общеобязательность, гарантированность в случае нарушения силой государственного принуждения, защита прежде всего интересов господствующего класса.

Сторонники *общесоциального* подхода рассматривают право как выражение компромисса между классами, группами, различными социальными слоями общества, средство поиска согласия, взаимных уступок. По их мнению, именно на это должны быть направлены основные усилия, принуждение должно использоваться во вторую очередь.

Наряду с рассмотренными основными, можно выделить и иные подходы к сущности права. Речь идет о религиозном, расовом, национальном и иных подходах, в рамках которых соответственно религиозные, национальные или расовые интересы будут преобладать в праве. Ряд ученых полагает также, что сущность права проявляется в его органической связи с принципом справедливости.

Слово «назначение» в русском языке означает область, сферу применения чего-нибудь.² К вопросу о *социальном назначении права* неизменно обращались философы, социологи, юристы и политические деятели различных эпох.

Аристотель видел назначение права в том, чтобы установить справедливость в обществе: для него право и справедливость выступают равнозначными понятиями. Демосфен считал, что социальное назначение права в установлении порядка, которому должны следовать все люди. Древнеримский юрист и оратор Цицерон усматривал социальное назначение права в том, что оно предписывает необходимые действия и запрещает нежелательные. Гуго Гроций определял социальное назначение права как выражение им моральных правил, предписание справедливых действий. Немецкие философы Г. Гегель и И. Кант видели

¹ Маркс К., Энгельс Ф. Соч. Изд. 2. Т.4. – С.443.

² См.: Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Указ. соч. – С. 382.

социальное назначение права в том, чтобы обеспечить интересы личности, интересы человека и гражданина.

Однако более пристальное внимание вопросам социального назначения права стало уделяться в начале XX в. Отдельные ученые (Л. Дюги, Н. М. Коркунов, Л.И.Петражицкий и др.) обратили внимание на разнообразные социальные аспекты действия права. Появилась теория социальных функций права, суть которой заключалась в попытках объяснить общественную природу права, его социальную ценность, многосторонность действия, важность права для решения социальных задач.

Каждый из перечисленных исследователей по-своему объяснял социальное назначение права, зачастую они исходили из совершенно различных позиций, но указывали на осуществление правом социальных (общественных) функций, видя в них проявление как социальной природы, так и социального назначения права.¹

В современной юридической литературе признается значение права как необходимого инструмента регулирования экономических отношений, отношений по использованию природных ресурсов, по охране окружающей среды, по защите прав и законных интересов физических и юридических лиц, в утверждении народовластия, институтов демократии. В целом социальное назначение права проявляется в закреплении необходимых отношений, искоренении негативных явлений из жизни общества, создании условий для благоприятного развития новых, более прогрессивных отношений.²

Ценность права. Слово «ценность» означает важность, значение, способность того или иного предмета, явления быть полезным для достижения определенной цели. Рассмотрим ценность права относительно общества, государства и личности.

Ценность права для общества проявляется в том, что оно:

- 1) является средством организации управления общественными процессами, отношениями между людьми, организациями;
- 2) представляет собой действенный инструмент защиты существующего общественного строя;
- 3) признается средством обновления общества, развивает те общественные отношения, в которых оно заинтересовано;
- 4) реализует нравственные принципы, например принцип справедливости, принцип свободы;
- 5) устанавливает правовые основы функционирования важнейших институтов гражданского общества (рыночная экономика, СМИ, система образования и др.);
- 6) выступает средством разрешения социальных конфликтов;
- 7) содержит нормативные предпосылки законности и правопорядка, препятствует проявлению произвола, противоправных явлений, способствует их искоренению.

¹ См.: Теория государства и права / Под ред. В.П. Малахова, В.Н. Казакова. – М.: Академический Проспект, Екатеринбург: Деловая книга, 2002. – С. 56 – 57.

² См.: Кожевников С.Н. Указ. соч. – С. 13.

Ценность права для государства проявляется в нескольких направлениях:

1) правовые предписания используются для организации, упорядочения структуры государственного механизма. С помощью права определяются компетенция, властные полномочия государственных органов, порядок их формирования (выборность или назначаемость и др.); отношения субординации (назовем в этой связи Федеральный закон от 06 октября 1999 года №184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации», Указ Президента Российской Федерации от 12 мая 2008 года №724 «Вопросы системы и структуры федеральных органов исполнительной власти» и др.);

2) правовые нормы необходимы для осуществления функций государства (правотворческая, исполнительно-распорядительная, контрольно-надзорная), способствуют осуществлению основных направлений государственной деятельности на основании закона и в его рамках.

Ценность права для личности. Посредством права личность наделяется правосубъектностью, правовым статусом, статусом гражданина, системой прав и обязанностей, определяющей ее правовые возможности в обществе. Право также берет под защиту такие свойства личности, как *жизнь, здоровье, честь, достоинство*. Право побуждает государственные структуры действовать с учетом того, что человек, его права и свободы конституционно признаны высшей социальной ценностью.

Важно и то, что в отношениях личности и государства в качестве приоритетных, согласно Конституции РФ, признаются права и законные интересы личности.

В заключение раздела отметим, что аксиологический (ценностный) подход к праву позволяет более глубоко и объемно рассмотреть его сущность, специфические особенности, регулятивные свойства.

3. Принципы права и их виды

В интересующем нас значении принцип определяется как основное, исходное положение.¹ В этой связи *принципы права* – это основные, исходные начала, выражающие сущность права, его природу и назначение в обществе .

Принципы права объективны, поскольку обусловлены реально существующими экономическими, социальными, политическими и иными общественными условиями. В этой связи представляет интерес следующее суждение: «Не природа и общество соотносятся с принципами, а наоборот, принципы верны лишь постольку, поскольку они соответствуют природе и истории».² основополагающие идеи права выступают, таким образом, не произвольными конструкциями человеческого разума, а особой формой выражения закономерностей, объективно сложившихся в обществе. Фиксируя в своем содержании необходимые и существенные связи, имеющиеся в обществе

¹ См.: Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Указ. соч. – С. 595.

² Энгельс Ф. Анти-Дюринг / Маркс К., Энгельс Ф. – Соч. Т.20. – С.34.

и в праве, они позволяют установить оптимальный порядок общественных отношений.

Принципы права могут напрямую закрепляться в юридических нормах. В таком случае имеет место норма-принцип – правовое предписание, выражающее и закрепляющее принцип права. К примеру Уголовный кодекс Российской Федерации содержит нормы-принципы в следующих своих статьях: статья 3 (принцип законности), статья 4 (принцип равенства граждан перед законом), статья 5 (принцип вины), статья 6 (принцип справедливости), статья 7 (принцип гуманизма). К тому же принципы права могут, не будучи напрямую закрепленными, логически вытекать из смысла совокупности норм права.

В юридической литературе классификация принципов права осуществляется в зависимости от *сферы их распространения*, то есть по масштабу охвата ими *правового пространства*. По этому критерию принципы права можно подразделить на общие (*общеправовые*), *межотраслевые*, *отраслевые* и *принципы правовых институтов*.

Общие (общеправовые) принципы – это основные начала, которые характеризуют наиболее существенные черты права в целом. Общие принципы действуют во всех отраслях вне зависимости от характера и специфики регулируемых ими отношений.

К числу общих принципов права относятся:

- принцип демократизма, состоящий в закреплении институтов представительной и непосредственной демократии, в установлении прав и свобод граждан;
- принцип юридического равенства, то есть равенства всех перед законом независимо от национальности, пола, расы, общественного и имущественного положения, партийной принадлежности и т.д.;
- принцип верховенства закона над другими нормативными правовыми актами;
- принцип справедливости, способствующий обеспечению соответствия между правами и обязанностями индивидов, между трудом и вознаграждением, заслугами человека и их общественным признанием, преступлением и наказанием и др.;
- принцип социальной свободы, проявляемый в выборе форм трудовой деятельности, профессии, возможности пользоваться различными социальными услугами государства и частных лиц, распоряжаться своими трудовыми доходами и др.;
- принцип первенства международного права над внутригосударственным;
- принцип юридической ответственности за виновное деяние;
- принцип гуманизма, в соответствии с которым человек, его права и свободы признаются высшей ценностью;
- принцип единства прав и обязанностей;
- принцип сочетания убеждения и принуждения и т.п.

В том случае, если принципы права характеризуют наиболее существенные черты нескольких отраслей права, то их относят к *межотраслевым*. Отрасли права, как правило, являются при этом родственными. Например, для уголовно-процессуального, гражданско-

процессуального и арбитражного процессуального права характерны следующие межотраслевые принципы:

- процессуальное равенство участников сторон;
- гласность судебного разбирательства;
- состязательность и др.

Принципы, действующие в рамках только одной отрасли права, называются *отраслевыми*. К ним относятся: в уголовно-процессуальном праве – презумпция невиновности, в гражданском праве – принцип равенства сторон в имущественных отношениях, в трудовом праве – принцип свободы труда, в земельном праве – принцип целевого характера использования земли, в уголовно-исполнительном праве – индивидуализация воспитательного воздействия и др.

Принципы правовых институтов представляют собой такие отправные начала и положения, на которых строятся отдельно взятые институты в рамках отрасли права. По сравнению с отраслью права, институт – значительно меньшая совокупность юридических норм. Например, в гражданском праве обособляется институт возмещения вреда, то есть компенсация имущественного ущерба в результате причиненного вреда. Этот институт базируется на таком принципе, как *полное возмещение вреда в натуре* (предоставление вещи такого же качества, исправление поврежденной вещи) или *полное возмещение причиненных убытков*.

Принципы права не только определяют общие направления правового воздействия, но и могут быть положены в обоснование решения по конкретному юридическому делу (аналогия права).

4. Право и экономика

Слово «экономика» (от греч. *oikonomia* – «хозяйство») – совокупность производственных отношений, способов производства конкретного общества. Под *экономикой* также понимается определенная социальная сфера, ключевым звеном которой является деятельность, связанная с производством, обменом и распределением материальных благ. Определяющую роль в сфере экономики играют *отношения собственности*.

Право и экономика тесно взаимосвязаны, оказывают взаимное воздействие. В марксистской теории однозначно утверждалось, что сущность, содержание права в значительной мере предопределены системой экономических отношений, господствующих в обществе, и, прежде всего, отношениями собственности. В предисловии к «Критике политической экономии» К. Маркс писал: «Мои исследования привели меня к тому результату, что правовые отношения, так же точно как и формы государства, не могут быть поняты ни из самих себя, ни из так называемого общего развития человеческого духа, что, наоборот они коренятся в материальных жизненных отношениях...»¹. Содержание права отмечено в «Манифесте коммунистической партии», обусловлено производственными отношениями. «...Ваше право, – подчеркивают Маркс и Энгельс, обращаясь к буржуазии, – есть лишь возведенная в закон воля вашего класса, воля, содержание которой определяются материальными

¹ Маркс К., Энгельс Ф. Соч. т. 13. – С. 6.

условиями жизни вашего класса»¹. Из этого определения следует, что право в обществе того периода времени, по сути, как и любого общества, является продуктом определенного типа производственных отношений. И в этой связи в жизни реализуются те *правовые формы*, которые соответствуют экономическим закономерностям.

Можно утверждать, что эти положения марксистской теории верны и в настоящее время, в частности выводы о значительной роли экономики в формировании права, законодательства.

В советской юридической науке право также рассматривалось как социальное явление, обусловленное экономическими отношениями. В то же время признавалось, что право в определенных пределах не зависит от экономики, относительно самостоятельно, что проявляется в возможности его обратного воздействия на экономику. Действительно, право может оказывать такое воздействие, стимулируя либо сдерживая развитие производственных отношений.

В настоящее время вопрос об отношениях между экономикой и правом, по сути, рассматривается в традиционном понимании. Соответственно признается, что в определенных ситуациях можно говорить о приоритете экономики перед правом. Например, состояние экономики в современной России определяет существенные особенности законов о собственности, антимонопольном законодательстве, об охране прав потребителей и т.д. Но бывает и наоборот, когда право играет приоритетную роль по отношению к экономике. Так, современный рыночный механизм в связи с проявлением экономического и финансового кризиса нуждается в соответствующем внешнем управляющем воздействии со стороны государства и права. Это объясняет то, что в последнее время значительно возрастает роль права в организации и контроле важнейших процессов и отношений в экономической сфере.

Действительно, с одной стороны, экономика определяет уровень развития права, а с другой – право оказывает обратное регулятивное воздействие на производственные (экономические) отношения.

Современная рыночная экономика представляет собой сложное социальное явление. Это – имущественные, товарно-денежные отношения, основанные на равенстве сторон, предполагающие неограниченное число участников конкуренции, свободный доступ на рынок и такой же выход из него, информированность каждого участника конкуренции о предложении и спросе, ценах и норме прибыли и т.д.

Рыночные правоотношения характеризуются наличием специальных субъектов права, правоспособность которых направлена на участие в рыночных отношениях. Это – акционерные общества, коммерческие организации, производственные кооперативы, банки, государственные и муниципальные предприятия и т.д. В учебной литературе можно встретить также иные классификации субъектов рыночных отношений: фирмы, банки, страховые и трастовые компании, инвестиционные структуры.² Указанные субъекты имеют

¹ Маркс К., Энгельс Ф. Соч. т. 4. – С. 443.

² См.: Лазарев В.В. Государство, право и экономика / Общая теория права и государства: Учебник / Под. ред. В.В. Лазарева. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Юрист, 2000. – С. 481.

разную сферу рыночных отношений: рынок средств производства и недвижимости, потребительский рынок, финансовый рынок, рынок интеллектуальной собственности. Сфера рыночных отношений, так же как и вид субъекта предпринимательской деятельности, обуславливает пределы, формы и методы государственно-правового воздействия на предпринимательскую деятельность.

Существенно то, что рыночным отношениям свойственны развитые элементы саморегуляции. Вместе с тем самостоятельность и внутренние возможности экономических отношений к саморегулированию не абсолютны. Например, в случае возрастания экономического дисбаланса в экономической системе усиливается управленческое регулирование со стороны государства и права.¹

Итак, влияние права на экономику предопределяется тем, что экономические отношения регулируются правом, облечены в правовую форму. Современное Российское государство активно использует право в целях воздействия на развитие экономики. Имеется в виду регулирование отношений собственности, товарных отношений, отношений между производителями и потребителями товаров, совершенствование налогового, таможенного законодательства, принятие антикризисных правовых мер и т.д.

В юридической литературе отмечаются следующие направления использования правовой формы в системе экономических отношений:

- определение целей экономического развития;
- закрепление равноправия всех форм собственности;
- определение круга субъектов рыночных отношений;
- вытеснение порочных средств ведения хозяйства и коммерции;
- продуманная налоговая политика;
- совершенствование правовых механизмов и процедур разрешения конфликтов в сфере экономики;
- установление и использование более результативных юридических санкций за экономические правонарушения.

Как видим, рыночные отношения в современной России регулируются нормами права, которые представляют собой целый комплекс, именуемый в юридической литературе «рыночным законодательством»².

Соотношение и взаимосвязи права и экономики при более конкретном подходе проявляются в следующих направлениях:

- а) создание правовыми средствами условий для нормального развития рыночной экономики (например, ст. 8 Конституции РФ гарантирует единство экономического пространства, свободное перемещение товаров и услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической

¹ См.: Кожевников С.Н. Указ.соч. – С.32.

² См.: Гражданский кодекс Российской Федерации, Федеральный закон от 22 апреля 1996 года №39-ФЗ «О рынке ценных бумаг», Федеральный закон от 5 марта 1999 №46-ФЗ «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг», Федеральный закон от 26 июля 2006 года №135-ФЗ «О защите конкуренции», Федеральный закон от 27 июля 2010 года №224-ФЗ «О противодействии неправомерному использованию инсайдерской информации и манипулированию рынком и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» и др.

деятельности, а также признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности);

б) обеспечение справедливого распределения доходов между различными слоями общества через систему налогов, государственный бюджет, социальные программы (согласно ст. 7 Конституции РФ, современная Россия – социальное государство).

Сказанное выше подтверждает: *экономические отношения в современном обществе без правового регулирования существовать и развиваться не могут.* Вместе с тем в настоящее время правовое регулирование экономики не должно нарушать основных правил функционирования рынка, препятствовать развитию коммерческой, предпринимательской деятельности.

5. Функции права: понятие, виды

Функции права – это основные направления правового воздействия, выражающие роль права в упорядочении общественных отношений, его социально-юридическую природу. Или: «*функции права – основные направления правового воздействия на общественные отношения в целях их упорядочения, урегулирования и придания им необходимой стабильности и динамизма*».¹

С помощью понятия функции права можно познать предназначение права в обществе, его динамику, действие. Посредством функций осуществляются задачи, предопределяемые ролью права в регулировании общественных отношений.

Функции права характеризуются следующими общими свойствами:

а) природа и уровень развития общества определяют содержание и виды функций права;

б) функции права вытекают из его сущности и определяются назначением права в обществе;

в) означают наиболее общие направления воздействия права на общественные отношения;

г) способствуют реализации приоритетных задач, стоящих перед обществом, решаемых посредством права;

д) обладают относительным постоянством и устойчивостью и вместе с тем подвержены изменению в связи с существенными переменами в обществе;

е) образуют единую взаимосогласованную систему существующих функций права, посредством взаимодействия которых достигается результативное правовое регулирование.

Функции права напрямую соотносятся с его задачами, то есть стоящими перед правом экономическими, политическими, социальными проблемами, которыми оно призвано решать (обеспечения возможностей для применения способностей человека и гражданина к труду, науке, предпринимательской деятельности, снижение уровня преступности и др.). В юридической литературе отмечено, что зависимость функции права от его задач состоит в том, что: во-первых, задачи нередко непосредственно обуславливают самое существование функций; во-вторых, определяют их содержание и, в-третьих, самым

¹ Кожевников С.Н. Указ. соч. – С.23.

существенным образом влияют на формы и методы их реализации, определяют конкретные направления правового воздействия.¹

Функции права характеризуют в двух аспектах: в зависимости от того, реализуются ли они в общесоциальном плане или в специально-юридическом (более узком) направлении.

К *общесоциальным функциям* права обычно относят: экономическую, политическую, информативную, коммуникативную.

Экономическая функция определяется тем, что право упорядочивает производственные отношения, закрепляет формы собственности, может способствовать развитию экономики путем оптимального регулирования отношений между производителем и потребителем, принятием современного налогового, таможенного законодательства и т.д.

Политическая функция права связана с регулированием политических отношений между государством и политическими партиями, другими общественными объединениями, совершенствованием соответствующей нормативной основы и основы народовластия (выборы, референдум и др.).

Информативная функция права означает, что право представляет собой эффективную систему, содержащую значимые для индивидов сведения о правилах возможного, должного и допустимого поведения и способствует социально полезным, правомерным поступкам.

Коммуникативная функция права характеризует право как систему, способствующую правомерному общению между индивидами, организациями.

В юридической литературе также можно встретить упоминание о других общесоциальных функциях права.

Культурно-историческая функция права раскрывается в том, что право как явление национальной и мировой культуры в присущей ему нормативной форме сосредоточивает и закрепляет духовные ценности и достижения (права человека, народовластие, социальную справедливость).

Функция социального контроля – воздействие права на поведение субъектов, с одной стороны, в качестве средства стимулирования, поощрения (морального, материального), с другой – ограничения (удержание от совершения правонарушений) того или иного поведения. Отмечается, что в данном случае речь идет именно об общественном механизме действия (функционирования) права, когда ещё не используются специальные юридические инструменты контроля за поведением (воздействие органов прокуратуры, суда и других).²

Иногда можно встретить упоминание об экологической, социальной (в узком смысле этого слова)³, а также познавательной и идеологической⁴ функциях.

¹ См.: Радько Т.Н. Функции права / Общая теория права и государства: Учебник / Под. ред. В.В. Лазарева. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Юристъ, 2000. – С. 157.

² См.: Синюков В.Н. Функции права / Теория государства и права. Курс лекций / Под. ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: Юристъ, 1997. – С. 156 – 157.

³ См.: Радько Т.Н. Функции права / Теория государства и права: Учебник / Под ред. В.К. Бабаева. – М.: Юристъ, 1999. – С.257.

⁴ См.: Васильев А.В. Теория государства и права: Курс лекций. – М.: Изд-во РАГС, 2001. – С. 25.

К *специально-юридическим функциям права* относятся регулятивная и охранительная функции.

Регулятивная функция имеет первичное значение, ее суть заключается в главном назначении права – регулировать общественные отношения, содействовать развитию наиболее ценных для общества и государства социальных связей. Данная функция реализуется в основном путем принятия соответствующих правил поведения, содержащих права и обязанности индивидов, организаций, средства их реализации.

Регулятивная функция, в свою очередь, складывается из статической и динамической функции.

Статическая функция права предполагает воздействие на общественные отношения путем их закрепления, придания определенной стабильности. Ее содержание охватывается, в частности, закреплением основ конституционного строя, народовластия, определение субъектов права, форм собственности, правового статуса субъектов Российской Федерации, правового статуса гражданина. Эта функция также проявляется в определении правосубъектности граждан, возраста, с которого наступает уголовная и иная юридическая ответственность. Назовем в этой связи и установление компетенции и структуры государственных органов, формы правления и государственного устройства.

Следовательно, статическая функция осуществляется путем закрепления правовыми средствами тех отношений, которые соответствуют интересам общества.

Динамическая функция права направлена на обеспечение процесса движения (динамики) общественных отношений, достижение определенного позитивного результата.

Наиболее отчетливо эта функция выражена в институтах гражданского, административного, трудового права, опосредующих процессы в экономике и других сферах общественной жизни. Значительная роль в реализации этой функции принадлежит *обязывающим юридическим нормам* (уплата налога, выполнение обязательств по договору и др.), а также *дозволениям* (заключение сделок, правомочия собственника на владение, пользование и распоряжение имуществом), правовым *поощрениям, льготам, рекомендациям* и др. Эти средства способствуют удовлетворению лиц, открывая простор для их инициативы, предприимчивости, активности.

Охранительная функция права производна от регулятивной функции, призвана ее обеспечивать. Очевидно, охрана и защита начинают действовать тогда, когда нарушается нормальный процесс развития отношений между людьми, организациями.

Охранительная функция выполняет двойное назначение. С одной стороны, эта функция направлена на охрану общественных отношений от какого бы то ни было посягательства, а с другой – на вытеснение негативных, вредных для общества отношений. Наиболее отчетливо эта функция выражается в таких отраслях права, как административное, уголовное, уголовно-процессуальное, уголовно-исполнительное право.

В целом данной функции свойственны следующие особенности: она предопределяется в основном принятием и применением запрещающих норм,

которые предусматривают юридическую ответственность (административную, уголовную и др.) за нарушение установленных правом запретов; связана с применением мер государственного принуждения в виде юридической ответственности и др.; оказывает информационное, превентивное воздействие на участников общественных отношений.

По-видимому, разделение функций права на регулятивную и охранительную во многом условно. Каждая из этих функций по-своему содействует упрочению и развитию общественных отношений в современной России. В целом они реализуют основное назначение права – упорядочивать общественные отношения и обеспечивать их стабильность, устойчивость¹.

Контрольные вопросы по теме

1. Назовите наиболее существенные признаки права.
2. Каковы социальное назначение и ценностные основы права?
3. В чем выражается сущность права?
4. Что представляют собой принципы права?
5. На какие виды принято классифицировать принципы права?
6. Каковы общие принципы права?
7. Раскройте содержание межотраслевых, отраслевых принципов права и принципов правовых институтов.
8. Какова практическая значимость принципов права?
9. Как характеризуется взаимосвязь права и экономики в современной России?
10. Что означает понятие «функции права»?
11. Какие функции права можно выделить на общесоциальном уровне?
12. Раскройте смысл и содержание функций права в сугубо юридическом смысле.

Тема 2. Нормы права, источники и система российского права

1. Норма права: понятие, структура, виды

Общество как сложный организм не может существовать без регулирования, под которым понимается *упорядочение поведения людей* в различных сферах жизнедеятельности. Такое упорядочение (регулирование) осуществляется с помощью социальных норм, которые в совокупности оказывают регулирующее воздействие на общественные отношения.

Социальные нормы – это правила поведения, которые используются для регулирования общественных отношений. К ним относят нормы обычаев, моральные, религиозные, корпоративные, политические нормы. Особой

¹ Кожевников С.Н. Указ. соч. – С.25.

разновидностью социальных норм в силу их связи с государством являются *нормы права*.

Норма права – установленное и обеспечиваемое государством общеобязательное правило поведения, предоставляющее участникам общественных отношений права и налагающее на них юридические обязанности.

В юридической литературе среди *признаков нормы права* называют следующие.

1) *Нормы права создаются государством*. Большинство норм права создаются органами государственной власти (Федеральным Собранием Российской Федерации, Президентом Российской Федерации, Правительством Российской Федерации, Законодательным Собранием Нижегородской области и другими) и содержатся в их официальных актах (законах, указах, постановлениях и т.д.). Это отличает их от всех других социальных норм, например норм морали, которые создаются обществом и им же поддерживаются.

В редких случаях нормы права могут содержаться в акте, принятом в процессе всенародного голосования по наиболее важным вопросам жизни государства (референдуме). Пример такого голосования – принятие Конституции РФ 12 декабря 1993 года.

Существенно также то, что правом издания нормативных правовых актов, содержащих нормы права, обладают определенные негосударственные структуры по уполномочию государства, например, органы местного самоуправления.

2) *Нормы права выражают волю государства*. В справочной литературе понятие «воля» определяется следующим образом: власть, возможность распоряжаться, пожелание, требование.¹ Заметим, воля законодателя, социальной группы и др. для того, чтобы воплотиться в нормах права, должны в обязательном официальном порядке пройти через государственный нормотворческий механизм, специальную процедуру правотворческих органов. В итоге государственно-властное веление становится необходимым элементом юридических норм, содержащихся в законе или ином нормативном правовом акте.

3) *Нормы права отличаются общим абстрактным характером*, ориентированы лишь на типовые жизненные ситуации. Например, общие нормы о купле-продаже относятся к любому продавцу и покупателю, ориентируют их на определенную правовую деятельность в будущем; нормы о собственности относятся к тем, кто вправе владеть, пользоваться или распоряжаться вещью; правила (нормы) дорожного движения предписывают определенное поведение всем водителям транспорта и пешеходам и т.д.

4) *Общеобязательность норм права*, т.е. обязательность их предписаний для всех тех лиц, которые являются их адресатами. Имеется в виду определение одинаковой для всех субъектов необходимости поведения, скажем, в сфере отношений собственности, независимо от их общественного положения или

¹ См.: Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Указ. соч. – С. 96.

субъективного отношения (положительного или отрицательного) к юридическим предписаниям.

5) *Формальная определенность юридических норм* проявляется в следующих аспектах.

Во-первых, нормы права содержатся в письменных формальных источниках (законы, указы, постановления и др.), принятых по формальной процедуре.

Во-вторых, нормы права четко определяют субъективные права, юридические обязанности, предоставляемые субъектам правоотношений, а также меры ответственности в случае нарушения норм права.

К примеру, в статье 702 Гражданского кодекса Российской Федерации четко определены права и обязанности сторон договора подряда: «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». Статья 158 Уголовного кодекса Российской Федерации устанавливает меры ответственности за совершение кражи: «Кража, то есть тайное хищение чужого имущества, наказывается штрафом в размере до восьмидесяти тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до шести месяцев, либо обязательными работами на срок до ста восьмидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года, либо ограничением свободы на срок до двух лет, либо арестом на срок до четырех месяцев, либо лишением свободы на срок до двух лет».

В-третьих, нормы права действуют формально одинаково в отношении всех субъектов, подходят ко всем с одинаковой мерой.

6) Большинство правовых норм отличается *предоставительно-обязывающим характером*. Имеется в виду то, что нормы права действуют посредством предоставления субъектам субъективных прав и возложение на них юридических обязанностей. Субъективные права и юридические обязанности взаимосвязаны: каждому субъективному праву одного лица должна соответствовать юридическая обязанность другого лица. Скажем, праву работника получать заработную плату и работать в условиях, отвечающих требованиям гигиены и правилам техники безопасности, корреспондирует обязанность работодателя выплачивать заработную плату и обеспечивать соответствующие условия. Существуют также нормы права, не закрепляющие конкретных прав и обязанностей. Речь идет о нормах-принципах, нормах-дефинициях, нормах-началах и др.

7) Норма права *отличается волевым характером*, то есть выражает в своем содержании волю государства по поводу урегулирования тех или иных отношений.

8) Специфический признак правовых норм – *их обеспеченность государством*. Этот признак существенно отличает нормы права от других социальных норм (норм морали, норм обычаев и других), «подкрепляемых» силой общественного мнения, организационными мерами. Нормы права, как правило, соблюдаются в добровольном порядке. Вместе с тем правовые предписания охраняются, обеспечиваются возможностью реализации мер

юридической ответственности и иных средств государственного принуждения по отношению к лицам, нарушившим их требования. Это подчеркивает то, что норма права, как право в целом, не просто социальный, а государственный регулятор общественных отношений.

В числе признаков правовых норм в юридической литературе называют и иные, например *системность норм права*¹. Имеется в виду то, что каждая норма права существует и действует не сама по себе, не в изоляции от других норм, а в тесной взаимосвязи и взаимодействии, в единой системе. Показательно в этом плане взаимодействие регулятивных и охранительных норм, норм уголовного и уголовно-процессуального права, норм гражданского и гражданско-процессуального права и др.

Все названные признаки правовых норм раскрывают те качества, которые позволяют им быть результативным средством регулирования общественных отношений.

Структура нормы права

Структура нормы права – это ее внутреннее строение, порядок расположения составляющих структурных элементов.

Любая социальная норма (норма морали, обычай, религиозная норма), в том числе и норма права, призвана ответить на три вопроса.

1. Когда, то есть при каких условиях следует руководствоваться нормой?
2. Какой вариант поведения следует избрать при наступлении таких условий?
3. Каковы будут меры неблагоприятного воздействия в случае нарушения нормы?

Соответственно данным трем вопросам логически выстраиваются элементы нормы права.

Гипотеза – элемент нормы права, содержащий указания на конкретные обстоятельства, условия, при которых данная норма вступает в действие. Примером гипотезы может служить указание на момент возникновения прав и обязанностей. Ч. 2 ст. 10 Семейного кодекса РФ гласит, что права и обязанности супругов возникают *со дня регистрации брака*.

Диспозиция – элемент правовой нормы, содержащий само правило поведения, указание на права и обязанности, возникающие у субъектов правоотношений. Например, часть 2 статьи 15 Конституции РФ определяет: «Органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения *обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации и законы*».

Санкция (от лат. *sanction* – *строжайшее постановление*) – элемент правовой нормы, в котором определяются неблагоприятные последствия, наступающие при ее нарушении или неисполнении. Санкция всегда выражает возможную реакцию государства в лице его судебных, правоохранительных и иных органов на противоправное поведение индивидов и организаций. Примерами санкций в гражданском праве являются: возмещение убытков за неисполнение договорных обязательств; возмещение вреда, нанесенного имуществу, здоровью. В административном и уголовном праве санкции

¹ См.: Кожевников С.Н. Указ. соч. – С. 114.

сформулированы как вид и мера наказания. Например, ч. 1 ст. 109 Уголовного кодекса РФ устанавливает: «Причинение смерти по неосторожности наказывается ограничением свободы на срок до трех лет или лишением свободы на тот же срок».

В данной связи необходимо отметить два момента.

Во-первых, указанное строение характерно для правовых норм, непосредственно содержащих правила поведения, т.е. к *предоставительно-обязывающим нормам*. Вместе с тем в системе права есть нормы-принципы, нормы-дефиниции, выполняющие специфическую регулирующую роль и не содержащие в своем составе названных элементов (гипотезы и др.).

Во-вторых, в нормативных правовых актах редко встречаются нормы, содержащие все три элемента (гипотеза, диспозиция и санкция). Фактическая норма реально состоит из двух элементов: гипотезы и диспозиции, либо диспозиции и санкции. Действительно, в *регулятивных нормах* реально имеются *гипотеза* (указание на условия) и *диспозиция* (указание на права и обязанности субъектов). К примеру, Гражданский кодекс Российской Федерации содержит следующее положение в отношении договора мены: «Если законом или договором мены не предусмотрено иное (*гипотеза*), право собственности на обмениваемые товары переходит к сторонам, выступающим по договору мены в качестве покупателей, одновременно после исполнения обязательств передать соответствующие товары обеими сторонами (*диспозиция*)» (статья 570). В *охранительных нормах* несколько иной расклад элементов. Это *гипотеза* и *санкция* (указание на меры государственно-принудительного воздействия в отношении правонарушителя). Статья 105 Уголовного кодекса Российской Федерации устанавливает: «Убийство, то есть умышленное причинение смерти другому человеку (*гипотеза*), наказывается лишением свободы на срок от шести до пятнадцати лет с ограничением свободы на срок до двух лет либо без такового (*санкция*)».

Виды норм права. По функции в правовом регулировании нормы права подразделяются на две большие группы: 1) *отправные (исходные, первичные, учредительные)*; 2) *нормы-правила поведения*, непосредственно регулирующие поведение индивидов, организаций.

1. **Исходные (отправные, первичные)** нормы отличаются наиболее общим характером, выполняют особую роль в правовом регулировании. Их назначение в том, что они определяют исходные начала, основы правового регулирования общественных отношений. Специальное юридическое значение этих отправных регуляторов в определении целей, задач, принципов, пределов, направлений правового регулирования, закреплении правовых понятий, категорий.

Наибольшее распространение среди отправных норм имеют нормы-начала, нормы-принципы, учредительные нормы и нормы-дефиниции.

1) **Нормы-начала** – предписания, закрепляющие устои существующего строя, основы социально-экономической, политической и государственной жизни, формы собственности и т.д. Они содержатся в Основном законе страны, иных федеральных законах, в частности закрепляющих положение личности в обществе. Например, в ст. 2 Конституции РФ утверждается: «Человек, его права

и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства».

2) *Нормы-принципы* – законодательные предписания, выражающие, закрепляющие определенные исходные правовые идеи, отправные начала (принципы) правового регулирования. Регулирующая роль принципов права неразрывно связана с их законодательным закреплением. Она тем значительнее, чем полнее и последовательнее принципы права выражены в законодательстве. Принцип права, закрепленный в законодательстве, становится нормой-принципом.¹ Например, принцип равенства, предусмотренный ст. 19 Конституции РФ. Федеральный закон «О безопасности дорожного движения» (ст.3) устанавливает следующие принципы: приоритет жизни и здоровья граждан, участвующих в дорожном движении, над экономическими результатами хозяйственной деятельности; приоритет ответственности государства за обеспечение безопасности дорожного движения над ответственностью граждан, участвующих в дорожном движении; соблюдение интересов граждан, общества и государства при обеспечении безопасности дорожного движения; программно-целевой подход к деятельности по обеспечению безопасности дорожного движения.

3) *Учредительные нормы* содержат положения статутного характера (статус должностного лица, правовой режим регулирования в той или иной сфере и др.). В качестве примера разновидности учредительных норм назовем ст. 80 Конституции РФ. Здесь сказано: «Президент Российской Федерации является главой государства». В Земельном кодексе РФ учредительными являются нормы, содержащиеся в ст. 7 («Состав земель в Российской Федерации»), ст. 13 («Содержание охраны земель»), а также определяющие состав земель сельскохозяйственного назначения (ст. 77), земель поселений (ст. 83, 85), земель промышленности, энергетики, транспорта, связи, радиовещания, телевидения, информатики, земли для обеспечения космической деятельности, земли обороны, безопасности и земли иного специального назначения (ст. 87—102).

4) *Нормы-определения (дефиниции)* содержат определения правовых категорий и понятий: преступления, вины, соучастия – в уголовном праве; правоспособности, дееспособности, сделки, обязательства, неустойки, договора, юридического лица и др. – в гражданском праве. Примером могут также служить нормы-определения, содержащиеся в ст. 2 Федерального закона «Об основных гарантиях избирательных прав граждан Российской Федерации», где содержатся понятия «избиратель», «кандидат», «избирательное объединение» и др. Дефинитивные нормы выполняют в основном ориентирующую функцию в правовом регулировании. Нормы-дефиниции вносят ясность в действующее законодательство и способствуют его правильному применению, поскольку содержат концентрированную информацию о явлениях государственно-правовой действительности.

5) *Нормы-цели* определяют цели и задачи, на достижение которых должна быть направлена деятельность государственных органов. Назовем в этой связи

¹ См.: Бабаев В.К. Нормы права / Теория государства и права: Учебник / Под ред. В.К.Бабаева. – М.:Юрист, 1999. – С.375.

ст. 1 Конституции РФ, указывающую на то, что наше государство является правовым. Ст. 1 Устава ООН провозглашает данную организацию центром «для согласования действий наций в достижении ... общих целей», к которым относятся: поддержание международного мира и безопасности; развитие дружественных отношений и принятие соответствующих мер для укрепления всеобщего мира; осуществление международного сотрудничества во всех сферах и поощрения и развития уважения к правам и свободам человека.

2. *Нормы-правила поведения* – нормы, непосредственно регулирующие поведение людей, определяющие конкретные права и обязанности субъектов права, условия, порядок их реализации, санкции за ненадлежащее исполнение. Эти нормы составляют абсолютное большинство во всех отраслях права. В основу классификации норм-правил поведения могут быть положены различные критерии.

1. *По предмету правового регулирования (отраслевому признаку)* различаются нормы государственно-правовые (конституционные), административные, гражданско-правовые, трудовые, уголовно-правовые, гражданско-процессуальные, уголовно-процессуальные и нормы других отраслей права.

2. *По функциональному назначению* нормы права делятся на регулятивные и охранительные. В юридической литературе отмечается, что это главное деление юридических норм, соответствующее делению специально-юридических функций на регулятивные и охранительные¹.

Регулятивные нормы содержатся в большинстве нормативных правовых актов, оказывают регулятивное воздействие путем предоставления участникам правоотношения субъективных прав и возложения на них юридических обязанностей. Это в основном нормы конституционного, гражданского, трудового, семейного права. Назовем в этой связи нормы конституции, закрепляющие права и обязанности граждан, президента, правительства и т.д. Существенно то, что такие нормы регламентируют правомерное поведение субъектов права.

Охранительные нормы рассчитаны на отклоняющееся от нормы поведение (неправомерное), предусматривают отрицательную реакцию на него в виде применения к правонарушителю мер государственного принуждения². Эти нормы вступают в действие с момента нарушения требований регулятивных и иных правовых норм. Традиционно к охранительным нормам относят нормы уголовного, уголовно-процессуального законодательства. Примером таких норм являются нормы Уголовного кодекса РФ, предусматривающие наказание за совершение преступления.

3. *В зависимости от особенностей предписаний*, содержащихся в регулятивных нормах, выделяют нормы управомочивающие, обязывающие, запрещающие. Здесь различие основано на том или ином правовом акценте: на предоставлении права, на возложении обязанности или на установлении запрета.

¹ См.: Алексеев С.С. Общая теория права: учеб. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ТК Велби, Проспект, 2008. – С.314.

² См.: Кожевников С.Н. Указ. соч. – С. 121.

Управомочивающие юридические нормы содержат положение, предоставляющее субъектам право на совершение предусмотренных в них положительных действий. Так, в соответствии с ч. 1 ст. 38 Семейного кодекса РФ, «раздел общего имущества супругов может быть произведен как в период брака, так и после его расторжения по требованию любого из супругов». Ч.1. ст. 11 Лесного кодекса РФ устанавливает, что граждане имеют право свободно и бесплатно пребывать в лесах.

Характерно, что управомочивающие нормы содержат в своем тексте слова «*может*», «*вправе*», «*имеет право*», «*разрешается*».

Обязывающие юридические нормы устанавливают для субъектов права обязанность совершить определенные положительные действия, предписывают активное правомерное поведение. Например, в ст. 57 Конституции РФ утверждается: «Каждый обязан платить законно установленные налоги и сборы...». Ч.4. ст.19 Федерального закона «Технический регламент на соковую продукцию из фруктов и овощей» установлено: «При использовании транспортных средств и (или) контейнеров для перевозки одновременно с соковой продукцией из фруктов и (или) овощей других пищевых продуктов или иных грузов необходимо обеспечить условия, исключаящие их соприкосновение, загрязнение и изменение органолептических свойств соковой продукции из фруктов и (или) овощей».

Обязывающие нормы нередко формулируются посредством таких слов, как «*обязан*», «*должен*», «*необходимо*», «*требуется*», «*следует*», что предполагает совершение активных действий (например, уплачивать квартирную плату и др.).

Запрещающие юридические нормы устанавливают для субъектов права запрет на совершение тех или иных противоправных действий (проступки и преступления). Такие нормы свойственны прежде всего уголовному и административному праву, имеют место и в других отраслях права. Например, п. 4 ст. 19 ГК РФ запрещает приобретать права и обязанности под именем другого лица. Об установлении запретов сигнализируют такие слова нормативных актов, как «*запрещается*», «*не вправе*», «*не допускается*», «*не может быть*». Так, статья 60 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации говорит о том, что представителями в арбитражном суде не могут быть лица, не обладающие полной дееспособностью либо состоящие под опекой или попечительством.

4. *По кругу субъектов* различают общие юридические нормы и специальные. *Общие нормы* распространяются на всех граждан, независимо от их профессиональной деятельности, принадлежности к определенной социальной группе и т.п. Это нормы, содержащиеся в законах о гражданстве, о выборах и т.д. *Специальные нормы*, в отличие от общих, отличаются более конкретизированной направленностью. Они распространяют свое действие только на определенные категории лиц (студенты, военнослужащие, несовершеннолетние, пенсионеры и т.д.). Специальные нормы действуют и в отношении четко определенного круга организаций (коммерческие и некоммерческие и др.). С этой точки зрения *общая норма* (ст. 91 Трудового кодекса РФ) устанавливает для всех работников нормальную продолжительность рабочего времени не более 40 часов в неделю. Очевидно, что *специальная норма*

(ст. 92 ТК РФ) предусматривает сокращенную продолжительность рабочего времени для отдельных категорий работников (16 часов в неделю для работников в возрасте до 16 лет).

5. По степени обязательности (характеру предписания, содержащегося в норме) нормы подразделяются на императивные и диспозитивные.

Императивные нормы (от лат *imperativus* – повелительный) категорические, строго обязательные, не допускающие отступлений и иной трактовки предписания, которые не могут быть изменены по усмотрению субъектов права. Они не предоставляют субъектам возможности выбора варианта поведения, предписывают только один способ действия. Здесь отчетливо определены: субъект властвующий (государство, его органы и др.) и субъекты подвластные (лица физические, юридические, нижестоящие органы государственной власти и др.). Такие отношения характерны для конституционного, административного, уголовного, налогового, уголовно-процессуального права, уголовно-исполнительного права. Например, в части 2 ст. 50 Конституции РФ закреплено: «При осуществлении правосудия не допускается использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона». Эта норма содержит императивное установление. Или: в части 1 ст. 298 УПК РФ предписано «приговор постановляется судом в совещательной комнате». В части 3 ст. 345 того же кодекса содержится следующее положение: «Все находящиеся в зале суда выслушивают вердикт стоя».

Императивными могут быть и предписания иных отраслей права. Например, в соответствии со ст. 67 Трудового кодекса РФ, трудовой договор заключается в письменной форме. Существенно то, что эти нормы не допускают никаких отступлений от своих требований. Все эти нормы повелевают адресатам действовать строго в соответствии с их предписаниями.

Диспозитивные нормы закрепляют границы допустимого поведения, в рамках которых субъектам права предоставлена возможность выбрать вариант возможного поведения из нескольких, возможность решить самим вопрос относительно спорных прав и обязанностей и др. В тех случаях, когда субъекты не в состоянии достигнуть соглашения, они должны осуществить свои права и обязанности в соответствии с предписанным вариантом поведения. Диспозитивные нормы в основном свойственны гражданскому праву, которое предусматривает равноправие субъектов, их автономность, возможность соглашения сторон. Показательны в этой связи нормы гражданского права, раскрывающие порядок заключения сделок. Диспозитивные нормы также предусмотрены конституционным, семейным, трудовым и иными отраслями права. В части 2 ст. 45 Конституции РФ установлено: «Каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом». Здесь очевиден диспозитивный момент – различные способы защиты прав и свобод, соответствующие предписаниям закона. Обратим внимание и на ч. 1 ст. 187 УПК РФ, согласно которой допрос производится по месту производства предварительного следствия (императивная норма). Вместе с тем, следователь вправе, если признает это необходимым, провести допрос в месте нахождения допрашиваемого (диспозитивная норма).

Перечисленные особенности обуславливают способ изложения диспозитивной нормы. Обычно это формулируется следующим образом: «Если иное не предусмотрено (не установлено) законом или договором».

6. По специфике правового регулирования различают материальные нормы права и процессуальные нормы.

Материальные нормы права непосредственно предоставляют, закрепляют права и обязанности субъектов права, их правовое положение, пределы правового регулирования и т.д. Можно сказать, что эти нормы показывают субъекту права, что дает ему право и что оно от него требует. Эти нормы имеют своим предметом воздействия именно общественные отношения, а не процедуру их реализации. Они непосредственно регулируют различные социальные сферы, формируют позитивное (правомерное) поведение их участников, определяют структуру, компетенцию государственных органов и должностных лиц, их взаимоотношения с иными субъектами права и т.д. Соответственно можно сказать, что материальные нормы как бы образуют первый слой права. Судя по названию, данные нормы закреплены в материальных отраслях права – конституционном, административном, гражданском, трудовом, земельном и др.

Процессуальные нормы права, в отличие от материальных, составляют, образно говоря, второй слой права. Они непосредственно не регулируют ни экономических, ни политических, ни управленческих отношений. Особенность этих норм в том, что они предусматривают, закрепляют *процедурные предписания*, которые регламентируют порядок, правила реализации материальных норм. Имеются в виду прежде всего нормы гражданско-процессуального, уголовно-процессуального права, процессуальные нормы, предусмотренные Кодексом об административных правонарушениях. Эти нормы регулируют порядок рассмотрения гражданско-правовых споров в суде, ведения уголовного процесса, рассмотрения дел об административных правонарушениях и др. Особенность в том, что процессуальные нормы касаются не всех субъектов права, а только участников того или иного процесса и лиц, причастных к нему.

Следует отметить, что процессуальные нормы далеко не всегда объединяются в отдельные отрасли (такие, как уголовно-процессуальное право и др.). Это происходит на определенном этапе развития права. Зарождению отдельной процессуальной отрасли предшествует создание определенного процессуального раздела в пределах материальной отрасли права (например, конституционного права – нормы, касающиеся конституционного судопроизводства)¹.

7) В зависимости от *сферы действия* нормы права подразделяются на общефедеральные и др.:

- *общефедеральные*, действуют на территории всего государства;
- *региональные*, действуют на территории субъектов РФ или в пределах определенного региона, например на Крайнем Севере;
- *нормы права местного самоуправления* (например, нормы, содержащиеся в Уставе города Нижнего Новгорода);
- *локальные* нормы права, действующие на территории определенного предприятия, учреждения, организации (например, нормы устава ННГАСУ) .

¹ См.: Костров Н.М. Процессуальные нормы в структуре советского права // Правоведение. 1983. – №3. – С.46.

В юридической литературе выделяют и такие виды правовых норм, как *коллизионные, поощрительные, рекомендательные* и др.

Коллизионные нормы призваны устранять возникающие противоречия между правовыми предписаниями. Так, п. 5 ст. 3 ГК РФ гласит: «В случае противоречия указа Президента Российской Федерации настоящему Кодексу или иному закону применяется настоящий Кодекс или соответствующий закон». В случае заключения договора между гражданами разных государств возможно применение коллизионной нормы, содержащейся в п. 1 ст. 1210 ГК РФ, которая устанавливает, что «стороны договора могут при заключении договора или в последующем выбрать по соглашению между собой право, которое подлежит применению к их правам и обязанностям по этому договору».

Поощрительные нормы – это предписания о предоставлении государством определенных мер поощрения за полезный вариант действий субъектов, одобряемый государством и обществом. Назначение этих норм – воздействовать на поведение людей посредством использования средств морального или материального стимулирования (объявление благодарности, выдача премии и др.). Можно проиллюстрировать такую норму на следующем примере : «Лица, обнаружившие нарушения правил охоты, премируются в размере 50% от суммы наложенного штрафа».

Рекомендательные нормы предоставляют возможность самому субъекту определить свое поведение, но при этом в норме указывается наиболее предпочтительный его вариант. Например, Правила дорожного движения в ряде случаев упоминают рекомендуемую скорость.

2. Понятие и виды форм (источников) права

Под *формами (источниками) права* в юридическом смысле понимаются формы выражения государственной воли, формы закрепления норм права. Выделяют следующие основные виды форм (источников) права.

Правовой обычай – сложившееся исторически и вошедшее в привычку правило поведения, признанное и санкционированное государством. Таким образом, это обычай, которому придается сила нормы права. Не каждый обычай является правовым и выступает в качестве источника права. Правовыми становятся лишь те обычаи, которые признаются государством, получают его одобрение и защиту.

Именно государство придает таким обычаям юридическую силу, значение правового регулятора. Правовой обычай – исторически первый источник права. Так, «Русская правда» – важнейший источник права Древней Руси, включающий законодательство князей, основанное на обычном праве и судебной практике.

В настоящее время обычаи в качестве формы права имеют место в гражданском и других отраслях права. Примером одобренного государством обычая является обычай делового оборота, закрепленного в ст. 5 ГК РФ. Это правило предоставляет возможность договаривающимся сторонам самостоятельно определить условия заключаемой сделки, если это не противоречит действующему законодательству. Статья 130 Кодекса торгового

мореплавания РФ содержит ссылку на обычаи порта: «Срок, в течение которого перевозчик предоставляет судно для погрузки груза и держит его под погрузкой груза без дополнительных к фрахту платежей (сталийное время), определяется соглашением сторон, при отсутствии такого соглашения сроками, *обычно* принятыми в порту погрузки».

Правовой прецедент – решение суда или административного органа по конкретному юридическому делу, используемое в качестве образца при рассмотрении аналогичных дел. Иными словами, это решение по конкретному юридическому делу, которому придается общеобязательный характер, характер нормы права.

Наибольшее распространение правовой прецедент имеет в странах общей правовой семьи – Англия, США, Канада и др.

В Российской Федерации на официальном уровне прецедент не признается источником права. Вместе с тем в юридической литературе и на практике прецедентными признаются акты толкования Конституции РФ Конституционным Судом РФ, а также постановления Пленума Верховного Суда и Высшего Арбитражного Суда, обязательные для нижестоящих судов (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 10 марта 2011 года №2 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних», Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 17 февраля 2011 года №10 «О некоторых вопросах применения законодательства о залоге». Правовые положения, выработанные Верховным Судом, Высшим Арбитражным Судом, нередко компенсируют отставание норм права от развивающихся общественных отношений.

Договоры нормативного содержания – это соглашения субъектов права, содержащие нормы права, выражающие взаимное волеизъявление договаривающихся сторон, встречное принятие на себя каждым из них юридических обязанностей. Здесь обязателен *элемент добровольности* в принятии на себя обязанности следовать установленным в договоре правовым нормам. В отличие от обычая, который складывается исторически, договор нормативного содержания представляет собой *акт волеизъявления*, акт сознательного поведения.

Обязательное условие договора – *равенство, согласие участников* по всем существенным аспектам соглашения, *взаимная ответственность* сторон. Вместе с тем не все договоры можно отнести к источникам права (например, трудовой договор, договор аренды и др., содержащие права и обязанности конкретных лиц). Для признания договора источником права необходимо, чтобы он содержал нормы права, то есть правила поведения, распространяющиеся в обязательном порядке на неопределенный круг лиц.

В юридической литературе выделяют следующие виды нормативных договоров:

- 1) договоры о разграничении компетенции;
- 2) договоры о сотрудничестве, взаимодействии;
- 3) договоры о разрешении вопросов, связанных с распоряжением государственной или иной собственностью и др.

Договор как особый источник правовых норм применяется в следующих областях:

– *в конституционном праве* договор характеризуется тем, что его стороны добровольно вступают в него и возлагают на себя обязанности, вытекающие из его содержания. Примером такого соглашения могут служить договоры между РФ и субъектами РФ, например по вопросам о разграничении компетенции (в частности, Договор о разграничении предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти Республики Татарстан);

– *в трудовом праве* нередко трудовые отношения регулируются коллективными договорами и соглашениями. Трудовой кодекс РФ в ст. 40 содержит определение коллективного договора как правового акта, регулирующего социально-трудовые отношения в организации, и заключаемого работниками и работодателем в лице их представителей.

– *в международном публичном праве* такими договорами определяются отношения между государствами. Например, договоры о дружбе и сотрудничестве, заключенные Российской Федерацией с Болгарией, Венгрией, Венесуэлой, Францией и другими странами.

Нормативный правовой акт существенно отличается от других форм права, представляет собой наиболее важную разновидность правовых актов, выражение государственной воли. Данный источник, право издания которого закреплено законом за строго определенными органами, требует более обстоятельной характеристики.

3. Нормативный правовой акт

Нормативный правовой акт – наиболее значимая разновидность юридического акта. Это правовой документ, изданный в особом процедурном порядке компетентным органом (органом государственной власти, органом местного самоуправления и др.), содержащий нормы права.

Признаки нормативного правового акта:

1. Нормативный правовой акт создается в результате правотворческой деятельности компетентных государственных органов – законодательных, исполнительных, а также органов местного самоуправления; в особых случаях – в результате прямого волеизъявления народа (референдума).

2. Нормативный правовой акт отличается *волевым* содержанием. Независимо от органа или организации, принявших акт, во всех случаях он выражает волю государства.

3. Нормативный правовой акт *содержит нормы права* – общеобязательные правила поведения, направленные на регулирование общественных отношений. Именно наличие в таких актах *норм права* позволяет относить их к группе нормативных правовых актов.

4. Каждый вид нормативных правовых актов занимает *строго определенный уровень в иерархии нормативных правовых актов*. Положение

нормативного правового акта в такой иерархии определяется положением органа, издающего такие акты, в системе государственных органов.

5. Такие акты принимаются в четко установленном порядке, имеют *письменную форму*, что позволяет определенно и доступно выразить (фиксировать) правовые предписания.

6. Нормативные правовые акты имеют временные, пространственные пределы действия.

7. Они рассчитаны на *многократное применение* в отличие от правоприменительных актов, содержащих индивидуальные предписания (приказ о зачислении в вуз).

8. Нормативные правовые акты отличаются возможностью охвата широких сфер общественной жизни, относительно быстрой процедурой *их принятия, изменения или отмены*.

9. Нормативный правовой акт имеет официально-документальную форму, особую структуру, реквизиты, отличается определенным порядком его подготовки, принятия, опубликования и вступления в силу.

10. Эти акты, в отличие от других источников права, наиболее полно способствуют задачам укрепления законности и обновления законодательства, обеспечивают обозримость и доступность правовых требований, их согласование.

Названные свойства нормативных правовых актов раскрывают их юридические особенности, объясняют то, почему эти акты более широко распространены по сравнению с другими источниками права в современной России.

По юридической силе нормативные правовые акты делятся на две большие группы: *законы и подзаконные нормативные правовые акты*.

4. Закон: понятие и виды

1. В системе нормативных правовых актов РФ особое место занимают законы. В юридической литературе представлены близкие по смыслу определения понятия «закон». *Закон – это нормативный правовой акт, изданный в особом процедурном порядке органом законодательной власти государства (субъекта федерации), обладающий высшей юридической силой по отношению к другим правовым актам и регулирующий наиболее важные общественные отношения*¹. Или: *закон – это нормативный юридический акт высшего государственного (представительного) органа или непосредственно народа (принятие закона на референдуме), обладающий высшей юридической силой и содержащий первичные (изначальные) правовые нормы*².

Обобщая сказанное, можно дать следующее определение: *закон – это акт представительного (законодательного) органа государственной власти, принятый в особом порядке, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения*.

¹ См.: Кожевников С.Н. Указ. соч. – С. 76.

² См.: Рассказов Л.П. Теория государства и права: учебник. М., 2009. – С. 267.

Отличительные признаки закона

1. Закон – нормативный правовой акт, принимаемый уполномоченными органами. В современной России это:

а) *Федеральное Собрание РФ* (Государственная Дума и Совет Федерации), издающие федеральные конституционные и федеральные законы;

б) *законодательные (представительные) органы субъектов РФ*, издающие законы субъектов федерации.

В исключительных случаях законы могут приниматься в ходе всенародного голосования (референдума), пример такого голосования – принятие Конституции РФ 12 декабря 1993 года.

2. Принимается в порядке особой процедуры – законодательного процесса, включающего ряд стадий (законодательная инициатива, обсуждение законопроекта; принятие закона, опубликование закона).

3. Закон регулирует наиболее значимые общественные отношения, характеризующиеся устойчивостью, необходимостью их законодательного закрепления. Например, права и обязанности человека и гражданина, отношения собственности, устройство государства, регламентация принципов местного самоуправления и др.

4. Закон – нормативный правовой акт, содержащий нормы первичного исходного характера, служащие базой правового регулирования, ориентиром нормотворческой деятельности иных государственных органов (нормы закона конкретизируются, развиваются затем в подзаконных актах, издаваемых Президентом РФ, Правительством РФ и т.д.).

5. В системе нормативных правовых актов законы обладают высшей юридической силой. В случае противоречия между законом и подзаконным актом приоритет принадлежит закону, а противоречащий ему акт должен быть отменен или изменен.

6. Закон отличается наибольшей стабильностью в сравнении с иными нормативными правовыми актами. Это, прежде всего, связано с усложненной процедурой его изменения и отмены (закон изменяется и отменяется по той же сложной и длительной процедуре, по которой был принят).

7. Принятие нового закона влечет необходимость отмены или изменения всех других актов, которые противоречат содержанию закона.

Виды законов. Классификация законов проводится в юридической литературе по различным основаниям:

– *по предмету правового регулирования* (конституционные, административные, гражданские и т.п.);

– *по субъектам законотворчества* (принятые представительным законодательным органом государственной власти – Государственной Думой Федерального Собрания РФ и т.д. или в результате референдума);

– *по юридической силе* (Конституция РФ – основной закон государства, федеральный конституционный закон (например, Закон о Конституционном Суде РФ), федеральный закон (например, Федеральный закон «О высшем и послевузовском образовании»), законы субъектов Федерации (например, Устав Нижегородской области, Красноярского края, закон Нижегородской области «Об утверждении границ, состава территории Кстовского муниципального района,

границ и состава территорий муниципальных образований, входящих в состав Кстовского муниципального района»);

– по сферам действия (общефедеральные, принимаемые федеральным законодательным органом (Федеральным Собранием РФ) и законы субъектов федерации (республиканские законы, законы областей, краев);

– по значимости содержащихся в них норм (конституционные, необходимость принятия которых предусмотрена непосредственно Конституцией РФ (ст. 108) (например, законы о военном и чрезвычайном положениях, о Правительстве РФ) и обыкновенные, издающиеся в процессе текущей законодательной деятельности на основе и во исполнение Конституции и конституционных законов, составляющие основную массу законодательных актов (законы о полиции, об обязательном медицинском страховании, об образовании, об обороне и др.);

– по объему регулирования – общие, т.е. распространяющиеся на всех субъектов права (например, Гражданский кодекс РФ) и специальные, действующие в отношении ограниченного круга субъектов, например военнослужащих. К первым также можно отнести Закон о гражданстве Российской Федерации, а ко вторым – Закон «Об оперативно-розыскной деятельности»);

– по содержанию – экономические, бюджетные, социальные, политические и т.п.;

– по степени систематизации – обычные и кодифицированные акты, призванные комплексно регулировать определенную сферу общественной жизни. Это Основы и кодексы по отраслям законодательства, например: Основы законодательства о нотариате РФ, Гражданский кодекс РФ, Кодекс РФ об административных правонарушениях, Уголовный кодекс РФ и т.д.;

Итак, содержание закона образуют *первичные правовые нормы*, которые могут получать дальнейшую конкретизацию и развитие в подзаконных нормативных правовых актах.

5. Подзаконный нормативный правовой акт: понятие и виды

Подзаконный нормативный правовой акт – акт компетентного органа, содержащий нормы права, издаваемый на основе закона, для конкретизации и развития его положений.

Подзаконные акты обладают меньшей юридической силой, чем законы, на которых они базируются. Несмотря на то, что в нормативном правовом регулировании общественных отношений главное и определяющее место занимает закон, подзаконные акты имеют тоже весьма важное значение в жизни общества, играют вспомогательную роль, детализируя положения закона. В количественном выражении они составляют гораздо большую группу актов по сравнению с законами. Основным принципом, началом соотношения законов и подзаконных нормативных правовых актов является их соответствие и непротиворечие. При возникновении противоречия (коллизии) между положениями закона и подзаконного акта предпочтение отдается положениям закона.

Основные признаки подзаконных актов:

- принимаются на основании и во исполнение законов, не противоречат их предписаниям;
- дополняют, конкретизируют нормы закона;
- характеризуются упрощенным порядком принятия и введения в действие (по сравнению со сложным порядком принятия законов);
- их юридическая сила предопределяется нормативно закрепленным положением определенного органа, издающим эти акты, в системе государственного механизма (Президент РФ, Правительство РФ и т.д.);
- отличаются возможностью, в сравнении с законом, быстрее реагировать на существенные изменения действительности (в силу упрощенного порядка их принятия и изменения);
- характеризуются неоднородностью, различными наименованиями (указ, постановление), различной юридической силой.

Классификация подзаконных нормативных правовых актов. В современной России выделяют федеральные подзаконные акты, подзаконные акты субъектов федерации, подзаконные акты муниципальных органов, локальные подзаконные акты.

1. Подзаконные нормативные правовые акты федерального уровня существенно различаются по порядку принятия, месту в системе (иерархии) нормативных правовых актов, юридической силе.

В их числе выделяются следующие.

1) *Нормативные постановления* Палат Федерального Собрания Российской Федерации – Государственной Думы и Совета Федерации (например, Постановление Государственной Думы от 16 апреля 2010 года №3519-5 ГД «Об объявлении амнистии в связи с 65-летием Победы в Великой Отечественной войне 1941–1945 годов»). Вместе с тем основные документы, принимаемые палатами Федерального Собрания, это законы.

2) *Нормативные указы* Президента РФ по важнейшим государственным вопросам, содержащие нормы (общеобязательные правила поведения), например Указ Президента РФ от 24 мая 2011 г. «О Федеральной службе по интеллектуальной собственности»; согласно Конституции РФ Президент может также принимать указы и распоряжения, не являющиеся *нормативными правовыми актами*. К таковым относятся указы о назначении на должность или распоряжения о создании рабочих комиссий, выделении регионам средств и др.

3) *Постановления Правительства РФ* – подзаконные акты управления нормативного содержания, регулирующие отношения в различных сферах государственной и общественной жизни. Например, Постановление Правительства Российской Федерации от 24 октября 2009 №842 «О совершенствовании порядка инвестирования средств для финансирования накопительной части трудовой пенсии в Российской Федерации». Решения Правительства РФ по оперативным (текущим) вопросам издаются в форме *распоряжений* - актов *ненормативного содержания*.

4) *Нормативные приказы, постановления, правила, инструкции* министерств, государственных комитетов, федеральных служб и иных

федеральных органов исполнительной власти. Такие акты регулируют общественные отношения, находящиеся, как правило, в пределах компетенции данного органа власти. Вместе с тем среди них есть и такие, которые имеют общее значение, выходят за рамки конкретного министерства, федеральной службы, федерального агентства, распространяются на широкий круг субъектов. Например, приказ Министерства образования и науки РФ «Об утверждении федерального государственного образовательного стандарта основного общего образования».

Ненормативные приказы, судя по названию, не содержат юридических норм, распространяются на конкретных лиц. Например, приказ о назначении на должность.

II. Подзаконные нормативные правовые акты субъектов РФ. К подзаконным актам республиканского уровня относятся указы президентов республик (в тех республиках, где учрежден институт президентства, например указ Президента Республики Башкортостан «О Республиканском Совете по вопросам благотворительной деятельности»), постановления республиканских правительств (например, постановление Республики Мордовия об утверждении порядка предоставления субсидий субъектам малого и среднего предпринимательства, а также акты республиканских министерств – *приказы, правила, инструкции* (например, Приказ Минздравсоцразвития Чувашской Республики «О Порядке передачи легковых автомобилей инвалидам в собственность» и др.).

Губернаторы, главы администраций областей, краев, округов, городов федерального значения, автономной области при осуществлении своих полномочий издают *указы, постановления и распоряжения* (например, указ Губернатора Нижегородской области «Об образовании комиссии по вопросам помилования на территории Нижегородской области»). Правительства субъектов Российской Федерации (если таковые имеются) издают нормативные правовые акты в форме *постановлений и распоряжений* (например, постановление Правительства Нижегородской области «О предоставлении регионального материнского (семейного) капитала»).

Региональные министерства, ведомства, департаменты и иные органы исполнительной власти субъектов РФ наделены правом издания *приказов и инструкций* (например, приказ Министерства здравоохранения Нижегородской области о лекарственном обеспечении льготных категорий). Существенно следующее: в Уставах данных субъектов определяются и органы, принимающие подзаконные правовые акты, и название этих актов.

III. Подзаконные правовые акты муниципальных органов. Важнейший акт местного правотворчества – *Устав муниципального образования* (например, устав города Нижнего Новгорода). Эти акты принимаются на основе федерального законодательства и законодательства субъектов федерации, представительным органом местного самоуправления, либо непосредственно населением. Уставом муниципального образования определяются виды подзаконных актов местного самоуправления, которые могут быть как нормативного, так и индивидуального содержания.

Представительные органы местного самоуправления в пределах своей

компетенции принимают акты, называемые, как правило, *решениями* (например, решение Городской Думы города Нижнего Новгорода об особенностях правового положения муниципальных учреждений города Нижнего Новгорода в переходный период). Глава администрации муниципального образования издает *постановления* (например, постановление главы администрации города Нижнего Новгорода об условиях приватизации муниципального имущества), имеющие нормативный правовой характер. *Распоряжения* главы администрации *не нормативны*, реализуются применительно к конкретным фактическим обстоятельствам. *Иные должностные лица* муниципальных образований в пределах своей компетенции издают *приказы*, а также другие акты, предусмотренные положением о данном органе местного самоуправления.

IV. Локальные нормативные правовые акты – акты предприятий, общественных объединений, организаций, основанных на различных формах собственности. Они регулируют управленческие, производственные, коммерческие, научные, учебные и иные отношения, связанные с назначением и деятельностью предприятия или учреждения. Очевидно, каждое предприятие или учреждение имеет свой *устав, положение или иной учредительный документ, правила внутреннего распорядка* (например, устав ННГАСУ). Их действие имеет правовое значение. Такие акты подлежат регистрации или утверждению государственными органами. Они принимаются во внимание при решении управленческих и иных вопросов органами исполнительной власти, учитываются судебными органами при рассмотрении юридических дел.

К локальным нормативным правовым актам также относятся:

– *приказы, распоряжения* нормативного и индивидуального значения, принимаемые руководителями предприятий, учреждений. Посредством таких актов регулируются вопросы внутреннего распорядка, материального поощрения (например, приказ об утверждении Положения о материальном стимулировании сотрудников);

– *решения* коллегиальных органов управления (общего собрания акционеров, совета директоров и т.п.).

6. Система права: понятие, особенности, элементы

Система права – объективно обусловленное системой общественных отношений внутреннее строение национального права, включающее элементы–нормы права, институты права и отрасли права.

Характерные черты системы права:

1. *Системность* (греч. systema – составленное из частей, соединение) – свойство, относящееся к целостному объекту, состоящему из элементов, находящихся во взаимных отношениях, отличающихся взаимодополняемостью.

2. *Первичным ее элементом выступают нормы права*, которые объединяются в более крупные образования – институты, подотрасли, отрасли.

3. *Объективность* – система права складывается объективно, как отражение реально существующих общественных отношений. Она не может быть сконструирована произвольно по субъективному усмотрению людей, поскольку predeterminedена закономерностями общественной жизни,

экономическими, социальными, политическими, историческими и другими факторами (с возникновением устойчивых групп общественных отношений, требующих правового регулирования, возникают соответствующие институты, подотрасли и отрасли права – банковское право, космическое право и др.).

4. *Единство и согласованность* входящих в нее элементов – норм права, институтов права и т.д., значимость и результативность которых зависят от взаимной поддержки и единой направленности.

5. *Способность данной системы к дифференциации (делению)* – следствие многообразия общественных отношений, регулируемых нормами права.

6. *Динамичность, совершенствование* – результат постоянного развития общественных отношений¹.

Структурное строение системы права. В юридической литературе выделяют следующие элементы системы права: *правовые нормы, правовые институты, подотрасли и отрасли права.*

Правовая норма – первичная клеточка («кирпичик»), первичный компонент системы права, регулирующий «элементарное» общественное отношение. Например, правовая норма, содержащаяся в ч.1 ст.703 ГК РФ: «Договор подряда заключается на изготовление или переработку (обработку) вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику». Данной норме, как и любой иной правовой нормой, свойственно то, что она представляет собой отдельное общеобязательное правило поведения, определяемое компетентными государственными органами, направленное на регулирование того или иного аспекта общественных отношений.

Из норм права, исходных элементов системы права, складываются, образуются правовые институты – более сложные элементы, регулирующие значительно больший объем общественных отношений.

Институт права – это совокупность правовых норм, регулирующих относительно самостоятельную группу, вид общественных отношений в рамках определенной отрасли права. С некоторым опережением отметим: если отрасль права регулирует род общественных отношений, то институт – лишь их вид. Имеется в виду то, что институт – значительно меньшая, по сравнению с отраслью, совокупность юридических норм.

В юридической литературе по объему выделяют следующие два вида правовых институтов.

Простой правовой институт объединяет схожие, близкие нормы права внутри одной, определенной отрасли права. Он регулирует не группу, а какое-либо одно специфическое общественное отношение, не включает в свое содержание никаких структурных элементов. Например, институт давности в гражданском праве, институт заключения и прекращения брака в семейном праве и др.

Сложный правовой институт, будучи относительно крупным образованием, имеет в своем составе более мелкие структурные образования, называемые *субинститутами*. К числу сложных институтов относятся институт собственности: государственная собственность, коллективная собственность,

¹ См.: Реутов В.П. Функциональная природа системы права. Пермь: Изд-во Перм. гос. ун-та. 2002. – С.103.

собственность граждан, муниципальная собственность. Сложным, к примеру, является институт купли-продажи (глава 30 Гражданского кодекса РФ), который подразделяется на такие субинституты, как розничная купля-продажа, поставка товаров и т.д.

Следовательно, *субинститут права – упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих конкретную разновидность общественных отношений, в рамках сложного правового института.*

Подотрасль права. Родственные институты, входящие в одну отрасль, могут образовывать *подотрасль* - промежуточную совокупность норм между правовым институтом и отраслью права. Иными словами, *подотрасль права - совокупность правовых институтов, регулирующих взаимосвязанные («родственные») отношения одной и той же отрасли права.* Или: подотрасль – часть отрасли, включающая несколько правовых институтов. Так, авторское, патентное, жилищное, наследственное, изобретательское, транспортное право – подотрасли гражданского права; налоговое право – подотрасль финансового права; право социального обеспечения – подотрасль трудового права; муниципальное – подотрасль административного права.

Отрасль права – *обособленная совокупность правовых норм и институтов, регулирующих самостоятельную, качественно своеобразную, однородную группу общественных отношений определённым образом.*

Отрасль права – наиболее крупное подразделение системы права, регулирующее относительно самостоятельную обширную отрасль, сферу общественных отношений. Например, гражданское право регулирует все имущественные и связанные с ними неимущественные отношения; семейное право – отношения, связанные с браком и принадлежностью человека к семье; трудовое право регулирует отношения, в которые вступают рабочие и служащие в процессе осуществления трудовой деятельности.

Отрасли права *свойственны следующие основные признаки.*

1) У каждой отрасли права есть «свой предмет», т.е. комплекс однородных общественных отношений (например, в трудовом праве – это отношения в связи с реализацией способностей к труду, в семейном праве – отношения в связи с состоянием брака и родства);

2) Каждая из отраслей имеет «свое законодательство», как правило, самостоятельные кодексы. Так, уголовному праву соответствует уголовный закон (УК РФ); гражданскому праву – гражданское законодательство (ГК РФ) и др.;

3) Любой отрасли права свойствен особый метод регулирования (юридический режим). Имеются в виду преимущественно такие правовые средства как дозволения, обязывания, запреты. К дозволениям, например, тяготеет гражданское право, к обязываниям – административное, к запретам – уголовное. В административном и трудовом праве используется поощрительный метод (премирование и награждение), в административном и трудовом – рекомендательный; в конституционном – учредительно-закрепительный. Вместе с тем все методы правового регулирования делятся на императивный и диспозитивный:

императивный – метод властных предписаний, субординации, оснований

на запретах, обязанностях, наказаниях. Применяется в уголовном, трудовом, административном, финансовом праве;

диспозитивный – метод равноправия сторон, координации, основанный на дозволениях. Широко используется в таких отраслях права, как семейное, гражданское, наследственное, авторское право;

4) Способность взаимодействовать с другими отраслями права (особенно наглядно эта связь прослеживается во взаимодействии уголовного права с уголовно-процессуальным и уголовно-исполнительным правом).

7. Соотношение международного и национального права в Российской Федерации

Международное право – система договорных юридических принципов и норм, регулирующих отношения между государствами и другими субъектами международного общения (международными организациями и др.). Источниками международного права являются международные договоры и международно-правовые обычаи. В качестве вспомогательных источников международного права называются акты международных организаций (ООН и других) и решения международных судебных органов (например, Европейского суда по правам человека).

Международное право занимает *наднациональное положение*, не принадлежит юридической системе конкретных государств. В современном мире международное право нацелено на регулирование международных отношений. Оно принципиально отличается от внутригосударственного права по способу образования норм, субъектам, особенностям функционирования, методам обеспечения и т.д. По сути внутригосударственное и международное право две различные *системы права*, действующие в своих соответствующих сферах.

Расширение в последние десятилетия международного партнерства и сотрудничества в различных областях общественной жизни, возрастающее значение роли международных отношений усиливают значение международного права в современном мире. Соответственно наметилась тенденция «внедрения» общепризнанных норм международного права во внутригосударственные правовые системы.

Соотношение международного и национального права России. Конституция Российской Федерации 1993 г. решает вопрос о соотношении норм международного и внутригосударственного права следующим образом: «Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотрены законом, то применяются правила международного договора» (ч.4 ст.15).

Это общее положение в дальнейшем конкретизируется в некоторых других статьях Конституции,

В части 3 статьи 46 говорится: «Каждый вправе в соответствии с международными договорами Российской Федерации обращаться в

межгосударственные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты».

Часть 1 статьи 62 гласит: «Гражданин Российской Федерации может иметь гражданство иностранного государства (двойное гражданство) в соответствии с федеральным законом или международным договором Российской Федерации».

В части первой статьи 63 сказано: «Российская Федерация предоставляет политическое убежище иностранным гражданам и лицам без гражданства в соответствии с общепризнанными нормами международного права».

В Основном Законе страны особое место отведено положениям международного права, относящимся к правам человека. В части 1 статьи 17 утверждается: «В Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с настоящей Конституцией».

Основополагающие нормы Конституции РФ, касающиеся соответствия норм международного права и внутригосударственного права, отражены в Гражданском, Гражданско-процессуальном, Арбитражно-процессуальном кодексах и др.

В Гражданском кодексе РФ (п. 2 ст. 7) содержится отсылка к международным договорам: «международные договоры РФ применяются к гражданским отношениям непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание внутригосударственного акта».

Формулировки, аналогичные тексту ст. 15 ч. 4 Конституции РФ, приводятся в ч. 1 ст. 7 Гражданского кодекса РФ, ст. 10 Трудового кодекса РФ, ч. 2 ст. 1.1 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, ст. 4. Земельного кодекса РФ, ст. 7 Налогового кодекса РФ, ст. 6 Семейного кодекса РФ и в других правовых актах.

Контрольные вопросы по теме

1. Сформулируйте понятие «норма права».
2. Охарактеризуйте норму права как первичный элемент системы права.
3. Что означает предостаточно-обязывающее содержание нормы права?
4. Какова структура нормы права?
5. Каковы основания деления правовых норм на отдельные виды?
6. Кратко охарактеризуйте основные виды правовых норм.
7. Сформулируйте определение понятия «форма (источник) права».
8. Назовите формы (источники) права, выделяемые юридической наукой.
9. Каковы особенности правового обычая?
10. Каковы особенности нормативного договора как источника права?
11. Сформулируйте определение закона, назовите его признаки.
12. Как классифицируются законы?
13. Дайте классификацию подзаконных актов.
14. Раскройте понятие и признаки системы права как явления объективного порядка.
15. Что означают понятия «отрасль», «подотрасль права», «правовой институт»?

16. Что понимается под методом правового регулирования?

17. Каково соотношение международного и национального права в Российской Федерации?

Тема 3. Правовые отношения

1. Понятие и признаки правоотношения

Правоотношение – разновидность общественного отношения, форма социального взаимодействия людей. Многие общественные отношения регулируются посредством норм морали, обычаев, традиций, актов общественных организаций и не относятся к правовым отношениям. Характер и форму правоотношения они могут приобретать только благодаря их регулированию с помощью норм права. Иными словами, регулируя общественные отношения (упорядочивая их, стабилизируя, развивая, изменяя), право придает им новое свойство – форму правовых отношений.

Следовательно, любое правовое отношение, например существующее в рамках власти и управления, в системе собственности, есть общественное отношение, вместе с тем не всякое общественное отношение является правоотношением (отношения религиозные, товарищества, доверительности, дружбы и т.д.). *Правоотношение – один из видов общественных отношений, регулируемых нормами права и характеризующихся правовыми свойствами.* Такие свойства определяются границами действия права, его возможностями. Поэтому правоотношение в своей основной характеристике – это результат действия права, возникшая на основе нормы права конкретизированная правовая связь индивидов или коллективных образований¹.

Правоотношение – это общественное отношение, возникающее на основе норм права, участники которого (индивиды и организации) наделены субъективными правами и юридическими обязанностями, обеспеченными государством.

Категория «правоотношение» способствует уяснению того, каким образом право воздействует на поведение людей. Если начальным звеном действия права являются юридические нормы, то следующее звено в юридическом регулировании правовое отношение (правоотношение). Правоотношения позволяют «перевести» предписания юридических норм на уровень определенных субъектов, наделить их соответствующими правами и обязанностями. Посредством правоотношений осуществляется реализация правовых норм, т.е. претворение в действительности их предписаний.

Признаки правоотношений.

1. *Правоотношение возникает на основе норм права.* Нормы права непосредственно порождают (вызывают к жизни) правоотношения и реализуются через них. Если нет нормы права – нет и правоотношения. Иными словами, между нормами права и правоотношениями существует причинно-

¹ См.: Кожевников С.Н. Указ.соч. – С.126.

следственная связь. Именно это отличает правоотношения от отношений, возникающих на основе иных социальных норм, например моральных, религиозных и др.

2. *Правоотношения носят волевой характер.* Это означает, что сама по себе норма права – предпосылка возникновения правоотношения, выражает определенную государственную волю. Более конкретно волевой характер правоотношений проявляется в следующем:

1) посредством права (через право) в правоотношении происходит в той или иной степени сочетание взаимодействия воли государства (определенного его органа) и воли участников (сторон) правоотношения;

2) в правоотношениях проявляется воля и интересы самих участников правоотношений. Очевидно, что даже при наличии юридической нормы правоотношение не может возникнуть автоматически и затем функционировать без волеизъявления его участников, по крайней мере одного из них, например правоохранительного органа в связи с совершением правонарушения. Отметим, что для реализации права на труд также требуются значительные волевые усилия лиц, работающих по трудовому договору. Воля работников здесь направлена на использование в процессе труда предоставленных прав и исполнение возложенных юридических обязанностей.

3. *Правоотношение – это всегда двусторонняя связь, возникающая только между людьми, являющаяся результатом их сознательной деятельности.* К тому же данная *двусторонняя связь*, характеризуется наличием у сторон *взаимных прав и юридических обязанностей*, которые в юридической науке принято называть *субъективными*. Иными словами, если законом некто наделяется правом, то должно быть лицо (организация), на которое законом была бы возложена соответствующая обязанность, и наоборот. Это должник и кредитор, покупатель и продавец, ссудодатель и ссудополучатель – в гражданском праве; работодатель и работник – в трудовых правоотношениях; супруги – в семейном праве; землевладелец и землепользователь – в земельном праве; налогоплательщик и налоговый орган – в налоговом праве; гражданин и государственный орган (должностное лицо) – в административном праве и т.д. Право работника на получение заработной платы, например, обеспечено обязанностью работодателя выплачивать зарплату в определенный срок.

4. *Правоотношения выступают в виде конкретной общественной связи между субъектами.* Степень такой конкретизации неодинакова: индивидуализация может быть поименной (например, в отношениях заказчика и подрядчика, покупателя-продавца и др.), вместе с тем индивидуализация в правоотношениях может быть односторонней (отношения собственности, в которых известен собственник, а круг других субъектов включает всех остальных субъектов).

5. *Правоотношение возникает по поводу реального блага.* Благо (материальное, нематериальное) – это то, по поводу чего люди вступают в правоотношения, приобретают и реализуют принадлежащие им права и обязанности (вещи, деньги, ценные бумаги, результаты деятельности и прочее).

6. *Правоотношение обеспечивается государственно-правовым механизмом,* в частности возможностью государственного воздействия, в

отношении лиц, не исполняющих возложенные юридические обязанности). Иные общественные отношения опосредуются другими (неюридическими средствами – нравственными и др.) и не требуют правового вмешательства.

Названные признаки отличают правоотношение от социальных отношений неюридического характера.

2. Структура (юридический состав) правоотношения

Юридический состав правоотношения – это его внутреннее устройство (структура). В юридической литературе в качестве элементов юридического состава правоотношения, как правило, рассматривают: *субъектный состав, объект и содержание (субъективное право, юридическая обязанность)*.

Субъекты правоотношения – лица, наделенные правосубъектностью, принимающие участие в конкретном правоотношении, реализующие в нем субъективные права и обязанности. Таковыми, по сути, являются субъекты права, вступившие в определенные правоотношения.

В этой связи уточним соотношение понятий «субъекты права» и «субъекты правоотношения». *Субъекты права* – это индивиды и организации, которые могут быть участниками правоотношения, т.е. *потенциальными обладателями субъективных прав и обязанностей*. С этой точки зрения *субъект правоотношения* – это всегда субъект права. Вместе с тем такой субъект не всегда участник того или иного конкретного правоотношения.

В юридической литературе выделяют две группы субъектов правоотношений: 1) индивидуальные субъекты (физические лица) – граждане, иностранцы, лица с двойным гражданством, лица без гражданства; 2) организации (государство и его органы, предприятия и учреждения, общественные объединения и др.).

Физические лица как субъекты правоотношений. В качестве индивидуальных участников правоотношений (физических лиц) принято рассматривать граждан Российской Федерации, особым правовым статусом также обладают лица без гражданства, иностранные граждане и лица с двойным гражданством (гражданством РФ и иностранного государства).

Граждане РФ – основная преобладающая разновидность индивидуальных субъектов, наделенных субъективными правами и юридическими обязанностями. Для того чтобы быть субъектами правоотношений, граждане и иные индивиды (физические лица) наделяются особым свойством *правосубъектности*. Что означает это понятие? **Правосубъектность** – это предусмотренная нормами права способность участников общественных отношений выступать в качестве субъектов правоотношений, то есть иметь и осуществлять субъективные права и нести юридические обязанности.

В составе правосубъектности различают правоспособность и дееспособность.

Правоспособность – это обусловленная правом способность лица иметь субъективные права и обязанности, т.е. быть участником правоотношения. Примечательно то, что правоспособность – это только «право на право», т.е. право иметь определенные права и обязанности.

Для физических лиц правоспособность наступает с момента рождения человека и прекращается с его смертью.

Дееспособность – это способность лица своими осознанными волевыми действиями приобретать и осуществлять субъективные права и юридические обязанности.

Существенно следующее: если правоспособность возникает у всех индивидов сразу и в полном объеме, то *приобретение и объем* дееспособности зависят от ряда факторов – объективных и субъективных. Имеется в виду то, что дееспособность субъектов – индивидов возникает при условиях вменяемости и достижения возраста совершеннолетия.

Вменяемость – нормальное состояние психически здорового человека, выражающееся в способности отдавать отчет в своих действиях и руководить ими¹.

Возраст индивида – существенный фактор, влияющий на его вменяемость. Возрастной рубеж также показатель того, что дееспособность не может появиться у человека вместе с правоспособностью, т.е. в момент рождения. Она приходит к нему по мере взросления, умственного, физического и социального развития.

Различают полную и неполную дееспособность.

Полная дееспособность возникает при достижении лицом возраста совершеннолетия при наличии определенных обстоятельств, установленных законом. В силу закона *полная дееспособность* наступает с 18 лет (п. 1 ст. 21 ГК РФ), служит предпосылкой обладания имущественными, брачно-семейными правами и обязанностями (возможность лица вступить в брак, заключать гражданско-правовые договоры и т.д.). Исключение составляют случаи:

1) когда полностью дееспособным объявляется гражданин, вступивший в брак до достижения 18 лет;

2) случаи эмансипации, т.е. объявления несовершеннолетнего, достигшего 16 лет, полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору либо с согласия родителей занимается предпринимательской деятельностью.

В отдельных отраслях права устанавливаются и иные возрастные пределы. Например, в конституционном праве закрепляется положение, в соответствии с которым быть избранным в представительные органы государственной власти Российской Федерации может лицо не моложе 21 года. Президентом России может стать человек, достигший 35-летнего возраста.

Неполная дееспособность подразделяется на *частичную и ограниченную*.

Неполная (частичная) дееспособность малолетних в возрасте от 6 до 14 лет предусмотрена ст. 28 ГК РФ, согласно которой эти субъекты вправе совершать мелкие бытовые сделки (приобретение канцелярских принадлежностей, продуктов питания и др.). Примечательно то, что имущественную ответственность по всем таким сделкам несут родители, опекуны (законные представители).

Несовершеннолетние *от 14 до 18 лет* могут совершать необходимые гражданские сделки только с письменного согласия родителей, усыновителей

¹ См.: Большой юридический словарь / Под ред. А.Я.Сухарева, В.Е.Крутских. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ИНФРА-М, 2000. – С.89.

или попечителей. Вместе с тем они вправе самостоятельно совершать бытовые сделки, распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами, осуществлять авторские и изобретательские права, вносить вклады в кредитные учреждения (ст. 26 ГК РФ).

Различают *недееспособных граждан* (слабоумие, шизофрения и др.), *признанных таковыми судом*, и тех, у кого *дееспособность ограничена по решению суда*. Согласно ст. 29 ГК РФ гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным. Ему назначается опекун, который совершает от его имени все сделки.

Основанием для *ограничения дееспособности гражданина*, соответственно ст. 30 ГК РФ, является злоупотребление спиртными напитками или наркотическими средствами, если при этом он ставит семью в тяжелое материальное положение. Над таким субъектом устанавливается попечительство.

Относительно *состояния законопослушности субъекта* отметим следующее. Очевидно, осужденные, отбывающие наказание в местах лишения свободы, не располагают возможностью реализовывать ряд гражданских, социальных, политических и других прав и обязанностей.

Следует иметь в виду то, что право- и дееспособность разделяются только в гражданском праве и относительно только физических лиц, в основном по поводу прав, называемых вещными. В иных отраслях права право- и дееспособность неразрывны и образуют единую праводееспособность¹.

Сказанное означает – все люди правоспособны, но не все они одновременно дееспособны. Вместе с тем все дееспособные люди являются правоспособными.

От правоспособности и дееспособности отличается *деликтоспособность*, т.е. установленная законом способность субъекта правоотношения отвечать за совершенное им правонарушение.

В разных отраслях права деликтоспособность наступает с разного возраста. Так, в уголовном праве ответственность за совершенное правонарушение несет лицо, достигшее к моменту совершения преступления 16 лет, а за наиболее тяжкие преступления – 14 лет. В гражданском праве подростки в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно несут имущественную ответственность за причиненный ими вред.

В юриспруденции существует мнение, что в отношении большинства субъектов права нет необходимости специально выделять деликтоспособность. Если лицо обладает правосубъектностью, то оно тем самым и деликтоспособно.

В некоторых случаях, однако, возникает необходимость обособления деликтоспособности. В гражданском праве лица в возрасте от 15 до 18 лет деликтоспособны (хотя они еще не приобрели полную дееспособность).²

Граждане Российской Федерации могут быть субъектами различного рода правоотношений:

– конституционных (например, участвуя в качестве избирателя в выборах

¹ См.: Кожевников С.Н. Указ. соч. – С. 132.

² См.: Алексеев С.С. Указ. соч. – С. 386.

Президента, депутатов и др.);

- гражданско-правовых (например, заключая различного рода договоры);
- гражданско-процессуальных (например, при подаче иска в суд для защиты нарушенных прав);
- уголовно-процессуальных (например, выступая в качестве свидетеля, обвиняемого);
- административно-правовых;
- трудовых;
- семейных и др.

Иностранцы и лица без гражданства (апатриды) согласно ст. 62 Конституции РФ пользуются правами и обязанностями наравне с гражданами РФ, кроме случаев, установленных законом и международным договором РФ. В соответствии с законом они не могут избирать и быть избранными государственные органы, быть членами экипажей воздушных кораблей, принадлежащих Российской Федерации, на них не распространяются закон о воинской обязанности, некоторые статьи уголовного кодекса (например, статья об измене Родине).

Лица с двойным гражданством (бипатриды) в целом рассматриваются государством только как граждане России с соответствующими правами и обязанности. Изъятие из данного правила возможны на основании закона (так, в соответствии с Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе» граждане Российской Федерации, прошедшие военную службу в иностранном государстве, освобождаются от военной службы в России; избирательное законодательство, законодательство о государственной службе устанавливает запрет для бипатридов быть избранными на выборные должности в органы государственной власти и местного самоуправления, поступить на государственную службу) или государственного договора (например, в силу межгосударственных соглашений об освобождении от двойного налогообложения).

Организации как субъекты правоотношений. К организациям как субъектам правоотношений относятся государственные и негосударственные организации, Российское государство в целом. Существенно то, что дееспособность организаций (коллективных субъектов) возникает одновременно с правоспособностью, т.е. в момент официального признания данного образования в качестве субъекта права (юридическая регистрация).

Итак, к организациям относятся:

– *государственные органы* – субъекты, созданные для осуществления функций государства и обладающие властными полномочиями по осуществлению законодательной, исполнительной и судебной ветвей власти. Это парламент, глава государства, правительства, министерства и ведомства, суды, органы надзора и контроля, администрация предприятий и учреждений и т.д. Правовой статус государственного органа определяется его компетенцией. Государственные органы могут заключать и гражданско-правовые сделки, и в этой связи они выступают как равные с другими субъектами участники правоотношений;

– *юридические лица* – организации, которые имеют в собственности,

хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечают по своим обязательствам за это имущество, от своего имени могут приобретать и осуществлять имущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Это государственные предприятия, кооперативы, фирмы, хозяйственные объединения, фонды и другие коллективные субъекты имущественных правоотношений;

– *общественные организации* – партии, профсоюзы, различные творческие союзы, научно-технические, спортивные и иные организации, вступающие в разного рода правоотношения. Ряд общественных объединений могут быть также и юридическими лицами;

– *государство*. Как субъект правоотношений государство имеет ряд специфических признаков. Государство – это субъект политический, властный, суверенный. Оно не зависит от других субъектов права, само устанавливает юридический статус всех участников правовых отношений и выступает в качестве субъекта международного права. Государство в целом как субъект права выступает в международных отношениях, конституционно-правовых, гражданско-правовых и уголовно-правовых отношениях.¹

Предпосылки правоотношений. Правовые отношения могут возникать и функционировать при определенных условиях, называемых *предпосылками*. Такие предпосылки принято делить на два вида: общие (материальные) и юридические (специальные).

Общие (материальные) предпосылки возникновения правоотношений характерны для любого вида общественных отношений. Это социально-экономические, политические, культурные и иные факторы, обусловившие механизм правового регулирования. С их качественным уровнем связаны те конкретные материальные и нематериальные блага, по поводу которых возникают правоотношения. По-видимому, стремление индивидов к удовлетворению материальных, духовных и иных интересов и потребностей побуждает их к вступлению в соответствующие правоотношения.

Для практического возникновения реальных правовых отношений одних названных (общих) предпосылок недостаточно. Для этого необходимы определенные *юридические предпосылки*. К ним относятся: а) *норма права*; б) *правосубъектность*; в) *юридический факт*.

Правоотношение может иметь место только при наличии всех указанных факторов. Общая характеристика этих факторов (за исключением юридических фактов) предложена ранее. Заметим, юридические факты – факты, влекущие наступление определенных юридических последствий, т.е. правоотношений. Их особенности будут рассмотрены в последующем.

3. Содержание правоотношения (субъективное право и юридическая обязанность)

Заметим, «содержание» – понятие философское, означающее единство всех основных элементов целого, его свойств, связей, существующее и выражаемое в

¹ См.: Теория государства и права: Учебник для вузов / Под ред. М.М. Рассолова, В.О. Лучина, Б.С. Эбзеева. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2000. – С. 329.

форме. *Юридическим содержанием правоотношения являются субъективные права и обязанности субъектов данного правоотношения. По сути, имеется в виду возможность определенных действий управомоченным лицом или необходимость выполнения тех или иных действий обязанным лицом. Следовательно, права и обязанности субъектов в данном аспекте означают возможность реального действия, но не сами действия.*

Субъективное право. В отличие от права в объективном смысле, представляющего собой систему реально существующих юридических норм, *субъективное право* понимается как право, принадлежащее определенному субъекту.

Субъективное право – это предусмотренная нормами права мера возможного (дозволенного) поведения субъекта.

Признаки субъективного права

1. Субъективное право – предусмотренное юридической нормой *дозволенное (возможное) поведение* лица по удовлетворению своих законных интересов, гарантируемых объективным правом. То есть правом можно воспользоваться, а можно воздержаться от этого по собственному усмотрению (например, право избирать и быть избранным и др.). Носитель возможности называется *управомоченным лицом*.

2. Субъективное право – *это мера* возможного поведения, т.е. закрепленные за субъектом юридические возможности не беспредельны. Они имеют известные границы (меру), в этих границах субъект и может действовать. Например, осуществляя свое право собственности на вещь, строение, субъект – владелец *не может не считаться с законными интересами и правами других лиц*.

3. Предоставленная управомоченному мера возможного поведения обеспечивается путем *возложения юридических обязанностей на других лиц*. Например, право студентов на получение высшего образования обеспечивается обязанностью образовательного учреждения обеспечить учебный процесс.

Структура субъективного права. Субъективное право, как отмечалось, есть определенная правовая возможность. Вместе с тем эта возможность включает разновидности – элементы, называемые правомочиями. *Правомочия* – составная (дробная) часть субъективного права¹. Соответственно структура субъективного права включает следующие три элемента (правомочия):

1) возможность определенного *положительного поведения самого управомоченного*, т.е. право на свои фактические действия (например, собственник вещи может владеть ею, пользоваться, распоряжаться);

2) возможность *требования соответствующего поведения от обязанного лица*, т.е. право на действия другого субъекта (например, кредитор вправе требовать возвращения вещи от должника);

3) *право притязания*, т.е. возможность обратиться за защитой своего нарушенного права в суд или в другой государственный орган (прокуратура, полиция и др.).

Юридическая обязанность. Субъективному праву соответствует юридическая обязанность. *Юридическая обязанность – это обеспеченная*

¹ См.: Алексеев С.С. Общая теория права: учебник – 2-е изд. – М., 2009. – С. 343.

нормами права мера должного (необходимого) поведения субъекта правоотношения.

Признаки юридической обязанности

1. Юридическая обязанность состоит в определенной предписанной юридическими нормами *необходимости поведения*. Носитель обязанности называется *правообязанным*. Он обязан исполнять те действия, которые предопределены правоотношением. Если субъективным правом можно не воспользоваться, можно от него отказаться, то от юридической обязанности отказаться нельзя. Обязанное лицо должно действовать только так, а не иначе (уплата налога, выполнение работы по трудовому договору и т.д.).

2. Юридическая обязанность выражается в *мере* необходимого поведения. Лицо именно в пределах определенного правоотношения. Вне этой «меры» лицо может действовать по своему усмотрению. При этом нормы права устанавливают определенные границы поведения (например, субъект обязан уплатить налог, но в размере, не большем, чем установлено законом, и не чаще, чем определено соответствующей нормой права).

3. Мера должного поведения обеспечивается *возможностью применения средств принудительного воздействия*. Во всех случаях неисполнения юридической обязанности могут быть реализованы средства юридической ответственности, восстановительные (меры защиты) и др. (например, наложение на человека штрафа за неоплаченный проезд в общественном транспорте).

Юридическая обязанность – необходимый элемент правоотношения. Ее отсутствие означает, что субъективное право не может быть реализовано. Поэтому в юридической литературе обоснованно отмечается, что субъективное право в значительной степени может быть осуществлено через действия обязанной стороны¹.

Структура юридической обязанности. В теории права признается, что эта структура является как бы обратной стороной структуры субъективного права. Возникающие в рамках правоотношений юридические обязанности предполагают, что *обязанные лица должны:*

– самостоятельно *совершать определенные активные положительные действия* (выполнение служебных обязанностей, уплата налога и др.);

– *воздерживаться от принятия противоправных решений и совершения действий* (воздержание от курения в непопозволенном месте, от перехода проезжей части на красный сигнал светофора и др.);

– *реагировать на законные требования* уполномоченного (требование возврата долга, явки по повестке в суд и др.);

– *претерпевать* определенные невыгодные юридические последствия в личном и имущественном отношении за совершенное правонарушение.

В заключение раздела можно отметить, что юридические обязанности, как и субъективные права, есть те правовые связи, которые объединяют субъектов в единое целое – правоотношение.

¹ См.: Кожевников С.Н. Указ. соч. – С. 136.

4. Объекты правоотношений

В философии под объектом подразумевается то, что подвергается воздействию со стороны субъекта. В юридической литературе существуют разные, но близкие по смыслу определения объекта правоотношения. В обобщенном плане можно сказать: *объект правоотношения* – то, по поводу чего субъекты вступают в эти отношения, *на что направлены их действия*. Понятие объекта в этом аспекте связано с явлениями социальной жизни, обладающими способностью удовлетворения потребностей и интересов участников правоотношения. По-видимому, наличие такого объекта вызывает необходимость возникновения и существования самого правоотношения.

Под несколько иным углом зрения к данной проблеме выделяются следующие две концепции: монистическая и плюралистическая.

Согласно *монистическому* подходу (от греч. monos – один, единственный), единственным объектом правоотношения является *человеческое поведение, действия субъектов по поводу реализации каких-либо социальных благ и интересов* (например, купля-продажа, дарение, получение знаний в учебном заведении и т.д.). Однако такая точка зрения сужает круг объектов правоотношений, закрепленных в отраслевом правовом регулировании. В связи с этим возникла необходимость расширить перечень объектов правоотношений.

Согласно *плюралистическому* подходу (плюрализм – от лат. pluralis – множественный), разделяемому большинством ученых, признается множественность объектов правоотношений. Действительно, объекты правоотношений также разнообразны, как и разнообразны регулируемые правом общественные отношения.

В их числе называют:

1. *Предметы материального мира*, т.е. материальные блага – вещи, ценности, имущество, средства производства и др., способные удовлетворить потребности индивидов, организаций. Характерны в основном для гражданских имущественных правоотношений (купля-продажа продуктов, промышленных товаров, мена, дарение, наследование т.п.).

2. *Личные неимущественные блага*. Под ними понимаются нематериальные блага, непосредственно связанные с человеком (жизнь, достоинство, честь). В случае посягательства на здоровье человека (при нанесении телесных повреждений, например) возникает охранительное уголовно-правовое отношение, объектом которого является здоровье человека. В УК РФ и в уголовном законодательстве зарубежных государств присутствуют статьи, устанавливающие ответственность за преступления против жизни, здоровья, чести, достоинства личности. Эти ценности охраняются также нормами других отраслей права: административного, гражданского, семейного и т.д.

3. *Продукты духовного творчества*, являющиеся результатом духовной, творческой деятельности: произведения литературы, искусства, музыки, живописи, скульптуры, а также научные открытия, изобретения – все то, что является результатом интеллектуального труда. По поводу них возникают правоотношения, и именно они интересуют носителей субъективного права – граждан, посещающих музеи, выставки, библиотеки, поэтические вечера и т.д. В

данном случае у субъекта имеется к объекту духовный интерес. Если его нет, а есть другие стремления управомоченного лица, то и объект правоотношения будет иным. Например, гражданин покупает книгу, интересующую его как произведение литературы. Объектом правоотношения в этом случае является продукт духовного творчества. Та же книга, приобретенная с единственной целью – украсить интерьер квартиры, для управомоченного не результат духовного творчества, а предмет материального мира¹.

4. *Поведение, действия субъектов правоотношений.* Это, например, разного рода действия в связи с проведением дознания, следствия (допрос обвиняемого), судебного разбирательства (оглашение приговора), в гражданско-правовых отношениях возможно заключение договора с профессиональным ведущим праздника, объектом правоотношений в данном случае будет поведение ведущего и др. Поведение может быть выражено в действии (активное поведение) либо в бездействии (пассивное поведение).

5. *Результаты поведения участников правоотношения.* Имеются в виду те последствия, к которым приводит то или иное действие или бездействие. Примером может служить правоотношение, возникающее на основе договора перевозки (ст. 784 – 800 ГК РФ), объект в данном случае – доставка груза в нужное время в нужное место. В правоотношениях, вытекающих из договора строительного подряда для заказчика, также принципиально значим результат деятельности – построенное здание, отвечающее необходимым требованиям.

6. *Ценные бумаги, официальные документы.* Это – облигации, акции, векселя, деньги, лотерейные билеты, приватизационные чеки, паспорта, дипломы и т.п. Они могут стать объектом правоотношений, возникающих при их утрате, восстановлении, оформлении дубликатов и др.

Итак, назначение понятия «объект правоотношения» состоит в том, чтобы раскрыть смысл существования правоотношения, показать, для чего субъекты вступают в правовое отношение и действуют в нем, реализуя свои права и обязанности.

5. Виды правоотношений

В юридической литературе правоотношения классифицируют по различным основаниям.

1. *По отраслевой принадлежности* различают конституционно-правовые, административно-правовые, гражданско-правовые, трудовые, финансовые, семейные правоотношения и др. Так, имущественные отношения, урегулированные гражданским правом, образуют группу гражданско-правовых отношений; отношения между государством и лицом, совершившим преступление, образуют уголовно-правовые отношения и т.д.

2. *В зависимости от функционального назначения* выделяют *регулятивные и охранительные правоотношения.* *Регулятивные правоотношения* – это правомерное поведение субъектов, то есть поведение,

¹ См.: Бабаев В.К. Правовые отношения / Теория государства и права: Учебник / Под ред. В.К.Бабаева. – М.:Юристъ, 1999. – С.427.

возникающее на основе норм права и им строго соответствующее. Это имущественные, трудовые, семейные, жилищные, пенсионные правоотношения и др., проводящие регулятивные функции права – статическую и динамическую. Таких отношений большинство, они связаны с установлением позитивных прав и обязанностей и их реализацией. *Охранительные правоотношения* возникают вследствие неправомерного поведения субъектов как реакция общества, государства, других граждан на такое поведение. Цель таких правоотношений – защита существующего в обществе правопорядка, наказание правонарушителя. В пределах охранительных правоотношений правонарушитель привлекается к уголовной или иной ответственности, осуждается, отбывает наказание, ответчик возмещает причиненный его действиями ущерб и т.д.

3. *По характеру юридической обязанности* выделяют правоотношения *активные* (обязанность оказать услугу по договору) и *пассивные* (обязанность сводится к воздержанию от определенного вида действий, чтобы не чинить препятствий обладателю субъективного права). *Активные правоотношения* складываются на основании *обязывающих норм*, выражают *динамическую функцию* права. Они связаны с необходимостью совершить определенные действия в пользу управомоченного субъекта (реализация обязанности по возврату долга, обязанность платить налоги и т.д.). *Пассивные правоотношения* возникают на основании *запрещающих норм*, выражают *статическую, т.е. закрепляющую функцию* права. Основное здесь в том, что обязанные субъекты не предпринимают специальных действий, препятствующих, например, обладателю определенного имущества владеть и распоряжаться таковым по своему усмотрению¹.

4. *По степени индивидуализации* правоотношения подразделяются на *относительные* и *абсолютные*. В *относительных правоотношениях* точно определены все их участники, т.е. носители прав и обязанностей, например страховщик и страхователь, продавец и покупатель, истец и ответчик, поставщик и получатель. В *абсолютных правоотношениях* конкретно определена лишь управомоченная сторона – носитель субъективного права. Этот субъект, по сути, обладатель «абсолютного» права на какую-либо ценность, а все другие лица обязаны воздержаться от нарушения его права. К таким отношениям относят отношения собственности, существующие, например, между определенным субъектом – обладателем частной собственности и всеми остальными лицами.

5. *По составу участников* правоотношения могут быть *простыми и сложными*. *Простые правоотношения* характеризуются наличием двух субъектов, один из которых имеет право, другой – наделен соответствующей обязанностью. Например, отношения по договору займа. В состав сложных правоотношений входит несколько участников с комплексом субъективных прав и обязанностей. Типичный пример – отношения в области образования или гражданско-процессуальное отношение в сфере искового производства. В рамках последнего возникают относительно самостоятельные правоотношения с комплексом прав и обязанностей определенных субъектов (истец – судья, истец – адвокат, судья – ответчик и т.п.). В целом эти отношения подчинены единой установке – принятию справедливого решения относительно спора о праве.

¹ См.: Кожевников С.Н. Указ. соч. – С.139.

6. По специфике правового регулирования правоотношения могут быть материальными и процессуальными. *Материальные правоотношения* возникают на основе норм материального права. Их содержание – права и обязанности субъектов, представляющие для них существенный интерес. Это – гражданско-правовые, административные, трудовые, финансовые, семейные правоотношения и др. *Процессуальные правоотношения* возникают на основе процессуальных норм, производны (вторичны) от материальных правоотношений, связаны с процедурой, порядком разрешения юридического дела, принятия правотворческого или иного решения. В основном, это – гражданско-процессуальные, уголовно-процессуальные, административно-процессуальные отношения, отношения в области конституционного судопроизводства и др.

7. По содержанию и своеобразию отражаемых явлений различают *общие и конкретные* правоотношения. *Общие правоотношения* определяют лишь определенное *правовое состояние* субъектов (например, общие отношения гражданства, состояние субъекта Российской Федерации в составе Российской Федерации), а не их конкретную правовую связь в виде определенных прав и обязанностей. *Конкретные правоотношения* означают правовые связи, возникающие на основе актов конкретного поведения, например договоров аренды, займа и т.д.

Существует также деление правоотношений и по иным основаниям. В частности, по продолжительности выделяют *срочные* правоотношения, например на время действия договора, и *бессрочные*, скажем, правоотношения, связанные с гражданством, и др.

6. Юридические факты: понятие, классификация

Понятие юридического факта. Правоотношения не возникают сами по себе, и нормы права автоматически правоотношений не создают. По сути, норма права означает официальный текст, изложенный на бумаге. Для того, чтобы норма права стала действующей, необходим «импульс», определенный «побудитель». Таковым является юридический факт. Название «юридический» относительно такого факта означает его «приобщенность» к действию юридических норм. С этой точки зрения все жизненные факты и обстоятельства делятся на *юридически значимые* и *юридически безразличные*.

Юридический факт – конкретное жизненное обстоятельство, с которым юридическая норма связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

К юридическим фактам относятся такие жизненные обстоятельства, которые вовлечены в сферу права, предусмотрены нормами права, точнее их гипотезами. При наличии таких фактов в реальной действительности возникают последствия – правоотношения, предусмотренные нормами права. Например, при совершении лицом вменяемым и достигшим определенного возраста преступления, возникают уголовно-правовые отношения. Или: договор аренды – юридический факт, порождающий правоотношение и соответствующие права и обязанности арендатора и арендодателя.

Признаки юридических фактов:

– такие факты – явления объективной реальности, т.е. конкретные жизненные обстоятельства (события, действия), являющиеся предпосылками правоотношений;

– данные реальные жизненные обстоятельства, предусмотренные нормой права, что и предопределяет их название «юридические факты»;

– свое формальное закрепление юридические факты получают в гипотезе правовой нормы;

– юридические факты влекут определенные правовые последствия (возникновение, изменение, прекращение правоотношений).

Виды юридических фактов. Юридические факты классифицируются по различным основаниям:

1. *По характеру порождаемых юридических последствий* выделяют *правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие юридические факты.*

Правообразующие факты вызывают возникновение прав и обязанностей (заключение договора, поступление в вуз, регистрация брака, причинение вреда и т.п.).

Правоизменяющие факты влекут изменение правоотношений и соответственно изменения субъективных прав и обязанностей их участников (приказ о повышении работника в должности, перевод с очной формы обучения на заочную, замена лиц в обязательстве и др.).

Правопрекращающие факты вызывают прекращение правоотношений (расторжение договора, окончание вуза, увольнение с работы, смерть и др.).

2. *По связи с волей субъекта* юридические факты делятся на события и действия.

События – факты, возникающие независимо от воли тех субъектов, для которых наступают юридические последствия (достижение совершеннолетия, истечение сроков и т.д.). События делятся на *абсолютные* и *относительные*, от наличия которых зависит признание или непризнание прав и обязанностей определенных субъектов.

Абсолютные события – те естественные природные явления (наводнение, удар молнии, пожар и др.), которые совершенно не связаны с волей людей. Им придается юридическое значение в силу того, что они оказывают определенное воздействие на отношения, урегулированные правом. Например, гибель застрахованного имущества в связи со стихийным бедствием, невозможность обязанной стороны по этой причине выполнить условия договора и т.д.

Относительные события связаны с волей других лиц, не участвующих в данном правоотношении, например при поджоге дома. Такая ситуация может вызвать страховое правоотношение между собственником и страховой компанией. Следовательно, относительные события – обстоятельства, вызванные деятельностью людей (поджог дома), но выступающие в данных правоотношениях независимо от породившей их причины.

Действия – это волевое поведение людей, внешнее выражение воли и сознания граждан, воли организаций и общественных образований. Отличительная черта рассматриваемого вида юридических фактов состоит в том,

что нормы права связывают с ними юридические последствия именно в силу волевого характера юридических действий (бездействия)¹.

Действия с точки зрения соответствия правовым предписаниям делятся на *правомерные* (заключение гражданско-правовых сделок, подача заявления на поступление в вуз и др.) и *неправомерные* (преступления и проступки), в том числе административные, дисциплинарные и гражданско-правовые нарушения.

3. *Правомерные действия* в зависимости от отношения субъекта к последствиям, направленности его воли делятся на *юридические акты* и *юридические поступки*.

Юридические акты – действия, совершенные с целью добиться конкретного правового результата, вызвать юридические последствия (подача искового заявления в суд, заключение гражданско-правовой сделки, заявление о принятии наследства, подача жалобы на действия должностного лица и т.д.).

Юридические поступки – действия, совершаемые лицами без намерения вызвать правовые последствия, но таковые возникают помимо их воли, в силу предписаний закона. К числу юридических поступков закон относит обнаружение клада, находку вещи, создание произведения. Здесь, как видим, юридические последствия связываются непосредственно с самим фактом – действием лица независимо от его волевой направленности.

4. *По форме проявления* юридические факты делятся на положительные и отрицательные. *Положительные факты* – это обстоятельства, способствующие возникновению правоотношений. Например, для вступления в брак требуется достижение брачного возраста, добровольность и согласие. *Отрицательные факты* – обстоятельства, препятствующие возникновению правоотношений. Норма права связывает здесь юридические последствия не с наличием того или иного обстоятельства, а с его отсутствием. Таковы, например, некоторые из условий, необходимые для регистрации брака (отсутствие другого зарегистрированного брака или определенной степени родства)².

5. *По структуре* юридические факты подразделяются на простые и сложные (комплексные). *Простой юридический факт* – определенный факт, достаточный для возникновения правовых отношений, их изменения или прекращения. Например, заключение трудового договора, увольнение и т.д. *Сложный юридический факт (фактический состав)* – это совокупность юридических фактов, необходимых для возникновения конкретных правоотношений. Так, для получения пенсии по старости требуется юридический состав, который включает четыре юридических факта: 1) достижение пенсионного возраста; 2) наличие определенного трудового стажа; 3) подача заявления о назначении пенсии; 4) решение соответствующего органа о назначении пенсии.

Существенно и то, что для поступления в вуз необходимо: наличие аттестата зрелости, соответствующих результатов сдачи Единого государственного экзамена, подача необходимых документов в приемную комиссию, написание заявления о приеме, прохождение конкурсного отбора и зачисление в вуз приказом руководителя образовательного учреждения.

¹ См.: Алексеев С.С. Общая теория права: учеб. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ТК Велби, Проспект, 2008. – С.405.

² См.: Кожевников С.Н. Указ. соч. – С. 142.

Таким образом, юридические факты выступают как средство, приводящее правовую норму в действие. Соответственно с наступлением юридических фактов связано движение общественных отношений – их возникновение, изменение, прекращение.

Контрольные вопросы по теме

1. Что означает правоотношение как форма общественного отношения?
2. Сформулируйте понятие правоотношения, назовите юридические признаки правоотношения.
4. Каков элементный состав правоотношения?
5. Кратко охарактеризуйте предпосылки возникновения правоотношений.
6. Как соотносятся понятия «субъект права» и «субъект правоотношения»?
7. Назовите особенности индивидуальных и коллективных субъектов (организаций) правоотношения.
8. Как соотносятся правоспособность и дееспособность физических лиц? Какие факторы оказывают влияние на возникновение и объем дееспособности индивидуальных субъектов?
9. Каково содержание правовых отношений?
10. Назовите особенности субъективного права и юридической обязанности.
11. Сформулируйте определение объекта правоотношения. Раскройте особенности таких объектов.
12. Какие существуют виды правоотношений?
13. Что понимается под юридическим фактом?
14. Классифицируйте юридические факты по различным основаниям.
15. Что означает юридический (фактический) состав как разновидность юридических фактов?

Тема 4. Толкование и реализация права

1. Понятие и необходимость толкования норм права

Толкование в самом общем смысле означает объяснение чего-нибудь, изложение точки зрения, способ познания или понимание различного рода письменных источников.

Толкование в интересующем нас плане (юридическое толкование) – один из видов познания, интеллектуально-волевая деятельность, объектом которой выступают правовые нормы, изложенные в текстах нормативных правовых актов.

Юридическое толкование представляет собой уяснение смысла норм права, установление их действительного содержания.

Объектом толкования в юридической литературе признается право, выраженная в нем воля. То есть в процессе толкования установлению подлежит

государственная воля (воля законодателя), которая выражена и закреплена в нормативных правовых актах.¹

Непосредственным *предметом* толкования являются нормативные правовые акты, содержащие нормы права. В юридической литературе также существует мнение, что толкованию подлежат все правовые акты (нормативные, договоры, правоприменительные)².

Цель – правильное и точное понимание и применение права. *Субъектами* толкования могут быть должностные лица, органы государства, представители общественных формирований, граждане – никто не ограничен в возможности раскрывать смысл правовых норм. Однако юридическое значение деятельности разных субъектов толкования права различно в связи с официальным и неофициальным характером того или иного вида толкования и их юридической значимостью.

Толкование как интеллектуально-мыслительный процесс, направленный на познание смысла нормы права, включает следующие два обязательных элемента: *уяснение* смысла правовых норм «для себя» и *разъяснение* их смыслового содержания для других.

Толкование-уяснение – первое предварительное условие правильного понимания текста нормативного правового акта и содержащихся в нем норм права. Имеется в виду внутренний мыслительный процесс познания, направленный на раскрытие содержания юридических норм «для себя», для реального субъекта, для конкретного правоприменителя, принимающего правовое решение. В большинстве случаев достаточно уяснить смысл правовой нормы, чтобы вынести правильное решение по делу.

Например, законодатель, обсуждая проект закона, должен прежде всего понять для самого себя его смысл, что является предпосылкой принятия окончательного решения о его последующем издании.

Толкование-разъяснение – это деятельность, получающая внешнее выражение, осуществляемая *компетентными органами и лицами* для того, чтобы устранить неясности относительно содержания нормы права, внести определенность в ее понимание другими субъектами. Разъяснения дают Конституционный Суд РФ, пленумы Верховного Суда РФ, прокуроры, юрисконсульты и др.

В одних случаях такое разъяснение оформляется в виде определенного документа, носит официальный характер; в других – оно может быть устным, неофициальным, принимать форму советов, рекомендаций.

Существенно то, что толкование может ограничиваться лишь одним уяснением. Вместе с тем возникает необходимость в толковании-разъяснении в тех случаях, когда в процессе толкования-уяснения в содержании закона или правовых норм обнаруживаются противоречия либо когда норма права требует дополнительной конкретизации и обоснования возможности ее применения к данной правовой ситуации. Следовательно, подобное разъяснение не носит обязательного характера по отношению к каждому закону или каждой норме.

¹ См.: Алексеев С.С. Общая теория права: учеб. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ТК Велби, Проспект, 2008. – С. 507.

² См.: Теория государства и права: учебник / Отв. ред. В.Д. Перевалов. М.: Норма, 2008. – С. 247.

Оно требуется тогда, когда надо обеспечить одинаковость понимания толкуемой юридической нормы другими лицами.

Итак, уяснение и разъяснение – это две связанные стороны процесса толкования права, призванные давать правильное, точное понимание правовых норм в каждом конкретном случае.

Необходимость толкования обусловлена несколькими факторами.

1. Уяснение любого письменного документа требует мыслительной деятельности, нацеленной на понимание слов, предложений, их логической связи.

2. Толкование вызывается особенностями самих норм права, их общим характером, в то время как реальные общественные отношения, к которым применяются эти нормы, всегда конкретны. Данное обстоятельство требует использования юридических познаний, т.е. юридического толкования для правильной практической реализации норм права.

3. Краткость и лаконичность отдельных формулировок правовых норм, содержащаяся в них специальная терминология, а также оценочные понятия («корыстные мотивы и побуждения», «крупный размер хищения», «тяжкие телесные повреждения» и др.) предполагают соответствующее профессиональное разъяснение¹.

4. Иногда в законодательных актах используются такие обороты, как «в аналогичных случаях», «и другие», «и т.д.», что требует установления соответствующего смысла.

5. Толкование норм права вызывается в том числе несовершенством и неадекватным использованием законодательной техники, не всегда ясным, четким и понятным языком нормативного правового акта, в связи с этим некоторые формулировки получаются расплывчатыми, а иногда и двусмысленными².

6. Толкование норм права предопределяется и их свойством системности, взаимосвязи и взаимообусловленности. В связи с этим одна норма может содержать положения, которые дадут возможность реализовать другую норму³. Понять, осмыслить такие связи юридических норм, т.е. их «взаимоотношения» с другими нормами права, можно посредством юридического толкования.

Напомним особенности формулирования норм права (краткость, лаконичность, общий характер), их смысловые связи с другими нормами, отсылки к иным юридическим нормам, недостатки юридической техники – все это порождает необходимость юридического толкования.

Необходимость и значение толкования проявляется на всех стадиях правового регулирования:

- в процессе правотворчества;
- в проведении систематизации нормативных правовых актов;
- при разных формах реализации права.

¹ См.: Кожевников С.Н. Указ. соч. – С. 162.

² См.: Осипов А.В. Толкование права / Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: Юристъ, 1997. – С.440.

³ См.: Толстик В.А., Дворников Н.Л., Каргин К.В. Системное толкование норм права / В.А. Толстик, Н.Л. Дворников, К.В. Каргин. – М.: ИД «Юриспруденция», 2010. – С.19.

2. Основные приемы (способы) толкования права

Процесс толкования осуществляется посредством использования определенных приемов и способов анализа правовых норм. *Способы толкования – это относительно обособленные приемы и средства, способствующие познанию смысла и содержания правовых норм в целях их практической реализации.* С этой точки зрения способ толкования – понятие сложное, включающее специальные технические приемы (средства). Например, логический способ толкования включает такие приемы, как логическая дедукция, тождество, отрицание отрицания и др.

В зависимости от используемых приемов и средств установления смысла правовой нормы различают различные способы толкования. Уделим внимание их особенностям.

Грамматический (филологический) способ толкования направлен на уяснение текста нормативного правового акта. Поскольку воля законодателя, выраженная в правовой норме, представлена в словесной форме, постольку прежде всего необходимо проанализировать текст нормативного правового акта. Таким образом в рамках грамматического способа толкования происходит уяснение смысла правовых норм в соответствии с их текстуальным содержанием.

С этой точки зрения процесс толкования имеет следующую последовательность: а) выясняется *значение отдельных слов* как в общеупотребительном, так и в специальном юридическом смысле (например, «конституционный строй», «правоспособность», «неприкосновенность личности», «состязательность сторон», «осужденный» и т.д.); б) осмысливается *значение оценочных понятий*, с помощью которых обозначаются самые различные состояния: «произвольное вмешательство» – ст. 1 СК РФ; «действия позорящие» - ст. 129 УК РФ; «результаты действий – крупный размер хищений» – ст. 174 УК РФ; «мотивы и побуждения – корыстные» - ст. 126 УК РФ; «хулиганские» - ст. 105 УК РФ и т.д.; в) обращается внимание на *роль* использования союзов, предлогов, знаков пунктуации и т.д. В частности, определяется значение союза «и», который обычно используется как соединительный «лишение свободы и конфискация», а также в разделительном смысле союза «или» (лишение свободы или конфискация); г) обращается внимание на *форму и вид глаголов*. Известно, что глаголы совершенного вида означают, что юридическое значение придается только совершившимся действиям. Например, согласно ст. 33 УК РФ подстрекателем признается лицо, склонившее кого-либо к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом. Следовательно, лицо, пытавшееся склонить другого субъекта к совершению преступления, но не добившееся результата, не может быть признано подстрекателем¹.

Любая правильная мысль, в том числе выраженная в нормативно-правовом предписании, имеет определенную логическую структуру, содержание. Толкование нормы с этой точки зрения, когда законы и правила формальной

¹ См.: Кожевников С.Н. Указ. соч. – С. 163 – 164.

логики применяются непосредственно, самостоятельно, носит название *логического*¹.

Логический способ толкования включает различные приемы:

- а) логическое преобразование;
- б) логический анализ понятий;
- в) вывод по аналогии.

Логическое преобразование – мысленная операция, используемая для уяснения смысла текста закона. Так, в ст. 158 УК РФ сказано: «Кража, то есть тайное хищение чужого имущества, наказывается...». В качестве подлежащего этого предложения выступает «кража». По буквальному выражению наказывается само действие. Преобразовав это предложение в другое: «Лицо, совершившее тайное хищение...», мы получим более точное значение самой нормы. Такие логические преобразования требуются и в других подобных случаях. Примером логического преобразования служит также формирование правовой нормы, которая содержится в различных статьях нормативного правового акта, а в некоторых случаях – в различных нормативных актах.

Анализ понятий – раскрывается смысл не отдельных слов, а обозначаемых ими понятий, явлений, соотносимых с ними. Это позволяет более точно определить сферу действия рассматриваемых и сопоставляемых понятий. Примером такого анализа является сопоставление категорий «система права» и «правовая система», позволяющее выделить их существенные отличительные признаки, специфический смысл, объем содержания. С этой точки зрения понятие «система права» не тождественно понятию «правовая система». Система права характеризует внутреннюю структуру права, соотношение его отраслей, подотраслей, правовых институтов и норм права. Правовая же система – более широкое понятие, означающее конкретно-историческую совокупность законодательства, юридическую практику и господствующую в данном государстве правовую идеологию и др.

Вывод по аналогии – данный логический способ ставит задачей выяснение того, что законодатель желал выразить в тексте закона, но не выразил. Процесс выведения такого логического умозаключения, в частности позволяет преодолеть обнаруженный пробел в законодательстве, разрешить дело, используя аналогию закона или аналогию права. Имеется в виду: решение конкретного юридического дела на основе правовой нормы, рассчитанной на данный и сходные случаи, а также решение конкретного дела на основе общих принципов и смысла права.

Названные логические приемы относятся к числу наиболее распространенных в деятельности по толкованию правовых норм. При использовании данного способа применяют и такие приемы, как доведение до абсурда, толкование «от противного», заключение от меньшего к большему и наоборот и др.

Систематический (системный) способ толкования обусловлен системностью права и законодательства, состоит в установлении места нормы

¹ См.: Хабриева Т.Я. Толкование норм права / Теория государства и права: Учебник / Под ред. В.К.Бабаева. – М.: Юристъ, 1999.– С.461.

права в системе права, отрасли, института, в нормативном правовом акте. В этом аспекте необходимо уяснение смысла нормы права, исходя из особенностей, связанных с ней правовых норм, развивающих, детализирующих ее содержание. Уяснение системных связей позволяет уточнить направленность толкуемой (интерпретируемой) нормы, правильно определить сферу ее действия, выяснить круг лиц, на которых распространяется регулирующее воздействие нормы.

В специальной литературе указывается, что под системным способом толкования норм права необходимо понимать совокупность приемов, использование которых, базируясь на сопоставлении двух или более юридических норм, позволяет раскрыть смысл толкуемой нормы¹.

Существенно то, что в ходе систематического толкования необходим учет наиболее типичных связей норм права, оказывающих влияние на раскрытие смысла толкуемой нормы. К числу таких связей относятся: а) *сопоставление норм Общей части отрасли права с Особенной частью*, например, норм Общей части Уголовного кодекса РФ и норм его Особенной части; б) *связь толкуемых регулятивных норм с нормами охранительными*. Например, если регулятивные нормы ГК РФ (главы 13 – 19) определяют формы и объекты собственности, права и обязанности собственников и т.д., то охранительные нормы главы 20 ГК РФ предусматривают способы защиты прав собственника. К тому же охранительные нормы УК РФ предусматривают меры наказания за посягательства на права собственника; в) *связи отсылочных статей*. Из текста самой отсылочной статьи видно, что норма права в ней сформулирована не полностью. Чтобы уяснить норму, содержащуюся в отсылочной статье, необходимо обратить внимание на ту статью, к которой дается ссылка. Например, в ст. 109 Конституции РФ сказано: «Государственная Дума может быть распущена Президентом Российской Федерации в случаях, предусмотренных ст. 111 и 117 Конституции Российской Федерации». Эта статья отсылочная².

Уяснить смысл нормы права, исходя из содержания связанных с ней правовых норм, необходимо и в других подобных ситуациях. Примечательны, например, связь бланкетных норм с нормами, которые содержатся в специальном отдельном акте, к которому следует обратиться для вынесения обоснованного решения. Так, ст. 143 УК РФ предусматривает ответственность за нарушение правил техники безопасности или иных правил охраны труда. Особенность в том, что эти правила в УК РФ не раскрываются, а содержатся в различных нормативных правовых актах – источниках трудового права. Соответственно в процессе правоприменения необходимо установить содержание этих правил.

Толкование предполагает также раскрытие особенностей связи близких по содержанию норм права, например, ст. 129 (клевета) и ст. 130 (оскорбление) УК РФ и др.

Специально-юридический способ толкования. Этот способ основывается на *юридическом знании (т.е. на знании юридических понятий, терминов, юридических конструкций, правил юридической техники, закономерностей*

¹ См.: Толстик В.А., Дворников Н.Л., Каргин К.В. Указ. соч. – С.37.

² См.: Кожевников С.Н. Указ. соч. – С. 165 – 166.

правового регулирования и др.). Такие сведения необходимы для выяснения подлинного смысла и содержания норм права, их правильной и последовательной реализации, последующего совершенствования правовых предписаний.

Существенно то, что в области законодательства используется свой язык законов, многие законодательные положения «нуждаются» в разъяснении («расшифровке» на основании специальных познаний). Приведем в этой связи следующие положения гражданского законодательства: «исполнение обязательства может обеспечиваться неустойкой (штрафом, пеней), залогом, поручительством». В каждом из содержащихся здесь терминов («неустойка», «штраф», «пена», «залог», «поручительство») заложен специальный смысл, который выражает особое построение нормативного материала.

Этот способ обусловлен и тем, что наука может формулировать новые юридические понятия и категории, используемые законодателем. Интерпретатор (субъект толкования) вынужден обратиться к научным источникам, где находит готовый анализ тех или иных терминов норм права, оценочных понятий («тяжкие последствия», «существенный вред», «особо крупный размер» и др.), которые влияют на практику решения конкретных дел¹.

Историко-политический способ толкования. Названный способ используется для уяснения воли законодателя, содержащейся в нормативном акте, принятом в предшествующий период во времени. Он основан на учете конкретно-исторических условий, в которых принималась та или иная норма права. В этой связи историко-политическое толкование предполагает обращение к первоначальному законопроекту, к последующему ходу его изменений, к прениям в процессе его обсуждения, выступлениям по вопросам внесения поправок в разрабатываемый нормативный правовой акт и др. Важно в этой связи использовать документы и материалы, опубликованные в средствах массовой информации, литературу, отражающую политику государства по указанному вопросу. Кроме того, интерпретатор изучает преамбулы и введения к толкуемым актам, тексты старых, отмененных актов по рассматриваемому вопросу, материалы обсуждения и принятия толкуемой нормы, а также учитывает социально-политическую обстановку, складывающуюся в момент самого процесса толкования. Однако толкование, безусловно, должно проводиться лишь в рамках основного содержания исследуемого акта, не должно быть предлогом для отхода от его точного смысла².

Так, анализируя ст. 71 УК РФ (пропаганда войны), следует обратиться к истории Российского государства, его миролюбивой политике. Появление данной статьи в уголовном законе является логическим выражением последовательной политики борьбы за мир, против всяческих попыток вовлечь страну в новую войну. Именно об этом говорят слова закона: «Пропаганда войны, в какой бы форме она ни велась...». Вместе с тем существенно то, что знание истории создания нормативно-правового акта способствует раскрытию

¹ См.: Осипов А.В. Указ. соч. – С.447.

² См.: Теория государства и права / Под ред. В.П. Малахова, В.Н. Казакова. – М.: Академический проспект; Екатеринбург: Деловая книга, 2002. – С.363.

общего его характера, но не может быть положено в основу решения юридического дела.

В юридической литературе, наряду с названными способами толкования, называют *телеологическое толкование*. Здесь прежде всего принимаются во внимание цели, для достижения которых была принята исследуемая правовая норма. Примером телеологического толкования Конституции служит также дело о проверке конституционности ст. 560 ГК РСФСР от 16 января 1996 г., в решении которого прямо сказано, что «правила статьи 560 ГК РСФСР ограничивают конституционные права наследодателей и наследников не соответствующим Конституции Российской Федерации образом, несоразмерно указанным в ней целям и в силу этого противоречат Конституции Российской Федерации».

Иногда цели принятия нормативного правового акта определяются непосредственно в его тексте. Например, в преамбуле Указа Президента от 7 марта 1996 г. «О реализации прав граждан на землю» закреплено, что этот акт принят «в целях обеспечения защиты конституционных прав граждан на землю».

С учетом названной цели субъекты права должны толковать (и применять) положения указа, исходя из приоритетной защиты интересов граждан (а не государственных органов, сельскохозяйственных организаций).

3. Виды толкования права

Существует несколько видов толкования. В юридической литературе различают *толкование по объему* и *толкование по субъекту*.

Толкование по объему. Заметим, *объемом толкования принято называть результат соотношения буквального текста и действительного содержания юридической нормы*. На основании результатов анализа правовой нормы лицо, осуществляющее толкование, приходит к определенному выводу, в частности к пониманию того, что изложение воли законодателя может не всегда совпадать с ее «буквальным» текстовым содержанием. В этой связи различают *буквальное, распространительное и ограничительное толкование*.

Буквальное (адекватное) толкование – это самый распространенный вид толкования, имеющий место тогда, когда «дух» и «буква» закона совпадают. Здесь воля законодателя устанавливается в полном смысле с нормой права. Иными словами, такое толкование полностью (точно) соответствует тексту нормы, ее смыслу. Это значит, что применение после грамматического анализа всех иных способов толкования приводит к таким же выводам, какие вытекают из буквального текста¹.

Таких норм, достаточно отчетливо выражающих волю законодателя, абсолютное большинство. Например, в ст. 399 ГК РФ сказано: «Договор о залоге должен быть заключен в письменной форме». Или в ст. 32 Конституции РФ четко зафиксировано, что органы государственной власти и органы местного самоуправления могут избирать только граждане России. Как видно, действительное содержание (смысл) этих правовых положений точно

¹ См.: Алексеев С.С. Общая теория права: учеб. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ТК Велби, Проспект, 2008.–С.517.

соответствует их текстуальному выражению. Именно в этой связи говорят о совпадении «духа» (смысла) и «буквы» (текстуальной формы) закона и соответственно о буквальном толковании официального текста. Буквальное толкование не порождает споров, разногласий, что свидетельствует о том, что, как правило, воля, цели и интересы законодателя достаточно точно формулируются в законе.

Распространительное толкование – толкование, применяемое при несоответствии выражения нормы права и ее смысла, когда действительное содержание нормы оказывается шире словесного (текстуального) оформления.

Главное в этом виде толкования – результат, констатация того, что действительное содержание нормы права значительно шире (объемнее) ее текстуального выражения («буквы» закона). Так, ст. 1069 ГК РФ предусматривает ответственность за «вред, причиненный гражданину ... в результате незаконных действий государственных органов...». Здесь слову «гражданин» следует давать распространительное толкование, учитывая то, что в такой ситуации вред должен быть возмещен и иностранному лицу, и лицу без гражданства.

Обратим также внимание на содержание ст. 19 Конституции РФ, в которой говорится: «все равны перед законом и судом». Вместе с тем здесь слово «закон» необходимо трактовать распространительно, поскольку, кроме законов, есть и другие нормативные правовые акты (указы Президента РФ, постановления Правительства РФ и др.), предписания которых в равной мере распространяются на всех или определенные категории граждан и иных лиц.

В учебной литературе отмечается, что все нормы, содержащие слова «другие», «и т.д.», «иные», «прочие», т.е. формирующие определенный перечень, предполагают распространительное толкование¹.

Ограничительное толкование основано на установлении того, что смысл нормы понимается уже, чем это прямо выражено в буквальной ее формулировке.

В процессе такого толкования трактовка законодательного текста сужается и доводится до ее действительного смысла. Например, в ст. 87 Семейного кодекса РФ устанавливаются обязанности совершеннолетних детей по содержанию нетрудоспособных родителей. Очевидно, не все дети обязаны следовать этому предписанию. От такой обязанности освобождаются нетрудоспособные дети, а также дети, которых родители не содержали и не воспитывали или были лишены родительских прав. Или: в ч. 1 ст. 32 Конституции РФ предусмотрено, что «граждане Российской Федерации имеют право участвовать в управлении делами государства как непосредственно, так и через своих представителей». Понятно, что термином «граждане» в данном случае обозначаются лишь взрослые, дееспособные люди. Главное здесь в том, что по смыслу указанных правовых предписаний видна необходимость ограничить действие правовой нормы более узкими рамками.

Отметим, что ни расширительное, ни ограничительное толкование не вносит никаких изменений в истинный смысл нормы права, поскольку в процессе толкования устанавливается воля законодателя. При использовании любой из названных разновидностей толкования (буквального и др.) должна

¹ См.: Кожевников С.Н. Указ. соч. – С.168.

быть ясность, определенность относительно анализируемых норм, прежде всего, *в представлении лица*, осуществляющего толкование. Соответственно должен сформироваться вполне определенный вывод, предшествующий принятию определенного решения.

Толкование по субъекту. В зависимости от субъекта, дающего соответствующее разъяснение правовых норм, выделяют *официальное* и *неофициальное* толкование.

1. Официальное толкование – *исходящее от компетентного государственного органа (должностного лица) разъяснение содержания правовой нормы, имеющее обязательное значение для тех лиц, к которым оно обращено.*

Особенности официального толкования:

1) дается уполномоченными государственными органами или должностными лицами, причем данные полномочия закрепляются в специальных актах;

2) имеет обязательный характер для исполнителей толкуемой нормы;

3) облекается в специальную юридическую форму (постановление, инструкция и др.);

4) является юридически значимым, так как ориентирует на единообразное понимание юридической нормы;

5) разъясняет действующие нормы и никаких новых не создает.

Можно сказать, что такое толкование, по сути, официальная «установка» относительно того, как правильно понимать конкретную норму. Подобная «установка» может содержаться, например, в постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ или в постановлении Пленума Верховного Суда РФ, обязательных для нижестоящих судов.

С учетом этого категория «официальное толкование» позволяет обратить внимание на следующее:

а) официальное толкование в Российской Федерации осуществляют только государственные органы, определенные законодательством. Это – высшие представительные органы, высшие судебные органы, Правительство РФ и др. (Президент РФ, Правительство РФ в порядке исполнения законов издают подзаконные акты, в которых могут содержаться и разъяснительные (истолковательные) положения);

б) основная цель официального толкования-разъяснения – обеспечить единообразное понимание содержания норм права и достижение их одинакового применения;

в) оно имеет обязательный характер для исполнения толкуемой нормы даже тогда, когда лица, реализующие юридическую норму, не согласны с представленным толкованием-разъяснением;

г) в процессе толкования орган, разъясняющий норму права, издает акт толкования – интерпретационный акт. Нередко такой акт имеет ту же форму, что и иные нормативные документы государственных органов (постановление и др.).

Официальное толкование, в свою очередь, разделяется на *нормативное (общее) толкование* и *казуальное (индивидуальное) толкование*.

Нормативное (общее) толкование не связывается с конкретным случаем, а обладает общим характером, распространяется на все случаи, предусмотренные толкуемой нормой. Его цель – обеспечение единообразного понимания и целесообразного применения правовых предписаний. Необходимость в таком толковании может объясняться неясностью текста нормы законодательного акта, неправильной или противоречивой практикой применения правовых предписаний и иными причинами. В этой связи нормативное толкование носит *общий характер*, и его *результаты обязательны* при применении определенных норм права. Например, руководящие разъяснения Пленума Верховного Суда РФ нижестоящим судам по применению того или иного закона. К актам нормативного толкования также относят: акты-разъяснения Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ. Такое толкование неотделимо от самой нормы права, практикой ее реализации.

Официальное нормативное толкование может быть дано либо правотворческим органом по нормативным правовым актам, принятым им, либо иным государственным органом. Поэтому нормативное толкование подразделяется на *аутентичное* (авторское) и *легальное* (разрешенное, делегированное).

Аутентичное толкование – разъяснение, исходящее от того же самого органа, который издал толкуемую норму. Специального полномочия на такое толкование не требуется. Если соответствующий государственный орган наделен правом издавать нормативные правовые акты, то он обладает возможностью давать разъяснение этим актам. Подобные разъяснения могут даваться Государственной Думой РФ, Правительством РФ и другими правотворческими органами. Например, в статьях главы 30 Особенной части УК РФ в качестве субъекта преступлений признается должностное лицо. Что под ним следует подразумевать? Соответствующее определение содержится в примечании к ст. 285 УК РФ, раскрывающей смысл этого понятия.

Акты аутентического толкования общеобязательны и обладают соответствующей юридической силой. Они обязательны для тех, кто реализует разъясненный нормативный правовой акт.

Легальное толкование (разрешенное, делегированное) – осуществляемое не самим органом, издавшим толкуемый акт, а другими государственными органами по специальному на то полномочию, делегированному им государством. Такое толкование подзаконно и осуществляется теми субъектами, которым это разрешено, поручено. Так, Конституционный Суд РФ, не являясь правотворческим органом, осуществляет толкование Конституции Российской Федерации, содержащееся в его решениях. Согласно статье 106 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации», толкование, данное Конституционным Судом, является официальным и обязательным для всех представительных, исполнительных и судебных органов государственной власти, органов местного самоуправления, предприятий, учреждений, организаций, должностных лиц, граждан и их объединений.

Акты легального толкования обязательны лишь для тех лиц и объединений, на которых распространяется юрисдикция органа,

осуществляющего толкование. Это могут быть налоговые, финансовые и иные органы. Официальное толкование может быть не только нормативным, но казуальным.

Казуальное (индивидуальное) толкование также относится к официальному виду. Такое толкование, судя по названию, не имеет общеобязательного значения; дается применительно к данному случаю; обращено к конкретным субъектам. Известно, что слово «казус» означает случай, отдельную ситуацию. В этой связи можно сказать так: *казуальное толкование – официальное разъяснение содержания правовой нормы, даваемое компетентными органами по конкретному случаю*. Также толкование подразделяется на два подвида: судебное и административное.

Судебное толкование норм права есть разъяснение смысла норм права, осуществляемое судами. Оно направлено на правильное и единообразное применение закона в деятельности судов и обязательно для них. Например, разъяснения вышестоящего суда по поводу и в связи с рассмотрением дела, если решения или определения нижестоящих судов по нему являются не соответствующими закону, неправильными. Назначение такого толкования наиболее отчетливо проявляется при рассмотрении дел в кассационной инстанции или в порядке надзора. Результаты казуального толкования находят выражение в мотивировочной части судебного решения.

Административное толкование норм права дается исполнительными органами власти и касается вопросов управления, социального обеспечения, финансов, налогов и др.

Итак, цель судебного и административного казуального толкования-разъяснения – правильное рассмотрение определенной правовой ситуации. Поэтому признается, что оно ограничивается рамками конкретного дела, имеет разовое значение. Однако значение актов казуального толкования, даваемого вышестоящими судебными инстанциями, гораздо шире. Эти акты выступают для нижестоящих судебных органов в качестве образцов понимания и применения закона.

В отечественном правоведении преобладает мнение о том, что официальные акты толкования не создают новых правовых норм и не признаются источниками права. Их функциональное значение определяется вспомогательным, уточняющим характером.

Неофициальное толкование – толкование, исходящее от органов и лиц, не наделенных специальными полномочиями давать формально-обязательное разъяснение смысла юридических норм. Такое толкование осуществляется общественными организациями, научными, учебными заведениями, практическими работниками. Обычно оно выступает в форме советов, рекомендаций, суждений. Особенность этого вида толкования в том, что оно не носит обязательного характера, его рекомендации не вызывают формально-юридических последствий. Отмечается, что влияние неофициального толкования на правовое регулирование зависит главным образом от его правильности и убедительности (компетентности). Некоторые разновидности неофициального

толкования оказывают существенное влияние на практику применения норм права.¹

Неофициальное толкование подразделяется на обыденное, профессиональное (компетентное) и доктринальное (научно-теоретическое).

Обыденное толкование – это неофициальное разъяснение смысла правовой нормы лицами, не имеющими специальных познаний в сфере права, правового регулирования. Это обычно разъяснения, даваемые гражданами в повседневной жизни, в быту, а также публичными изданиями неюридического профиля. В таком толковании могут быть заблуждения, поверхностные суждения, опрометчивые выводы. Вместе с тем в подобном разъяснении может быть здравый смысл, ориентирующий на положительное отношение к праву, правовым предписаниям.

Профессиональное толкование предполагает наличие у субъектов, дающих разъяснение, специальных правовых знаний. Имеется в виду толкование, осуществляемое прокурорами или адвокатами в судебном процессе, судьями на приеме граждан, работниками юридических служб, редакциями юридических журналов в специальных консультациях и обзорах. Несмотря на значимость, компетентность, обоснованность таких разъяснений, они не являются юридически обязательными и не влекут каких бы то ни было юридических последствий².

Доктринальное толкование (от слова «доктрина» – наука) дается учеными в области права. Оно содержится в неофициальных трудах – монографиях, научных статьях, комментариях, публичных выступлениях и т.д. Доктринальное толкование законов лежит в основе официальной правотолковательной практики, оказывает на нее прямое (когда, например, выводы научной интерпретации какого-либо нормативного акта учитываются при его новой редакции) и косвенное влияние (когда официальный субъект толкования придерживается определенной научной позиции в теории толкования права)³.

Рассмотренный вид деятельности оказывает существенное влияние на правотворческий и правоорганизационный процессы. В частности, высшие судебные инстанции, например, Конституционный Суд Российской Федерации, активно привлекает ученых-правоведов, иных специалистов более узкого профиля, чье заключение учитывается при разрешении наиболее сложных дел, связанных с применением гражданского, налогового, финансового законодательства и др. Позиции экспертов, привлекаемых для рассмотрения дел в Конституционном Суде РФ, направлены на уяснение смысла оспариваемого явления. Разъяснения, даваемые экспертами Суда, выходят за рамки простой экспертизы, то есть квалификации. К примеру, экспертное заключение ведущего научного сотрудника Института государства и права Российской академии наук, доктора юридических наук, профессора Б.Т. Безлепкина по делу о проверке конституционности ст. 232, ч. 4 ст. 248 и ст. 258 Уголовно-процессуального

¹ См.: Алексеев С.С. Общая теория права: учеб. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ТК Велби, Проспект, 2008. – С.521.

² См.: Кожевников С.Н. Указ. соч. – С.171 – 172.

³ См.: Хабриева Т.Я. Указ. соч. – С.463.

кодекса РСФСР содержит ответы на 12 вопросов судьи докладчика Т.Г. Морщаковой. Существенно, что в ответах не только излагаются аргументы в пользу той или иной авторской позиции, они выходят на серьезные научные умозаключения с анализом эволюции правовых принципов, выявления правовой природы института возвращения дела для производства дополнительного расследования, пересмотра всей системы уголовно-процессуального законодательства¹.

4. Акты толкования права: особенности, виды

Акты официального толкования – разновидность правовых актов. В сфере действия права результаты официального толкования обретают не только определенное содержание, но и правовую форму, фиксируются в определенных документах – актах. **Акт толкования (интерпретационный)** – акт-документ, содержащий разъяснение юридических норм.

Основные особенности актов толкования:

– они представляют собой разъяснение смысла юридических норм;
– включают конкретизирующие, а не нормативные предписания, т.е. не содержат норм права и, следовательно, не относятся к нормативным правовым актам.

Акты толкования классифицируют по различным основаниям:

1. **По отраслям права** – это акты конституционные, административные, гражданско-правовые, уголовно-процессуальные и т.д.

2. **По форме выражения** они могут быть письменными и устными. Письменные акты толкования должны иметь определенную структуру, то есть в них должны присутствовать реквизиты: кто издал акт, когда, к каким правовым нормам он относится, когда вступил в действие. Они могут облекаться в ту же форму, что и нормативные правовые акты (указы, постановления, приказы, инструкции и др.).

3. **По типу толкования** – нормативное (аутентичное), легальное (делегированное) и казуальное.

4. **По юридической природе** – интерпретационные акты правотворчества (аутентичное толкование) и акты правоприменения (толкование, осуществляемое кассационными и судебными инстанциями).

5. **По субъектам.** В учебной литературе отмечено, что сила акта толкования и сфера его действия определяются местом органа, его издавшего. В этой связи выделяют акты толкования исполнительно-распорядительных, судебных, прокурорских и иных органов государственной власти².

6. **По юридической силе** – это акты официального и неофициального толкования.

7. **По кругу лиц, на которых распространяется (юридической значимости)**, различают акты нормативного толкования и казуального.

¹ См.: Дело о проверке конституционности положений п. 1 и 3 ч. 1 ст. 232, ч. 4 ст. 248 и ч. 1 ст. 258 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с запросами Иркутского районного суда Иркутской области и Советского районного суда г. Нижний Новгород // Архив Конституционного Суда РФ. 1999. – Дело N 7-П.

² См.: Хабриева Т.Я. Указ. соч. – С.451.

В заключение раздела отметим, что акты толкования действуют в единстве с теми нормативными правовыми актами, в которых содержатся толкуемые юридические нормы. Таким образом, функциональное назначение интерпретационных актов в том, что они призваны способствовать правильной, законной и эффективной реализации правовых предписаний.

5. Понятие и формы реализации права

Издание законов и других нормативных правовых актов не представляет для правотворческих органов самоцели. Устанавливая те или иные нормы права, законодатель рассчитывает на их реализацию, претворение в юридическую практику. Иначе эти нормы останутся «мертвым» юридическим текстом. В свое время Петр I по этому поводу отмечал: «Всеу законы писати, – когда их не исполняти».

Реализация права – это осуществление правовых предписаний в правомерном поведении индивидов, организаций, органов государства. Иными словами, реализация права – это процесс воплощения правовых предписаний в поведении субъектов права, практическая деятельность людей по осуществлению прав и выполнению юридических обязанностей.

Реализация права всегда связана только с правомерным поведением людей, то есть таким поведением, которое соответствует правовым предписаниям. Речь идет о переводе предписаний правовых норм в поведение субъектов.

Субъекты реализации права – лица, которым право предоставляет возможность деятельности по осуществлению прав и выполнению юридических обязанностей.

Объект реализации – предписания права, точнее их осуществление в правомерном поведении, деятельности индивидов и организаций.

Относительно реализации права различают две стороны: *объективную* и *субъективную*. С *объективной стороны* реализация права означает совершение определенных действий, предусмотренных нормами права (заключение трудового договора, уплата налога). Нередко такие действия совершаются в известной последовательности, например в процессе проведения следствия, судебного разбирательства и т.д. *Субъективная сторона* в реализации права характеризует отношение субъекта к реализуемым правовым требованиям (заинтересованность в этом, осуществление правовых предписаний из опасения возможности наступления неблагоприятных последствий).

Реализацию права можно рассматривать как *процесс* и как *конечный результат*. В первом смысле имеется в виду воплощение предписаний правовых норм в поведении индивидов, организаций, нередко с соблюдением определенной последовательности (осмысление сложившейся правовой ситуации, принятие решения и др.). *Реализация права как конечный результат* означает достижение определенной цели, т.е. соответствия между правовыми предписаниями и достигнутым правовым результатом, т.е. фактически последовавшими действиями (выполнение активных обязанностей определенных нормой права). Реализацией права достигается тот результат, к

которому законодатель стремится и который, о его мнению, должен привести к общественно полезной цели¹. Назовем в этой связи такие возможные результаты, как заключение трудового договора, оплату коммунальных услуг, воздержание от перехода дороги на запрещающий сигнал светофора и др.).

В зависимости от характера действий субъектов права, прежде всего выделяют *формы непосредственной реализации* в соответствии с тремя способами правового регулирования (запрет, обязывание, дозволение). Особенность в том, что *субъекты права* в данной правовой ситуации самостоятельно реализуют правовые предписания без участия государственных и иных структур, например органов местного самоуправления. *При опосредованной* реализации осуществление прав и обязанностей происходит посредством «подключения» властной деятельности компетентных органов в форме применения норм права.

В зависимости от *способа осуществления* прав и обязанностей субъектами права (характера их действий) различают *три вида непосредственной реализации*: соблюдение, исполнение и использование норм права.

Соблюдение норм права – это простая форма реализации, представляющая собой воздержание от *запрещенных правом действий* (правовых запретов), что не требует вступления в правовые отношения. Это пассивная форма поведения субъектов в сфере правового регулирования.² Юридический характер соблюдения как формы реализации права отчетливо не проявляется: воздержание здесь состоит в соблюдении запрещающих норм, в несовершении противоправных действий. Известно, что правовые запреты установлены нормами Особенной части Уголовного кодекса РФ, нормами Кодекса РФ об административных правонарушениях др. Очевидно, лица соблюдают право, когда воздерживаются от нарушения правил общежития, т.е. когда учитывают права и законные интересы других граждан, когда воздерживаются от проезда под запрещающий дорожный знак, когда не совершают запрещенных законом действий.

Исполнение норм права – форма их реализации, проявляемая в осуществлении требований *обязывающих норм*. Особенность в том, что здесь требуются активные действия субъектов – индивидов, должностных лиц, организаций. Назовем в этой связи: своевременное и полное возвращение долга, выполнение работы по трудовому договору, уплата налога, явка свидетеля по повестке, регистрация огнестрельного оружия и др. Обязывающая норма считается исполненной, если она выполнена вовремя, в необходимом месте и надлежащим образом. Как видим, исполнение существенно отличается от соблюдения тем, что требует активных действий, связанных с претворением в жизнь обязывающих предписаний.

Использование норм права – форма реализации права, которая состоит в совершении действий, дозволенных правовыми нормами, в осуществлении субъективных прав. Использованием реализуются *управомочивающие нормы*,

¹ См.: Лазарев В.В. Реализация законодательной воли / Общая теория права и государства: Учебник / Под ред. В.В. Лазарева. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Юристъ, 2000. – С.257.

² См.: Григорьев Ф.А., Черкасов А.Д. Применение права / Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: Юристъ, 1997. – С. 413.

главное назначение которых предоставление субъектам определенных прав и свобод. Такие нормы не предписывают *определенных действий* или *воздержание от действий*, а содержат лишь дозволение реализовать определенные правовые возможности (обратиться с иском в суд, распорядиться своим имуществом, стать членом того или иного объединения граждан и т.п.). Использование чаще всего выражается в активной форме. В совершении каких-либо действий (заключении сделки, предоставлении кассационной жалобы на судебное решение в гражданском деле и др.). Это соответствует смыслу слова «использование», тому, что управомоченный субъект (обладатель субъективного права) может удовлетворить собственный интерес (экономический, политический, духовный и т.д.) и достигнуть определенного блага, ценности. Например, реализация права на образование, на проведение собраний, митингов и демонстраций, на объединение в профессиональные союзы и др. Использование правомочий может осуществляться как через активное, так и пассивное поведение по усмотрению субъекта (например, отказ обладателя активного избирательного права от участия в голосовании; отказ обвиняемого, подозреваемого давать показания (ст. 46, 47 УПК РФ)¹.

Отметим один момент, на который обращается внимание в юридической литературе. Использование возможностей, предоставленных юридическими нормами, может привести к *злоупотреблению правом*, что нередко бывает в действительности.

Злоупотребление правом означает употребление права «во зло», сопряжено с ограничением прав и законных интересов других лиц, коллективов, общества. Скажем, член семьи нанимателя жилой площади без обоснованных, веских причин не дает согласия на обмен. Тем самым он ущемляет права других членов семьи, то есть злоупотребляет своим правом.

Особенность злоупотребления правом как правового явления в том, что оно предполагает следующее:

- 1) у лица действительно есть субъективное право;
- 2) отсутствуют нарушения конкретных юридических запретов или обязанностей;
- 3) субъективное право используется в противоречие с его социальным назначением (удовлетворение определенного общественно полезного интереса);
- 4) злоупотребление правом не является правонарушением и не влечет юридической ответственности.

Злоупотребление правом может принимать крайние антиобщественные формы, в таком случае оно является преступлением и влечет уголовную ответственность. Назовем в это связи статьи 201 («Злоупотребление полномочиями»), 202 («Злоупотребление полномочиями частными нотариусами и аудиторами»), 285 («Злоупотребление должностными полномочиями») УК РФ, предусматривающие уголовную ответственность за злоупотребление полномочиями субъектами, осуществляющими управленческие функции, если

¹ См.: Кожевников С.Н. Указ. соч. – С.146.

это деяние повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций¹.

Итак, соблюдение, исполнение и использование норм права, по сути, *формы непосредственной реализации права*, так как правовые предписания претворяются в жизнь самими участниками общественных отношений без участия уполномоченных властных структур. Однако нередко норма права не может быть реализована без властного вмешательства государственных органов. В подобной ситуации мы имеем дело с такой формой реализации права, как *применение права*, которая подробно будет рассмотрена в следующем разделе темы.

6. Применение норм права

В системе форм реализации права особое место занимает применение норм права. Оно необходимо в тех случаях, когда юридическая норма может быть реализована только при властном содействии уполномоченных на это государством органов, например в ситуации восстановления незаконно уволенного работника решением суда. Это существенно отличает применение норм права от ранее рассмотренных форм реализации права (соблюдение предписаний права и др.), относительно которых субъекты действуют сами, не прибегая к официальному содействию органов государства. К тому же применению как особой форме реализации свойственны свое назначение, определенный субъектами состав, роль в механизме действия права.

В самом общем плане можно сказать: применение норм права означает *«приложение» общих правовых норм к определенной правовой ситуации, к определенным лицам*. Например, в соответствии с нормами уголовного права суд выносит приговор подсудимому за совершенное им преступление.

Применение норм права – это государственно-властная организующая деятельность компетентных органов государства или иных органов по его уполномочию по реализации правовых норм относительно конкретных жизненных случаев и вынесении индивидуального решения в виде специального акта².

Особенности применения норм права

Говоря об особенностях правоприменения, необходимо обратить внимание на следующее.

1. *Правоприменительная деятельность* (в отличие от других форм реализации права, в которых участвуют физические и юридические лица) *осуществляется только специально уполномоченными субъектами*. Это – государственные органы (должностные лица), а также негосударственные органы (организации, учреждения), которым государство делегировало полномочия в правоприменительной сфере (органы местного самоуправления, третейские суды и др.). Деятельность по применению права могут осуществлять

¹ См.: Кожевников С.Н., Байрамов А.Г. Нормы права и их реализация, юридическое толкование, законность: Учебно-методическое пособие по курсу «Общая теория права». – 4-е изд., испр. и доп. – Н.Новгород: Изд. о-во «Интелсервис», 2008. – С. 39.

² Кожевников С.Н.: Указ. соч. – С. 147.

органы законодательной власти, органы исполнительной власти, судебные и прокурорские органы, администрация предприятий и учреждений, должностные лица, общественные структуры по поручению (с санкции) государства. Правоприменительный орган, распространяя правовые нормы на тот или иной конкретный жизненный случай, решает конкретное юридическое дело, принимает необходимые меры по практической реализации норм права¹. Граждане, не являющиеся должностными лицами, не могут заниматься правоприменительной деятельностью, поскольку государство не уполномочило их на эту деятельность.

Вместе с тем это не означает, что граждане совсем не участвуют в правоприменительной деятельности. Нередко именно по их инициативе осуществляется применение права, например в связи с обращением гражданина с иском в суд по поводу возмещения причиненного вреда, с заявлением о приеме на работу или увольнения с работы, о назначении пенсии и т.д.

2. *Применение права – это властная деятельность органов государства, их должностных лиц и иных уполномоченных субъектов.* С учетом содержания данного признака отметим два обстоятельства: 1) к субъектам применения права преимущественно относятся государственные органы (суд, прокуратура, полиция и т.д.) и должностные лица (Президент РФ, губернатор, прокурор, следователь и т.д.), а в ряде случаев иные уполномоченные субъекты (например, органы местного самоуправления); 2) применение права отличается *властным характером*. Это означает, что правоприменительные органы наделяются *государственно-властными полномочиями*, их решения *обязательны* для всех, кому они адресованы (например, обязанность водителя заплатить штраф по решению суда за совершенное правонарушение).

Властный характер применения права проявляется и в том, что неисполнение правоприменительных решений может повлечь за собой соответствующее правовое воздействие. В такой ситуации возможен, к примеру, принудительный привод обвиняемого, подсудимого, свидетеля и некоторых других лиц в суд, в органы дознания, к прокурору или следователю, в случае их неявки без уважительной причины по вызову.

3. *Применение права как определенный процесс имеет ряд стадий* (установление фактической и юридической основы дела, принятие решения, доведение содержания решения до сведения заинтересованных физических лиц и организаций).

4. *Применение права отличается организационным характером*, направлено на обеспечение нормального хода правового регулирования поведения граждан и организаций. Целью применения права в этом аспекте является организация нормального процесса действия права, обеспечение поведения индивидов, организаций согласно правовым предписаниям. Без такого индивидуального регулирования в целом ряде случаев не могут быть достигнуты цели физических и юридических лиц. Имеется в виду, в частности, «подключение» к ситуациям, когда без правоприменительного решения не могут быть реализованы вытекающие из закона права и обязанности граждан

¹ См.: Алексеев С.С. Общая теория права: учеб. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ТК Велби, Проспект, 2008. – С.525.

(назначение на должность, выделение земельных участков, разрешение спора, решение о выплате пособия, поступление в вуз и т.д.).

Применение права в этом аспекте, образно говоря, обеспечивает, «обслуживает» право, поскольку здесь закон как бы «вверяется», «передается в руки» специальным органам для претворения его норм на практике, в действительности относительно определенных жизненных ситуаций, требующих правового решения (разрешение спора между наследниками).

5. *Применение права носит индивидуально-правовой характер.* Правоприменение - это конкретизация права применительно к конкретному случаю, подведение частного случая, факта под общую норму права. В этом смысле правоприменение «связывает» общую абстрактную норму права с персонально определенным субъектом, конкретно определенными фактами и обстоятельствами (приговор, решение суда). Применение права, по сути, является «проводником» перевода общих нормативных предписаний закона в фактическое поведение определенных субъектов (назначение на должность, зачисление в вуз, призыв в армию).

Наиболее отчетливо данный показатель правоприменения проявляется в деятельности суда. Путем соотнесения конкретной жизненной ситуации с нормами права (спор о правах, правонарушение) суды принимают определенное конкретизированное решение. В нем может официально утверждаться наличие у истцов, ответчиков, подсудимых и иных лиц определенных субъективных прав и обязанностей и т.д., определяться возможность их реализации.

6. *Применение права характеризуется творческой направленностью* в том смысле, что закон позволяет управомоченным субъектам, не выходя за рамки его предписаний, выбрать наиболее оптимальное решение из нескольких. Например, выбор судом наказания за преступление с учетом личности преступника, обстоятельств совершения.

7. *Применение права осуществляется на основаниях и в пределах, предусмотренных законом и соответствующих ему процессуальных формах.* Применение права имеет четко очерченные законом основания и сферы распространения. Как вид государственной деятельности правоприменение может иметь место только в тех случаях, которые прямо оговорены законом.

Процедурный порядок применения права способствует тому, чтобы исключить произвол правоприменителя, побудить его действовать исключительно в соответствии с требованиями законности. Такой порядок, в частности, предусмотрен нормами Уголовно-процессуального кодекса, Гражданско-процессуального кодекса, Кодекса РФ об административных правонарушениях и др. С учетом этого осуществляется правоприменительная деятельность судебных, следственных, административных и иных государственных органов и должностных лиц.

8. Применение права направлено на установление конкретных правовых последствий – субъективных прав и обязанностей, мер поощрения и наказания и т.п.

9. Конечный результат применения права – *вынесение акта применения (индивидуального правового решения)*. По-видимому, там где нет правоприменительного решения, выраженного в специальном правовом акте,

там, по сути, нет и применения права. Правоприменительные акты – это приказ о назначении на должность, решение, приговор суда, акт регистрации брака и т.п. Результат правоприменения, т.е. вынесенное решение в виде индивидуального акта, является обязательным для субъектов, которым оно адресовано, и для тех органов, которые должны его исполнять.

Основания применения права. В справочной литературе слово «основание» трактуется как фундамент сооружения или означает основополагающее суждение, относящееся к природе того или иного явления¹.

К основаниям применения права можно отнести следующие ситуации, когда:

а) *без властного индивидуального решения компетентного органа* не могут возникнуть права и обязанности у конкретных лиц.

Соответственно требуется установить наличие или отсутствие конкретных фактов и признать их юридически значимыми. Например, право на пенсию у гражданина реально не возникает, пока не вынесено соответствующее правоприменительное решение компетентного органа (комиссии по назначению пенсии), основанное на анализе определенных фактов и документов. Аналогичная правоприменительная деятельность предшествует признанию гражданина безвестно отсутствующим и др.;

б) *существует спор о праве*, правах и обязанностях и стороны сами не могут прийти к согласованному решению по поводу сложившейся ситуации. Соответствующий компетентный орган рассматривает дело с целью разрешения конфликта, восстановления нарушенного права. В результате наследники производят раздел имущества в соответствии с решением суда, незаконно уволенный восстанавливается на работе, должник обязывается уплатить долг, продавец – передать проданную вещь и т.д.;

в) имеются препятствия, помехи в осуществлении субъективного права (решение суда об истребовании вещи собственника из чужого незаконного владения);

г) требуется *официальное установление определенных юридических фактов, признание их юридической значимости* (наличие фактических брачных отношений, нахождение лица на иждивении, признание гражданина безвестно отсутствующим и т.д.). В таких случаях устанавливаются факты, которые могут быть положены в основу последующих судебных и административных решений и др.;

д) необходима *официальная регистрация* физических или юридических лиц, определенных прав, действий людей, например регистрация права собственности на недвижимое имущество, регистрация в качестве индивидуального предпринимателя, регистрация транспорта в органах ГИБДД и т.д.;

е) совершено правонарушение и необходимо установить степень вины правонарушителя, причиненный ущерб и др. и соответственно определить вид и меру юридической ответственности или другие меры государственного принуждения.

¹ См.: Краткая философская энциклопедия – М., 1994. – С. 323.

7. Акты применения норм права

Официальной формой и итогом выражения правоприменительной деятельности выступают *акты применения права*. Посредством таких актов закрепляются решения компетентных органов по конкретному делу.

Акт применения права – официальный документ, который содержит индивидуальное властное предписание, вынесенное компетентным органом в результате решения конкретного юридического дела, определяющий права и обязанности конкретных лиц.

Правоприменительные акты имеют общие черты с нормативными правовыми актами:

- представляют собой официальные письменные акты – документы;
- проявляют волеуказания государственную волю;
- исходят от государства или по его уполномочию от иных негосударственных структур (органы местного самоуправления и др.);
- обладают юридической силой (порождают правовые последствия, обеспечиваются государством)¹.

Вместе с тем эти акты отличаются существенными особенностями: нормативные правовые акты содержат государственно-властные предписания общего характера – *нормы права*, рассчитанные на множество отношений определенного вида (трудовые, имущественные и др.); правоприменительные акты характеризуются производностью по отношению к нормативным правовым актам, должны основываться на их нормативных предписаниях, не противоречить им; эти акты, в отличие от нормативных правовых актов, содержат *индивидуальные* (конкретизированные по субъектам и по их правам и обязанностям) *властные предписания*. Они рассчитаны на отдельное общественное отношение, разовое применение. В этой связи сравним: Закон РФ «Об установлении звания Героя Российской Федерации и учреждении знака особого отличия – медали «Золотая Звезда» и Указ Президента РФ о присвоении звания Героя Российской Федерации конкретному лицу, Федеральный закон «О гражданстве» и Указ Президента РФ о приеме в Российское гражданство конкретного лица.

Основные признаки актов применения права

1. Такие акты издаются компетентными уполномоченными органами или должностными лицами. Этим предопределяется *государственно-властный характер актов применения права*. В основном применяют право и издают соответствующие акты органы законодательной власти, органы исполнительной власти, судебные, прокурорские органы и др. Граждане не относятся к субъектам правоприменения, поскольку государство не уполномочивает их на эту специфическую деятельность.

2. *Правоприменительные акты направлены* на реализацию предписаний норм права, конкретизируют их применительно к определенным жизненным ситуациям и лицам. Такая деятельность порождает для своих адресатов

¹ Кожевников С.Н. Общая теория права: курс лекций. – Н.Новгород: Изд-во ФГОУ ВПО «ВГАВТ», 2010.– С. 153.

определенные права и обязанности, которые в правоприменительном акте определяются точно и определенно.

3. *Эти акты* отличаются индивидуальной, персонифицированной направленностью, т.е. адресованы поименно определенным лицам, порождают для них правовые последствия. Названные особенности отличают акты применения права от документов, имеющих юридическое значение, но непосредственно не порождающих правоотношения (грамоты, дипломы, справки и т.д.).

4. *Ограничиваются однократным применением* (приказ о зачислении в вуз, приговор суда) и не распространяются на иные ситуации и других субъектов. Этим, т.е. одноразовым действием, акт применения отличается от нормативного правового акта, рассчитанного на многократное применение.

5. *Акт применения – официальный документ*, имеющий определенную установленную законом форму и соответствующие реквизиты: наименование вида акта (постановление, приказ, решение, приговор и т.д.), название органа, издавшего акт, место и время его принятия и др. Вместе с тем акты применения права могут быть выражены в устной форме (устный приказ, распоряжение), что также отличает эти акты от нормативных правовых актов, выражаемых исключительно в документальной форме.

6. *Данные акты*, по сути, представляют собой *юридические факты*, порождающие конкретные правоотношения между правоприменителем (управомоченный орган) и тем субъектом, к которому применена норма, например соответствующие отношения, возникшие в связи с приказом о назначении на должность.

7. Реализация правоприменительных актов обеспечена *возможностью правового воздействия*, поскольку они имеют обязательное значение для всех, кому они адресованы. В необходимых случаях такие акты могут быть реализованы принудительным путем, например при отказе от добровольного выполнения судебного решения оно принудительно исполняется органами Федеральной службы судебных приставов-исполнителей.

8. Классификация (виды) актов применения права

Акты применения права многообразны и классифицируются по различным основаниям:

1. *По предмету правового регулирования*, т.е. по отраслевой принадлежности: конституционно-правовые акты; административные акты; гражданско-процессуальные акты; уголовно-процессуальные акты и др.

2. *По субъекту принятия*: акты органов государственной власти; органов государственного управления; контрольно-надзорных органов (прокуратура и др.); судебных органов; органов местного самоуправления; администрации предприятий, учреждений.

3. *По способу принятия*: акты принятые *коллективно* (приговор суда) и *единолично* (приказ руководителя предприятия, учреждения).

4. *В зависимости от реализуемой функции права*: регулятивные и охранительные. *Регулятивные акты* обеспечивают реализацию регулятивных

норм, воздействуют на правомерное поведение (акт регистрации брака, приказы о назначении на должность, повышении в должности, приказ ректора учебного заведения о зачислении в вуз и т.д.). *Охранительные акты* принимаются в связи с предупреждением правонарушений или же в связи с их совершением – акты следственных, прокурорских, судебных органов, например постановление прокурора о возбуждении уголовного дела, приговор суда и др.

5. *По содержанию*: регистрационные, разрешительные, запретительные акты. *Регистрационные акты* закрепляют определенное фактическое состояние субъекта в данный период (регистрация в списках избирателей, постоянная или временная регистрация места жительства и др.). *Разрешительные акты* выражают дозволение компетентного органа на использование конкретным субъектом правовых возможностей в определенной указанной в законе ситуации (решение органа внутренних дел о разрешении приобретения газового или охотничьего оружия и т.п.). *Запретительные акты* содержат запрет на совершение определенных действий (к примеру, судебное решение, запрещающее виновному субъекту заниматься определенной деятельностью).

6. *По последствиям*: *правообразующие* (например, приказ ректора о зачислении в вуз); *правоизменяющие* (приказ ректора о переводе студента с одной формы обучения на другую в том же вузе); *правопрекращающие* (приказ об отчислении).

7. *По названию представлены в форме*: указа, постановления, приказа, распоряжения, протокола, резолюции, разрешения, приговора, акта о наложении штрафа, указания и т.д.

8. *По структуре*: *простые* (приказ о назначении на должность) и *сложные* (определение, решение, приговор суда).

Сложным правоприменительным актам присуща следующая четырехэлементная структура:

а) *вводная часть* (наименование документа и органа его принявшего, время принятия и т.д.);

б) *описательная* (констатирующая) часть (изложение сути решаемого дела);

в) *мотивировочная часть* (анализ доказательств, их оценка, юридическая квалификация, ее обоснование);

г) *резюмирующая часть* (выводы правоприменительного органа по решаемому делу).

Правоприменительный акт может содержать только резолютивную часть в виде резолюции («утвердить», «оплатить», «исполнить» и т.п.), наложенной должностным лицом на соответствующих документах.

9. *По форме выражения* – *на письменные* и *устные* (устный приказ, распоряжение, требование суда покинуть зал судебного заседания), в форме *сигнала*, жеста, например сотрудника полиции, направленного на то, чтобы остановить автомашину, затормозить, свернуть в сторону и др. Отметим, что как письменные, так и устные правоприменительные акты и акты-сигналы обладают властной силой и влекут юридические последствия: отказ от их выполнения или ненадлежащее выполнение может повлечь юридическую ответственность.

10. По юридическому значению: основные и вспомогательные. Основные – это акты, предусматривающие завершающее решение по юридическому делу (постановление о назначении пенсии, решение суда, приговор). Вспомогательными считаются акты, подготавливающие принятие основных актов (постановление об избрании меры пресечения обвиняемому, определение суда о назначении экспертизы).

11. В зависимости от времени действия правоприменительные акты делятся на акты однократного действия (постановление о наложении штрафа) и длящиеся (акт о регистрации брака, решение о назначении пенсии и др.).

Контрольные вопросы по теме

1. Разъясните смысл понятия толкования, назовите его особенности.
2. Чем, какими факторами объясняется необходимость толкования?
3. Что означает понятие «способы толкования»? Назовите и кратко охарактеризуйте известные вам способы толкования. Приведите соответствующие примеры.
4. Виды толкования по объему. Основы обособления таких видов.
5. Объясните, когда имеет место буквальное толкование. Приведите соответствующие примеры.
6. В какой ситуации используется распространительное, а в какой – ограничительное толкование? Сошлитесь на нормы действующего законодательства.
7. Что означает официальное нормативное толкование? Расстройте особенности аутентичного и легального толкования.
8. Каковы особенности и виды казуального толкования?
9. Раскройте специфику неофициального толкования. Назовите его разновидности.
10. Сформулируйте понятие реализации права. Охарактеризуйте реализацию прав с объективной и субъективной стороны.
11. При каких условиях право считается реализованным?
12. Каковы формы реализации права? Раскройте их особенности, объясните их связь с определенными нормами права.
13. Что означает непосредственная реализация права?
14. В чем особенности реализации права путем его применения?
15. В каких ситуациях возникает необходимость в применении права?
16. Каковы стадии правоприменительного процесса? Назовите их особенности.
17. Какие признаки характеризуют акт применения права? Как соотносятся акты применения права и нормативные правовые акты?
18. Каковы основные требования к применению права?

Тема 5. Правонарушения и юридическая ответственность

1. Понятие и признаки правонарушения

Правонарушение, согласно буквальному толкованию термина, есть акт, противоречащий праву, т.е. нарушение права, деяние, противостоящее праву, его нормам. Правонарушение – закономерный спутник права на каждом этапе его развития.

Совершить правонарушение – значит посягнуть на конкретное общественное отношение и интересы людей, охраняемые законом. Нарушая правовой запрет или не исполняя возложенные юридические обязанности, правонарушитель может или причиняет вред отдельным лицам, государству, обществу.

Из множества определений правонарушения можно выделить следующее **правонарушение** – виновное противоправное деяние деликтоспособного лица или лиц, приносящее вред обществу, влекущее установленную юридическую ответственность¹. В этом контексте предельно кратко можно сказать так: правонарушение – это любое действие (бездействие) виновного субъекта, нарушающее нормы права.

В приведенном (широком) определении отражены основные признаки правонарушения, которые в совокупности образуют это понятие. К их числу относятся следующие характерные черты.

1. *Правонарушение* – всегда *деяние людей*, а не воздействие сил природы, не проявление агрессии животных, скажем нападающих на человека. *Деяние* – это внешне объективированный акт, находящийся под контролем разума и воли, выражаемый и воспринимаемый как отношение субъекта к реальной действительности, другим людям. Мысли, чувства, помыслы человека или иные его личные качества не могут иметь юридического значения, если они не проявились в реальных действиях. По этому поводу К. Маркс отмечал: «Помимо своих действий, я совершенно не существую для закона, совершенно не являюсь его субъектом»².

Термин «деяние» в смысловом аспекте включает два варианта поведения лица или лиц – действие или бездействие.

Действие – акт активного поведения человека (кража, мошенничество, вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступлений, нарушение авторских прав и др.). К тому же деяние может быть *вербальным*, т.е. словесным, выражаться в произнесении определенных слов (клевета, оскорбление, призыв к насильственным антиобщественным действиям, заведомо ложное сообщение об акте терроризма и т.д.).

Понятие «бездействие», по сути, означает «отсутствие деятельности, должной энергии». В правовой сфере речь идет о бездействии, противоречащем требованиям норм права. Согласно законодательству, бездействие признается противоправным деянием, если по служебному положению или по сложившейся

¹ См.: Большой юридический энциклопедический словарь. М.: Кн. мир., 2006. – С. 474; Большая юридическая энциклопедия. М.: Эксмо. 2007. – С. 460.

² Маркс К., Энгельс Ф. Соч. – Т.1. – С.14.

ситуации определенному субъекту необходимо было что-то сделать, проявить определенную активность, выполнить возложенную юридическую обязанность. Однако подобные действия были не реализованы. В этой связи назовем прогул, неисполнение условий договора, халатность материально ответственного лица, проезд без билета в общественном транспорте и т.п.

2. *Противоправность* правонарушения выражается в том, что лицо нарушает какую-либо норму права, действует вопреки ее предписаниям и тем самым противопоставляет свою волю воле государства, вступает с ним в конфликт.

В соответствии с действующим законодательством выделяют несколько видов противоправности: дисциплинарную, административную, гражданско-правовую, уголовную. Поступки, которые противоречат другим социальным нормам, кроме правовых (например, нормам морали, обычаев и др.), правонарушениями не являются.

Стало быть, правонарушение *противоправно, поскольку совершается вопреки* правовым требованиям, нарушает закон, «выступает» как бы против правовых правил. *Вне связи с этим* деяние не может быть признано противоправным.

Противоправность в зависимости от содержания негативного поведения и вида нарушаемой нормы проявляется по-разному. Это может быть:

- а) нарушение правового запрета;
- б) неисполнение или не надлежащее исполнение субъектом возложенных на него обязанностей;
- в) превышение должностным лицом властных полномочий, компетенции.

В законодательных актах предусмотрены ситуации, когда деяние внешне подпадает под признаки противоправного, но по существу правонарушениями не признаются. Таковыми являются следующие деяния: нарушение нормы права недееспособным лицом (невменяемым, не достигшим предусмотренного законом возраста) либо дееспособным лицом при отсутствии вины и др.

К тому же к обстоятельствам, исключающим противоправность деяния, относятся:

- необходимая оборона – соразмерная защита от противоправных посягательств путем причинения вреда посягающему;
- крайняя необходимость – действия по устранению опасности путем причинения вреда третьим лицам;
- задержание лица, совершившего правонарушение путем причинения соразмерного вреда в случае сопротивления.

Согласно действующему российскому законодательству, подобными обстоятельствами также признаются: малозначительность, исполнение служебных или профессиональных обязанностей (обязанностей пожарного, врача и т.п.), обоснованный риск, т.е. обстоятельства, указанные в законе.

3. *Общественная опасность* – социальный признак правонарушения, раскрывающий то, что в результате совершения этого деяния причиняется вред интересам личности, общества, государства либо создается угроза такого причинения. В этом проявляется сущностная особенность правонарушения¹.

¹ См.: Кожевников С.Н. Указ. соч. – С.227.

Общественная опасность правонарушения имеет два показателя: характер и степень проявления.

Характер – это качественная оценка вредности поступка, концентрируемая в основном на объекте правонарушения (пострадавшее благо, законный интерес индивида или организации). Именно по объекту посягательства составляется представление о вредности противоправного деяния, что существенно для его характеристики.

Второе свойство общественной опасности – *ее степень*. Имеется в виду размер причиненного вреда (незначительный ущерб, тяжкие последствия или другие факторы). Согласно выводу Верховного Суда РФ, изложенному в Постановлении от 11 июня 1999 г. «О практике назначения судами уголовного наказания», степень общественной опасности преступления определяется степенью осуществления преступного намерения, способом совершения преступления, размером вреда или тяжестью наступивших последствий и некоторыми другими объективными и субъективными признаками преступления»¹.

Существенно то, что с учетом общественной опасности противоправного деяния проводится разграничение правонарушений на преступления и проступки.

Большинство ученых-юристов обоснованно полагают, что *общественная опасность свойственна всем правонарушениям*, т.е. преступлениям и иным проступкам – административным, гражданско-правовым, дисциплинарным². По-видимому, этот вывод согласуется с приведенным выше определением правонарушения. Любое правонарушение причиняет вред охраняемым правом общественным отношениям и в силу этого общественно опасно. Этот вывод не снижает значимости того, что, наряду с правонарушениями, причиняющими существенный вред, есть правонарушения средней и небольшой общественной опасности.

Отмечено, что общественная опасность отдельно взятого проступка может быть и неочевидной (например, переход пешеходом улицы на красный свет или в ненадлежащем месте), но она вполне очевидна и реальна, если эти проступки взяты в массе, в совокупности³.

Общественная опасность – понятие динамическое, подвержено изменениям. Такие изменения предопределяются эволюцией социально-экономических, политических и иных факторов и условий жизнедеятельности общества. Напомним, в дореформенный период в нашей стране собственникам домов запрещалось сдавать в аренду помещения для выполнения определенной работы на дому. Извлечение соответствующих доходов считалось противоправным, могло повлечь реализацию жестких санкций. В настоящее время такое поведение не считается общественно вредным, признается правомерным, соответствующим диспозиции правовой нормы (ст. 264, 606, 607 ГК РФ и др.). Назовем и такие составы преступлений в прошлом, как

¹ Бюллетень Верховного Суда РФ. 1999. – № 8. – С. 6.

² См.: Феллов П.А. Уголовно-правовая концепция борьбы с преступностью. Основы общей теории. Екатеринбург, 1999. – С. 44.

³ См.: Бабаев В.К. Правомерное поведение. Правонарушения / Теория государства и права: Учебник / Под ред. В.К.Бабаева. – М.: Юристъ, 1999. – С. 485.

спекуляция, занятие частнопредпринимательской деятельностью, которые в настоящее время декриминализованы.

4. *Правонарушение* – деяние, совершенное *деликтоспособным* физическим лицом или организацией. Имеется в виду то, что субъект правонарушения должен обладать способностью нести юридическую ответственность. К критериям этой способности физического лица относятся: а) определенный возраст и б) его психическое состояние, т.е. вменяемость. Заметим, для разных видов правонарушения этот возраст различен. Например, за отдельные преступления ответственность наступает с 14-ти лет, за административные проступки – с 16-ти и нарушения трудового права – с 15-ти лет. *Вменяемыми* считаются люди, отдающие отчет в своих действиях, способные руководить ими. Невменяемостью признается «состояние, в котором лицо не может осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического или временного психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики»¹.

Юридическое лицо (организация) приобретает деликтоспособность, как правило, с момента его учреждения (регистрации), т.е. с наличием определенного, признанного правового статуса.

5. *Виновность* – субъективный признак правонарушения. Правонарушением признается только *виновное противоправное деяние*, т.е. такое, в котором возможно отрицательное или легкомысленное отношение субъекта к праву, к защищенным правом интересам личности, общества, государства. Существенно и то, что о виновности деяния и, следовательно, о правонарушении можно говорить только тогда, когда лицо действовало на основе свободы воли, т.е. у него была возможность выбора варианта поведения. Имеется в виду то, что в таких ситуациях от воли конкретного человека зависит, как поступать – правомерно или противоправно. При этом им осознанно избирается второй путь. Следовательно, вина – особое психическое отношение правонарушителя к своему деянию и его последствиям. Без вины нет и правонарушения.

6. *Правонарушение* – противоправное деяние, *причиняющее вред лицу, организации или создающее реальную угрозу причинения подобного вреда*. В этой связи сошлемся на нарушения правил техники безопасности на АЭС, шахтах, заводах, которые могут повлечь за собой трагические последствия. Под несколько иным углом зрения отметим разные последствия, связанные с причинением вреда правонарушениями. Такой вред может быть материальным, моральным, причинен здоровью, чести, достоинству; он может быть значительным или незначительным, восстановимым и невосстановимым и т.д.

Формы проявления вреда и стадии его развития разнообразны. Вред может быть физически не выражен, однако создалась реальная угроза причинения вреда, что тоже в отдельных случаях признается правонарушением: сформирована банда, еще не совершившая ни одного преступления, изготовлен подложный документ, не использованный по своему назначению, нарушены правила техники безопасности, которые могут повлечь за собой трагические последствия.

¹ Большой юридический словарь / Под ред. А.Я.Сухарева, В.Е.Крутских. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ИНФРА-М, 2000. – С. 360.

7. *Наказуемость* – признак правонарушения, выражающий его *отрицательную государственную оценку* как деяния опасного, противоправного и виновного. Иными словами, правонарушение – деяние, за которое предусмотрена юридическая ответственность в виде уголовного наказания либо взыскания административного, дисциплинарного или имущественного характера. Там, где не предусмотрена юридическая ответственность, нет правонарушения¹.

Названные признаки правонарушения обязательны для раскрытия его содержания. Отсутствие хотя бы одного из них исключает возможность квалифицировать то или иное деяние как правонарушение.

В целом общие признаки правонарушений позволяют отграничить их от других видов антиобщественного (отклоняющегося) поведения, таких как аморальное поведение и др. Вместе с тем правонарушение как антисоциальное явление тесно связано с другими негативными социальными отклонениями – пьянством, алкоголизмом, наркоманией, проституцией, отклонениями в сфере морали.

Правонарушение, как и всякое другое негативное социальное отклонение, выражает собой проявление различных социальных противоречий (обострение межличностных, межгрупповых, межнациональных конфликтов, распространение нигилистических тенденций в правосознании и поведении людей и т.д.).

Примечательно то, что подростки, совершившие преступления, в индивидуальных беседах оценивали свое прошлое практически одинаково: «Учителя видели во мне хулигана и старались от меня избавиться. Относились ко мне, будто я и не человек вовсе. Дома – то же самое, постоянная ругань, угрозы сдать в колонию, стенания, что ничего путного из меня не выйдет, что я позор всей семьи...». Выход многие из них находили на улице: «Там ждали меня друзья, только они понимали меня...»².

2. Юридический состав правонарушения и его элементы

Правонарушение характеризуется не только рядом признаков, но и особой структурой, называемой *юридическим составом правонарушения*.

Состав правонарушения – это совокупность его обязательных элементов, необходимых для привлечения правонарушителя к юридической ответственности³.

По сути, состав правонарушения – юридическая конструкция, включающая четыре элемента, придающие противоправному деянию значение правонарушения. Элементы состава правонарушения: объект, субъект, объективная сторона, субъективная сторона правонарушения.

1. Объект правонарушения в самом общем плане – это общественные отношения, охраняемые правом, которым наносится вред или создается опасность причинения вреда.

¹ См.: Кожевников С.Н. Указ. соч. – С. 289.

² Иванов С.А. Профилактика правонарушений среди несовершеннолетних // Юридический консультант. 2008 – № 2. – С. 22.

³ См.: Большой юридический энциклопедический словарь. М.: Кн. мир, 2008. – С. 599.

В теории права, как и в теории уголовного права, выделяют общий, родовой и непосредственный объекты правонарушений.

Общий объект правонарушения - это общественные отношения, охраняемые правом, той или иной его отраслью, о чем сказано выше. Имеются в виду блага и ценности, охраняемые действующим законодательством (общественный и государственный строй, система хозяйства, собственность, правопорядок).

Родовой объект правонарушения - группа однородных общественных отношений, на которые посягает правонарушитель. Например, имущественные, экологические отношения (главы 21, 26 УК РФ); отношения по поводу жизни и здоровья человека (глава 16 УК РФ); по поводу прав и свобод человека и гражданина (глава 19 УК РФ) и т.д.

Непосредственный объект правонарушения – конкретное общественное отношение, против которого направлено определенное правонарушение (жизнь, здоровье человека, собственность и др.). Нередко в качестве непосредственного объекта правонарушения признается сам предмет посягательства (мобильный телефон, автомобиль, газопровод и т.д.).

Заметим, любое правонарушение одновременно посягает на общий, родовой и непосредственный объекты.

Деление объектов правонарушения на виды имеет определенное практическое значение, используется не только в учебном процессе, но и для правильной квалификации правонарушения, установления его общественной опасности.

2. Субъект правонарушения – лицо, совершившее противоправное виновное деяние. Таковым может выступать как физическое, так и юридическое лицо. При этом лицо должно быть деликтоспособным. Деликтоспособными признаются все вменяемые физические лица, достигшие определенного возраста. Рядом составов правонарушений предусмотрен специальный субъект – должностное лицо, военнослужащий, медицинский работник (речь идет о совершении профессиональных преступлений, например неоказание врачом помощи больному).

Субъектом правонарушения могут быть не только индивиды, но и организации, учреждения, средства массовой информации и др. По российскому законодательству организации не являются субъектами уголовных преступлений. Вместе с тем они могут быть субъектом некоторых проступков, например административных или гражданско-правовых (неоплата арендной платы, нарушение организацией санитарно-гигиенических норм и др.). Действительно, с принятием нового Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях юридические лица законодательно признаны субъектами административного правонарушения. В качестве субъекта правонарушения юридическое лицо признается также в Налоговом и Таможенном кодексах Российской Федерации.

3. Объективная сторона правонарушения – это внешнее проявление противоправного деяния, характеризуемое рядом признаков: формой совершения (действием, бездействием), временем, местом, орудием совершения

правонарушения и др. К *основным* элементам, составляющим объективную сторону правонарушения, относят:

а) само противоправное деяние (действие или бездействие) – осознанный волевой поступок, противоправность которого закреплена действующим законодательством;

б) вред, причиненный деянием (утрата здоровья, имущественный ущерб, умаление чести и достоинства и др.);

в) причинно-следственная связь между деянием и наступившим вредом (то есть деяние должно не только предшествовать последствиям, но и быть их непосредственной причиной, с необходимостью порождать определенное следствие – вредный результат);

В качестве *дополнительных (факультативных) признаков* объективной стороны иногда называют:

а) время, место и иные обстоятельства, при которых было совершено противоправное деяние;

б) приемы и средства совершения правонарушения.

Существенно то, что основные элементы свойственны любому правонарушению, а факультативные имеют значение для квалификации в случае, когда они предусмотрены в качестве признаков отдельных правонарушений. Например, существенной характеристикой одного из преступлений является такой *способ его совершения*, как незаконное помещение лица в психиатрический стационар (ч.2 ст. 128 УК РФ, в качестве способа указывается использование служебного положения).

4. Субъективная сторона правонарушения указывает на психическое состояние лица в момент совершения им правонарушения, включает вину, а в ряде случаев также мотив и цель. Здесь главной категорией признается *вина*, под которой понимают психическое отношение лица к совершенному им противоправному деянию и к тем вредным последствиям, которые оно повлекло или могло повлечь.

Вина физических лиц как психическое отношение к содеянному может проявляться в форме *умысла* (прямого или косвенного) либо *неосторожности* (легкомыслия или небрежности).

Прямой умысел – форма вины, означающая умышленное совершение правонарушения, при котором лицо осознает общественно опасный характер своего деяния, предвидит его общественно опасные последствия и желает их наступления. К примеру, лицо, совершающее грабеж – открытое хищение чужого имущества, осознает противоправность своих действий, предвидит, к каким результатам может привести совершаемое деяние, и своими волевыми действиями стремится к наступлению предполагаемого результата (завладению предметами чужой собственности, лишению другого человека жизни).

Косвенный умысел – когда лицо осознает общественно опасный характер своих деяний, предвидит возможность наступления вредных последствий, не желает, но сознательно допускает их наступления (ст. 25 УК РФ, ст. 2.2. Кодекса РФ об административных правонарушениях). Допустим, поджог дома с целью получения страховой суммы может привести к гибели людей. Однако к последнему обстоятельству преступник относится равнодушно. В такой

ситуации, наряду с одним составом (поджог дома), появится еще один – убийство с косвенным умыслом, означающее, что лицо осознавало возможность таких вредоносных последствий и сознательно их допускало¹.

Неосторожность как одна из форм вины бывает двух видов – легкомыслие и небрежность.

Правонарушение признается совершенным *по легкомыслию*, если лицо предвидит возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но *самонадеянно* рассчитывает их избежать. Например, лицо, управляя автотранспортным средством в состоянии опьянения, совершает наезд на пешехода. При этом водитель осознает противоправность своего поведения и возможность вредных последствий, не желает их наступления и самонадеянно рассчитывает на то, что они не наступят.

Правонарушение признается совершенным *по небрежности*, если лицо не предвидит общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но может и должен был их предвидеть. Наиболее часто *неосторожная форма вины* является результатом нарушения каких-то правил или инструкций (например, инструкций по технике безопасности, по медосмотру профессиональных водителей и др.), что может повлечь негативные последствия (ДТП и др.).

Кроме вины, элементами субъективной стороны в случаях, специально указанных в законе, признаются также *цели* и *мотивы* совершенного деяния. Как видно, это факультативные, или дополнительные, элементы, наличие которых позволяет квалифицировать противоправное деяние как преступление (ст. 14 УК РФ).

Цель правонарушения – это тот результат, к достижению которого стремился правонарушитель (например, обладание чужой вещью, причинение морального вреда личности и др.), а *мотивы* – внутреннее побуждение достигнуть тот результат, к которому стремится лицо, совершая правонарушение. Мотивы нередко являются смягчающим (например, мотив сострадания, ст. 61 УК РФ) или отягчающим наказание обстоятельством (совершение преступления из мести, по мотивам национальной ненависти или вражды, ст. 63 УК РФ). И цель, и мотив органически связаны. Процесс мотивации, то есть формирование мотива, предполагает постановку определенной цели. Будучи реализована, цель правонарушения воплощается в наступивших общественно вредных последствиях² (например, человек ставит себе *целью* завладеть чужим имуществом, имеет место корыстный *мотив*, цель реализуется в *общественно вредном результате* кражи – законный владелец вещи ее лишается, а преступник ею завладевает).

По-видимому, заслуживает внимания суждение о том, что при определении вины *юридических лиц* существуют определенные особенности. При ее установлении значение имеют не типичные психологические предпосылки, о которых говорилось выше относительно физических лиц (*умысел, неосторожность* и др.). Относительно организации существенно установление того, *могла ли она при нормальных допустимых условиях*

¹ См.: Кожевников С.Н. Общая теория права: курс лекций. – Н.Новгород: Изд-во ФГОУ ВПО «ВГАВТ», 2010. – С. 233.

² См.: Он же. Правомерное поведение, правонарушение, юридическая ответственность / Учебно-методическое пособие. 3-е изд., испр. и доп. – Н.Новгород: Изд-во о-во «Интелсервис», 2004. – С.59.

обеспечить исполнение возложенных обязанностей не допустить наступление негативных последствий.

Субъективная сторона позволяет отграничить правонарушение от казуса (случая). *Казус* – это случайное действие, которое (в отличие от умышленного или неосторожного) имеет внешние признаки правонарушения, но лишено элемента вины и, следовательно, не влечет юридической ответственности. Например, сотрудник полиции при задержании лица, оказавшего вооруженное сопротивление, производит выстрел, не предполагая о том, что у правонарушителя хранится взрывное устройство. Произошедший взрыв вызвал тяжкие последствия. Здесь имел место именно казус (случай), не вызывающий наступление юридической ответственности для полицейского.

3. Виды правонарушений

В отечественной юриспруденции все правонарушения принято, прежде всего, разделять на две группы – преступления и проступки. При этом главные критерии их деления следующие:

1) характер и степень общественной вредности, которая определяется ценностью объекта противоправного посягательства, содержанием противоправного деяния и др.; 2) субъективный фактор, т.е. отношение лица к совершенному правонарушению.

Преступление – наиболее опасное для общества деяние, предусмотренное Уголовным законом. По действующему Уголовному кодексу РФ *преступлением* признается *виновно совершенное, общественно опасное деяние (действие или бездействие), запрещенное уголовным законом под угрозой наказания* (ст. 14). Преступления посягают на наиболее значимые, существенные интересы общества, охраняемые уголовным законодательством. Исчерпывающий перечень преступлений устанавливается Уголовным кодексом Российской Федерации. Ни один другой закон, кроме УК РФ, не может определять то или иное поведение как преступление.

Уголовно-правовые санкции устанавливают значительные ограничения на поведение и правовой статус лиц, виновных в совершении преступлений.

В зависимости от характера и степени общественной опасности все преступления Уголовным законом подразделены на следующие категории:

- *преступления небольшой тяжести* (максимальное наказание не более 2 лет лишения свободы);
- преступления средней тяжести (максимальное наказание не превышает 5 лет лишения свободы);
- тяжкие преступления (не более 10 лет лишения свободы);
- особо тяжкие преступления (более 10 лет лишения свободы или более строгое наказание).

Лицу, признанному судом виновным в совершении преступления, назначается наказание – мера государственного принуждения, заключающаяся в предусмотренном законом лишении или ограничении прав и свобод осужденного.

Проступки – акты противоправного виновного деяния лица или лиц, характеризующие меньшей степенью общественной опасности по сравнению с преступлениями, влекущие применение мер административного, дисциплинарного или гражданско-правового воздействия.

В теории права, как правило, выделяют три вида проступков-правонарушений: административные, дисциплинарные, гражданско-правовые.

Административное правонарушение (административный проступок) – противоправное, виновное деяние лица (или лиц), посягающее на установленный законом порядок управления (отношения собственности, права и свободы граждан, нарушение правил санитарных, противопожарных и др.), за которое законодательством предусмотрена административная ответственность (см. ст. 2.1 Кодекса об административных правонарушениях).

Особенность административных правонарушений в том, что правонарушитель не находится в трудовых или служебных отношениях с органами и должностными лицами, обладающими правом наложения административных взысканий.

Административные правонарушения предусмотрены Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях, иными федеральными законами, а также законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях (например, Кодекс об административных правонарушениях Нижегородской области).

Дисциплинарное правонарушение (проступок) – противоправное виновное деяние, нарушающее трудовую, производственную, служебную, воинскую, учебную дисциплину, установленную правилами внутреннего трудового распорядка, специальными уставами, должностными инструкциями и т.д. Совершая дисциплинарный проступок, лицо вносит в деятельность трудовых коллективов, учебных заведений, воинских, транспортных подразделений и др. Это – совершение прогулов, опоздание на работу (службу), пропуск учебных занятий, не выполнение распоряжений администрации и т.д.

Совершение дисциплинарного проступка влечет за собой применение дисциплинарных взысканий, предусмотренных Трудовым кодексом Российской Федерации (ст. 192), а также уставами и положениями о дисциплине отдельных категорий работников. Дисциплинарные взыскания налагаются руководителем соответствующего предприятия, организации, учреждения.

Гражданско-правовой проступок (деликт) - деяние, противоречащее нормам гражданского права, причиняющее вред имущественным и связанным с ними неимущественным отношениям. Имеются в виду действия, нарушающие обязательства, вытекающие из гражданско-правовых договоров, а также действия, причиняющие имущественный или моральный вред вне договорных отношений (распространение сведений, порочащих честь и достоинство гражданина и т.д.). Это может быть также заключение противозаконных сделок, нарушение прав собственности, авторских или изобретательских прав и др.

Субъектами гражданских правонарушений могут быть граждане и юридические лица.

В юридической литературе выделяют и иные виды *правонарушений* – конституционные, материальные, процессуальные.

Конституционные правонарушения – виновное поведение субъекта конституционного права, нарушающее предписание нормы конституционного права. Это нарушение конституционных норм либо невыполнение конституционных функций, задач, обязанностей, возложенных на государственные и общественные органы, их должностных лиц. Следует отметить, что в законодательстве отсутствует четко сформулированный состав конституционных правонарушений. В числе конституционных правонарушений рассматриваются не только нарушения конституционных норм определенными субъектами, но и издание уполномоченными органами нормативного правового акта, не соответствующего Конституции Российской Федерации, поведение должностных лиц, не соответствующее нормам морали и нравственности (например, использование грубых выражений депутатом во время выступления с трибуны парламента).

Материальное правонарушение – виновное деяние лица в сфере трудовых отношений, связанное с причинением вреда организации, в которой правонарушитель состоит на службе (неправильное хранение материальных ценностей, их недостача, порча оборудования, инструментов и др.).

Процессуальное правонарушение – виновное деяние, нарушающее установленную законом процедуру при рассмотрении судебных и иных дел. Это – неявка свидетеля по вызову прокурора, суда; неявка в суд эксперта; нарушение сроков рассмотрения жалоб граждан в административных органах и др.

В юридической литературе в качестве самостоятельных выделяют также финансовые, семейные, международные правонарушения и другие.

4. Понятие и признаки юридической ответственности

*«Юридическая ответственность – обязанность лица подвергнуться мерам государственного принуждения за совершенное правонарушение».*¹

В целом юридическая ответственность в отличие от других видов социальной ответственности (моральной и т.д.) – *это особое правоотношение между государством в лице уполномоченных на то органов (суд, прокуратура, полиция и др.) и правонарушителем*

Очевидно, правонарушение – специфический юридический факт, порождающий охранительное правоотношение. Участники этого правоотношения наделены взаимными правами и обязанностями (государственный орган применяет принуждение, а нарушитель несет обязанность подвергнуться такому принуждению).

Соответственно *содержание юридической ответственности* составляют права и обязанности сторон. Государственный уполномоченный орган вправе применить к правонарушителю меры принудительного воздействия и *обязан* действовать в рамках, предусмотренных законом. Лицо, совершившее правонарушение, *обязано* подвергнуться принудительному воздействию и

¹ Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах: Учебно-методическое пособие. – 4-е изд., перераб. и доп. – М.: Юристъ, 2005. – С.202.

вправе требовать соблюдения условий возложения ответственности в пределах, предусмотренных законом¹.

В научной и учебной литературе выделяют следующие *признаки юридической ответственности*.

1. Имеет *ретроспективный характер*, т.е. представляет собой реакцию на уже состоявшееся противоправное поведение, на поведение прошлое.

2. Предусмотрена *законами, иными нормативными правовыми актами*, в которых определена правомерность или неправомерность тех или иных действий людей (примерами таких законов могут служить, в частности Уголовный кодекс Российской Федерации, Кодекс об административных правонарушениях Российской Федерации, Трудовой кодекс Российской Федерации и др.).

3. Возлагается лишь на *субъектов-правонарушителей*, т.е. лицо либо организацию, совершивших правонарушение, и носит индивидуализированный характер.

4. Вид и мера юридической ответственности устанавливаются *санкцией правовой нормы*, в соответствии с которой правонарушитель подвергается принудительному воздействию.

5. Возлагается строго *определенными государственными органами и должностными лицами* (судом, административными комиссиями, руководителем организации и т.д.) в порядке правоприменительной деятельности, «переводящей» санкцию из сферы «возможного» в область «реального», относительно конкретного субъекта – правонарушителя.

6. Реализация юридической ответственности осуществляется в форме *правоохранительного отношения*, субъектами которого, с одной стороны, выступает государство (в лице специально уполномоченных органов), а с другой – физическое или юридическое лицо, допустившее правонарушение.

7. Сочетается с *государственным осуждением*, порицанием виновного поведения правонарушителя, что наиболее отчетливо выражается в вынесении в отношении лица (либо организации), совершившего правонарушение, соответствующего правоприменительного акта. В таком акте (приговор суда и др.) содержится отрицательная оценка и деяния, и деятеля-правонарушителя².

8. Юридическая ответственность возлагается и реализуется в специальных процессуальных формах. Надо при этом иметь в виду, что речь идет не только о национальном процессуальном праве (нормы Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, Гражданско-процессуального кодекса Российской Федерации и др.), но и о международном судебном и ином производстве, например о разбирательстве в Международном трибунале.³

9. Заключается в *неблагоприятных, отрицательных последствиях для правонарушителя*, наступлении для него тех или иных правоограничений личного, имущественного или иного характера.

Негативные последствия могут быть: а) *личного характера* (например, лишение свободы, права занимать определенную должность, исправительные

¹ См.: Кожевников С.Н.: Общая теория права: курс лекций. – Новгород: Издательство ФГОУ ВПО «ВГАВТ», 2010. – С. 240.

² См.: там же. – С. 241.

³ См.: Баранов В.М. Юридическая ответственность / Теория государства и права: Учебник / Под ред. В.К.Бабаева. – М.: Юристъ, 1999. – С. 507.

работы – в уголовном праве; обязанность правонарушителя принести публичные извинения за распространение ложных, позорящих сведений о другом лице – в гражданском праве; выговор – в трудовом праве; предупреждение – в административном) и б) *имущественного* (штраф – в административном и уголовном праве; взыскание неустойки, пени – в гражданском праве; материальная ответственность – в трудовом праве и т.д.).¹

Особенность названных лишений состоит в наступлении *дополнительных* неблагоприятных последствий для лица (организаций) за совершенное правонарушение. Очевидно, лицо не несло бы их, если бы не совершило правонарушения, вело себя правомерно. Юридическая ответственность с этой точки зрения представляет *новую юридическую* обязанность, которой до правонарушения не существовало.

В этом контексте отметим: юридическая ответственность тесно связана с понятиями «наказание», «взыскание». Примечательно то, что в юридической литературе они нередко используются в одинаковом смысле. Вместе с тем отметим: «наказание» сопряжено с реализацией ответственности в уголовно-правовой сфере, а «взыскания» в аспекте их реализации связаны с другими видами юридической ответственности (дисциплинарной, административной и др.).

5. Принципы юридической ответственности

Юридическая ответственность реализуется в соответствии с определенными принципами (основополагающими началами), которых следует придерживаться в соответствующей правоприменительной деятельности.

К числу важнейших принципов ретроспективной юридической ответственности, обуславливающих ее эффективность, относятся: ответственность только за вину; справедливость, гуманизм, законность, целесообразность, неотвратимость, индивидуализация наказания (взыскания), своевременность, презумпция невиновности.

Принцип вины означает, что ответственность может наступить только за виновные противоправные деяния, т.е. связана с осознанием лицом недопустимости (противоправности) своего поведения и вызванных им результатов. Согласно ст. 2.1. Кодекса РФ об административных правонарушениях, вина – *начальное звено* административной ответственности. В ст. 5 УК РФ сказано: «1. Лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие), в отношении которых установлена его вина. 2. Объективное вменение, то есть уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается». Следовательно, содержание данного принципа имеет непосредственное отношение к деятельности правоприменительных органов (следствия, суда и др.). Каждое совершившее правонарушение лицо считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в установленном законом порядке.

¹ Гойман В.И. Правонарушение и юридическая ответственность / Общая теория права и государства: Учебник / Под ред. В.В. Лазарева. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Юристъ, 2000. – С. 294.

Принцип справедливости включает в свое содержание такие требования, как:

а) личная ответственность виновного правонарушителя, т.е. ответственность должен нести только исключительно тот, кто совершил правонарушение;

б) соответствие мер юридической ответственности характеру и степени общественной опасности содеянного;

в) недопустимость введения мер наказания и взыскания, унижающих человеческое достоинство;

г) закон, устанавливающий ответственность или усиливающий ее, не может иметь обратной силы;

д) вред, причиненный правонарушителем, если он имеет обратный характер, должен быть возмещен;

е) никто не должен повторно нести уголовную или иную ответственность за одно и то же правонарушение (ч. 1 ст. 50 Конституции РФ);

ж) при реализации юридической ответственности должна соблюдаться презумпция невиновности¹.

Принцип гуманизма означает, что юридическая ответственность не преследует цели причинения физических и психических страданий правонарушителю. Данный принцип сформулировал еще в 19 веке итальянский исследователь Ч. Беккариа: «Следует употреблять только такое наказание, которое...производило бы наиболее сильное впечатление на душу людей и было бы наименее мучительным для преступника»².

Принцип гуманизма в юридической ответственности соответствует идее о том, что человек, его права и свободы признаются высшей ценностью (ст. 2 Конституции РФ). Конкретизация этого принципа нашла отражение в ст. 7 УК РФ. Здесь сказано: «Наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства».

Этот принцип раскрывается и в том, что по мотивам гуманности правонарушитель может быть освобожден от наказания в связи с тяжелой болезнью, препятствующей отбыванию наказания (п. 2 ст. 81 УК РФ).

По-видимому, можно считать реализацией принципа гуманизма юридической ответственности и то, что наказание по действующему российскому законодательству должно назначаться с учетом смягчающих обстоятельств.

Принцип законности означает неуклонное исполнение требований законов и соответствующих им нормативных правовых актов всеми гражданами, организациями и должностными лицами. Главное требование законности применительно к юридической ответственности заключается в том, чтобы ответственность имела место лишь за деяния, предусмотренные законом и только в пределах закона³.

¹ См.: Кожевников С.Н.: курс лекций. – Н.Новгород: Изд-во ФГОУ ВПО «ВГАВТ», 2010. – С. 242 – 243.

² Беккариа Ч.А. О преступлениях и наказаниях. М., 1939. – С.244.

³ См.: Сенякин И.Н. Юридическая ответственность / Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. – М.: Юрист, 1997. – С.543.

Принцип целесообразности предполагает соответствие мер наказания, которые избираются в отношении правонарушителя, целям юридической ответственности, возможность индивидуализировать санкции, учесть обстоятельства совершения правонарушения (как смягчающие, так и отягчающие).

Принцип неотвратимости предполагает то, что ни одно правонарушение не должно быть «незамеченным» для государства. *Неотвратимость ответственности* – это ее неизбежное, обязательное применение за правонарушение в отношении каждого правонарушителя. Ни под каким предлогом виновный субъект не может быть освобожден от ответственности и наказания. Иными словами, этот принцип не допускает безнаказанности, вседозволенности. Его неисполнение подрывает авторитет права и государственной власти, свидетельствует о неэффективной реакции государства в отношении виновных лиц.

Принцип индивидуализации означает, что ответственность возлагается на конкретное лицо, совершившее правонарушение. При этом необходима дифференциация средств юридической ответственности (наказания, взыскания) в зависимости от личности правонарушителя, смягчающих и отягчающих обстоятельств. В действующем российском законодательстве имеются значительные возможности для индивидуализации ответственности. Ее осуществление – предпосылка справедливости и целесообразности назначаемой меры юридической ответственности.

В случае коллективной ответственности она делится между членами и руководителями коллектива в соответствии с долей вины каждого в совершенном правонарушении¹ (например, ответственность бригады за сохранность вверенного имущества ст. 245 Трудового кодекса Российской Федерации).

Принцип своевременности заключается в необходимости привлечения правонарушителя к юридической ответственности в максимально «сжатые сроки», по «горячим следам», но не позднее срока давности. За пределами этого срока ее применение становится не результативным, точнее бессмысленным. В этой связи необходимо учитывать, что в законе предусмотрены сроки рассмотрения дел о правонарушениях и сроки, по истечении которых наступает освобождение правонарушителя от ответственности.

Принцип презумпции невиновности (от лат. *praesumptio* – предположение) означает, что каждый гражданин предполагается невиновным, пока иное не будет доказано в установленном законом порядке. Презумпция невиновности является конституционным принципом (Конституция РФ, ст. 49). Отход в сторону от презумпции невиновности ведет к нарушению законности в правосудии и ущемлению прав граждан.

Положение презумпции невиновности закреплено и в таких международных документах, как Всеобщая декларация прав человека, принятая ООН 10 декабря 1948 года, Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод (1950), международный пакт о гражданских и политических правах (1966) и др.

¹ См.: Баранов В.М. Указ. соч. – С. 518.

Таковы основные принципы юридической ответственности. Они тесно взаимосвязаны и определяют весь процесс ее назначения и реализации.

6. Цели и функции юридической ответственности

Цель – представляемое и желаемое будущее (событие или состояние), с которой соотносятся средства, необходимые для ее достижения. Можно сказать, цель есть идеальное представление субъектов о результатах своей деятельности¹.

Определение целей юридической ответственности (наказания, взыскания) за правонарушение в законодательных актах не содержится, но в обобщенном виде они сформулированы в отечественной правовой литературе. Под целями юридической ответственности в основном понимают *те фактические конечные результаты, которых стремится достичь законодатель, устанавливая меру ответственности правонарушителя, или правоприменитель, применяя определенные санкции*².

Общая цель юридической ответственности – обеспечение существующего правопорядка, защита прав и свобод человека, охрана системы ценностей общества. Названная цель свидетельствует о социальной необходимости юридической ответственности, ее предназначении в правовой системе, независимо от отраслевой принадлежности.

Юридическая ответственность относительно конкретных лиц-правонарушителей имеет и более определенные цели. В их числе можно назвать следующие:

- 1) наказание правонарушителя, т.е. карательное воздействие на него с целью переоценки им своей негативной жизненной позиции;
- 2) предупреждение совершения новых правонарушений лицом, привлекающимся к юридической ответственности;
- 3) восстановление, если это возможно, нарушенных прав, возмещение определенных потерь, убытков (достижение компенсационной цели)³.

Помимо этого, в литературе к числу целей относят и *общепревентивную* относительно общества, которое так или иначе получает информацию, сведения о возможных или наступивших неблагоприятных последствиях для субъекта, нарушившего закон. Такое воздействие на всех других субъектов права может способствовать предотвращению совершения правонарушения с их стороны.

Цели юридической ответственности осуществляются, более конкретизируются в ее функциях.

В научной литературе обычно выделяются следующие функции юридической ответственности: а) охранительная; б) штрафная (карательная); в) предупредительная (превентивная); г) компенсационная (правовосстановительная).

Охранительная функция юридической ответственности, как и права в целом, направлена на обеспечение защиты правопорядка, охрану

¹ См.: Краткая философская энциклопедия. – М., 1994. – С. 506.

² См.: Иванов А.А. Цели юридической ответственности, ее функции и принципы // Государство и право. – 2003. – № 6. – С. 66 – 67.

³ См.: Кожевников С.Н. Общая теория права: курс лекций. – Н.Новгород: Изд-во ФГОУ ВПО «ВГАВТ», 2010. – С. 245.

существующего строя и общественных отношений, прав и свобод личности, собственности, обеспечение законности.

Штрафная (карательная) функция свидетельствует о том, что юридическая ответственность – это всегда реакция государства на вред, причиненный правонарушением, своеобразный акт воздаяния (возмездия) субъекту правонарушения, влекущий для него негативные последствия (штраф, конфискация, лишение свободы и т.д.).

Предупредительная (превентивная) функция заключается в том, что юридическая ответственность – существенное средство, предупреждающее новые правонарушения. Применяя наказание, государство влияет на сознание правонарушителя. Это влияние косвенно затрагивает и окружающих, напоминает о неизбежности наступления наказания. В этой связи применение юридической ответственности может предупреждать совершение новых правонарушений как правонарушителем, так и другими лицами. Данная функция в учебной литературе иногда называется воспитательной¹, а также предупредительно-воспитательной².

Компенсационная (правовосстановительная) функция обусловлена тем, что применение юридической ответственности связано с необходимостью восстановить нарушенное право, защитить ущемленный правонарушением законный интерес. Наиболее отчетливо компенсационный характер этой функции проявляется в гражданском, семейном, трудовом праве. Взыскание причиненного вреда с правонарушителя компенсирует потери потерпевшей стороны, восстанавливает ее имущественные права. Как видим, в таких отношениях юридическая ответственность выступает в форме имущественной ответственности.

Итак, специфика юридической ответственности, назначение этого правового института достаточно отчетливо проявляется в ее целях и функциях, которые, как видно, органически взаимосвязаны, нередко «пересекаются».

7. Основания юридической ответственности

Основания юридической ответственности – те обстоятельства, наличие которых позволяет признать юридическую ответственность возможной (необходимой) для реализации, а отсутствие таковых исключает ее применение.

Наиболее распространенной в теории права является точка зрения, согласно которой основанием юридической ответственности признается *единство фактического и юридического основания ответственности*.

Под фактическим основанием понимается совершение правонарушения, характеризующее совокупностью признаков, образующих его состав. *Юридическое основание* – наличие правовой нормы, устанавливающей юридическую ответственность.

Существует также мнение относительно того, что наличия только правовой нормы, закрепляющей противоправность деяния, недостаточно для раскрытия

¹ См.: Малько А.В. Указ. соч. – С. 203.

² См.: Гойман В.И. Указ. соч. – С.295.

содержания юридического основания ответственности. Юридическим основанием ответственности является также и *правоприменительный акт* (приговор или решение суда, приказ администрации и т.д.). В таком акте компетентный орган устанавливает конкретный вид и объем юридической ответственности.

Итак, необходимыми основаниями возникновения юридической ответственности должны быть:

- 1) норма права, предусматривающая возможность возложения юридической ответственности;
- 2) наличие в действиях лица состава правонарушения (субъект, объект, субъективная сторона, объективная сторона – фактическое основание);
- 3) акт правоприменения¹.

8. Виды юридической ответственности

В научной и учебной литературе юридическая ответственность подразделяется на виды по различным основаниям. Она обособляется в зависимости от порядка возложения на ответственность, налагаемую в судебном, в административном порядке и др. Традиционным является деление юридической ответственности – *в зависимости от вида правонарушения* (по отраслевому признаку). В соответствии с этим основанием выделяются следующие виды юридической ответственности:

- дисциплинарная;
- материальная;
- административная;
- гражданско-правовая;
- уголовная;
- конституционная.

Дисциплинарная ответственность применяется за совершение дисциплинарного проступка, например, нарушение трудовой, учебной, служебной, воинской дисциплины, дисциплины в местах лишения свободы. Характерная особенность дисциплинарной ответственности – *ее применение в порядке служебной подчиненности лица, совершившего дисциплинарный проступок*. Выделяются три вида дисциплинарной ответственности:

- в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка;
- в порядке подчиненности;
- в соответствии с дисциплинарными уставами и положениями, действующими в некоторых сферах (обороны, внутренних дел, железнодорожного, водного, воздушного транспорта).

Дисциплинарная ответственность возлагается администрацией предприятия, учреждения, организации; в отношении же отдельных категорий – дисциплинарными коллегиями.

Меры дисциплинарной ответственности – замечание, выговор, увольнение (см. ст. 192 ТК РФ), исключение из членов организации, лишение осужденного

¹ См.: Кожевников, С.Н.: Общая теория права: курс лекций. – Н.Новгород: Изд-во ФГОУ ВПО «ВГАВТ», 2010. – С.247.

свидания, отчисление из учебного заведения, понижение в звании, должности, классном чине.

Материальная ответственность состоит в обязанности работодателя возместить работнику или обязанности работника возместить работодателю ущерб, причиненный в результате виновного противоправного действия или бездействия (см. раздел XI ТК РФ).

В отличие от гражданского права эта ответственность по нормам трудового права наступает только за прямой действительный ущерб (не полученные доходы не учитываются), под которым понимается утрата, ухудшение или понижение ценности имущества, необходимость для предприятия произвести излишние выплаты. Например, если по вине работника выйдет из строя оборудование, то работник будет нести ответственность только за его ремонт (прямой ущерб) и не будет нести ответственность за стоимость невыпущенной продукции (неполученные доходы) (ст.238 Трудового кодекса Российской Федерации).

Законодательство Российской Федерации различает два вида материальной ответственности – ограниченную, при которой возмещение ущерба ограничено заранее установленным пределом, и полную, при которой ущерб подлежит возмещению в полном объеме (ст. 235, 241-243 Трудового кодекса Российской Федерации).

Существенно то, что это самостоятельный вид ответственности, который наступает независимо от привлечения лица к дисциплинарной, административной или уголовной ответственности.

Административная ответственность наступает за совершение административного проступка в сфере установленного порядка управления, общественного порядка, осуществления прав и свобод граждан и др. Институтом административной ответственности обеспечиваются нормы различных отраслей права (административного, трудового, финансового и др.); поэтому круг нормативных правовых актов, которые предусматривают применение мер административной ответственности, достаточно широк. Центральное место среди них занимает Кодекс РФ об административных правонарушениях.

Налагается как судом, так и должностными лицами. Субъектами, полномочными возбуждать дела об административных правонарушениях и привлечении к административной ответственности, кроме судов, являются комиссии по делам несовершеннолетних, органы государственного управления, в частности органы внутренних дел, государственные инспекции, налоговые, таможенные и другие государственные органы и должностные лица.

К административным взысканиям относятся: предупреждение, штраф, исправительные работы, административный арест, возмездное изъятие или конфискация определенных предметов, временное лишение специального права и др.

Примечательно следующее: посредством административной ответственности реализуются санкции не только административного права, но и некоторых иных отраслей права – трудового, финансового, уголовно-процессуального и др.

Гражданско-правовая ответственность – следствие совершения гражданско-правового деликта, заключается в применении к правонарушителю в интересах другого лица установленных законом или договором мер воздействия.

Гражданско-правовая ответственность бывает двух видов: *договорная и внедоговорная*. **Договорная ответственность** наступает в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств по договору и может быть установлена как самим договором, так и законом. **Внедоговорная ответственность** предусматривается только законом и наступает при причинении вреда лицом, не состоящим с потерпевшим в договорных отношениях.

Данный вид ответственности отличается прежде всего компенсационным характером и ставит своей целью возместить полностью ущерб, причиненный неправомерными действиями правонарушителя. Вместе с тем гражданско-правовая ответственность предусматривает и штрафные санкции: неустойку, пени, штраф.

Уголовная ответственность применяется только в судебном порядке к лицу, виновному в совершении наиболее опасного вида противоправного деяния – преступления. Осуществляется по строго регламентированной процедуре, влечет состояние судимости (что заключается в определенных ограничениях прав осужденного, которые не входят в содержание самого наказания: запрещение занимать определенные должности, заниматься определенной деятельностью; лицо считается судимым со дня вступления обвинительного приговора в законную силу до момента погашения или снятия судимости¹). Уголовная ответственность носит публичный характер, реализуется от имени государства, отличается от других видов юридической ответственности большей степенью суровости наказания. Уголовная ответственность наступает также за приготовление к преступлению, за покушение на преступление, за соучастие в преступлении.

Меры уголовной ответственности закреплены в ст. 44 Уголовного кодекса Российской Федерации: 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. 19 ноября 2009 года Конституционный суд РФ своим Определением № 1344-О-Р «О разъяснении пункта 5 резолютивной части Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 2 февраля 1999 года № 3-П» признал невозможность назначения смертной казни.

Конституционная ответственность как самостоятельный вид выделяется в научной и иной литературе только в последние годы. В новых публикациях признается, что конституционная ответственность – следствие

¹ См.: Большой юридический словарь / Под ред. А.Я.Сухарева, В.Е.Крутских. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ИНФРА-М, 2000. – С.602 .

нарушения общих требований конституционно-правовых предписаний, ненадлежащего осуществления публичной власти.

Ее особенности – в источниках; в основаниях; в политико-правовой природе; в субъектном составе; в санкциях.

Источники – Конституция РФ, конституционное законодательство, основные законы субъектов Федерации.

Основание – совершение деяний, нарушающих Конституцию РФ, конституционное законодательство.

Политико-правовая природа проявляется в возможности возложения отрицательных последствий не за нарушение конкретной нормы, а общих требований конституционно-правовых предписаний (политическое порицание, признание политической несостоятельности, выражение недоверия).

Субъектный состав – органы государственной власти, должностные лица, общественные объединения, органы местного самоуправления.

Санкции специфичны. К ним относятся:

- а) отрешение от должности Президента РФ (ст. 93 Конституции РФ);
- б) отставка Правительства РФ или отдельных его членов (ст. 117 Конституции РФ);
- в) досрочное прекращение полномочий государственных органов или должностных лиц (отзыв посла, роспуск Государственной Думы и др.);
- г) роспуск общественных объединений (только по решению суда);
- д) признание неконституционными актов или их отдельных частей (ч.6 ст. 125 Конституции РФ);
- е) приостановление действия актов органов исполнительной власти (ч.2 ст. 85 Конституции РФ).

Вопросы, связанные с привлечением к конституционной ответственности, решаются различными органами. В современной России в этой области особая роль принадлежит Конституционному Суду РФ, конституционным (уставным) судам субъектов Российской Федерации. Примечательно, что в некоторых странах для этих целей созданы специальные органы. Например, в Польше создан Государственный Трибунал, наделенный правом выносить решения об ответственности за нарушение Конституции, законов страны лицами, занимающими высшие государственные посты¹.

В контексте рассматриваемого вопроса, отметим:

- видов юридической ответственности меньше, чем отраслей права;
- за нарушение норм права различных отраслей может применяться ответственность одного и того же вида, например административная;
- в пределах одной отрасли могут использоваться различные виды ответственности, например дисциплинарная и материальная в трудовом праве.

9. Основания исключения и освобождения от юридической ответственности

Российское законодательство предусматривает не только различные меры юридической ответственности, но и условия исключения и освобождения от

¹ См.: Кожевников С.Н.: курс лекций. – Н.Новгород: Изд-во ФГОУ ВПО «ВГАВТ», 2010. – С.249 – 250.

юридической ответственности. Названные правовые институты (исключение... и освобождение...) существенно различаются.

Исключение юридической ответственности

Один из существенных моментов здесь состоит в следующем: иногда действия по внешним проявлениям могут создавать впечатление их тождественности правонарушениям. Однако в полной мере свойствами правонарушений они не обладают. Здесь имеются в виду обстоятельства, исключающие противоправность деяния. Это может быть невменяемость лица, причинившего вред, необходимая оборона и другие. Факты такой действительности предусмотрены законом и не влекут для соответствующих субъектов юридической ответственности.

Наиболее отчетливо и последовательно обстоятельства, исключающие юридическую ответственность (наказания), изложены в уголовном законе (Уголовный кодекс РФ). В этой связи, прежде всего, обратим внимание именно на эти обстоятельства. В их числе отметим:

– *невменяемость* (ст. 19, 21 УК РФ) – неспособность лица отдавать отчет в своих действиях или руководить ими в момент совершения правонарушения, обусловленная болезненным состоянием психики или слабоумием;

– *недостижение установленного законом возраста* (ст. 19, 20 УК РФ);

– *необходимая оборона* (ст. 37 УК РФ), состоящая в защите гражданином своих прав или законных интересов других лиц от преступного посягательства путем причинения вреда посягающему лицу, если при этом не было несоответствия защиты характеру и степени общественной опасности посягательства;

– *причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление* (ст. 38 УК РФ), если иными средствами задержать такое лицо не предоставляется возможным и при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер;

– *крайняя необходимость* (ст. 39 УК РФ) – деяние, совершенное для устранения опасности, угрожающей интересам личности и правам данного лица или иных лиц, интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами, а причиненный при этом вред менее значителен, чем предотвращенный;

– *малозначительность правонарушения*, не представляющего общественной опасности (ст. 14 УК РФ);

– *казус*, т.е. деяние, совершенное без вины (ст. 5, 28 УК РФ) (примером казуса может служить следующий реальный случай из судебной практики: К., закуриив на дороге, бросил через плечо горящую спичку, которая попала в лежавшую у дороги бочку из-под бензина и вызвала взрыв бензиновых паров. При этом дно бочки вылетело и, попав в С., причинило ему смертельное ранение. Учитывая данные обстоятельства, Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РСФСР пришла к выводу, что смерть С. наступила в результате несчастного случая, поскольку в обязанности К. не входило

предвидение и предупреждение фактически наступивших последствий, следовательно, он причинил их без вины¹);

– *физическое или психическое принуждение* к причинению вреда охраняемым законом интересам, если, вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими деяниями (ст. 40 УК РФ);

– *исполнение приказа или распоряжения* лицом, причинившим вред охраняемым законом интересам, действующим во исполнение обязательных для него приказа или распоряжения (ст. 42 УК РФ). Юридическую ответственность за причинение такого вреда несет лицо, отдавшее незаконные приказ или распоряжение;

– *обоснованный риск*, допускаемый в случаях причинения вреда охраняемым законом интересам для достижения общественно полезной цели (к примеру, в области медицины, спорта и др.), также признается самостоятельным обстоятельством, исключающим юридическую ответственность (ст. 41 УК РФ).

Обстоятельства, исключающие юридическую ответственность, предусмотрены также нормами других отраслей права. Отметим, что Кодекс РФ об административных правонарушениях в качестве таких обстоятельств признает *невменяемость* (ст. 2.8), *крайнюю необходимость* (ст. 2.7), *малозначительность* (ст. 2.9), *невинное причинение вреда – казус* (ст. 2.1).

Гражданский кодекс РФ и Трудовой кодекс РФ предусматривают в качестве оснований исключения ответственности *необходимую оборону* (ст. 1066 ГК РФ, ст. 239 ТК РФ), *крайнюю необходимость* (ст. 239 ТК РФ), *непреодолимую силу* (ч. 3 ст. 401 ГК РФ, ст. 239 ТК РФ).

Как видим, обстоятельства, исключающие юридическую ответственность, специфичны. Свойственные им признаки *не подтверждают* противоправность деяния. Следовательно, также деяния не содержат и состава правонарушения.

Освобождение от юридической ответственности

Сущностная особенность этого института в том, что освобождение включает случаи, когда в деянии субъекта есть и *признаки правонарушения, и его состав*. Соответственно, субъект *привлечен к ответственности* (например, в качестве обвиняемого) или *ответственность уже реализуется* и субъект *претерпевает* меры ответственности в виде тех или иных правоограничений (штраф, лишение свободы и др.).

Понятие освобождения от юридической ответственности должно содержать три необходимых предпосылки:

1) совершение лицом деяния, содержащего все признаки состава правонарушения;

2) наличие правовых оснований для освобождения лица от претерпевания неблагоприятных последствий совершенного правонарушения, которые стали нецелесообразными;

¹ См.: Сборник постановлений Президиума и определений Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РСФСР 1957 – 1959 гг. М.: 1960. – С. 19.

3) принятие компетентным государственным органом решения об освобождении лица от юридической ответственности по основаниям, указанным в законе.

К правовым основаниям освобождения от юридической ответственности относятся:

- изменение обстановки к моменту рассмотрения дела в суде: лицо или деяние, им совершенное, перестали быть общественно опасными (ст. 77 УК РФ);
- истечение сроков давности (ст. 78 УК РФ; ст. 4.5 Кодекса об административных правонарушениях);
- деятельное раскаяние (ст. 75 УК РФ);
- примирение с потерпевшим и возмещение ему вреда (ст. 76 УК РФ);
- амнистия (ст. 84 УК РФ);
- помилование (ст. 85 УК РФ).

Итак, если с исключением юридической ответственности связывается ее *недопустимость*, то с освобождением от ответственности предполагается *снятие обязанности* виновного субъекта претерпевать меры государственно-принудительного воздействия за совершенное правонарушение.

Контрольные вопросы по теме

1. Сформулируйте определение правонарушения.
2. Перечислите и коротко охарактеризуйте признаки правонарушения.
3. Что означает «юридический состав правонарушения»? Какие структурные элементы объединяются в рамках юридического состава противоправного деяния?
4. Назовите виды правонарушений. Раскройте их особенности.
5. Сформулируйте определение юридической ответственности.
6. Назовите основные признаки, цели и функции юридической ответственности.
7. Что означают принципы юридической ответственности? Как они реализуются в правоприменительной деятельности?
8. Назовите основания юридической ответственности.
9. Раскройте особенности различных видов юридической ответственности.
10. Каковы основания исключения и освобождения от юридической ответственности?

Тема 6. Основы конституционного права

1. Предмет конституционного права

Конституционное право – это основополагающая отрасль права, регулирующая фундаментальные общественные отношения. Напомним, что общественные отношения, регулируемые нормами отрасли права, в юриспруденции принято называть ее предметом. Поэтому, приступая к рассмотрению отрасли конституционного права, надо прежде всего понять, какие общественные отношения составляют его *предмет*.

Если сравнивать с другими отраслями права, то предмет данной отрасли имеет существенные особенности. Это проявляется в том, что конституционное право регулирует отношения, складывающиеся практически во всех сферах жизни общества: политической, экономической, социальной, духовной и пр.

Другие отрасли права регулируют общественные отношения в какой-либо одной сфере жизни. Например, предметом трудового права являются отношения в связи с реализацией возможностей к труду: финансового права – финансовые отношения; гражданского права – имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения.

Важно то, что предметом конституционного права являются такие общественные отношения, которые можно назвать базовыми, основополагающими. Они образуют как бы фундамент всего здания сложной системы общественных связей, подлежащих правовому воздействию. Эти базовые отношения оформляют целостность общества, его единство как организованной и функционирующей структуры, основанной на общих началах политического, экономического и социального устройства.¹

Общественные отношения, входящие в предмет конституционного права, представляют собой следующую систему. По содержанию и функциональному назначению можно выделить четыре основных группы таких отношений.

1. Общественные отношения, определяющие принципы, на которых основано устройство государства и общества.

Это отношения, в которых выражается качественная характеристика государства: суверенитет, форма правления, форма государственного устройства, субъекты государственной власти и способы ее реализации, то есть общие основы функционирования всей *политической системы* общества.

¹ См.: Козлова О.Е. Общая характеристика конституционного права Российской Федерации / Козлова Е.И., Кутафин О.Е. Конституционное право России: Учебник. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Юристъ, 2003. – С.11.

Общество также не может быть жизнеспособной организацией без единых *основ экономической системы*: установления допускаемых и охраняемых государством форм собственности, гарантий защиты прав собственников, способов хозяйственной деятельности, охраны труда, провозглашения определенной системы обеспечения социальных потребностей членов общества в области образования, культуры, науки, охраны природы, здоровья и т.п. Нормы конституционного права регулируют общественные отношения, выражающие основные принципы организации общества в этой области.

Основополагающие общественные отношения, которые определяют устройство государства, общества и закрепляющие их нормы гл.1 Конституции РФ, обобщаются понятием *«основы конституционного строя»*.

2. Предметом конституционного права являются также *общественные отношения, которые определяют основы взаимоотношений человека с государством*, то есть главные принципы, характеризующие положение человека в обществе и государстве, гражданство, а также основные неотъемлемые права, свободы и обязанности человека и гражданина. Именно эти отношения являются исходными для всех остальных общественных отношений, определяющих положение человека. Конституционные нормы, регулирующие эти отношения, закреплены в главе 2 Конституции РФ *«Права и свободы человека и гражданина»*.

3. Учитывая то, что Россия является федеративным государством, объективно существует широкая *сфера отношений между Федерацией и ее субъектами*. Урегулирование этих общественных отношений составляет важное условие обеспечения целостности и единства государства, обоснованного реальными потребностями разграничения предметов ведения и полномочий между Федерацией и ее субъектами. Данные отношения также входят в предмет конституционного права. Нормы, регулирующие их, содержатся в гл. 3 Конституции России *«Федеративное устройство»*.

4. Целостность и единство общества обеспечиваются не только общими принципами его устройства и организации, но и соответствующим *механизмом управления социальными процессами*. Таким механизмом являются система органов государственной власти и система органов местного самоуправления.

Нормы конституционного права закрепляют *основные принципы системы органов государственной власти и системы органов местного самоуправления*: виды органов государственной власти, правовой статус главы государства, органов законодательной, исполнительной и судебной власти, порядок их образования, компетенцию, формы деятельности, издаваемые ими акты, систему органов местного самоуправления. Такой правовой регламентацией обеспечивается управление обществом,

основанное на четком согласовании и соподчинении всех организационных структур, задействованных в процессе реализации властных функций по управлению обществом.

С учетом вышеизложенного можно сказать, что *конституционное право России* – это ведущая, системообразующая отрасль российского права, совокупность правовых норм, закрепляющих и регулирующих основы правового статуса личности, общественных объединений и иных институтов гражданского общества, экономической, политической, социальной и духовной жизни общества, организации государства и функционирования публичной власти.¹

Именно конституционное право лежит в основе всей правовой системы России, на базе норм данной отрасли права функционируют российское государство и общество; конституционные нормы лежат в основе законодательства всех других отраслей.

Если предмет правового регулирования говорит о том, какие общественные отношения регулируются отраслью права, то *метод* – о том, как осуществляется регулирование.

Метод конституционно-правового регулирования представляет собой совокупность специфических правовых приемов, способов, средств воздействия на участников общественных отношений. Метод конституционного права имеет преимущественно *императивный характер*, в нем преобладают жесткие, властные предписания и правила.

Распространенным способом воздействия государства на общественные отношения, составляющие предмет конституционного права, является наделение одной из сторон государственно-властными полномочиями. Соответственно на другую сторону (стороны) этих отношений возлагается обязанность подчиняться велениям стороны, наделенной такими полномочиями.²

Кроме того, метод конституционного права часто характеризуется как метод общего регулирования: конституционно-правовые нормы призваны создать основы, исходные принципы для более детального правового регулирования различных общественных отношений в отраслевом и специальном законодательстве (трудовом, гражданском, уголовном и др.).

¹ См.: Некрасов С.И. Конституционное право Российской Федерации: краткий курс лекций / С.И.Некрасов. – 5-е изд., перераб. и доп. – М.: Юрайт, 2011. – С. 6.

² См.: Теория государства и права: Учебник для вузов / Под ред. М.М.Рассолова, В.О.Лучина, Б.С.Эбзеева. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2000. – С.416.

2. Нормы конституционного права

Наряду с общими признаками, свойственными любым правовым нормам (универсальный, неперсонифицированный характер, волевой характер, формальная определенность, обеспеченность силой государства, и др.), конституционно-правовые нормы обладают рядом отличительных признаков.

1) Конституционно-правовые нормы (прежде всего нормы Конституции РФ несут *учредительный характер*, в том числе для других отраслей российского права. На основе конституционно-правовых норм формируется отраслевое законодательство РФ, конституционные предписания являются источником практически всех отраслей национальной системы права (гражданского, трудового, уголовного и др.). Так, гражданское законодательство России базируется на конституционных нормах о многообразии и равной защите всех форм собственности, свободе экономической деятельности, единстве экономического пространства и др. (ст.8, 34, 35 Конституции РФ); трудовое законодательство развивает нормы Конституции РФ о социальном государстве (ст.7), о свободе труда и праве на отдых (ст.37) и др.; земельное законодательство не может не учитывать предписаний Конституции РФ о возможности нахождения земли и других природных ресурсов в частной собственности, об особом правовом режиме данных объектов правоотношений (ст.9, 36, 42, 58), уголовное процессуальное и гражданское процессуальное законодательство базируется на конституционных принципах правосудия и функционирования судебной власти (ст.46 – 54, гл.7 Конституции РФ) и т.д.

2) Конституционно-правовые нормы отличаются от норм других отраслей *источниками, в которых они выражены*. Основополагающие, наиболее значимые нормы содержатся в особом акте, обладающем высшей юридической силой – Конституции РФ.

3) В отличие от норм других отраслей права значительная часть конституционно-правовых норм относится к разряду *исходных (первичных)*, носит декларативный характер, такие нормы не всегда могут породить конкретное правоотношение, лечь в основу правоприменительного решения; для конституционного права характерно наличие норм-принципов, норм-целей и т.п. Примерами таких норм являются нормы ст.1 Конституции РФ («Российская Федерация...есть демократическое...правовое государство...»), ст.2 («Человек, его права и свободы являются высшей ценностью...») и др. Однако сказанное не умаляет значимости конституционно-правовых норм: они имеют важное значение в социальном, политическом и идеологическом смысле. На исходные конституционно-правовые нормы регулярно ссылаются в своих актах Конституционный Суд Российской Федерации. Кроме того, большинство конституционно-правовых норм (закрепляющих систему и

статус высших органов государственной власти, основания приобретения российского гражданства, разграничение предметов ведения и полномочий между федеральным центром и субъектами РФ и др.) носит все же конкретный, а не декларативный характер.

4) Большинство конституционно-правовых норм носит *императивный* характер. Они представляют собой правила, предписания, не допускающие каких-либо иных вариантов толкования или поведения («носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ» (ч.1 ст.3 Конституции РФ), «законы подлежат официальному опубликованию...» (ч.3 ст.15), «никто не может быть повторно осужден за одно и то же преступление» (ч.1 ст.50), «одно и то же лицо не может занимать должность Президента РФ более двух сроков подряд» (ч.3 ст.81), «перед вновь избранным Президентом РФ Правительство РФ слагает свои полномочия» (ст.116) и т.п. В то же время конституционные права содержит и некоторые *диспозитивные* (дающие возможность выбора) нормы, например: «Правительство РФ может подать в отставку, которая принимается или отклоняется Президентом РФ» (ч.1 ст.117 Конституции РФ), «в случае, если Государственная Дума в течение трех месяцев повторно выразит недоверие Правительству РФ, Президент РФ объявляет об отставке Правительства либо распускает Государственную Думу» (ч.3 ст.117), «Конституционное Собрание либо подтверждает неизменность Конституции РФ, либо разрабатывает проект новой Конституции РФ, который принимается Конституционным Собранием...или выносится на всенародное голосование...» (ч.3 ст.135) и др.

5) Конституционно-правовые нормы часто имеют *усеченную структуру* (в отличие от полной, содержащей все три элемента – гипотезу, диспозицию и санкцию). Для большинства норм конституционного права характерно отсутствие санкций (часто норма состоит из одной диспозиции): «Президент РФ обладает неприкосновенностью» (ст.91 Конституции РФ), «Государственная Дума избирается сроком на пять лет» (ч.1 ст.96), «Местное самоуправление осуществляется гражданами путем референдума, выборов, других форм прямого волеизъявления, через выборные и другие органы местного самоуправления» (ч.2 ст.130) и др. В то же время некоторые конституционно-правовые нормы содержат и санкции – неблагоприятные последствия для субъектов конституционных правоотношений, не выполнивших соответствующие предписания (нормы об отрешении от должности Президента РФ (так называемый импичмент) или главы субъекта Российской Федерации, о роспуске законодательного органа субъекта Российской Федерации, об отзыве депутата представительного органа власти и др.).

Перечисленные признаки наглядно показывают, что конституционно-правовые нормы обладают значительной спецификой по сравнению с другими отраслями права. Однако они сами по себе очень многообразны. Можно подразделить их на отдельные группы по следующим основаниям.

1) *По содержанию* или по кругу регулируемых отношений. Одни нормы закрепляют основы конституционного строя, другие связаны с основами правового статуса человека и гражданина, третьи – с федеративным устройством, четвертые – с органами государственной власти, пятые – с органами местного самоуправления и т.д.

2) *По юридической силе*, которая зависит от того, в каком нормативном правовом акте выражена та или иная норма. Наиболее значимые нормы закреплены в Конституции РФ, они обладают высшей юридической силой. Ни одна правовая норма не может противоречить Конституции РФ. Среди других нормативных правовых актов, содержащих конституционно-правовые нормы, наибольшей юридической силой обладают федеральные конституционные законы и федеральные законы. На основе Конституции РФ и названных законов издаются все иные нормативные правовые акты (указы, постановления и др.). По отношению к нормативным правовым актам субъектов Российской Федерации высшей юридической силой обладают конституции республик и уставы других субъектов. Названные акты, а также иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации должны соответствовать Конституции РФ и федеральным законам.

3) *По территории действия*. По этому критерию различают нормы, действующие на всей территории Российской Федерации, на территории субъекта Российской Федерации, а также на территории, на которой осуществляется местное самоуправление (муниципальные образования).

4) *По характеру предписания* различают управомочивающие, обязывающие и запрещающие конституционно-правовые нормы.

Управомочивающие нормы закрепляют право субъектов осуществлять предусмотренные в этих нормах действия. Таковы все нормы, предусматривающие права и свободы человека и гражданина («Каждый, кто законно находится на территории Российской Федерации, имеет право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства» ч.1 ст.27, «Граждане Российской Федерации имеют право собираться мирно, без оружия, проводить митинги и демонстрации, шествия и пикетирование» ст.31 Конституции РФ), нормы, закрепляющие компетенцию Российской Федерации, ее субъектов, предметы ведения всех государственных органов («К ведению Совета Федерации относятся: а) утверждение изменения границ между субъектами Российской Федерации; б) утверждение указа Президента Российской Федерации о введении военного положения;...е) отрешение Президента Российской Федерации от должности ...» ст.102 Конституции РФ).

Обязывающие нормы закрепляют обязанности субъектов совершать определенные действия, предусмотренные нормами, следовать варианту поведения, предусмотренному данными нормами. К этой группе относятся нормы, устанавливающие конституционные обязанности граждан

(«Каждый обязан сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам» ст.58 Конституции РФ), а также нормы, исключающие иной вариант поведения, кроме указанного в норме. Например, ч.3 ст.107 Конституции РФ обязывает Президента РФ подписать и обнародовать федеральный закон, если при повторном рассмотрении Государственной Думой и Советом Федерации он одобрен ими в ранее принятой редакции.

Запрещающие нормы содержат в своих предписаниях запреты на совершение определенных действий. Обычно они содержат такие формулировки, как «запрещается», «не допускается», «обязаны», «не вправе» и т.п. Например, согласно ч.5 ст.13 Конституции РФ запрещается создание и деятельность общественных объединений, цели и деятельность которых направлены на разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни.

5) *По степени категоричности предписаний* различают императивные и диспозитивные нормы, о которых подробно рассказано выше.

6) *По назначению в механизме правового регулирования* различают материальные и процессуальные (процедурные) нормы.

Материальные нормы – это нормы, с помощью которых государство воздействует на общественные отношения путем их непосредственного регулирования (например, нормы, закрепляющие права и обязанности).

Процессуальные нормы определяют порядок и условия применения и защиты материального права. Процессуальными являются конституционно-правовые нормы, устанавливающие порядок работы представительных органов, принятия законов и иных актов и т.д. Процессуальные (процедурные) нормы содержатся в регламентах (т.е. нормативных правовых актах, регулирующих внутреннюю организацию и порядок деятельности какого-либо государственного органа или его подразделения¹) Совета Федерации и Государственной Думы Федерального Собрания РФ. Много процедурных норм содержится в законодательных актах о выборах депутатов законодательных (представительных) органов государственной власти, о проведении референдумов.

Рассмотренные критерии классификации конституционно-правовых норм не являются исчерпывающими, в специальной литературе можно встретить иные основания деления норм на виды.

¹ См.: Большой юридический словарь / Под ред. А.Я.Сухарева, В.Е.Крутских. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ИНФРА-М, 2000. – С.520.

3. Конституционно-правовые отношения

Конституционно-правовое отношение – это общественное отношение, которое урегулировано нормой конституционного права и содержанием которого является юридическая связь между субъектами в форме взаимных прав и обязанностей, предусмотренных правовой нормой.¹

Конституционное правоотношение отличается от иных правоотношений следующим.

1) Данные правоотношения имеют свое *собственное содержание*: возникают в особой сфере отношений, составляющих предмет конституционного права.

2) Конституционные правоотношения отличаются особым *субъектным составом*.

Среди субъектов конституционных правоотношений выделяются:

- социальные общности – народ, нации, народности;
- Российская Федерация и ее субъекты, городские поселения и другие территории;
- Президент Российской Федерации, Государственная Дума и Совет Федерации, Правительство Российской Федерации, иные органы, осуществляющие государственную власть в Российской Федерации и ее субъектах; выборные должностные лица органов государственной власти, избирательные комиссии;
- органы местного самоуправления и их должностные лица;
- общественные объединения, их органы и должностные лица;
- граждане, иностранцы и лица без гражданства.

При этом некоторые субъекты не могут быть участниками иных видов правоотношений (трудовых, семейных и др.). Так, субъектом только конституционных правоотношений может выступать народ (именно народ, а не население определенной территории, определенная группа граждан и пр.), в частности, при участии в референдуме, во всеобщих выборах, в правомерных акциях неповиновения антиконституционному режиму.

3) Наряду с традиционными основаниями возникновения, изменения и прекращения правоотношений – событиями (рождение человека, достижение возраста активного и пассивного избирательного права, смерть главы государства или депутата представительного органа власти и т.п.) и действиями (назначение выборов, принятие закона, роспуск Государственной Думы и др.) конституционные правоотношения могут порождаться и *юридическими фактами-состояниями* (например, состояние в гражданстве Российской Федерации, состояние субъекта в составе Российской Федерации).²

4) Конституционные правоотношения отличаются *особым механизмом реализации*. Поскольку для большинства конституционно-правовых норм не характерно наличие санкций, реализация

¹ См.: Козлова О.Е. Указ. соч. – С.22.

² См.: Некрасов С.И. Указ. соч. – С. 11.

конституционно-правовых предписаний, прав и обязанностей субъектов конституционных правоотношений обеспечивается главным образом посредством норм других отраслей права (уголовного, административного, трудового, гражданского, жилищного и др.).

Многообразие норм конституционного права порождает различные виды конституционных правоотношений.

1) Правоотношения классического вида возникают в результате реализации норм-правил поведения. На их основе складываются *конкретные конституционные правоотношения*, в которых четко определены субъекты, их взаимные права и обязанности (например, правоотношение между Правительством РФ и вновь избранным Президентом РФ, перед которым Правительство РФ слагает полномочия).

В процессе же реализации таких норм, как нормы-принципы, нормы-цели, нормы-декларации порождаются правоотношения другого вида – *правоотношения общего характера*, в которых конкретно не определены субъекты, их взаимные права и обязанности. Например, норма-принцип о разделении властей конкретно реализуется через сложную систему правоотношений, в которых субъектами являются органы законодательной, исполнительной и судебной власти. Однако все эти правоотношения производны от общего правоотношения, которое возникает на основе указанной нормы-принципа. С этим общим правоотношением соотнобразуют свою деятельность все субъекты, реализующие названный принцип. Оно лежит в основе их правомочий, определяет в общей форме их права, вытекающие из предписаний данной нормы-принципа.

Особым видом конституционно-правовых отношений являются так называемые *правовые состояния*. В них четко определены субъекты, однако содержание взаимных прав и обязанностей, как правило, конкретно не определено, оно вытекает из содержания большого количества конституционно-правовых норм. Конституционно-правовыми отношениями такого вида являются состояние в гражданстве, состояние субъектов Российской Федерации в ее составе.¹

2) В качестве критерия деления конституционных правоотношений на виды можно выделить время их действия. С этой точки зрения они подразделяются на *постоянные* и *временные*. Срок действия *постоянных* правоотношений не определен, однако они могут прекращать свое существование в определенных условиях. Например, смерть гражданина прекращает правовое состояние гражданства. *Временные* правоотношения возникают, как правило, в результате реализации конкретных норм-правил поведения. С использованием прав и исполнением обязанностей, заложенных в норме, правоотношение прекращается. Так, правоотношения между избирателем и участковой

¹ См.: Козлова О.Е. Указ. соч. – С.22 – 23.

избирательной комиссией заканчиваются исполнением последней своей обязанности выдать избирателю избирательный бюллетень и обеспечить ему установленные условия для голосования.

4. Источники конституционного права

Источниками конституционного права являются нормативные правовые акты, посредством которых устанавливаются и получают юридическую силу конституционно-правовые нормы.

Наиболее общее деление нормативных правовых актов – это их деление на законы и подзаконные акты.

К источникам конституционного права относятся следующие виды *законов*.

1) *Конституция Российской Федерации – Основной Закон государства* характеризуется следующими особенностями.

а) Конституция РФ обладает *высшей юридической силой* по отношению ко всем остальным правовым актам: ни один правовой акт, принимаемый в стране (федеральный закон, указ Президента РФ, постановление Правительства РФ, закон субъекта Российской Федерации и др.), не может противоречить Конституции РФ, а в случае противоречия (коллизии) приоритет имеют нормы Конституции РФ. Противоречащий Основному Закону акт должен быть отменен или изменен.

б) Конституция, если сравнивать ее с другими источниками, является не только актом наивысшего юридического уровня, но и общественного значения. Ее нормы касаются каждого гражданина, всех субъектов общественной деятельности.

в) *Конституция Российской Федерации является ядром правовой системы государства, основа развития текущего (отраслевого) законодательства*. Помимо того, что Конституция РФ закрепляет компетенцию различных органов власти по созданию нормативных правовых актов, она содержит и многие базовые положения для развития других отраслей права. Так, гражданское законодательство России построено с учетом конституционных принципов многообразия и равенства форм собственности, единства экономического пространства, свободы экономической деятельности и предпринимательства, поддержки добросовестной конкуренции и др. (ст.8, 34, 35 и др.); трудовое законодательство построено на основе конституционных положений о свободе труда, праве на отдых, на ежегодный оплачиваемый отпуск, на разрешение трудовых споров и др. (ст.37); семейное законодательство не может не учитывать положения ст.38 Конституции РФ о государственной защите семьи, материнства и детства, основных правах и обязанностях родителей и детей и т.д. Таким образом, Конституция РФ является

основным источником не только конституционного права, но и других отраслей российской системы права.¹

По своей структуре Конституция РФ состоит из *преамбулы*, которая содержит декларативные положения, и двух разделов. *Раздел 1* в содержательном плане является основным и включает девять глав. В *главе 1 «Основы конституционного строя»* изложены принципиальные положения относительно основ государственного и общественного устройства современной России. *Глава 2 «Права и свободы человека и гражданина»* содержит характеристику различных аспектов конституционно-правового статуса личности в Российской Федерации. В *главе 3 «Федеративное устройство»* закреплены основные принципы российского федерализма. Три следующие главы (*гл.4 «Президент РФ», гл.5 «Федеральное собрание», гл.6 «Правительство РФ»*) закрепляют основы правового статуса составляющих органов государственной власти федерального уровня. В *главе 7 «Судебная власть»* изложены конституционные основы судебной системы и судебной власти Российской Федерации, а в *главе 8 «Местное самоуправление»* – конституционные основы осуществления местного самоуправления в России. *Глава 9 «Конституционные поправки и пересмотр Конституции»* содержит материальные и процессуальные нормы, определяющие порядок изменения Конституции. *Раздел 2 «Заключительные и переходные положения»* – небольшой по объему, значительная часть его норм уже утратила силу, поскольку они призваны были обеспечить «плавный» переход к новой Конституции после принятия ее на всенародном голосовании 12 декабря 1993 года.

2) *Федеральные конституционные законы*. Законы данного вида принимаются только по вопросам, прямо предусмотренным Конституцией РФ, в развитие ее положений. Основой Закон предусматривает порядка двух десятков вопросов, по которым должны приниматься федеральные конституционные законы. Они должны регулировать наиболее важные сферы общественных отношений: судебную систему страны, статус Конституционного Суда РФ, Правительство РФ, Уполномоченного по правам человека в РФ, режимы военного и чрезвычайного положения, порядок проведения референдума и др. Федеральные конституционные законы отличаются от иных законов не только большей юридической силой (федеральные законы не могут противоречить федеральным конституционным законам), но и более сложным порядком их принятия. В качестве примеров приведем федеральные конституционные законы от 25 декабря 2000 года №2-ФКЗ «О Государственном гербе Российской Федерации», от 30 мая 2001 года «О чрезвычайном положении», от 28 июня 2004 года «О референдуме Российской Федерации» и др.

3) *Федеральные законы*. Это самый многочисленный вид источников конституционного права. Здесь, однако, необходимо учитывать то, что в отличие от федеральных конституционных законов

¹ См.: Некрасов С.И. Указ. соч. – С. 27.

источниками конституционного права являются не все принимаемые в России федеральные законы, а только те из них, содержание которых подпадает под предмет конституционно-правового регулирования (в частности, регулирующие вопросы гражданства, статус главы государства, депутата представительного органа власти, порядок формирования палат парламента и т.п.). Укажем в этой связи федеральные законы от 30 мая 2002 года №62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации», от 12 июня 2002 года №67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и прав на участие в референдуме граждан Российской Федерации», от 06 октября 2003 года №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

Принимаются федеральные законы по более простой (обычной) по сравнению с федеральными конституционными законами процедуре.

4) *Конституции (уставы) субъектов РФ* – основные нормативные правовые акты субъектов РФ, принимаемые в соответствии с Конституцией РФ самостоятельно субъектами РФ и устанавливающие экономические и финансовые основы данного субъекта, систему органов его государственной власти, административно-территориальное устройство, организацию местного самоуправления и т.д.¹ Примером такого документа является Устав Нижегородской области от 30.12.2005. Название данного нормативного правового акта различается для разных субъектов Российской Федерации: для республик в составе РФ это конституция, для всех остальных субъектов (краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов) – устав.

Конституция РФ предоставляет субъектам РФ достаточно широкие полномочия, включая право принятия собственных законов по вопросам ведения субъектов Российской Федерации и совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов. Источниками конституционного права являются не все законы субъектов РФ, а только регулирующие общественные отношения, входящие в предмет конституционного права. К этой категории относятся, к примеру, законы Нижегородской области от 11 мая 2005 года №43-З «О флаге Нижегородской области», от 03 октября 2007 года №129-З «О Правительстве Нижегородской области» и др.

Конституции (уставы) субъектов РФ и законы субъектов РФ не должны противоречить Конституции РФ, федеральным конституционным законам и федеральным законам.

Значительную группу нормативных правовых актов – источников конституционного права – составляют *подзаконные нормативные правовые акты*. При этом источниками конституционного права являются

¹ См.: Большой юридический словарь / Под ред. А.Я. Сухарева, В.Е. Крутских. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ИНФРА-М, 2000. – С.647.

не все из них, а только те, которые регулируют общественные отношения, соответствующие рассматриваемой отрасли права.

1) *Указы Президента РФ*. Примерами рассматриваемого источника права, в частности, являются указы Президента РФ от 13.05.2000 №1099 «О мерах по совершенствованию государственной наградной системы Российской Федерации», от 28.12.2001 №1500 «О комиссиях по вопросам помилования на территориях субъектов Российской Федерации», от 14.11.2002 №1325 «Об утверждении Положения о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации».

2) *Постановления Правительства РФ*. Эти акты не должны противоречить не только Конституции РФ и федеральным законам, но и указам Президента РФ, который вправе отменять правительственные постановления в случае их противоречия правовым актам большей юридической силы. В качестве примера Постановления Правительства как источника конституционного права приведем Постановление Правительства РФ от 22 апреля 1994 г. «О концепции государственной политики по отношению к казачеству».

3) *Ведомственные акты (приказы, положения, инструкции, правила)*, изданные органами исполнительной власти (министерствами, комитетами, федеральными агентствами и службами) в пределах своей компетенции. Данные акты не должны противоречить в том числе и постановлениям Правительства РФ. Ведомственными актами (Министерства внутренних дел РФ, Министерства юстиции РФ и др.) могут быть утверждены правила рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации, регистрационного учета граждан, регистрации политических партий и иных общественных объединений, особенности реализации отдельных конституционных прав (избирательных, на свободу передвижения, на труд и отдых, на свободу переписки и др.) гражданами, отбывающими наказание в виде лишения свободы.

4) *Акты палат Федерального Собрания – Государственной Думы и Совета Федерации – (кроме законов)*, имеющие нормативный характер. Прежде всего имеются в виду регламенты Государственной Думы и Совета Федерации, имеющие важное значение в регулировании порядка реализации полномочий палат парламента.

5) *Иные (кроме законов) нормативные правовые акты субъектов РФ* (прежде всего акты органов исполнительной власти регионов: президентов республик, губернаторов и глав администраций иных субъектов РФ, правительств и администраций субъектов РФ, региональных министерств, департаментов и т.п.), а также *акты органов местного самоуправления*, принятые в пределах их компетенции (например, по вопросам организации публичной власти в муниципальных образованиях).

5. Основные институты конституционного права

Конституционное право состоит из большого числа многообразных правовых норм, между которыми существуют сложные системные связи. Эти связи обуславливают возможность объединения правовых норм в правовые институты.

С учетом содержания предмета конституционного права и системы Конституции РФ в конституционном праве можно выделить основные его институты:

- 1) основы конституционного строя;
- 2) основы правового статуса человека и гражданина;
- 3) федеративное устройство России;
- 4) система органов государственной власти;
- 5) местное самоуправление.

1) Конституционный строй можно определить как порядок общественных отношений, при котором соблюдается конституция.

В Конституции РФ содержится специальная глава (глава 1), посвященная основам конституционного строя, охватывающая довольно широкий круг конституционно регулируемых общественных отношений. К основам конституционного строя относятся следующие характеристики.

а) Демократизм. В Конституции РФ (ст.3) указывается, что носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ. Народ может осуществлять свою власть непосредственно (через сходы, референдумы, выборы), а также через органы государственной власти и органы местного самоуправления. Высшим непосредственным выражением власти народа в Российской Федерации являются референдум и свободные выборы.

Референдум – это всенародное голосование граждан по вопросам государственного значения. Под выборами понимается участие граждан в осуществлении власти посредством выделения из своей среды представителей путем голосования для выполнения в государственных органах или органах местного самоуправления принадлежащих им функций по осуществлению власти в соответствии с волей и интересами граждан, выраженными на выборах.

Захват и присвоение властных полномочий преследуются по федеральному закону.

б) Федерализм. По форме государственного устройства Россия представляет собой федерацию, то есть сложное (союзное) государство, состоящее из образований, обладающих юридически определенной политической самостоятельностью. Статья 5 Конституции РФ указывает, что Российская Федерация состоит из республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов – равноправных субъектов Российской Федерации. Во взаимоотношениях с федеральными органами государственной власти все субъекты Российской Федерации между собой равноправны.

в) Правовое государство. Статья 1 Конституции РФ характеризует Россию как правовое государство, то есть такое государство, в котором осуществляется разделение государственной власти на законодательную, исполнительную и судебную, признается верховенство закона, обеспечиваются принципы демократии и законности, правовая защищенность человека и гражданина, взаимная ответственность человека и личности¹. Данную характеристику Российского государства можно считать целью, программным заявлением.

г) Республиканская форма правления. По форме правления Россия является республикой, то есть государством, в котором все высшие органы государственной власти избираются, а граждане обладают личными и политическими правами.

д) Признание человека и его прав высшей ценностью. В соответствии со статьей 2 Конституции РФ признание, уважение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства.

е) Суверенность России, то есть верховенство государственной власти внутри страны и ее независимость во взаимоотношениях с другими государствами.

ж) Разделение властей. В соответствии со статьей 10 Конституции РФ государственная власть в Российской Федерации осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. Органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны. Реализация данного принципа позволяет избежать монополизации власти, ее концентрации «в одних руках».

з) Социальное государство. Статья 7 Конституции РФ провозглашает, что наше государство является социальным, то есть таким государством, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека (охрана труда, установление гарантированного минимального размера оплаты труда, государственная поддержка семьи и т.д.).

и) Свобода экономической деятельности, провозглашенная статьей 8 Конституции РФ, предполагает, что каждый вправе свободно использовать свои способности и имущество для предпринимательской и иной не запрещенной законом деятельности.

к) Местное самоуправление гарантируется статьей 12 Конституции РФ. Под ним понимается форма осуществления народом своей власти, обеспечивающая самостоятельное и под свою ответственность решение населением непосредственно и (или) через органы местного самоуправления вопросов местного значения исходя из интересов населения с учетом исторических и иных местных традиций.

¹ См.: Кожевников С.Н. Теория государства: Курс лекций. 2-е изд., доп. – Н.Новгород: Изд-во ФГОУ ВПО «ВГАВТ», 2009. – С.132.

л) *Идеологическое и политическое многообразие*. Статья 13 Конституции РФ гласит, что никакая идеология не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной. В Российской Федерации признаются политическое многообразие, многопартийность.

м) Статья 14 определяет Россию как *светское государство*, в котором никакая религия не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной. Религиозные объединения отделены от государства и равны перед законом.

Закрепление в Основном Законе государства основ конституционного строя имеет важное значение. Этим подчеркиваются особая значимость, верховенство и обязательность основ конституционного строя для всех субъектов правоотношений.

Основы конституционного строя могут быть изменены только в особом порядке, специально установленном Конституцией РФ (для этого потребуются принять новую Конституцию РФ). Никакие другие положения Конституции не могут противоречить основам конституционного строя Российской Федерации (ст.16 Конституции РФ).

2) Основы правового статуса человека и гражданина. Правовой статус человека – это система признанных и гарантируемых государством (в законодательном порядке) прав, свобод и обязанностей, а также законных интересов человека как субъекта права.¹

Конституция РФ рассматривает человека, его права и свободы в качестве высшей ценности. Тем самым она декларирует свое понимание взаимоотношений государства и личности, выдвигая на передний план именно личность. Уважение к личности и ее защита являются атрибутом конституционного государства, его обязанностью. «Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина, – говорится в ст.2, – обязанность государства».

Конституция РФ ввела термин *права и свободы человека и гражданина*, подчеркивая тем самым, что исходными являются права человека, которые присущи каждому от рождения и не зависят от наличия гражданства той или иной страны.

Понятие *основ правового статуса человека и гражданина* включает в себя следующие элементы.

а) *Гражданство* – это устойчивая правовая связь человека с государством, выражающаяся в совокупности их взаимных прав и обязанностей.

Конституция РФ закрепляет базовые принципы института гражданства (то, что гражданство является неделимым и равным независимо от оснований его приобретения, невозможность лишения гражданства и др.), детально же вопросы гражданства регулируются Федеральным законом от 31.05.2002 №62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации».

б) *Конституционные принципы статуса личности*.

¹ См.: Большой юридический словарь / Под ред. А.Я. Сухарева, В.Е. Крутских. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ИНФРА-М, 2000. С.466.

Равноправие граждан. Содержание данного принципа наиболее полно характеризует часть 2 ст.6 Конституции РФ: «Каждый гражданин Российской Федерации обладает на ее территории всеми правами и свободами и несет равные обязанности, предусмотренные Конституцией Российской Федерации».

Неотчуждаемость основных прав и свобод, которые принадлежат каждому от рождения (ст.17 Конституции РФ). Этот принцип означает также, что никто не может быть лишен своих конституционных прав и свобод.

Непосредственное действие основных прав и свобод. Согласно ст.18 Конституции РФ права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Это означает, что они могут быть реализованы безусловно, уже в силу того, что зафиксированы в Конституции РФ.

Гарантированность основных прав и свобод. Конституционные права и свободы не просто закрепляются в Конституции. Их реализация обеспечивается экономическими, политическими, социальными, правовыми гарантиями. Статья 2 Конституции РФ закрепляет общее положение о том, что признание, соблюдение и защита основных прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства.

Запрет на ограничение конституционных прав и свобод. Данный принцип в общем виде сформулирован в ч.2 ст. 55 Конституции РФ, которая устанавливает, что в Российской Федерации не должны издаваться законы, отменяющие или умаляющие права и свободы человека и гражданина.

Возможность международной защиты прав и свобод. Статья 46 Конституции РФ закрепляет, что каждый вправе обратиться в межгосударственные органы по защите прав и свобод человека и гражданина, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой защиты. Наиболее известным из таких органов является Европейский суд по правам человека (ЕСПЧ).

в) *Права, свободы и обязанности человека и гражданина* делятся на следующие группы.

Личные (гражданские) права и свободы составляют основу правового статуса личности, обеспечивают защиту всех сфер частной жизни человека (круг интересов и потребностей. Мысли, социальные связи и прочее) от неправомерного вмешательства государства и других лиц. Большинство из этих прав и свобод носит естественный и абсолютный характер и предоставляется всем людям независимо от наличия или отсутствия гражданства РФ. К ним относят: право на жизнь; достоинство личности; право на свободу и личную неприкосновенность; право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени; неприкосновенность жилища; право на определение и указание национальной принадлежности, использование родного языка; свобода передвижения и выбора места жительства; свобода совести и вероисповедания, право граждан на замену военной службы альтернативной гражданской службой; свобода мысли и слова; право на судебную защиту, квалифицированную юридическую помощь.

Политические права и свободы обеспечивают участие личности в жизни общества и государства, в том числе в формировании и осуществлении публичной власти. В отличие от личных прав многие политические права и свободы принадлежат только гражданам Российской Федерации. Они включают

в себя: право на объединение; свобода собраний, митингов, шествий и демонстраций; право на участие в управлении делами государства (включая избирательные права, право участвовать в отправлении правосудия), доступа к государственной службе; право обращений в органы государственной власти и местного самоуправления («право петиции»); свобода информации и средств массовой информации.

Экономические, социальные и культурные права и свободы обеспечивают реализацию и защиту жизненных потребностей человека в экономической, социальной и культурной сферах. Права и свободы этой группы, как и личные права и свободы, принадлежат каждому человеку и не зависят от гражданства. Эту группу составляют: свобода предпринимательства; право частной собственности; право на труд и его оплату, право на отдых, право на забастовку; право на охрану семьи, материнства, отцовства и детства; право на социальное обеспечение; право на жилище; право на охрану здоровья; право на благоприятную окружающую среду; право на образование; свобода творчества; право на участие в культурной жизни.

Составной частью правового статуса личности, наряду с правами и свободами, являются обязанности. Конституция РФ говорит, в частности, о следующих *обязанностях человека и гражданина*: соблюдать Конституцию РФ и законы; уважать права и свободы других лиц; обязанность родителей заботиться о детях, их воспитании и обязанность совершеннолетних трудоспособных детей заботиться о своих нетрудоспособных родителях; обязанность каждого получить основное общее образование и обязанность родителей или лиц, их заменяющих (усыновителей, опекунов, попечителей), обеспечить получение детьми образования данного уровня; заботиться о сохранении исторического и культурного наследия, беречь памятники истории и культуры; сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам; платить законно установленные налоги и сборы; защита Отечества. Отметим, что конституционные обязанности (за исключением защиты Отечества, которая является почетным долгом и обязанностью только граждан РФ) возлагаются на всех людей, находящихся на территории России.

3) Федеративное устройство России характеризует ряд принципов.

Государственная целостность Российской Федерации обеспечена целостностью и неприкосновенностью ее территории; единством экономического пространства, которое не допускает установление на территории отдельных субъектов Российской Федерации таможенных границ, пошлин, сборов, каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств; верховенством Конституции России и федеральных законов на территории всех субъектов Российской Федерации; единым гражданством Российской Федерации; отсутствием у субъектов Российской Федерации права выхода из состава России или иного изменения статуса без согласия Российской Федерации.

Единство системы государственной власти проявляется в единстве природы власти (источник, цели деятельности), однотипности в организации власти на федеральном и региональном уровнях, иерархии и взаимодействии различных органов государственной власти.

Равноправие и самоопределение народов Российской Федерации. Все народы в Российской Федерации пользуются одинаковыми правами. Равноправие народов означает, что они равны во всех вопросах государственного строительства, в развитии культуры и в других областях. Народы Российской Федерации пользуются правом на самоопределение, однако этот принцип не может трактоваться как возможность выхода какой-либо территории из Российской Федерации. Народы, реализуя данный принцип, могут изменить статус субъекта РФ, на территории которого проживают, объединиться с другим субъектом РФ или разъединиться на несколько территорий, создать национально-культурную автономию, но все в существующих границах Российской Федерации.

Разграничение предметов ведения и полномочий между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ.

Под *предметами ведения* понимаются сферы общественных отношений, по которым соответствующие органы государственной власти осуществляют правовое регулирование, а под *полномочиями* – права и обязанности соответствующего органа власти, которыми он наделен для реализации задач и функций по предметам совместного ведения.

Конституция Российской Федерации закрепляет:

1) предметы исключительного ведения Российской Федерации (статья 71 Конституции РФ: федеративное устройство и территория Российской Федерации, федеральная государственная собственность и управление ею, финансовое, кредитное, таможенное регулирование, денежная эмиссия, федеральный бюджет и др.);

2) предметы совместного ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации (статья 72 Конституции РФ: природопользование, общие вопросы воспитания, образования, науки, культуры, защита прав национальных меньшинств, социальная защита, осуществление мер по борьбе с катастрофами и др.);

3) предметы собственного ведения субъектов Российской Федерации (конкретно в Конституции РФ они не названы, статья 73 определяет, что вне пределов ведения Российской Федерации и полномочий Российской Федерации по предметам совместного ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, субъекты Российской Федерации обладают всей полнотой государственной власти).

4) Система органов государственной власти. Российская Федерация осуществляет свою власть через систему государственных органов.

Государственный орган – юридически оформленная, организационно обособленная часть (звено, элемент) механизма государства, создаваемая для осуществления определенного вида государственной деятельности и наделенная государственно-властными полномочиями (компетенцией) (например, министерства, управления, департаменты, органы прокуратуры, охраны общественного порядка, суды и т.д.).

Государственные органы в Российской Федерации в целом составляют единую *систему государственной власти*. Под системой государственной власти понимают совокупность ее федеральных и региональных органов власти,

осуществляющих в присущих им формах функции единой государственной власти.

К федеральным органам государственной власти относятся следующие

– *Президент Российской Федерации*. В соответствии с Конституцией РФ является главой государства (ст.80). Он представляет Российскую Федерацию внутри страны и в международных отношениях. Президент РФ является гарантом Конституции РФ, прав и свобод человека и гражданина, в установленном Конституцией порядке принимает меры по охране суверенитета Российской Федерации, ее независимости и государственной целостности, обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти.

– *Федеральное Собрание* – парламент Российской Федерации является представительным и законодательным органом Российской Федерации. Состоит из двух палат – Государственной Думы и Совета Федерации.

Сущность Федерального Собрания как законодательного органа состоит в том, что одна из его палат – Государственная Дума – принимает, а другая – Совет Федерации – одобряет принятые федеральные законы.

– *Правительство Российской Федерации* осуществляет исполнительную власть. Правительство РФ в пределах своих полномочий организует исполнение Конституции РФ, федеральных законов, указов Президента РФ, международных договоров РФ, осуществляет контроль за их исполнением федеральными органами исполнительной власти и органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, принимает меры по устранению нарушений законодательства Российской Федерации.

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

Руководство отдельными отраслями государственной, хозяйственной, социально-культурной жизни осуществляют *федеральные органы исполнительной власти*: министерства, комитеты, службы, агентства.

– *Судебная власть в Российской Федерации* осуществляется следующими органами:

- 1) Конституционный Суд Российской Федерации (орган конституционного контроля);
- 2) Верховный Суд Российской Федерации (и нижестоящие суды общей юрисдикции);
- 3) Высший Арбитражный Суд Российской Федерации (и нижестоящие арбитражные суды).

В главу 7 Конституции РФ «Судебная власть» включена также статья о *Прокуратуре Российской Федерации*, основная функция которой – надзор за исполнением законов на территории России.

Система органов государственной власти в субъектах Российской Федерации включает в себя следующие органы:

– глава субъекта Российской Федерации (в Нижегородской области – Губернатор Нижегородской области);

– законодательный (представительный) орган государственной власти субъекта Российской Федерации (в Нижегородской области – Законодательное Собрание Нижегородской области);

– органы исполнительной власти (в Нижегородской области – Правительство Нижегородской области, которое возглавляется Губернатором Нижегородской области, включающее в себя министров министерств Нижегородской области (образования, здравоохранения, имущественных отношений и др.);

– органы судебной власти (мировые судьи; в ряде субъектов РФ созданы также конституционные (уставные) суды субъектов РФ, в Нижегородской области такой орган отсутствует).

5) Местное самоуправление – это основанное на принципах демократии управление делами муниципального образования (города, поселка, района и проч.), реализуемое силами самих граждан. В Конституции РФ есть специальная глава 8 «Местное самоуправление», в которой определяются в самом общем виде формы, уровни, задачи, функции, полномочия местного самоуправления. В развитие конституционных положений принят Федеральный закон от 06 октября 2003 года №131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», который установил территориальные, организационные и экономические принципы местного самоуправления в Российской Федерации.

Местное самоуправление осуществляется гражданами путем референдума, выборов, других форм прямого волеизъявления, через выборные и иные органы местного самоуправления.

Важно отметить, что в соответствии со ст.12 Конституции РФ органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти, и, следовательно, не могут рассматриваться как структурные подразделения государственной системы управления.

Контрольные вопросы по теме

1. Какие общественные отношения составляют предмет конституционного права?
2. Каковы особенности конституционно-правовых норм?
3. По каким критериям и на какие виды можно подразделить нормы конституционного права?
4. Что такое конституционно-правовые отношения? В чем их отличие от других правоотношений?
5. Какими характерными чертами обладает Конституция Российской Федерации как источник конституционного права?
6. Назовите и охарактеризуйте известные Вам источники конституционного права.
7. Какие характеристики Российского государства относят к основам конституционного строя?

8. Какие элементы включают в себя основы правового статуса человека и гражданина? Раскройте их содержание.
9. Какие принципы характеризуют федеративное устройство России?
10. Раскройте содержание системы органов государственной власти в Российской Федерации.
11. Что такое местное самоуправление? Кратко охарактеризуйте его нормативно-правовую основу.

Тема 7. Основы гражданского права

1. Понятие гражданского права

Гражданское право – это отрасль права, объединяющая правовые нормы, регулирующие имущественные, а также связанные и не связанные с ними личные неимущественные отношения, которые основаны на независимости имущественной самостоятельности и юридическом равенстве сторон.

Предмет гражданского права включает две группы общественных отношений:

- 1) *имущественные*, представляющие собой отношения, возникающие по поводу материальных благ, определенного имущества (договоры аренды, купли-продажи, дарения и проч.);
- 2) *личные неимущественные отношения*, связанные с имущественными (отношения по созданию и использованию произведений литературы и искусства). В некоторых случаях неимущественные отношения не связаны с имущественными (честь, достоинство, деловая репутация).

Метод гражданско-правового регулирования представляет собой комплекс правовых средств и способов воздействия соответствующей отрасли права на общественные отношения, составляющие ее предмет.¹

Для метода гражданско-правового регулирования характерны следующие особенности:

- 1) юридическое равенство субъектов гражданских правоотношений;
- 2) диспозитивный характер нормативно-правового регулирования;
- 3) имущественный характер ответственности;
- 4) инициативность субъектов в принятии решений и их реализации;
- 5) судебный порядок защиты гражданских прав.

¹ См.: Гражданское право / Под ред. Е.А.Суханова. Т.1. – М.: Бек, 1998. – С.33.

Среди *источников гражданского права* наибольшей юридической силой обладает *Конституция РФ*, которая содержит нормы различных отраслей права, в том числе и нормы гражданского права (ст.35 – 36).

Центральное место в системе гражданского законодательства занимает *Гражданский кодекс Российской Федерации*. В настоящее время действуют четыре его части: часть 1 – общие положения, право собственности и другие вещные права, общая часть обязательственного права; часть 2 – отдельные виды обязательств; часть 3 – наследственное права, международное частное право; часть 4 – права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.

В систему гражданского законодательства также входят специальные законы, регулирующие отдельные виды общественных отношений, входящих в предмет гражданского права. К числу таких законов могут быть отнесены федеральные законы «Об акционерных обществах» от 26 декабря 1995 г. №208-ФЗ, «Об обществах с ограниченной ответственностью» от 08 февраля 1998 г. №14-ФЗ, «Об инвестиционных фондах» от 29 ноября 2001 г. №156-ФЗ, определяющие порядок создания и правовое положение указанных юридических лиц, права и обязанности участников, их защиту.

Среди *подзаконных нормативных актов* ведущую роль в системе источников гражданского права играют правовые акты, издаваемые Президентом РФ и Правительством РФ, министерствами и иными федеральными органами исполнительной власти.

В процессе регулирования общественных отношений, входящих в предмет гражданского права, применяются принципы и нормы международного права, а также международные договоры Российской Федерации. В соответствии с ч.4 ст.15 Конституции РФ, если международным договором Российской Федерации определены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством Российской Федерации, применяются правила международного договора.

2. Гражданско-правовое отношение

Кратко можно определить *гражданско-правовое отношение* как общественное отношение, урегулированное нормами гражданского права, участники которого обладают субъективными правами и обязанностями.

В качестве субъектов таких правоотношений выступают:

1) физические лица (граждане Российской Федерации, иностранные граждане, а также лица без гражданства); 2) российские и иностранные

юридические лица; 3) Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования.

Содержание гражданского правоотношения, как и любого другого, составляют субъективные права и юридические обязанности его участников.

Объектом гражданского правоотношения является то, по поводу чего возникают конкретные права и обязанности его участников. В качестве объекта выступают материальные и идеальные блага либо процесс их создания. *Материальные блага* в гражданском праве именуется вещами, которые, наряду с деньгами, ценными бумагами и имущественными правами, определяются как имущество. *Идеальные блага* – это результаты интеллектуальной деятельности (произведения науки, искусства, литературы), личные неимущественные и иные нематериальные блага (честь, достоинство, информация).

Гражданско-правовые отношения классифицируются по следующим основаниям:

1. По характеру взаимосвязи субъектов гражданского правоотношения различаются абсолютные и относительные правоотношения. В *абсолютных правоотношениях* управомоченному лицу противостоит неопределенный круг обязанных субъектов. К примеру, праву собственника соответствуют обязанности неопределенного круга лиц не нарушать его права.

Относительными считаются гражданские правоотношения, в которых управомоченному лицу противостоит четко определенное обязанное лицо. Так, при заключении договора аренды конкретные лица – арендатор и арендодатель – имеют определенные права и обязанности.

2. По объектному составу правоотношения классифицируются на имущественные и неимущественные. В *имущественных* объектом являются материальные блага, принадлежащие определенному лицу. Правоотношения, в которых объектами являются результаты интеллектуальной деятельности, личные неимущественные права и другие интеллектуальные блага, называют *личными неимущественными*.

3. По способу удовлетворения интереса носителя права различают *вещные* и *обязательственные* правоотношения. В *вещном* правоотношении фиксируется статика имущественного положения субъектов. Вещные права носят абсолютный характер. Это означает, что владелец имеет право непосредственно воздействовать на вещь, а все окружающие должны воздержаться от каких-либо действий, препятствующих собственнику реализовать свои права. К вещным относятся *право собственности, право хозяйственного ведения, право оперативного управления*.

Обязательственные правоотношения реализуются через исполнение обязанностей должником. Иначе говоря, лицо, которое обладает

обязательственным правом, может удовлетворить свои интересы только посредством обязанного лица. Так, продавец может получить удовлетворение, передав покупателю товар посредством денежной суммы (цены), уплачиваемой последним.

Гражданские юридические факты. Правовые нормы, содержащиеся в гражданском законодательстве, порождают, изменяют и прекращают гражданские правоотношения в результате наступления предусмотренных правовыми нормами определенных обстоятельств – *гражданских юридических фактов*. Так, возникновению, изменению и прекращению договора аренды автомобиля предшествует наличие юридического факта – заключение соответствующего договора.

Перечень гражданских юридических фактов содержится в ст.8 ГК РФ. В связи с волей человека такие факты делятся на события и действия.

К *событиям* относятся обстоятельства, протекающие независимо от воли человека (рождение или смерть человека, природный катаклизм).

Действия совершаются по воле человека (заключение договора, принятие наследства и др.). Действия в свою очередь могут быть подразделены на *правомерные* и *противоправные*, то есть противоречащие требованиям законов и иных нормативных правовых актов. Совершение противоправного действия влечет наступление негативных последствий для правонарушителя. К примеру, при продаже товара ненадлежащего качества покупатель вправе по-своему потребовать замены на товар этой же марки (этих же модели и (или) артикула); потребовать замены на такой же товар другой марки (модели, артикула) с соответствующим перерасчетом покупной цены; потребовать соразмерного уменьшения покупной цены и т.д. (ст.18 Закон РФ от 7 февраля 1992 г. N 2300-I "О защите прав потребителей").

3. Граждане как субъекты гражданского права

Способность физического лица быть субъектом гражданского права именуется *правосубъектностью*, которая включает в себя правоспособность и дееспособность.

Под *правоспособностью* граждан (ст. 17 ГК РФ) понимается способность иметь гражданские права и нести обязанности, т. е. возможность быть участником всех гражданских правоотношений в соответствии с законом. Правоспособность юридически выражает возможность, например, иметь право собственности и т.д.

Согласно ст. 18 ГК РФ граждане могут:

- 1) иметь имущество на праве собственности, наследовать и завещать его;
- 2) заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью;

- 3) создавать юридические лица;
- 4) совершать любые не противоречащие закону сделки;
- 5) иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности;
- 6) иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Возникновение правоспособности связывается с моментом рождения (ст. 17 ГК РФ), который регистрируется как акт гражданского состояния. Обратим, однако, внимание, что наличие правоспособности не означает еще возможности самостоятельно осуществлять перечисленные и многие другие возможности: для этого необходимо обладание дееспособностью.

Прекращается правоспособность смертью гражданина, независимо от причин ее наступления.

Закон определяет *дееспособность* как способность лица своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (ст. 21 ГК РФ). Она может выражаться в совершении лицом различных сделок, направленных на приобретение или отчуждение имущества, оказание услуг, выполнение работ и т.д. Существенным элементом дееспособности гражданина является возможность нести имущественную ответственность за допущенные им правонарушения (этот элемент называют еще *деликтоспособностью*).

В соответствии с гражданским законодательством по объему дееспособности различаются граждане:

- 1) полностью дееспособные (достигшие 18-летнего возраста и приравненные к ним законом);
- 2) несовершеннолетние в возрасте до 14 лет (малолетние);
- 3) несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет;
- 4) ограниченные в дееспособности вследствие злостного употребления спиртными напитками или наркотическими средствами;
- 5) признанные недееспособными вследствие психического расстройства.

1) Дееспособные граждане могут в полном объеме самостоятельно приобретать и осуществлять все предусмотренные законодательством права, возлагать на себя и исполнять соответствующие обязанности, а также самостоятельно нести ответственность за свои действия.

2) Согласно ст. 28 ГК РФ за несовершеннолетних, не достигших 14 лет, большинство сделок совершают от их имени родители, усыновители и опекуны (законные представители). Дети в возрасте до 6 лет не могут совершать юридические действия. Малолетние в возрасте от 6 до 14 лет могут самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки, направленные на удовлетворение их личных, культурных потребностей (покупка продуктов и проч.). За малолетними закреплено право совершения сделок, направленных на безвозмездное получение выгоды, если только они не требуют нотариального удостоверения либо государственной регистрации. Например, малолетние могут получить вещи, деньги в дар. Однако на недвижимость, автомобиль такого права у них нет, поскольку такие сделки требуют обязательной государственной регистрации (ст. 164 ГК РФ). От имени малолетнего их могут совершать лишь его законные представители.

Малолетние могут распоряжаться средствами, предоставленными законными представителями или с их согласия третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения. По сделкам малолетнего, совершенным им самостоятельно, отвечают его родители, иные законные представители, если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине (ст. 28 ГК РФ).

3) Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет могут приобретать гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности либо самостоятельно, либо с согласия законных представителей (родителей, усыновителей, попечителей). Так, с согласия законных представителей несовершеннолетний может совершать разнообразные сделки (продать или купить имущество) и совершать иные юридические действия, в частности заниматься предпринимательской деятельностью (ст. 27 ГК РФ). Согласие законных представителей должно быть выражено в письменной форме. В противном случае возможно признание такой сделки недействительной (ст. 175 ГК РФ). Однако допускается последующее письменное одобрение сделки законными представителями.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно имеют право: распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами; осуществлять авторские и изобретательские права; совершать мелкие бытовые сделки; вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими; с шестнадцати лет быть членами кооперативов. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет сами отвечают за имущественный вред, причиненный их действиями.

4) Законом допускается *ограничение дееспособности совершеннолетних граждан*, злоупотребляющих спиртными напитками или наркотическими средствами, если при этом они ставят семью в тяжелое материальное положение. В соответствии с решением суда над гражданином устанавливается попечительство. Совершать сделки по распоряжению имуществом, получать заработную плату и иные виды доходов и распоряжаться ими они могут лишь с согласия попечителя. При исправлении гражданина суд отменяет свое решение об ограничении дееспособности.

5) Гражданин может быть признан судом *недееспособным*, если вследствие психического расстройства не может понимать значение своих действий или руководить ими. От имени недееспособного гражданина сделки совершает его опекун. После выздоровления гражданина суд отменяет свое решение и гражданин признается дееспособным (ст. 29 ГК РФ).

В целях защиты прав и законных интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан, их представительства во всех учреждениях и организациях над гражданином устанавливается *опека* или *попечительство*. Опека устанавливается над малолетними до 14 лет и недееспособными гражданами, попечительство – над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет и гражданами, ограниченными в дееспособности в судебном порядке.

Прекращается опека и попечительство гражданина по достижению установленного возраста, при вступлении несовершеннолетнего в брак, его эмансипации (ст. 21, 27 ГК РФ)¹, а также по решению суда о признании подопечного дееспособным или об отмене ограничений его дееспособности.

¹ Под эмансипацией в данном случае понимается объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным. В соответствии со ст. 27 ГК РФ человек, достигший 16 лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается

4. Юридические лица

Юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде (ст. 48 ГК РФ).

Как видно из определения, для юридического лица характерны следующие признаки.

1. *Организационное единство* юридического лица означает, что оно действует в гражданских правоотношениях как единое целое. Деятельность его структурных подразделений подчинена общему руководящему органу, который формирует и выражает волю организации вовне. Устойчивая структура юридического лица должна быть закреплена в учредительных документах или, в порядке исключения, для некоторых некоммерческих организаций — в общих положениях об организациях данного вида.

2. *Наличие обособленного имущества* означает, что юридическому лицу принадлежит одно из вещных прав: право собственности, право хозяйственного ведения или право оперативного управления. Исключена возможность существования организаций на основе только арендованного имущества или исключительно заемных средств. Имущество юридического лица обособлено от имущества его учредителей (участников). Организации, как правило, должны быть собственниками своего имущества (хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы, общественные организации и благотворительные фонды, некоммерческие партнерства и автономные некоммерческие организации). Правом хозяйственного ведения как разновидностью ограниченного вещного права наделены государственные и муниципальные унитарные предприятия. Учреждениям, финансируемым собственником, и федеральным казенным предприятиям принадлежит право оперативного управления. Наличие самостоятельного баланса у коммерческой организации и сметы у учреждения оформляет имущественное обособление юридического лица.

3. *Самостоятельная имущественная ответственность* предполагает, что кредиторы могут обращаться с требованиями, вытекающими из обстоятельств юридического лица, только к самому юридическому лицу, взыскания по таким требованиям могут быть обращены только на его обособленное имущество. Учредители (участники) или собственники юридического лица не отвечают по его обязательствам (долгам), а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителей (участников) или собственников, за исключением случаев, предусмотренных законом или учредительными документами (п.3 ст.56 ГК РФ).

4. Юридическое лицо *выступает в гражданском обороте от своего имени*, что включает в себя возможность юридического лица от своего имени приобретать и

предпринимательской деятельностью. Эмансипация производится по решению органа опеки и попечительства, а при отсутствии согласия родителей (усыновителей, попечителя) – по решению суда. Родители, усыновители и попечитель не отвечают по обязательствам эмансипированного.

осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Юридическое лицо вправе от своего имени заключать гражданско-правовые договоры (договор купли-продажи, поставки, аренды, подряда, перевозки и т.д.). Организации приобретают гражданские права и несут обязанность через свои органы, действующие на основании закона и учредительных документов. Полные товарищества и товарищества на вере действуют через своих участников. Защита нарушенных прав или оспоренных гражданских прав осуществляется соответственно судом, арбитражным судом или третейским судом, причем юридическое лицо может выступать в качестве и истца, и ответчика.

Правосубъектность (правоспособность и дееспособность) юридического лица возникает с момента его государственной регистрации.

По *целям своего создания* юридические лица делятся на коммерческие и некоммерческие организации.

Коммерческие организации имеют извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. Они могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий.

Некоммерческие организации не преследуют извлечения прибыли в качестве основной цели и не распределяют полученную прибыль между участниками. Они могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных и религиозных организаций (объединений), финансируемых собственником учреждений, благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных законом.

К *имущественным правам и обязанностям участников коммерческой организации* относятся:

- 1) право на формирование имущества организации;
- 2) право на участие в распределении прибыли;
- 3) право на долю в имуществе организации при прекращении членства;
- 4) право на получение ликвидационной квоты (то есть части имущества, которое осталось после расчетов с кредиторами).

К *неимущественным правам* относятся:

- 1) право на управление организацией;
- 2) право на регистрацию участников данной организации;
- 3) право на информацию и контроль за деятельностью организации;
- 4) право на защиту в законном порядке своих интересов.

Участники некоммерческих организаций лишаются большинства существенных прав, в частности права на участие в распределении прибыли, на долю в имуществе организации при прекращении членства, на получение ликвидационной квоты. Исключение составляет потребительский кооператив, который по отмеченным признакам очень близок к коммерческой организации.

Органами управления юридического лица являются общие собрания участников (акционеров, пайщиков, совет директоров (наблюдательный совет), исполнительные органы, посредством которых осуществляется управление юридического лица.

Правовой статус коммерческих организаций регулируется ГК РФ и федеральными законами «Об акционерных обществах», «О производственных

кооперативах», «Об обществах с ограниченной ответственностью», «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях».

Правовой статус некоммерческих организаций определяется ГК РФ, федеральными законами «О некоммерческих организациях», «Об общественных объединениях», «О свободе совести и религиозных объединениях», «О благотворительной деятельности и благотворительных организациях», «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности», «О Музейном фонде Российской Федерации и музеях в Российской Федерации», «О садоводческих, огороднических и дачных некоммерческих объединениях».

В качестве участников гражданских правоотношений выступают в гражданском обороте Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования. Следует отметить, что перечисленные субъекты *не являются юридическими лицами*. Однако, выступая в гражданских правоотношениях от имени государства или муниципального образования (например, по договору подряда на ремонт здания администрации), их органы управления создают для государства и муниципальных образований такие же права и обязанности, какие могут иметь граждане и юридические лица.

5. Объекты гражданских правоотношений

Под объектами гражданских правоотношений следует понимать то, на что направлены права и обязанности субъектов правоотношения.

К *объектам гражданских прав* относятся вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; информация; результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность); нематериальные блага (ст. 128 ГК РФ).

1) Под *вещами* гражданское право понимает предметы окружающего материального мира, способные удовлетворять потребности субъектов гражданских правоотношений.

Гражданское законодательство классифицирует вещи по ряду признаков:

- а) недвижимые и движимые;
- б) средства производства и предметы потребления;
- в) вещи потребляемые и непотребляемые;
- г) вещи делимые и неделимые;
- д) вещи индивидуально-определенные и обладающие родовыми признаками;
- е) главная вещь и принадлежность;
- ж) плоды, продукция и доходы;
- з) вещи одушевленные и неодушевленные;
- и) вещи, не ограниченные в обороте, ограниченные в обороте и изъятые из оборота.

2) Под *деньгами* по российскому законодательству понимаются денежные знаки в виде банкнот и монет. Главная особенность денег как объекта гражданских прав заключается в том, что они, будучи всеобщим эквивалентом, могут заменить собой почти любой объект имущественных отношений, носящий возмездный характер. Официальной денежной единицей в России является

рубль.

3) В гражданском обороте также участвуют *ценные бумаги*. Ценная бумага представляет собой документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении (ст. 142 ГК РФ).

Выпуск и обращение ценных бумаг регулируются рядом законодательных актов, в частности Гражданским кодексом, федеральными законами «О рынке ценных бумаг», «Об акционерных обществах».

Существуют *предъявительские* ценные бумаги, в которых не указывается конкретное лицо. Лицом, уполномоченным на осуществление выраженного в такой ценной бумаге права, является любой держатель ценной бумаги. Для этого он лишь должен ее предъявить (облигации).

Именной ценной бумагой признается документ, выписанный на имя конкретного лица, который и может только осуществить выраженное в нем право (акции, чеки, сертификаты).

Ордерная ценная бумага так же, как и именная, выписывается на определенное лицо, которое, однако, может осуществить соответствующее право не только самостоятельно, но и назначить своим распоряжением другое уполномоченное лицо. Осуществляется это путем совершения на ценной бумаге передаточной надписи, именуемой *индоссаментом*, который может быть бланковым (без указания лица, которому должно быть произведено исполнение) или ордерным (с указанием лица, которому или по приказу которого должно быть произведено исполнение).

Облигация является видом ценной бумаги. Она удостоверяет внесение ее владельцем денежных средств на сумму, указанную в облигации. Владелец облигации имеет право в определенный срок получить номинальную стоимость облигации и установленный процент. Облигации могут быть именными и предъявительскими, с залоговым обеспечением и без такового, свободно обращающимися и с ограниченным кругом обращения, обычными и конвертируемыми, т. е. обмениваемыми при определенных условиях на акции.

Векселем является ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство векселедателя либо иного указанного в векселе плательщика выплатить при наступлении предусмотренного векселем срока определенную сумму владельцу векселя. Вексель может быть простым и переводным.

Чеком признается ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку уплатить держателю чека указанную в нем сумму. Чеки могут быть именными и переводными. Именной чек передаче не подлежит, передача прав по переводному чеку производится в порядке, установленном ст. 146 ГК РФ.

Акцией признается ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя (акционера) на получение части прибыли акционерного общества в виде дивиденда, на участие в управлении делами акционерного общества и на часть имущества, оставшегося после его ликвидации. Различаются акции именные и на предъявителя.

4) Гражданские правоотношения возникают также в связи с созданием и использованием результатов творческой деятельности — произведения науки,

литературы и искусства, изобретений, компьютерных программ, промышленных образцов. Указанные результаты творческой деятельности являются объектами *интеллектуальной собственности*. Результат творческой деятельности регулируется нормами гражданского права, обеспечивающими его общественное признание, охрану прав и законных интересов автора.

5) *Информация* может выступать в качестве особого объекта договорных отношений, связанных с ее сбором, хранением, поиском, переработкой, распространением и использованием в различных сферах человеческой деятельности. Информация является благом нематериальным и неупотребляемым, который подвергается моральному, но не физическому старению. Особенностью информации является возможность ее практически неограниченного тиражирования. Служебная и коммерческая тайна является разновидностью информации (ст. 139 ГК РФ). Это та часть информации, которая имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам при условии, что к ней нет свободного доступа на законном основании и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности.

6) Объектами гражданских правоотношений выступают также *результаты конкретной работы* (выполненный ремонт квартиры), услуги (медицинские, парикмахерские).

6. Сделки

Сделками в гражданском праве именуется правомерные действия граждан и организаций, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК РФ).

Сделки могут быть односторонними и двусторонними (многосторонними). *Односторонней* является сделка, для совершения которой достаточно волеизъявления одного лица (составление завещания, выдача доверенности). *Двусторонней* считается сделка, для совершения которой, необходимо волеизъявление двух лиц, а *многосторонней* — требующая волеизъявления трех и более лиц; такие сделки называются *договором*.

Существуют также *условные* сделки, при совершении которых возникновение прав и обязанностей ставится в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет. Так, условной будет сделка, согласно которой при получении помещения в аренду арендатор обязуется открыть магазин.

Гражданское право различает две основные формы сделок: устную и письменную. *Письменная* форма бывает простой и нотариальной. В соответствии со ст. 159 ГК РФ сделка, для которой законодательством или соглашением сторон не установлена письменная форма, может быть совершена устно. В простой письменной форме должны совершаться сделки юридических лиц между собой и с гражданами, а также сделки между гражданами на сумму, превышающую, не менее чем в 10 раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, а в случаях, предусмотренных законом, — независимо от суммы сделки. Нотариальная форма сделки обязательна в случаях, указанных в законе или

предусмотренных соглашением сторон, например договор об ипотеке, завещание. Несоблюдение формы сделки влечет для сторон неблагоприятные правовые последствия (ст. 162, 165 ГК РФ). Например, несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о поручительстве, залоге (ст. 339, 362 ГК РФ).

Гражданское законодательство предусматривает, что сделка *действительна* при соблюдении следующих условий:

- содержание сделки законно;
- участники сделки обладают дееспособностью;
- волеизъявление участников сделки соответствует их воле.

Нарушение любого из этих условий влечет недействительность сделки. При этом недействительные сделки могут быть оспоримыми (когда требуется доказать ее действительность в судебном порядке) и ничтожными (не требующими доказательств в суде). Например, сделка, совершенная с малолетним (т.е. не достигшим возраста 14 лет) – ничтожна. В суде может быть только рассмотрен вопрос о последствиях ничтожности сделки для несовершеннолетнего.

7. Осуществление гражданских прав, исполнение обязанностей. Защита гражданских прав

Осуществить право можно собственными активными действиями. Однако можно передать свои полномочия по осуществлению конкретного права представителю. Для лиц, не обладающих полной дееспособностью, функции представителей могут выполнять родители, опекуны, попечители, т. е. законные представители.

Отмечается, что в законодательстве закреплены следующие *принципы* осуществления прав.

1) принцип диспозитивности, т. е. свободы: выбора вариантов поведения в объеме предоставленных этим правом возможностей;

2) принцип реализаций права по собственному усмотрению. Субъект может осуществить свое право как в собственных интересах, так и в интересах других лиц;

3) принцип недопустимости злоупотребления правом. Это означает, прежде всего, что объем предоставленных субъекту возможностей исключает их сознательное использование во вред другим лицам¹.

Пределы реализации права. Ограничение гражданских прав возможно только на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (ст.56 Конституции РФ, ст. 1 ГК РФ). Общие пределы осуществления прав закреплены в ст. 10 ГК РФ. К ним относится недопустимость реализации права способами, не входящими в круг возможных вариантов поведения. Таковыми считается злоупотребление правом, действие,

¹ См.: Гражданское право / Под ред. Т.И.Илларионовой и др. – М.: Норма-ИНФРА, 1998. – С.49.

совершенное с целью, «заведомо противной основам правопорядка или нравственности» (ст. 169 ГК РФ). Пределы реализации права могут устанавливаться в законе путем указания на то, что право должно осуществляться разумно, добросовестно (ст. 10 ГК РФ). Нарушение пределов осуществления прав является разновидностью гражданских деликтов и влечет конкретные меры охранительного воздействия (то есть юридическую ответственность).

Исполнение обязанностей — это совершение тех действий, которые составляют содержание названного элемента правоотношения (обязанности). Неисполнение обязанностей влечет нарушение гражданских прав и привлечение к гражданско-правовой ответственности.

Осуществление права через представителей. Как отмечено в начале раздела, гражданские права осуществляются не только непосредственно, но и через представителей.

В результате представительства сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого), непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого (ст. 182 ГК РФ). Представителем может быть любое лицо, обладающее гражданской дееспособностью, т. е. граждане и юридические лица.

Представительство может быть основано на законе, доверенности либо акте уполномоченного на это государственного органа или органа местного самоуправления. Например, в силу семейного законодательства родители являются законными представителями своих несовершеннолетних детей.

Доверенность определяется как письменное уполномочие, выданное одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами (ст. 85 ГК РФ). Доверенность — юридически односторонняя сделка, совершаемая в простой письменной или нотариальной форме. Срок действия доверенности не может превышать трех лет. Если в доверенности срок не указан, она сохраняет силу в течение одного года со дня ее совершения. Исключение допускается лишь для нотариальной доверенности на совершение действий за границей, которая, если срок действия не указан, сохраняет силу до её отмены лицом, выдавшим доверенность (ст. 186 ГК РФ). В доверенности должна быть указана дата ее совершения, без чего она недействительна. В силу статьи 186 ГК РФ лицо может передоверить совершение действий другому лицу, если оно уполномочено на это доверенностью либо вынуждено к этому силою обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность. О передоверии необходимо сообщить лицу, выдавшему доверенность. Неисполнение данной обязанности возлагает на передавшего полномочия ответственность за действия такого лица как за свои собственные.

Виды защиты гражданских прав. Имущественные и личные неимущественные права подлежат защите.

Способы защиты гражданских прав можно классифицировать следующим образом:

- 1) самозащита (необходимая оборона, крайняя необходимость);
- 2) меры оперативного воздействия на нарушителя;
- 3) меры правоохранительного характера, применяемые к правонарушителям компетентными органами.

1. *Самозащита* гражданских прав — совершение лицом не запрещенных законом действий, направленных на охрану прав и интересов конкретного лица или иных лиц и государства в целом (фактические действия собственника, направленные на охрану имущества, либо действия, совершенные в состоянии необходимой обороны или в условиях крайней необходимости). Действия лица в процессе самозащиты должны быть соразмерны с причиненным вредом. Примером превышения пределов самозащиты может служить следующий случай: владелец автомобиля так пристроил в гараже ружье, что вор при открывании двери должен был получить выстрел в ноги.

2. *Меры оперативного воздействия на нарушителя гражданских прав* — средства, применяемые к правонарушителю непосредственно управомоченным лицом (без обращения за защитой права к компетентным государственным органам). Эти меры носят правоохранительный характер, если совершены в соответствии с законодательством. Их применение носит односторонний характер. Возьмем, к примеру, право продавца товара на приостановку передачи товаров, предусмотренное п. 5 ст. 486 ГК. Оно явно имеет своей целью обеспечение исполнения обязательства покупателя по полной оплате всех ранее переданных товаров.

3. *Меры правоохранительного характера*, применяемые к правонарушителям государством, — это способы защиты гражданских прав, применяемые государственными органами в юрисдикционной форме (судебном и административном порядках).

Сроки защиты гражданских прав. Для осуществления и защиты нарушенных гражданских прав законодательством установлены определенные сроки.

Для правильного исчисления срока необходимо точно знать начало и окончание истечения этого срока (ст. 191 ГК РФ). Если срок исчисляется годами, он завершается в соответствующий месяц и число последнего года срока (ст. 192 ГК РФ). Так, трехлетний срок исковой давности, начавшийся 10 марта 2011 г., закончится 10 марта 2014 г. Если действие должно быть совершено в определенный срок, то оно совершается до 24 часов указанного срока.

1. В зависимости от субъектов различают сроки:

1) *договорные*, устанавливаемые соглашением сторон;

2) *судебные*, устанавливаемые судебными органами (суд устанавливает срок для погашения задолженности).

2. В зависимости от последствий сроки делятся на:

1) *правообразующие* — приводят к возникновению прав и обязанностей (момент передачи вещи при договоре купли-продажи определяет возникновение права собственности);

2) *правоизменяющие* — истечение срока изменяет права и обязанности сторон (просрочка в оплате квартиры ведет к необходимости оплатить пени);

3) *правопрекращающие* — приводят к прекращению прав и обязанностей (например, если в течение двух месяцев с момента истечения срока прибытия посылки не будет заявлена претензия органам связи о пропаже, претензия считается погашенной).

3. Различаются сроки по характеру их определения:

- *диспозитивные* (точно определены законом, но могут быть изменены соглашением сторон);
- *императивные* (точно определены законом и не могут меняться соглашением сторон.);
- *общие*, имеющие общее значение относительно любых субъектов гражданского права;
- *специальные*, действуют в случаях, прямо указанных в законе.

Исковая давность — это установленный законом срок для судебной защиты нарушенного права. Истечение срока влечет за собой, как правило, отказ заинтересованному лицу в применении принудительных мер к нарушителю. Общий срок исковой давности установлен в три года (ст. 196 ГК РФ).

Пропущенный срок исковой давности по уважительной причине восстанавливается в судебном порядке.

Исковая давность *не применяется* к требованиям (то есть они в любое время могут быть защищены в судебном порядке) :

- 1) о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ;
- 2) вкладчиков к банку о выдаче вкладов;
- 3) о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина;
- 4) собственника или иного владельца об устранении любых нарушений его прав, хотя бы и не препятствующих его владению.

8. Право собственности

Посредством *вещных прав* закрепляется принадлежность вещей к субъектам гражданского правоотношения.

В числе прочих вещных прав основополагающим является *право собственности*¹. Другие права носят производный от этого права характер (право хозяйственного ведения, право оперативного управления, право постоянного, бессрочного пользования землей, право залога и удержания вещи и другие), а их владельцы имеют иное правовое основание, чем собственник.

Право собственности — закрепленная законом возможность лица по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом, принимая на себя бремя и риск его содержания.

Правомочия собственника. В соответствии со ст.209 ГК РФ правомочия собственника включают владение, пользование и распоряжение.

Под *владением* понимается возможность иметь у себя данное имущество и фактически обладать им. *Правомочие пользования* выражается в использовании имущества путем извлечения из него полезных свойств, его потребление. *Правомочие распоряжения* — это определение юридической судьбы имущества путем изменения ее принадлежности, назначения, передачи по наследству.

Все три правомочия принадлежат собственнику. Они также могут принадлежать не собственникам, но не в полном объеме (например, арендатор пользуется арендованным имуществом, но не может распоряжаться им).

¹ См.: Скловский К.И. Собственность в гражданском праве. М.: Дело, 1999. – С.156.

Закон определяет следующие *формы собственности*: частная, государственная, муниципальная и иные формы (ст. 8 Конституции РФ, ст. 212 ГК РФ).

В зависимости от субъектов собственности различаются:

1) в составе частной собственности – собственность граждан и юридических лиц;

2) в составе государственной собственности – федеральная собственность и собственность субъектов Российской Федерации;

3) в муниципальной – собственность городских, сельских поселений и собственность других муниципальных образований.

Способы приобретения права собственности. Основаниями возникновения права собственности являются разнообразные *юридические факты*. Выделяют первоначальные и производные способы приобретения права собственности. Первые не зависят от прав предшествующего собственника (их в большинстве случаев ранее не существовало). Вторые возникают по воле предыдущего собственника (в силу договора, соглашения).

1. *Первоначальные способы* приобретения права собственности:

а) создание новой вещи (ст. 218 ГК РФ);

б) самовольная постройка недвижимости (ст. 222 ГК РФ);

в) переработка материалов (ст. 220 ГК РФ), из которых создается новая движимая вещь;

г) право собственности на продукцию, плоды и доходы возникает, как правило, у лица, использующего данное имущество по закону (ст. 136 ГК РФ);

д) сбор ягод, грибов, лов рыбы и добыча других общедоступных вещей и животных, осуществленных лицом в соответствии с законом, разрешением собственника.

2. *Производные способы* приобретения права собственности:

а) национализация имущества (ст. 235, 306 ГК РФ);

б) приватизация государственной и муниципальной собственности и ее переход в собственность хозяйственных обществ и товариществ, граждан;

в) приобретение права собственности на имущество юридических лиц при его реорганизации и ликвидации;

г) принудительное обращение взыскания на имущество собственника по его обязательствам (ч.4 ст. 213 ГК РФ);

д) реквизиция, конфискация (ст. 242, 243 ГК РФ);

е) выкуп бесхозяйственно содержимого имущества (ст. 293 ГК РФ);

ж) возникновение права собственности по договору (купля-продажа недвижимости).

Прекращение права собственности происходит в случаях, прямо предусмотренных законом. Это происходит, во-первых, по воле собственника:

а) отчуждение своего имущества (продажа, дарение);

б) добровольный отказ от своего имущества (путем публичного объявления об этом либо совершение реальных действий – уничтожение);

в) приватизация государственного или муниципального имущества (ст.217

ГК РФ);

г) гибель или уничтожение имущества (ст.211 ГК РФ).

Возможно принудительное изъятие имущества у собственника с компенсацией (ст.235 ГК РФ):

а) отчуждение у собственника имущества, которое не может ему принадлежать в силу закона, – вещи, изъятые из оборота (ст. 238 ГК РФ);

б) отчуждение недвижимости в связи с изъятием земельного участка (ст.239 ГК РФ), например, в связи с важной стройкой;

в) выкуп бесхозно содержимых культурных ценностей (ст.240 ГК РФ);

г) реквизиция;

д) национализация.

Право собственности. *Субъектами права частной собственности* являются граждане и юридические лица (ст.213 ГК РФ).

Источниками образования частной собственности выступает:

1) труд граждан в качестве наемных работников;

2) собственная экономическая деятельность (например, изготовление мебели);

3) собственность, образуемая за счет предпринимательской деятельности с привлечением наемного труда (например, создание кустарных промыслов) и без привлечения наемного труда;

4) пособия, выплаты;

5) наследование, дарение;

7) заключение сделок и т.д.

Право собственности присуще *юридическим лицам* – коммерческим и некоммерческим организациям, кроме государственных и муниципальных унитарных предприятий, а также учреждений, финансируемых собственником.

Эти организации являются собственниками имущества, переданного им в качестве взносов их учредителями (участниками, членами), а также имущества, приобретенного юридическими лицами по иным основаниям. Учредители (участники, члены) при этом теряют право частной собственности, приобретая лишь *обязательственные права*. Исключение составляют учредители, участники общественных и религиозных образований (объединений), благотворительных и иных фондов, объединений юридических лиц (ассоциаций, союзов), которые таких прав не приобретают.

Право государственной и муниципальной собственности. *Государственная собственность* – в соответствии со ст.214 ГК РФ имущество, принадлежащее на праве собственности Российской Федерации (федеральная собственность) и субъектам Российской Федерации (собственность субъекта РФ).

Муниципальная собственность представляет собой самостоятельный вид публичной собственности. Ее субъектами являются городские, сельские поселения, а также другие муниципальные образования (ст.215 ГК РФ). Объекты государственной и муниципальной собственности – земли, предприятия как имущественный комплекс, жилищный фонд, нежилые помещения, оборудование, ценные бумаги и др.

Возникает вопрос, каким образом государственная собственность разделяется на собственность РФ и собственность субъектов РФ. Порядок такого распределения определен Постановлением Верховного Совета от 27 декабря 1991 г. №3020-1 «О разграничении государственной собственности Российской Федерации на федеральную собственность, государственную собственность республик в составе Российской Федерации, краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москва и Санкт-Петербург и муниципальную собственность» (с изменениями и дополнениями)¹.

Исключительно к *федеральной собственности* причислены объекты:

1) составляющие основу национального богатства страны (ресурсы континентального шельфа, объекты историко-культурного и природного наследия и т.д.);

2) необходимые для обеспечения функционирования федеральных органов власти, управления и решения общероссийских задач;

3) оборонного производства;

4) обеспечивающие жизнедеятельность народного хозяйства в целом и развитие его отраслей.

Особым объектом федеральной собственности выступает *государственная казна РФ*, в состав которой включены средства республиканского бюджета РФ, Пенсионного фонда РФ и других государственных внебюджетных фондов РФ, Центрального банка РФ, золотой запас, алмазный и валютный фонды.

9. Обязательства

Обязательство – это обязанность одного лица (должника) совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.д. либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности (ст.307 ГК РФ).

Участники обязательственного правоотношения – это *кредитор*, то есть лицо, не имеющее право требовать совершения обусловленных действий или воздержаться от их совершения, и *должник* – лицо, обязанное совершить определенное действие или воздержаться от его совершения.

Стороны в обязательстве могут быть представлены как одним лицом, так и несколькими лицами (ст. 308 ГК РФ). В тех случаях, когда стороны в обязательстве представлены не одним лицом, а двумя и более лицами, говорят о *множественности лиц в обязательстве*.

Обязательство возникает вследствие наступления определенных юридических фактов, с которыми закон связывает установление прав и обязанностей субъектов.

Обязательства, основаниями возникновения которых служат сделки, административные акты, иные правомерные действия, именуется в юридической литературе *договорными* (например, обязательства, возникающие у заказчика и подрядчика по договору подряда). Как правило, они обеспечивают субъектам

¹ Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. №3. 1992. – Ст.89.

самим устанавливать права и обязанности, определять их содержание и пределы реализации.

Основаниями возникновения обязательств служат также причинение вреда другому лицу и неосновательное обогащение. Эти обязательства называются *внедоговорными*. Они возникают из неправомерных действий (деликтов, например, неумышленного причинения легкого вреда здоровью). Поэтому возникающие на их основе обязательства принято называть *деликтными обязательствами*. Хотя деликтные обязательства и возникают из неправомерных действий, направлены они на достижение правомерного результата — восстановление нарушенного имущественного положения участников экономического оборота.

На достижение такого же результата направлены и обязательства, возникающие вследствие *неосновательного обогащения*. В силу ст. 1102 ГК РФ лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество за счет другого лица, обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение).

Исполнение обязательств. *Исполнение обязательства* представляет собой совершение действий либо в соответствующих случаях воздержание от действий, составляющих содержание субъективных прав и обязанностей сторон.

Предметом исполнения являются те действия, которые должнику в соответствии с содержанием обязательства необходимо совершить в пользу кредитора, а если указанные действия связаны с передачей какого-либо имущества, то общим понятием предмета исполнения охватывается и это имущество. Чтобы обязательство считалось надлежаще исполненным, должник обязан передать именно тот предмет, который был предусмотрен в обязательстве.

Порядок совершения должником действий по исполнению обязательства именуется *способом его исполнения*. Так, обязательство может быть исполнено одновременно, например однократной уплатой всей денежной суммы либо периодическими платежами по кредитному договору. Какой способ исполнения избран сторонами, они должны определить при возникновении обязательства. Недопустимыми являются одностороннее изменение условий и односторонний отказ от исполнения обязательства, кроме случаев, предусмотренных законом (ст. 310 ГК РФ).

Как правило, *место исполнения* обязательства определяется в самом обязательстве либо вытекает из его существа. Если при заключении договора стороны не определили место его исполнения, применяются правила, установленные ст. 316 ГК РФ.

Различаются обязательства с *определенным сроком исполнения* и обязательства, в которых срок определен *моментом востребования*. Обязательства, которые предусматривают или позволяют установить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено, относятся к обязательствам с определенным сроком исполнения.

В случае, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства. Обязательства,

которые не содержат условий о сроке его исполнения, подлежат исполнению в течение семи дней после предъявления кредитором соответствующего требования.

При неисполнении обязательств в установленный срок возникает нарушение обязательства, именуемое *просрочкой*. Допустить просрочку может как должник, так и кредитор. Просрочка должника возлагает на него обязанность возместить кредитору убытки, вызванные просрочкой. Просрочивший кредитор также обязан возместить убытки должника, вызванные просрочкой. Проценты по денежным обязательствам за период просрочки кредитора не начисляются.

Обеспечение исполнения обязательств осуществляется: неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором (ст. 329 ГК РФ).

1. *Неустойкой* (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить: кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства (п. 1 ст. 330 ГК РФ).

По основаниям возникновения неустойка подразделяется на законную и договорную. *Законная* неустойка действует независимо оттого, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон (ст. 332 ГК РФ). *Договорной* считается неустойка, устанавливаемая соглашением сторон.

2. Правовое положение залога имущества как способа обеспечения обязательств регулируется Федеральным законом РФ «О залоге».

Залог представляет собой правоотношение, в силу которого кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения этого обязательства должником (залогодержателем) получить удовлетворение из стоимости заложенного преимущественно перед другими кредиторами, за изъятиями, установленными законом.

3. *Удержание* как способ обеспечения исполнения обязательств имеет много общего с залогом. В отдельных случаях удержание перерастает в залог.

При удержании, как и при залоге, кредитор вправе требовать удовлетворения за счет удерживаемого имущества; как и при залоге, удержание следует за вещью, обременяя ее; права кредитора, удерживающего вещь, реализуются так же, как и права залогодержателя, по тем же правовым основаниям.

4. По договору *поручительства* поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним обязательства полностью или в части (ст. 361 ГК РФ). В виде общего правила поручительство обеспечивает уже возникшее обязательство, а в исключительных случаях — также и обязательства, которые должны возникнуть в будущем.

Поручительство оформляется письменно; нарушение этого требования влечет за собой недействительность договора. Должник и поручитель отвечают как солидарные должники. Вместе с тем в случаях, предусмотренных законом или договором, поручитель по отношению к должнику может выступать как субсидиарный, дополнительный должник.

5. *Задатком* признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей

другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его Исполнения (ст. 380 ГК РФ).

В случаях, когда обязательство прекращается до начала его Исполнения, независимо от того, последовало ли это вследствие невозможности исполнения или соглашения сторон, задаток должен быть возвращен (п. 1 ст. 381 ГК РФ).

Контрольные вопросы по теме

1. Что такое гражданское право? Определите предмет гражданского права.
2. В чем специфика метода гражданско-правового регулирования?
3. Охарактеризуйте источники гражданского права.
4. Кто может выступать в качестве субъектов гражданско-правового отношения?
5. По каким основаниям можно классифицировать гражданско-правовые отношения?
6. Каким образом в соответствии с гражданским законодательством можно подразделить граждан Российской Федерации по объему дееспособности?
7. Дайте определение юридического лица и раскройте его основные признаки.
8. Охарактеризуйте виды юридических лиц согласно гражданскому законодательству России.
9. Какие виды объектов гражданско-правовых отношений Вам известны?
10. Что такое сделка? Классифицируйте виды сделок по различным основаниям.
11. Каковы пределы реализации прав, установленные гражданским законодательством?
12. Каким образом можно защитить право по российскому гражданскому законодательству?
13. В какие сроки могут быть защищены права согласно гражданскому законодательству?
14. Охарактеризуйте правомочия, включаемые в право собственности.
15. Охарактеризуйте формы собственности по российскому законодательству.
16. Назовите способы приобретения и прекращения права собственности по российскому законодательству.
17. Что такое обязательство по гражданскому законодательству? Какие виды обязательств Вам известны?
18. Что такое исполнение обязательств в соответствии с гражданским законодательством? Охарактеризуйте предмет, способ и место исполнения обязательств.
19. Охарактеризуйте способы обеспечения обязательств по гражданскому законодательству Российской Федерации.

Тема 8. Основы трудового права

1. Предмет и метод трудового права

Трудовое право – отрасль российского права, регулирующая совокупность общественно-трудовых отношений, возникающих в процессе применения наемного труда и юридически оформляемых трудовым договором.

Предметом трудового права является достаточно широкий спектр трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений (отношения по организации труда и управлению трудом; трудоустройству у данного работодателя; профессиональной подготовке, переподготовке и повышению квалификации работников непосредственно у данного работодателя; социальному партнерству, ведению коллективных переговоров, заключению коллективных договоров и соглашений; участию работников и профессиональных союзов в установлении условий труда и применении трудового законодательства в предусмотренных законом случаях; материальной ответственности работодателей и работников в сфере труда; надзору и контролю (в том числе профсоюзному контролю) за соблюдением трудового законодательства (включая законодательство об охране труда) и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права; разрешению трудовых споров; обязательному страхованию в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Знание предмета трудового права позволяет отграничить отношения, регулируемые трудовым правом, от отношений, являющихся предметом другой отрасли российского права – гражданского права. Это необходимо для правильного оформления правовых отношений – или гражданско-правовым договором, или трудовым договором.

На практике возникают сложности в разграничении гражданско-правовых и трудовых отношений. Иногда работодатели фактически сложившиеся трудовые отношения оформляют не трудовыми, а гражданско-правовыми договорами, выводя тем самым граждан из-под защиты норм трудового права. В таких случаях в соответствии со ст.11 Трудового кодекса Российской Федерации (ТК РФ) гражданин вправе в судебном порядке требовать признания наличия трудовых отношений, т.е. применения к таким отношениям положений трудового законодательства.

Метод трудового права является диспозитивно-императивным по способам регулирования трудовых отношений, где императивная часть ориентирована на соблюдение гарантий и компенсаций, предоставляемых работнику, диспозитивная – на возможность расторжения трудового договора по инициативе работника, возможность работы по совместительству и т.д.

Метод трудового права представляет собой комплексный метод правового регулирования, заключающийся в сочетании дозволений, предписаний и запретов в нормативном регулировании трудовых и тесно связанных с ними отношений (*дозволения* касаются свободы заключения трудового договора,

возможности установления по соглашению с работодателем индивидуального трудового графика и т.д.; *предписания* – процесса регламентации рабочего времени, процедурных норм привлечения к материальной и дисциплинарной ответственности; *запреты* – запрет труда женщин на тяжелых производствах, труда несовершеннолетних в игорных заведениях (казино).

2. Источники трудового права

Наивысшей юридической силой среди источников трудового права обладает *Конституция Российской Федерации*. Статья 37 Конституции РФ закрепляет основные права человека в сфере труда:

- право на свободное распоряжение своими способностями к труду, выбор рода деятельности и профессии;
- право на безопасные условия труда;
- право на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда;
- право на защиту от безработицы;
- право на индивидуальные и коллективные трудовые споры с использованием установленных законом способов их разрешения. Включая право на забастовку;
- право на отдых.

Поскольку Конституция РФ является Основным законом государства, обладает высшей юридической силой и учредительным характером, то положения *трудового законодательства* должны развивать указанные выше права, не должны противоречить конституционным положениям.

Трудовое законодательство включает в себя:

- 1) Трудовой кодекс РФ (далее по тексту также ТК РФ, ТК);
- 2) федеральные законы, содержащие нормы трудового права;
- 3) законы субъектов РФ, содержащие нормы трудового права.

Основополагающим федеральным законом, регулирующим трудовые и связанные с ними отношения, является *Трудовой кодекс РФ*, который вступил в силу 1 февраля 2002 г. Данный кодифицированный акт имеет приоритетное действие по сравнению с иными законами и подзаконными актами в системе источников трудового права.

Федеральные законы, являющиеся элементом трудового законодательства, можно условно разделить на две группы:

а) федеральные законы. Регулирующие трудовые и связанные с ними отношения и содержащие исключительно или преимущественно нормы трудового права (например, ФЗ «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний»);

б) федеральные законы, регулирующие иные виды отношений и содержащие, в числе прочих, нормы трудового права (например, ФЗ «О сельскохозяйственной кооперации», Закон РФ «Об образовании» и др.).

Подзаконные нормативные правовые акты, содержащие нормы трудового права:

а) указы Президента РФ (например, Указ Президента РФ «О приведении актов Президента РСФСР и Президента Российской Федерации в соответствие с Трудовым кодексом Российской Федерации» и др.) ;

б) постановления Правительства РФ (Постановление Правительства РФ от 5 ноября 1999 г. N 1229 «О порядке обеспечения деятельности Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений» и др.).

Нормативные правовые акты федеральных органов исполнительной власти. На современном этапе нормотворческую функцию осуществляют Министерства РФ, принимая в пределах их компетенции различные по форме подзаконные акты (постановления, приказы, инструкции и др.) (например, Приказ Минтруда РФ, МВД РФ и Министерства экономического развития и торговли РФ «О распределении по субъектам Российской Федерации утвержденной Правительством Российской Федерации на 2003 год квоты на выдачу иностранным гражданам приглашений на въезд в Российскую Федерацию в целях осуществления трудовой деятельности» и др.).

Законы и нормативные правовые акты органов исполнительной власти субъектов РФ (например, Приказ Минтруда и занятости Республики Карелия от 10 октября 2008 г. N 168-П «Об утверждении порядка исчисления размера средней заработной платы для определения размера должностного оклада руководителя государственного учреждения, финансируемого за счет средств бюджета Республики Карелия» и др.).

Нормативные правовые акты органов местного самоуправления, содержащие нормы трудового права, принимаются по вопросам, отнесенным к ведению органов и должностных лиц местного самоуправления.

Локальные нормативные акты. Локальный нормативный акт – это правовой акт внутрикорпоративного характера, издаваемый работодателем в пределах его компетенции в соответствии с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективными договорами и соглашениями.

К локальным нормативным актам, содержащим нормы трудового права, относятся такие акты, как правила внутреннего трудового распорядка, должностные инструкции, графики отпусков, графики сменности, положения об оплате труда и др.

Договоры как источники трудового права. В сфере трудовых и непосредственно связанных с ними отношений действуют различные виды договоров, призванные регулировать указанные отношения. Все они могут быть классифицированы по нескольким основаниям.

I. Договоры с нормативным содержанием.

1. Международный договор РФ – это международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами) либо с международной организацией в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится такое

соглашение в одном документе или в нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования.

Международные договоры занимают особое место в системе источников трудового права. Они имеют приоритет перед национальным законодательством (ч.4 ст.15 Конституции РФ и ч.2 ст.10 ТК).

К международным договорам, содержащим нормы трудового права, относятся:

1) акты ООН: Всеобщая декларация прав человека, принятая Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г., Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах, принятый Генеральной Ассамблеей ООН 16 декабря 1966 г.;

2) акты Совета Европы, членом которого является Россия: Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 г., Европейская социальная хартия 1961 г. (подписана Российской Федерацией 14 сентября 2000 г., но пока не ратифицирована);

3) международные соглашения Российской Федерации со странами СНГ и дальнего зарубежья (например, Соглашение государств-участников СНГ о порядке расследования несчастных случаев на производстве, происшедших с работниками при их нахождении вне государства проживания от 9 декабря 1994 г., Соглашение между Правительством РФ и Правительством Литовской Республики о временной трудовой деятельности граждан от 29 июня 1999 г.);

4) акты Международной организации труда (МОТ): декларации, конвенции, рекомендации.

Декларация МОТ – акт, провозглашающий основные идеи, на которых базируется международное правовое регулирование трудовых и связанных с ними отношений. Декларация не требует ратификации.

Конвенция МОТ – многостороннее международное соглашение государств – членом МОТ, подлежащее ратификации и налагающее обязательства на ратифицировавшие ее государства. Страны, не ратифицировавшие конвенцию, обязаны информировать МОТ о состоянии национального законодательства и практики в соответствующей области.

Рекомендация МОТ – акт, содержащий обращенное к государствам – членам МОТ пожелание ввести соответствующие нормы в национальное законодательство и не нуждающийся в ратификации.

2. Акты социального партнерства. К числу этих актов относятся коллективные договоры и соглашения. Коллективный договор не следует путать с локальными нормативными актами. Их объединяет только сфера действия, однако правовая природа этих актов различна: локальные акты носят односторонний характер, так как принимаются работодателем, а коллективный договор представляет собой соглашение социальных партнеров.

II. Договоры с персонифицированным содержанием. К договорам с персонифицированным содержанием относятся индивидуальные трудовые договоры, заключаемые между конкретными работниками и работодателями.

3. Субъекты трудового права

Субъекты трудового права наделяются правовым статусом, который дает им право участвовать в конкретных правоотношениях.

Правовой статус субъектов трудового права включает:

1. Трудовую правосубъектность (правоспособность и дееспособность).
2. Права и обязанности.
3. Гарантии прав и обязанностей.
4. Ответственность за надлежащее исполнение возложенных на субъекта обязанностей.

1) Трудовая правосубъектность означает, что при наличии определенных условий (достижения конкретного возраста – для гражданина; имущественной обособленности – для организаций; организационных предпосылок – для трудового коллектива) они способны быть субъектами конкретных правоотношений в сфере труда, обладать правами и обязанностями.

2) Права и обязанности непосредственно вытекают из закона, представляют ядро правового статуса субъекта трудового права. Перечень основных прав и обязанностей субъектов трудового права различен и определяется их социальным предназначением и характером выполняемых функций в сфере труда.

3) Гарантии прав и обязанностей и ответственность за ненадлежащее исполнение обязанностей.

Гарантии способствуют свободе действий субъектов по реализации своих прав (поощряют их).

4) Ответственность, точнее ее меры, воздействуют на субъектов путем применения к ним санкций, если они выполняют ненадлежащим образом свои обязанности.

Субъектами трудового права являются:

- трудоспособные граждане;
- работодатели (организации) и их администрации;
- профкомы и иные представительные органы работников;
- социальные партнеры на различных уровнях;
- правоохранительные соответствующие органы (комиссии по трудовым спорам, суд, примирительная комиссия, трудовой арбитраж, органы надзора и контроля за охраной труда и трудовым законодательством).

Уделим особое внимание *гражданам как субъектам трудового права*.

Законодательство о труде различает три основные категории граждан как субъектов трудового права: а) лица наемного труда (работники); б) предприниматели (работодатели); в) работающие собственники – члены ассоциаций, коопераций, акционерных обществ и корпораций. Соответственно этому в сфере труда следует различать и три вида статусов граждан.

Трудовая правосубъектность устанавливается действующим законодательством по достижении гражданами 16-летнего возраста. Это минимальный возраст для *лиц наемного труда*. Особые условия приема на работу установлены для 15-летних подростков и школьников, учащихся начальных и средних профессиональных учебных заведений. В свободное от

учебы время школьники могут устраиваться на легкую работу по достижении 14 лет, но с согласия родителей или заменяющих родителей лиц – усыновителей или попечителя (ст. 63 ТК РФ).

Для лиц наемного труда нормы права, устанавливающие возрастной критерий, имеют императивный характер.

Помимо возрастного критерия, трудовую правосубъектность граждан характеризует волевой критерий. Не могут быть субъектами трудового права граждане, признанные по суду недееспособными. На государственную службу и в ведомственную охрану не принимаются и лица, признанные судом ограниченно дееспособными. Вследствие сильного расстройства умственных способностей эти граждане не могут в должной мере контролировать служебную, предпринимательскую и трудовую деятельность, осмысленно выполнять возложенные на них правовые трудовые обязанности.

Становление рыночной экономики в России обусловило необходимость законодательного регулирования трудовой правосубъектности *граждан-предпринимателей (работодателей)*.

Право на предпринимательскую деятельность предоставляется всем трудоспособным гражданам РФ, не ограниченным в установленном законом порядке в своей дееспособности. Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя (ст. 23 ГК РФ).

С получением статуса предпринимателя гражданин получает и статус работодателя – субъекта трудового права.

Под предпринимательством следует понимать инициативную самостоятельную деятельность граждан, включающую организацию наемного труда и направленную на получение прибыли. Эта деятельность осуществляется гражданами на свой риск и под имущественную ответственность в пределах, определяемых организационно-правовой формой предпринимательства.

Трудовая правосубъектность у данной категории граждан наступает с 16-летнего возраста (ст. 27 ГК РФ). Хотя в юридической литературе встречается мнение, что наиболее приемлемый возраст для данной категории граждан – 18 лет.

Третью категорию граждан – субъектов трудового права – составляют лица, *совместно занимающиеся предпринимательством, и работающие собственники*. Характерной особенностью их трудовой правосубъектности является то, что она тесно переплетается с гражданской правосубъектностью, поскольку их личный труд осуществляется обычно в рамках единой кооперации собственников – полном товариществе, кооперативе. Поэтому в соответствии со ст. 69-81 ГК РФ отношения, возникающие на основе договора о членстве в полном товариществе, регулируются гражданским законодательством. Сложнее решается вопрос о правосубъектности членов производственных кооперативов (артелей). Будучи собственниками имущества кооператива и участвуя личным трудом в его деятельности, члены производственного кооператива несут по обязательствам кооператива субсидиарную ответственность, что нетипично для работников – субъектов трудового права (ст. 107 ГК РФ).

Таким образом, из сказанного можно сделать вывод, что трудовая правосубъектность работающих собственников пока еще не имеет единого отраслевого юридического основания, а регламентируется двумя отраслями права – гражданским и трудовым.

Права и обязанности работника

В соответствии со ст.21 Трудового кодекса РФ работник **имеет право** на:

1. заключение, изменение и расторжение трудового договора в порядке и на условиях, которые установлены данным ТК РФ, иными федеральными законами;

2. предоставление ему работы, обусловленной трудовым договором;

3. рабочее место, соответствующее условиям, предусмотренным государственными стандартами организации и безопасности труда и коллективным договором;

4. современную и в полном объеме выплату заработной платы в соответствии со своей квалификацией, сложностью труда, количеством и качеством выполненной работы;

5. отдых, обеспечиваемый установлением нормальной продолжительности рабочего дня и т.д. для сокр.врем.;

6. полную достоверную информацию об условиях труда и требованиях охраны труда на рабочем месте;

7. профессиональную подготовку, переподготовку и повышение своей квалификации в порядке, установленном ТК РФ, иными федеральными законами;

8. объединение, включая право на создание профессиональных союзов и вступление в них для защиты своих трудовых прав, свобод и законных интересов;

9. участие в управлении организацией в предусмотренных ТК РФ, иными федеральными законами и коллективным договором формах;

10. ведение коллективных переговоров и заключение коллективных договоров и соглашений через своих представителей, а также право на информацию о выполнении коллективного договора, соглашений;

11. защиту своих трудовых прав, свобод и законных интересов всеми не запрещенными законом способами;

12. разрешение индивидуальных и коллективных трудовых споров, включая право на забастовку, в порядке, установленном ТК РФ, иными федеральными законами;

13. возмещение вреда, причиненного работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей, и компенсацию морального вреда в порядке, установленном ТК РФ, иными федеральными законами;

14. обязательное социальное страхование в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Работник согласно ст. 21 ТК РФ **обязан**:

1. добросовестно исполнять свои трудовые обязанности, возложенные на него трудовым договором;

2. соблюдать правила внутреннего трудового распорядка организации;

3. соблюдать трудовую дисциплину;

4. выполнять установленные нормы труда;
5. соблюдать требования по охране труда и обеспечению безопасности труда;
6. бережно относиться к имуществу работодателя и других работников;
7. незамедлительно сообщить работодателю либо непосредственно руководителю о возникновении ситуации, представляющей угрозу жизни и здоровью людей, сохранности имущества работодателя.

Данные права и обязанности являются статусными (конституционными или общими) и относятся ко всем работникам – субъектам трудового права.

Гарантии трудовых прав граждан

Гарантии, во-первых, предупреждают нарушения обязанными субъектами трудовых прав; во-вторых, устанавливают границы действий обязанных лиц; в-третьих, обеспечивают возможность своевременного обжалования действий, нарушающих указанные права; в-четвертых, обеспечивают компенсацию материального ущерба, вызванного их нарушением, за счет виновных лиц.

К типичным гарантиям реализации права граждан России на труд относятся нормы, регулирующие деятельность органов Федеральной службы труда и занятости, которые предпринимают меры по трудоустройству граждан.

Гарантия обращаться в органы по рассмотрению трудовых споров и т.д.

Устанавливаются гарантии и для предпринимателей и работающих собственников.

Среди указанных гарантий важное место занимают следующие: равное право доступа всех субъектов предпринимательской деятельности на рынок, к материальным, финансовым, трудовым, информационным и природным ресурсам; равные условия их деятельности, независимо от их вида и правовых форм; недопущение отказа в регистрации по мотивам нецелесообразности; защита прав и интересов субъектов предпринимательской деятельности, действующих на территории России, других иностранных государств на основе международных соглашений и т.д.

Завершающим элементом содержания правового статуса граждан – субъектов трудового права – является их ответственность за надлежащее выполнение своих обязанностей.

На практике такая ответственность субъектов трудового права проявляется в двух ее разновидностях: позитивной и ретроспективной (негативной). Позитивная ответственность – это ответственность за современное и будущее качественное выполнение субъектом своих обязательств. Негативная ответственность – ответственность за уже совершенное некачественное выполнение субъектом своих обязательств.

Следует полагать, что уже само закрепление в правовых нормативных актах обязанностей наемных работников и предпринимателей – работодателей предполагает позитивную ответственность за их выполнение. И эта ответственность является не только моральной, но и правовой, поскольку вытекает из требования юридических норм (правил поведения) и определяет ответственное поведение субъекта в настоящем и будущем.

Ретроспективная (негативная) ответственность состоит в том, что субъект трудового права – гражданин за нарушение своих обязанностей понуждается

претерпеть невыгодные для себя последствия; предусмотренные санкциями правовых норм. Однако основное назначение такой ответственности – предупредительное. Дело в том, что сама возможность применения санкций служит здесь средством формирования у субъекта (гражданина) стимула к качественному выполнению своих обязанностей. И в этом смысле ретроспективная (негативная) ответственность имеет определенную направленность и в будущее, т.е. характеризуется и позитивными чертами.

Включение в правовой статус субъектов трудового права (граждан) различных видов ретроспективной (негативной) ответственности – дисциплинарной, материальной, административной и т.п. – объясняется тем, что соблюдение статутных обязанностей указанных субъектов нередко обеспечивается не одной, а несколькими санкциями норм, имеющими порой различную отраслевую принадлежность. Так, например, предприниматель несет ответственность за ненадлежащее исполнение заключенных договоров (в том числе трудовых договоров, контрактов), нарушение прав собственности других субъектов, загрязнение окружающей среды, нарушение антимонопольного законодательства и др.

4. Трудовой договор

Понятие и стороны трудового договора. Трудовой договор является центральным понятием трудового права. Трудовому договору посвящены главы с 10 по 14 ТК РФ (ст. 56 – 90 ТК). Кроме того, особенности трудового договора с отдельными категориями работников содержатся в гл. 41 – 55 ТК РФ и других нормативных актах.

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

Сторонами в трудовом договоре являются работник и работодатель.

Работодателем может быть любое юридическое лицо (любой организационно-правовой формы), а также физическое лицо.

Работодателями физическими лицами признаются:

1. индивидуальные предприниматели;
2. частные нотариусы;
3. адвокаты, учредившие адвокатские кабинеты;
4. иные лица, чья деятельность подлежит государственной регистрации и (или) лицензированию;
5. физические лица, заключившие трудовой договор с работниками для удовлетворения бытовых потребностей (няни, водители, домработницы и т.д.).

Работодателями могут быть граждане, обладающие полной гражданской дееспособностью.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет могут заключать трудовой договор с работниками при наличии собственного заработка, стипендий, иных доходов с письменного согласия своих законных представителей (родителей, опекунов, попечителей).

Работником является лицо, вступившее в трудовое отношение с работодателем.

Вступать в качестве работников в трудовые отношения имеют право лица, достигшие 16 лет, в некоторых случаях и не достигшие этого возраста.

В отличие от гражданско-правовых договоров работник вкладывает свой труд в общее дело трудового коллектива, становится его членом.

Трудовой договор заключается для выполнения работником определенной трудовой функции.

Трудовую функцию можно определить как конкретный круг работ, установленный в трудовом договоре по соглашению между работником и работодателем, за выполнение которого работник несет ответственность. При этом важно понимать, что Трудовой кодекс запрещает требовать от работника выполнение работы, не обусловленной трудовым договором.

Содержание трудового договора. Содержание трудового договора составляют его условия, установленные законодательством о труде, коллективными договорами, соглашениями, а также доверенностью сторон.

Обязательными условиями трудового договора являются следующие (ст. 57 ТК РФ):

1. место работы;
2. трудовая функция (работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности; конкретный вид поручаемой работнику работы);
3. дата начала работы;
4. условия оплаты труда;
5. режим рабочего времени и времени отдыха;
6. компенсация за тяжелую работу и работу с вредными или опасными условиями труда;
7. условие об обязательном социальном страховании работника в соответствии с законодательством.

В трудовом договоре указываются:

1. Ф.И.О. работника и наименование работодателя (Ф.И.О. работодателя – физического лица), заключивших трудовой договор;
2. сведения о документах, удостоверяющих личность работника и работодателя – физического лица;
3. индивидуальный номер налогоплательщика (ИНН) для работодателей (за исключением физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями);
4. сведения о представителе работодателя, подписавшем трудовой договор, и основание, в силу которого он наделен соответствующими полномочиями;
5. место и дата заключения трудового договора.

Договоры могут заключаться:

1. на неопределенный срок, т.е. без указания срока;
2. на определенный срок не более 5 лет (срочный трудовой договор).

Разновидностями срочных трудовых договоров являются трудовые договоры о временной работе (на срок до 2-х месяцев) – ст. 289 ТК и о сезонной работе (на период сезона, но, как правило, не более чем на 6 месяцев) – ст. 293 ТК.

Порядок заключения трудового договора. Общий порядок заключения трудового договора (приема на работу) регулируется гл. 11 (ст. 63-71) ТК РФ.

Поступающий на работу в соответствии со ст. 65 ТК должен представить работодателю следующие документы:

1. паспорт или иной документ, удостоверяющий личность;
2. трудовую книжку;
3. страховое свидетельство государственного пенсионного страхования;
4. документы воинского учета – для военнообязанных лиц, подлежащих призыву на военную службу;
5. документ об образовании, о квалификации или наличии специальных знаний при поступлении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки.

Трудовой договор должен быть заключен в письменной форме, составлен в 2-х экземплярах, каждый из которых подписывается сторонами.

Оформленный надлежащим образом трудовой договор считается заключенным, если работник был допущен к работе с ведома работодателя. Оформление трудового договора должно быть произведено в течение 3-х рабочих дней со дня фактического допущения к работе (ст. 67 ТК). В этот срок прием на работу оформляется приказом (распоряжением).

До подписания трудового договора работодатель должен ознакомить работника с правилами внутреннего трудового распорядка под роспись.

При заключении трудового договора соглашением сторон может быть установлено испытание, цель которого – проверка соответствия работника поручаемой работе (ст. 70 ТК РФ).

Срок испытания не может превышать 3-х месяцев (для руководителей 6 месяцев).

Изменение трудового договора. По соглашению сторон возможно любое изменение условий трудового договора в любое время, на любой срок, по любым причинам при соблюдении фундаментального требования: не должно нарушаться трудовое законодательство и не должно ухудшаться положение работника по сравнению с законодательно установленным. В этом случае требуется письменное оформление достигнутого соглашения. Об этом свидетельствует ст. 72 ТК РФ.

Если инициатива исходит от работника, необходимо:

1. его письменное заявление;
2. резолюция работодателя;
3. оформление достигнутого соглашения приказом;
4. внесение соответствующей записи в трудовую книжку.

Если инициатива исходит от работодателя, необходимо:

1. письменное согласие работника;
2. оформление его приказом (распоряжением) работодателя;
3. внесение соответствующей записи в трудовую книжку.

Что подразумевает закон под изменением трудового договора? Ответ на этот вопрос имеет большое практическое значение, поскольку различное его толкование зачастую приводит к конфликтной ситуации.

Изменение может состоять:

1. в изменении трудовой функции работника как одного из условий трудового договора. Если трудовая функция определена указанием на специальность, квалификацию или должность, работнику может быть поручена любая работа, входящая в круг обязанностей по данной специальности, квалификации, должности.

Характер трудовой функции должен быть определен в тарифно-квалификационных справочниках работ и профессий, должностных инструкциях и др. нормативных правовых актах, устанавливающих круг обязанностей работников. Об изменении трудовой функции можно говорить тогда, когда работнику адресуются поручения, не предусмотренные названными документами.

Когда работодателями являются физические лица, важно, чтобы в трудовом договоре круг трудовых обязанностей и работ был определен наиболее четко.

2. в изменении условий работы. С учетом особенностей современного периода и нового трудового законодательства, под местом работы следует понимать расположенное в определенной местности юридическое лицо соответствующей организационно-правовой формы и формы собственности, а при уточнении в трудовом договоре структурного подразделения и (или) рабочего места – соответственно и обусловленное трудовым договором подразделения организации и (или) рабочее место. Местом работы у работодателя – физического лица является местонахождение работодателя либо согласованное сторонами место исполнения трудовых обязанностей работником.

3. в смене местности. Под другой местностью понимается другой населенный пункт в соответствии с существующим административно-правовым делением.

Изменением трудового договора является модификация и иных условий труда, относящихся к обязательным (ст. 57 ТК) – система оплаты труда, размер заработной платы, режим труда и отдыха и т.д.

Кроме того, следует квалифицировать как изменение трудового договора – изменение и других, важных именно для данного работника, условий труда.

Виды изменений трудового договора:

1. перевод на другую работу;
2. перемещение на другое рабочее место внутри организации;
3. изменение существенных условий труда;
4. отстранение от работы.

Расторжение трудового договора.

В трудовом праве употребляются различные термины, связанные с прекращением трудового договора.

«Прекращение» следует отличать от термина «расторжение» и «увольнение».

Прекращение трудового договора – прекращение трудового правоотношения по всем основаниям, предусмотренным трудовым законодательством.

Расторжение трудового договора – прекращение трудового договора по одностороннему волеизъявлению одной из сторон.

Увольнение употребляется применительно к конкретному работнику.

Общие основания прекращения трудового договора.

1. Расторжение трудового договора по соглашению сторон (п. 1 ст. 77 ТК). Оно может последовать в любое время независимо от причины, побудившей стороны прийти к такому соглашению, и независимо от того, кто проявил инициативу.

2. Расторжение трудового договора, заключенного на определенный срок, вследствие истечения срока, за исключением случаев, когда трудовые отношения фактически продолжаются и ни одна из сторон не потребовала их прекращения (п. 2 ст. 77 ТК).

Автоматически такой договор не расторгается, а считается продленным на неопределенный срок, если ни одна из сторон не проявила инициативу к его прекращению.

Срочный трудовой договор.

Порядок расторжения срочного трудового договора предусмотрен в ст. 79 ТК РФ.

Если инициатива исходит от работодателя, работник должен быть предупрежден в письменной форме не менее чем за 3 календарных дня до увольнения. При необходимости оставить работу работнику придется увольняться по собственному желанию с предупреждением об увольнении за 2 недели (ст. 80 ТК РФ).

Трудовой договор, заключенный на время выполнения работы, расторгается по завершении данной работы.

Трудовой договор, заключенный на время отсутствия работника, расторгается с выходом этого работника.

Трудовой договор, заключенный на выполнение сезонных работ, расторгается по истечении сезона.

Ст. 261 ТК РФ устанавливает для работодателей ограничение в праве расторжения срочного трудового договора по истечении срока. В случае истечения срока срочного трудового договора во время беременности по письменному заявлению женщины работодатель обязан продлить срок трудового договора до окончания беременности.

3. Расторжение трудового договора по инициативе работника (п. 3 ст. 77 ТК РФ);

4. Расторжение трудового договора по инициативе работодателя (п. 4 ст. 77 ТК РФ);

5. Расторжение трудового договора в связи с переводом работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или на выборную работу (должность) (ст. 77 п. 5).

Увольнение по переводу к другому работодателю может состояться при наличии следующих условий:

- 1) согласия работника на перевод;
- 2) согласие работодателя по месту работы уволить работника в порядке перевода;
- 3) согласие работодателя по будущему месту работы принять работника по переводу.

При отсутствии хотя бы одного из этих условий увольнение по переводу не состоится.

Увольнение вследствие перехода на выборную должность производится только после того, как состоится акт избрания работника на эту должность.

6. Прекращение трудового договора в связи со сменой собственника организации или реорганизации (п. 6 ст. 77 ТК РФ).

7. Расторжение трудового договора при отказе работника от продолжения работы в связи с изменением определенных сторонами условий трудового договора (п. 7 ст. 77 ТК РФ).

8. Прекращение трудового договора вследствие отказа перевода на другую работу в связи с состоянием здоровья по медицинскому заключению (п. 8 ст. 77 ТК РФ).

Обязательное условие для увольнения – наличие медицинского заключения, исключающего возможность продолжения работы.

9. Расторжение трудового договора в случае отказа работника от перевода в связи с перемещением работодателя в другую местность (п. 9 ст. 77 ТК РФ);

В этом случае работнику выплачивается выходное пособие в размере двухнедельного среднего заработка (ст. 178 ТК РФ).

10. Расторжение трудового договора по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон (п. 10 ст. 77 ТК РФ).

11. Расторжение трудового договора вследствие нарушения установленных правил заключения трудового договора, если это нарушение исключает возможность продолжения работы (п. 11 ст. 77 ТК РФ).

Это происходит в следующих случаях:

1) при заключении трудового договора в нарушении приговора суда о лишении конкретного лица права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;

2) при заключении трудового договора на выполнение работы, противопоказанной данному лицу по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением;

3) при заключении трудового договора в нарушение постановления судьи, должностного лица, органа, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, исключающем возможность исполнения работником трудовых обязанностей;

4) в других случаях, предусмотренных федеральными законами.

Расторжение трудового договора по инициативе работника

Расторжение трудового договора по инициативе работника производится по его собственному желанию и регулируется ст. 80 ТК РФ.

Работник вправе в любое время расторгнуть трудовой договор, предупредив письменно работодателя за 2 недели до увольнения. Течение указанного срока начинается на следующий день после получения работодателем заявления работника об увольнении. Изменение срока предупреждения возможно только по соглашению сторон. В одностороннем порядке ни работник, ни работодатель изменить этот срок не имеют права.

До истечения срока предупреждения об увольнении работник вправе отозвать свое заявление, кроме случаев, когда на его место был приглашен другой работник (в письменной форме в порядке перевода).

В некоторых случаях работодатель обязан расторгнуть трудовой договор в срок, указанный в заявлении работника.

1. Если в силу уважительных причин работник не может продолжать работу (зачисление в вуз, выход на пенсию и т.д.);

2. Если работодателем нарушены нормы трудового законодательства, условия коллективного или трудового договора.

Работодатель не вправе задерживать увольнение, ссылаясь на отсутствие замены, на невозможность передачи материальных ценностей, которые обслуживал работник, на наличие у работника задолженности за неотработанные дни отпуска и другие подобные обстоятельства. По истечении срока предупреждения об увольнении работник вправе прекратить работу, а работодатель обязан выдать ему трудовую книжку и произвести с ним окончательный расчет. Оставить работу до истечения срока предупреждения нельзя, это дает основание работодателю уволить работника за прогул.

Заявление об увольнении должно быть подано добровольно. Работодатель не вправе – ни при каких обстоятельствах – предлагать работнику, а тем более настаивать на подаче им заявления об увольнении по собственному желанию. Если такое произойдет, работник вправе оспорить увольнение в суде, и при доказанности этого факта он подлежит восстановлению на работе с выплатой среднего заработка за все время вынужденного прогула. По требованию работника возможна и компенсация морального вреда.

Для некоторых категорий работников установлены иные сроки предупреждения об увольнении по собственному желанию. Как правило, это касается досрочного расторжения срочных трудовых договоров.

Возможна ситуация, когда в период предупреждения работником об увольнении по собственному желанию у работодателя появилось другое основание для расторжения с ним трудового договора (прогул и т.д.). в таком случае трудовой договор может быть расторгнут по этому основанию до издания приказа об увольнении по собственному желанию работника.

Если по истечении срока предупреждения об увольнении трудовой договор не был расторгнут и работник не настаивает на увольнении, действие трудового договора продолжается.

Основания расторжения трудового договора по инициативе работодателя (ст.81 ТК РФ).

Трудовой договор может быть расторгнут работодателем в случаях:

1) ликвидации организации либо прекращения деятельности индивидуальным предпринимателем;

2) сокращения численности или штата работников организации, индивидуального предпринимателя;

3) несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации;

4) смены собственника имущества организации (в отношении руководителя организации, его заместителей и главного бухгалтера);

5) неоднократного неисполнения работником без уважительных причин трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание;

б) однократного грубого нарушения работником трудовых обязанностей:

а) прогула, то есть отсутствия на рабочем месте без уважительных причин в течение всего рабочего дня (смены) независимо от его (ее) продолжительности, а также в случае отсутствия на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня (смены);

б) появления работника на работе (на своем рабочем месте либо на территории организации – работодателя или объекта, где по поручению работодателя работник должен выполнять трудовую функцию) в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения;

в) разглашения охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной и иной), ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей, в том числе разглашения персональных данных другого работника;

г) совершения по месту работы хищения (в том числе мелкого) чужого имущества, растраты, умышленного его уничтожения или повреждения, установленных вступившим в законную силу приговором суда или постановлением судьи, органа, должностного лица, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях;

д) установленного комиссией по охране труда или уполномоченным по охране труда нарушения работником требований охраны труда, если это нарушение повлекло за собой тяжкие последствия (несчастный случай на производстве, авария, катастрофа) либо заведомо создавало реальную угрозу наступления таких последствий;

7) совершения виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные или товарные ценности, если эти действия дают основание для утраты доверия к нему со стороны работодателя;

8) совершения работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы;

9) принятия необоснованного решения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями и главным бухгалтером, повлекшего за собой нарушение сохранности имущества, неправомерное его использование или иной ущерб имуществу организации;

10) однократного грубого нарушения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями своих трудовых обязанностей;

11) представления работником работодателю подложных документов при заключении трудового договора;

12) предусмотренных трудовым договором с руководителем организации, членами коллегиального исполнительного органа организации.

ТК РФ оставляет данный перечень открытым, предусматривая возможность установления иных оснований федеральными законами.

Порядок проведения аттестации устанавливается трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, локальными нормативными актами, принимаемыми с учетом мнения представительного органа работников.

Увольнение в связи с сокращением численности или штатов работников и несоответствием работника занимаемой должности производится, если невозможно перевести работника с его письменного согласия на другую имеющуюся у работодателя работу (как вакантную должность или работу, соответствующую квалификации работника, так и вакантную нижестоящую должность или нижеоплачиваемую работу), которую работник может выполнять с учетом его состояния здоровья. При этом работодатель обязан предлагать работнику все отвечающие указанным требованиям вакансии, имеющиеся у него в данной местности. Предлагать вакансии в других местностях работодатель обязан, если это предусмотрено коллективным договором, соглашениями, трудовым договором.

В случае прекращения деятельности филиала, представительства или иного обособленного структурного подразделения организации, расположенного в другой местности, расторжение трудовых договоров с работниками этого подразделения производится по правилам, предусмотренным для случаев ликвидации организации.

Увольнение работника в связи с совершением виновных действий в связи с обслуживанием денежных или товарных ценностей и совершения работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, в случаях, когда виновные действия, дающие основания для утраты доверия, либо соответственно аморальный проступок совершены работником вне места работы или по месту работы, но не в связи с исполнением им трудовых обязанностей, не допускается позднее одного года со дня обнаружения проступка работодателем.

Не допускается увольнение работника по инициативе работодателя (за исключением случая ликвидации организации либо прекращения деятельности индивидуальным предпринимателем) в период его временной нетрудоспособности и в период пребывания в отпуске.

Прекращение трудового договора по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон.

В трудовом законодательстве в самостоятельную группу выделены основания прекращения трудового договора вследствие обстоятельств, не зависящих от воли сторон. Они предусмотрены ст. 83 ТК.

По п.1 ст. 83 ТК прекращается трудовой договор с работником при призыве его на военную службу или направлении его на альтернативную гражданскую службу.

Для увольнения работника по данному основанию требуется соответствующий документ, подтверждающий факт призыва на военную службу или направления на альтернативную гражданскую службу, поскольку увольнение по данному основанию порождает определенные правовые последствия. Пребывание на службе не прерывает трудового стажа; увольнение производится с выплатой выходного пособия в размере двухнедельного заработка; в случае демобилизации в течение трех месяцев гражданин имеет право вернуться на прежнее место работы. Если работник намерен уволиться в связи с предстоящим призывом, он вправе это сделать на общих основаниях: по собственному желанию с предупреждением об увольнении за две недели.

Пункт 2 ст. 83 ТК предусматривает расторжение трудового договора вследствие восстановления на работе работника, ранее выполнявшего эту работу, по решению Государственной инспекции труда или суда.

Речь идет об увольнении работника, который был принят на работу (должность) вместо уволенного или переведенного с нее работника, который впоследствии был восстановлен на прежней работе. В этой ситуации на одном рабочем месте или одной должности оказываются два человека – ранее уволенный или переведенный и восстановленный на работе и вновь принятый.

Увольнение по рассматриваемому основанию возможно, если восстановление ранее работавшего на работе было произведено в установленном законом порядке судом или по решению Государственной инспекции труда.

Расторжению трудового договора по данному основанию должно предшествовать предложение работнику о переводе на другую работу, что позволяет избежать увольнения. При отказе от перевода увольнение производится с выплатой выходного пособия в размере двухнедельного среднего заработка.

Пункт 3 ст. 83 ТК предусматривает прекращение трудового договора вследствие неизбрания работника на должность. Имеется в виду работа на выборных должностях, а также на должностях, замещаемых по конкурсу. Окончание срока работы на выборной должности, неизбрание на новый срок исключает возможность продолжения трудовых отношений независимо от воли сторон.

Пункт 4 ст. 83 ТК предусматривает прекращение трудового договора при совершении работником преступления.

Для увольнения по данному основанию требуется два условия в совокупности:

1) чтобы вступил в законную силу обвинительный приговор суда (возбуждение уголовного дела, взятие под стражу, предъявление обвинения не являются основаниями для увольнения);

2) чтобы примененная судом мера наказания исключала возможность продолжения работы; поэтому не может последовать увольнение по п. 4 ст. 83 ТК, если работник осужден условно, с отсрочкой исполнения наказания, приговорен к штрафу или иной мере наказания, не исключающей продолжения работы.

В практике возможны ситуации, при которых приговор суда не исключает возможности продолжения работы, следовательно, увольнение по п. 4 ст. 83 ТК

невозможно, однако совершенное преступление несовместимо с продолжением работы. В таких случаях при наличии у работодателя законных оснований работник может быть уволен по инициативе работодателя (например, за утрату доверия, за хищение по месту работы и т.д.). При отсутствии таких оснований трудовые отношения продолжаются.

По п. 5 ст. 83 ТК трудовой договор прекращается при признании работника полностью неспособным к трудовой деятельности в соответствии с медицинским заключением, выданным в установленном законом порядке. То есть практически речь идет об установлении инвалидности. В этих случаях трудовые отношения объективно не могут сохраниться и работодатель обязан расторгнуть с работником трудовой договор.

По п. 6 ст. 83 ТК трудовой договор прекращается в связи со смертью работника либо работодателя – физического лица, а также с признанием судом работника либо работодателя – физического лица умершим или безвестно отсутствующим. Признание гражданина безвестно отсутствующим, а также объявление умершим осуществляется в соответствии с нормами гражданского законодательства (ст. 42,45 Гражданского кодекса РФ).

По п. 7 ст. 83 ТК трудовой договор прекращается вследствие наступления чрезвычайных обстоятельств, препятствующих продолжению трудовых отношений (военные действия, катастрофа, стихийное бедствие, крупная авария, эпидемия и др.). При этом требуется, чтобы данное обстоятельство было признано решением Правительства РФ или соответствующим органом исполнительной власти субъекта Российской Федерации.

По п. 8 ст. 83 ТК трудовой договор прекращается вследствие дисквалификации или иного административного наказания, исключающего возможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору.

Дисквалификация заключается в лишении гражданина права занимать руководящие должности в органе управления юридического лица, входить в совет директоров, осуществлять предпринимательскую деятельность по управлению юридическим лицом, а также осуществлять управление юридическим лицом в иных случаях.

Дисквалификация устанавливается на срок от 6 месяцев до 3 лет и назначается судьей. Эта мера административного наказания применяется за нарушения законодательства о труде и правил охраны труда, за ненадлежащее управление юридическим лицом, за нарушение законодательства о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей и другие административные правонарушения.

Трудовой договор прекращается и при применении таких административных наказаний, как лишение специального права, административный арест.

Указанные меры административного наказания объективно исключают возможность продолжения работы.

По п. 9 ст. 83 ТК трудовой договор прекращается вследствие истечения срока действия, приостановления действия на срок более двух месяцев или лишения работника специального права (лицензии, права на управление

транспортными средствами, права на ношение оружия и др.). Эти обстоятельства также исключают возможность продолжения работы.

По п. 10 ст. 83 ТК трудовой договор расторгается вследствие прекращения допуска к государственной тайне, если выполняемая работа требует такого допуска.

Основания и условия прекращения допуска к государственной тайне предусмотрены ст. 22 и 23 Закона «О государственной тайне». Таковыми являются: однократное нарушение работником обязательств, связанных с защитой государственной тайны; наличие у работника медицинских противопоказаний для работы с использованием сведений, составляющих государственную тайну, и ряд других.

По п. 11 ст. 83 ТК трудовой договор расторгается в случае отмены решения суда или решения государственной инспекции труда о восстановлении работника на работе.

В данной ситуации продолжение трудовых отношений исключено.

По п. 12 ст. 83 ТК трудовой договор прекращается вследствие приведения общего количества работников, являющихся иностранными гражданами или лицами без гражданства, в соответствии с допустимой долей таких работников, установленной Правительством РФ для работодателей, осуществляющих на территории России определенные виды экономической деятельности.

Оформление прекращения трудового договора.

Порядок оформления прекращения трудового договора регламентируется ст. 84 ТК, введенной Федеральным законом от 30 июня 2006 г. № 90-ФЗ.

Прекращение трудового договора оформляется приказом (распоряжением) работодателя, с которым работник должен быть ознакомлен под роспись. По требованию работника ему должна быть выдана заверенная копия приказа (распоряжения). При невозможности ознакомления работника с приказом или отказе от подписи на приказе (распоряжении) делается соответствующая запись.

Днем прекращения трудового договора является последний день работы, кроме случаев, когда работник фактически не работал, но в соответствии с законодательством за ним сохранялось место работы.

В день прекращения трудового договора работнику должна быть выдана трудовая книжка и по требованию работника – копии документов о работе.

Если выдать трудовую книжку в день увольнения невозможно в связи с отсутствием работника на работе или отказом последнего от ее получения, работодатель обязан направить уволенному уведомление о необходимости явиться за получением трудовой книжки или дать согласие на отправку ее по почте. Со дня направления уведомления работодатель освобождается от ответственности за выдержку выдачи трудовой книжки. Ответственность не наступает также в ряде других случаев, предусмотренных ст. 84 ТК.

По письменному обращению работника, не получившего после увольнения трудовую книжку, работодатель обязан выдать ее не позднее трех рабочих дней со дня обращения работника.

Порядок обжалования увольнений.

Защита работников от незаконных увольнений осуществляется непосредственно судом. В судах рассматриваются индивидуальные трудовые

споры по заявлениям работников о восстановлении на работе независимо от оснований прекращения трудового договора, об изменении даты и формулировки причины увольнения, об оплате за время вынужденного прогула.

Если работник считает, что трудовой договор с ним был расторгнут незаконно, он вправе обратиться в суд, минуя комиссию по трудовым спорам, с иском о восстановлении на работе, а если он не желает продолжать работу – с иском о признании увольнения незаконным и изменении формулировки увольнения на «собственное желание» (ст. 391 ТК). При этом истцы – по искам о восстановлении на работе, взыскании заработной платы и иным требованиям, вытекающим из трудовых отношений, освобождаются от уплаты государственной пошлины (ст. 89 ГПК и ст. 393 ТК).

В соответствии со ст. 392 ТК иск должен быть предъявлен в течение месяца со дня вручения уволенному работнику копии приказа об увольнении либо со дня выдачи ему трудовой книжки. Если месячный срок пропущен по уважительной причине, он может быть восстановлен судом, поэтому истечение срока не лишает гражданина права обратиться в суд и требовать рассмотрения его заявления.

Дела о восстановлении на работе рассматриваются и разрешаются судом до истечения месяца со дня поступления заявления в суд (ст. 154 ГПК).

В случае признания увольнения незаконным суд выносит решение о восстановлении уволенного работника на работе или по его просьбе об изменении формулировки на «увольнение по собственному желанию». При этом выносится решение о выплате работнику среднего заработка за все время вынужденного прогула (срок этих выплат законом не ограничен). Кроме того, суд вправе по требованию работника вынести решение о возмещении ему денежной компенсации морального вреда, причиненного незаконным увольнением. Размер компенсации определяется судом (ст. 394 ТК).

Решение суда о восстановлении на работе подлежит немедленному исполнению. При задержке работодателем исполнения решения суда последний выносит определение о выплате работнику среднего заработка за все время задержки (ст. 396 ТК).

Контрольные вопросы по теме

1. Что такое трудовое право? Определите предмет трудового права.
2. В чем особенность метода трудового права?
3. Охарактеризуйте источники трудового права.
4. Кто относится к субъектам трудового права?
5. Перечислите права и обязанности работника по трудовому договору.
6. Что составляет содержание трудового договора?
7. Каков порядок заключения трудового договора?
8. Каков порядок изменения трудового договора?
9. В каком порядке трудовой договор может быть расторгнут по инициативе работника?
10. По каким основаниям трудовой договор может быть расторгнут по инициативе работодателя?

11. В каком порядке трудовой договор расторгается по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон?
12. Каков порядок обжалования увольнений?

Тема 9. Общая характеристика отдельных отраслей российского права

1. Основные отрасли российского права: общая характеристика

Вопрос о количестве отраслей права решается применительно к определённому этапу развития общества и национальной правовой системе. Это относится и к праву современной России. Отечественная система права представляет собой исторически сложившуюся своеобразную модель, складывающуюся из определённых отраслей права. Представляется возможным выделить следующие основные отрасли: конституционное (государственное), административное, финансовое, гражданское, семейное, трудовое, природоресурсное, уголовное, уголовно-процессуальное право, гражданско-процессуальное право, арбитражное процессуальное право, уголовно-исполнительное право.

Обратим внимание на некоторые особенности наиболее важных отраслей права.

1. Конституционное (государственное) право. *Предметом* этой отрасли являются отношения, возникающие по поводу закрепления основ конституционного строя, формирования государственных органов, закрепления естественных и неотчуждаемых прав и свобод человека и гражданина, определения правового статуса граждан. Преобладающим *методом* является *императивный (а конкретней – учредительно-закрепительный)*.

Основные *источники* конституционного права России: Конституция РФ; конституции республик; уставы других субъектов РФ; ФКЗ («О Правительстве Российской Федерации»), ФЗ («О гражданстве РФ», «Об общественных объединениях» и т.д.). Особенности конституционного права подробно рассмотрены в теме 6.

2. Административное право. *Предмет* – общественные отношения, складывающиеся в процессе осуществления государственного управления, т.е. в связи с организацией и функционированием системы исполнительной власти на всех уровнях государства. Особенность регулируемых административным правом отношений в том, что одним из участников непременно является государственный орган или должностное лицо, обладающее властными полномочиями. Это предопределяет то, что основной *метод* данной отрасли – *императивный, т.е. власти и подчинения*. Основные *источники*: Кодекс РФ об административных правонарушениях, федеральные законы («Об оружии» и др.). К тому же нормы административного права содержатся в указах Президента РФ, органов исполнительной власти субъектов РФ, в приказах и инструкциях министерств и других органов исполнительной власти.

3. Финансовое право. *Предмет* – денежно-кредитные отношения, формирование бюджета, взимание налогов и сборов и т.д. Непременная сторона отношений, регулируемых финансовым правом, *государственный орган*, наделённый властными полномочиями (налоговый орган, казначейство и др.). Основной *метод* – *императивный*. Наиболее значимые *источники*: Налоговый и Бюджетный кодексы РФ; федеральные законы («О банках и банковской деятельности» и др.); указы Президента РФ и Постановления Правительства РФ; нормативно-правовые акты республик и других субъектов РФ; приказы и инструкции Министерства финансов РФ и Министерства РФ по налогам и сборам.

4. Гражданское право. *Предмет* – имущественные и личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников. Специфика гражданско-правового регулирования в том, что оно строится на началах равноправия сторон, которым свойственна юридическая самостоятельность в выборе образа своих действий (преобладающий *метод* регулирования в данной отрасли – диспозитивный). Основной *источник* – Гражданский кодекс РФ, состоящий из четырех частей. Некоторые подотрасли гражданского права систематизированы в виде кодексов (Воздушный кодекс, Кодекс торгового мореплавания и др.). Особенности конституционного права подробно рассмотрены в теме 7.

5. Семейное право. *Предмет* – общественные отношения, возникающие в связи с состоянием родства, заключением и расторжением брака и т.д. Семейные отношения, как и гражданско-правовые, основаны на равенстве сторон. Преобладающий *метод регулирования* – *диспозитивный*. Основной *источник* – Семейный кодекс РФ.

6. Трудовое право. *Предмет* – общественные отношения, складывающиеся в связи с реализацией гражданами и иными физическими лицами своих способностей к труду. *Метод* трудового права имеет смешанный характер. Императивные нормы (запрещение труда женщин на тяжёлых работах), дозволительные (совместительство), поощрительные, стимулирующие и т.д. Основной *источник* – Трудовой кодекс РФ. Особенности конституционного права подробно рассмотрены в теме 8.

7. Природоресурсное право. *Предмет* – общественные отношения в сфере освоения, рационального использования обществом, государством, хозяйствующими субъектами и гражданами природных богатств, их охраны и защиты. Природоресурсное право складывается из целого ряда подотраслей. Некоторые из них, по мнению некоторых учёных-юристов, представляют самостоятельные отрасли права: а) земельное право, б) водное право, в) лесное право, г) горное право, д) воздушное право, е) экологическое право. Основной *источник* – Федеральный закон «Об охране окружающей среды». *Методы* регулирования природоресурсного права – *дозволения, разрешения, запреты* (то есть в данной отрасли сочетаются императивный и диспозитивный подходы).

8. Уголовное право. *Предмет* – общественные отношения, складывающиеся в связи предупреждением совершения индивидами преступлений (преступность и наказуемость деяния, основания уголовной ответственности, виды наказания

и др.). Уголовное право охраняет от преступных посягательств права и свободы человека и гражданина, конституционный строй, частную и государственную собственность и т.д. Единственный источник – Уголовный кодекс РФ. *Метод* регулирования – *императивный*.

9. Уголовно-процессуальное право. *Предмет* – отношения в связи с осуществлением уполномоченными государственными органами деятельности, направленной на установление оснований для уголовной ответственности и применения наказания к виновным лицам, а также порядок назначения наказания (расследование преступлений, отправление правосудия и т.д.). Методы регулирования – *императивный*, который является преобладающим, и *диспозитивный*, используемый относительно особых процедурных правил, свойственных этой сфере отношений (например, возможность отказаться от дачи показаний против самого себя либо близких родственников). Основной источник – Уголовно-процессуальный кодекс РФ.

10. Уголовно-исполнительное право. *Предмет* – общественные отношения, возникающие в результате вынесения судом обвинительного приговора и назначения наказания, в процессе его исполнения учреждениями и органами, исполняющими наказание, отбывания наказания осуждённым лицом. *Метод* регулирования – в основном *императивный*. Главный источник – Уголовно-исполнительный кодекс РФ.

11. Гражданско-процессуальное право. *Предмет* – отношения, складывающиеся при рассмотрении гражданских дел судами в сфере гражданского судопроизводства. *Методы регулирования* – *императивный* и *диспозитивный* в их сочетании. Главный источник – Гражданско-процессуальный кодекс РФ.

12. Арбитражное процессуальное право. *Предмет* – отношения, возникающие по поводу рассмотрения хозяйственных споров между юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями. *Методы регулирования* – *императивный* и *диспозитивный* в их сочетании. Основной источник – Арбитражный процессуальный кодекс РФ.

2. Публичное и частное право

В общем виде отрасли права подразделяются на две большие группы: публичное право и частное право.

Публичное право, по утверждениям древнеримского юриста Ульпиана, есть то, которое относится к обеспечению интересов общества, государства. Сфера действия публичного права – государственное управление, межгосударственные отношения, правосудие, государственно-правовое принуждение, т.е., по сути, *отношения власти и подчинения*. Иными словами, «публичное право – та часть системы действующего права, нормы которого направлены на защиту общего блага, государственного интереса, связаны с полномочиями и организационно-властной деятельностью государства, с выполнением общественных целей и задач».¹

¹ Кожевников С.Н. Общая теория права: курс лекций. – Н.Новгород: Изд-во ФГОУ ВПО «ВГАВТ», 2010. – С. 26.

В юридической литературе к публично-правовым отраслям права относятся конституционное, административное, финансовое, уголовное, уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное, арбитражно-процессуальное, уголовно-исполнительное право и др.

Частное право определяется в справочной литературе как собирательное понятие, которое объединяет отрасли права, регулирующие отношения в области интересов граждан, индивидуальных собственников, предпринимателей, различного рода объединений (корпораций) в их имущественной деятельности и личных отношениях, в отличие от публичного права, регулирующего и охраняющего общие интересы.¹ Можно определить частное право как совокупность юридических норм, регулирующих отношения частных лиц, охраняющих, обеспечивающих их интересы. Сущность частного права выражается в его принципах – независимости и автономности личности, признании защиты частной собственности, свободы договора и др. В сфере действия частного права индивид самостоятельно решает, использовать ему свои права или воздержаться от дозволенных действий, заключать договор с иными лицами или поступать иным образом. Государство в этой сфере должно выступить в роли арбитра и надежного защитника прав и законных интересов участников гражданского оборота.

В частное право включаются такие отрасли права, как гражданское, семейное, предпринимательское, международное частное, торговое и т.п. В целом существование частного права означает юридическое признание того, что в определенных сферах общественной жизни (личная свобода, культурно-бытовая сфера, право собственности, частная инициатива) прямое вмешательство государства и его органов ограничено.

Контрольные вопросы по теме

1. Назовите основные отрасли российского права, охарактеризуйте их предмет, метод регулирования и основные источники.
2. В чем специфика отраслей публичного и частного права?
3. Разграничьте основные отрасли российского права на отрасли публичного и частного права.

¹ См.: Большой юридический словарь / Под ред. А.Я.Сухарева, В.Е. Крутских. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ИНФРА-М, 2000. – С. 676 – 677 .

Сосенков Федор Сергеевич
Тищенко Светлана Викторовна

Правоведение

Курс лекций

Редактор
Н.А. Воронова

Подписано в печать . Формат 60x90 1/16. Печать трафаретная

Усл.печ. . Тираж . Заказ № .

Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«Нижегородский государственный архитектурно-строительный университет»
603950, Н.Новгород, Ильинская, 65,
Полиграфцентр ННГАСУ, 603950, Н.Новгород, Ильинская, 65