

Министерство образования и науки Российской Федерации  
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования  
«Уральский государственный педагогический университет»  
Институт менеджмента и права  
Факультет юриспруденции  
Кафедра права и методики его преподавания

## **ПРАВОВЕДЕНИЕ**

Учебное пособие для студентов педагогических вузов

Екатеринбург 2017

**УДК 34(075.8)**  
**ББК Хя7**  
**П68**

рекомендовано Ученым советом федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования

«Уральский государственный педагогический университет»  
в качестве *учебного* издания (Решение № 761 от 25.12.2017)

**Редактор** В.Н. Ильченко, кандидат ист.наук, доцент, заведующий кафедрой прав и методики его преподавания, декан факультета юриспруденции Института менеджмента и права Уральского государственного педагогического университета; Почетный работник сферы образования Российской Федерации

**Рецензенты:**

С.Л. Фоменко, д. пед. н., профессор, заведующий кафедрой экономики и менеджмента, директор Института менеджмента и права Уральского государственного педагогического университета;

А.С. Шабуров, д. ю. н., профессор кафедры теории государства и права Уральского государственного юридического университета

**Коллектив авторов:**

к.и.н., доцент В.Н. Ильченко – раздел I «Основы теории государства и права», раздел II т. «Правовые основы защиты информации и государственной тайны» (в соавторстве); к.ю.н., доцент А.И. Зорин – раздел II т. «Основы конституционного права Российской Федерации»; ст. преподаватель Л.Ф. Гинцяк – раздел II т. «Основы гражданского процессуального права Российской Федерации»; ст. преподаватель А.К. Шитов – раздел II т. «Основы административного права Российской Федерации», «Правовые основы защиты информации и государственной тайны» (в соавторстве); ст. преподаватель С.Б. Зелянская – раздел II т. «Основы трудового права Российской Федерации»; к.ю.н., доцент А.Е. Дмитриев – раздел II т. «Основы экологического права Российской Федерации»; ст. преподаватель А.А. Морозова – раздел II т. «Основы семейного права Российской Федерации»; к.п.н., доцент О.Ю. Шереметьева – раздел II т. «Основы образовательного права Российской Федерации».

П68 *Правоведение* [Электронный ресурс] : учебное пособие для студентов педагогических вузов / В. Н. Ильченко [и др.] ; Урал. гос. пед. ун-т ; под общ. ред. В. Н. Ильченко. – Электрон. дан. – Екатеринбург : [б. и.], 2017. – 1 электрон. опт. диск (CD-ROM).

ISBN 978-5-7186-0974-5

Данное учебное пособие предназначено для студентов педагогических и других неюридических вузов. В пособии раскрыты общие положения базовой юридической науки Теория государства и права, а также раскрыты особенности отдельных отраслей российского права. Материал в пособии изложен в соответствии с содержанием учебной дисциплины «Правоведение» изучаемой в Уральском государственном педагогическом университете.

**УДК 34(075.8)**  
**ББК Хя7**

ISBN 978-5-7186-0974-5

© Ильченко В. Н., Зорин А. И.,  
Гинцяк Л. Ф., Шитов А. К.,  
Зелянская С. Б., Дмитриев А. Е.,  
Морозова А. А., Шереметьева О. Ю., 2017  
© ФГБОУ ВО «УрГПУ», 2017

## ОГЛАВЛЕНИЕ

### **РАЗДЕЛ I. ОСНОВЫ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА**

ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА. ПРОИСХОЖДЕНИЕ ПРАВОСОЗНАНИЯ, ПРАВА, СУДА. ПРАВО КАК ФЕНОМЕН ЧЕЛОВЕЧЕСКОЙ КУЛЬТУРЫ.....	5
ПРАВО: ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ, ПРИЗНАКИ. ....	17
ПРАВОВАЯ СИСТЕМА И СИСТЕМА ПРАВА. МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО. ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ.....	23

### **РАЗДЕЛ II. ОТРАСЛИ РОССИЙСКОГО ПРАВА**

ОСНОВЫ КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.....	32
ОСНОВЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.....	51
ОСНОВЫ АДМИНИСТРАТИВНОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ .....	69
ОСНОВЫ ТРУДОВОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ .....	85
ОСНОВЫ ЭКОЛОГИЧЕСКОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.....	109
ОСНОВЫ СЕМЕЙНОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ .....	132
ОСНОВЫ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.....	148
ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ЗАЩИТЫ ИНФОРМАЦИИ И ГОСУДАРСТВЕННОЙ ТАЙНЫ. 167	
СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ .....	186

# РАЗДЕЛ I

## ОСНОВЫ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

---

## ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА. ПРОИСХОЖДЕНИЕ ПРАВОСОЗНАНИЯ, ПРАВА, СУДА. ПРАВО КАК ФЕНОМЕН ЧЕЛОВЕЧЕСКОЙ КУЛЬТУРЫ.

### *Происхождение государства.*

Проблема понимания причин возникновения государства и права, как и прежде, в современной науке остается дискуссионной. Во-первых, в основе данной проблемы лежат различные идейные, философские точки зрения и течения. Например, для сторонников теории «что государство существовало всегда» такая проблема вообще не стоит. Во-вторых, историческая и этнографическая науки дают все более новые знания о причинах происхождения государства и права. Одним из основных постулатов возникновения государства и права в современной науке является тезис о развитии производства, переход от присваивающей экономики к производящей.

### *Теологическая теория*

Название происходит от греческих слов «тео» – бог и «логос» – учение, т. е. учение о боге. Это одна из первых теорий происхождения государства. Она объясняет возникновение и существование государства божьей волей, результатом божьего промысла. Государство вечно, как сам бог, а государь наделяется богом властью повелевать людьми и реализовывать божью волю на земле. Люди должны подчиняться воле государя. В сохранившихся литературных памятниках Древнего Египта, Вавилона, Индии, Китая четко выражена идея божественного происхождения государства. Наиболее широкое распространение эта теория получила в Средневековье. Главной ее направленностью было обоснование превосходства церковной власти над светской. Начиная с IX–X вв. формируется так называемая теория мечей (меч – символ власти), согласно которой для защиты христианства богом были даны церкви два меча – духовный и светский. Церковь, сохранив для себя духовный меч, светский передала монарху. Поэтому монарх должен подчиняться церкви, ибо она – источник его власти. Однако имелась и другая трактовка этой теории: сторонники независимой светской власти утверждали, что монархи получили свой меч непосредственно от бога. Эта теория отражает тот факт, что государство появляется вместе с монорелигией. Она отражала также те реалии, что первые государства были теократическими, вступление на престол монарха освящалось церковью и это придавало власти особый авторитет. В более поздние времена эту теорию использовали для оправдания неограниченной власти монарха. Данная теория имеет хождение в современный период.

### *Патриархальная теория*

Истоки заложил еще Аристотель (384–322 до н. э.). Он, в частности, считал, что люди как коллективные существа стремятся к общению и образованию семей, а их развитие ведет к образованию государства. Но в наиболее полном виде эта теория получила обоснование в работе английского ученого Роберта Филмера «Патриархия, или Естественная власть короля» (XVII в.), где он дока-

зывает, что власть монарха неограниченна, поскольку исходит от Адама, а он получил свою власть от бога и был не только отцом человечества, но и его властелином. Монархи являются преемниками Адама, 40 унаследовали свою власть от него. В целом Р. Филмер трактовал возникновение государства как результат разрастания семей, соединения родов в племена, племен – в более крупные общности, вплоть до государства. В Китае патриархальную теорию развивал Конфуций (551–479 до н. э.). Государство трактовалось им как большая семья. В патриархальной теории правильно подчеркивается взаимосвязь семьи и государства, долго не утрачиваемая после перехода общества в государственное состояние. Правитель продолжает и в новом качестве относиться к подданным как к своим детям, а не как к чужим. Эта теория позволяет установить в обществе порядок в результате подчинения «воле отцов», а также поддерживает веру людей в нерушимость мира, поскольку в хороших семьях нет ссор и вражды.

*Договорная, или естественно-правовая, теория*

Зародилась в V – IV вв. до н. э. в учениях софистов Древней Греции. Они считали, что государство создается людьми на основе добровольного соглашения для обеспечения общего блага. Эта теория основывалась на двух главных положениях:

1) до возникновения государства и права люди жили в условиях так называемого естественного состояния;

2) государство возникает в результате заключения общественного договора.

К авторам данной теории традиционно относят Г. Гроция (Голландия, 1583–1645), главное сочинение которого «О праве войны и мира»; Т. Гоббса (Англия, 1588–1677), взгляды которого отражены в труде «Левиафан»; Дж. Локка (Англия, 1632–1704), изложивший свою позицию в работе «Два трактата о правлении»; Ж.Ж. Руссо (Франция, 1712–1778), написавшего сочинение «Общественный договор»; А.Н. Радищева (Россия, 1749–1802). Представители естественно-правовой теории по-разному толковали естественное состояние человечества до возникновения государства. Так, Т. Гоббс считал, что люди находились в положении «войны всех против всех» и, чтобы не уничтожить друг друга в этой войне, договорились и образовали государство. Ж.Ж. Руссо, напротив, полагал, что до образования государства люди жили хорошо («золотой век» человечества), обладали прирожденными (естественными) правами и свободами. Однако после появления частной собственности возникло социальное неравенство. Договорная теория вобрала достижения выдающихся мыслителей почти за 200 лет. Достоинство договорной теории видится в следующем. Она, во-первых, провозгласила народ источником государственной власти, принадлежность суверенитета народу. Правители являются лишь уполномоченными народа, могут быть смещены по воле народа и обязаны отчитываться перед ним. Во-вторых, носит демократический характер, поскольку исходит из того, что права и свободы человека принадлежат ему от рождения, люди равны между собой и каждый из них ценен для общества.

*Марксистская теория*

Создателями марксистской (классовой) теории являются К. Маркс (1818–1883) и Ф. Энгельс (1820–1895), изложившие свои взгляды в совместных работах

«Немецкая идеология», «Манифест Коммунистической партии», а также в работе Ф. Энгельса «Происхождение семьи, частной собственности и государства». В последующем данная теория получила развитие в работе В.И. Ленина (1870–1924) «Государство и революция» и в лекции «О государстве». Главным положением марксистской теории является учение о социально-экономической формации, основанной на конкретном способе производства и соответствующих формах собственности. Способ производства определяет политические, социальные, духовные и иные процессы в обществе. Надстроечные явления – политика, право, юридические учреждения и др. зависят от экономической структуры общества, но в то же время обладают и некоторой самостоятельностью. Согласно марксистской теории государство возникло в силу экономических причин – общественного разделения труда, появления прибавочного продукта, частной собственности, раскола общества на противостоящие классы. Эти факторы и вызвали разложение, а затем исчезновение первобытно-общинного строя, а впоследствии появление государства как организации экономически господствующего класса

#### *Теория насилия*

Объясняет возникновение государства результатом действия военно-политического фактора – завоеванием одних племен и народов другими. Победители стремятся с помощью государства утвердить свое господство и заставить побежденных подчиняться себе. Представителями данной теории являются немецкий философ и экономист Е. Дюринг (1833–1921); австрийский социолог и государствовед Л. Гумплович (1838–1909); немецкий социалист К. Каутский (1854–1938) и др.

#### *Расовая теория*

Основу расовой теории составляет постулат о том, что люди вследствие их физической и психической неравноценности образуют высшие и низшие расы. Высшая раса является создателем цивилизации, призвана господствовать над низшими расами, а поскольку последние не способны управлять своими делами, то представители высшей расы господствуют над ними. Они и создали государство как организацию управления низшей расой и как продукт цивилизации, поскольку неполноценные народы не могут иметь своей цивилизации. Основателями расовой теории являются социолог Ж. Габино (1816–1882) (Франция) и немецкий философ Ф. Ницше (1844–1900). Расовая теория недемократична, негуманна, пропагандирует вражду между народами.

#### *Органическая теория*

Получила наибольшую известность в XIX столетии. Ее ведущим представителем был английский мыслитель Г. Спенсер (1820–1903), который в своей работе «Основание социологии» использовал аналогии и термины из биологии и других наук о жизни существ, сопоставлял организацию и функционирование общества и биологических организмов, выясняя их сходство и различия. В результате такого сопоставления он обнаружил некоторые закономерности, в частности, общество, как и живой организм, подвержено стадийности развития, например переход от простого к сложному. Это усложнение Г. Спенсер видел в объединении людей в такие общественные группы, как племя, союз племен, го-

рода-государства и др. Само же общество функционирует подобно человеческому организму, человеческому телу, но имеются пределы биологизации общества. Что касается причин происхождения государства, то Г. Спенсер исходил из теории насилия.

В литературе имеют место и другие теории происхождения государства, но большинство из них являются модификациями основных теорий, и ни одна из них не может претендовать на абсолютную истину, так как у разных народов образование государства шло различными путями<sup>1</sup>.

#### *Понятие и признаки государства*

Государство - это выделившаяся из общества и обусловленная его социально-экономическим укладом, традициями, культурой политическая организация суверенной публичной власти. Возникнув как продукт эмпирической (опытной) социальной жизнедеятельности, государство не совпадает с обществом и выступает по отношению к нему управляющей системой. Эта система имеет собственную внутреннюю логику развития, четкую структурную организацию, специфический механизм взаимодействия структурных элементов. Таким образом, государство – самодостаточная система, обладающая собственной природой, сущностью, формой (И.Ф. Ракитская). Государство характеризуют следующие признаки, отличающие его как от догосударственных, так и негосударственных организаций:

1) наличие публичной власти, выделенной из общества и не совпадающей с населением страны (государство обязательно обладает аппаратом управления, принуждения, правосудия, ибо публичная власть – это чиновники, армия, полиция, суды, а также тюрьмы и другие учреждения);

2) система налогов, податей, займов (выступая основной доходной частью бюджета любого государства, они необходимы для проведения определенной политики и содержания государственного аппарата, людей, не производящих материальных ценностей и занятых только управленческой деятельностью);

3) территориальное деление населения (государство объединяет своей властью и защитой всех людей, населяющих его территорию, независимо от принадлежности к какому-либо роду, племени, учреждению; в процессе становления первых государств территориальное деление населения, начавшееся в процессе общественного разделения труда, превращается в административно-территориальное; на этом фоне возникает новый общественный институт – подданство или гражданство);

4) право (государство не может существовать без права, так как последнее юридически оформляет государственную власть и тем самым делает ее легитимной, определяет юридические рамки и формы осуществления функций государства и т.п.);

5) монополия на правотворчество (издает законы, подзаконные акты, создает юридические прецеденты, санкционирует обычаи, трансформируя их в юридические правила поведения);

---

<sup>1</sup> Теория государства и права: учебник (Н. И. Матузов, А. В. Малько) (Юрист, 2009)



б) монополия на легальное применение силы, физического принуждения (возможность лишить граждан высших ценностей, каковыми являются жизнь и свобода, определяет особую действенность государственной власти);

7) устойчивые правовые связи с населением, проживающим на его территории (гражданство, подданство);

8) обладание определенными материальными средствами для проведения своей политики (государственная собственность, бюджет, валюта и т.п.);

9) монополия на официальное представительство всего общества (никакая иная структура не вправе представлять всю страну);

10) суверенитет (присущее государству верховенство на своей территории и независимость в международных отношениях). В обществе власть может существовать в разных видах: партийная, семейная, религиозная и т.п. Однако властью, решения которой обязательны для всех граждан, организаций и учреждений, обладает лишь государство, которое осуществляет свою высшую власть в пределах собственных границ. Верховенство государственной власти означает:

а) ее безусловное распространение на население и все социальные структуры общества;

б) монопольную возможность применения таких средств воздействия (принуждения, силовых методов, вплоть до смертной казни), которыми не располагают другие субъекты политики;

в) осуществление властных полномочий в специфических формах, прежде всего юридических (правотворческой, правоприменительной и правоохранительной);

г) прерогативу государства отменять, признавать юридически ничтожными акты других субъектов политики, если они не соответствуют установлениям государства.

Государственный суверенитет включает такие основополагающие принципы, как единство и неделимость территории, неприкосновенность территориальных границ и невмешательство во внутренние дела. Если какое бы то ни было иностранное государство или внешняя сила нарушает границы данного государства или заставляет его принять то или иное решение, не отвечающее национальным интересам его народа, то говорят о нарушении его суверенитета. А это явный признак слабости данного государства и его неспособности обеспечить собственный суверенитет и национально-государственные интересы. Понятие «суверенитет» имеет для государства такое же значение, что и понятие «права и свободы» для человека;

11) наличие государственных символов – герба, флага, гимна. Символы государства призваны обозначать носителей государственной власти, принадлежность чего-либо к государству. Гербы государства помещают на зданиях, где расположены органы государства, на пограничных столбах, на форменной одежде государственных служащих (военнослужащих и др.). Флаги вывешиваются на тех же зданиях, а также в местах, где проводятся международные конференции, символизируя присутствие на них официальных представителей соответствующего государства и т.д.<sup>1</sup>

---

<sup>1</sup> Морозова Л. А. Теория государства и права: учебник. М., 2011

*Функции государства* – это основные направления деятельности государства по решению стоящих перед ним целей и задач. Именно в функциях проявляется сущность конкретного государства, его природа и социальное назначение. Содержание функций показывает, что делает данное государство, чем занимаются его органы и какие вопросы они преимущественно решают. Как основные направления деятельности государства они не должны отождествляться с самой деятельностью или отдельными элементами этой деятельности. Функции призваны отражать ту деятельность государства, которую оно должно осуществлять, чтобы решать поставленные перед ним задачи. Функции характеризуют государство в развитии, динамике, а не в статике. Они связаны с объективными потребностями, устанавливаются в зависимости от типа государства, основных задач, стоящих перед ним, и представляют собой средство реализации этих задач. В функциях проявляется социально обусловленная роль, которую призвано выполнять государство на том или ином историческом этапе своего развития. К наиболее значимым признакам функций государства относятся:

- 1) устойчиво сложившаяся предметная деятельность государства в важнейших сферах общественной жизни;
- 2) непосредственная связь между сущностной характеристикой государства и его социальным назначением, которая (связь) реализуется в деятельности государства;
- 3) направленность деятельности государства на выполнение крупных задач и достижение целей, встающих на каждом историческом этапе развития общества; определенные формы реализации функций государства (чаще всего правовые), связанные с применением особых, в том числе властно-принудительных, методов

Понятие функций государства не следует отождествлять с такими понятиями, как цели и задачи государства. Если цель государства есть то, к чему стремится общество, а задачи – средства ее достижения, то функции – это основные направления деятельности государства по решению стоящих перед ним задач. Следовательно, цели и задачи определяют функции. Последовательность возникновения функций зависит от очередности задач, встающих перед обществом в его историческом развитии, а также преследуемых целей. Эти задачи и цели зависят от реальных условий: потребностей и интересов населения; экономических возможностей общества; нравственного и культурного уровня общества; профессионализма государственных служащих и структур и др.

*Формы осуществления функций государства* – это однородная деятельность органов государства, посредством которой реализуются его функции. Принято различать правовые и организационные формы осуществления функций государства, которые реализуются его органами, должностными лицами. Правовые формы деятельности государства определены Конституцией РФ, федеральным законодательством и законодательством субъектов Федерации, другими нормоустанавливающими актами. К правовым формам относятся:

- 1) правотворческая – деятельность по подготовке и изданию нормативных актов, способствующих осуществлению той или иной функции государства;
-

2) правоприменительная – деятельность по реализации нормативных актов путем принятия актов применения права; это повседневная работа по выполнению законов и по разрешению разнообразных вопросов управленческого характера;

3) правоохранительная – деятельность по защите прав и свобод человека и гражданина, по предупреждению правонарушений и привлечению к юридической ответственности виновных лиц и т.п.<sup>1</sup>.

*Принципы построения государственного аппарата*

*Государственный аппарат* – это система государственных органов, взаимосвязанных общими принципами организации и деятельности.

*Признаки:*

1) Госаппарат это целостная иерархическая система государственных органов и учреждений. Целостность её обеспечивается едиными принципами, задачами и целями.

2) Первичными структурными элементами госаппарата являются государственные органы и учреждения, в которых работают государственные служащие. Госорганы связаны между собой на началах субординации и координации.

3) Для обеспечения государственно-властных велений госаппарат имеет непосредственные орудия (учреждения) принуждения. Без них не может обойтись не одно государство.

4) При помощи госаппарата практически осуществляется власть и выполняются функции государства. Между функциями государства и государственным аппаратом существует прямая связь, так как он создаётся как раз для выполнения функций государства. Поэтому с изменением функций государства неизбежно следует и изменение госаппарата.

*Структура госаппарата может быть представлена следующими основными видами органов:*

1) органы законодательной власти – т.е. «первичные», органы государственной власти в собственном смысле слова, производные от других и основа для иных органов;

2) органы исполнительной власти – исполнительно-распорядительные органы, ведущие повседневную оперативную работу по государственному управлению общественными процессами в интересах общества или его части; они располагают вспомогательными государственными учреждениями (аппаратом управления, т.е. организационным и материальным аппаратом подготовки, принятия и реализации актов управления);

3) правоохранительные органы обеспечивают и поддерживают стабильность, неприкосновенность складывающихся под воздействием государства и права общественных отношений, включая организационный и материальный аппарат принуждения (армия, полиция, разведка, службы безопасности, тюрьмы).

Принципы организации и деятельности государственного аппарата это ключевые идеи и положения, лежащие в основе построения и функционирования государственного аппарата.

---

<sup>1</sup> Власенко Н. А. Теория государства и права: Научно-практическое пособие для самостоятельной подготовки студентов всех форм обучения. М., 2011.

*Принципы организации и деятельности государственного аппарата:*

- Приоритет прав и свобод человека и гражданина.
- Демократизм, выражается в широком участии граждан в формировании деятельности госорганов.
- Разделение властей на законодательную, исполнительную, судебную, которое создает механизмы, минимизирующие произвол со стороны властных органов.
- Законности, обязательность соблюдения всеми органами государства, государственными служащими, гражданами конституции, законов и подзаконных актов.
- Гласности, информированность общественности о практической деятельности конкретных государственных органов, гарантирует прозрачность процесса функционирования чиновников.
- Федерализма, учета интересов регионов
- Профессионализма, использование наиболее квалифицированных работников в деятельности госаппарата и др.

Некоторые принципы организации и деятельности госаппарата не закреплены в действующем законодательстве, но выдвигаются в юридической науке.

*Государственный аппарат – это часть механизма государства, представляющая собой совокупность госорганов, наделенных властными полномочиями для реализации государственной власти. В структуру механизма государства также входят госучреждения и госпредприятия<sup>1</sup>.*

Особенности построения государственной власти в Российской Федерации.

*Государственная власть – это способность государства легитимно и легально подчинять своей воле другие элементы общества и собственно отдельных людей с помощью системы государственного принуждения.*

Государственную власть в Российской Федерации осуществляют Президент Российской Федерации, Федеральное Собрание (Совет Федерации и Государственная Дума), Правительство Российской Федерации, суды Российской Федерации. Источником государственной власти, как и суверенитета (т.е. независимости) является народ. Если народ в осуществлении государственной власти пользуется услугами профессиональных чиновников и системы государственных органов он осуществляет власть опосредствованно, если же он выражает свою волю на референдуме – то это будет прямым осуществлением государственной власти. Государственная власть и система её органов в позитивном плане должна обслуживать потребности своего народа – обеспечивать социальную природу государства, оказывать необходимые государственные услуги, поддерживать уровень жизни и устойчивое развитие страны.

Государственная власть – категория, ставящая своей задачей обеспечение поддержания конституционного порядка.

*Понятие и признаки формы государства.*

Если категория «сущность государства» отвечает на вопрос, в чем заключается главное, закономерное, определяющее в государстве, то категория «фор-

---

<sup>1</sup> Власенко Н. А. Теория государства и права: Научно-практическое пособие для самостоятельной подготовки студентов всех форм обучения. М., 2011.

ма государства» означает, кто и как правит в обществе, как устроены и действуют в нем государственно-властные структуры, как объединено население на данной территории, каким образом оно связано через различные территориальные и политические образования с государством в целом, как осуществляется политическая власть, с помощью каких методов и приемов. Если территория, население, власть представляют собой содержательные характеристики государства, которые отражают то общее, что присуще всем государствам, то в понятии «форма государства» выражается их внутренняя организация, способ устройства, с помощью которых они весьма существенно отличаются друг от друга. От формы государства в значительной степени зависит и политическая жизнь в обществе, и устойчивость государственных институтов.

*Форма государства – это способ организации политической власти, охватывающий форму правления, форму государственного устройства и политический режим.* В форме государства выражается его строение, на которое влияют как социально-экономические факторы, так и природные, климатические условия, национально-исторические и религиозные особенности, культурный уровень развития общества и т.п. Например, в Англии в результате своеобразного компромисса между буржуазией и феодалами возникла ограниченная (конституционная) монархия, а в России в силу многонационального состава населения и огромных территорий больше предпосылок для федеративного устройства государства.

*Форма правления – характеризует порядок образования и организации высших органов государственной власти, их взаимоотношения друг с другом и населением.* В зависимости от особенностей формы правления государства подразделяются на монархические и республиканские.

*Форма государственного устройства – отражает территориальную структуру государства, соотношение между государством в целом и его составными территориальными единицами.* По форме государственного устройства государства подразделяются на унитарные, федеративные и конфедеративные.

*Политический (государственный) режим – представляет собой систему методов, способов и средств осуществления государственной власти.*

В зависимости от особенностей набора данных приемов государственного властвования различают демократический и антидемократический политические (государственные) режимы. Таким образом, форма государства – это его структурное, территориальное и политическое устройство, взятое в единстве трех вышеназванных составляющих.<sup>1</sup>

*Форма правления: понятие, виды.*

*Форма правления – это способ организации высшей власти государства. Она оказывает влияние как на структуру верховных государственных органов, так и на принципы их взаимодействия. Так, различают монархию и республику, главное различие которых состоит в процедуре и условиях замещения поста главы государства.*

*Монархия – форма правления, при которой:*

1) *высшая государственная власть сосредоточена в руках одного монарха (короля, царя, императора, султана и т. п.);*

2) *власть наследуется представителем правящей династии и выполняется пожизненно;*

---

<sup>1</sup> Радько Т. Н. Теория государства и права: Учебник. М., 2012.

3) монарх осуществляет функции как главы государства, так и глава законодательной, исполнительной власти, контролирует правосудие.

Монархическая форма правления имеет место в ряде государств мира (Великобритания, Нидерланды, Япония и др.).

*Монархии могут быть двух видов:*

- 1) абсолютная – верховная власть по закону полностью принадлежит монарху. Главным признаком абсолютной монархии считают отсутствие государственных органов, которые ограничивают власть правителя;
- 2) ограниченная – может быть конституционной, парламентской и дуалистической.

Конституционная монархия – такая, при которой имеется представительный орган, значительно ограничивающий власть монарха. Чаще всего это ограничение осуществляется конституцией, которая утверждается парламентом.

Признаки парламентской монархии:

- 1) правительство формируется из представителей партий (или партии), которые получили большинство на выборах в парламент;
- 2) в законодательной, исполнительной и судебной сферах власть монарха практически отсутствует (имеет часто символический характер).

При дуалистической монархии:

- 1) государственная власть и юридически, и на практике разделена между правительством, которое формируется монархом и парламентом;
- 2) правительство, в отличие от парламентской монархии, не зависит от партийного состава парламента и не ответственно перед ним.

Республиканская форма правления является наиболее распространенной в современных государствах. Ее основные формы – президентская и парламентская республики.

В президентской республике:

- 1) президент имеет значительные полномочия и является одновременно главой государства и правительства;
- 2) правительство формируется внепарламентским путем;
- 3) жесткое разделение властей на законодательную, исполнительную и судебную. Основным признаком этого разделения является большая самостоятельность государственных органов по отношению друг к другу.

Такая форма правления существует, например, в США. Российскую Федерацию так же можно отнести к президентской республике.

В парламентской республике:

- 1) правительство формируется на парламентской основе и ответственно перед ним;
- 2) глава государства выполняет представительские функции, хотя по конституции его полномочия могут быть обширными;
- 3) правительство занимает основное место в государственном механизме и осуществляет управление страной;
- 4) президент избирается парламентом и осуществляет свою власть с одобрения правительства.

Существуют также смешанные, гибридные формы правления – полупрезидентские, полупарламентские республики.<sup>1</sup>

*Правовое государство: понятие и признаки.*

Правовое государство – форма организации политической власти в стране, основанная на верховенстве законности, прав и свобод человека и гражданина.

Идея правового государства возникла давно, однако целостная концепция сложилась только в период становления буржуазного общества, когда усилилась всесторонняя критика произвола и беззакония, решительно осуждалась безответственность органов власти перед обществом. Идеи Дж. Локка, Ш. Монтескье и других мыслителей нашли воплощение в конституционном законодательстве США и Франции в конце XVIII в. Сам термин «правовое государство» утвердился в немецкой литературе в первой трети XIX в.

Признаки правового государства:

- главенство права и закона во всех сферах жизни общества;
- равенство всех перед законом;
- разделение властей на три ветви;
- реальность прав и свобод человека, их правовая и социальная защищенность.

- признание прав и свобод человека высшей ценностью;
- взаимная ответственность личности и государства;
- политический и идеологический плюрализм;
- стабильность законности и правопорядка в обществе.

Базовыми принципами функционирования правового государства являются:

- господство закона во всех сферах общественной жизни, в том числе над органами власти;

- признание и гарантирование прав и свобод человека (см. Всеобщую декларацию прав человека от 10 декабря 1948 г.). Эти права даются человеку благодаря факту его рождения, а не дарятся правителями;

- взаимная ответственность государства и гражданина. Они в равной степени несут ответственность за свои действия перед законом. Их действия охватываются формулой: «Все, что не запрещено индивиду, ему разрешено; все, что не разрешено органам власти, им запрещено»;

- разделение ветвей государственной власти. Этот принцип исключает возможность монополизации политической власти в стране;

- разграничение полномочий между органами власти различных уровней;

- контроль над осуществлением законов со стороны прокуратуры, суда, арбитража, налоговых служб, правозащитных организаций, средств массовой информации и других субъектов политики.

Не каждое государство, в котором есть правовая система и законодательство, можно считать правовым. Процесс законотворчества может быть направлен на обеспечение антидемократических, деспотических форм правления. В авторитарных и тоталитарных режимах с мнимым конституционализмом

---

<sup>1</sup> Рахманов Ф. Б. Взаимосвязь права и мифологии. 2011

лишь провозглашаются права и свободы. Поэтому во взаимоотношениях правового государства и личности должен господствовать приоритет прав человека, закрепленный конституционно, который не может быть нарушен законодателем и представителями других органов государственной власти<sup>1</sup>.

*Происхождение судебной деятельности и суда.*

Тысячелетиями люди пытались найти компромисс между Законом и Справедливостью, между правами личности и общественным благом. Первоначально, по мнению ученых, отношения в догосударственный период регламентировались социальными нормами, возникшими на основе обычаев - исторически сложившихся правил поведения, вошедших в привычку. Самым строгим наказанием за преступное деяние или правонарушение было изгнание из рода, а также кровная месть. Но с течением времени обычаи перестали выполнять свою регулирующую функцию. В процессе длительного, но неуклонного развития первобытного общества постепенно создавались предпосылки для его качественного преобразования. По мере совершенствования орудий труда люди приобретали все новые производственные навыки, повышались производительность труда, культура, нравственность, становились более разнообразными и противоречивыми интересы членов общества. В процессе разделения труда происходило накопление избыточного продукта в руках отдельных групп, возникло имущественное и социальное расслоение людей.

Обществу стало сложнее детерминировать людей к соблюдению общественно корректного поведения только лишь на основе моральных требований путем духовного воздействия и общественного порицания. Возникла необходимость создания особых правил поведения, регулирующих отношения между людьми. Первоначально они воспринимались населением как дарованные свыше, и за ними закрепились такие понятия как «право», «правда». Кроме того, впервые в истории, появился особый институт, взявший на себя труд следить за соблюдением этих норм. Это были либо вожди племен, либо старейшины, либо жрецы. Они же осуществляли правосудие в обществе. Вскоре родоплеменная организация общества оказалась бессильной в борьбе с разносторонними интересами индивидов. Общество в силу его раскола на неравные классы (группы) людей объективно порождает такую организацию власти, которая должна поддерживать безопасное существование людей. Такой организацией, выделившейся из общества, стало государство. Постепенное возникновение первых государств привело к тому, что общество созрело для разделения властей, в том числе, выделения судебной власти<sup>2</sup>.

---

<sup>1</sup> Власенко Н. А. Теория государства и права: Научно-практическое пособие для самостоятельной подготовки студентов всех форм обучения. М., 2011.

<sup>2</sup> Морозова Л. А. Теория государства и права: Учебник. М., 2011



## ПРАВО: ПОНЯТИЕ, СУЩНОСТЬ, ПРИЗНАКИ

В современной теории права сложилось неоднозначное представление о природе и содержании категории правопонимание. В теории права сложилось два направления исследования феномена правопонимания. Представители широкого подхода сосредоточили своё внимание на внутренних системно-структурных, антологических и гносеологических аспектах бытия этого явления. В качестве научной альтернативы широкому подходу можно выделить узкий подход, авторы которого под правопониманием понимают доктринальное правосознание, содержанием которого выступают познаваемые и познанные закономерности бытия права правовых процессов и явлений, обладающие значением для юридической практики – правотворчества, правореализации и правоприменения. По их мнению правопонимание – особый способ социальной деятельности, направленный на познание общих закономерностей функционирования права, представление полученных знаний в форме научного знания, а также на внедрение образовавшихся теорий и концепций в качестве общепризнанных основных правовых практик, реализуемых особыми социальными институтами и субъектами в специфической форме и с применением специального инструментария познания. Основными, смыслообразующими признаками правопонимания являются:

- доктринальная познавательная деятельность;
- закономерности функционирования права;
- доктринальные знания;
- концепции, возникшие в результате доктринально-познавательной деятельности.

Правопонимание в узком значении предназначено для выработки теории, концепции права, или поиска в уже существующих универсальных принципов права, способных преодолеть проблемы возникающие в процессе практической юридической деятельности.

Правопонимание – это философско-правовая категория, относящаяся к области доктринального правосознания, представляющая собой процесс мыслительной деятельности, итогом которой выступают конкретные знания о закономерностях бытия права, направленных на поиск и синтезирование универсальных правовых принципов посредством которых формируется практика правотворчества, правореализации и правоприменения. Правопонимание – это конкретная идея, система воззрений, теоретическая конструкция, содержащая в себе определенные закономерности возникновения, развития и функционирования не только права, но и правовых явлений.

Основными смыслообразующими признаками (чертами) правопонимания являются:

- правопонимание относится только к области доктринального правосознания (правовая доктрина);
- правопонимание – это знание, конкретные образы знаний о закономерностях бытия правовой материи, выступающие содержанием (закономерности) правовых понятий, определений, концепций права, имеющих значение

для юридической практики посредством синтеза (объективации) универсальных правовых принципов, направленных на разрешение конкретных юридических дел, формирование правотворческой и правореализационной практики.<sup>1</sup>

*Право как феномен цивилизации*

Право соответствует определенной системе ценностей той или иной цивилизации, той или иной культуры. В различных цивилизациях встречаются различные подходы в понимании права.

Например, можно рассматривать право в рамках китайской, индийской или же европейской цивилизации.

Право – это сложное явление общественной жизни. В обыденной жизни нередко право сводят к законам государства. При подходе к праву только как к системе норм, регулирующих общественные отношения, размываются собственно правовые границы. Тогда легко смешать право с другими нормативными системами, упорядочивающими общественные отношения. Сведение права к нормам законодательства, то есть отождествление права и закона, обедняет содержание права, не вскрывает его глубинной социальной природы и приводит к его искаженному восприятию. Законодательство действительно представляет собой важнейшую форму выражения права, особенно в современном мире. В связи с этим о достоинствах закона еще будет сказано особо. Однако под видом закона может скрываться произвол, закон может таить в себе несправедливость, при помощи закона государство может санкционировать то, что противоречит праву.

Законодательство (юридическое право) есть лишь внешняя необходимая форма правовой системы страны, порожденная обществом на данном этапе его развития. Отождествляя право с законом, мы смешиваем содержание с внешней формой права, лишаем себя возможности познать право как реальный феномен общественной жизни, искажаем действительную социальную природу права.<sup>2</sup>

*Происхождение права и правосознания*

Происхождение права, как и происхождение государства, всегда привлекало внимание мыслителей в древности и в более поздние времена. Познание процесса правообразования позволяет познать природу права, его сущность, характерные особенности, выяснить соотношение права и государства, а также с другими социальными явлениями. Особая роль в познании права первоначально отводилась религии. Поэтому наиболее древние учения о государстве – теологические. В Древнем Египте, Вавилоне, Иудее господствовала идея божественного происхождения государства и права. Появление права обосновывалось божественным промыслом. Правовые нормы – это нравственные правила жизни, которые исходят от Бога и указывают человечеству правильное направление жизни. Понятие права связывалось со справедливостью, а впоследствии – с правосудием. Именно Богом устанавливается в обществе вечный естественно-божественный порядок справедливости. Все люди равны и наделены Богом равными возможностями. Следовательно, нарушение этого равенства в человеческих отношениях есть отступление от божественного закона. Важным фактором, поддерживающим божественный порядок в обществе, является наказание:

<sup>1</sup> Рахманов Ф. Б. Взаимосвязь права и мифологии. 2011

<sup>2</sup> Радько Т. Н. Теория государства и права: Учебник. М., 2012.

при жизни со стороны государства, а после смерти за прегрешения и проступки, в том числе преступления, – божественным судом. В дальнейшем теологические теории нашли выражение в виде неотомизма, который исходит из божественной природы права. Наиболее ярким представителем этого направления был Жак Маритен (1882–1973). По его мнению, существуют два мира: мир сущностей, духовный, нематериальный мир и производный от него мир материальный. Их единство определяется духовным началом – Богом. Право, как и государство, представляет собой результат действия духовных начал, отражение божественного разума в общественном порядке. Неотомисты акцентируют внимание на идее солидаризма как основы объединения людей в различные формы, полагая, что социальное примирение, социальный мир должны соотноситься при их оценке с божественными предначертаниями, которые являются истинным источником жизни.

Естественно-правовые учения относятся к самым распространенным правовым теориям. По своему содержанию они не однородны, особенно в современных модификациях. Отдельные положения теории естественного права были известны мыслителям Древней Греции и Древнего Рима. В частности, софисты исходили из того, что в основе образования права нет ничего вечного, неизменного. «Право» или «правда» есть результат соглашения людей, их договоренности придерживаться в своих взаимоотношениях определенных правил, чтобы обеспечить безопасность всех и каждого. Таким образом, право – изобретение людей, искусственное образование. Против этого возражали такие выдающиеся мыслители древности, как Сократ, Платон, Аристотель. Они исходили из того, что не все право – искусственное изобретение человеческого разума. Наряду с письменными законами существуют вечные, неписанные законы, не зависящие от воли людей и составляющие естественное право, «вложенное в сердца людей самим Божественным разумом». Римские юристы наряду с положительным правом, т. е. законами, признавали существование естественного права, которое нередко рассматривали как идеал, к которому должно стремиться положительное право. Естественное право исходит из свободы и равенства людей. Теории естественного права претерпели серьезные изменения в эпоху Средневековья. Они обратились к воле народов, наций, отдельного человека. Признавалось, что в обществе наряду с позитивным правом, созданным государством (законодательством), существует высшее право, свойственное человеку от природы, – естественное право. Оно, по мнению многих ученых, служит критерием позитивного права с точки зрения его соответствия справедливости. Если такого соответствия нет, то законы государства являются неправовыми. При этом под естественным правом понимались законы природы, которые провозглашают всех равными, следовательно, законы государства должны быть одинаково справедливыми ко всем людям. Таким образом, естественное право трактуется как совокупность абстрактных принципов – свободы, справедливости, выполнения заключенных договоров, уважения властей, общего блага и др., которые предопределены Божьей волей и воплощаются по воле Бога.

Феноменологическая теория (от греч. слова «феномен», обозначающего явление, постигаемое при помощи чувств). Наиболее ярким представителем

этой теории был немецкий философ Э. Гуссерль (1859–1938). В основу происхождения права он кладет представление о так называемых эйдосах – чистых сущностях, идеальных юридических формах, априорных (заранее определенных) нормативных идеях. Эйдетическое право – разновидность естественного права, которое предшествует позитивному праву и определяет его содержание. Правовые эйдосы (нормы) существуют всегда в природе в виде объективных притязаний, обязательств, собственности и других категорий. Они приобретают юридическую форму лишь тогда, когда на них направлено сознание человека. А потому норма права не существует без человека как субъекта познания. Экзистенциалистическая теория (экзистенциализм – философия существования, образа жизни) исходит из противопоставления обыденного, отчужденного бытия и глубинного, живого существования, воплощенного в существовании (лат. слово «экзистенция» – существование) человека. Право черпает свою силу именно в способе существования человека, хотя внешне воплощается в застывших искусственных формах. Отсюда позитивное право имеет вторичный и, следовательно, необязательный характер.

Герменевтическое направление естественной теории (от греч. слова «герменевтика» – разъясняю, т. е. искусство истолкования текста) исходило из недопустимости разрыва и противопоставления естественного и позитивного права. Сторонники герменевтического подхода к происхождению и сущности права полагают, что естественное право развивается исторически и выступает как высшая справедливость для каждого конкретного периода развития общества. Право есть соответствие должного и сущего, их полное совпадение. Текст юридического закона должен «вписываться» в фактическое положение вещей. Главное при таком подходе не нормы права, а правовые отношения между людьми, правовые решения, правовые поступки и правовое поведение людей.

Историческая школа права сформировалась в Германии в противовес теории естественного права. Ее главой считается Ф. Савиньи (1779–1861). Он выступал против игнорирования специфически национальных потребностей и особенностей в праве и отрицал участие свободной человеческой воли в развитии истории и права. Право, по его мнению, не является искусственным изобретением законодателя, оно не выдумано людьми. Истоки права надо искать в истории его развития. Право возникает стихийно, подобно языку, естественно и постепенно и служит выражением духа народа, присуще только этому народу. Историческая школа права оказала значительное влияние на становление историко-правовых наук, которые обращались к проблемам протоправа (социальных норм, действовавших в догосударственных обществах), формирования и развития общенациональной идеи, которая создавалась в тот период для объединения немецких земель в единое государство.

Психологическая теория происхождения права исходит из того, что источником формирования права служат внутренние переживания людей, их правовые эмоции. Основоположником психологического направления в юриспруденции считают дореволюционного юриста Л.И. Петражицкого (1867–1931). Он полагал, что появление официальных юридических норм стало возможным в силу способности людей к правовым эмоциям, особого психического состоя-

ния, которое позволяет регулировать человеческое поведение в рамках сущего и должного. У каждого народа существует так называемое интуитивное право, которое развивается постепенно, не подвержено фиксации и не зависит от чьей-либо воли или произвола. Оно легко приспосабливается к новым жизненным ситуациям, подвижно и побуждает перемены в позитивном праве, т. е. законодательстве. Право не связано с государством и с другими социальными явлениями. Сторонниками психологической теории были дореволюционные государствоведы Н.М. Коркунов, Ф.Ф. Кокошкин, М.А. Рейснер. У Л.И. Петражицкого немало последователей среди зарубежных юристов, которые всю общественную жизнь понимали как проявление психического начала (Г. Тард, Ф. Уолдр). По теории Г. Тарда, законом, определяющим развитие общества, является закон психологического подражания. Право создается господствующими классами для того, чтобы низшие классы подражали высшим. В известной мере на психологической теории основывалось учение известного австрийского психиатра З. Фрейда. Он пытался объяснить индивидуальную жизнь человека и все социальные процессы с позиции подсознательных инстинктов, полагая, что бессознательное является определяющим фактором поведения и всей жизни человека. Таким образом, психологическая теория считает возможным внесударственное возникновение права. В его создании решающую роль играют правосознание и правовая культура народов.

Марксистское учение о происхождении права базируется на основополагающей идее – возникновение права неразрывно связано с образованием государства. Марксистская теория выделяет два пути правообразования: 1) перерастание первобытных обычаев в нормы обычного права. При этом государство снабжает обычаи принудительной санкцией; 2) правотворчество государственных органов, которые устанавливают новые нормы, выражающие волю господствующего класса, и которые навязываются всему обществу. Эти нормы были направлены на то, чтобы обеспечить классовое господство, и поддерживаются принудительной силой государства. Согласно марксистской теории право жестко привязано к государству и подчинено ему. Оно служит его инструментом, с помощью которого государство решает свои классовые задачи. Отсюда главная функция права – принуждение, подчинение воле того класса или той социальной группы, которые стоят у власти. Подытоживая изложенный материал о происхождении права, можно сделать вывод, что среди ученых нет единства мнений по данному вопросу. Почти все теории происхождения права основываются на истинных свойствах права и процессах его возникновения, но при этом отдельные факторы нередко преувеличиваются.

В мифах, как продуктах коллективного бессознательного, содержатся представления о должном и запретном, присутствуют «первообразцы» и «первоформы» социального поведения. Для мифологического сознания человек – не автономная единица, а частица рода, который сам является одним из элементов космического миропорядка. Нормативно-регулятивная функция мифологии, нацеленной как на мирообъяснение, так и на поддержание социального порядка, имела тройственную направленность. «Первоформы» призваны были регулировать отношения между индивидами, между индивидом и родом, а также

между родом и Космосом. В мифологической картине мира окружающая человека действительность представляла как единое целое, где каждому элементу, каждой частице, будь то растение, животное или небесное светило, отводилось свое определенное место. На этом основывалось ощущение и сознание устойчивости и законосообразности всего сущего. «Так было, так есть и так должно быть всегда» – вот характерное умонастроение, присутствовавшее в древних мифах народов мира.

Обладая нормативными структурами и явно выраженной регулятивной функцией, мифология выступала в качестве инструмента социального контроля за поведением индивидов, участвовала в обеспечении порядка и стабильности внутри архаических сообществ. Нормативное сознание в древних мифах не столько размышляет о существовании ограничений и запретов для человеческих действий, сколько фантазирует о них. Мифологические представления соотносились с глубинными, подсознательными уровнями человеческой психики, содержащиеся в них нормативные предписания носили бессознательно-авторитарный характер и не предполагали сомнений в своей правомочности, не допускали критики и не подлежали опровержениям. Не строя рациональных, логически последовательных доводов, оно создавало чувственно воспринимаемые образы, наделенные огромной выразительностью, способностью производить сильное, неизгладимое впечатление на индивидов. Обладая способностью к суггестии, они апеллировали не к разуму и даже не к чувствам, а к подсознательным глубинам человеческой психики<sup>1</sup>.

---

<sup>1</sup> Власенко Н. А. Теория государства и права: Научно-практическое пособие для самостоятельной подготовки студентов всех форм обучения. М., 2011.

## ПРАВОВАЯ СИСТЕМА И СИСТЕМА ПРАВА. МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО. ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ

Понятие «правовая система» не тождественно понятию «система права». Система права характеризует внутреннюю структуру права, т. е. соотношение отраслей права, правовых институтов и норм права. Правовая же система – более широкое понятие и наряду с институциональной структурой права включает в себя другие элементы правовой жизни страны. Чаще всего правовую систему определяют как конкретно-историческую совокупность законодательства, юридической практики и господствующей правовой идеологии в данном государстве.

### *Краткая характеристика правовых семей*

*Романо-германская правовая семья* сложилась на основе рецепции (восприятия, заимствования) римского права в XII–XVI вв. и получила распространение в континентальной Европе. Особенности этой семьи состоят в следующем: 1) основным источником права служит нормативный правовой акт (закон); 2) существует единая иерархическая система источников права; 3) признается деление на публичное и частное право, а также на отрасли права; 4) законодательство носит кодифицированный характер; 5) существует общий понятийный фонд, т. е. сходство основных понятий и категорий, в частности, норма права понимается как правило поведения, исходящее от государства; 6) относительно единая система правовых принципов; 7) в законодательстве ведущая роль принадлежит конституции, обладающей высшим юридическим авторитетом. Существует и система кодексов, например гражданский, уголовный, процессуальный. Среди источников права большое место отводится подзаконным актам, обычаям и судебной практике.

*Семья общего (прецедентного) права (англосаксонская)* существенно отличается от романо-германской правовой семьи. Здесь главным источником права выступает судебный прецедент, т. е. норма, сформулированная судьей в процессе рассмотрения дела. При этом прецеденты строго обязательны для других судей при разбирательстве аналогичных дел. Отсюда следует, что главными творцами права в этой семье являются судьи, которые, обобщая практику и руководствуясь уже сложившимися отношениями, вырабатывают на этой основе своеобразные юридические принципы – прецеденты, составляющие систему общего права. Помимо указанных, семье общего права присущи следующие особенности:

1) своеобразное понимание норм права – они не отделены от судебного решения, поэтому носят казуистический характер. Каждому новому делу нужна новая норма права, но создавать прецеденты вправе не любые суды, а лишь вышестоящие судебные инстанции, например Апелляционный суд (состоящий из двух отделений – гражданского и уголовного), Высший суд (все его отделения). Решения Суда короны, созданного в 1971 г. для рассмотрения особо тяжких преступлений, не считаются прецедентами. Прецеденты может создавать Палата лордов, выполняющая помимо прочего и судебные функции;

2) специфика структуры права: ей неизвестно деление на частное и публичное, а отрасли права не выражены четко. В структуре английского права выделяют: а) прецедентное право; б) право справедливости; в) статутное право. Право справедливости представляет собой совокупность норм, сформировавшихся из решений лорда-канцлера, который действовал от имени короля при рассмотрении жалоб на решения обычных королевских судов. При этом его решения основывались на «королевской справедливости» и восполняли пробелы в общем праве, вносили коррективы в деятельность королевских судов. Статутное же право – это право парламентского происхождения. Акт парламента требует судейских толкований, которые становятся судебными прецедентами. Следовательно, суд наделен широкими полномочиями усмотрения в отношении статутного права;

3) придание важного значения формам судопроизводства, процессуальным нормам, источникам доказательств;

4) большая автономия судебной власти по отношению к другим ветвям власти. Это выражается не только в правотворческих полномочиях судебной власти, но и в отсутствии прокуратуры и административной юстиции;

5) некодифицированный характер законодательства, и хотя в последние десятилетия были приняты парламентом акты, консолидирующие правовые нормы в институты и отрасли 213 (прежде всего гражданское право), тем не менее английское право продолжает оставаться прецедентным по своему характеру.

*Славянская правовая семья* стала называться в качестве самостоятельной только в самое последнее время. Ведущее место в данной правовой семье принадлежит российской правовой системе, которая является своеобразным культурно-историческим и юридическим образованием, имеющим свои закономерности развития.

*Латиноамериканская правовая семья* характеризуется дуализмом, поскольку она восприняла, с одной стороны, романо-германскую правовую модель, а с другой – правовую систему США, как наиболее близко расположенной к Латинской Америке страны. Тяготение же к романо-германской правовой семье объясняется тем, что многие латиноамериканские государства были долгое время колониями Испании и Португалии, которые и перенесли в эти страны право метрополии. Другая особенность латиноамериканских государств – заимствование у США президентской формы правления, конституции и некоторых конституционных институтов. В целом сфера публичного права у государств Латинской Америки сформировалась под воздействием США. К числу особенностей латиноамериканской правовой системы следует отнести значительную роль делегированного законодательства, т. е. издание правительственных актов в форме законов, что объясняется длительными периодами правления военных и нефункционированием парламентов.

*Скандинавская правовая семья* охватывает пять государств – Швецию, Норвегию, Финляндию, Исландию и Данию и отличается большой самобытностью. Несмотря на близость к континентальной Европе, названные страны не восприняли в полной мере романо-германскую модель. Например, судебная практика играет в Скандинавских странах более существенную роль, чем в странах,



принадлежащих к романо-германской правовой семье. Скандинавскому праву неизвестно деление на публичное и частное право. Скандинавское право действует как единая система, для него характерно большое число унифицированных актов, действующих в равной мере во всех Скандинавских государствах.

*Мусульманское право* относится к религиозным правовым системам, так как основано на исламе. Оно отличается сложностью, большим своеобразием, необычностью источников, структуры, терминов и т. д. и включает в себя не только юридические нормы, но и религиозные, нравственные регуляторы, обычаи. Особенности мусульманского права состоят в следующем. 1. Норма права воспринимается как правило, адресованное всем мусульманам Аллахом, который открыл его человеку через своего пророка Мухаммеда. В силу божественного происхождения этого правила оно не подлежит изменению, но нуждается в разъяснении и толковании для практического использования. По содержанию нормы мусульманского права не носят предписывающего или запрещающего характера, а представляют собой обязанность, долг совершать те или иные поступки. Так, мусульманское право определяет молитвы, которые мусульманин должен знать; посты, которые должен соблюдать; милостыни, которые необходимо подавать; паломничества, которые надо совершать. При этом нельзя принуждать к соблюдению установленных правил. 2. Выделяются четыре главных источника мусульманского права: Коран – священная книга мусульман, где собраны речи и проповеди пророка Мухаммеда; она посвящена вопросам религии, нравственности и лишь в очень незначительной части затрагивает вопросы правовых взаимоотношений мусульман. Второй источник – Сунна – сборник преданий о жизни пророка, его образе мыслей и действий. В Сунне также доминируют нравственно-религиозные положения. Она содержит, по существу, интерпретации и пояснения правил Корана. Третий источник – Иджма – согласие мусульманского сообщества об обязанностях мусульманина. Четвертый источник – Кияс (Кийяс) – суждение по аналогии, т. е. применение к новым сходным случаям правил, установленных Кораном, Сунной и Иджмой. К второстепенным источникам относится закон, который не может противоречить исламу и религиозно-правовой доктрине. Судья при рассмотрении дела ссылается не на Коран или Сунну, а лишь на автора, авторитет которого общепринят. 3. В структуре мусульманского права отсутствует публичное и частное право, однако в современный период выделяются в качестве основных отраслей уголовное, судебное и семейное право. Мусульманское уголовное право различает твердо установленные наказания (за воровство, убийство, прелюбодеяние, употребление спиртных напитков и др.) и дискреционные, назначаемые по усмотрению судьи, который может наказать за любое другое нарушение закона.

*Индусская правовая семья* основана на своеобразном религиозном комплексе – индуизме и составляет одну из религиозно-традиционных семей права. К этой семье относятся правовые системы государств: Бангладеш, Непала, Гайаны, Бирмы, Сингапура, Малайзии, некоторых стран восточного побережья Африки, например Танзании, Уганды, Кении. Индусская система права сформировалась более двух тысяч лет назад и, пройдя сложный путь развития, сохранила свое регулирующее значение до наших дней. Для этой правовой семьи характерны:

1. Связь с кастовой системой, основной догмой которой является положение о том, что все люди с рождения разделены на определенные социальные иерархические группы – касты, каждая из которых имеет свои права, обязанности, свое миропонимание и мораль. Касты живут по своим обычаям, и собрание касты голосованием разрешает споры внутри своей группировки, применяя меры принуждения. Наиболее суровое из них – отлучение от касты.

2. Источником права и религии считаются веды – сборники индийских религиозных песен, молитв, гимнов, содержащих, по существу, правила поведения.

3. Индусское право основывалось на обычаях в регулировании вопросов права наследования, правового режима имущества отдельных членов неразделенной семьи и раздела семейного имущества. Поэтому в период британской колонизации, даже после введения системы общего права, семейное и наследственное право регулировалось главным образом обычаями.

4. Нормативные установления и решения судебной практики не составляли источника индусского права, которое опиралось на труды и комментарии ученых, представлявших собой описание обычного права.

5. После обретения Индией и другими британскими колониями независимости происходил процесс кодификации индусского права, был принят ряд законов, унифицировавших брачное право индусов и приспособивших его к современному мировоззрению, были приняты законы об опекунов несовершеннолетних, о наследовании, об усыновлении и др., которыми современные судьи руководствуются при рассмотрении конкретных дел. Что касается кастовых дел, то суд не вправе пересматривать кастовые правила, он лишь следит за их соблюдением и правильным применением. Но суд может аннулировать решение собрания касты, если оно содержит «вызов национальному правосудию».

*Семья обычного (традиционного) права* охватывает страны Центральной и Южной Африки и Мадагаскар, в том числе государства Гану, Сьерра-Леоне, Гамбию, Малави, Сенегал, Берег Слоновой Кости, Того, Камерун и др. Для национальных правовых систем данной семьи характерно регулирование жизни обычаями. Эти обычаи многочисленны, и каждая община, племя, этническая группа имели свои обычаи и традиции. Повиновение обычаю было добровольным из-за уважения памяти предков, а также боязни сверхъестественных сил. Африканский обычай значительно отличается от обычаев европейских народов.

*Дальневосточная правовая семья* включает Китай, Японию, Гонконг, Индонезию, Корею и др. Для данной правовой семьи характерно, во-первых, отрицательное отношение к праву вообще. Японцы, например, традиционно отождествляют право исключительно с уголовным законодательством, которое у них ассоциируется с тюрьмой. Во-вторых, в дальневосточных обществах господствует идея примирения, добровольного соглашения сторон спора, т. е. конфликты предпочитают решать внесудебным путем. Но при решении споров в суде они чаще всего завершаются примирением участников спора. В суд обращаются после того, как исчерпаны все другие способы разрешения конфликта. В-третьих, традиционный взгляд на общественный порядок как гармонию между человеком и природой, между самими людьми. В-четвертых, большинству стран дальневосточного региона присуща идеология конфуцианства, согласно

которой основная ячейка общества – семья с иерархической организацией и абсолютной властью главы семьи, с подчинением младших старшим и запрещением любых возмущений.

*Семья социалистического права* ведет свое начало с Октябрьской революции 1917 г. в России и образования ряда социалистических государств в Восточной Европе, Азии. Данная правовая семья имеет следующие отличительные особенности: является идеологизированным типом права, поскольку основывается на идеологии марксизма-ленинизма и концепции социалистического права как высшего типа; носит ярко выраженный классовый характер, так как имеет своей направленностью воплощение в законах интересов классов, стоящих у власти, – пролетариата и крестьянства.<sup>1</sup>

*Понятие и признаки системы права.*

Под системой права понимается определенная внутренняя его структура (строение, организация), которая складывается объективно как отражение реально существующих и развивающихся общественных отношений. Она не результат произвольного усмотрения законодателя, а своего рода слепок с действительности. Фактический социальный строй общества, государства определяет в конечном счете ту или иную систему права, его отрасли, институты, другие подразделения.

Система права показывает, из каких частей, элементов состоит право и как они соотносятся между собой. Системность – общее свойство всех типов права, в то время как систематика или систематизация правовых норм не является таковой. Каждому историческому типу права присуща своя система, отражающая особенности этого типа и всей общественной формации. Структура права – это юридическое выражение структуры данного общества. В этом заключается объективная социальная обусловленность системы права, ее детерминация экономическими, культурными, национальными и иными факторами. Например, рабовладельческое, феодальное и современное право отличаются друг от друга не только своими сущностями, но и внешними признаками, т.е. формальными атрибутами, в том числе системного характера, на которых лежит печать времени. При этом не следует смешивать понятия «система права» и «правовая система». В первом случае речь идет, как указано выше, о внутреннем строении права, взятом в качестве отдельного явления, а во втором – о правовой организации всего общества, совокупности всех юридических средств, институтов, учреждений, существующих и функционирующих в государстве.

Система права выступает лишь одним из слагаемых правовой системы. Право есть совокупность создаваемых и охраняемых государством норм. Но это не случайное и не хаотичное их нагромождение, не механическая масса, а строго согласованная и взаимозависимая целостная система, в которой нормы выстраиваются, группируются в определенном порядке. Перед нами – сложное системное иерархическое образование, пронизываемое процессами интеграции и дифференциации. В любом типе права между конкретными его нормами всегда

---

<sup>1</sup> Рахманов Фаррух Бехзодович ВЗАИМОСВЯЗЬ ПРАВА И МИФОЛОГИИ 2011

присутствуют элементы общего и единичного, сходства и отличия, самостоятельности и зависимости.

Система права характеризуется такими чертами, как единство, различие, взаимодействие, способность к делению, объективность, согласованность, материальная обусловленность. Единство юридических норм, образующих право, определяется: во-первых, единством выраженной в них государственной воли; во-вторых, единством правовой системы, в рамках которой они существуют и действуют; в-третьих, единством механизма правового регулирования, его исходных принципов; в-четвертых, единством конечных целей и задач. В то же время нормы права различаются по своему конкретному содержанию, характеру предписаний, сферам действия, формам выражения, предмету и методам регулирования, санкциям и т.д. Поэтому они подразделяются на отдельные части - отрасли, институты. В основе такого обособления лежат указанные выше особенности, и прежде всего разнообразие, специфика самих общественных отношений. Однако объективная природа системы права не означает, что законодатель не может на нее повлиять. Он может вносить в систему права известные коррективы, изменения (например, выделить, осознав потребность в этом, ту или иную отрасль права или, напротив, объединить их, установить тот или иной институт, принять те или иные нормы, акты и т.д.), но в принципе система права от него не зависит, нельзя ее заново создать, отменить, «перестроить». Обособить можно только то, что объективно обособляется.

Иными словами, государство, власть могут в известных пределах влиять на сложившуюся систему права, способствовать ее совершенствованию, развитию, но не более того. Они не могут по своему «хотению» учредить, ввести декретом нужную, желаемую систему права. Объективность - важнейшее свойство системы права в отличие от систематизации права, которая носит субъективный характер, т.е. зависимый от государственной воли. Там, где есть право, всегда есть и определенная его система, в то время как систематизации может и не быть (например, в Великобритании право не систематизировано). Систематизация - это всего лишь сознательно проводимое упорядочение действующих правовых норм в целях удобства пользования ими на практике. Но любое право имеет свою систему, даже если оно не систематизировано. Система показывает, из каких частей, элементов состоит право и как они соотносятся между собой.

*Структурными элементами системы права являются:*

- а) норма права;
- б) отрасль права;
- в) подотрасль права;
- г) институт права;
- д) субинститут.

Именно они образуют юридическую ткань рассматриваемого явления. Правовая норма - первичный элемент системы права. Это исходящее от государства общеобязательное правило поведения властного характера. Отрасль права представляет собой обособившуюся внутри данной системы совокупность однородных правовых норм, регулирующих определенную область (сферу) общественных отношений. Объективная необходимость предрепает выде-

ление отрасли права. Законодатель лишь осознает и оформляет (протоколирует) эту потребность.

Для образования самостоятельной отрасли права имеют значение следующие условия:

- а) степень своеобразия тех или иных отношений;
- б) их удельный вес;
- в) невозможность урегулировать возникшие отношения с помощью норм других отраслей;
- г) необходимость применения особого метода регулирования.

Качественная однородность той или иной сферы общественных отношений вызывает к жизни соответствующую отрасль права. И наоборот, наличие или отсутствие той или иной отрасли права зависит от наличия или отсутствия соответствующих областей общественных отношений, нуждающихся в правовом регулировании. Отрасль не «придумывается», а рождается из социальных и практических потребностей.

#### *Публичное и частное право.*

Группировка отраслей права в две категории – отрасли публичного и частного права восходит к эпохе Древнего Рима. Римский юрист Ульпиан (II–III вв.) считал, что публичное право охраняет общие интересы государства, а частное – интересы отдельных лиц. Каждое из этих подразделений системы права объединяет совокупность однородных по своим признакам отраслей права. Публичное право состоит из отраслей, которые связаны с полномочиями и функционированием государства – конституционного, административного, финансового, уголовного, уголовно-процессуального, международного публичного права, а частное право обслуживает потребности людей, возникающие на основе имущественных и личных неимущественных отношений, – гражданское, семейное, международное частное право. Они сформировались как относительно самостоятельные сферы регулирования и отражают особенности предмета и метода регулирования.

В настоящее время для членения права на частное и публичное используется критерий, разработанный еще Ульпианом, и одновременно указывается, что *для публичного права характерны следующие черты:*

- 1) императивность норм;
- 2) ориентация на удовлетворение публичных, общественных интересов;
- 3) иерархические отношения субъектов публичных отношений;
- 4) одностороннее волеизъявление субъектов;
- 5) широкая сфера усмотрения государственных органов и должностных лиц;
- 6) санкции преимущественно штрафного (карательного) характера;
- 7) большая степень централизованного урегулирования.

#### *Частному праву присущи следующие особенности:*

- 1) равенство субъектов правоотношений;
- 2) диспозитивное содержание правового регулирования;
- 3) свободное волеизъявление субъектов при реализации своих прав;
- 4) ориентация на удовлетворение личных или корпоративных интересов;
- 5) самоответственность по своим обязательствам и действиям;

- б) правосстановительные санкции;
- 7) децентрализованность, так как субъекты могут своей волей определить условия собственного поведения (например, брачный договор в семейном праве, договор подряда в гражданском праве, условия авторского договора и т. д.).

*Понятие и система международного права.*

*Международное право – это система юридических принципов и норм, регулирующих отношения между народами и государствами и определяющих их взаимные права и обязанности.* Международное право сформировалось независимо от желания конкретного человека или отдельной социальной группы или слоя, а вследствие объективных общественных процессов, вызванных необходимостью налаживания международного общения. Даже на самых ранних этапах развития человечества первобытные племена поддерживали между собой межплеменные отношения, которые регулировались обычаями и традициями. Они стали прообразом международно-правовых норм, появившихся с возникновением государственности у народов мира.

В науке международного права сложилось, по меньшей мере, три подхода в определении системы международного права.

Первый подход характеризуется построением системы международного права по примеру российской правовой системы – система права складывается из норм права, институтов права (институт международно-правовой ответственности, институт территорий в международном праве, институт мирных средств разрешения международных споров и др. – общесистемные институты; отраслевые институты – институт территориального моря в международном морском праве, институт защиты прав беженцев в международном гуманитарном праве и др.), подотраслей права (подотрасль «право войны», подотрасль «право мира» в международном гуманитарном праве и др.), отраслей права (право международных договоров, право международных организаций, право международной безопасности, дипломатическое и консульское право, международное гуманитарное право, международное морское право, международное воздушное право, международное космическое право, международное экологическое право, международное экономическое право, международное атомное право, международное уголовное право и процесс).

Второй подход характеризуется построением системы по видам источников права. Нормы права являются основой системы, включающей международное договорное право и международное обычное право.

Третий подход является наиболее предпочтительным и характеризуется наличием следующих элементов: нормы права как основы системы, основополагающих принципов международного права (их 10 – семь из них закреплены в Уставе ООН (1945 г.) и три в Заключительном акте ОБСЕ (1975 г.)), которые развиваются в отраслях международного права.

*Под системой международного права понимается нормативное образование, складывающееся из элементов, образующих международное право как целостное, непротиворечивое, интегративное нормативное образование.*

## РАЗДЕЛ II

# ОТРАСЛИ РОССИЙСКОГО ПРАВА

---

## ОСНОВЫ КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Конституционное право – самостоятельная отрасль в составе российского права, представляющая собой совокупность конституционных и обычных норм. Самостоятельность конституционного права определяется в первую очередь наличием у него особого предмета и метода правового регулирования.

*Предмет и метод.*

Предметом конституционно-правового регулирования является общество в целом, включая государство. Действие норм конституционного права распространяется на социально-экономические, политико-управленческие, в том числе государственно-властные, духовно-культурные отношения. Ни одна другая отрасль российского права не имеет такого обширного предмета регулирования. Иные отрасли права регулируют отдельные из вышеперечисленных отношений.

Естественно, что конституционно-правовое регулирование отношений, одновременно составляющих предмет иных отраслей права, отличается своеобразием. Конституционное право с помощью норм-принципов, норм-целей, тому подобных средств закрепляет устои социально-экономических, политико-управленческих, духовно-культурных отношений, становящихся отправными для других отраслей права. Тем самым конституционное право определяет основу устройства общества и государства. Иные отрасли права призваны конкретизировать ее в рамках их собственного предмета регулирования. Такой метод конституционно-правового регулирования принято именовать общим нормированием.

Однако есть общественные отношения, регулирование которых осуществляется исключительно нормами конституционного права. Они составляют собственный предмет данной отрасли. Эти отношения по поводу осуществления верховной государственной власти народа в формах представительной и непосредственной демократии.

Не все институты государства связаны с воплощением верховной власти народа. Ее непосредственно воплощают: 1) государственно-территориальное устройство; 2) гражданство; 3) суверенные права многонационального народа РФ; 4) компетенция РФ, формализующая суверенные права народа и переводящая их в плоскость государственной деятельности; 5) способы непосредственного властного волеизъявления граждан (выборы, референдумы); 6) государственные органы, получающие власть непосредственно от народа в рамках конституционного процесса, а не от иных государственных органов (высшие органы государственной власти РФ), их компетенция и деятельность.

Именно перечисленные институты каждый сообразно своей природе обеспечивают осуществление верховной власти, ее необходимое и достаточное бытие. Остальные государственные институты формируются в условиях действия верховной власти, служат средствами ее активности. Таковы, например, министерства, ведомства в системе исполнительной власти. Их деятельность не относится к собственному предмету конституционного права и детально регулируется нормами других отраслей: административного, финансового и т.п. Ес-



ли, скажем, принятие закона о государственном бюджете входит в сферу верховного управления, то исполнение бюджета относится к полномочиям исполнительных органов государственной власти.

Конституционное право регулирует отношения верховной власти не только с помощью средств общего нормирования (ценности, цели, принципы), как оно это делает применительно к иным общественным отношениям, но и с помощью методов детальной регламентации, не передоверяя данную задачу другим отраслям права. Здесь и конкретизация по субъектам, объектам, содержанию запретов, обязываний, дозволений, и дополнение материальных норм процессуальными нормами, и установление мер конституционного принуждения, в том числе ответственности, и введение юридически значимых сроков, документальных форм.

Таким образом, в рамках собственного предмета регулирования конституционное право действует как обычная отрасль права. Ее необычность только в особом предмете регулирования – верховной государственной власти.

*Конституционное и государственное право.*

Правовое упорядочение верховной государственной власти традиционно характеризовалось как государственно-правовое и служило для выделения в качестве самостоятельной отрасли государственного права, что вполне логично. Нет смысла и сегодня отказываться от выделения государственного права, однако не в роли отдельной отрасли права, а в качестве комплексной составной части конституционного права. Такое поглощение объективно предопределено как минимум тремя обстоятельствами.

Во-первых, становление конституционного законодательства привело к изменению «телесной» оболочки верховной власти. Власть народа получила выражение не просто в государственной воле, а в Конституции, вставшей над иными государственными институтами, сковавшей государственную волю юридическими императивами должного. Возвышение Конституции над государственной волей призвано учредить государство в качестве не цели, а средства жизнедеятельности общества. Во-вторых, общество встало перед необходимостью лишения государства монополии на регулирование и защиту прав и обязанностей индивидов, их объединений. Для этого потребовался совершенно иной способ закрепления основополагающих гражданских прав и обязанностей, исходящий из их негосударственного происхождения. В-третьих, конституционно-правовое регулирование в силу своей универсальности расширило рамки регламентации в силу своей универсальности расширило рамки регламентации верховной власти за счет упорядочения отношений по вхождению разных сил в ее поле деятельности.

Формы осуществления верховной власти дополняются формами политической борьбы за нее. Тот, кто эффективно представлен в органах верховной власти, способен лучше проводить в жизнь собственные интересы и активно предлагать обществу свое видение обще социальных запросов. Поэтому целый ряд субъектов явно или скрыто ведет борьбу за контроль над парламентом, правительством. Борьба за верховную власть идет по нескольким направлениям. Во-первых, это деятельность по овладению рычагами государственной власти:

получение депутатских мандатов; проведение своих людей в исполнительные органы. Во-вторых, это оказание внешнего давления на государства. Названное направление особенно важно для сил, не имеющих нужного представительства в органах власти. В-третьих, это оказание давления на политических конкурентов. В-четвертых, это непосредственное воздействие на сознание масс, предполагающее широкое использование средств массовой информации. Эффективное участие на всех выделенных направлениях невозможно без обладания важными финансово-экономическими рычагами. Совокупная деятельность множества субъектов на всех выделенных направлениях становится основой для выделения политической системы общества.

Политическая система – это механизм соединения верховной власти с процедурами борьбы за нее, объединяющий вокруг государства партии, иные образования, реально участвующие в выработке, уточнение, проведении в жизнь решений высших органов государственной власти, референдумов.

Таким образом, рамками не государства, а политической системы, включающей государство в качестве своего ядра, очерчивается действительное поле учреждений и деятельности верховной власти. Правовое оформление политической системы – задача именно конституционно-правового регулирования. Государственное право, определяющее устройство только государства, оказывается частью конституционного права.

Конечно, отдельные стороны деятельности субъектов политической системы регулируются нормами административного, финансового, гражданского, иного законодательства, ведь их активность сочетает в себе решение множества разнообразных вопросов. Однако принципиальный статус субъектов политической системы: их организационно правовые формы, права, обязанности в сфере политической жизни, способы образования, преобразования, упразднение, взаимодействия - относятся к предмету конституционного права.

*Конституционное право в российском праве.*

Конституционное право является ведущей отраслью права, выполняя целый ряд общеправовых задач. Во-первых, конституционное право соединяет все отрасли российского права в единое целое путем постановки для них общих целей, закрепления исходных для всех отраслей права ценностей, принципов. Такие исходные цели, ценности, принципы в нашей стране изначально закрепляет Конституция Российской Федерации.

Единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности, признание и равная защита разных форм собственности, право каждого на свободное использование своих способностей и имущества для не запрещенной экономической деятельности – эти положения составляют базу гражданского, предпринимательского права (ст.8, 9, 34-36). Исходными для трудового, социального права являются, например, запрет пыток, насилия, другого жестокого или унижающего человеческое достоинство обращения или наказания (ст. 21), правило о том, что обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность (ст. 49). В конечном итоге в российском праве нет ни одной отрасли, которая бы не основывалась на конституционных положениях.

Важным средством обеспечения единства российского права являются вводимые конституционным правом общеправовые категории. Они должны в разных отраслях права либо означать одно и то же, либо отраслевая конкретизация названных категорий не должна искажать их конституционный смысл. В числе обще-правовых категорий – «суверенитет», «собственность», «природные ресурсы», «благоприятная окружающая среда», «свобода массовой информации», «арест», «правосудие».

Во-вторых, объединенный потенциал конституционного права раскрывается в масштабах всего общества. В совокупности основных конституционных принципов (прежде всего тех, что содержатся в главах 1, 2 Конституции РФ) закреплены социально-экономические, политико-управленческие, духовно-культурные устои российского общества, основы правового положения человека и гражданина.

В-третьих, конституционные нормы выступают вместе с нормами отраслевого законодательства, а при необходимости и вместо них, при их отсутствии или неконституционности. Конституция Российской Федерации устанавливает, что ее нормы действуют прямо, непосредственно (ст. 15, 18).

Возможность замещения конституционными нормами отраслевых норм не всегда может быть полной и распространяется на все аспекты регулирования. Так, конституционные нормы не способны служить основой применения мер уголовной, административной, гражданской ответственности. Дело в том, что в соответствии с принципом законности каждый случай противоправного поведения должен быть связан с нарушением конкретной юридической нормы<sup>1</sup>. Сказанное означает не уход конституционного права из сферы отраслевого охранительного регулирования, а лишь ограничения его действия. За конституционным правом остается направление развития соответствующих разделов законодательства, охранительно-правовой политики, выражение их духа и устоев, проверка конституционности конкретных охранительных норм и институтов, присутствие в правоприменительной практике в качестве оценочного аргумента ее участников. Так целый ряд решений Конституционного Суда Российской Федерации посвящен анализу конституционности уголовно-процессуального законодательства.

В-четвертых, нормы конституционного права учреждают принципиальные стандарты снятия межотраслевых и внутриотраслевых противоречий, служат основой для уточнения предметных полей отдельных отраслей права. В решении названных вопросов значительна роль конституционных (уставных) судов. Конституционный суд Российской Федерации, обратившись к проблеме соотношения налогового и гражданского права (постановление от 17 декабря 1996 г.), пришел к выводу о том, что споры по поводу невыполнения налоговых обязательств находятся в рамках налогового права, а не гражданского права. В то же время взыскание налоговых платежей с физических лиц в бесспорном порядке является выходом за рамки налоговых отношений и вторжением в иные отношения, в том числе гражданско-правовые, в которых стороны не находятся в состоянии власти - подчинения.<sup>2</sup>

<sup>1</sup> Алексеев С. С. Общие дозволения и общие запреты в советском праве. М., 1989. С. 90, 91.

<sup>2</sup> СЗ РФ. 1997. № 1. Ст. 197

*Таким образом, Конституционное право России – ведущая отрасль российского права, система конституционных и обычных норм, определяющих путем общего нормирования и детальной регламентации социально-экономические, политико-управленческие, духовно-культурные устои общества, основы правового положения людей, устройство и деятельность верховной государственной власти, политической системы, единые ценности, цели, принципы российского права, обеспечивающих согласованное действие всех его отраслей.*

*Источники конституционного права*

Источниками права именуют обычно правовые акты, принимаемые органами правотворчества и содержащие нормы права. К числу источников права относят нормативные правовые акты, нормативные договоры, соглашения, неписанные правила общего значения (обычай, обыкновения). В качестве источников права иногда называют позиции судов (судебные прецеденты), теоретико-экспертные суждения (доктринальные источники). Впрочем, этот взгляд разделяют не все. Не будучи источниками права, в строгом смысле слова, определенное правообразующее значение имеют послания Президента РФ, доклады Уполномоченного по правам человека.<sup>1</sup>

Все вышеназванные виды источников права встречаются и в конституционном праве, если содержат конституционно-правовые нормы. Конечно, речь идет только о действующих источниках.

*Нормативные правовые акты.*

В их совокупности выделяются законы и подзаконные акты. Законы обычно имеют актами высшей юридической силы. Хотя разные виды законов обладают разной силой. Законы от иных правовых актов в первую очередь отличает то, что они являются актами соответствующих политико-территориальных образований (Российской Федерации, субъектов РФ), а не органов, их принявших. Законы – основа всех иных источников.

*Законы.*

В России законы принимаются на федеральном уровне и на уровне субъектов РФ.

В иерархии законов федерального уровня на первом месте располагается, конечно, Конституция 1993 года. Хотя действующая Конституция себя прямо законом не именует, она имеет статус Основного закона государства и общества. Далее идут законы о поправках к Конституции РФ. Их единственная задача – введение новых поправок в текст Конституции РФ, после чего они утрачивают значение прямых регуляторов общественных отношений. Появление законов о поправках в нашей стране предопределено правовой позицией Конституционного Суда РФ (постановление от 31 октября 1995 г.)<sup>2</sup>. Порядок их принятия установлен ФЗ от 4 марта 1998 г. «О порядке принятия и вступление в силу поправок к Конституции Российской Федерации»<sup>3</sup>. Пока такие законы не принимались. На следующем месте находятся федеральные конституционные законы. Этот вид законов впервые предусмотрен Конституцией РФ 1993 года. В числе

<sup>1</sup> Об источниках права см: Кутафин О. Е. Источники конституционного права Российской Федерации. М., 2002; Марченко М. Н. Источники права: учеб. пособие. М., 2005.

<sup>2</sup> ВКС РФ. 1995. №6

<sup>3</sup> СЗ РФ. 1998. № 10. Ст. 1146

их отличий от обычных федеральных законов Конституция РФ закрепляет следующие: обладание большей силой (ч.3 ст.76); более сложная процедура принятия (ч.2 ст.108); отсутствие у Президента РФ права отклонять их (ч.3 ст.107). Кроме того, с точки зрения Конституционного Суда РФ, они могут приниматься только в случаях, прямо указанных в Конституции РФ. Так, например, Конституция РФ предусматривает принятие данных законов о чрезвычайном и военном положении (ст.56, 87, 88), об изменении статуса субъектов РФ (ч.5 ст.66). Вслед за федеральными конституционными законами идут федеральные законы. Необходимо указать, что в ряде случаев Конституция РФ использует термин «федеральный» закон для обозначения всех законов федерального уровня (п «а» ст.71). К виду федеральных законов относятся кодексы. В числе законов федерального уровня также действуют декларации (например, Декларация о государственном суверенитете РСФСР от 12 июня 1990 г.), основы законодательства (например, Основы законодательства РФ о культуре), законы РСФСР и законы Российской Федерации, принятые до вступления в силу Конституции РФ 1993 года. Они действуют в той части, в которой не противоречат Конституции РФ и принятым на ее основе законам (п.2 Раздела второго Конституции РФ).

В иерархии законов субъектов РФ на первом месте находятся конституции республик, уставы иных субъектов РФ, закрепляющие их правовой статус. Конституционный Суд РФ в постановлении от 18 июля 2003 г. указал, что конституции, уставы субъектов РФ находятся в прямой нормативной связи с Конституцией РФ. В силу этого суд признал неконституционными ряд норм ГПК РФ, Закона РФ «О Прокуратуре Российской Федерации» как допускавшие разрешение судами общей юрисдикции дел об оспаривании конституций, уставов субъектов РФ<sup>1</sup>. По мнению Конституционного Суда, конституции, уставы субъектов РФ могут проверяться только на предмет их соответствия Конституции РФ в рамках конституционного судопроизводства. Субъекты РФ на основе своих конституций, уставов принимают иные законы, в том числе кодексы (например Избирательный кодекс Свердловской области). Конституции, уставы, иные законы субъектов РФ должны соответствовать Конституции РФ, федеральным законам, иным актам федерального законодательства, принятым в пределах полномочий соответствующих федеральных органов. В то же время нормативные акты субъектов РФ, в том числе, конечно, их законы, принятые по вопросам их собственного ведения (ст.73 Конституции РФ), обладают большей силой, чем федеральные законы (ч.6 ст.76 Конституции РФ).

*Подзаконные акты.*

На федеральном уровне это постановления палат Федерального Собрания РФ, указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, приказы отдельных ведомств. Постановлениями палат Федерального Собрания РФ, например, утверждаются регламенты палат. Интересна позиция Конституционного Суда РФ, согласно которой постановления Государственной Думы об амнистии имеют особую конституционную природу и по своему уровню и материально-правовому содержанию могут быть приравнены только к принимаемым Думой

<sup>1</sup> СЗ РФ. 2003. № 30. Ст. 3103; ВКС РФ. 2003. № 5

законами<sup>1</sup>. К числу подзаконных актов на уровне субъектов РФ относятся, например, постановления региональных парламентов, указы, постановления глав субъектов РФ.

*Договорные источники.*

Выделяются международные и внутрифедеральные договоры и соглашения. Согласно части 4 статьи 15 Конституции РФ общепризнанные принципы, нормы международного права и международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. В силу этого международные договоры РФ, надлежащим образом ратифицированные, по юридической силе следуют сразу за Конституцией РФ и законами РФ о поправках к Конституции РФ. Статус, порядок заключения, ратификации, расторжения международных договоров наряду с международно-правовыми актами определяют ФЗ «О международных договорах Российской Федерации»<sup>2</sup> и ФЗ «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания Российской Федерации»<sup>3</sup>. Так, международные договоры ратифицируются Федеральным Собранием, публикуются одновременно с федеральными законами об их ратификации. В числе международных договоров, действующих на территории России – Устав ООН, Международные пакты о правах человека.

Внутрифедеральные договоры и соглашения заключаются как между органами государственной власти РФ и субъектов РФ, так и между органами государственной власти отдельных субъектов РФ. Примерами актов первого вида являются Федеративный договор 1992 года, двусторонние договоры о разграничении полномочий между органами государственной власти РФ и субъектов РФ, соглашения между исполнительными органами государственной власти РФ и субъектов РФ о взаимном делегировании полномочий (ч.3 ст.11 п.1 Раздела второго Конституции РФ, ст.26.7, 26.8 ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации»). Пример договорных актов второго вида – договоры субъектов РФ о создании ассоциаций экономического взаимодействия. Порядок создания таких ассоциаций определяет ФЗ «Об общих принципах организации и деятельности ассоциаций экономического взаимодействия субъектов Российской Федерации» от 17 декабря 1999 года.<sup>4</sup> Перечисленные договоры, соглашения должны соответствовать не только Конституции РФ, но и иным законам федерального уровня, а также законам субъектов РФ.

*Правовые позиции судов.*

К числу источников конституционного права относятся в первую очередь правовые позиции Конституционного Суда РФ, конституционных, уставных судов субъектов РФ. Правовая позиция конституционного (уставного) суда – из-

<sup>1</sup> СЗ РФ. 2001. № 29. Ст. 3059

<sup>2</sup> СЗ РФ. 1995. № 29. Ст. 2757.

<sup>3</sup> СЗ РФ. 1994. № 8. Ст. 801

<sup>4</sup> СЗ РФ. 1990. № 51. Ст. 6286

ложенное в его решении (как в мотивировочной, так и в результативной части), заключающееся в уточнении их содержания применительно к конкретному делу, имеющее общее и обязательное значение.<sup>1</sup>

Нормативность правовых позиций судов имеет несколько проявлений. Во-первых, это признание недействующими и неподлежащими применению (также, видимо, использованию, исполнению) норм права (нормативных актов), принятых правотворческими органами. Во-вторых, конституционные (уставные) суды, признавая те или иные нормативные положения (акты) не соответствующими конституциям, уставам, сохраняют их действие на определенное время и на определенных условиях. В-третьих, в своих правовых позициях конституционные (уставные) суды указывают правотворческим органам на необходимость обязательного введения определенных норм права, конечно, не предопределяя их исчерпывающего содержания. В-четвертых, конституционные (уставные) суды конкретизируют содержание конституционных (уставных) норм в рамках официального правового толкования. Конечно, нормы толкования не являются самостоятельными, поскольку призваны раскрыть для нужд правоприменения уже введенные в правовое поле, пусть и в неявном виде, смыслы. В то же время конституционные (уставные) нормы настолько абстрактны, что их конкретизация путем толкования невозможна без введения между ними и конкретными правоприменительными случаями промежуточных нормативных положений.

*Неписаные правила (обычаи, обыкновения).*

Это правила, сложившиеся стихийно, нигде особо не закрепленные, но регулярно воспроизводимые в деятельности людей. Так, статья 1 Федерального закона «О территориях традиционного природопользования коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока Российской Федерации» определяет обычаи коренных малочисленных народов Севера, Сибири и Дальнего Востока РФ как традиционно сложившиеся и широко применяемые указанными народами правила ведения традиционного природопользования и традиционного образа жизни.

Обычаи, обыкновения, получившие публично-властную значимость, зачастую закрепляются в правовых актах. Так, например, многие правила современного российского избирательного законодательства, определяющие порядок работы избирательных комиссий со списками избирателей, подписными листами кандидатов в депутаты, выросли из деловых обыкновений, положительного опыта работы отдельных комиссий.

*Учение о конституции*

Термин «конституция» в переводе с латинского языка означает устройство, установление. Конституции в их современном понимании как основные законы государств, обладающие особой юридической силой, ограничивающие государственную волю, закрепляющие суверенитет народа, права граждан, их

---

<sup>1</sup> О правовых позициях см.: Гаджиев Г. А. Правовые позиции Конституционного Суда РФ как источник конституционного права // Конституционное правосудие в посткоммунистических странах: Сбор. док. М., 1999. С. 111-116; Витрук Н. В. Конституционное правосудие в России: 1991-2001 гг. Очерки теории и практики. М., 2001. С. 109-111; Лазарев Л. В. Правовые позиции Конституционного Суда Российской Федерации: понятие и система // Правоведение. 2004. № 5. С. 50-51; Эбзеев Б. С. Человек, народ, государство в конституционном строе Российской Федерации. М., 2005. С. 561-570.

гарантии, приоритет права над государственным усмотрением, появились в ходе буржуазно-демократических революций в Европе и Северной Америке в XVIII-XIX вв., направленных против режима феодального правления. Хотя акты с таким наименованием принимались и ранее. Первая буржуазная конституция – Конституция США 1787 г. – была разработана учредительным собранием, а затем ратифицирована конституционными конвентами образовавших государство штатов. Политико-правовой режим ограничения государственной власти конституцией обычно именуют конституционализмом. Концепция конституционализма, выведенная из идей естественного права, являлась буржуазно-демократической антитезой феодальной тирании<sup>1</sup>.

#### *Сущность конституции.*

Если право призвано выражать компромисс разных общественных сил, государства и общества, то в первую очередь эту задачу решают конституционные акты, поскольку именно в них сосредоточены главные интересы разных общественных групп, отдельных людей. Конституция в идеале есть средство выражения ценностей, приемлемых для власти и народа, большинства и меньшинств, отдельных классов и слоев общества. Сила конституции – в обеспечении хотя бы минимального баланса всех групп общественных запросов, такого баланса, который, даже не будучи во всем справедливым, удерживает людей от агрессивных способов отстаивания собственных интересов. В этом и заключена глубинная сущность конституции.

#### *Функции конституции.*

Сущность конституции проявляется через ее функции: учредительную; регулятивную; духовно-мировоззренческую; политико-идеологическую, обеспечения общественной устойчивости; соединения традиций и модернизации; стратегического целеполагания; систематизации законодательства, права. Выделяют и другой набор функций. Например, С.А. Авакьян называет учредительную, организаторскую, внешнеполитическую, юридическую функции<sup>2</sup>.

Таким образом, конституция – основной закон общества, нацеленный на учреждение государственных, общественных институтов, регулирование их деятельности, соединение права и моральных, мировоззренческих, иных ценностей, общественной устойчивости и модернизации, стратегическое целеполагание, систематизацию законодательства, права и предназначенный для обеспечения баланса индивидуальных, групповых (классовых), общесоциальных интересов.

#### *Виды конституций*

Конституции разных государств, государственных образований в силу ряда причин различаются между собой. В теории конституционализма принято выделять виды конституций по форме их выражения, субъектам и порядку принятия, действительности их положений.

По форме выражения выделяют писанные и неписанные конституции.

*Писаная конституция* – нормативный правовой акт, целостно регулирующий вопросы конституционного значения. Писаная конституция может быть единственным и единственным актом, как, например, Конституция США. Однако она

<sup>1</sup> Мишин А. А. Конституционное (государственное) право зарубежных стран. М., 1996. С. 14

<sup>2</sup> Авакьян С. А. Конституционное право России: учеб. курс: в 2 т. Т. 1. М., 2005. С. 138-144



может представлять собой несколько актов (их частей), содержательно дополняющих друг друга и формально провозглашенных составными частями единой конституции. Так, современная Конституция Франции включает в себя Конституцию 1958 г., Декларацию 1789 г., преамбулу к Конституции 1946 г.

*Неписаная конституция* – совокупность обычных по форме законов, судебных актов, обычаев (например, конституции Великобритании<sup>1</sup>, Новой Зеландии). Составляющие неписаную конституцию источники не дают каждый по отдельности цельную модель общественно-государственной жизни в своих странах. Они формально не соединены между собой в рамках единого акта или официального свода актов и не отграничивают себя от других правовых источников по признаку особой юридической силы.

Писаная и неписаная конституции в изложенном понимании выражены в одном или нескольких правовых актах. Поэтому их относят еще к виду юридических конструкций, отличая от конституций фактических. Фактическая конституция – действительный строй общественно-государственных отношений, в той или иной мере соответствующий предписаниям юридической конституции.

#### *Действенность положений*

С точки зрения действенности конституционных норм юридические конституции разделяют на реальные и фиктивные. Реальная конституция – та, чьи предписания воплощены в действительности, а юридическая и фактическая конституции совпадают. Фиктивная конституция закрепляет принципы и институты, либо отсутствующие в действительности, либо на практике отличающиеся от их конституционной модели. В жизни трудно найти конституцию, которая бы во всех своих положениях была реальной или фиктивной. Поэтому важно с точки зрения закона реальности или фиктивности оценивать конституционные нормы, институты.

#### *Субъекты принятия.*

По субъектам принятия; выделяются конституции дарованные (оетроированные) и исходящие от народа (народные конституции). Дарованная конституция вводится в действие актом главы государства (высшего исполнительного органа власти), как, например Конституция Катара. Дарованной конституцией являлись основные государственные законы Российской империи 1906 г., введенные в действие актом российского императора. Народная конституция может приниматься на референдуме, парламентом, высшим органом власти, сформированным исключительно для принятия конституции (учредительное собрание, конституционное собрание).

#### *Порядок принятия.*

По порядку принятия(изменения) все конституции делят на гибкие и жесткие. Гибкая конституция – основной закон, принимаемый и изменяемый в том же порядке, что и обычные законы государства. Жесткая конституция – основной закон, принимаемый и изменяемый в более усложненном порядке, чем обычные законы соответствующей страны.

---

<sup>1</sup>Тексты актов, образующих неписаную конституцию Великобритании, Конституции зарубежных государств / сост. В. В. Маклаков. М., 1996. С 57-87

Ужесточение изменения конституции диктуется в условиях конкретных государств разными причинами. Среди них - стремление политически и экономически преобладающих в обществе групп, заинтересованных в неизменности конституции, обеспечить ее устойчивость; необходимостью обеспечить устойчивое развитие общества, государства, законодательства без постоянных «встрясок» и др. Большинство писанных конституций являются по порядку принятия жесткими.

Выделяют также юридические фактические конституции. Юридическая конституция – это писаная или неписаная, дарованная или народная, гибкая или жесткая конституции. Фактическая конституция – действительный строй общественно-государственных отношений, в той или иной мере воспроизводящий его модель, закрепленную в юридической конституции.

#### *Содержание конституции.*

Иногда в основу разделения конституций на виды кладут отдельные элементы их содержания. Так, различают конституции по закрепляемой ими форме государственного устройства (конституции унитарных, федеративных государств, федеральные конституции и конституции субъектов Федерации); по форме правления (конституции президентских, парламентских республик, ограниченных монархий).

#### *Развитие конституционного законодательства в России Досоветский период.*

Становление и развитие конституционного законодательства в России охватывает двухвековой период, беря свое начало в конституционных проектах первой четверти XIX века. Данные проекты можно сгруппировать по четырем направлениям: феодально-крепостническое (окружение Александра I и Н.М. Карамзина); дворянско-олигархическое, нацеленное на ограничение власти монарха представительным Сенатом (А.Р. и С.Р. Воронцовы, Г.Р. Державин, Н.С. Мордвинов); дворянско-реформаторское, выдвигавшее разные формы представительного правления (М.М. Сперанский, А.П. Куницын, П.А. Вяземский); дворянско-революционное, предлагавшее в лице декабристов революционное решение конституционного вопроса о власти (Н.М. Муравьев, П.И. Пестель)<sup>1</sup>. Проекты эти так и остались проектами. Еще одна попытка подготовки конституции в России была предпринята при Александре II. Он учредил особую комиссию во главе с М.Т. Лорис-Меликовым. В 1880 году комиссия представила предложения о подготовке и принятии конституции. Но убийство Александра II в 1881 году остановило и это начинание. Первой писаной русской конституцией стали Основные государственные законы Российской империи, утвержденные указом Николая II 23 апреля 1906 года<sup>2</sup>, ограничившие монархию представительным правлением, закрепившие права и обязанности российских подданных, установившие, что империя Российская управляется на твердых ос-

<sup>1</sup> Минаева Н. В. Конституционные тенденции в политических проектах России начала XIX века: автореф. дис. ... докт. истор. наук. Л., 1983. С. 37-38

<sup>2</sup> Котляревский С. А. Конституционное государство. Юридические предпосылки русских Основных законов / под ред. и с пред. В. А. Томсинова. М., 2004. С. 212

нованиях законов. Впрочем, оценка Основных законов как первой писаной русской конституции многими не разделяется.

*Советский период.*

Революция 1917 года привела к полной ликвидации существовавшего в стране конституционно-государственного порядка, что отразила Конституция РСФСР 1918 года. Она легализовала классовое насилие, террор, закрепила переход власти в стране к новым органам власти – советам рабочих, солдатских и крестьянских депутатов, формировавшимся на основе многостепенных выборов при неравенстве избирательных прав городского и сельского населения, провозгласила федеративное устройство страны, социализацию земли, национализацию средств производства, транспорта, банков. Конечно, это была конституция только по названию, но не по сути.

В 1922 году РСФСР, Украиной, Белоруссией, ЗСФСР в составе Азербайджана, Армении и Грузии был образован Союз Советских Социалистических Республик как новое федеративное государство. Учредители стали в составе СССР союзными республиками – субъектами Федерации. Названные изменения получили закрепление в Конституции СССР от 31 января 1924 года и Конституции РСФСР от 11 мая 1925 года.

5 декабря 1936 года принимается вторая по счету Конституция СССР. Вслед за ней 21 января 1931 года принята Конституция РСФСР. Данные акты провозглашали полную победу социализма, установление морально-политического единства советского народа в связи с ликвидацией эксплуататорских классов, господство социалистической собственности на орудия и средства производства. Упразднялась многостепенность в формировании органов представительной власти, вводились принципы всеобщих, равных, прямых, тайных выборов.

Следующий этап – принятие 7 октября 1977 года Конституции СССР и 12 апреля 1978 года Конституции РСФСР. В них заявлено о построении в стране общенародного государства. Поэтому указывалось, что народ осуществляет свою власть через советы народных депутатов, составляющие политическую основу страны. Ядром политической системы провозглашалась Коммунистическая партия.

*Современный период.*

В середине 80-х гг. в Союзе ССР по инициативе верховной власти начались кардинальные преобразования социально-экономических, политических отношений, в том числе децентрализация власти, укрепление прав союзных республик, демократизация политического режима, разделение властей, отказ от господства государственной собственности, характеристики государства как советского и социалистического. Преобразования, которые задумывались в качестве средства укрепления союзной государственности, в конечном итоге привели к распаду ССР, превращению союзных республик, в том числе РСФСР, в суверенные, независимые государства. Это потребовало существенного изменения конституционного законодательства.

На I Съезде народных депутатов РСФСР, принявшем 12 июня 1990 года Декларацию о государственном суверенитете РСФСР, в тот же день была образована Конституционная комиссия для разработки нового Основного закона страны. Разработанный ею проект Основного закона активно обсуждался в

стране вплоть до 1993 года. Однако Президент РФ Б.Н. Ельцин, вступив в жесткую конфронтацию со Съездом народных депутатов РФ, Верховным Советом РФ, 20 мая 1993 года издал Указ о созыве Конституционного совещания, на которое была возложена задача подготовки проекта нового Основного закона. В течение лета и осени 1993 года Конституционное совещание готовило проект Конституции. 15 октября 1993 года Президент РФ своим указом назначил на 12 декабря 1993 года всенародный референдум по проекту Конституции РФ, подготовленному Конституционным совещанием. Новая Конституция Российской Федерации была принята и вступила в силу с 25 декабря 1993 года (дата официального опубликования).<sup>1</sup>

*Конституция российской федерации: юридические особенности*

Конституция РФ 1993 г. является писаной. Она принята в виде отдельного моноакта на референдуме. Подавляющее большинство положений Конституции РФ изменяются в жестком порядке, за исключением процедуры внесения в ее ст. 65 новых наименований субъектов Федерации.

*Прямое действие*

Конституция имеет прямое, непосредственное действие (ч. 1 ст. 15, ст. 18). Заранее невозможно нормативно упорядочить все возможные проявления жизнедеятельности, следовательно, в правовой системе должны быть средства, которые при отсутствии отраслевых норм могут использоваться для разрешения конкретных жизненных затруднений. Именно на этом и специализируются конституционные нормы, предназначенные для закрытия «белых пятен» в правоприменительной практике. Конституция действует прямо и в том случае, когда имеющиеся правовые нормы ей не соответствуют.

Прямое или непосредственное действие конституционных норм означает право граждан непосредственно опираться на них при осуществлении своих прав. Например, при обращении к суду за защитой права на благоприятную окружающую среду гражданину достаточно указать на конституционную норму (ст. 42) как на источник закрепления данного права. Он не обязан ссылаться на нормы экологического, санитарно-эпидемиологического, градостроительного и т.п. законодательства. Тем более, что в отраслевом законодательстве могут отсутствовать необходимые правила.

*Верховенство*

В силу части 2 статьи 4, части 1 статьи 15 Конституции РФ ни один акт, от кого бы он ни исходил, не может быть принят, если он идет вразрез с положениями Конституции. Если же положениям Конституции противоречит акт, принятый до ее вступления в действие, то он должен быть приведен в соответствие с ней. Кроме того, из названного свойства Конституции вытекает обязанность законодателя детализировать ее содержание в отраслевом законодательстве.

Эта обязанность вовсе не исчерпывается принятием законов, прямо предусмотренных Конституцией (о государственных символах, Правительстве, Конституционном Суде, и др.). Отраслевое законодательство должно максимально разворачивать содержание любых конституционных норм. В развитии

---

<sup>1</sup> Подробнее о развитии конституционного законодательства России см.: Авакьян С. А. Конституция России: природа, эволюция, современность. 2-е изд. М., 2000

конституционных норм особое значение принадлежит федеральным конституционным законам (ст. 108). Они являются передаточным звеном между Конституцией и обычным законодательством, детализируют наиболее важные ее положения. Очевидно, что задача детализации конституционного содержания лежит и на правоприменительных органах, тех же судах.

*Высшая юридическая сила.*

При столкновении нормы Конституции РФ и иных правовых норм всегда должна применяться норма Конституции (ч. 1 ст. 15). Часть 4 статьи 15 Конституции гласит, что если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. Приведенное правило в силу высшей юридической силы Конституции не распространяется на нее саму, а также на законы о поправках к ней.

*Конституция в конституции.*

Высшая юридическая сила Конституции в целом дополняется особой ролью главы 1 «Основы конституционного строя». Положениям главы 1 не могут противоречить любые другие положения Конституции. Значит, нормы, закрепляющие основы конституционного строя, обладают большей юридической силой, чем иные нормы Конституции. Главу 1 иногда именуют конституцией в конституции. Другие нормы Конституции развивают, уточняют положения главы 1, вытекают из них. Так, на детализацию положений статьи 2 Конституции о человеке, его правах и свободах как высшей ценности и об обязанности государства признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина направлены нормы главы 2 Конституции «Права и свободы человека и гражданина».

*Особый порядок охраны.*

Все государственные органы призваны обеспечивать действенность Конституции РФ. Однако в стране учрежден и действует специализированный орган конституционного контроля – Конституционный Суд РФ. К исключительной компетенции Конституционного Суда относится официальное толкование Конституции, проверка на предмет конституционности действующего законодательства, не вступивших в силу международных договоров.

*Содержательные особенности.*

К их числу относятся: сжатое, но комплексное закрепление в Конституции РФ устройства государства и негосударственных институтов; приоритетное регулирование прав и свобод людей по сравнению с их обязанностями, учреждение федерализма, республиканской формы правления, демократического правового режима.

*Структурные особенности.*

Конституция РФ включает преамбулу и два раздела, каждый из которых имеет самостоятельную нумерацию. В первом из них 137 статей, разбитых на девять глав. Раздел второй «Заключительные и переходные положения» состоит из девяти пунктов.

*Действенность Конституции.*

Отдельные положения Конституции РФ могут быть оценены как реальные (о статусе Президента), другие остаются еще в значительной мере фиктивными (о правах и свободах людей).

*Пересмотр Конституции РФ и конституционные поправки*

Порядок и условия внесения в Конституцию РФ поправок и ее пересмотра определяются в главе 9 Конституции. На сегодня применительно к разным конституционным нормам предусмотрено четыре способа их изменения. Первый способ применим к положениям 1,2 и 9. Второй – используется для принятия поправок к главам с 3 по 8. Третий и четвертый – определяют порядок внесения изменений в некоторые положения ст. 65, являясь исключениями из второго способа. Только первый способ именуется пересмотр Конституции. Остальные определяются как конституционные поправки.

*Первый способ.*

Положения глав 1, 2, 9 в соответствии со статьей 135 Конституции изменяются в наиболее затрудненном порядке.

Во-первых, внесение любой минимальной поправки в эти главы возможно только посредством принятия новой Конституции. Дело в том, что нормы глав 1, 2, 9 составляют фундамент всех иных конституционных норм. Любая норма названных глав находится в системной связи с другими конституционными положениями, задавая глубинное содержание последним. Поэтому даже незначительное изменение упомянутой нормы предполагает пересмотр в соответствии с ее новым содержанием текста Конституции в целом. Во-вторых, принятие новой Конституции относится к компетенции специально созываемого для этого Конституционного Собрания, а не Федерального Собрания РФ. Однако только Федеральное Собрание может по предложениям субъектов права конституционной инициативы (перечислены в ст. 134 Конституции) возбуждать вопрос о пересмотре положений глав 1,2 и 9. Для этого требуется, чтобы внесенное предложение было поддержано тремя пятими голосов от общего числа членов Совета Федерации и таким же большинством голосов депутатов Государственной Думы. Конституционное Собрание по инициативе Федерального Собрания либо подтверждает неизменность Конституции, либо разрабатывает проект новой Конституции, который самостоятельно принимает двумя третями голосов от общего числа его членов или выносит на всенародное голосование (референдум). Соответственно конституционный порядок пересмотра глав 1, 2 и 9 Конституции РФ уточняется в федеральных конституционных законах о референдуме РФ и о Конституционном Собрании, последний из которых еще не принят.

*Второй способ.*

Поправки к главам с 3 по 8 Конституции в соответствии с ее статьей 136 принимаются в порядке, предусмотренном для федерального конституционного закона (ст. 108 Конституции), и вступают в силу после их одобрения органами законодательной власти не менее чем двумя третями субъектов РФ.

При раскрытии содержания упомянутых статей законодатель в ФЗ от 4 марта 1998 г.» О порядке принятия и вступления в силу поправок к Конституции Российской Федерации» исходит из их толкования Конституционным Судом РФ (постановление от 31 октября 1995 г.). Суд указал, что поправки к главам 3–8 Конституции должны приниматься в форме особого правового акта – закона РФ о поправке к Конституции РФ, отличающегося как от федерального закона, так и от федерального конституционного закона.

Принятие закона о поправке к Конституции все-таки имеет ряд отличий от принятия федерального конституционного закона, что нашло отражение в анализируемом законе. Во-первых, если круг субъектов права законодательной инициативы по внесению проектов федеральных конституционных законов перечислен в статье 104 Конституции РФ, то круг субъектов права законодательной инициативы по внесению законов о поправках к Конституции установлен в статье 134 Конституции.

Во-вторых, в срок не позднее 5 дней со дня принятия закона о поправке к Конституции председатель Совета Федерации публикует для всеобщего сведения уведомление, включающее текст закона с указанием дат его одобрения Государственной Думой и Советом Федерации. Аналогичная публикация федеральных конституционных законов не предусмотрена.

В-третьих, принятые федеральные конституционные законы в течение 14 дней подлежат подписанию Президентом РФ и обнародованию. Законы же о поправках к Конституции после их принятия направляются не на подписание, а на одобрение в органы законодательной власти субъектов РФ. Законодательный орган субъекта РФ обязан рассмотреть такой закон в срок не позднее одного года со дня его принятия.

Далее Совет Федерации на своем очередном заседании, следующем за днем истечения срока рассмотрения закона о поправке в законодательных органах субъектов РФ, устанавливает результаты этого рассмотрения в форме постановления. Президент РФ и законодательные органы субъектов РФ вправе в течение 7 дней со дня принятия названного постановления обжаловать его в Верховный Суд РФ.

Одобренный в установленном порядке закон в течение 7 дней со дня установления Советом Федерации результатов его рассмотрения законодательными органами субъектов РФ направляется председателем Совета Федерации Президенту РФ, подписывается и публикуется им не позднее 14 дней со дня получения закона.

После вступления в силу закона о поправке к Конституции необходимо еще включить соответствующую поправку непосредственно в текст Конституции, а значит, нужно осуществить официальную публикацию текста Конституции. Президент РФ в течение месяца со дня вступления в силу закона о поправке официально публикует Конституцию РФ с внесенной в нее поправками, а также с указанием даты вступления данных поправок в силу.

Представляется, что при опубликовании поправки должны выделяться в тексте. Стоит подумать также над введением эталонного экземпляра Конституции, который бы на каждый данный момент содержал действующий официальный текст Конституции. Режим работы с эталонным экземпляром и его хранения должен стать предметом специального законодательного регулирования.

#### *Третий способ.*

Конституция РФ (ч. 1 ст. 137) гласит, что изменения в ее статью 65, предусматривающие принятие в РФ нового субъекта РФ или образования в её составе нового субъекта РФ, а также изменение конституционно-правового статуса субъекта РФ, вносятся на основании федеральных конституционных законов.

Особенности принятия таких федеральных конституционных законов, за исключением изменения конституционно-правового статуса субъекта РФ, установлены ФКЗ от 17 декабря 2001 г. «О порядке принятия в Российскую Федерацию и образования в ее составе нового субъекта Российской Федерации». Способ внесения изменений тут – официальное опубликование Президентом РФ Конституции РФ в новой редакции в течение месяца со дня вступления в силу соответствующих федеральных конституционных законов.

*Четвертый способ.*

Все три изложенных способа изменения Конституции относятся, хотя и в разной мере, к числу жестких. Однако внесение изменений в действующую Конституцию возможно и в упрощенном порядке на основании указов Президента РФ. Речь идет о включении в статью 65 Конституции новых наименований субъектов РФ. Президент здесь издает свои указы на основании решений субъектов РФ об утверждении ими своих новых наименований. Приведенный вариант изменения Конституции в ней не оговорен. Он предусмотрен в постановлении Конституционного Суда РФ от 28 ноября 1995 г. по делу о толковании части 2 статьи 137 Конституции РФ. Конституционный Суд особо указал, что предложенное им толкование не исключает возможности дополнительного урегулирования порядка применения части 2 статьи 137 Конституции РФ федеральным законом.

*Осуществление Конституции РФ и ее действие.*

Осуществление (реализацию) конституции отличают от ее действия. Действие конституции – готовность конституции к воплощению субъектами права ее норм в общественных отношениях. Осуществление Конституции – реальное воплощение названными субъектами конституционных положений. Действие Конституции – это характеристика ее собственных рабочих параметров. Она действует в пространстве (территория Российской Федерации), во времени (с 25 декабря 1993 г.; в определенных случаях ее нормы могут быть обращены к отношениям, возникшим ранее этой даты), по кругу лиц (в отношении всех, кто находится под юрисдикцией РФ).

Осуществление же Конституции – характеристика действий субъектов права по поводу извлечения из Конституции заложенных в ней возможностей, правовых «потребительных стоимостей». Элементарные способы осуществления конституции субъектами права – использование, соблюдение, исполнение, применение – зависят от природы конституционных норм.

Использование – способ осуществления норм, закрепляющих права, свободы, законные интересы людей, их объединений (например, нормы главы 2 Конституции РФ). Соблюдение – способ осуществления конституционных запретов. Так, статья 61 Конституции РФ содержит запрет на высылку граждан РФ за ее пределы или выдачу их другим государствам. Исполнение – осуществление обязывающих норм, предписывающих совершение определенного поведения. Например, статья 57 Конституции РФ вводит обязанность каждого платить законно установленные налоги. Применение – принятие на основе конституционных норм уполномоченными органами, должностными лицами каких-либо решений: нормативных, индивидуальных. Видами применения норм Кон-



ституции РФ являются законодательная деятельность, отправление судами правосудия, осуществление Президентом РФ собственных властных полномочий.

Перечисленные способы осуществления конституционных норм, соединяясь воедино в деятельности субъектов права, обеспечивают осуществление более масштабных возможностей Конституции, ее функций: учредительной, регулятивной, др. В конечном итоге вся совокупность элементарных и функциональных способов осуществления юридической конституции превращает ее в конституцию фактическую. Тут-то и оказывается, что потенциально заложенные в действующей юридической Конституции возможности значительно шире и содержательнее, чем те, что реализовывались в фактических отношениях. Данный разрыв между юридической и фактической Конституцией полностью не устраним никогда. Однако важно стремиться к его сокращению и, конечно, не за счет урезания оправданных положений юридической конституции.

*Конституционное правосознание*

Действенность осуществления Конституции тесно связана с конституционным правосознанием как срезом правосознания в целом.

Конституционное правосознание в его широком понимании – система взглядов, идей, теорий, чувств, установок, ценностей, стереотипов поведения, имеющих своим предметом конституционное регулирование. Очевидно, что действенность Конституции зависит от развитости в обществе конституционных идей, их близости к эмоционально-волевому настрою и ценностным предпочтениям людей. К числу конституционных идей относят, например, идеи прав и свобод человека, демократии, сильной государственной власти, федерализма, преемственности, верховенства права, гражданского мира и согласия.

*Президент РФ гарант Конституции.*

*Понятие и назначение института Президента.*

Пост Президента был учрежден в РСФСР на всенародном референдуме 17 марта 1991 г. В настоящее время Президент РФ, глава государства, получающий свои полномочия на шестилетний срок непосредственно от народа в лице избирательного корпуса в ходе всеобщих, равных, прямых выборов при тайном голосовании. Законодательство оценивает Президента одновременно как едиличный орган государственной власти и высшее должностное лицо РФ. Статус Президента как органа власти выражается в его праве формировать для осуществления своих полномочий самостоятельные государственные органы. Он формирует Администрацию Президента РФ, Управление делами Президента РФ, Совет Безопасности РФ, иные органы.

Президент РФ призван обеспечить действие принципа единства системы государственной власти (ч. 3 ст.5 Конституции РФ). Отсюда основные цели его деятельности: 1) выражение интересов, воли первичного субъекта власти – русского народа; 2) гарантирование Конституции РФ, прав и свобод человека и гражданина; 3) представление России внутри страны и на международной арене, определение основных направлений ее внутренней и внешней политики; 4) охрана государственного суверенитета России; 5) согласование деятельности всех звеньев государственного аппарата по вертикали и горизонтали, в частности обеспечение взаимодействия органов законодательной, исполнительной,

судебной власти. Перечисленные цели заставляют говорить о самостоятельной президентской власти. Президент выступает фактическим гарантом конституции, в том числе прав и свобод человека и гражданина.

*Президент РФ не только является главой государства, главнокомандующим, он также руководит работой правительства РФ, чей председатель является главой исполнительной власти в РФ. В связи с чем президент имеет особый статус, имеющий более высокое значение и положение чем глава исполнительной власти. Он единолично производит кадровые изменения в правительстве, за исключением поста его председателя, генерального прокурора, и главы Центрального банка РФ чьи кандидатуры он обязан согласовывать с парламентом.*

*В связи с чем можно говорить, о России скорее как о республике с президентской или смешанной формой правления.*

## ОСНОВЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Гражданское процессуальное право является одной из самостоятельных отраслей российского права, регулирующее правоотношения, возникающими в связи с осуществлением правосудия судами общей юрисдикции путем разрешения споров и иных дел, если хотя бы одной стороной в споре является гражданин.

Право на судебную защиту - конституционное право. Пункт 1 ст. 46 Конституции РФ провозглашает - «Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод»

Судебная власть при защите гражданских прав осуществляется посредством гражданского судопроизводства.

*Гражданское судопроизводство (гражданский процесс) - это порядок производства по гражданским делам, определяемых нормами процессуального права: это деятельность суда, лиц, участвующих в деле, других участников процесса, судебных приставов-исполнителей.*

Задачами гражданского судопроизводства являются правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод, законных интересов граждан, организаций, прав и интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований, других лиц, являющихся субъектами гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений. Гражданское судопроизводство должно способствовать укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формированию уважительного отношения к закону и суду.

*Гражданская процессуальная форма.* Вся деятельность суда, а также участвующих в процессе лиц протекает в особой форме, называемой процессуальной.

Для гражданской процессуальной формы характерны такие черты, как:

- порядок рассмотрения и разрешения судебных дел, заранее определенных нормами гражданского процессуального права;
- заинтересованные в исходе дела лица пользуются правом участвовать в судебном заседании при его рассмотрении и отстаивать свои права и интересы;
- судебное решение по делу должно быть основано на фактах, установленных в судебном заседании при помощи доказательств, и соответствовать закону.

*Гражданское процессуальное право* - система юридических норм, регулирующих порядок возбуждения, рассмотрения, разрешения судом дел в порядке гражданского судопроизводства и пересмотра судебных постановлений, принудительного исполнения судебных постановлений, постановлений иных органов. *Предмет гражданского процессуального права* как правовой отрасли является гражданский процесс, т.е. деятельность суда и других его участников, а также в определенной степени и деятельность органов исполнения судебных актов. *Предмет гражданского процесса как деятельности суда* по осуществлению правосудия, протекающей в определенной форме, являются конкретные **гражданские дела**.

Гражданское процессуальное право регулирует общественные отношения *диспозитивно-разрешительным методом*. Это означает, что инициатива возникнове-

ния гражданских дел принадлежит заинтересованным лицам, а не суду. Суд по своей инициативе гражданских дел не возбуждает. Обжалование судебных актов, как правило, их исполнение зависят от волеизъявления заинтересованных субъектов процессуального права. Гражданские процессуальные нормы преимущественно являются разрешительными. Участники гражданского процесса могут занимать только один присущий им процессуальный статус и совершать только такие процессуальные действия, которые предусмотрены нормами гражданского процессуального права.

*Источники гражданского процессуального права.*

В формальном (юридическом) значении источником гражданского процессуального права являются те законодательные акты и международные договоры с участием России, в которых содержатся гражданские процессуальные нормы, в той или иной форме регулирующие гражданское судопроизводство. К источникам Гражданского процессуального права относятся:

Конституция Российской Федерации. В соответствии с Конституцией РФ законодательство о судах общей юрисдикции находится в исключительном ведении Российской Федерации. Глава 7 «Судебная власть» Конституции РФ закрепляет основополагающие положения и принципы судопроизводства;

Федеральные конституционные законы. Полномочия, порядок образования и деятельность судов общей юрисдикции устанавливаются Федеральным конституционным законом от 21.12.1996 № 1-ФЗК «О судебной системе в Российской Федерации» Федеральный конституционный закон от 26.06.1999 № 3-1 «О военных судах Российской Федерации» и др., Федеральный конституционный закон от 09.11.2009 №4-ФЗК «О дисциплинарном судебном присутствии» который устанавливает порядок формирования и полномочия Дисциплинарного судебного присутствия;

Гражданский процессуальный кодекс;

Федеральный закон РФ от 26.06.1992 № 3132-1 «О статусе судей в Российской Федерации»;

Федеральный Закон от 24.07.2002 года № 102-ФЗ «О третейских судах»;

Федеральный закон от 30.04.2010 № 68-ФЗ «О компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок»;

Федеральный закон от 17.12.1998 № 188-ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации».

Международные соглашения. В случае, если международным договором РФ установлены иные правила гражданского судопроизводства, чем те, которые предусмотрены национальным законом, применяются правила международного договора.

Подзаконные акты: Указы Президента Правительства Российской Федерации, Постановления Правительства Российской Федерации.

*Виды гражданского судопроизводства и стадии гражданского судопроизводства.*

Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации выделяет следующие виды производства гражданских дел, подлежащих ведению суда: приказное производство, исковое производство, заочное производство, особое производство, производство по делам участием иностранных лиц, производство

по рассмотрению заявлений о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного постановления в разумный срок, исполнительное производство, производство по делам об оспаривании решений третейских судов.

Деятельность суда по рассмотрению и разрешению гражданских дел развивается в определенной последовательности по стадиям. *Стадия гражданского процесса – совокупность процессуальных действий, направленных к одной ближайшей цели: принятие заявления, подготовка дела к судебному разбирательству, судебное разбирательство и т.д.* Первая стадия – *возбуждение дела* – осуществляется путем подачи искового заявления, жалобы или просто заявления. Дело возбуждается принятием судьей заявления к своему производству.

После возбуждения дела следует *стадия подготовки дела к судебному разбирательству*. Цель данной стадии – своевременное и правильное разрешение дела, в одном судебном заседании.

Третья стадия гражданского процесса – *разбирательство*. На данной стадии, как правило, дело разрешается по существу и заканчивается вынесением судебного решения.

Четвертая стадия – *обжалование и опротестование решений и определений суда, не вступивших в законную силу* (апелляция).

Однако, в случае, если лица, участвующие в деле, считают, что постановление суда по тем или иным причинам является незаконным и необоснованным, то после вступления его в законную силу они просят о проверке законности ранее принятых обжалуемых решений, правильное применение норм материального и процессуального права, правильность применения норм связанных с установлением фактических обстоятельств дела и использованием доказательств и пересмотре, возникает следующая стадия гражданского процесса – *пересмотр судебных постановлений, вступивших в законную силу – производство в кассационной инстанции*.

*Надзорное производство*. Это самостоятельный вид производства по пересмотру вступивших в законную силу судебных актов. Надзорное производство призвано быть правосудием для тех, кто не смог добиться ни в одной из ранее названных инстанций.

Иногда имеет место такая стадия гражданского процесса как *производство по вновь открывшимся и новым обстоятельствам*. Это самостоятельная форма пересмотра судебных актов, вступивших в законную силу. Главное ее отличие состоит в том, что дело по вновь открывшимся и новым обстоятельствам может быть возбуждено без ограничения срока.

Пересмотр по вновь открывшимся и новым обстоятельствам судебных постановлений, вступивших в законную силу, возбуждается по заявлению сторон, других лиц, которые оспаривают судебный акт. Пересмотр дела связан с открытием существовавших на момент рассмотрения дела обстоятельств, которые не были и не могли быть известны в период судебного разбирательства, либо новых обстоятельств, возникших после принятия судебного постановления и имеющих существенное значение для правильного разрешения дела.

Система гражданского процессуального права состоит из двух частей: общей и особенной.

Общая часть гражданского процессуального права включает основополагающие положения. В общей части гражданское процессуальное право в своей системе содержит образование правовых норм, которые называются институтами: институт подведомственности, подсудности, искам, лиц, участвующих в деле, институт доказательств, процессуальные сроки и др.

Особенная часть гражданского процессуального права регламентирует движение дела по процессуальным стадиям судопроизводства от возбуждения до завершения гражданской процессуальной деятельности. В этой части выделяются исковое, приказное и особое производства суда первой инстанции. Производство в суде второй инстанции: производство в суде апелляционной инстанции; пересмотр вступивших в законную силу судебных постановлений: производство в суде кассационной инстанции, производство в суде надзорной инстанции, пересмотр по вновь открывшимся или новым обстоятельствам. Самостоятельный раздел особенной части составляют производство по делам с участием иностранных элементов, производство об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение третейских судов, производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов.

Принципы гражданского процессуального права лежат в основе гражданского судопроизводства. В них концентрируется позиция законодателя на характер и содержание современного судопроизводства по рассмотрению и разрешению правовых споров и иных дел. Принципы права тесно взаимосвязаны между собой и образуют одну логико-правовую систему. Они характеризуют гражданское процессуальное право как фундаментальную отрасль права и определяют публичный характер гражданского судопроизводства, построенного на началах законности, состязательности, диспозитивности.

По объекту правового регулирования принципы гражданского процессуального права делятся на организационно-функциональные и принципы, определяющие процессуальную деятельность.

*Организационные принципы построения гражданского судопроизводства:*

1. Осуществление правосудия только судом. Это значит, что судебная власть в Российской Федерации принадлежит только судам в лице судей и привлекаемых в установленном законом порядке случаях представителей к осуществлению правосудия.

2. Независимость судей и подчинение их только Конституции РФ и федеральному закону. Независимость судей обеспечивается запретом законом вмешательства в деятельность судей и особой защитой со стороны государства. При разрешении дел судья руководствуется только подчинению федеральному закону и внутреннему убеждению.

3. Равенство всех перед законом и судом. Правосудие осуществляется на началах равенства всех перед законом и судом. Процессуальное положение субъектов определяется только процессуальным законом.

4. Гласность судебного разбирательства. Разбирательство дел во всех судах открытое. Лица, участвующие в деле и граждане, присутствующие в открытом заседании, имеют право в письменной форме, а также с помощью средств аудиозаписи фиксировать ход судебного разбирательства. Решение суда объявляется публично, за исключением случаев, если такое объявление решений затрагивает права и законные интересы несовершеннолетних.

5. Язык гражданского судопроизводства. Гражданское судопроизводство ведется на русском языке – государственном языке Российской Федерации, или на государственном языке республики, входящей в состав Российской Федерации и на территории которой находится соответствующий суд. В военных судах судопроизводство ведется на русском языке.

*Принципы, определяющие процессуальную деятельность гражданского судопроизводства:*

1. Объективная истина. Установление фактических обстоятельств дела для правильного применения законодательства при рассмотрении и разрешении гражданских дел. Процессуальная форма создает условия для правильного и всестороннего, полного исследования доказательств и их оценки судом.

2. Процессуальное равноправие сторон. Закрепление гражданским процессуальным законодательством равных прав и равных возможностей по защите своих прав и интересов в суде всеми лицами, участвующими в деле.

3. Диспозитивность – право свободно распоряжаться своими материальными и процессуальными, средствами защиты, Например, свобода волеизъявления при защите своего права. Лица вправе возбуждать дело, изменять предмет, основание иска, отказываться от иска, возражать против иска, признавать иск, подавать жалобу, отзывать и т. д.

4. Состязательность сторон. Правосудие по гражданским делам осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон. Юридический конфликт порождает состязание сторон в суде. Суд, сохраняя независимость, объективность и беспристрастность, осуществляет руководство процессом, создает условия для лиц, участвующих в деле. Сбор, исследование, представление доказательств, распределение по доказыванию фактов, отражают состязательность. Состязательная форма нацелена на установление фактических обстоятельств дела.

5. Устность судебного разбирательства. Разбирательство дел происходит устно и при неизменном составе суда. Суд заслушивает объяснение сторон и третьих лиц, показания свидетелей, заключения экспертов, консультации и пояснения специалистов. Устность гарантия гласности.

6. Законность – это межотраслевой принцип. В гражданском судопроизводстве правосудие осуществляется в соответствии с нормами материального и процессуального права. Суд не может выйти за пределы закона. Главное в гражданском судопроизводстве – правильное применение норм материального и процессуального права.

7. Непосредственность судебного разбирательства (принцип несменяемости судьи) – судьи, разрешающие дело, обязаны лично воспринимать собранные по делу доказательства и их непосредственно исследовать.

8. Непрерывность судебного разбирательства. Судебное заседание по каждому делу проходит непрерывно, за исключением времени на отдых. До

окончания рассмотрения начатого дела или до откладывания судебного разбирательства суд не вправе рассматривать другие гражданские дела

9. Разумный срок судопроизводства и разумный срок исполнения судебного постановления. Разбирательство дел осуществляется в сроки, установленные ГПК РФ. Нарушение разумных сроков рассмотрения дел может быть обжаловано в суде. Жалоба подается председателю суда.

*Гражданские процессуальные правоотношения.* Процессуальные правоотношения являются правоохранительными. Их возникновение, изменение и прекращение подчинено одной общей цели – обеспечению реализации материальных (регулятивных) правоотношений. *Гражданские процессуальные отношения - это отношения, урегулированные нормами гражданского процессуального права, они возникают между судом и другими участниками процесса по конкретному гражданскому делу.*

Гражданские процессуальные отношения складываются в процессе рассмотрения и разрешения гражданских дел в суде первой инстанции, в процессе обжалования и рассмотрении судебных постановлений в апелляционном порядке, пересмотре судебных постановлений вступивших в законную силу в порядке кассационного и надзорного производства.

Субъекты гражданских процессуальных отношений многочисленны. Особенность субъективного состава состоит в том, что обязательным их участником является суд. Суду принадлежит ведущая роль в решении задач гражданского судопроизводства, суд наделяется властными полномочиями. Другие субъекты - это лица, участвующие в деле, адвокаты, представители и лица, которые содействуют в отправлении правосудия (свидетели, эксперты, специалисты, переводчики). Субъекты гражданских процессуальных отношений наделяются гражданской процессуальной право – и дееспособностью. Гражданская процессуальная правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами и организациями, обладающими согласно законодательству Российской Федерации правом на судебную защиту прав, свобод и законных интересов. Гражданская процессуальная дееспособность – способность лично осуществлять процессуальные права, выполнять процессуальные обязанности, поручать ведение дела представителю. Объектом гражданских процессуальных отношений является гражданское дело. Содержание гражданских процессуальных правоотношений составляют субъективные права и обязанности их участников.

В связи с тем, что в Российской Федерации существует не одна, а несколько форм защиты права, требуется четкое распределение между ними объема разрешаемых споров и иных правовых вопросов, то есть ведения (предметной компетенции).

Применительно к судам подведомственности понимаются гражданские дела, которые эти суды правомочны рассматривать и разрешать по существу. Виды подведомственности: *исключительная подведомственность* – гражданско-правовые споры рассматриваются только судом; *альтернативная подведомственность* – спор правового характера может быть по закону разрешен не только судом, но и другим несудебным органом (нотариальный порядок, третейский суд); *условная подведомственность споров суду* – соблюдение предварительного внесудеб-



ного порядка их рассмотрения выступает в качестве необходимого условия их подведомственности суду.

Понятие подсудности необходимо отличать от подведомственности. Нормы о подсудности определяют компетенцию конкретных судов внутри судебной системы по рассмотрению гражданских дел. Нормы же о подведомственности разграничивают компетенцию судов (арбитражных, третейских), а также других государственных органов и организаций, имеющих право рассматривать и разрешать те или иные вопросы права. При возбуждении гражданского дела важно правильно определить как подведомственность дела, так и его подсудность, то есть судья должен изначально решить: относится ли разрешение конкретного спора к ведению суда и какой суд обязан рассмотреть данное дело.

*Подсудность* – это совокупность правовых норм (институт), регулирующих отнесение подведомственных судам дел к ведению конкретного суда судебной системы для рассмотрения по первой инстанции.

*Выделяют родовую и территориальную подсудность.*

Подсудность гражданских дел судам определенного уровня судебной системы называется *родовой подсудностью*, которая определяется характером (родом) дела, предметом спора, в том числе субъективным составом правоотношения. По родовой подсудности происходит отграничение компетенции судов различного уровня. Например: отграничение компетенции мировых судей от компетенции районных судей.

В качестве признака определения подсудности, кроме рода дела, выступает также *территория*, на которой функционирует конкретный суд.

Нормы, устанавливающие территориальную подсудность, позволяют распределить гражданские дела между однородными судами одного и того же звена судебной системы. Признак территории функционирования суда позволяет определить, какому из однородных судов подсудно конкретное дело. Этот вид подсудности называется *территориальной подсудностью*. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации предусматривает: подсудность по выбору истца, исключительную подсудность, подсудность нескольких связанных между собой дел, договорную подсудность и передача дела, принятого к своему производству, в другой суд.

Лица, участвующие в деле – субъекты гражданских процессуальных отношений, участники гражданского процесса. Закон выделяет лиц, защищающих личный интерес, лиц, защищающих общественный и государственный интересы. *Лица, участвующие в деле, это лица, которые имеют материальный, юридический интерес, действующие в гражданском процессе от своего имени, имеющие право на совершение процессуальных действий, которые направлены на возникновение, изменение, прекращение правоотношений.*

Лицами, участвующими в деле, являются стороны, третьи лица, прокурор, лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц или вступившие в процесс в целях дачи заключения, заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений. Сторонами в гражданском судопроизводстве являются истец и ответчик. Стороны пользуются равными процессуальными правами и несут равные процессуальные обязанности.

Лица, участвующие в деле имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки, снимать копии, заявлять отводы, представлять суду доказательства, участвовать в исследовании доказательств, задавать вопросы, лицам, участвующим в деле, задавать вопросы лицам, участвующим в процессе, заявлять ходатайства, давать пояснения суду, приводить свои доводы, возражать против ходатайств и доводов, обжаловать судебные акты, использовать другие процессуальные права.

Лица, участвующие в деле несут процессуальные обязанности, предусмотренные законодательством.

В теории гражданского процессуального права существуют разные точки зрения относительно понятия «иск».

Исковое производство возбуждается по просьбе истца. Спор о праве – повод для возбуждения искового производства.

В римском праве понятие «иск» священно. Иск это право требования, притязания (материальное право). Одновременно иск – это право на судебную защиту (процессуальное право).

Понятие иска в процессе двустороннее. Постигание содержания и смысла его требует усилий, поскольку исковое притязание предполагает знание права материального и процессуального одновременно. С одной стороны, иск (право на иск) – материальное притязание истца к ответчику. С другой стороны, иск (право на предъявления иска) – процессуальное право, это просьба истца к суду о защите нарушенного либо оспариваемого права, охраняемого законом интереса. Два права, два аспекта взаимосвязаны и в тоже время различны.

Суд при наличии права на предъявления иска не может отказать в правосудии. При наличии права на предъявления иска (процессуальное право) суд выносит определение о возбуждении дела в суде. Тем самым открывает доступ к правосудию.

Вопрос материального права, его принадлежности исследует суд уже в ходе судебного разбирательства и лишь после изучения всех доказательств выносит решение ( акт правосудия). В нем содержится вывод о наличии или отсутствии субъективного права и принадлежности его. Иск может быть удовлетворен, в иске может быть отказано.

В широком смысле «иск» - *есть юридическое средство защиты гражданского (в широком смысле) субъективного права.* Иск представляет собой единство нескольких элементов. ГПК РФ называет только два: предмет и основание. Некоторые ученые в качестве составного иска указывают также его содержание.

*Основание иска* – то, что порождает иск, т. есть те факты, из которых истец выводит свое требование к ответчику, ибо эти же самые факты и порождают иск или требование к суду. Основанием иска являются такие факты, которые согласно материальному праву указывают на наличие (отсутствие) между истцом и ответчиком правоотношения и на обоснованность выводимого из него истцом требования к ответчику. Одни факты доказывают наличие субъективного права и называются фактами активного основания иска; другие факты доказывающие обоснованность требования истца к ответчику, т. е. свидетельствуют о нарушении ответчиком своих обязанностей – факты пассивного основания иска; факты доказывающие необходимость предъявления иска – факты повода к иску.

ГПК РФ не закрепляет для граждан обязательную ссылку на конкретные правовые нормы, на которых граждане основывают свои требования. Однако на практике в любом исковом заявлении приводятся как фактические, так и правовые основания исковых требований.

*Предметом иска* является то, на что он направлен. Предмет есть оспариваемое право, обязанность, интерес, охраняемый законом, правоотношение в целом.

В науке ГПП понимают:

1. Субъективное право, спорное правоотношение, по которому истец просит суд вынести решение;
2. Материально-правовой спор, о рассмотрении и разрешении которого истец просит суд;
3. Конкретное материально-правовое требование, которое истец предъявляет к ответчику и относительно которого суд должен вынести решение.

*Содержание иска – просьба истца о способе судебной защиты.*

Содержание иска определяет, какой способ судебной защиты избран истцом. Истец может просить суд о различных действиях:

1. О присуждении ответчика к совершению какого-либо действия или к воздержанию от совершения действия;
2. О признании наличия или отсутствия определенного права или правоотношения;
3. Об изменении или прекращении правоотношения и др.

В зависимости от процессуальной воли иски делятся на два вида: *иски о присуждении, и иски о признании.*

*Иски о присуждении.* В исках о присуждении требование истца направлено на понуждение ответчика к совершению каких-либо действий, соответствующего его обязанности перед истцом ( передача вещи, уплата денег и т.д.). Эти иски характеризуют применение государственного принуждения к исполнению должником своей обязанности, только они направлены на принудительное исполнение обязанности.

*Иск о признании.* Большинство исков преследуют цель восстановления нарушенного права, возникая как результат невозможности добровольного урегулирования возникшего в результате правонарушения конфликта. В таких исках требования истца не направлены на понуждения ответчика к совершению действий или воздержанию от него. Решение по нему ограничивается признанием наличия или отсутствия субъективных прав и обязанностей между сторонами. Такие иски называются исками о признании. Позитивные иски о признании направлены на подтверждение наличия определенного права. Негативные иски о признании, направлены на подтверждения отсутствия определенного права.

*Иски о признании и о присуждении имеют* одну общую цель, защиту процессуальными средствами субъективного гражданского права и составляют одно общее родовое понятие иска.

Различие между ними заключается в том, что в то время как иски о присуждении направлены на вынесение решения: 1) подтверждающее наличие (отсутствие) определенного правоотношения, 2) понуждающее ответчика к совершению ( воздержанию) какого-либо действия, иски о признании преследуют

цель получения решения, содержание которого полностью исчерпывается первым условием решения о присуждении и, а второй момент в нем отсутствует.

Кроме вышеуказанных исков, выделяется еще одна группа – преобразовательные или конститутивные. Цель такого иска заключается во внесении изменений в правовые отношения сторон. Эти изменения выражаются в образовании нового либо изменении или прекращении существующего правоотношения на основании судебного решения.

Преобразовательные иски и решения характеризуют две особенности : 1) законом должна быть специально предусмотрена возможность возникновения одностороннего правомочия; 2) должны быть налицо те факты, с которыми закон связывает его возникновение.

*Процессуальные средства защиты.* Принятый судом к своему производству иск порождает, с одной стороны, отношения между судом и истцом, а с другой стороны - между судом и ответчиком. В соответствии с принципом процессуального равноправия сторон ответчику предоставляется возможность защищаться против предъявленного в отношении иска. К процессуальным средствам защиты ответчика против предъявленного иска относятся: возражение против иска и встречный иск.

*Возражение против иска,* это доводы ответчика, имеющие своей целью добиться отказа истцу в иске по существу или в его рассмотрении. Возражения могут носить материальный или процессуальный характер.

*Процессуальные возражения* не касаются обоснованности требования истца, а указывают на возражения их судебного рассмотрения (дело не подведомственно суду, и др. Например, Если окажется, что иск предъявлен ненадлежащим истцом к ненадлежащему ответчику, то суд не прекращая производства, производит замену стороны.

Материально-правовые возражения ответчика могут, с одной стороны касаться обоснованности требований истца, а с другой стороны, опираться на недоказанность.

Помимо возражений против иска ответчик может в том же процессе предъявить истцу самостоятельные требования в виде особого иска для совместного рассмотрения с первоначальным иском. Это требование называется встречным иском. *Суд принимает иск в случае, если:*

- встречное требование направлено к зачету первоначального требования;
- удовлетворения встречного иска полностью или в части удовлетворения первоначального иска;
- между встречным и первоначальным иском имеется взаимная связь и их совместное рассмотрение приведет к более быстрому и правильному рассмотрению споров.

Встречный иск может быть заявлен лишь до удаления суда в совещательную комнату. Встречный иск является самостоятельным требованием, решение по нему должно быть вынесено даже в том случае, если оно не может быть вынесено по основному иску.

Суд рассматривает дело в пределах того основания и в отношении того предмета, которые указал истец в исковом заявлении.

В гражданском процессе сторонам и суду предоставлено право распоряжения предметом и основанием спора. Субъектом изменения иска является истец или его представитель. Истец *может изменить предмет и основание иска, отказаться от иска*. Распорядительные действия могут совершаться не только во время судебного разбирательства, но и при подготовке к разбирательству.

*Изменение основания* иска выражается в переходе от гипотезы одной правовой нормы к другой.

*Изменение предмета иска* осуществляется путем перехода от диспозиции одной правовой нормы к другой, либо выбора нового способа защиты субъективных прав. В данном случае, речь идет об изменении материально-правового требования истца к ответчику. Право на изменение предмета иска принадлежит истцу.

*Отказ от иска* не является отказом истца от принадлежащих ему материальных прав, но в любом случае отказ от иска является по своей сути отказом от судебной защиты своих прав. Отказ от иска может быть полным или частичным. Полный отказ от иска влечет за собой прекращение производства по делу и исключает в последующем возможность обращения истца с тем же самым иском. Однако это правило не распространяется на требования, возникающие из длящихся правоотношений.

*Признание иска* представляет собой выраженное в судебном заседании безусловное согласие ответчика удовлетворить материально-правовые требования истца в полном объеме, либо в конкретной части.

*Мировое соглашение* – это своеобразная сделка об условиях прекращения спора о праве между сторонами.

*Обеспечение иска*. В случае, когда у истца возникают опасения по поводу реального исполнения судебного решения, необходимо принимать меры к обеспечению иска. Обеспечение иска есть дополнительная гарантия защиты интересов истца. Меры по обеспечению иска указаны в гражданском процессуальном Кодексе:

- наложение ареста на имущество
- запрещение ответчику совершать определенные действия
- запрещение другим лицам совершать определенные действия, касающиеся предмета спора;
- возложение на ответчика и других лиц обязанности совершить определенные действия, касающиеся предмета спора;
- приостановление реализации имущества;
- приостановление взыскания по исполнительному документу, оспариваемому должником;
- иные меры.

Меры по обеспечению иска должны быть соразмерны заявленному истцом требованию.

*Судебным доказыванием* называется вытекающая из сущности принципа состязательности гражданского процесса логико-практическая деятельность сторон и других лиц, участвующих в деле, а также представителей, направленная на достижение верного значения.

В судебном доказывании органически сочетается две равноценные стороны: мыслительная и практическая. Мыслительная (логическая) сторона доказывания подчинена законам логического мышления; практическая (процессуальная) деятельность по доказыванию, починена предписанием правовых норм и основана на них.

*Доказательства.* Доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела. ГПК РФ предъявляет определенные требования к источникам получения сведений о фактах. Сведения могут быть получены из: объяснения сторон, объяснения третьих лиц, показаний свидетелей, письменных доказательств, вещественных доказательств, аудио-, видеозаписей, заключения эксперта. Объяснение сторон и третьих лиц, показания свидетелей могут быть получены путем использования систем видеоконференцсвязи.

Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда.

Для более глубокого знания о доказательствах проводится их классификация.

По характеру связи содержания доказательств с доказываемым фактом доказательства делятся на *прямые и косвенные*. Прямые судебные доказательства – их содержание имеет однозначную связь с доказываемым фактом. Косвенные доказательства – их содержание с доказываемым фактом имеет многозначную связь.

По процессу формирования сведений о фактах доказательства делятся на первоначальные и производные. Первоначальные доказательства формируются в результате непосредственного воздействия искомого факта на носителя информации. Производные доказательства – доказательства, содержание которых воспроизводят сведения, полученные из других источников (копии).

*По источнику* доказательства делятся на личные и вещественные. В зависимости от того, является ли источником доказательств человек или материальный объект. К личным доказательствам относятся объяснения сторон, третьих лиц, показание свидетелей, экспертов. К вещественным – письменные и вещественные. Некоторые правоведы кроме личных и вещественных доказательств выделяют такой подвид – как смешанные доказательства. К смешанным доказательствам они относят заключение эксперта, факты опознания, результаты следственного эксперимента.

*Предмет доказывания.* Судебные доказательства и весь процесс доказывания направлены к установлению различных по своему материально-правовому и процессуальному значению фактов.

Обычно выделяют 3 группы фактов

1. Юридические факты материально-правового характера. Их установление необходимо для правильного применения нормы материального права, регулирующей спорное правоотношение, и правильное разрешение дела по существу.

2. Доказательственные факты. Доказательственными фактами называются такие факты, которые будучи доказанными, позволяют логическим путем вывести юридический факт.

3. Факты, имеющие исключительно процессуальное значение. С этими фактами связано возникновение права на предъявление иска. Любой факт из перечисленных групп, прежде чем суд примет его за существующий, требуется доказать с помощью судебных доказательств.

Предметом доказывания являются не все три группы фактов, а только юридические факты основания иска и возражений против него, на которые указывает норма материального права, принадлежащая применению, т.е. юридические факты материально-правового значения.

Для обозначения всей совокупности фактов, подлежащих доказыванию, употребляется термин « пределы доказывания ».

*Предмет доказывания по гражданскому делу искового характера имеет два источника формирования:*

1. Основание иска и возражение иска;
2. Гипотеза и диспозиция нормы или ряда норм материального права, подлежащих применению.

*Определяющее значение имеет иск и его основания.* К предмету доказывания относятся все факты, имеющие юридическое значение, если даже истец и ответчик на них и не ссылается. Поэтому предмет доказывания определяется на основе принадлежащей применению нормы материального права.

Объем фактов предмета доказывания в ходе процесса по гражданскому делу может подвергаться изменению. Изменение предмета доказывания в ходе процесса по гражданскому делу может подвергаться изменению. Изменение предмета доказывания связано с правомочием стороны на изменение основания иска, увеличение или уменьшение размера исковых требований. Реализация этих диспозитивных прав, предусмотренных ГПК РФ, влечет изменение фактического состава, исследуемого судом и объема доказательств.

*Основания освобождения от доказывания*

Два вида фактов не требуют проведения процессуальной деятельности по доказыванию и могут быть положены в обоснование решения суда:

– *факты, признанные судом общеизвестными.* Общеизвестность факта может быть признана судом лишь при наличии двух условий: объективном – известности факта широкому кругу лиц; субъективном – известности факта суду (судье). Общеизвестными признаются, как правило, такие факты предмета доказывания, как события (засуха, землетрясение, наводнение, война);

– *акты преюдициальные, т.е.* установленные вступившим в законную силу решением или приговором суда: преюдициальное значение фактов, установленных решением суда, определяется его субъективными пределами. Это означает, что свойства преюдициальности имеет материально-правовые факты, зафиксированные в решении суда, если при этом все заинтересованные лица, которых они касаются, были привлечены в процесс.

Освобождаются от доказывания при рассмотрении гражданского дела только два вида фактов, зафиксированных в приговоре: 1) факт совершения действия; 2) факт совершение действий конкретным лицом.

*Производство в суде первой инстанции*

*Приказное производство.* Судебный приказ выносится судьей единолично без судебного разбирательства на основании заявления о взыскании денежных сумм или об истребовании движимого имущества от должника, является одновременно исполнительным документом и приводится в исполнение в порядке, установленном для исполнения судебных постановлений. Если от должника в установленный срок поступит в суд возражение относительно его исполнения, судья выносит определение об отмене судебного приказа и разъясняет взыскателю, что заявленное требование им может быть предъявлено в порядке искового производства.

*Исковое производство.* Исковое производство – это деятельность суда по рассмотрению и разрешению споров о праве. Исковое производство возбуждается по просьбе истца. Исковое заявление судья принимает при наличии предпосылок права на предъявления иска, соблюдения порядка, условий предъявления иска и соблюдения формы, содержания, предоставления документов об оплате государственной пошлины. При соблюдении истцом всех формальностей судья выносит определение о принятии искового заявления и назначает дело к производству в суде первой инстанции. Выполнив все основные действия при подготовке дела, судья выносит определение о назначении его разбирательству в судебном заседании. Закон устанавливает четыре стадии судебного разбирательства: подготовка, рассмотрение дела по существу, судебные прения, вынесение и объявления решения. В рамках подготовительной стадии судом проверяется явка участников процесса, разъяснения лицам участвующим в деле, их прав, разъяснение свидетелю, переводчику, эксперту, специалисту прав и обязанностей, объявление состава суда, разрешение ходатайств, разрешение вопросов о последствиях неявки в судебное заседание лиц, участвующих в деле, представителей, лиц, участвующих в процессе, возможность отложения разбирательства дела. Рассмотрение дела по существу – ядро судебного разбирательства. Рассмотрение дела по существу начинается с доклада судьи, объяснением лиц, участвующих в деле, исследованием доказательств, заключением прокурора. Судебные прения состоят из речей лиц, участвующих в деле, их представителей. Первым выступает истец, его представитель, затем ответчик, его представитель. Вынесение, подписание и объявления решения суда является заключительной частью судебного разбирательства.

*Особое производство.* В особом производстве отсутствует спор о праве. Цель особого производства – подтверждение в бесспорном одностороннем порядке обстоятельств имеющих юридическое значение. Закон не определяет признаки особого производства, а только ограничивается перечислением дел, рассматриваемые судом в порядке особого производства:

- 1) об установлении фактов, имеющих юридическое значение;
- 2) об усыновлении (удочерении);
- 3) о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим;
- 4) об ограничении дееспособности гражданина, о признании гражданина безвестно отсутствующим, об ограничении или о лишении несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться заработком;



- 5) об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация);
- 6) о признании движимой вещи безхозяйной и признании права муниципальной собственности на бесхозную недвижимую вещь;
- 7) о восстановлении прав по утраченным ценным бумагам на предъявителя или ордерным ценным бумагам (вызывное производство);
- 8) о госпитализации гражданина в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях, в недобровольном порядке и психиатрическом освидетельствовании в недобровольном порядке;
- 9) о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния;
- 10) по заявлениям о совершении нотариальных действий или об отказе в их совершении;
- 11) по заявлениям о восстановлении утраченного судебного производства.

Перечень дел, рассматриваемых судом в порядке особого производства, является не исчерпывающим. К рассмотрению в порядке особого производства могут быть отнесены другие дела, предусмотренные федеральными законами.

Суд устанавливает факты, имеющие юридическое значение и которые невозможно получить во внесудебном порядке. От данных фактов зависит возникновение, изменение, прекращение личных и имущественных прав и организаций. Заявление об установлении фактов, имеющих юридическое значение, подается в суд по месту жительства заявителя, за исключением заявления об установлении факта владения и пользования недвижимого имущества, которое подается в суд по месту нахождения недвижимого имущества. В заявлении должно быть указано, для какой цели заявителю необходимо установить данный факт, также должны быть приведены факты, подтверждающие невозможность получения заявителем надлежащих документов или невозможность восстановления утраченных документов.

*Заочное производство* – самостоятельный институт судопроизводства. Основная задача, которая стоит перед заочным производством – своевременная защита прав истца в случае неявки в судебное заседание ответчика, извещенного о времени и месте судебного заседания, и не сообщившего об уважительных причинах неявки и не просившего о рассмотрении дела в его отсутствия.

При участии в деле нескольких ответчиков рассмотрение дела в порядке заочного производства возможно в случае неявки всех ответчиков.

В случае, если истец, явившийся в суд не согласен рассмотрение дела в порядке заочного производства, суд откладывает рассмотрение дела и направляет ответчику извещение о времени месте нового судебного заседания.

При изменении истцом предмета или основания иска, увеличение исковых требований суд не может рассматривать дело в порядке заочного производства в данном судебном заседании.

При рассмотрении дела в порядке заочного производства суд проводит судебное заседание в общем порядке и выносит решение, которое именуется заочным.

Ответчик вправе подать в суд, принявший заочное решение заявление об отмене судебного решения в течение 7 дней со дня вручения ему копии этого решения. Заочное решение может быть обжаловано сторонами в апелляционном порядке.

При отмене заочного решения суд возобновляет рассмотрения дела по существу. В случае неявки ответчика, извещенного надлежащим образом о времени и месте судебного заседания, принятое при новом рассмотрении дела решение суда не будет заочным и ответчик не вправе подать заявление о пересмотре этого решения в порядке заочного судопроизводства.

*Производство по делам с участием иностранных лиц*

Особенность данного вида производства состоит в том, что одной из сторон гражданского процесса является иностранное лицо (иностранец, иностранная организация, международная организация). Иностранцы, иностранные организации, международные организации имеют право обращаться в суды Российской Федерации для защиты своих нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов наравне с российскими гражданами. Производство по делам с участием иностранных лиц осуществляется в соответствии с российским правом. Гражданская процессуальная правоспособность и дееспособность иностранных граждан и лиц без гражданства определяются их личным законом. Лицо, не являющееся на основе личного закона процессуально дееспособным, на территории Российской Федерации может быть признано процессуально дееспособным, если оно в соответствии с российским правом обладает процессуальной дееспособностью.

Личным законом иностранной организации считается право страны, в которой организация учреждена. На основе личного закона иностранной организации определяется ее процессуальная правоспособность. Иностранная организация, не обладающая в соответствии с личным законом процессуальной правоспособностью, может быть на территории Российской Федерации признана правоспособной в соответствии с российским правом. Процессуальная правоспособность международной организации устанавливается на основе международного договора, в соответствии с которым она создана, ее учредительных документов или соглашения с компетентными органами.

Подсудность дел с участием иностранных лиц определяется общими правилами Гражданским процессуальным законодательством. Российским судам подсудны дела по искам, предъявленным к лицам, являющимися ответчиками, имеющим в Российской Федерации место жительства или место нахождения.

*Производство по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на исполнение решений третейских судов.*

По письменному соглашению сторон спор о праве может быть рассмотрен третейским судом. Третейские суды имеют разный статус и создаются на различных основаниях. Третейские суды могут быть постоянно действующими или образованы сторонами для решения конкретного спора. Деятельность третейских судов определяется специальным законодательством, международными правовыми актами.

Третейский суд – суд не государственный. Форма защиты, оказываемая судом - общественная. Обращение к третейскому суду основано на свободе выбора формы защиты и уважение третейских судов. Стороны, обращаясь к третейскому суду, заранее обязуются выполнить его решение.

Решение третейского суда ничем не отличается от судебного акта, вынесенного судом общей юрисдикции. Оно общеобязательно, и подлежит принудительному исполнению. Решение третейского суда может быть оспорено в суде общей юрисдикции, что является гарантией ограждения третейских судов от произвола.

Решение третейского суда, принятое на территории Российской Федерации, может быть оспорено сторонами третейского разбирательства путем подачи заявления об отмене судебного решения.

Заявление об отмене решения третейского суда рассматривается судом единолично

По результатам рассмотрения дела об оспаривании решения третейского суда суд выносит определение об отмене решения третейского суда или об отказе в отмене решения третейского суда. Отмена решения третейского суда не препятствует сторонам третейского суда третейского разбирательства повторно обратиться в третейский суд, если возможность обращения в третейский суд не утрачена, или в суд по общим правилам. Определение суда об отмене решения третейского суда может быть обжаловано в вышестоящий суд в порядке и сроки, предусмотренные гражданским процессуальным кодексом.

Вопрос о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда рассматривается судом по заявлению стороны третейского разбирательства, в пользу которой принято решение третейского суда. Заявление о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда подается в районный суд по месту жительства должника, либо по месту жительства нахождения имущества должника – стороны третейского разбирательства.

Заявление о выдаче исполнительного листа рассматривается судьей единолично по общим правилам. В ходе судебного разбирательства суд исследует представленные суду доказательства и по результатам рассмотрения заявления о выдаче исполнительного листа выносит определение о выдаче исполнительного листа либо об отказе в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

Отказ в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда не препятствует сторонам третейского разбирательства повторно обратиться в третейский суд, если такая возможность не утрачена, либо в суд по общим правилам.

*Производство, связанное с исполнением судебных постановлений и постановлений иных органов.*

Исполнительное производство характеризуется связью с судом, развитием процессуальных отношений и одновременно самостоятельностью и независимостью от суда.

Основными субъектами исполнительного производства является судебный пристав, взыскатель и должник и другие лица. Между ними складываются отношения, которые строго регламентированы законом.

Исполнительный лист выдается судом взыскателю после вступления судебного постановления в силу (исключение – немедленное исполнение) по его просьбе лично либо направляется для исполнения.

К основным законодательным актам, регулирующим исполнительное производство, относятся: Федеральный конституционный закон «О судебной системе в Российской Федерации», Федеральный закон «О судебных приставах», Федеральный закон «Об исполнительном производстве», Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации.

## ОСНОВЫ АДМИНИСТРАТИВНОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Административное право является базовой, фундаментальной отраслью российского права. Возникновение и развитие, которого связано в первую очередь с системой государственного управления.

Определение понятия «государственное управление» является основополагающим для теории административного права. В научной и учебной литературе существует несколько точек зрения о природе и сущности этого явления. Как отмечал И.Л. Бачило: «За последнее десятилетие сам термин «государственное управление» подвергся остракизму»<sup>1</sup>.

Тем не менее, за годы развития науки Административного права сложилось, ставшее уже классическим представление о государственном управлении, которое понимается в широком и узком смысле слова. В первом случае речь идет о целенаправленном организующем процессе воздействия всего государства (т.е. всех его органов), на общество. Во втором, речь идет уже об организующей деятельности органов исполнительной власти.

Несмотря на внешнюю схожесть необходимо помнить, что понятие исполнительная власть является более узким нежели государственное управление, так как первая является производным от второго. «Эффективность ее функционирования находится в прямой зависимости от уровня организации системы государственного управления»<sup>2</sup>.

Вопрос об определении *предмета* административного права долгое время остается дискуссионным. Д. Бахрах так определяет предмет административного права: «это система общественных отношений, возникающих при осуществлении властной деятельности публичной администрацией по исполнению законов, актов правосудия, публичных договоров (если они не стали предметом регулирования других отраслей права), а также при осуществлении административного судопроизводства»<sup>3</sup>.

Немного иная точка зрения представлена в учебнике под редакцией проф. В.Я. Кикоть<sup>4</sup>, там предмет определяется как совокупность трех групп общественных отношений. В первую входят: отношения в сфере внутренней организации и функционирования публичной административной власти, и также отношения в сфере внешнего взаимодействия публичной административной власти с обществом. Вторую группу формируют отношения возникающие в процессе разрешения судами общей юрисдикции и мировыми судьями подве-

---

<sup>1</sup> Бачило И. Л. Исполнительная власть России. История и современность, проблемы и перспективы развития. М., 2004. С.60.

<sup>2</sup> Административное право: учеб. для вузов : учеб. для студентов вузов, обучающихся по специальности 021100 «Юриспруденция». 2-е изд., изм. и доп. М. : НОРМА, 2005. С. 43

<sup>3</sup> Там же. С. 66

<sup>4</sup> Административное право России [Текст]: учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по специальности 030501 «Юриспруденция»: для курсантов и слушателей образовательных учреждений МВД России: по научной специальности 12.00.14 «Административное право, финансовое право» / В. Я. Кикоть [и др.]; под ред. В. Я. Кикоть, П. И. Кононова, И. Ш. Киялсханова. 5-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ: Закон и право, 2012. С. 37-38

домственных им дел об административных правонарушениях. И третью группу формируют отношения в процессе публичного общения физических лиц в общественных местах по поводу соблюдения правил поведения в этих местах, отношения между государственными и муниципальными организациями и физическими лицами, находящимися в зависимости от них и другие

*Субъектами* административного права являются физические лица (или индивидуальные субъекты) и организации (коллективные субъекты).

Физические лица как субъекты административного права представлены гражданами РФ, иностранными гражданами, а также лицами без гражданства. Ко второй группе относят: государственные и негосударственные организации. Последние в свою очередь представлены общественными объединениями, профессиональными союзами, религиозными объединениями и др.

Следует отметить, что субъекты административного права обладают административной правоспособностью, которую следует отличать от административной правосубъектности, присущей субъектам *административных правоотношений*. Последняя включает в себя также административную дееспособность. Разграничение данных понятий принципиально, поскольку не всякий субъект административного права является субъектом административных правоотношений (например, несовершеннолетние до 14 лет, чья административная правоспособность реализуется законными представителями). Также субъекты обладают различным *административно правовым статусом*.

Административно-правовой статус физического лица во многом зависит от наличия у него гражданства РФ. Так, *административно-правовой статус граждан РФ* устанавливаемый, прежде всего Конституцией РФ, а также федеральными законами, не только является составной частью общего статуса личности. Но и включает в себя такие общие административные права (именуемые как производные от конституционных) как: на выезд из Российской Федерации, на поступление на государственную службу, на организацию массовых публичных мероприятий и др. А также общие административные обязанности: соблюдать установленные законодательством правила проведения массовых общественных мероприятий, дорожного движения, пожарной безопасности и т.д.

Среди прочих прав граждан в административно-публичной сфере особо выделяется *право граждан на обращения* в государственные органы и органы местного самоуправления. Данное право закреплено в ст.33 Конституции РФ: «Граждане Российской Федерации имеют право обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления». Ст. 2 федерального закона от 02.05.2006 N 59-ФЗ (ред. от 27.11.2017) «О порядке рассмотрения обращений граждан Российской Федерации» дополняет что: «Граждане реализуют право на обращение свободно и добровольно. Осуществление гражданами права на обращение не должно нарушать права и свободы других лиц. Рассмотрение обращений граждан осуществляется бесплатно» Законом установлены, следующие формы обращений:

*предложение* – рекомендация гражданина по совершенствованию законов и иных нормативных правовых актов, деятельности государственных органов и ор-

ганов местного самоуправления, развитию общественных отношений, улучшению социально-экономической и иных сфер деятельности государства и общества;

*заявление* – просьба гражданина о содействии в реализации его конституционных прав и свобод или конституционных прав и свобод других лиц, либо сообщение о нарушении законов и иных нормативных правовых актов, недостатках в работе государственных органов, органов местного самоуправления и должностных лиц, либо критика деятельности указанных органов и должностных лиц;

*жалоба* – просьба гражданина о восстановлении или защите его нарушенных прав, свобод или законных интересов либо прав, свобод или законных интересов других лиц.

По общему правилу срок рассмотрения письменного обращения, поступившее в государственный орган, орган местного самоуправления или должностному лицу в соответствии с их компетенцией, рассматривается в составляет 30 дней со дня его регистрации письменного обращения.

*Административно-правовой статус иностранных граждан* установлен федеральным законом от 25.07.2002 № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации». В соответствии с названным документом, под иностранным гражданином понимается физическое лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и имеющее доказательства наличия гражданства (подданства) иностранного государства.

В Российской Федерации иностранные граждане пользуются правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом. Все иностранные граждане делятся на следующие *категории*:

- временно пребывающие;
- временно проживающие;
- постоянно-проживающие.

Срок временного пребывания иностранного гражданина в Российской Федерации определяется сроком действия выданной ему визы, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Федеральным законом. По общему правилу срок временного пребывания в Российской Федерации иностранного гражданина, прибывшего в Российскую Федерацию в порядке, не требующем получения визы, не может превышать девяносто суток суммарно в течение каждого периода в сто восемьдесят суток.

Порядок выдачи виз иностранным гражданам определяется постановлением Правительства РФ от 09.06.2003 N 335 «Об утверждении Положения об установлении формы визы, порядка и условий ее оформления и выдачи, продления срока ее действия, восстановления ее в случае утраты, а также порядка аннулирования визы». Виза выдается государственным органом Российской Федерации, специально на то уполномоченным законодательством Российской Федерации, иностранному гражданину, который может обратиться в этот орган лично или через надлежащим образом уполномоченного представителя. К таким органам относят:

- дипломатическое представительство или консульское учреждение Российской Федерации;

– Министерство иностранных дел Российской Федерации, представительство Министерства иностранных дел Российской Федерации на территории Российской Федерации, в том числе в пункте пропуска через государственную границу Российской Федерации;

– Министерство внутренних дел Российской Федерации и его территориальный орган.

В зависимости от цели въезда иностранных граждан в Российскую Федерацию и цели их пребывания в Российской Федерации иностранным гражданам выдаются визы следующих категорий:

- дипломатическая (ДП);
- служебная (СЛ);
- обыкновенная (О);
- транзитная (ТР1 или ТР2);
- виза временно проживающего лица (ВП).

К особенностям административно-правового статуса иностранных граждан следует отнести определенные ограничения из прав. Так статья 14. Федерального закона №115-ФЗ устанавливает, что *иностранному гражданину не имеет права.*

– находиться на муниципальной службе. Отношение иностранных граждан к государственной службе определяется федеральным законом;

– замещать должности в составе экипажа судна, плавающего под Государственным флагом Российской Федерации, в соответствии с ограничениями, предусмотренными Кодексом торгового мореплавания Российской Федерации;

– быть членом экипажа военного корабля Российской Федерации или другого эксплуатируемого в некоммерческих целях судна, а также летательного аппарата государственной или экспериментальной авиации;

– быть командиром гражданского воздушного судна, если иное не установлено федеральным законом;

– быть принятым на работу на объекты и в организации, деятельность которых связана с обеспечением безопасности Российской Федерации. Перечень таких объектов и организаций утверждается Правительством Российской Федерации;

– заниматься иной деятельностью и замещать иные должности, допуск иностранных граждан к которым ограничен федеральным законом.

К коллективным субъектам административного права следует отнести организации. Под которыми понимается «объединение физических лиц любой численности, возглавляемое своими органами управления, имеющее обособленное имущество, созданное для производства материальных или духовных ценностей, а также реализации иных потребностей его членов»<sup>1</sup>.

*Административно-правовой статус организаций во многом зависит от принадлежности к одной из следующих категорий: государственные и негосударственные.*

Государственные организации – это организации, создаваемые Российской Федерацией или ее субъектами, основанные на государственной собственности, и

---

<sup>1</sup> **Административное право** России: учебник / Д. Н. Бахрах. 3-е изд., испр. и доп. М.: Эксмо, 2007. 528 с



финансируемы государством, действующие в административных правоотношениях от имени государства или от своего имени, но по поручению государства. (К их числу например можно отнести, госучреждения, казенные предприятия, учреждения государственных внебюджетных фондов, государственные унитарные предприятия, гос. корпорации, избирательные комиссии, ЦБ РФ и др.)

Частные организации – это организации, созданные физическими и (или) юридическими лицами, основанные на частной собственности и действующие в административных правоотношениях от своего имени<sup>1</sup>.

Последние имеют определенные особенности административно правового статуса, зависящего от целей создания и деятельности. Так по данному основанию все частные организации делятся на следующие виды:

- частные коммерческие организации, создаваемые для осуществления предпринимательской деятельности;
- частные некоммерческие организации, создаваемые для осуществления социально-культурной деятельности, посредством оказания соответствующих услуг нематериального характера. (Например, медицинские учреждения, образовательные учреждения);
- частные некоммерческие организации, создаваемые для осуществления общественно-политической деятельности посредством объединения граждан.

В теории административного права проблеме административно-правового статуса последних, как правило, уделяется значительное внимание, поскольку напрямую связано с реализацией конституционного права граждан на объединения.

В самых общих чертах, правовой основой статуса объединений граждан является Федеральный закон от 19.05.1995 N 82-ФЗ «Об общественных объединениях». В соответствии с данным законом под *общественным объединением* понимается добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей, указанных в уставе общественного объединения.

Общественные объединения могут создаваться в одной из следующих организационно-правовых форм:

- общественная организация;
- общественное движение;
- общественный фонд;
- общественное учреждение;
- орган общественной самодеятельности;
- политическая партия.

*Общественной организацией* является основанное на членстве общественное объединение, созданное на основе совместной деятельности для защиты общих интересов и достижения уставных целей объединившихся граждан.

---

<sup>1</sup> Административное право России [Текст]: учебник для студентов высших учебных заведений, обучающихся по специальности 030501 «Юриспруденция»: для курсантов и слушателей образовательных учреждений МВД России : по научной специальности 12.00.14 «Административное право, финансовое право» / В. Я. Кикоть [и др.]; под ред. В. Я. Кикотя, П. И. Кононова, И. Ш. Килияханова. 5-е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ : Закон и право, 2012

*Общественным движением* является состоящее из участников и не имеющее членства массовое общественное объединение, преследующее социальные, политические и иные общественно полезные цели, поддерживаемые участниками общественного движения.

*Общественный фонд* является одним из видов некоммерческих фондов и представляет собой не имеющее членства общественное объединение, цель которого заключается в формировании имущества на основе добровольных взносов, иных не запрещенных законом поступлений и использовании данного имущества на общественно полезные цели. Учредители и управляющие имуществом общественного фонда не вправе использовать указанное имущество в собственных интересах.

*Общественным учреждением* является не имеющее членства общественное объединение, ставящее своей целью оказание конкретного вида услуг, отвечающих интересам участников и соответствующих уставным целям указанного объединения.

*Органом общественной самодеятельности* является не имеющее членства общественное объединение, целью которого является совместное решение различных социальных проблем, возникающих у граждан по месту жительства, работы или учебы, направленное на удовлетворение потребностей неограниченного круга лиц, чьи интересы связаны с достижением уставных целей и реализацией программ органа общественной самодеятельности по месту его создания.

*Политическая партия* – это общественное объединение, созданное в целях участия граждан Российской Федерации в политической жизни общества посредством формирования и выражения их политической воли, участия в общественных и политических акциях, в выборах и референдумах, а также в целях представления интересов граждан в органах государственной власти и органах местного самоуправления (см. Федеральный закон от 11.07.2001 N 95-ФЗ «О политических партиях»).

Общественные объединения создаются, если это не оговорено специальным законом, по инициативе их учредителей - не менее трех физических лиц. Решения о создании общественного объединения, об утверждении его устава и о формировании руководящих и контрольно-ревизионных органов принимаются на съезде (конференции) или общем собрании. Правоспособность общественного объединения как юридического лица возникает с момента государственной регистрации данного объединения.

Для осуществления уставных целей общественное объединение, являющееся юридическим лицом, имеет право:

- свободно распространять информацию о своей деятельности;
- участвовать в выработке решений органов государственной власти и органов местного самоуправления в порядке и объеме, предусмотренными настоящим Федеральным законом и другими законами;
- проводить собрания, митинги, демонстрации, шествия и пикетирование;
- учреждать средства массовой информации и осуществлять издательскую деятельность;

- представлять и защищать свои права, законные интересы своих членов и участников, а также других граждан в органах государственной власти, органах местного самоуправления и общественных объединениях;

- осуществлять в полном объеме полномочия, предусмотренные законами об общественных объединениях;

- выступать с инициативами по различным вопросам общественной жизни, вносить предложения в органы государственной власти;

- участвовать в выборах и референдумах в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

- Для осуществления уставных целей общественное объединение, не являющееся юридическим лицом, имеет право:

- свободно распространять информацию о своей деятельности;

- проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирование;

- представлять и защищать свои права, законные интересы своих членов и участников в органах государственной власти, органах местного самоуправления и общественных объединениях.

Ликвидация общественного объединения осуществляется по решению съезда (конференции) или общего собрания в соответствии с уставом данного общественного объединения либо по решению суда по следующим основаниям:

- нарушение общественным объединением прав и свобод человека и гражданина;

- неоднократные или грубые нарушения общественным объединением Конституции Российской Федерации, федеральных конституционных законов, федеральных законов или иных нормативных правовых актов либо систематическое осуществление общественным объединением деятельности, противоречащей его уставным целям;

- неустранение в срок, установленный федеральным органом государственной регистрации или его территориальным органом, нарушений, послуживших основанием для приостановления деятельности общественного объединения.

Общественное объединение может быть ликвидировано, а деятельность общественного объединения, не являющегося юридическим лицом, может быть запрещена также в порядке и по основаниям, предусмотренным Федеральным законом «О противодействии экстремистской деятельности».

Особую, обособленную группу субъектов, входящих в число объединений граждан формируют *религиозные объединения*. Их деятельность на территории РФ регламентирована федеральным законом от 26.09.1997 N 125-ФЗ «О свободе совести и о религиозных объединениях».

Религиозным объединением в Российской Федерации признается добровольное объединение граждан Российской Федерации, иных лиц, постоянно и на законных основаниях проживающих на территории Российской Федерации, образованное в целях совместного исповедания и распространения веры и обладающее соответствующими этой цели признаками:

- вероисповедание;
- совершение богослужений, других религиозных обрядов и церемоний;
- обучение религии и религиозное воспитание своих последователей.

В Российской Федерации *запрещается* создание религиозных объединений в органах государственной власти, других государственных органах, государственных учреждениях и органах местного самоуправления, воинских частях, государственных и муниципальных организациях, а также запрещаются создание и деятельность религиозных объединений, цели и действия которых противоречат закону.

Отдельно следует выделить *статус органов исполнительной власти* как особых субъектов.

В соответствии с федеральным конституционным законом от 17.12.1997 N 2-ФКЗ «О Правительстве Российской Федерации», Правительство Российской Федерации является коллегиальным органом государственной власти, возглавляющим единую систему исполнительной власти в Российской Федерации.

Правительство Российской Федерации в пределах своих полномочий организует исполнение Конституции Российской Федерации, федеральных конституционных законов, федеральных законов, указов Президента Российской Федерации, международных договоров Российской Федерации, осуществляет систематический контроль за их исполнением федеральными органами исполнительной власти и органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, принимает меры по устранению нарушений законодательства Российской Федерации.

Правительство Российской Федерации состоит из членов Правительства Российской Федерации - Председателя Правительства Российской Федерации, заместителей Председателя Правительства Российской Федерации и федеральных министров.

В соответствии с указами Президента Российской Федерации заместители Председателя Правительства Российской Федерации и федеральные министры могут замещать должности полномочных представителей Президента Российской Федерации в федеральных округах.

Третья глава названного закона называет не только такие общие полномочия Правительства РФ как: организация реализации внутренней и внешней политики Российской Федерации; регулирование в социально-экономической сфере; обеспечение единства системы исполнительной власти в Российской Федерации; формирование федеральных целевых программ и обеспечение их реализации; реализация предоставленного ему права законодательной инициативы. Но и отдельные полномочия: в сфере экономики, бюджетной, финансовой, кредитной и денежной политики; в социальной сфере; в сфере науки, культуры, образования; в сфере природопользования и охраны окружающей среды, обеспечения законности, прав и свобод граждан, борьбы с преступностью, по обеспечению обороны и государственной безопасности Российской Федерации в сфере внешней политики и международных отношений и иные полномочия.

Возглавляет Правительство Российской Федерации Председатель Правительства Российской Федерации, который определяет в соответствии с Консти-

туцией Российской Федерации, федеральными конституционными законами, федеральными законами и указами Президента Российской Федерации основные направления деятельности Правительства Российской Федерации и организует его работу.

В систему федеральных органов исполнительной власти, входят федеральные министерства, федеральные службы и федеральные агентства. Нормативно-правовую основу их функционирования составляют Указ Президента РФ от 09.03.2004 N 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти» и Указ Президента РФ от 21.05.2012 N 636 «О структуре федеральных органов исполнительной власти», в соответствии с которыми:

*Федеральное министерство* является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в установленной актами Президента Российской Федерации и Правительства Российской Федерации сфере деятельности. Федеральное министерство возглавляет входящий в состав Правительства Российской Федерации министр Российской Федерации (федеральный министр);

*Федеральная служба (служба)* является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в установленной сфере деятельности, а также специальные функции в области обороны, государственной безопасности, защиты и охраны государственной границы Российской Федерации, борьбы с преступностью, общественной безопасности. Федеральную службу возглавляет руководитель (директор) федеральной службы. Федеральная служба по надзору в установленной сфере деятельности может иметь статус коллегиального органа.

*Федеральное агентство* является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим в установленной сфере деятельности функции по оказанию государственных услуг, по управлению государственным имуществом и правоприменительные функции, за исключением функций по контролю и надзору. Федеральное агентство возглавляет руководитель (директор) федерального агентства. Федеральное агентство может иметь статус коллегиального органа;

Сама структура федеральных органов исполнительной власти представлена тремя группами:

– Федеральные министерства, федеральные службы и федеральные агентства, руководство деятельностью которых осуществляет Президент Российской Федерации, федеральные службы и федеральные агентства, подведомственные этим федеральным министерствам (например: МВД РФ, Министерство обороны РФ, МИД РФ и др.);

– Федеральные министерства, руководство деятельностью которых осуществляет Правительство Российской Федерации, федеральные службы и федеральные агентства, подведомственные этим федеральным министерствам (например: Министерство здравоохранения Российской Федерации, Министерство образования и науки Российской Федерации, Министерство промышленности и торговли Российской Федерации);

– Федеральные службы и федеральные агентства, руководство деятельностью которых осуществляет Правительство Российской Федерации

(например: Федеральная антимонопольная служба, Федеральное агентство научных организаций).

Система федеральных органов исполнительной власти теснейшим образом в организационном плане связана с еще одним немаловажным институтом административного права – государственной службой.

В Российской Федерации федеральным законом от 27.05.2003 N 58-ФЗ «О системе государственной службы Российской Федерации» определяются правовые и организационные основы системы государственной службы Российской Федерации, в том числе системы управления государственной службой Российской Федерации.

*Государственная служба Российской Федерации представлена в тексте закона как профессиональная служебная деятельность граждан Российской Федерации по обеспечению исполнения полномочий:*

- Российской Федерации;
- федеральных органов государственной власти, иных федеральных государственных органов;
- субъектов Российской Федерации;
- органов государственной власти субъектов Российской Федерации, иных государственных органов субъектов Российской Федерации;
- лиц, замещающих должности, устанавливаемые Конституцией Российской Федерации, федеральными законами для непосредственного исполнения полномочий федеральных государственных органов;
- лиц, замещающих должности, устанавливаемые конституциями, уставами, законами субъектов Российской Федерации для непосредственного исполнения полномочий государственных органов субъектов Российской Федерации.

*Система государственной службы включает в себя:*

- государственную гражданскую службу;
- военную службу;
- государственную службу иных видов.

Первая из названных регулируется федеральным законом от 27.07.2004 N 79-ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации» и включает в себя федеральную государственную гражданскую службу и государственную гражданскую службу субъектов Российской Федерации.

*Принципами гражданской службы являются:*

- приоритет прав и свобод человека и гражданина;
- единство правовых и организационных основ федеральной гражданской службы и гражданской службы субъектов Российской Федерации;
- равный доступ граждан к гражданской службе и равные условия ее прохождения независимо от пола, расы, национальности, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также от других обстоятельств, не связанных с профессиональными и деловыми качествами гражданского служащего;
- профессионализм и компетентность гражданских служащих;

- стабильность гражданской службы;
- доступность информации о гражданской службе;
- взаимодействие с общественными объединениями и гражданами;
- защищенность гражданских служащих от неправомерного вмешательства в их профессиональную служебную деятельность.

Закон уделяет большое внимание определению статуса государственного гражданского служащего. *Гражданским служащим признается гражданин Российской Федерации, взявший на себя обязательства по прохождению гражданской службы. Гражданский служащий осуществляет профессиональную служебную деятельность на должности гражданской службы в соответствии с актом о назначении на должность и со служебным контрактом и получает денежное содержание за счет средств федерального бюджета или бюджета субъекта Российской Федерации.*

К основным правам гражданского служащего отнесены:

- право на отдых, обеспечиваемый установлением нормальной продолжительности служебного времени, предоставлением выходных дней и нерабочих праздничных дней, а также ежегодных оплачиваемых основного и дополнительных отпусков;
- право на оплату труда и другие выплаты в соответствии с настоящим Федеральным законом, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и со служебным контрактом;
- право на доступ в установленном порядке к сведениям, составляющим государственную тайну, если исполнение должностных обязанностей связано с использованием таких сведений;
- право на доступ в установленном порядке в связи с исполнением должностных обязанностей в государственные органы, органы местного самоуправления, общественные объединения и иные организации;
- право на защиту сведений о гражданском служащем;
- право на должностной рост на конкурсной основе;
- и другие.

В то же время на гражданского служащего возлагается ряд обязанностей, как то:

- исполнять должностные обязанности в соответствии с должностным регламентом;
- исполнять поручения соответствующих руководителей, данные в пределах их полномочий, установленных законодательством Российской Федерации;
- соблюдать при исполнении должностных обязанностей права и законные интересы граждан и организаций;
- не разглашать сведения, составляющие государственную и иную охраняемую федеральным законом тайну, а также сведения, ставшие ему известными в связи с исполнением должностных обязанностей, в том числе сведения, касающиеся частной жизни и здоровья граждан или затрагивающие их честь и достоинство;

- беречь государственное имущество, в том числе предоставленное ему для исполнения должностных обязанностей;
- представлять в установленном порядке предусмотренные федеральным законом сведения о себе и членах своей семьи;
- и другие

Отдельно стоит обратить внимание на *обязанность сообщать представителю нанимателя о личной заинтересованности при исполнении должностных обязанностей, которая может привести к конфликту интересов, принимать меры по предотвращению такого конфликта.*

Понятие «Конфликт интересов» установлен статьей 10 Федерального закона от 25.12.2008 N 273-ФЗ «О противодействии коррупции» *Под конфликтом интересов понимается ситуация, при которой личная заинтересованность лица, замещающего должность, замещение которой предусматривает обязанность принимать меры по предотвращению и урегулированию конфликта интересов, влияет или может повлиять на надлежащее, объективное и беспристрастное исполнение им должностных (служебных) обязанностей (осуществление полномочий).*

Для гражданских служащих предотвращение или урегулирование конфликта интересов может состоять в изменении их должностного или служебного положения, являющегося стороной конфликта интересов, вплоть до его отстранения от исполнения должностных (служебных) обязанностей в установленном порядке и (или) в его отказе от выгоды, явившейся причиной возникновения конфликта интересов. В то же время непринятие гражданским служащим, являющимся стороной конфликта интересов, мер по предотвращению или урегулированию конфликта интересов является правонарушением, влекущим увольнение гражданского служащего с гражданской службы.

Одним из важнейших и принципиальных отличий административного права, это наличие особого института административной ответственности.

По утверждению А.П. Алехина и А.А. Кармолицкого административная ответственность – «вид юридической ответственности, которая выражается в применении уполномоченным органом или должностным лицом административного наказания к лицу совершившему правонарушение»<sup>1</sup>. Авторы вместе с тем выделяют и ряд основных черт данного вида ответственности, среди которых:

- административная ответственность устанавливается федеральными законами и законами субъектов РФ об административных правонарушениях;<sup>2</sup>
- основанием административной ответственности является административное правонарушение;
- субъектами административной ответственности могут быть как физические так и юридические лица;
- за административные правонарушения предусмотрены административные наказания, которые применяются широким кругом уполномоченных органов, должностных лиц и судов

<sup>1</sup> Административное право России : Учебник для юридических вузов и факультетов. 2. изд., перераб. и доп. М.: Зерцало-М, 2011. С. 385

<sup>2</sup> Например, закон Свердловской области N 52-ОЗ от 14 июня 2005 года «Об административных правонарушениях на территории свердловской области».



- административные наказания применяются органами и должностными лицами к не подчиненным им правонарушителям;
- применение административного наказания не влечет судимости и увольнения с работы, за исключением дисквалификации;
- меры административной ответственности применяются в соответствии с законодательством, регламентирующим производство по делам об административных правонарушениях.

Законодательство содержащее нормы, устанавливающие административную ответственность находится в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов. Федеральным, а значит и основополагающим является Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях.

В Ст. 2.1. КоАП РФ закреплено *понятие административного правонарушения*. Под ним понимается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое настоящим Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Поскольку к субъектам административной ответственности, как было ранее сказано относятся и юридические лица, кодекс устанавливает что оно признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых настоящим Кодексом или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению. Также важным является то, что назначение административного наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо, равно как и привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

Кодексом установлен *возраст, по достижении которого наступает административная ответственность – 16 лет*.

За совершение административных правонарушений могут устанавливаться и применяться следующие административные наказания:

- предупреждение;
- административный штраф;
- конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- лишение специального права, предоставленного физическому лицу;
- административный арест;
- административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства;
- дисквалификация;
- административное приостановление деятельности;
- обязательные работы;

– административный запрет на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения.

Стоит обратить внимание, что перечень наказаний является исчерпывающим, соответственно не может быть дополнен. В законодательстве субъектов об административных правонарушениях в качестве наказаний могут быть установлены только предупреждение и административный штраф.

Часть из перечисленных наказаний может быть применена как к физическим и юридическим лицам, другая часть только к физическим или только к юридическим.

Например, в отношении юридического лица могут применяться предупреждение, административный штраф, конфискация орудия совершения или предмета совершения административного правонарушения, а также административное приостановление деятельности.

Краткая характеристика административных наказаний:

*Предупреждение* - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме. Устанавливается за впервые совершенные административные правонарушения при отсутствии причинения вреда или возникновения угрозы причинения вреда жизни и здоровью людей, объектам животного и растительного мира.

*Административный штраф* является денежным взысканием, выражается в рублях и устанавливается по общему правилу для граждан в размере, не превышающем пяти тысяч рублей, для должностных лиц - пятидесяти тысяч рублей, для юридических лиц - одного миллиона рублей. Так же по общему правилу размер административного штрафа не может быть менее ста рублей, а за совершение административного правонарушения в области дорожного движения – менее пятисот рублей

*Конфискацией орудия совершения или предмета административного правонарушения* является принудительное безвозмездное обращение в федеральную собственность или в собственность субъекта Российской Федерации не изъятых из оборота вещей. Конфискация назначается судьей. Конфискация охотничьего оружия, боевых припасов и других дозволенных орудий охоты или рыболовства не может применяться к лицам, для которых охота или рыболовство является основным законным источником средств к существованию.

*Лишение физического лица специального права* устанавливается за грубое или систематическое нарушение порядка пользования этим правом в случаях, предусмотренных статьями Особенной части КоАП РФ. Срок лишения специального права не может быть менее одного месяца и более трех лет.

*Административный арест* заключается в содержании нарушителя в условиях изоляции от общества и устанавливается на срок до пятнадцати суток (в отдельных случаях до тридцати суток). Административный арест назначается судьей.

*Административное выдворение за пределы Российской Федерации* иностранных граждан или лиц без гражданства заключается в принудительном и контролируемом перемещении указанных граждан и лиц через Государственную границу Российской Федерации за пределы Российской Федерации, а в случаях, преду-

смотренных законодательством Российской Федерации, - в контролируемом самостоятельном выезде иностранных граждан и лиц без гражданства из Российской Федерации

*Обязательные работы* заключаются в выполнении физическим лицом, совершившим административное правонарушение, в свободное от основной работы, службы или учебы время бесплатных общественно полезных работ. Обязательные работы назначаются судьей. Обязательные работы устанавливаются на срок от двадцати до двухсот часов и отбываются не более четырех часов в день.

*Административный запрет на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения* заключается во временном запрете гражданину на посещение таких мест в дни проведения официальных спортивных соревнований и устанавливается за нарушение правил поведения зрителей при проведении официальных спортивных соревнований. Административный запрет на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения назначается судьей и устанавливается на срок от шести месяцев до семи лет.

Рассмотрение дела об административном правонарушении проходит 3 стадии: возбуждение дела об административном правонарушении; рассмотрение дела об административном правонарушении; пересмотр постановлений и решений по делам об административных правонарушениях.

Участниками производства по делам об административных правонарушениях являются: лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении; потерпевший; защитник и представитель; свидетель; понятой; специалист; эксперт; переводчик; прокурор.

К основным поводам возбуждения дела об административном правонарушении являются:

– непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения;

– поступившие из правоохранительных органов, а также из других государственных органов, органов местного самоуправления, от общественных объединений материалы, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения;

– сообщения и заявления физических и юридических лиц, а также сообщения в средствах массовой информации, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения

– фиксация административного правонарушения в области дорожного движения или административного правонарушения в области благоустройства территории, предусмотренного законом субъекта Российской Федерации, совершенного с использованием транспортного средства либо собственником или иным владельцем земельного участка либо другого объекта недвижимости, работающими в автоматическом режиме специальными техническими средствами, имеющими функции фото- и киносъемки, видеозаписи, или средствами фото- и киносъемки, видеозаписи;

– подтверждение содержащихся в сообщении или заявлении собственника (владельца) транспортного средства данных о том, что в случаях, предусмотренных пунктом 4 настоящей части, транспортное средство находилось во владении или в пользовании другого лица.

*О совершении административного правонарушения составляется протокол, за исключением случаев, указанных в законе. Протокол об административном правонарушении составляется немедленно после выявления совершения административного правонарушения. В случае, если требуется дополнительное выяснение обстоятельств дела либо данных о физическом лице или сведений о юридическом лице, в отношении которых возбуждается дело об административном правонарушении, протокол об административном правонарушении составляется в течение двух суток с момента выявления административного правонарушения.*

*Дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения. По ходатайству лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, дело может быть рассмотрено по месту жительства данного лица.*

*Дело об административном правонарушении рассматривается должностным лицом в пятнадцатидневный срок и в двухмесячный срок судьей, правомочными рассматривать дело, протокола об административном правонарушении и других материалов дела.*

По результатам рассмотрения дела об административном правонарушении может быть вынесено *постановление* о назначении административного наказания или о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

Также по результатам рассмотрения дела об административном правонарушении может быть вынесено *определение* о передаче дела судье, в орган, должностному лицу, уполномоченным назначать административные наказания иного вида или размера либо применять иные меры воздействия в соответствии с законодательством Российской Федерации или о передаче дела на рассмотрение по подведомственности, если выяснено, что рассмотрение дела не относится к компетенции рассмотревших его судьи, органа, должностного лица.

## ОСНОВЫ ТРУДОВОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Как отрасль права трудовое право представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, возникающие в процессе применения труда граждан, а также иные взаимосвязанные с ними отношения по поводу применения этого труда. Предмет трудового права составляют две группы общественных отношений: собственно трудовые отношения и иные взаимосвязанные с ними отношения по поводу применения труда, имевшего место в прошлом, либо осуществляемого в настоящее время, либо предполагаемого в будущем. Первая группа перечисленных общественных отношений является доминирующей, поскольку иные взаимосвязанные с ними отношения признаются производными от них, хотя и оказывают на их развитие обратное воздействие.

**Собственно трудовые отношения** – это общественные отношения, возникающие между работодателем и работником в связи с выполнением последним определенной трудовой функции в условиях конкретной организации труда.

Этим отношениям присущи только им характерные черты, позволяющие отграничить их от сходных или смежных отношений, в частности от гражданско-правовых, а именно:

- 1) данные отношения возникают и развиваются в процессе труда;
- 2) являются выражением свободного волеизъявления граждан, что проявляется в договорной основе этих отношений;
- 3) имеют возмездный характер;
- 4) предполагают присоединение исполнителя работы к трудовому коллективу с обязательным подчинением его дисциплине труда и действующим в организации правилам внутреннего трудового распорядка;
- 5) обуславливают необходимость личного участия работника в процессе труда;
- 6) возникают с момента фактического допуска гражданина к работе правомочным на то должностным лицом;
- 7) прекращаются в момент объявления работнику приказа об увольнении и выдачи ему трудовой книжки на руки.

Иные взаимосвязанные с ними отношения подразделяются на группы в зависимости от вида общественных отношений и сторон, участвующих в них. Выделяют следующие группы таких отношений:

- 1) организационно-управленческие отношения с участием работодателей, профсоюзов, трудовых коллективов, других органов и организаций;
- 2) отношения по трудоустройству граждан на работу;
- 3) отношения по профессиональному обучению (*профессиональной подготовке, переподготовке и повышению квалификации кадров*) непосредственно на производстве;
- 4) отношения, возникающие при нарушениях трудовой дисциплины;
- 5) отношения, возникающие в связи с причинением сторонами (*участниками*) трудового отношения ущерба друг другу;

б) отношения по разрешению индивидуальных и коллективных трудовых споров (*процедурные отношения*).

Ранее в число вышеперечисленных отношений включали также отношения по государственному социальному страхованию, общее правовое регулирование которых закреплено в главе 16 КЗоТ РФ. Однако в настоящее время эти отношения развились настолько, что образуют предмет отдельной самостоятельной отрасли права – права социального обеспечения.

*Предмет трудового права* – совокупность общественных отношений, регулируемых нормами трудового права. Данная отрасль регулирует: 1) собственно трудовые отношения; 2) отношения, тесно связанные с трудовыми, которые либо предшествуют, либо сопутствуют, либо вытекают из трудовых отношений.

*Виды и общая характеристика субъектов трудового права*

Исходя из содержания предмета трудового права, мы можем говорить о таких субъектах этой отрасли, как субъекты трудового отношения, отношений в области обеспечения занятости, отношений по производственному ученичеству, управлению трудом, охране труда, социальному страхованию, рассмотрению трудовых споров, наконец, отношений социального партнерства (включая отношения по участию персонала в делах предприятия).

При характеристике субъектов трудового права применительно к составу общественных отношений, входящих в предмет российского трудового права, существенное значение имеет деление всех этих отношений на две основные группы – общественные отношения, опосредующие собой реализацию способности человека к труду, и отношения, не являющиеся трудовыми, но входящие в предмет трудового права. Включение этих последних в предмет данной отрасли диктуется либо тем, что указанные отношения производны от трудовых, либо тем, что они тесно связаны с трудовыми и ориентированы на обеспечение их нормального функционирования. Поэтому существование и тех, и других общественных отношений помимо трудовых либо бессмысленно, либо невозможно.

Данная дифференциация предмета трудового права должна учитываться при характеристике субъектов этой отрасли.

Соответственно мы можем выделить два уровня таких субъектов – субъекты основные (стороны трудового правоотношения, т.е. работник и работодатель) и субъекты вспомогательные или производные (участники иных, не трудовых отношений, составляющих предмет трудового права).

Сущность вспомогательных (производных) субъектов трудового права заключается в том, что их способность к правообладанию в рамках этой правовой отрасли либо является производной от правосубъектности основных субъектов, либо направлена на обслуживание функционирования этих последних в качестве полноценных участников отношений в сфере труда.

Основной интерес для исследования представляет правовое положение работника и работодателя.

Что касается правового положения (правосубъектности) лиц, производных от правосубъектности работника и работодателя, то их правовое положение имеет смысл рассматривать лишь постольку и в той мере, в какой оно отли-

чается от правового положения указанных выше основных «действующих лиц» отрасли трудового права.

Понятие субъекта трудового права должно быть дифференцировано и в силу другого обстоятельства.

Трудовое правоотношение само по себе представляет сложную категорию, поскольку неоднозначно понятие несамостоятельного труда, опосредуемого эти правоотношением. В категорию несамостоятельного труда включается труд по найму, труд руководителя коммерческой организации, «работающего собственника», государственная служба и некоторые другие виды труда. Помимо этого несамостоятельный труд имеет применение в условиях различных форм собственности и организационно-правовых форм организаций.

С учетом этих обстоятельств необходимо провести дифференциацию как в рамках понятия «работник», так и в рамках понятия «работодатель», для чего наряду с категорией общей правосубъектности работника и работодателя выделить категорию специальной правосубъектности указанных лиц.

В теории права все субъекты делятся также на индивидуальных и коллективных. Это деление справедливо и в отношении субъектов трудового права. Если работник может выступать в качестве только физического лица, то работодатель может быть представлен как физическим, так и юридическим лицом, а такие субъекты трудового права, как профсоюзы, являются только коллективными субъектами.

Необходимым условием участия физических и юридических лиц в трудовых и непосредственно связанных с ними отношениях является обладание ими трудовой правосубъектностью которая характеризуется наличием трех элементов: трудовой правоспособностью, трудовой дееспособностью и деликтоспособностью.

*Трудовая правоспособность – это признанная государством и установленная законодательством о труде способность вступать в трудовые и связанные с ними отношения.*

*Трудовая дееспособность – это закреплённая в законодательстве о труде способность осуществлять трудовые права и обязанности своими действиями, т.е. самостоятельно.*

Труд является личной волевой деятельностью работника, осуществляемой им самим. Никак иначе, кроме как самостоятельными действиями, способность к труду реализована быть не может. В силу этого в науке трудового права принято считать, что правоспособность и дееспособность сливаются в единую категорию – правосубъектность.

Трудовая правосубъектность юридического присуща ему в период его существования до момента ликвидации, трудовая правосубъектность физического лица прекращается с его смертью.

Деликтоспособность, т.е. способность отвечать за совершенные правонарушения в сфере труда, дополняет трудовую правосубъектность.

*Работник как субъект трудового права*

В качестве работника может выступать только человек (физическое лицо). Работник есть сторона трудового отношения, т.е. отношения, предметом которого является живой труд. Способность же к труду есть одно из свойств челове-

ческой личности. Понятно, что реализовать, выразить вовне любое свое свойство, в том числе и способность к труду, человек может только лично.

В то же время, по общепринятым представлениям способность к труду присуща только человеческой личности; ни животные, ни объединения людей, в том числе и юридические лица, способностью к труду не обладают. Последние и могут действовать не иначе, как через посредство актов трудовой деятельности своих работников, выступающих в качестве органа соответствующего юридического лица.

Итак, только человек может выступать в качестве работника – субъекта трудового права.

Однако, с другой стороны, не каждый человек реально является этим субъектом. С учетом всего изложенного выше понятно, что работнику как субъекту трудового права должно быть присуще особое свойство, определяемое как трудовая правосубъектность. Как и в любой другой отрасли права, трудовая правосубъектность включает в себя правоспособность, дееспособность и деликтоспособность.

Подробное рассмотрение проблемы отраслевой трудовой правосубъектности работника требует ответа на два вопроса: в чем заключается содержание правосубъектности работника и каковы ее условия (признаки).

Из того, что человек может реализовать свою способность к труду только лично, следует исключительно личный характер как присвоения, так и отчуждения вытекающих из этого субъективных прав и юридических обязанностей.

Иными словами, только сам работник может реализовать свою способность к труду, но из этого следует, что только лично он может приобретать вытекающие из этого права и обязанности, изменять и прекращать их, как только лично он может совершить правонарушение в связи со своей трудовой деятельностью и претерпеть соответствующую юридическую ответственность.

Эта способность не может быть реализована ни законными, ни иными представителями работника. Сказанное означает, что трудовая правосубъектность работника существует как единство его трудовой правоспособности, дееспособности и деликтоспособности.

Условия трудовой правосубъектности работника, мы, исходя из изложенного выше, должны разделить их на две группы – материальные и формальные.

Содержание материальных условий трудовой правосубъектности работника вытекает из самого характера труда и сводится к его способности к труду как совокупности определенных интеллектуальных и волевых качеств, характеризующих его личность.

*Однако для возникновения трудовой правосубъектности недостаточно наличия у него фактической способности к труду.*

В современных условиях реализация способности человека к труду социализирована, т.е. опосредована обществом. Отношения несамостоятельного труда, которые являются предметом трудового права, предполагают не только реализацию фактической способности к труду, которая, как известно, может проявляться у человека в самом раннем возрасте, но и приобретение соответствующих прав и обязанностей, а также распоряжение ими.



Для этого необходимо, чтобы лицо обладало известной степенью социальной зрелости, которая позволила бы ему осознанно распоряжаться правами и принимать на себя те обязанности, которые вытекают из факта реализации им своей способности к труду в рамках трудового отношения. А это связано с достижением работником определенного возраста, устанавливаемого в законе, который выступает формальным условием трудовой правосубъектности.

В силу современного российского законодательства о труде (ст. 63 ТК РФ) лицо может вступить в трудовое отношение по достижении им возраста 16 лет. В случаях получения основного общего образования либо оставления в соответствии с установленным порядком общеобразовательного учреждения прием на работу допускается с 15 лет, а в отдельных случаях, для подготовки молодежи к производственному труду допускается прием на работу учащихся для выполнения легкого труда, не причиняющего вреда здоровью и не нарушающего процесса обучения, в свободное от учебы время по достижении 14-летнего возраста с согласия родителей, усыновителей или попечителя.

Таким образом, трудовая правосубъектность работника возникает по достижении 16-летнего возраста, а в ряде случаев и в более раннем возрасте.

Ряд категорий работников обладает специальной трудовой правосубъектностью.

Специальная правосубъектность означает, что то или иное лицо, в отличие от лиц с общей правосубъектностью, обладают определенной спецификой в своей способности либо к правообладанию, либо к совершению юридически значимых действий, либо в своей деликтоспособности. В этом плане, например, специальную трудовую правосубъектность имеют несовершеннолетние работники, лица, не являющиеся гражданами России, государственные служащие и т.п.

Основные права и обязанности (правовой статус) работника как субъекта трудового права указаны в ст. 21 ТК РФ.

*Работодатель как субъект трудового права*

Работодатель, как и работник, для того, чтобы принимать участие в трудовом правоотношении, должен обладать трудовой правосубъектностью, т.е. быть способным:

- а) предоставить работу,
- б) оплатить труд работника и, наконец,
- в) нести юридическую ответственность в соответствии с нормами трудового права (быть деликтоспособным).

При этом специфика труда как предмета трудового отношения предполагает, что работодатель обладает способностью предоставить не любую работу, а работу постоянного или долговременного характера, которая осуществлялась бы в пользу и под руководством работодателя и была с большей или меньшей точностью количественно и качественно определена.

Что касается способности оплатить труд, то здесь также предполагается оплата, имеющая характер не единовременного акта; более того, в случае, если реальный труд работника отсутствует, но при этом нет его вины, предполагается способность работодателя оплатить время простоя.

Для возникновения правосубъектности работодателя, т.е. для его формирования в качестве субъекта права, так же, как и для работника, необходимы материальные и формальные условия.

Вся совокупность материальных условий правосубъектности работодателя может быть описана одной формулой – это наличие у работодателя своей хозяйственной сферы деятельности, той области, в которой бы разворачивалась трудовая деятельность наемного работника или в связи с которой она бы осуществлялась.

В свою очередь хозяйственная сфера работодателя складывается в результате взаимодействия целого ряда элементов:

- имя работодателя, посредством которого производится обозначение данного субъекта в системе общественных отношений, т.е. отграничение, выделение сферы деятельности данного работодателя из всей системы общественных отношений по применению несамостоятельного труда и его олицетворение в качестве возможного обладателя своих собственных субъективных прав и обязанностей;

- цели, ради достижения которых и создается указанная сфера, и которые носят не единовременный, а длительный характер, что, собственно, и лежит в основе разграничения лиц, предоставляющих работу, в трудовом и гражданском праве;

- имущество, использование которого обеспечивает достижение поставленных хозяйственных целей и которое не только составляет вещественные факторы производства, необходимые для выполнения работником своей работы, но и является необходимым условием способности работодателя оплачивать труд работника;

- организация.

На этом последнем элементе следует остановиться особо. Понятие организации в данном контексте можно трактовать в двух аспектах.

Во-первых, для того, чтобы обладать правосубъектностью, данное лицо должно быть волееспособным, т.е. способным формировать и выразить волею свою волю. Однако если применительно к физическому лицу наличие волееспособности презюмируется, то коллективный субъект, каким чаще всего и является работодатель, может выразить свою волю только при условии, что он обладает органами.

В сфере трудового права организационно-управленческая структура работодателя (совокупность его органов) обеспечивает его функционирование в качестве субъекта рынка труда и в качестве субъекта управления несамостоятельным трудом.

Во-вторых, организация может пониматься и в формальном (нормативном) аспекте. Для того, чтобы обеспечить использование труда работника, этот труд должен быть определенным образом организован. Поэтому в формально-юридическом аспекте хозяйственная сфера работодателя представляет собой внутренний порядок, т.е. урегулированный соответствующими нормами порядок отношений участников производства в процессе труда. Данный порядок определяется прежде всего трудовыми договорами участников произ-

водственного процесса, а также системой норм внедоговорного характера, в том числе и законодательством о труде.

Что касается формальных (юридических) условий правосубъектности работодателя, то их назначение заключается в том, чтобы удостоверить существование данного лица как субъекта права – работодателя; они юридически оформляют существование данного субъекта.

Для возникновения работодателя как субъекта права необходимы два условия: указания нормативного акта, определяющего общие основания для признания правосубъектности работодателя, и административного акта государства, констатирующего наличие трудовой правосубъектности у конкретного лица. Таким административным актом является акт государственной регистрации.

Согласно п.2 ст.51 ГК РФ юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации - соответственно с этого момента возникает и работодательская правосубъектность у данного юридического лица. Точно так же, с момента государственной регистрации, возникает, очевидно, работодательская правосубъектность и у индивидуального предпринимателя, в том числе у главы крестьянского (фермерского) хозяйства (п. 1 и п. 2 ст.23 ГК РФ).

Регистрация в качестве работодателя – физического лица осуществляется посредством государственной регистрации заключенного им трудового договора с работником (абз. 3 ч. 3 ст. 303 ТК РФ).

В качестве работодателей в соответствии с действующим законодательством (ст. 20 ТК РФ) могут выступать физические и юридические лица.

#### *Социальное партнерство в сфере трудовых отношений*

Под сторонами социального партнерства понимаются лица, чьи интересы согласовываются в ходе осуществления социально-партнерских взаимоотношений. Такими лицами являются работники и работодатели (ст. 25 ТК РФ).

Следует отметить, что государство не является стороной социального партнерства. Однако, как следует из ч.2 ст.23 ТК РФ, органы государственной власти и органы местного самоуправления могут быть сторонами социального партнерства в следующих случаях:

1) когда они выступают в качестве работодателей или их представителей (возможность представительства органами государственной власти и органами местного самоуправления интересов определенных категорий работодателей предусмотрена ст.34 ТК РФ);

2) в других случаях, предусмотренных федеральным законом (в частности, участие Правительства Российской Федерации в отношениях социального партнерства предусматривается Федеральным законом «О Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений» от 1 мая 1999 года ).

Стороны социального партнерства участвуют в социально-партнерских отношениях в лице своих представителей, уполномоченных в установленном порядке.

В качестве представителей работников в отношениях социального партнерства могут выступать:

1) профсоюзные представители (профессиональные союзы и их объединения, иные профсоюзные организации, предусмотренные уставами общероссийских профсоюзов);

2) иные представители, не относящиеся к профессиональным союзам (ч.1 ст.29 ТК РФ).

Универсальными представителями работников, имеющими право представлять их интересы на любом уровне, являются профсоюзные представители. Иные представители вправе представлять работников в отношениях социального партнерства исключительно на уровне организации.

Интересы работников организации в отношениях социального партнерства могут представлять либо первичная профсоюзная организация, либо иные представители, избираемые работниками.

Первичная профсоюзная организация представляет собой добровольное объединение членов профсоюза, работающих, как правило, на одном предприятии, в одном учреждении, одной организации независимо от форм собственности и подчиненности, действующее на основании положения, принятого им в соответствии с уставом, или на основании общего положения о первичной профсоюзной организации соответствующего профсоюза (ст.3 Федерального закона от 12 января 1996 года «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности»).

Работники, не являющиеся членами профессионального союза, вправе уполномочить профессиональный союз на представительство своих прав и интересов во взаимоотношениях с работодателем на уровне организации. Наделение полномочиями на представительство в отношениях социального партнерства по общему правилу осуществляется на общем собрании (конференции) работников (ч. 1 ст. 31 ТК РФ).

#### *Трудовой договор*

*Трудовой договор* – 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 в интересах, под управлением и контролем работодателя, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя.

#### *Содержание трудового договора*

В трудовом договоре указываются:

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

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

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

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

- место и дата заключения трудового договора.

Обязательными для включения в трудовой договор являются следующие условия:

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

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

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

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

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

- гарантии и компенсации за работу с вредными и (или) опасными условиями труда, если работник принимается на работу в соответствующих условиях, с указанием характеристик условий труда на рабочем месте;

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

- условия труда на рабочем месте;

- условие об обязательном социальном страховании работника в соответствии с настоящим Кодексом и иными федеральными законами;

- другие условия в случаях, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права.

Если при заключении трудового договора в него не были включены какие-либо сведения и (или) условия из числа предусмотренных частями первой и второй настоящей статьи, то это не является основанием для признания трудового договора незаключенным или его расторжения. Трудовой договор должен быть дополнен недостающими сведениями и (или) условиями. При этом недостающие сведения вносятся непосредственно в текст трудового договора, а недостающие условия определяются приложением к трудовому договору либо отдельным соглашением сторон, заключаемым в письменной форме, которые являются неотъемлемой частью трудового договора.

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

- об уточнении места работы (с указанием структурного подразделения и его местонахождения) и (или) о рабочем месте;
- об испытании;
- о неразглашении охраняемой законом тайны (государственной, служебной, коммерческой и иной);
- об обязанности работника отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение проводилось за счет средств работодателя;
- о видах и об условиях дополнительного страхования работника;
- об улучшении социально-бытовых условий работника и членов его семьи;
- об уточнении применительно к условиям работы данного работника прав и обязанностей работника и работодателя, установленных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права;
- о дополнительном негосударственном пенсионном обеспечении работника.

По соглашению сторон в трудовой договор могут также включаться права и обязанности работника и работодателя, установленные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, локальными нормативными актами, а также права и обязанности работника и работодателя, вытекающие из условий коллективного договора, соглашений. Невключение в трудовой договор каких-либо из указанных прав и (или) обязанностей работника и работодателя не может рассматриваться как отказ от реализации этих прав или исполнения этих обязанностей.

*Заключение трудового договора допускается с лицами, достигшими возраста шестнадцати лет, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом, другими федеральными законами.*

Лица, получившие общее образование и достигшие возраста пятнадцати лет, могут заключать трудовой договор для выполнения легкого труда, не причиняющего вреда их здоровью. Лица, достигшие возраста пятнадцати лет и в

соответствии с федеральным законом оставившие общеобразовательную организацию до получения основного общего образования или отчисленные из указанной организации и продолжающие получать общее образование в иной форме обучения, могут заключать трудовой договор для выполнения легкого труда, не причиняющего вреда их здоровью и без ущерба для освоения образовательной программы.

С письменного согласия одного из родителей (попечителя) и органа опеки и попечительства трудовой договор может быть заключен с лицом, получившим общее образование и достигшим возраста четырнадцати лет, для выполнения легкого труда, не причиняющего вреда его здоровью, либо с лицом, получающим общее образование и достигшим возраста четырнадцати лет, для выполнения в свободное от получения образования время легкого труда, не причиняющего вреда его здоровью и без ущерба для освоения образовательной программы.

*При заключении трудового договора лицо, поступающее на работу, предъявляет работодателю:*

- паспорт или иной документ, удостоверяющий личность;
- трудовую книжку, за исключением случаев, когда трудовой договор заключается впервые или работник поступает на работу на условиях совместительства;
- страховое свидетельство обязательного пенсионного страхования;
- документы воинского учета – для военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу;
- документ об образовании и (или) о квалификации или наличии специальных знаний – при поступлении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки;
- справку о наличии (отсутствии) судимости и (или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования по реабилитирующим основаниям, выданную в порядке и по форме, которые устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере внутренних дел, – при поступлении на работу, связанную с деятельностью, к осуществлению которой в соответствии с настоящим Кодексом, иным федеральным законом не допускаются лица, имеющие или имевшие судимость, подвергающиеся или подвергавшиеся уголовному преследованию;
- справку о том, является или не является лицо подвергнутым административному наказанию за потребление наркотических средств или психотропных веществ без назначения врача либо новых потенциально опасных психоактивных веществ, которая выдана в порядке и по форме, которые устанавливаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере внутренних дел, – при поступлении на работу, связанную с деятельностью, к осуществлению которой в соответствии с федеральными законами не допускаются лица, подвергнутые административному наказанию за потребление наркотических средств или психотропных ве-

ществ без назначения врача либо новых потенциально опасных психоактивных веществ, до окончания срока, в течение которого лицо считается подвергнутым административному наказанию.

В отдельных случаях с учетом специфики работы может предусматриваться необходимость предъявления при заключении трудового договора дополнительных документов.

При заключении трудового договора впервые трудовая книжка и страховое свидетельство обязательного пенсионного страхования оформляются работодателем.

*Основаниями прекращения трудового договора являются:*

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

*Трудовой договор может быть прекращен и по другим основаниям, предусмотренным настоящим Кодексом и иными федеральными законами.*

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



По соглашению между работником и работодателем трудовой договор может быть расторгнут и до истечения срока предупреждения об увольнении.

В случаях, когда заявление работника об увольнении по его инициативе (по собственному желанию) обусловлено невозможностью продолжения им работы (зачисление в образовательную организацию, выход на пенсию и другие случаи), а также в случаях установленного нарушения работодателем трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, локальных нормативных актов, условий коллективного договора, соглашения или трудового договора работодатель обязан расторгнуть трудовой договор в срок, указанный в заявлении работника.

До истечения срока предупреждения об увольнении работник имеет право в любое время отозвать свое заявление. Увольнение в этом случае не производится, если на его место не приглашен в письменной форме другой работник, которому в соответствии с ТК РФ и иными федеральными законами не может быть отказано в заключении трудового договора.

По истечении срока предупреждения об увольнении работник имеет право прекратить работу. В последний день работы работодатель обязан выдать работнику трудовую книжку, другие документы, связанные с работой, по письменному заявлению работника и произвести с ним окончательный расчет.

Если по истечении срока предупреждения об увольнении трудовой договор не был расторгнут и работник не настаивает на увольнении, то действие трудового договора продолжается.

*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;
- 6) однократного грубого нарушения работником трудовых обязанностей:
  - 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);
  - 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;
  - разглашения охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной и иной), ставшей известной работнику в связи с исполнени-

ем им трудовых обязанностей, в том числе разглашения персональных данных другого работника;

– 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 суда, органа, должностного лица, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях;

– 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;

7.1) непринятия работником мер по предотвращению или урегулированию конфликта интересов, стороной которого он является, непредставления или представления неполных или недостоверных сведений о своих доходах, расходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера либо непредставления или представления заведомо неполных или недостоверных сведений о доходах, расходах, об имуществе и обязательствах имущественного характера своих супруга (супруги) и несовершеннолетних детей, открытия (наличия) счетов (вкладов), хранения наличных денежных средств и ценностей в иностранных банках, расположенных за пределами территории Российской Федерации, владения и (или) пользования иностранными финансовыми инструментами работником, его супругом (супругой) и несовершеннолетними детьми в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими федеральными законами, нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации и Правительства Российской Федерации, если указанные действия дают основание для утраты доверия к работнику со стороны работодателя. Понятие «иностранные финансовые инструменты» используется в настоящем Кодексе в значении, определенном Федеральным законом от 7 мая 2013 года № 79-ФЗ «О запрете отдельным категориям лиц открывать и иметь счета (вклады), хранить наличные денежные средства и ценности в иностранных банках, расположенных за пределами территории Российской Федерации, владеть и (или) пользоваться иностранными финансовыми инструментами»;

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;
- 13) в других случаях, установленных настоящим Кодексом и иными федеральными законами.

Трудовая деятельность каждого работника, независимо от специфики его трудовой функции, протекает во времени.

Поэтому время, затрачиваемое на труд, является основным мерилom эффективности трудового процесса. Этот процесс не может существовать без распределения его во времени.

Кроме того, как отмечается в юридической литературе, он также не может осуществляться без учета применительно к работе отдельного субъекта труда (работника) и коллектива работающих, которые нуждаются в отдыхе, в разумном ограничении времени работы, в охране их жизни и здоровья от вредных, опасных и тяжелых условий труда и их неблагоприятных последствий.

В связи с этим Конституция РФ закрепляет право каждого лица, работающего по трудовому договору, на отдых, гарантирует установленные федеральным законом продолжительность рабочего времени, выходные и праздничные дни, оплачиваемый ежегодный отпуск (ч. 5 ст. 37).

Как следует из положений Конституции РФ, право на отдых обеспечивается разумным ограничением рабочего времени, поскольку категория рабочего времени находится в диалектическом единстве с другой категорией – временем отдыха, от продолжительности рабочего времени зависит количество свободного времени, которое работники могут использовать для отдыха, удовлетворения своих культурных и других потребностей.

В соответствии с положениями Конституции РФ на уровне ТК РФ, важнейшего нормативного правового акта о труде, закреплены: максимальная продолжительность рабочего времени, основные положения о порядке и способах его распределения в течение суток, недели или другого календарного периода, запрещение работы в нерабочее время и порядок привлечения к работе сверх установленной продолжительности рабочего времени, в выходные и праздничные дни и т.д.

Следует обратить внимание на то, что помимо указанных конституционных положений современное российское законодательство о рабочем времени основывается также на международных правовых актах МОТ – Конвенции № 47 «О сокращении рабочего времени до 40 часов в неделю» (1935 г.) и Рекомендации № 116 «О сокращении продолжительности рабочего времени» (1962 г.).

Легальное определение рабочего времени закреплено в ст. 91 ТК РФ. Согласно данной статье рабочее время складывается из периодов двух видов:

- времени, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка и условиями трудового договора должен исполнять трудовые обязанности (т.е. фактически отработываемое время);
- иных периодов времени, относящихся в соответствии с законами и иными нормативными правовыми актами к рабочему времени (т.е. периодов, в

течение которых работник не работал, но которые, тем не менее, в соответствии с ТК РФ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ включаются в рабочее время). К таким периодам, в частности, относятся перерывы для обогрева и отдыха, предоставляемые работникам, работающим в холодное время года на открытом воздухе или в закрытых необогреваемых помещениях; перерывы для кормления ребенка, предоставляемые женщинам, имеющим детей до 1,5 лет; периоды простоя не по вине работника, и др.

В связи с особенностями труда работников некоторых отраслей экономики периоды, включаемые в рабочее время, конкретизируются в отраслевых нормативных правовых актах. Так, согласно п. 10 Положения об особенностях режима рабочего времени и времени отдыха водителей трамвая и троллейбуса», утвержденного приказом Министерства транспорта РФ от 18 октября 2005 г., рабочее время водителя состоит из разных периодов.

В рассматриваемой ст. 91 ТК РФ установлена нормальная продолжительность рабочего времени – 40 часов в неделю, а также закреплена обязанность работодателя вести учет времени, фактически отработанного каждым работником. Рабочее время нормальной продолжительности распространяется на работников организаций, независимо от их организационно-правовых форм, так и иных работодателей и охватывает подавляющее большинство лиц, работающих по трудовому договору.

Исключение из общего правила об установлении рабочего времени нормальной продолжительности составляют работники, которым в целях охраны их труда ТК РФ и иными федеральными законами установлена сокращенная продолжительность рабочего времени. Сокращенное рабочее время для таких работников является полной мерой продолжительности труда так же, как и нормальное время для остальных лиц. Необходимо уяснить, какие факторы определяют право работника на сокращенное рабочее время, в чем отличие данной разновидности рабочего времени от другого его вида – неполного рабочего времени. Следует обратить внимание на продолжительность «ежедневной работы (смены)», именуемой также рабочим днем.

На продолжительность рабочего дня влияют также такие факторы, как следующий за рабочим днем выходной и праздничный день и выполнение работы в ночное время. Необходимо разобраться, каким образом указанные факторы влияют на продолжительность рабочего времени, каков порядок привлечения к работе в ночное время. Следует обратить внимание на то, что трудовое законодательство ограничивает привлечение отдельных категорий работников к работе в ночное время. Студенты должны знать, работников каких категорий запрещено привлекать к работе в ночное время, а каких можно привлечь только при наличии их письменного согласия и медицинского заключения, подтверждающего, что поручаемая им ночная работа не запрещена по состоянию здоровья.

По общему правилу продолжительность рабочего времени не может превышать нормальную, а для отдельных категорий работников – сокращенную продолжительность рабочего времени. Работа сверх установленной работнику продолжительности рабочего времени может производиться только в случаях и в порядке, установленных трудовым законодательством. В соответствии с изме-

нениями, внесенными в ТК РФ Федеральным законом от 30 июня 2006 г., такой работой является «сверхурочная работа» и «работа на условиях ненормированного рабочего дня».

При этом законодатель отказался от рассмотрения совместительства в качестве работы за пределами установленной продолжительной времени, что представляется оправданным, поскольку совместительство – это совершенно иное правовое явление, представляющее собой выполнение работником другой регулярной оплачиваемой работы на условиях трудового договора в свободное от основной работы время (ст. 282 ТК РФ).

Понятие сверхурочной работы закреплено в ст. 99 ТК РФ: это работа, выполняемая работником по инициативе работодателя за пределами установленной продолжительности рабочего времени: ежегодной работы (смены), а при суммированном учете рабочего времени – сверх нормального числа часов за учетный период. Следует знать критерии отграничения сверхурочной работы от иной формы работы, т.е. выполняемой работниками за пределами установленной им продолжительности рабочего времени: работы, выполняемой работником с ненормированным рабочим днем.

Необходимо видеть отличия между указанной работой сверх установленной продолжительности рабочего времени и работой, выполненной работником у этого же работодателя в порядке внутреннего совместительства.

Для этого необходимо изучить процедуру привлечения работника к сверхурочным работам; круг лиц, которых запрещено привлекать к сверхурочным работам, а также лиц, привлечение которых к таким работам допускается только с их письменного согласия и в соответствии с медицинским заключением.

Следует также знать, в каких ситуациях работодатель вправе привлекать работников к сверхурочной работе без их письменного согласия. Кроме того, необходимо учитывать такие гарантии, предоставляемые работникам, как установление трудовым законодательством предельного числа часов сверхурочной работы для работников и повышенную оплату этой сверхурочной работы.

В решении вопросов об использовании рабочего времени большое значение имеет режим рабочего времени. Под режимом рабочего времени понимается порядок его распределения в рамках определенного календарного периода (рабочего дня, недели, месяца, более длительного учетного периода).

Режим рабочего времени должен предусматривать продолжительность рабочей недели (пятидневная с двумя выходными днями, шестидневная с одним выходным днем, рабочая неделя с предоставлением выходных дней по скользящему графику, неполная рабочая неделя), работу с ненормированным рабочим днем для отдельных категорий работников, продолжительность ежедневной работы (смены), в том числе неполного рабочего дня (смены), время начала и окончания работы, время перерывов в работе, числосмен в сутки, чередование рабочих и нерабочих дней, которые устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка в соответствии с трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, а для работников, режим рабочего вре-

мени которых отличается от общих правил, установленных у данного работодателя, – трудовым договором (ч. 1 ст. 100 ТК РФ).

*Право на отдых* – одно из основных прав человека. Согласно Конституции РФ, каждый имеет право на отдых (ст. 37 ч. 5).

Но важно подчеркнуть, что это право гарантируется только лицам, работающим по трудовому договору.

Право на отдых закреплено во многих международных актах: во Всеобщей декларации прав человека 1948 г. (ст. 24), в Международном пакте об экономических, социальных и культурных правах 1966 г. (ст. 7), в Пересмотренной Европейской социальной хартии 1996 г. (ст. 2), а также в ряде конвенций МОТ – № 14 (1921 г.) «О еженедельном отдыхе на промышленных предприятиях», № 52 (1936 г.) «О ежегодных оплачиваемых отпусках», № 106 (1957 г.) «О еженедельном отдыхе в торговле и учреждениях», № 132 «Об оплачиваемых отпусках (пересмотренная)» (1970 г.) и в других.

Правовому регулированию времени отдыха посвящен разд. V Трудового кодекса РФ, который содержит легальное определение времени отдыха (ст. 106 ТК РФ).

Данное определение обозначает промежуток времени, когда работник свободен от выполнения обязанностей по трудовому договору. Он может использовать это время по своему усмотрению без всяких ограничений. Следовательно, понятие «Отдых» в российском законодательстве не сводится к восстановлению сил, затраченных во время труда.

Такой подход в определенной степени противоречит международным нормам, в частности, ст. 13 Конвенции МОТ № 132 «Об оплачиваемых отпусках (пересмотренная)» (1970 г.).

Эта статья предусматривает, что «компетентный орган власти или другой соответствующий орган в каждой стране могут устанавливать специальные правила в отношении тех случаев, когда работающее по найму лицо занимается в период отпуска деятельностью, связанной с получением дохода, противоречащей цели отпуска».

Россия не ратифицировала указанную конвенцию МОТ, но это не значит, что ее положения следует игнорировать

Продолжительность отдыха может устанавливаться прямо в законе либо косвенно путем ограничения рабочего времени.

Так, нормальная продолжительность рабочего времени не может превышать 40 часов в неделю (ст. 91 ТК РФ).

Виды времени отдыха закреплена в ТК РФ, к ним относятся:

- перерывы в течение рабочего дня (смены);
- ежедневный (междусменный) отдых;
- выходные дни (еженедельный непрерывный отдых);
- нерабочие праздничные дни; отпуска.

Виды и условия предоставления времени отдыха закрепляются в локальных нормативных актах (коллективном договоре, правилах внутреннего трудового распорядка и др.).

Перерывы для отдыха и питания не включаются в рабочее время и не оплачиваются.

Специальные перерывы в течение рабочего времени, обусловленные технологией и организацией производства и труда, предусмотрены нормативными правовыми актами различных органов управления. Так, специальные перерывы установлены

Санитарно-эпидемиологическими правилами к организации строительного производства и строительных работ (постановление Главного государственного санитарного врача РФ от 11 июня 2003 г.), Гигиеническими требованиями к условиям и организации труда диспетчеров по управлению воздушным движением гражданской авиации (постановление Главного государственного санитарного врача РФ от 21 февраля 2002 г.) и другими актами.

Следует иметь в виду, что в ТК РФ нет статей, регулирующих ежедневный (междусменный) отдых. Его продолжительность определяется правилами внутреннего трудового распорядка и графиками сменности, но вместе с перерывом для отдыха и питания не должна быть меньше двойной продолжительности времени работы в предшествующий отдыху рабочий день. Это правило содержится в отраслевых нормативных правовых актах (например, для работников плавающего состава судов речного флота, для водителей автомобилей и др.).

Статьей 110 ТК РФ установлена продолжительность еженедельного непрерывного отдыха (выходных дней), которая не может быть менее 42 часов. Она исчисляется с момента окончания работы накануне выходного дня до начала работы после выходного дня и зависит от режима рабочего времени (вида рабочей недели, графиков сменности). При пятидневной рабочей неделе предоставляются два выходных дня, при шестидневной – один. Общим выходным днем является воскресенье. Второй выходной день при пятидневной рабочей неделе устанавливается коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка. Обычно выходные дни предоставляются подряд. Если приостановка работы в выходные дни невозможна по производственно-техническим и организационным причинам, то выходные дни предоставляются поочередно каждой группе работников в различные дни недели согласно правилами внутреннего трудового распорядка. Для организаций, где работа не может прерываться в связи с обслуживанием населения (магазины, театры, музеи и др.), выходные дни устанавливаются органами местного самоуправления.

*Отдельные категории работников имеют право на дополнительные выходные дни (ст. 186, 262 ТК РФ).*

Нерабочие праздничные дни перечислены в ст. 112 ТК РФ.

В случае совпадения выходного и нерабочего праздничного дня выходной переносится на следующий после праздника рабочий день.

Важно знать, что в нерабочие праздничные дни, а также в выходные дни работа запрещена, но в случаях, установленных Законом (ст. 113 ТК РФ), допускается привлечение работников к работам, приостановка которых невозможна по производственно-техническим условиям (непрерывные производства) или в силу необходимости обслуживания населения, а также в связи с неотложными ремонтными и погрузочно-разгрузочными работами.

Привлечение к работе в выходные и нерабочие праздничные дни производится по письменному распоряжению работодателя и допускается в исклю-

чительных случаях, например, для предотвращения производственной аварии, катастрофы, в связи с введением чрезвычайного или военного положения и т.п. При этом письменного согласия работника не требуется.

Если случай не является исключительным, то помимо письменного согласия работника, требуется учет мнения выборного органа первичной профсоюзной организации.

Привлечение к работе в выходные и нерабочие праздничные дни беременных женщин и работников в возрасте до 18 лет запрещено (ст. 259, 268 ТК РФ).

Для инвалидов и женщин, имеющих детей до трех лет, существует дополнительное требование о том, чтобы такая работа не была им противопоказана по состоянию здоровья. Кроме того, они должны быть ознакомлены под роспись со своим правом отказаться от работы в выходной или нерабочий праздничный день.

С особенностями трудовой функции связано разрешение работать в выходные и нерабочие праздничные дни творческим работникам театрально-зрелищных учреждений, средств массовой информации и других организаций.

Перечень работ, профессий, должностей этих работников утверждается Правительством РФ с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений.

Порядок привлечения их к работе в выходные и нерабочие праздничные определяется коллективным договором, локальным нормативным актом или трудовым договором.

*Ежегодный оплачиваемый отпуск – это непрерывное, свободное от работы время, предоставляемое работнику с сохранением места работы (должности) и среднего заработка. Эта важная гарантия закреплена в ст. 114 ТК РФ.*

К времени отдыха относятся ежегодный основной оплачиваемый отпуск (ст. 115 ТК РФ) и ежегодные дополнительные оплачиваемые отпуска (ст. 116–119 ТК РФ).

Другие виды отпусков, предусмотренные ТК РФ, как правило, имеют иное целевое назначение, например, учебные отпуска для работников, совмещающих работу с обучением (ст. 173–177 ТК РФ), отпуска по уходу за ребенком (ст. 256, 257 ТК РФ).

Продолжительность ежегодного основного оплачиваемого отпуска составляет 28 календарных дней. Данный отпуск предоставляется работникам впервые через 6 месяцев работы у данного работодателя.

Сезонным и временным работникам отпуск предоставляется пропорционально из расчета по два календарных дня за каждый месяц работы.

В период отбывания исправительных работ по месту работы осужденному предоставляется ежегодный отпуск продолжительностью 18 рабочих дней по согласованию с уголовно-исполнительной инспекцией (п. 6 ст. 40 УИК РФ).

Отдельные категории работников имеют право на удлиненные отпуска (т.е. более 28 календарных дней) с учетом характера трудовой деятельности, ее напряженности, риска и опасности для здоровья, возраста, наличия инвалидности и других факторов.



Право на удлиненные отпуска закреплено также во многих федеральных законах и иных нормативных правовых актах.

– В частности, отпуск работающих инвалидов составляет 30 календарных дней (ст. 23 Федерального закона от 24 ноября 1995 г. № 181-ФЗ «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации» (в ред. от 24 июля 2009 г.));

– педагогическим работникам – 42 и 56 календарных дней, соответственно (постановление Правительства РФ от 1 октября 2002 г. № 724 «О продолжительности ежегодного основного удлиненного оплачиваемого отпуска, предоставляемого педагогическим работникам» (в ред. от 16 июля 2009 г.));

– научных работников – 36 календарных дней для кандидатов наук и 48 календарных дней для докторов наук (постановление Правительства РФ от 12 августа 1994 г. № 949 «О ежегодных отпусках научных работников, имеющих ученую степень») и т.п.

Различают ежегодные дополнительные оплачиваемые отпуска в зависимости от оснований, обуславливающих их предоставление.

Если ежегодный основной оплачиваемый отпуск гарантирован работнику независимо от каких-либо условий, то право на ежегодный дополнительный оплачиваемый отпуск зависит от условий труда (ст. 117 ТК РФ), характера работы (ст. 118 ТК РФ) или режима рабочего времени (ст. 119 ТК РФ), природно-климатической зоны (ст. 321 ТК РФ) и других обстоятельств.

Дополнительные отпуска предназначены для компенсации воздействия неблагоприятных производственных факторов на здоровье работников и привлечения рабочей силы в определенные отрасли экономики.

При наличии производственных и финансовых возможностей работодателя могут самостоятельно вводить дополнительные отпуска на основании коллективных договоров и локальных нормативных актов, принимаемых с учетом мнения выборного органа первичной профсоюзной организации.

Право на ежегодный дополнительный оплачиваемый отпуск работникам, занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда возникает, если продолжительность работы в соответствующих условиях труда составляет не менее половины рабочего дня.

К таким условиям труда относятся:

- подземные горные работы и открытые горные работы в разрезах и карьерах;
- работы в зонах радиоактивного заражения;
- работы, связанные с неустраняемым неблагоприятным воздействием на здоровье человека вредных физических, химических, биологических и иных факторов.

Основным нормативным актом, регулирующим порядок его предоставления, является Список производств, профессий и должностей с вредными условиями труда, работа в которых дает право на дополнительный отпуск и сокращенный рабочий день, утв. постановлением Госкомтруда СССР и Президиума ВЦСПС от 25 октября 1974 г. № 298/П-22.

Этот Список действует и сегодня, хотя в него неоднократно вносились изменения и дополнения. Порядок применения Списка установлен Инструкци-

ей, утв. постановлением Госкомтруда СССР и Президиума ВЦСПС от 21 ноября 1975 г. № 273/П-20. Список и Инструкция действуют в части, не противоречащей ТК РФ.

Дополнительный отпуск продолжительностью 14 календарных дней предоставляется лицам, пострадавшим вследствие катастрофы на ЧАЭС (Закон РФ от 15 мая 1991 г. № 1244-1 «О социальной защите граждан, подвергшихся радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС» (в ред. от 24 июля 2009 г.)).

Право на ежегодный дополнительный оплачиваемый отпуск за особый характер труда имеют работники, занятые в отдельных отраслях экономики. Перечни таких работников определяются федеральными органами исполнительной власти по согласованию с Минздрав-соцразвития России.

За участие в работе по ликвидации чрезвычайных ситуаций спасатели профессиональных аварийно-спасательных формирований приобретают право на дополнительный отпуск продолжительностью не более 15 суток из расчета один день за 24 часа работы.

За работу в районах Крайнего Севера установлен дополнительный отпуск продолжительностью 24 календарных дня, а в приравненных к ним местностях – 16 календарных дней (ст. 321 ТК РФ, ст. 14 Закона РФ от 19 февраля 1993 г. № 4520-1 «О государственных гарантиях и компенсациях для лиц, работающих и проживающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях» (в ред. от 24 июля 2009 г.)).

Ежегодный дополнительный оплачиваемый отпуск работникам с ненормированным рабочим днем направлен на компенсацию выполнения трудовых обязанностей за пределами нормальной продолжительности рабочего времени, если эти периоды не относятся к сверхурочной работе.

Продолжительность таких отпусков в отраслях, финансируемых из бюджетов различных уровней, порядок и условия предоставления этого отпуска устанавливаются решениями Правительства РФ, органов власти субъектов РФ и органами местного самоуправления, в других организациях эти вопросы регулируются коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка.

Если отпуск не предоставляется, то переработка сверх нормальной продолжительности рабочего времени с письменного согласия работника компенсируется как сверхурочная работа.

При исчислении общей продолжительности ежегодного оплачиваемого отпуска дополнительные оплачиваемые отпуска суммируются с ежегодным основным оплачиваемым отпуском.

Нерабочие праздничные дни, приходящиеся на период отпуска, в число дней отпуска не включаются и не оплачиваются (ст. 120 ТК РФ). Это правило противоречит ст. 7 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах (1966 г.), ратифицированного РФ, и требует приведения в соответствие с международным договором. В соответствии с пунктом d) этой статьи участвующие в Пакте государства признают право каждого на «Отдых, досуг и разумное ограничение рабочего времени и оплачиваемый периодический отпуск, равно как и на вознаграждение за праздничные дни» .

*Порядок предоставления отпусков.*

В стаж работы, дающий право на ежегодный основной оплачиваемый отпуск, помимо времени фактической работы, включается:

- 1) время, когда работник не работал, но за ним сохранялось рабочее место (должность), в том числе время ежегодного оплачиваемого отпуска, нерабочие праздничные дни, выходные дни и другие дни отдыха;
- 2) время вынужденного прогула при незаконном увольнении или отстранении от работы и последующем восстановлении;
- 3) период отстранения от работы работника, не прошедшего обязательный медицинский осмотр не по своей вине;

Кроме того, в этот стаж засчитывается время выполнения работником государственных и общественных обязанностей; время учебных отпусков; время нахождения в медицинском учреждении на обследовании, если работник обязан его проходить с учетом характера трудовых функций; время освобождения доноров от работы для сдачи крови и предоставляемые в связи с этим дни отдыха, и др.

В стаж работы, дающий право на ежегодный основной оплачиваемый отпуск, не входят:

- а) периоды отсутствия на работе без уважительных причин, в том числе при отстранении в соответствии со ст. 76 ТК РФ;
- б) периоды отпусков по уходу за ребенком до достижения им установленного возраста.
- в) время предоставления по просьбе работника отпуска без сохранения заработной платы, если их общая продолжительность превышает 14 календарных дней в течение рабочего года.

При предоставлении ежегодных дополнительных оплачиваемых отпусков за работу с вредными и (или) опасными условиями труда стаж работы, дающий право на отпуск, определяется только с учетом фактически отработанного в таких условиях времени.

По общему правилу работник должен иметь возможность использовать оплачиваемый отпуск ежегодно. Право на отпуск за первый год работы возникает у работника по истечении шести месяцев непрерывной работы у данного работодателя.

По соглашению между работником и работодателем отпуск может быть предоставлен и до истечения этого срока, т.е. авансом.

В определенных случаях на работодателя возлагается обязанность предоставить отпуск по просьбе работника:

- перед отпуском по беременности или непосредственно после него; если работник не достиг 18 лет;
- при усыновлении ребенка в возрасте до трех месяцев;
- если это предусмотрено федеральными законами (например, лицам, подвергшимся радиации вследствие катастрофы на ЧАЭС;
- совместителям – одновременно с отпуском по основной работе;
- мужчинам, жены которых находятся в отпуске по беременности и родам;
- ветеранам Великой отечественной войны и др.).

За второй и последующие годы работы отпуск оформляется в соответствии с очередностью, которая устанавливается работодателем с учетом мнения выборного органа – первичной профсоюзной организации и закрепляется в графике отпусков, утверждаемом не позднее чем за две недели до наступления календарного года.

При составлении графиков отпусков во внимание должны приниматься производственные условия, пожелания работников, льготы.

В частности, в любое удобное для них время могут реализовать свое право на отпуск

- Герои СССР, РФ и полные кавалеры ордена Славы;
- Герои Социалистического Труда и полные кавалеры ордена Трудовой Славы;
- ветераны Великой отечественной войны и ветераны боевых действий на территории других государств; -несовершеннолетние до 18 лет;
- работники, обучающимся в учебных заведениях без отрыва от работы, и др.

Важно знать, что ежегодный оплачиваемый отпуск подлежит продлению в случаях: временной нетрудоспособности работника; исполнения государственных обязанностей; в других случаях, предусмотренных трудовым законодательством, локальными нормативными актами.

С согласия работника отпуск может быть перенесен на следующий рабочий год в исключительных случаях, которые могут неблагоприятно отразиться на ходе работы организации, индивидуального предпринимателя, но он должен быть использован не позднее 12 месяцев после окончания соответствующего рабочего года.

Запрещается непредоставление оплачиваемого отпуска в течение двух лет подряд.

*Несовершеннолетним работникам и работникам, занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, отпуск должен предоставляться ежегодно.*

По соглашению сторон трудового договора ежегодный оплачиваемый отпуск может быть разделен на части при условии, что одна из них не должна быть менее 14 календарных дней. При этом в график отпусков вносятся соответствующие изменения.

На практике может возникнуть необходимость отзыва работника из отпуска.

## ОСНОВЫ ЭКОЛОГИЧЕСКОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Природа – объективная реальность, существующая вне и независимо от сознания, естественная среда обитания человека во всем многообразии ее связей и проявлений<sup>1</sup>. В отношении человека она выполняет три важнейшие функции:

- экологическую – обеспечивает необходимый биологический режим жизни на земле;
- экономическую – источник удовлетворения материальных потребностей человека;
- нравственную – оказывает влияние на формирование духовного мира человека.

*Предметом экологического права являются общественные отношения в области взаимодействия общества и природы, которые подразделяются на две группы: отраслевые и комплексные.*

Отраслевые экологические отношения – это земельно-охранительные, недроохранительные, лесоохранительные, водоохранительные, отношения по охране животного мира, атмосферного воздуха.

Комплексные экологические отношения относятся к охране природных территорий, комплексов природно-заповедного фонда, лечебно-оздоровительных, рекреационных, санитарных зон, национальных парков, садов, государственных природных заказников и памятников природы.

Эти экологические отношения специфичны, поскольку они возникают и развиваются по поводу охраны природных объектов и окружающей среды в целом.

В целостности, в едином виде такого рода отношений не имеет в предмете своего регулирования ни одна из известных отраслей права.

Рассматривая экологическое право как науку, следует иметь в виду, что наука экологического права – это совокупность системы существующих в данное время знаний и представлений об экологическом праве и его основных понятиях. Изучая экологическое право как отрасль права, мы обращаемся к законодательству, анализируем и комментируемого нормы. В отличие от отрасли экологического права, предметом которого являются общественные экологические отношения, предмет науки экологического права составляет изучение самого экологического права в неразрывной связи с практикой его применения.

Однако предмет экологического права шире, чем предмет экологического права как отрасли, так как в него входят также изучение истории развития экологического права и законодательства, а также исследование перспектив развития и совершенствования экологического права. Поэтому достижения науки экологического права должны учитываться в последних нормативных актах по экологическому праву.

---

<sup>1</sup> *Философский словарь* [Текст]. М., 1981. Ст. 295.

Предмет науки экологического права предполагает также анализ международного и зарубежного законодательства, его место в системе международного права и взаимодействие с российским экологическим правом.

Наконец, подходя к экологическому праву как к учебной дисциплине, следует отметить, что важное значение уделяется методике преподавания, способной учесть теоретические и практические вопросы необходимости знания норм права и практики их применения.

Под экологией же понимается наука, изучающая характер и условия воздействия живых организмов с окружающей природной средой обитания.

Глубокие знания природоохранного законодательства нужны не только работникам правоохранительных органов, но и работникам всех сфер народного хозяйства, образования, здравоохранения, естествознания и т.д.

*Основными задачами эколого-правовой дисциплины являются:*

- изучение законодательства в области природопользования и охраны окружающей среды;
- овладение теоретическими и практическими навыками в механизме правовой охраны окружающей среды;
- воспитание эколого-правового сознания, необходимого для эффективной работы по обеспечению экологического правопорядка.

Основными задачами экологического права как учебной дисциплины, являются изучение законодательства в области природопользования и охраны окружающей среды.

Рассматривая экологическое право как систему, следует отметить, что она обусловлена ее предметом. Первичными являются экологические отношения, а право производно от них. На наш взгляд, все объекты природы обусловлены единством таких характеристик как:

- все объекты природы в их естественном состоянии не имеют стоимости, так как к ним не приложен труд;
- использование природных ресурсов связано не только с учетом требований, как общественного развития, так и самой природой;
- между объектами природы существуют экологические связи, которые взаимно обусловлены;
- все объекты природы не только взаимосвязаны между собой и взаимообусловлены, но и невозможны друг без друга.

Например, без земли, воды, атмосферного воздуха не будет фауны и флоры. Загрязнение земли, воды, воздуха или одного из названных объектов может оказать определенное влияние не только на землю, растительность, животный мир, но и на здоровье людей.

Систему экологического права составляют правовые институты, расположенные в определенной последовательности в соответствии с экологическим законодательством. Под правовым институтом понимается группа правовых норм, регулирующая совокупность однородных общественных отношений.

В *Общую часть* включаются правовые институты, общие и единые для охраны и использования природы, такие как: предмет, система и источники экологического права; право собственности на природные ресурсы и право

природопользования; управление в области природопользования и охраны окружающей среды; роль природоохранных и правоохранительных органов в охране природы; юридическая ответственность за экологические правонарушения, их предупреждение.

*Особенная часть* состоит из таких институтов как: правовой режим земель населенных пунктов; правовой режим земель сельскохозяйственного назначения; правовой режим земель промышленности, транспорта, связи, обороны, запаса и иного назначения; правовой режим недр; правовой режим вод; правовой режим лесов; правовое регулирование охраны животного мира и использование его ресурсов; правовая охрана атмосферного воздуха; правовой режим особо охраняемых природных территорий; правовая охрана окружающей среды в промышленности и в сельском хозяйстве; правовой режим особо охраняемых территорий и объектов; правовой режим природных, курортных, лечебно-оздоровительных памятников природы; правовой режим зон чрезвычайной экологической ситуации и экологического бедствия.

*Специальная часть* включает в себя такие разделы, как: международное экологическое право; международно-правовое регулирование охраны окружающей среды, его задачи и принципы; организационно-правовой механизм международной охраны окружающей среды; государства как субъекты международного экологического права.

Если рассматривать объекты с позиции собственности, то можно дифференцировать их по следующим позициям:

- правоотношение собственности;
- правоотношение природопользования;
- управленческие правоотношения;
- охранительные отношения.

Стратегическая цель Российского государства в области охраны окружающей среды и рационального использования природных ресурсов сводится к следующему:

- обеспечение рационального использования природных ресурсов;
- обеспечение охраны окружающей среды в процессе использования отдельных природных объектов;
- охрана прав природопользователей.

Говоря о задачах, следует сказать и о принципах, так как они не только связаны между собой, но и касаются всех объектов природы. К таким принципам следует отнести:

- комплексный и системный подход к решению вопросов природопользования и охраны окружающей среды;
- сочетание научно-технического прогресса с бережным отношением к природе, рациональное природопользование и охрана окружающей среды;
- оптимальное сочетание в природопользовании осуществляемое экономическими, экологическими, научными и другими мерами на основе закрепления в законе;
- сочетание национальных задач и интересов с интернациональными задачами и интересами в природопользовании и охране окружающей среды.

Задачи и принципы экологического права должны строиться так, чтобы максимально учитывались все возможности, благоприятствующие охране окружающей среды.

Рассмотрим, какие же факторы влияют на экологическое законодательство, это:

- экологическая ситуация в стране и даже во всем мире;
- уровень развития науки о природе;
- уровень достижения в технике и технологии.

Собственность – основа любого общественного строя и общества. Она возникла еще на заре развития человечества, выразившись сначала в индивидуальном присвоении древними людьми своей добычи, а позднее и в коллективном (в охоте племени на крупных животных, добыча которых была не под силу одному человеку).

Собственность на природные ресурсы обусловлена такими признаками, как неотделимость объектов природы и собственности от окружающей природной среды. Потеря такой экологической связи ведет к прекращению состояния собственности на природные ресурсы. Так право собственности на животный мир, как природный субъект, вытекает из принадлежности собственности другому объекту природы – лесу, воде.

Понятно, что дикие звери, рыбы и т.п. находятся в собственности того, у кого находится в собственности среда обитания – лесные и водные угодья.

Право природопользования представляет собой экономическое отношение между людьми по поводу природных благ. Поэтому использование природы не является предметом изучения экологического права. Оно интересует экологию лишь в той степени, в какой мере это влияет на состояние природной среды и особенности ее охраны.

В процессе природопользования человек в своих интересах использует полезные свойства окружающей природной среды:

- экономические;
- экологические;
- культурные;
- оздоровительные.

Это природопользование осуществляется в двух видах использования природы: общего и специального пользования.

Общее природопользование не требует какого-либо специального разрешения. Оно осуществляется гражданами в силу принадлежащих ему естественных прав, возникающих и существующих как результат его рождения и существования. Например, пользование атмосферным воздухом, водой для пищевых, коммунально-бытовых и лечебно-оздоровительных нужд.

Специальное природопользование реализуется гражданами и хозяйствующими субъектами на основе разрешения компетентных органов государства. Оно носит целевой характер и по видам используемых объектов подразделяется на землепользование, пользование недрами, животным миром и атмосферным воздухом.

*Таким образом, принято различать два основания возникновения природопользования:*

- из закона;



– по специальному разрешению.

Право пользования недрами из закона возникает у собственников земельных участков, добывающих общераспространенные полезные ископаемые для своих нужд (песок, камень, глину и др.).

Право по специальному разрешению возникает в отношении иных видов недропользования (геологического изучения, сбора минералогических и других коллекций и т.д.).

Рассматривая вопрос водопользования, следует отметить, что юридические и физические лица вправе пользоваться водоемами, состоящими в государственной собственности, которые представляются в порядке общего и специального водопользования. Признаки общего водопользования не требуют разрешения государственных органов, так как не оказывают серьезного воздействия на состояние водных объектов, тогда как специальное водопользование оказывает сильное воздействие на водные объекты, поэтому оно осуществляется на основе разрешения органов государственной власти.

Лесопользование возникает на основе разовых разрешений или договоров, которые заключаются между субъектами лесного права. Разновидностью права лесопользования является аренда лесных ресурсов. Арендаторы пользуются всеми правами лесопользователей. Субъектами права лесопользования могут быть юридические и физические лица.

Пользователями животного мира могут быть граждане РФ, юридические лица, иностранцы, лица без гражданства. Право пользования возникает на основании разрешения, договора аренды охотничьих угодий, договора о временном пользовании охотничьими и другими угодьями, выдаваемого компетентным органом.

Специальное природопользование связано со значительным потреблением природных ресурсов. В этой части оно соотносится с Конституцией РФ или с отраслевым природоресурсовым законодательством:

- Гражданским кодексом РФ;
- Земельным кодексом РФ;
- Лесным кодексом РФ;
- Водным кодексом РФ;
- Законом РФ «О недрах»;
- Федеральным законом «О животном мире»;
- Законом «Об охране атмосферного воздуха»;
- Федеральным законом «Об охране окружающей среды».

Таким образом, институт природопользования, как и комплексная отрасль экологического права, в составе которой он рассматривается, является комплексным. Он включает в себя как совокупность норм, регулирующих отношения по использованию отдельных объектов природы (земель, лесов, недр, вод) и составляющих институты земельного, лесного, горного и водного права, так и нормы, устанавливающие правила комплексного природопользования и выходящие за рамки указанных отраслей права. Сюда же относятся и нормы об использовании и охране животного и растительного мира и атмосферного воздуха.

Управление – это целенаправленное воздействие управляющей системы на управляемую. Управление – имманентное свойство социальных систем.

В свою очередь системность является ключевой характеристикой любой социальной организации<sup>1</sup>.

Говоря об управлении в области природопользования и охраны окружающей среды, следует отметить, что оно осуществляется представительными и исполнительно-распорядительными органами власти, наделенными соответствующими властными полномочиями.

Важная роль возложена по использованию и охране природных ресурсов на Министерство природных ресурсов и экологии РФ.

Согласно Положению о нем, утвержденному постановлением Правительства РФ от 11 ноября 2015 г. № 1219, Министерство является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере изучения, использования, воспроизводства, охраны природных ресурсов, включая управление государственным фондом недр и лесного хозяйства, использование и охрану водного фонда, использование, охрану, защиту лесного фонда и воспроизводства лесов, эксплуатацию и обеспечение безопасности водохранилищ и водохозяйственных систем комплексного назначения, защитных и других гидротехнических сооружений (за исключением судоходных гидротехнических сооружений), использование объектов животного мира и среды их обитания (за исключением объектов животного мира, отнесенных к объектам охоты), особо охраняемые природные территории.

Министерство природных ресурсов и экологии РФ осуществляет координацию и контроль деятельности находящихся в его ведении Федеральной службы по гидрометеорологии и мониторингу окружающей среды, Федерального агентства по недропользованию, Федерального агентства лесного хозяйства и Федерального агентства водных ресурсов. Оно осуществляет свою деятельность во взаимодействии с другими федеральными органами РФ, органами местного самоуправления, общественными объединениями и иными организациями.

Вопросами управления в сфере природопользования и охраны окружающей среды занимаются также Министерство экономического развития РФ и Министерство сельского хозяйства РФ.

#### *Профилактика экологических правонарушений и их предупреждение*

Сегодня охрана окружающей среды и рационального использования ее ресурсов в условиях бурного роста промышленного производства стала одной из актуальнейших проблем современности. Результаты воздействия человека на природу необходимо рассматривать не только в свете развития технического прогресса и роста населения, но и в зависимости от социальных условий, в которых они проявляются. Отношение к природной среде является мерой социальных и технических достижений человеческого общества, характеристикой уровня цивилизации.

На практике нередко переоценивается юридическая ответственность и недооценивается профилактика. Разумеется, при любых неправомерных действиях ставится вопрос о восстановлении нарушенных прав с помощью возме-

---

<sup>1</sup> См.: Добрынин Н. М. Теория и практика государственного управления: Учебник. 2-е изд. Тюмень: Издательство Тюменского государственного университета, 2007. С. 20

щения убытков. В гражданском праве это нашло широкое применение. А вот в области охраны природы возмещение не всегда может компенсировать негативные явления.

Здесь процессы могут быть необратимыми, например, из-за необдуманных действий людей навсегда и безвозвратно исчез ряд видов фауны и флоры. Вот почему особое значение должно уделяться профилактике и предупреждению правонарушений и преступлений в области охраны окружающей природной среды. Она должна рассматриваться в системе государственных, общественных, технических, организационных, правовых и других мер.

В этой связи следует выделить две подсистемы:

- индивидуальная и общая экологическая профилактика;
- специальная профилактика экологических правонарушений.

К первой подсистеме следует отнести такие меры как:

- совершенствование экологического сознания в обществе в целом и отдельных его граждан;
- повышение нравственного и культурного уровня, система массовой экологической информации и просвещение населения;
- создание системы всеобщего и непрерывного образования в области охраны природы, выработка навыков рационального использования, подготовка и переподготовка кадровых специалистов;
- развитие экологического движения.

Ко второй подсистеме следует отнести такие меры как:

- эколого-правовое воспитание, уважение к нормам экологического законодательства, в том числе и к нормам, устанавливающим юридическую ответственность;
- экологический контроль, экологический надзор и экологическая экспертиза.

В этой подсистеме необходимо учитывать не только общие экологические меры, но и особенности специальных познаний отдельных объектов природы, а также действующее законодательство по всем их направлениям, таким как: земля, недра, воды, леса, животный мир, атмосферный воздух и т.д.

Рассмотрим профилактические меры по охране окружающей среды.

К ним относятся:

- система массовой экологической информации и просвещение населения;
- система всеобщего, комплексного и непрерывного образования и воспитания в области охраны природы;
- развитие общественного экологического движения;
- совершенствование органов управления и структур;
- система гарантий исполнения и соблюдения экологических требований;
- меры, которые установлены в ст. 1–3 Федерального закона «Об охране окружающей среды», где говорится об экологическом воспитании, обра-

зовании и научных исследованиях, участии граждан общественных и иных некоммерческих объединений в решении задач охраны окружающей среды.

*Раскрывая экологические правонарушения, следует выделить следующие причины: общие, частные, конкретные, юридические.*

К общим причинам относятся:

- противоречия между обществом и природой;
- противоречия между правом государственной собственности на природные ресурсы и формой присвоения;
- отчуждение народа от собственности;
- монополизм государства, ведомств;
- ориентация на ложные цели и приоритеты в использовании природных ресурсов.

Истоки безнравственности вандализма начались с событий 1917 г., когда разрушали памятники, храмы, оскверняли прошлое. Такое даже не все завоеватели себе позволяли.

Только смягчение обстановки, гласность позволили обсуждать такие вопросы как: Чернобыль, Байкал, Аральское море, Семипалатинский полигон, Маяк Челябинской области, Новая земля, полуостров Ямал и многие другие экологические проблемы. Я уже не говорю о поворотах рек, загрязнении вод и воздуха, нетерпимую экологическую обстановку во многих городах, воздействие нитратов на здоровье людей – вот далеко не полный перечень тем, находящихся сейчас в центре общественного внимания.

Поэтому в Конституции РФ в ст. 42 и в Федеральном законе «Об охране окружающей среды» ст. 11 гарантируется право и обязанности граждан в области охраны окружающей среды.

Более того, в ст. 3 Федерального закона «Об охране окружающей среды» содержатся принципы охраны окружающей среды такие как:

- соблюдение прав человека на благоприятную окружающую среду;
- обеспечение благоприятных условий жизнедеятельности человека;
- научнообоснованное сочетание экологических, экономических и социальных интересов человека, общества и государства в целях обеспечения устойчивого развития и благоприятной окружающей среды;
- охрана воспроизводства и рациональное использование природных ресурсов как необходимые условия обеспечения благоприятной окружающей среды и экологической безопасности;
- ответственность органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления за обеспечение благоприятной окружающей среды и экологической безопасности на соответствующих территориях;
- платность природопользования и возмещения вреда окружающей среде;
- независимость контроля в области охраны окружающей среды;
- презумпция экологической опасности планируемой хозяйственной и иной деятельности;

- обязательность проведения государственной экологической экспертизы проектов и иной документации, обосновывающих хозяйственную и иную деятельность, которая может оказать негативное воздействие на окружающую среду, создать угрозу жизни, здоровью и имуществу граждан;
- учет природных и социально экономических особенностей территорий при планировании и осуществлении хозяйственной и иной деятельности;
- приоритет сохранения естественных экологических систем, природных ландшафтов и природных комплексов;
- допустимость воздействия хозяйственной и иной деятельности на природную среду;
- гласность в работе и тесная взаимосвязь с общественными организациями и населением в решении природоохранных задач;
- международное сотрудничество в охране окружающей природной среды.

Значительная роль в обеспечении охраны окружающей природной среды отводится правоохранительным органам. Это:

- осуществление контрольно-надзорных функций;
- профилактика и предупреждение правонарушений;
- применение юридической ответственности за нарушение требований законодательства об охране природы.

*Предупредительно-профилактические меры* включают в себя проведение смотров и месячников соблюдения законодательства, проверок использования природных ресурсов, пропаганду правовых знаний. Что касается мер принуждения, то в их число входят: вынесение административного предупреждения, пресечение правонарушений, восстановление нарушенных прав, связанных с охраной природы, применение мер юридической ответственности.

Следует отметить, что правоохранительные органы в этом направлении свои возможности не всегда используют в полной мере. Причины этому разные, а именно:

- слабая экологическая подготовка;
- недостаточность профессиональных юристов-экологов;
- несовершенство органов управления в экологической деятельности;
- значительные расходы на военные, космические нужды, а также многочисленные штаты чиновников в ущерб решению экологических проблем.

При профилактике экологических правонарушений необходимо учитывать ситуацию в обществе, которая зависит от политических, правовых, экономических и материально-технических условий.

Известно, что все экономисты природной среды тесно связаны между собой, поэтому они не могут защищать одну часть природы, оставляя незащищенной другую. Но, тем не менее, Закон исходит из определенной иерархии ценностей. Думается, что когда на первое место ставится защита и охрана жизни и здоровья человека – это правильно. Но это совсем не означает, что снижается интерес к другим объектам природы, таким как земля, вода, воздух, недра и т.д., а также той или иной фауне и флоре.

Для успешного предупреждения экологических правонарушений, а значит и нормального состояния экологии нужна полная и достоверная информация о ней.

Пока же ее еще недостаточно проанализировали, хотя в последние годы наблюдаются некоторые положительные моменты.

В любом обществе граждане должны знать реальное экологическое состояние. Так в ст. 42 Конституции РФ говорится: «Каждый гражданин имеет право на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии и на возмещение ущерба, причиненного его здоровью или имуществу экологическим правонарушением».

Не случайно в Федеральном законе «Об охране окружающей среды» имеется гл. XV «Экологический контроль». В его ст. 64–69 раскрываются такие важные задачи, как:

- задачи контроля в области охраны окружающей среды (экологического контроля);
- государственный контроль в области охраны окружающей среды (государственный экологический контроль);
- права, обязанности и ответственность государственных инспекторов в области охраны окружающей среды;
- производственный контроль в области охраны окружающей среды (производственный экологический контроль);
- муниципальный контроль в области охраны окружающей среды (муниципальный экологический контроль) и общественный контроль в области охраны окружающей среды (общественный экологический контроль);
- государственный учет объектов, оказывающих негативное воздействие на окружающую среду.

Согласно ст. 65 ФЗ «Об охране окружающей среды» государственный экологический контроль осуществляется федеральными органами исполнительной власти и органами исполнительной власти субъектов РФ. В соответствии с приказом Министерства природных ресурсов от 10 июня 2002 г. № 354, государственный контроль осуществляется Государственной службой контроля в сфере природопользования и экологической безопасности МПРРФ. Эта служба осуществляет свои функции совместно с другими государственными органами, к ведению которых отнесены вопросы окружающей среды. Возможно, в дальнейшем контрольные функции данной службы будут переданы, либо разделены между вновь создаваемыми в структуре МПР РФ федеральными агентствами и службами.

Перечень объектов, подлежащих федеральному государственному экологическому контролю, утвержден Постановлением Правительства РФ от 29 октября 2002 г. № 777, это:

- объекты, относящиеся к федеральным энергетическим системам, ядерной энергетике, федеральным транспорту, путям сообщения, информации и связи;
- объекты, связанные с обеспечением обороны и безопасности, относящиеся к оборонному производству, производству ядерных веществ и наркотических средств;

- объекты, расположенные на землях, находящихся в федеральной собственности, в то числе землях лесного фонда РФ;
- объекты, расположенные в пределах внутренних морских вод, территориального моря, исключительной экономической зоны и континентального шельфа РФ;
- объекты, оказывающие негативное воздействие на подлежащие особой охране природные объекты;
- объекты для размещения более 1 000 т в год отходов первого и второго класса опасности;
- объекты, имеющие более 15 млн м<sup>3</sup> годовых сбросов сточных вод или относительно меньшие валовые, но более токсические сбросы;
- объекты, имеющие более 500 т годовых выбросов вредных веществ в атмосферный воздух;
- объекты, расположенные на территории водосборных площадей трансграничных водных объектов, производящие сброс или удаление иным способом вредных веществ в поверхностные или подземные водные объекты;
- объекты, отнесенные законодательством РФ к категории опасных производственных объектов, на которых используются, перерабатываются, образуются, хранятся, транспортируются, уничтожаются вещества, представляющие опасность для природной окружающей среды.

Муниципальный экологический контроль на территории муниципального образования осуществляется органами местного самоуправления или уполномоченными ими органами, в порядке, установленном НПА органов местного самоуправления.

Производственный экологический контроль осуществляется в целях обеспечения выполнения в процессе хозяйственной и иной деятельности мероприятий по охране окружающей среды, рациональному использованию и восстановлению природных ресурсов, а также в целях соблюдения требований в области охраны окружающей среды, установленных законодательством в области охраны окружающей среды.

Общественный экологический контроль осуществляется в целях реализации прав каждого на благоприятную окружающую среду и предотвращения нарушения законодательства в области охраны окружающей среды. Он осуществляется общественными и иными некоммерческими объединениями в соответствии с их уставами, а также гражданами в соответствии с законодательством. Результаты общественного экологического контроля, представленные в органы государственной власти, подлежат обязательному рассмотрению.

И хотя контроль непосредственно предусматривается законодательством, однако в этом большая роль принадлежит подзаконным актам, так как невозможно все предусмотреть в законах.

Охраной окружающей среды должны заниматься не вообще все, что означает никто, а специализированное ведомство, наделенное большими полномочиями, которое могло бы противостоять различным ведомствам, которые нередко руководствуются только ведомственными интересами. Поэтому эколо-

гическое ведомство должно стоять над министерствами и ведомствами и подчиняться Президенту РФ, хотя бы на уровне Председателя Правительства РФ.

Большое внимание следует уделять общей и индивидуальной профилактике.

Общая профилактика характерна тем, что она проводится с охватом широкого круга лиц (это выступления по радио, телевидению, статьи в печати, а также перед населением с лекциями и беседами).

Индивидуальная профилактика отличается от общей тем, что она проводится по отношению к конкретному лицу или группе лиц, совершивших экологические правонарушения и лиц склонных к их совершению.

К мероприятиям, улучшающим охрану окружающей природной среды, относятся:

- разработка природоохранной политики государства;
- совершенствование природоохранного законодательства;
- организация деятельности правоохранительных органов и общественности в охране природы;
- выделение достаточных ассигнований на охрану природы;
- строительство природоохранных сооружений и реализация научных достижений в этой области;
- широкая пропаганда населению об охране окружающей природной среды, приобретение навыков и знаний в области рационального использования природных ресурсов и природоохранной деятельности.

В связи с этим, основными задачами, приоритетными направлениями и механизмами реализации государственной политики в сфере обеспечения экологической безопасности являются: сохранение и восстановление природной среды, обеспечение качества окружающей среды, необходимого для благополучной жизни человека и устойчивого развития экономики, ликвидация накопленного вреда окружающей среде вследствие хозяйственно и иной деятельности в условиях возрастающей экономической активности и глобальных изменений климата<sup>1</sup>.

*Понятие и виды юридической ответственности за экологические правонарушения*

В Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 18 октября 2012 г. №21 «О применении судами законодательства об ответственности за нарушения в области охраны окружающей среды и природопользования» (далее – Постановление №21)<sup>2</sup> судам рекомендуется при рассмотрении дел об экологически правонарушениях руководствоваться положениями гражданского, административного, уголовного и иного отраслевого законодательства, в том числе нормами Земельного<sup>3</sup>, Лесного<sup>4</sup>, Водного<sup>5</sup> кодексов Российской Федерации, Федерального закона от 10 января 2002г №7 «Об охране окружающей среды»<sup>6</sup> (далее – закон об охране окружающей среды) другими законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации и ее субъектов в об-

<sup>1</sup> См.: Указ Президента РФ от 19 апреля 2017 г. № 176 «О Стратегии экологической безопасности Российской Федерации на период до 2015 года».

<sup>2</sup> Российская газета. 31 октября 2012 г.

<sup>3</sup> Российская газета. 30 октября 2001 г.

<sup>4</sup> Российская газета. 8 декабря 2006 г.

<sup>5</sup> Российская газета. 8 июня 2006 г.

<sup>6</sup> Российская газета. 12 января 2002 г.



ласти охраны окружающей среды и природопользования. Судам надлежит выяснить, какими нормативными правовыми актами регулируются соответствующие экологические правонарушения, и указывать в судебном решении, в чем непосредственно выразились их нарушения со ссылкой на конкретные нормы (пункт, часть, статья).

Охрана природы, рациональное использование и воспроизводство природных ресурсов в настоящий период развития нашего общества стали одним из важнейших функций государства и получили правовое закрепление на уровне Конституции РФ.

В условиях современного развития индустрии, топливно-энергетического комплекса и другие ресурсопотребляющих отраслей народного хозяйства в области охраны окружающей природной среды возникает много проблем.

Совершенно очевидно, что, если человек не хочет «оставить после себя пустыню», он должен знать наиболее общие законы природы, кратко сводящиеся к следующим утверждениям, не противоречащим основным представлениям естественных наук, законам диалектики и исторического материализма:

- все связано со всем;
- за все надо платить;
- ничего не проходит бесследно;
- природа знает лучше.

В настоящее время необходимо не только поддерживать условия в «земном доме» человечества в благоприятном для него состоянии, исправлять ошибки, допущенные непреднамеренной практикой природопользования («за все надо платить!»), но и создавать условия для выживания человека и всего живого на Земле как биологических видов<sup>1</sup>.

Существующая в России система мер ответственности за экологическое правонарушения пока еще не может быть признана достаточно эффективной.

К тому же еще не полностью устранено несоответствие между законодательством, закрепляющим правила природопользования и ответственностью за нарушение определенных правил эксплуатации природных ресурсов.

Так в ст. 75 Федерального закона «Об охране окружающей среды» указаны виды ответственности за нарушение законодательства в области охраны окружающей среды.

В ст. 76 Федерального закона говорится о разрешении споров в области окружающей среды.

Можно рассматривать еще ошибку, отличающую саму концепцию Федерального закона «Об охране окружающей среды», где связаны экологические правонарушения с существованием установленных нормативов, в части предельно допустимых концентраций (ПДК), как критерии качества воды и атмосферного воздуха.

Такой подход не полно отражает токсикологическое состояние воды или воздуха.

---

<sup>1</sup> Адаменко В. Н. Экологическая программа СССР: задачи и пути реализации [Текст] / В. Н. Адаменко. Л., 1990. С. 3.

Во-первых, по ряду особо вредных веществ ПДК до сих пор не установлены. Сейчас определено лишь несколько тысяч таких веществ, а промышленность выбрасывает в окружающую среду десятки, если не сотни тысяч таких веществ. По расчетам специалистов, для установления ПДК по одному веществу требуется 1–2 года работы и существенные затраты. Сколько же требуется времени и средств, для разработки ПДК по всем веществам?

Во-вторых, контролирующие органы могут проводить исследования лишь по весьма небольшому количеству вредных веществ, содержащихся в пробах воды, воздуха, грунта, растительности.

Противоречия и затруднения в применении законодательства имеются и в других нормативных актах. Очень редко применяются на практике ст. 25–251, устанавливающие ответственность за загрязнение вод и атмосферного воздуха.

Обратимся к ГОСТу 17.1.1.02–77 «Охрана природы. Гидросфера. Классификация водных объектов». Там в числе названных объектов указываются: водостоки (реки, каналы, ручьи), водоемы (озера, водохранилища, пруды), моря (океанские, внутренние, территориальные), подземные воды (бассейны, месторождения, водонасосные горизонты), ледники (материковые, горные). Как видно, из водостоков в Уголовном кодексе указаны только реки, упущены каналы и ручьи.

*Понятие сточных вод в подзаконных актах четко не определено.*

В приложении 4 к «Правилам охраны поверхностных вод» («Типовое положение»), утвержденном 21 февраля 1991 г., под сточными водами понимается хозяйственно-бытовая сточная вода населенных мест, дождевая (снеговая) сточная вода. Но это неполное определение, так как говорится только о сточных водах со стационарных источников. Означает ли это, что сброс неочищенных вод от передвижных источников загрязнения нельзя квалифицировать по данной статье? То же самое можно сказать и о понятиях отходов (отбросов).

В подзаконных актах нет их четкого определения (в частности, нет указаний на химические вещества).

Строго говоря, ряд случаев аварийных сбросов нефтепродуктов с передвижных источников загрязнения (нефтеналивные суда и т.п.) выпадает из сферы действия названной статьи. На практике это нередко приводит к тому, что специальный закон отменяет правовой принцип, а общий закон не работает.

Следовательно, в подобных ситуациях вынуждены заниматься правовым жонглированием, в частности, применять, где это можно, ст. 250 Уголовного кодекса РФ «Загрязнение вод».

Практика показывает, что загрязнение водных объектов может происходить и, как правило, происходит воздушным путем. При этом химические вещества могут распространяться на сотни километров от источника загрязнения. Однако подобные случаи загрязнения названной правовой нормой не охватываются.

В подзаконных актах нет четкого определения ситуаций с загрязнением атмосферного воздуха вредными для здоровья людей отходами промышленного производства. Действующие санитарные правила и нормы предусматриваются только для обеспечения чистоты воздуха в пределах селитебных территорий и в местах массового отдыха населения.

Противоречия и затруднения имеются и в других нормативных актах.

Так, говоря об эколого-правовой ответственности, следует остановиться на двух ее частях:

- Первая часть вытекает из правоохранительных правоотношений в результате нарушений требований охраны природной среды, образуя состав эколого-правовых отношений;

- Вторая часть ответственности наступает из трудовых, административных, гражданских, уголовных правоотношений, образующих в связи с применением соответствующих санкций за допущенные (в части первой) отношения.

Эти две части ответственности составляют единое целое, действующее по принципам синхронности и адекватности. Каждому правонарушителю должна соответствовать определенная санкция.

Можно было продолжить противоречия и затруднения, как в применении законодательства, так и в возмещении вреда, нанесенного в связи с использованием земель, недр и др. природных ресурсов.

Принцип адекватности способствует определению тяжести противоправных действий, которые определяются:

- характером совершенного;
- размером причиненного вреда и его использованием;
- формой вины причинителя вреда;
- повтором содеянного.

Наряду с системой мер ответственности за нарушение законодательства об охране природы, нужна и наиболее гибкая система мер материального поощрения предприятий и организаций, граждан, пользующихся природными ресурсами, которые бы стимулировали осуществление мероприятий по наиболее рациональному использованию и охране, как объектов природы, так и окружающей среды.

С развитием общественных отношений и НТП роль права возрастает, что вызывает необходимость усиления значения юридической науки. В то же время имеются причины, которые в той или иной мере предопределяют экологические правонарушения.

К общим причинам экологических правонарушений, в том числе и преступлений, можно отнести следующее:

- наличие экологического типа взаимодействия общества и природы. Оно проявляется в том, что на первом месте стоит потребление природных ресурсов, а только потом их охрана и воспроизводство, т.е. в обществе господствует потребительская психология по отношению к природе;

- необходимо считаться с законами природы и учитывать их особенности, прежде чем применять НТП, проявление которого порой соизмеримо с вековыми процессами. Поэтому применение и внедрение ряда научных достижений необходимо предусматривать в законодательном порядке, что должно исключать ряд негативных особенностей, таких как: волюнтаризм, а порой и непреднамеренные преступные проявления к окружающей природной среде;

- основная часть природных ресурсов находится в государственной либо муниципальной собственности (недра, леса, животный мир и т.д.). В связи с этим у части населения присутствует равнодушие, безразличное отношение к

использованию природных ресурсов, в том числе и к экологическим правонарушениям;

- отсутствие какого-либо экологического воспитания, а также мировоззренческих установок, которые должны начинаться с семьи, дошкольных учреждений и заканчиваться определенным экологическим образованием;

- скудность средств, выделяемых государством для охраны окружающей природной среды, которые используются для других нужд.

Специальные причины можно условно разделить на следующие: экономические, организационные, правовые.

Для характеристики вопроса об ответственности за нарушение законодательства об охране природы существенное значение имеет уяснение теоретических вопросов юридической ответственности, которая представляет собой обязанность лица претерпевать определенные лишения государственно-властного характера за совершенные правонарушения.

Содержанием правовой ответственности является применение к нарушителям мер воздействия, характер и направленность которых зависит от существа противоправного действия и его результата.

Ответственность в области охраны природы обладает как общими чертами данной юридической категории, так и специфическими особенностями, благодаря которым она именуется эколого-правовой ответственностью. Целью ее является обеспечение законности в отношении по использованию и охране окружающей природной среды и экологического правопорядка.

Перечень всех нарушений природоохранительного законодательства содержится в действующих нормативных актах. По объему посягательства можно выделить семь групп правонарушений:

- порча земель, загрязнение их отходами производства и сточными водами, невыполнение обязанностей по их приведению в состояние пригодное для использования по назначению;

- невыполнение правил пользования недрами, а также требований по охране окружающей природной среды от вредного влияния работ, связанных с эксплуатацией недр;

  - загрязнение и засорение водоемов;

  - повреждение леса промышленными отходами – химикатами и сточными водами;

  - загрязнение атмосферного воздуха опасными для здоровья людей и внешней среды веществами;

  - загрязнение среды обитания наземных и водных животных;

  - уничтожение и повреждение памятников природы;

  - нарушение режима заповедных и других охраняемых территорий.

Так, в 1993 г. органами государственного экологического контроля было обследовано 146 606 предприятий и организаций по выполнению Закона РФ «Об охране окружающей природной среды». Установлено, что 24 490 из них превышает норму выбросов загрязняющих веществ. Зарегистрировано 1 840 случаев залповых, аварийных сбросов вредных веществ, которые повлекли миллиардные ущербы народному хозяйству и здоровью человека.

За нарушение природоохранительного законодательства привлечено 35 509 граждан и должностных лиц. Сумма взысканных штрафов составила 847,6 млн р., 21 должностное лицо привлечено к уголовной ответственности.

За невыполнение экологических требований органами государственного экологического контроля приостановлена деятельность 650 экологически вредных предприятий.

Эффективность этой деятельности была бы гораздо выше, если бы была централизованная система экологического надзора, подчиненного не правительству, как органу ответственному за экономику, а Президенту РФ.

С каждым из этих нарушений связаны определенные юридические последствия.

Приведенный перечень охватывает весьма широкий круг, допускаемых на практике правонарушений, за которые наступает определенная законом ответственность<sup>1</sup>.

Экологический вред необратим. Его вред антропологический, который зависит от существа противоправного действия и его результатов<sup>2</sup>.

В зависимости от степени общественной опасности при нарушении природоохранительного законодательства, виновные могут быть привлечены к дисциплинарной, административной, гражданско-правовой и уголовной ответственности.

Дисциплинарная ответственность характерна тем, что она предполагает применение санкций за экологическое правонарушение, совершенное лицом при исполнении своих трудовых (служебных) обязанностей. При этом инициатива привлечения виновных лиц к дисциплинарной ответственности может исходить от администрации, контролирующих и правоохранительных органов, включая и прокуратуру.

Административная ответственность, как разновидность эколого-правовой ответственности, обладает всеми ее признаками. Но помимо этого имеет целый ряд специфических особенностей.

В данном случае – это не только нарушение административного правонарушения, но и нарушение правоохранительного законодательства. К таковым относятся: предупреждение, штраф, конфискация незаконно добытой продукции и запрещенных законом орудий и предметов, явившихся средством совершения правонарушений, временное лишение права пользования определенными благами природы. Эти меры могут применяться как в отдельности, так и в сочетании.

Наиболее распространенной мерой административной ответственности является штраф. Основанием административной ответственности является административный проступок. Субъектом применения принуждения в данном случае чаще всего выступает государственный орган или суд. Важная особенность административной ответственности – большое количество органов, имеющих право применять соответствующие санкции. Особенностью такого рода ответственности является отсутствие устойчивых организационных связей между субъектом принуждения лицом, допустившим определенное правонаруше-

---

<sup>1</sup> Дмитриев А. Е. Экономические и правовые вопросы охраны окружающей среды. С. 31–32.

<sup>2</sup> Там же. С. 31.

ние, т.е. здесь нет служебной подчиненности. Административная ответственность имеет место в рамках внеслужебного подчинения. Привлечение виновных к ответственности происходит в административно-процессуальном порядке.

Так, например, административный проступок – это не только нарушение норм административного законодательства, но и нарушение норм, земельного, водного, лесного и других отраслей природоохранного законодательства. Применяемые санкции за совершение административных проступков в области природопользования и охраны окружающей среды, определены в кодексе РФ об административных правонарушениях (КоАП РФ<sup>1</sup>).

Этим вопросам посвящена гл. 8 «Административные правонарушения в области охраны окружающей природной среды и природопользования» (ст. 8.1–8.40). Так ст. 8.1 посвящена ответственности за несоблюдение экологических требований при планировании, технико-экономического обоснования проектов, проектировании, размещении, строительстве, реконструкции, вводе в эксплуатацию, предприятий, сооружений или иных объектов, ст. 8.6 – за порчу земель, ст. 8.10 – за нарушение требований по рациональному использованию недр, ст. 8.13 – за нарушение правил охраны водных объектов, ст. 8.21 – за нарушение правил охраны атмосферного воздуха, ст. 8.25 – нарушение правил лесопользования, ст. 8.29 – за уничтожение мест обитания животных и др.

Дела об административных правонарушениях рассматриваются административными комиссиями при городских, районных, поселковых и сельских администрациях, а также их районными (городскими) комиссиями по делам несовершеннолетних, государственной инспекцией, должностными лицами. Административными полномочиями также обладают ОВД с их отраслевыми службами.

Действенной мерой административной ответственности является приостановка работ предприятия, нарушившего установленные правила пользования объектами природы, до устранения вскрытых нарушений. Эта мера применяется, когда другие меры воздействия не дали положительных результатов.

Весьма целесообразно применение конфискации орудий охоты и лова рыбы и т.п., которые имеют цель не только наказать, но и лишить браконьера возможности продолжать нарушение установленных норм.

Гражданско-правовая ответственность выполняет три основные функции: оказывает материальное воздействие на нарушителя;

- ликвидирует последствия правонарушения;

- служит в качестве предупредительной и воспитательной меры.

Гражданско-правовая ответственность наступает в тех случаях, когда в результате несоблюдения соответствующих норм и правил, причиняется вред окружающей природной среде, предприятиям, учреждениям, организациям и гражданам. Таковую ответственность несет как юридическое, так и физическое лицо. В соответствии со ст. 1064 Гражданского кодекса РФ, имущественный вред (материальный) вред возмещается виновной стороной в полном объеме.

За причинение материального ущерба предприятию, учреждению, организации, должностные лица, другие работники несут материальную ответственность в соответствии с нормами трудового законодательства.

---

<sup>1</sup> СЗ РФ [Текст]. 2002. № 1. Ст. 1.

Возмещение вреда производится добровольно, либо по решению суда или арбитражного суда. При этом ущерб подлежит возмещению понесшей его стороне, в том числе и гражданской (их имуществу, собственности, здоровью). С согласия сторон или по решению суда вред может быть возмещен в натуре путем возложения на ответчика обязанности по восстановлению окружающей среде за счет его сил и средств (например, провести дезактивизацию зараженного участка местности, вывести токсичные отходы производства в безопасное место и т.д.).

За 1992–1997 гг. по гражданско-правовой ответственности о возмещении ущерба за нарушение природоохранного законодательства количество таких дел возросло с 4 600 до 5 600<sup>1</sup>.

Основанием гражданско-правовой ответственности является наличие имущественного вреда или убытков, вина правонарушителя, противоправность его поведения и причинная связь между его действиями и возникшими убытками.

Возмещение за ущерб, причиненный природным объектам, имеет некоторое сходство со штрафом, хотя последний обычно взыскивается в бесспорном порядке, тогда как возмещение ущерба – только в случае причинения вреда, с учетом его размера и через суд.

Уголовная ответственность за нарушение законодательства об охране природы наступает только в тех случаях, когда виновные совершают преступные действия в отношении природных ресурсов. За совершение указанных общественно опасных деяний установлены те или иные виды уголовной ответственности, предусмотренные УК РФ<sup>2</sup>. Основным признаком преступления является общественная опасность. Предметом преступления здесь являются природные ресурсы, как находящиеся в естественном состоянии, так и используемые в хозяйственной деятельности.

Субъектами преступления в области экологии являются должностные лица и граждане.

Объективная сторона выражается в деянии (действии или бездействии) рассматриваемых преступлений, способствующих или создающих угрозу причинения вреда природоохранительным отношениям.

Круг преступных деяний по отношению к природным ресурсам, за которые предусматривается уголовная ответственность, определяется уголовным законодательством.

Однако обострение экологической обстановки на современном этапе вызывает усиление средств уголовно-правовой защиты природы.

Действующая гл. 26 УК РФ посвящена экологическим преступлениям.

Практическая деятельность свидетельствует о слабости функционирования эколого-уголовных норм УК РФ. В этой области ситуация мало меняется, а контрольные и правоохранительные органы, в том числе суды, рассматривают ничтожно мало дел о подобных нарушениях. Так, за 1991 г. судами РФ рассмотрено 1 341 уголовное дело, в том числе по незаконной охоте, незаконной рубке леса – 135, незаконному рыболовству – 699.

<sup>1</sup> Меркушев А. Е. Об ответственности за нарушение норм экологической безопасности [Текст] / А. Е. Меркушев // Бюллетень Верховного Суда РСФСР. 1997. № 4.

<sup>2</sup> См.: О внесении изменений и дополнений в Уголовный кодекс Российской Федерации [Текст] : федер. закон от 8 декабря 2003 г. № 162-ФЗ // СЗ РФ. 2003. № 50. Ст. 4848.

Например, за преступное посягательство на экологическую безопасность в 1995 г., по сравнению с 1990 г., количество осужденных увеличилось на 166%. При этом число осужденных за незаконное занятие рыбным и другим водным промыслом возросло на 112,8%, а число осужденных за незаконную порубку леса увеличилось на 206%. За такие, наиболее разрушительные по своему воздействию преступления, как загрязнение моря веществами, вредными для здоровья людей и животных ресурсов моря, за пятилетний отрезок времени осуждалось каждый год соответственно по 10–12 и 3–7 чел.

Судами также рассматриваются дела о возмещении ущерба за нарушение природоохранного законодательства. За 5 лет количество таких дел возросло с 4 600 до 5 500. Астраханский областной суд обобщил практику привлечения к ответственности за нарушения природоохранительного законодательства. В 1994 г. рост браконьерства составил 59% по сравнению с 1993 г. Из всех лиц, привлеченных к уголовной ответственности, только 12% приговорены к лишению свободы, а к остальным применены иные меры наказания<sup>1</sup>. В последние годы наметилась тенденция сужения применения мер в отношении лиц, совершивших экологические правонарушения, в пользу применения административных мер воздействия. Это обстоятельство не должно вызывать беспокойство, т.к. административные санкции достаточно суровые и эффективные. Их своевременное (оперативное) применение способствует предупреждению экологических правонарушений. Главное – это чтобы ответственность была неотвратимой.

Комплексность применения перечисленных юридических мер воздействия на правонарушителей в сочетании с воспитательными (профилактическими) мерами способствует, в конечном счете, оздоровлению окружающей среды.

Разумеется, это лишь небольшая часть совершаемых правонарушений, причины этому следующие:

- экологические;
- организационные;
- правовые.

Но не только по составам экологических преступлений возникают вопросы при решении экологически проблем, но и по способам их разрешения. До сих пор суды неохотно принимали к своему производству дела, связанные с защитой экологических прав, кроме того, обращений граждан за судебной защитой экологических прав было немного. Однако судебная практика постепенно накапливается.

Больше того, количество дел, связанных с защитой экологических прав будет возрастать. Сложность процедур рассмотрения таких дел усугубляется из-за отсутствия учета в уголовно-процессуальном законодательстве особенностей расследования экологических преступлений.

В равной степени это касается всех объектов природы. Так, например, связь земельного права, регулирующего отношения по поводу использования земель, с водным, лесным, горным правом обусловлена тем, что Земля – важнейшая часть всей биосферы, вместилище всех других связанных с нею при-

---

<sup>1</sup> Меркушев А. Е. Об ответственности за нарушение норм экологической безопасности [Текст] / А. Е. Меркушев // Бюллетень Верховного Суда РСФСР. 1997. № 5.



родных объектов: лесов, вод, животного и растительного мира, полезных ископаемых и иных ценностей недр земли. Без использования земли практически невозможно использование других природных ресурсов.

При этом, бесхозяйственность по отношению к земле, немедленно, или в последующем будет наносить вред всей окружающей природной среде, приводить не только к разрушению почв, их эрозии, засолению, заболачиванию, химическому загрязнению, но и сопровождаться ухудшением условий использования других природных ресурсов (засорение вод продуктами эрозии почв, потеря запасов вод при орошаемом земледелии, истощительные рубки, а также сокращение площади лесов при неоправданном изъятии земель гослесфонда, загрязнение и сокращение территорий, служащих средой обитания животного мира и т.д.). Поэтому нормы законодательства о рациональном и комплексном использовании земель повышают эффективность норм иных природоресурсовых отраслей водного, лесного, горного, др. законодательств.

Из всех объектов природы в правовом отношении нормы земельного права наиболее разработаны, так как земля является всеобщим средством труда и главным цементирующим звеном природного комплекса. Но даже по земельному праву мы сегодня не имеем разработанного действующего земельного процесса, как это имеет место в уголовной или гражданской сферах, где таковые имеются. Поэтому в земельном праве необходим земельный процесс, что облегчит судебные земельные споры.

Земельно-правовые споры разрешаются в судебном порядке.

В ст. 64 Земельного кодекса РФ говорится: «Земельные споры рассматриваются в судебном порядке. До принятия дела к производству судом земельный спор может быть передан сторонами на рассмотрение в третейский суд».

Сегодня же бесспорно, что право частной собственности должно быть неотъемлемой частью системы прав и свобод граждан РФ. Сейчас настало время, когда рыночные отношения требуют большего правового урегулирования всех объектов природы и, в первую очередь, земельных.

Как уже было отмечено, все объекты природы взаимосвязаны и взаимообусловлены и составляют единую систему (семью). Ее главой является Земля. Земельное право наиболее урегулировано и разработано и занимает особый приоритет среди всех природных объектов, поэтому судебные органы должны специализироваться и в этом направлении земельных и других споров. Сегодня лишь глава в УК РФ не удовлетворяет потребности в рассмотрении экологических преступлений, необходим раздел, а в перспективе необходим специальный кодекс.

Изложенные выше идеи относительно формирования земельного процесса не являются бесспорными сегодня, поскольку земельные споры пока рассматриваются в рамках гражданского процесса, как и другие категории экологических правовых споров. Однако, уже сегодня существует потребность не только в углублении специализации судей по вопросам экологических и земельных споров, но и подборе присяжных заседателей в этом направлении, необходима их подготовка, специализация.

Следующим этапом совершенствования в этой области, на наш взгляд, должен быть не только самостоятельный экологический и земельный процесс,

но и выделение самостоятельных экологических судов. Неслучайно обращается внимание судов на важность обеспечения правильного и эффективного применения законодательства об ответственности за совершение экологических правонарушений. Высокая степень общественной опасности этого вида правонарушений обусловлена тем, что объектом посягательства являются стабильность окружающей среды и природоресурсовый потенциал, а также гарантированное ст. 42 Конституции РФ право, каждого на благоприятную окружающую среду<sup>1</sup>.

Судам следует иметь ввиду, что при рассмотрении дел, связанных с нарушением экологического законодательства, особое значение приобретает установление причинной связи между совершенными деяниями и наступившими вредными последствиями или возникновением угрозы причинения существенного вреда окружающей среде и здоровью людей. Необходимо также выяснить, не вызваны ли вредные последствия иными факторами, в том числе естественно-природными, и не наступили ли они вне зависимости от установленного нарушения, а также, не совершены ли противоправные деяния в состоянии крайней необходимости<sup>2</sup>.

Так, согласно официальной статистике, в России до 2012 года всего зарегистрировано 2302,2 тысяч преступлений, в том числе 27,58 тысяч экологических преступлений. Удельный вес этих преступлений, в общем числе зарегистрированных составил 1,2%. В то же время за 2010 год было зарегистрировано 2628,8 тысяч преступлений, из 39,16 тысяч экологических преступлений, удельный вес преступлений данной категории – 1,5%. Из этих данных следует, что в 2012 году в сравнении с 2010 годом зарегистрировано почти на 12 тысяч меньше экологических преступлений. При этом, в последние 5 лет наблюдается тенденция снижения регистрируемых преступлений как в целом, так и экологических преступлений.

По линии МВД РФ, в январе-декабре 2013 года зарегистрировано 24,73 тысяч преступлений, что на 10,4% меньше, чем за аналогичный период прошлого года. В январе-августе 2015 года зарегистрировано 16,87 тысяч экологических преступлений, что на 0,5% меньше, чем за аналогичный период прошлого года.

Но не только отмеченные особенности вызывают необходимость в углублении специализации судов экологической направленности, но и в целях обеспечения правильного и единообразного применения судами законодательства об ответственности за экологические правонарушения.

За совершение экологических правонарушений, т.е. виновных противоправных деяний, нарушающих природоресурсное законодательство и причиняющих вред окружающей природной среде и здоровью человека, должностные лица и граждане несут дисциплинарную, административную либо уголовную, гражданско-правовую, материальную ответственность, а предприятия, учреждения, организации – административную и гражданско-правовую.

---

<sup>1</sup>Дмитриев, А. Е. О некоторых аспектах юридической ответственности за нарушение экологического законодательства [Текст] : сб. науч. трудов / А. Е. Дмитриев // Экономико-правовая ситуация в России: история и современность. Екатеринбург, 1999. С. 174–185.

<sup>2</sup>О практике применения судами законодательства об ответственности за экологическое правонарушение [Текст]: постановление Пленума Верховного суда РФ от 5 ноября 1998 г.

Актуальным для российской и зарубежной практики является вопрос о субъекте экологических преступлений, совершенных от имени и в интересах предприятия – юридического лица. Можно ли в этом случае привлекать к уголовной ответственности юридическое лицо или же ответственность все равно будет нести физическое лицо – работник или руководитель такого предприятия? С учетом того, что российское законодательство на предусматривает возможности привлечения юридических лиц к уголовной ответственности, в том числе за экологические преступления, Постановление №21 разъясняет, что к лицам, использующим свое служебное положение при совершении преступлений, предусмотренных частью 3 ст. 256, частью 2 ст. 258 и пунктом «в» части 2 ст. 260 Уголовного Кодекса Российской Федерации, следует относить как должностных лиц, так и государственных служащих и служащих органов местного самоуправления, не являющихся должностными лицами, а также лиц, постоянно, временно либо по специальному полномочию выполняющих организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в коммерческой организации независимо от формы собственности или некоммерческой организации, не являющихся государственным или муниципальным учреждением<sup>1</sup>.

В доктрине также освещается проблема привлечения к уголовной ответственности не самих предприятий, а их должностных лиц и работников.

Больше того, представители по экологическим направлениям, по мнению автора, должны будут входить в Конституционный Суд РФ, а также находиться в структурах субъектов Федерации, то есть в составе конституционных судов республик и уставных судов краев, областей и автономных образований

---

<sup>1</sup> См.: СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954

## ОСНОВЫ СЕМЕЙНОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Семейное право, это одна из отраслей российского права, которая может быть отнесена к сфере частного права, регулирующая личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи: супругами, родителями и детьми (усыновителями и усыновленными), а также между другими родственниками и иными лицами.

Приступая к изучению понятия и предмета семейного права, необходимо выделить два взаимодополняющих понятия семейного права:

первое характеризует семейное право как науку, представляющую собой совокупность теорий, взглядов, воззрений на природу возникновения, изменения и прекращения брачных отношений, вытекающих из кровного родства и принятия детей на воспитание в семью;

второе – как отрасль права, представляющую собой систему норм, расположенных в определенной последовательности и регулирующих отношения, возникающие из брака, кровного родства, принятия детей на воспитание в семью.

Таким образом, наука «Семейное право» изучает интересующие нас отношения, а отрасль «Семейное право» регулирует данные отношения.

*Семейное право – совокупность правовых норм, регулирующих личные неимущественные и имущественные семейные отношения, возникающие из брака, родства, и отношения, приравненные законом к семейным в целях защиты и укрепления семьи, прав и интересов ее членов.*

Изучение семейного права необходимо начать с понятия семьи. Данное понятие законодателем не закреплено, но в теории права выработаны несколько общетеоретических определений семьи, из которых основными являются:

– *социологическое: семья* – это объединение лиц, основанное на браке, родстве, принятии чужих детей на воспитание, характеризующееся общностью быта, интересов, взаимной заботы;

– *юридическое: семья* – это объединение, как правило, совместно проживающих лиц, связанных взаимными правами и обязанностями, возникающими из брака, родства, усыновления или иной формы устройства в семью.

Семейное право характеризуется особым **предметом и методом** правового регулирования.

*Предмет* правового регулирования - совокупность единых по своей сущности общественных отношений, которые регулируются нормами данной отрасли права. Предмет регулирования семейного права – неимущественные и связанные с ними имущественные отношения в семье, т.е. брачно-семейные отношения в семье, которые включают в себя и регулируют:

– порядок и условия заключения брака, прекращения брака и признания его недействительным;

– личные отношения между супругами (например, отношения по поводу выбора рода занятий, места жительства, владения, пользования и распоряжения общим имуществом);

– имущественные и неимущественные отношения между родителями и детьми (например, по воспитанию и образованию детей) и другими членами семьи (например, СК РФ устанавливает право ребенка на общение с бабушкой, дедушкой, братьями, сестрами и другими родственниками, обязанности пасынков и падчериц по содержанию отчима и мачехи);

– усыновление, опеку и попечительство (в случаях смерти родителей, лишения их родительских прав, ограничения их в родительских правах и других случаях).

*Метод* – совокупность способов, приемов регулирования отношений, входящих в предмет отрасли права.

Основаниями для возникновения семейных правоотношений являются юридические факты, которые можно подразделить на 3 группы: события, состояния, правомерные действия.

Семейное право осуществляется на основе соответствующих принципов, под которыми понимаются положения, определяющие сущность данной системы правовых норм и имеющие обязательное для всех субъектов семейных отношений значение в силу их правового закрепления.

Перечислим основные *принципы* семейного права (ст.1 СК РФ):

1. Признание брака, заключенного только в органах записи актов гражданского состояния. Актом государственной регистрации подтверждается, что данный союз получил общественное признание и защиту. После государственной регистрации брака органами ЗАГС между супругами возникают правовые отношения, урегулированные семейным законодательством.

2. Добровольность брачного союза мужчины и женщины. Брак признается добровольным, свободным и равноправным союзом мужчины и женщины. Добровольность означает право каждого мужчины и каждой женщины выбрать себе жену или мужа по собственному усмотрению и недопустимость какого-либо стороннего воздействия на их волю при решении вопроса о заключении брака. Данный принцип предполагает и свободу развода.

3. Равенство супругов в семье. Этот принцип основан на конституционном принципе равенства прав и свобод мужчины и женщины (ст. 19 Конституции РФ) и выражается в том, что муж и жена имеют равные права при решении всех вопросов жизни семьи.

4. Разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию. Это распространяется на решение любых вопросов жизни семьи (расходования общих средств супругов; владение, пользование и распоряжение общим имуществом; заключение брачного договора или соглашения об уплате алиментов на содержание детей и т.д.).

5. Приоритет семейного воспитания детей, забота об их благосостоянии и развитии, обеспечение приоритетной защиты их прав и интересов. Этот принцип обеспечивается правами ребенка, предусмотренными Конвенцией ООН «О правах ребенка» 1989 г., участником которой является РФ, положениями Семейного кодекса (ст. 54–60, 61–68, 80 СК). Особое значение имеет право ребенка жить и воспитываться в семье. СК, определяя формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, отдает приоритет семейному воспитанию.

6. Обеспечение приоритетной защиты прав и интересов нетрудоспособных членов семьи. Закон предоставляет право требования нетрудоспособным членам семьи возможности обеспечить себя необходимыми средствами существования.

7. Единобрачие (моногамия). Это означает, что мужчина или женщина может находиться одновременно в одном зарегистрированном браке. Регистрация брака с лицом, ранее состоявшим в зарегистрированном браке, возможно только при наличии документов о прекращении прежнего брака (свидетельство о расторжении брака, о смерти супруга, решение суда о признании брака недействительным).

Без учёта основных начал (принципов) невозможно правильно толковать и применять нормы семейного права.

*Семейные правоотношения* – это волевые личные (неимущественные) или имущественные отношения, определенные семейным законодательством и урегулированные нормами семейного права, участники которых юридически связаны правами и обязанностями. Семейные правоотношения характеризуются специфическими качествами: их субъективный состав определен законом; они, как правило, носят длящийся характер; строятся на безвозмездной основе; возникают на основе специфических юридических фактов.

К элементам семейного правоотношения относятся субъекты, объекты, содержание. Субъектами семейных правоотношений могут быть: супруги, бывшие супруги, родители, усыновители, родные и приемные дети, родные братья и сестры, дедушки и бабушки, внуки, воспитанники и фактические воспитатели, пасынки и падчерицы, отчим и мачеха, опекуны и попечители. Каждый из субъектов семейных правоотношений наделен семейной правоспособностью и в установленных законом условиях обладает семейной дееспособностью. Объектами семейных правоотношений являются действия и имущество. Наиболее распространенным объектом является действие как результат сознательной деятельности (например, выбор супругами фамилии). Под имуществом, например, можно понимать совокупность имущественных прав супругов по владению, пользованию и распоряжению совместным имуществом. Содержание семейных правоотношений – это субъективные права и обязанности их участников (например, вступление в брак).

Таким образом, семейные отношения – это общественные отношения, урегулированные нормами семейного права, возникающие из брака, родства, усыновления или иной формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей.

Представляется, что большинство семейных правоотношений следует расценивать как сложные, собирательные, содержащие внутри себя отдельные локальные правоотношения. *Классификацию* семейных отношений производят по следующим основаниям: содержанию, субъективному составу, характеру защиты субъективных прав. *По содержанию* семейные правоотношения подразделяются на личные (неимущественные) и имущественные. *По субъективному составу* можно выделить правоотношения: между супругами, между бывшими супругами, между родителями и детьми, между другими членами семьи, между опекунами (попечителями) и подопечными несовершеннолетними детьми, между при-

емными родителями и приемными детьми и т.д. По характеру защиты субъективных прав можно выделить три группы семейных правоотношений: относительные семейные правоотношения с абсолютным характером защиты, когда реализация прав обеспечивается государственной защитой (например, право ребенка на воспитание порождает обязанность родителей по воспитанию); абсолютные правоотношения с некоторыми признаками относительных (например: супруги являются собственниками имущества, находящегося в общей совместной собственности); относительные семейные правоотношения, не обладающие абсолютным характером защиты (алиментные обязательства).

Таким образом, семейные отношения – это общественные отношения, урегулированные нормами семейного права, возникающие из брака, родства, усыновления или иной формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей.

Меры семейно-правовой защиты – это средства семейно-правового воздействия, направленные на предупреждение или пресечение нарушения субъективных семейных прав, применяемые в установленном законом порядке независимо от вины правонарушителя. Защита семейных прав осуществляется способами, предусмотренными положениями СК, а при защите семейных прав в суде – по правилам гражданского судопроизводства. Меры семейно-правовой ответственности применяются только к участникам семейных правоотношений. Данная ответственность может быть как законной, так и договорной. Граждане по своему усмотрению вправе распоряжаться принадлежащими им правами, т.е. члены семьи сами решают, будут ли они осуществлять и защищать свои права и совершать для этого необходимые действия. Если осуществление семейных прав происходит в противоречии с их назначением, они законом не охраняются.

Защита семейных прав осуществляется в судебном или административном порядке. Судебная защита является основной и применяется при разрешении большинства семейных споров, которые рассматриваются по нормам ГПК РФ. Только судом производятся лишение, ограничение или восстановление родительских прав; усыновление и отмена усыновления; признание брака недействительным; решаются вопросы о возврате ребенка родителям, опекуну или приемным родителям и др. По решению суда осуществляется взыскание алиментов, если стороны по данному вопросу не достигли соглашения. К судебным органам, защищающим семейные права граждан, относятся суды общей юрисдикции – федеральные суды городов (районов). Значительную часть дел, возникающих из семейных правоотношений, рассматривают мировые судьи, за исключением дел о расторжении брака, когда между супругами есть спор о детях; об оспаривании отцовства (материнства); об установлении отцовства; о лишении и восстановлении родительских прав; об усыновлении (удочерении) ребенка.

Административный порядок защиты семейных прав применяется в случаях, прямо указанных в законе. Разрешение ряда споров, связанных с воспитанием детей, определением, имени ребенка, относится к компетенции органов опеки и попечительства (администрация района, города). Органы опеки и попечительства уполномочены защищать права и интересы несовершеннолетних и в обязательном порядке привлекаются судом к рассмотрению всех споров, связанных с воспитанием детей. Органы опеки и попечительства вправе предъявлять иски в

суд о лишении или об ограничении родительских прав, об отмене усыновления, о взыскании алиментов на детей с их родителей и других членов семьи.

В СК РФ *отсутствует определение брака*, это связано с тем, что брак является сложным комплексным социальным явлением, находящимся под воздействием не только правовых, но и этических, моральных, а также экономических законов, что ставило бы под сомнение полноту определения брака только с правовых позиций.

В теории современного отечественного семейного права в основном преобладает взгляд на брак как на свободный, добровольный и равноправный союз мужчины и женщины, основанный на чувствах взаимной любви и уважения, заключаемый в органах записи актов гражданского состояния для создания семьи и порождающий взаимные права и обязанности супругов.

Эта общая часть определения брака разными авторами дополняется, придавая формулировкам некоторое своеобразие. Так, А.М. Нечаева расценивает брак как форму отношений между лицами разного пола и как символ официального оформления вступающих в брак.

Ст. 12 СК РФ устанавливает условия заключения брака в России, т.е. определяет обстоятельства, которые необходимо соблюдать для государственной регистрации заключения брака и для признания брака действительным, т.е. имеющим юридическую силу, такие как:

1. взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак;
2. достижение брачного возраста.

Воля на заключение брака должна быть выражена обоюднo, лично сочетавшимися браком.

Ст. 13 СК РФ определяет брачный возраст в восемнадцать лет. Пункт 2 ст. 13 СК РФ предусматривает возможность снижения брачного возраста лицами, достигшим возраста шестнадцати лет при наличии уважительных причин и с разрешения органов местного самоуправления по месту жительства лиц, желающих вступить в брак, которые вправе заявить об этом.

Наряду с условиями заключения брака закон устанавливает *препятствия к заключению брака* (ст. 14 СК РФ):

- 1) не допускается заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно уже состоит в зарегистрированном браке;
- 2) не допускается заключение брака между близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами);
- 3) не допускается заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно признано судом недееспособным вследствие психического расстройства. При этом недееспособность гражданина, желающего вступить в брак, должна быть установлена судом.
- 4) не допускается заключение брака между усыновителями и усыновленными, поскольку их отношения приравниваются к отношениям родителей и детей по происхождению (ст. 137 СК РФ).



Прекращается брак согласно ст. 16 СК РФ следующими юридическими фактами: смерть супруга, объявление судом одного из супругов умершим, расторжением брака.

Брак может быть расторгнут в органах ЗАГС по заявлению одного из супругов (п. 1 ст. 19 СК РФ):

- если супруги выразили взаимное согласие на расторжение брака;
- если супруги не имеют общих несовершеннолетних детей.

Согласие супругов на развод в таком случае выражается письменно и подается в орган ЗАГС.

Орган ЗАГС не выясняет причин развода, в его обязанности не входит и примирение супругов. Само расторжение брака производится органом ЗАГС по истечении месяца со дня подачи супругами заявления о разводе.

Расторжение брака в судебном порядке предусмотрено законом, если супруги имеют общих несовершеннолетних детей, а также при отсутствии согласия на развод одного из супругов либо при уклонении от расторжения брака в органах ЗАГСа.

При расторжении брака по взаимному согласию супругов, имеющих несовершеннолетних детей, роль суда такая же как и органов ЗАГСа, но в данном случае суд вправе выступать гарантом защиты интересов несовершеннолетних детей.

При несогласии одного из супругов на расторжение брака суд даёт им срок для примирения. Если один из супругов продолжает настаивать на разводе, дело завершается судебным решением о расторжении брака.

Правовые последствия прекращения брака состоят в прекращении на будущее время личных и имущественных правоотношений, существовавших между супругами во время брака. При этом отдельные правоотношения прекращаются сразу после расторжения брака (например, считаться супругами), другие – делятся (например, сохранение брачной фамилии (ст. 32 СК РФ)). Перестает действовать после развода законный режим имущества супругов, т.е. режим их общей совместной собственности; утрачивается право на получение наследства после смерти бывшего супруга.

*С момента регистрации брака у супругов возникают по отношению друг к другу права и обязанности и складываются супружеские правоотношения.*

В теории семейного права супружеские права подразделяются на личные неимущественные и имущественные права.

К личным неимущественным правам супругов относятся вопросы материнства, отцовства, воспитания и образования детей. Они решаются, исходя из принципа равенства супругов.

Дети до 14-летнего возраста должны проживать по месту жительства родителей или одного из супругов в зависимости от достигнутого между ними соглашения. Если соглашения не достигнуто, место проживания детей решается в судебном порядке.

Все вопросы жизни семьи супругами должны разрешаться исходя из принципа равенства супругов: вопрос об имени и фамилии ребенка, ведение домашнего хозяйства, распределения семейного бюджета.

Супруги обязаны оказывать друг другу взаимную моральную и материальную поддержку. Особенно это важно при болезни, беременности, уходе за малолетними детьми.

Супруги обязаны содействовать материальному благополучию семьи, духовному и физическому развитию всех членов семьи, уделяя особое внимание несовершеннолетним детям.

Личные отношения носят первичный характер, имущественные – производный.

В имущественных отношениях супругов важное значение имеет время и источник приобретения имущества.

Добрачное имущество принадлежит каждому из супругов.

Имущество, приобретённое ими в браке, является их совместной собственностью.

Закон предусматривает два вида режима имущества супругов:

– *законный* режим имущества супругов, который означает, что владение, пользование и распоряжение имуществом, нажитым супругами во время брака, а также его раздел осуществляются по правилам ст. 33-39 гл. 7 СК РФ;

– *договорной* режим имущества супругов, означает, что имущественные права и обязанности супругов в период брака и (или) на случай его расторжения определяются соглашением супругов (ст. 40-44 гл. 8 СК РФ), в котором они вправе отступить от законного режима имущества супругов.

*Брачный договор* – это соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения.

Субъектами брачного договора могут быть как лица, вступающие в брак, так и лица уже вступившие в законный брак, - супруги.

Предметом брачного договора являются имущественные отношения между супругами, другие семейные отношения брачным договором не регулируются.

Содержанием брачного договора являются его условия, в которых стороны устанавливают правовой режим супружеского имущества.

По взаимному согласию супругов брачный договор может быть изменён или расторгнут в любое время (п. 1 ст. 43 СК РФ). Как сам брачный договор, так и вносимые в него изменения, а также распоряжение договором заключаются в письменной форме.

В случае возникновения спора по содержанию брачного договора или существенного нарушения условий брачного договора по спорным вопросам супруги обращаются в суд.

В соответствии с п.1 ст. 44 СК РФ брачный договор может быть признан судом недействительным полностью или частично как гражданско-правовая сделка с соблюдением ст. 166, 167, 169, 178, 179 ГК РФ.

Раздел общего имущества супругов, основания и порядок регламентируются ст. 38 СК РФ. Что касается раздела имущества лиц, состоящих в фактических брачных отношениях, то вопросы раздела их имущества разрешаются в соответствии со ст. 252 ГК РФ, в порядке раздела имущества, находящегося в долевой собственности.

Для раздела имущества супругов применяется трехлетний срок исковой давности (п. 7 ст. 38 СК РФ).

Обязательства супругов (долги супругов) могут быть личными и общими.

К личным обязательствам супругов относятся те, которые возникли самостоятельно у каждого из них:

1. до государственной регистрации заключения брака;
2. после заключения брака, но в целях удовлетворения сугубо личных потребностей супругов;
3. вследствие долгов, обременяющих имущество, перешедшее по наследству во время брака одного из супругов (долг наследователя), или другое раздельное имущество одного из супругов;
4. вследствие причинения вреда супругом другим лицам;
5. вследствие неисполнения супругом алиментных обязательств в отношении детей от другого брака или членов семьи.
6. из других оснований, порождающих обязательства, тесно связанные с личностью должника.

Общие обязательства супругов – это те обязательства, которые возникли по инициативе обоих супругов в интересах всей семьи (из договора займа, договора купли-продажи и т.п.).

По общим обязательствам супругов взыскание обращается на их общее имущество (п. 2 ст. 45 СК РФ).

Порядок государственной регистрации рождения ребёнка определён Законом «Об актах гражданского состояния». Закон устанавливает различные процедуры удостоверения происхождения детей от конкретных мужчины и женщины в зависимости от следующих основных обстоятельств:

- родители ребёнка состоят в браке (п. 2 ст. 48 СК РФ);
- родители ребёнка не состоят в браке, но отец добровольно признал своё отцовство в отношении ребёнка, рождённого вне брака (п. 3 ст. 48 СК РФ);
- родители ребёнка не состоят в браке, и отец добровольно не признал своё отцовство в отношении ребёнка, рождённого вне брака (ст. 49 СК РФ).

В соответствии с п. 1 ст. 48 СК РФ происхождение ребёнка от матери (материнство) устанавливается на основании документов, подтверждающих рождение ребёнка матерью в медицинском учреждении, а в случае рождения ребёнка в медицинском учреждении – на основании медицинских документов, свидетельских показаний или на основании иных доказательств.

Презумпция же отцовства супруга матери ребёнка основана на факте государственной регистрации заключения брака супругов.

Поэтому при рождении ребёнка от лиц, состоящих между собой в браке, отцом ребёнка согласно п. 2 ст. 48 СК РФ признаётся муж матери ребёнка, если не доказано иное в судебном порядке.

Добровольное установление отцовства – это юридический акт отца ребёнка, не состоящего в браке с его матерью.

Если родители не состоят в зарегистрированном браке, то в соответствии со ст. 49 Закона «Об актах гражданского состояния» подаётся в орган ЗАГСа совместное заявление об установлении отцовства, подписанное матерью и от-

цом, что подтверждает признание отцовства лицом, не состоящим в браке с матерью ребёнка, и согласие матери на установлении отцовства.

Пункт 3 ст. 48 СК РФ теперь допускает возможность предварительной подачи не состоящими в браке родителями будущего ребенка совместного заявления в орган ЗАГСа по месту их жительства об установлении отцовства во время беременности матери (п. 3 ст. 48 СК РФ).

В соответствии с п. 4 ст. 48 СК РФ отцовство может быть установлено в отношении лица, достигшего возраста восемнадцати лет, но допускается такой юридический акт только с его согласия.

Необходимым условием установления отцовства лица в судебном порядке закон (ст. 49 СК РФ) определяет следующие обстоятельства:

1. отсутствие зарегистрированного брака между родителями ребёнка;
2. отсутствие совместного заявления родителей или отца ребёнка в орган ЗАГСа об установлении отцовства;
3. отсутствие согласия органа опеки и попечительства на установление отцовства по заявлению отца ребёнка в случае смерти матери, признания её недееспособной, невозможности установления места нахождения матери или в случае лишения её родительских прав.

Установление отцовства в судебном порядке чаще всего происходит по иску матери ребёнка, но ст. 49 СК РФ предусмотрела возможность подачи заявления в суд об установлении отцовства и отцом ребёнка в случае: 1) если мать ребёнка отказалась подать совместное с отцом ребёнка заявление в орган ЗАГСа об установлении отцовства; 2) если мать умерла, признана недееспособной, невозможно установить место её нахождения, либо она лишена родительских прав, а орган опеки и попечительства не дал согласия на установление отцовства в органе ЗАГС только на основании заявления отца ребёнка (п. 3 ст. 48 СК РФ).

Лица, состоящие в браке и давшие своё согласие в письменной форме на применение метода искусственного оплодотворения или на имплантацию эмбриона, в случае рождения у них ребёнка в результате применения этих методов записываются его родителями в книге записей актов гражданского состояния о рождении.

Лица, состоящие в браке между собой и давшие своё согласие в письменной форме на имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания, могут быть записаны родителями ребёнка только с согласия женщины, родившей ребёнка (суррогатной матери), п. 4 ст. 51 СК РФ.

Оспаривание отцовства (материнства), ст. 52 СК РФ возможно в случаях, когда в книге записей о рождении отцом (матерью) записано не то лицо, которое фактически им (ею) является. Требование об исключении записи об отце, произведённой в актовой записи о рождении в соответствии с п. 1, 2 ст. 51 СК РФ и внесении новых сведений об отце (т.е. об установлении отцовства другого лица) рассматривается судом в исковом производстве.

Суд, рассматривая требования об оспаривании отцовства (материнства), должен установить, является ли лицо, записанное отцом (матерью) ребёнка, его биологическим отцом (матерью). Суд при этом принимает во внимание любые представленные сторонами доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребёнка от конкретного лица.

*Характерной особенностью родительских прав, рассматриваемых и закрепляемых СК РФ, является то, что они органически включают не только собственные права, но и обязанности родителей.* Поэтому родители не только вправе, но и обязаны осуществлять родительские права.

Оба родителя имеют равные права и несут равные обязанности, предусмотренные законом в отношении своих несовершеннолетних детей (родительские права).

Родительские права прекращаются по достижении детьми возраста 18 лет, а также при вступлении несовершеннолетних детей в брак и в других установленных законом случаях приобретения детьми полной дееспособности до достижения ими совершеннолетия (ст. 61 СК РФ).

*К личным неимущественным правам* родителей относятся: право на воспитание и образование детей; право на защиту прав и интересов детей; право на защиту родительского права, право дать ребёнку имя, фамилию, право изменить ребёнку имя и фамилию до достижения им возраста четырнадцати лет.

Родители обязаны осуществлять свои права в отношении детей в установленном законом порядке и в соответствии с их интересами. Интерес ребёнка – это его потребность в создании условий, необходимых для надлежащего воспитания, содержания, образования, подготовки к самостоятельной жизни, благополучного развития. Родительские права являются неотъемлемыми.

Родительские обязанности соответствуют правам несовершеннолетних детей. Так, ребёнок имеет право на имя и фамилию, поэтому родитель обязан сразу после рождения ребёнка зарегистрировать и присвоить ему фамилию, имя, отчество в предусмотренном законом порядке. Праву ребёнка на защиту соответствует обязанность родителей защищать права и интересы ребёнка. Вместе с тем обязанности родителя по отношению к ребёнку и его правам совпадают с правами родителя (например, по защите ребёнка). За ненадлежащее исполнение родительских прав и обязанностей к ним могут быть применены определённые санкции.

При осуществлении родительских прав и обязанностей между родителями могут возникнуть споры по поводу воспитания детей, которые разрешаются родителями по взаимному согласию родителей.

Некоторые споры, например, об определении места жительства детей при раздельном проживании родителей (п. 3 ст. 65 СК РФ) и об осуществлении родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребёнка (п. 2 ст. 66 СК РФ) разрешаются судом.

Несовершеннолетние дети имеют установленные законом права: 1) право жить и воспитываться в семье (ст. 54 СК РФ); 2) право на общение с родителями и другими родственниками (ст. 55 СК РФ); 3) право на защиту (ст. 56 СК); 4) право выражать своё мнение (ст. 57 СК РФ); 5) право на имя отчество и фамилию (ст. 58 СК РФ).

Далее преподаватель подробно рассказывает, в чем выражается осуществление прав несовершеннолетних детей.

Поскольку лишение родительских прав может иметь место лишь в случае виновного поведения родителя, в задачи суда входит установление наличия вины.

*Статья 69 СК содержит исчерпывающий перечень оснований лишения родительских прав. К ним относятся:*

1. Уклонение родителей от выполнения своих обязанностей, в том числе злостное уклонение от уплаты алиментов.

2. Отказ родителя без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома (отделения) либо из иного лечебного учреждения, воспитательного учреждения, учреждения социальной защиты населения или из других аналогичных учреждений.

3. Злоупотребление родительскими правами.

Под злоупотреблением родительскими правами законодатель понимает использование этих прав в ущерб интересам детей. Злоупотребление совершается в форме активных действий и с умышленной формой вины. Например, принуждение работать, эксплуатация детей, создание препятствий в обучении, склонение к попрошайничеству, воровству, проституции, употреблению спиртных напитков или наркотиков, участию в религиозных сектах и т.п.

4. Жестокое обращение с детьми, в том числе осуществление физического или психического насилия над ними, покушение на их половую неприкосновенность;

5. Заболевание хроническим алкоголизмом или наркоманией.

6. Совершение умышленного преступления против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга.

Статья 70 СК содержит перечень лиц, которые имеют право обратиться в суд с иском о лишении родительских прав. Таким правом наделен один из родителей, независимо от того, проживает ли он вместе с ребенком; лица заменяющие родителей: усыновители, опекуны, попечители, приемные родители; прокурор; орган или учреждение, на которое возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей (органы опеки и попечительства, комиссии по делам несовершеннолетних, учреждения для детей сирот и детей, оставшихся без попечения родителей: дома ребенка, школы-интернаты, детские дома, дома инвалидов, социально-реабилитационные центры для несовершеннолетних, центры помощи детям, оставшимся без попечения родителей, территориальные центры социальной помощи семье и детям, социальные приюты для детей и подростков, интернаты для детей с физическими недостатками и др.)

Ответчиком по данным делам может выступать только родитель (родители), но не усыновители, опекуны (попечители), приемные родители, фактические воспитатели. В отношении усыновителей в случае неисполнения ими своих обязанностей установлена процедура отмены усыновления, опекуны же (попечители) отстраняются от выполнения своих обязанностей, с приемными родителями расторгается договор.

Чаще всего иск о лишении родителей (или одного из них) родительских прав предъявляется прокурором или органом опеки и попечительства. Эти же лица обязательно присутствуют при рассмотрении дел о лишении родительских прав с целью обеспечить максимальные гарантии соблюдения прав как ребенка, так и родителя.

При решении вопроса о лишении родительских прав обязательным документом в деле является акт обследования условий жизни несовершеннолетнего или акт обследования жилищно-бытовых условий семьи. Данный акт представляется органом опеки и попечительства, он же представляет суду свое заключение по вопросу целесообразности лишения виновного родителя родительских прав.

*Последствием лишения родительских прав является утрата всех имущественных и личных неимущественных прав, основанных на факте родства с ребенком.* К таким правам, в частности, относятся: право на воспитание детей, защиту их интересов, на истребование детей от других лиц, право на получение содержания от совершеннолетних детей, на наследование по закону после смерти детей и другие права.

Однако правовая связь с ребенком окончательно не прерывается. Поскольку такая санкция, как лишение родительских прав, направлена в первую очередь на защиту интересов ребенка, то было бы несправедливо лишать пострадавшего ребенка возможности получать от виновного родителя содержание. Поэтому закон сохраняет за ребенком право на получение содержания от бывшего родителя и обязанность родителя содержать ребенка. Ребенок сохраняет и иные имущественные права, основанные на факте родства с родителями и другими родственниками, в частности право собственности на жилое помещение или право пользования жилым помещением, а также право на получение наследства.

СК предусматривает две группы оснований ограничения родительских прав, критерием разграничения которых является наличие или отсутствие вины родителей.

Во-первых, ограничение родительских прав возможно, если оставление ребенка с родителями (одним из них) опасно для ребенка по обстоятельствам, от родителей не зависящим. К таковым, прежде всего, относятся психическое или иное тяжелое заболевание родителя, стечение крайне неблагоприятных обстоятельств и др.

К другой группе оснований для ограничения родительских прав законодатель отнес случаи виновного поведения родителей. Если орган опеки и попечительства, прокурор и суд придут к выводу, что родитель не выполняет свои родительские обязанности, либо злоупотребляет своими родительскими правами, либо каким-нибудь иным образом посягает на права и интересы ребенка, но при этом в его действиях не усматривается достаточных оснований для лишения родительских прав, суд может вынести решение об ограничении родительских прав.

В данном случае эта санкция будет носить предупредительный характер. Если родители (один из них) не изменят свое поведение, орган опеки и попечительства по истечении шести месяцев после вынесения судом решения об ограничении родительских прав обязан предъявить иск о лишении родительских прав. В случаях, если потребуется более срочное применение такой санкции, орган опеки и попечительства вправе предъявить иск о лишении родительских прав и до истечения этого срока.

Иными словами, ограничение родительских прав в одних случаях может выступать в виде предупредительной санкции, предшествующей лишению родительских прав, а в других - выполнять функцию самостоятельной санкции,

достаточной для того, чтобы воздействовать на виновного родителя с целью изменения его поведения.

В ст. 73 СК определен круг лиц, которые вправе предъявлять иск об ограничении родительских прав. Этот круг шире по сравнению с перечнем лиц, имеющих право заявлять требования о лишении родительских прав. Во-первых, таким правом наделены близкие родственники ребенка (и в первую очередь другой родитель), во-вторых, иск может быть предъявлен теми органами и учреждениями, на которые законом возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей, в-третьих, с таким требованием могут обратиться дошкольные образовательные и общеобразовательные учреждения, и, наконец, в-четвертых, иск может быть предъявлен прокурором.

Ограничение родительских прав, как и лишение, производится только в судебном порядке. В делах об ограничении родительских прав обязательно участие представителя органа опеки и попечительства и прокурора. Орган опеки и попечительства, так же как и в делах о лишении родительских прав, представляет суду акт обследования условий жизни несовершеннолетнего и дает заключение о целесообразности ограничения родителя в правах. Только так можно максимально полно защитить права как ребенка, так и родителя-ответчика. В результате ограничения родительских прав родители утрачивают право на личное воспитание ребенка, а также право на льготы и государственные пособия, установленные для граждан, имеющих детей. Таким образом, основной задачей ограничения родительских прав является ограждение ребенка от контактов с родителем, которые могут быть вредны для ребенка. Эта цель достигается в результате отобрания ребенка и передачи его другому родителю, опекуну, в приемную семью или помещения в детское учреждение.

Ребенок, в отношении которого родители ограничены в родительских правах, сохраняет все имущественные права, основанные на факте родства с родителями и другими родственниками, в том числе право на получение содержания от родителей и право наследования.

Родители, ограниченные в родительских правах, не утрачивают права на получение содержания от детей после достижения ими совершеннолетия, а также права наследовать после своих детей.

В случае отпадения оснований, в силу которых родители были ограничены в правах, суд может вынести решение об отмене ограничения прав и возвращении ребенка родителям. Иск об отмене ограничения родительских прав может предъявить только сам родитель, ограниченный в правах. Однако если суд придет к выводу, что возвращение ребенка родителям противоречит интересам ребенка, он вправе отказать в удовлетворении иска.

Защита прав и интересов детей в случаях смерти родителей, лишения их родительских прав, ограничения их в родительских правах, признания родителей недееспособными, болезни родителей, длительного отсутствия родителей, уклонения родителей от воспитания детей или от защиты их прав и интересов, в том числе при отказе родителей взять своих детей из воспитательных учреждений, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты населения и



других аналогичных учреждений, а также в других случаях отсутствия родительского попечения возлагается на органы опеки и попечительства.

Должностные лица учреждений (дошкольных образовательных учреждений, общеобразовательных учреждений, лечебных учреждений и других учреждений) и иные граждане, располагающие сведениями о детях, оставшихся без попечения родителей, обязаны сообщить об этом в ООП по месту фактического нахождения детей.

Орган опеки и попечительства в течение 3 дней со дня получения таких сведений обязан провести обследование условий жизни ребенка и при установлении факта отсутствия попечения его родителей или его родственников обеспечить защиту прав и интересов ребенка до решения вопроса о его устройстве.

Руководители воспитательных учреждений, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты населения и других аналогичных учреждений, в которых находятся дети, оставшиеся без попечения родителей, обязаны в 7-дневный срок со дня, когда им стало известно, что ребенок может быть передан на воспитание в семью, сообщить об этом в орган опеки и попечительства по месту нахождения данного учреждения.

ООП в течение месяца со дня поступления указанных сведений обеспечивает устройство ребенка. При невозможности передать ребенка на воспитание в семью направляет сведения о таком ребенке по истечении указанного срока в соответствующий орган исполнительной власти субъекта РФ, для учета в региональном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей.

Орган исполнительной власти субъекта РФ в течение месяца со дня поступления сведений о ребенке организует его устройство в семью граждан, проживающих на территории данного субъекта РФ. При отсутствии такой возможности направляет указанные сведения в федеральный орган исполнительной власти, определяемый Правительством РФ, для учета в федеральном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, и оказания содействия в последующем устройстве ребенка на воспитание в семью граждан РФ, постоянно проживающих на территории РФ.

Региональные и федеральный банки данных составляют государственный банк данных о детях, оставшихся без попечения родителей.

Воспитание детей в семье является приоритетной формой устройства и воспитания детей, особенно детей, оставшихся без попечения родителей. Усыновление (удочерение), опека и попечительство, приёмная семья – это формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, в семью. При отсутствии такой возможности дети определяются в учреждения для детей-сирот или детей, оставшихся без попечения родителей, всех типов (воспитательные учреждения, в том числе детские дома семейного типа, лечебные учреждения, учреждения социальной защиты населения и другие аналогичные учреждения).

Иные формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, могут быть предусмотрены законами субъектов РФ.

*Алиментные обязательства* порождают лишь те юридические факты, которые лежат в основе семейных отношений. Это брак, родство, свойство, договор. Непосредственно в силу закона алиментное обязательство не возникает. Закон

лишь предусматривает факты, с наличием которых связывается обязанность по содержанию.

Плательщик алиментов – физическое лицо, обязанное в соответствии с законом или соглашением к уплате алиментов, состоящее в семейно-правовой связи с получателем алиментов. Должен обладать алиментоспособностью, т.е. возможностью самостоятельно исполнять свою обязанность по уплате алиментов.

Получатель алиментов – физическое лицо, имеющее право в силу закона или соглашения на получение алиментов, состоящее в семейно-правовой связи с плательщиком алиментов. Законные представители получателя алиментов не являются управомоченной стороной.

Виды алиментных обязательств.

По субъектному составу:

- алиментные обязательства родителей и детей;
- алиментные обязательства супругов и бывших супругов;
- алиментные обязательства иных членов семьи.

Первые два вида алиментных обязательств составляют первую очередь алиментных обязательств. Третий вид образует вторую очередь алиментных обязательств. Определение очереди алиментного обязательства имеет важное значение. Первоначально возлагается обязанность по уплате алиментов на субъектов 1 очереди. В случае, если субъектов 1 очереди нет или с них невозможно взыскать алименты, то привлекаются к уплате алиментов субъекты 2 очереди.

Алиментные обязательства родителей по содержанию детей.

Основанием возникновения алиментной обязанности родителей является родство или отношения усыновления. Родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей и совершеннолетних нетрудоспособных детей. Порядок и форма предоставления содержания несовершеннолетним детям определяются родителями самостоятельно. Если родители не предоставляют содержание своим несовершеннолетним детям, средства на содержание несовершеннолетних детей (алименты) взыскиваются с родителей в судебном порядке.

По общему правилу размер алиментов устанавливается в долевом отношении к заработной плате и иному доходу родителей. На 1 ребенка – одна четверть, на 2 детей – одна треть, на 3 и более детей – половина. Размер этих долей может быть уменьшен или увеличен судом с учетом материального и семейного положения сторон и иных заслуживающих внимание обстоятельств.

Алименты могут быть взысканы в твердой денежной сумме, (ст.83 СК) в следующих случаях:

- родители имеют непостоянный, нерегулярный заработок или иной доход;
- родители получают доходы в натуре;
- родители получают доход в иностранной валюте;
- родители не имеют никакого дохода;
- когда взыскание алиментов в долях к заработку невозможно, затруднительно или существенно нарушает интересы одной из сторон;
- дети остаются при каждом из родителей. Более обеспеченный родитель выплачивает разницу менее обеспеченному родителю.

Алименты взыскиваются в пользу другого родителя (усыновителя), или опекуна (попечителя) или приемного родителя. Если же дети помещены в воспитательные и иные подобные учреждения, то алименты зачисляются на счета учреждения, где учитываются отдельно по каждому ребенку. Учреждения вправе помещать эти денежные средства в банки для получения дохода. 50% полученного дохода используется на содержание всех детей данного учреждения. Оставшиеся 50% дохода и суммы алиментов не используются учреждениями, а накапливаются. После оставления детьми учреждения, накопленные средства зачисляются на счет ребенка, открытого на его имя.

Алименты взыскиваются с любых видов доходов, которые получает плательщик. Перечень видов заработка и иных доходов, из которых взыскиваются алименты на несовершеннолетних детей, определяется Правительством РФ (постановление №841 от 18.07.1996 г.).

Алиментная обязанность родителей по содержанию совершеннолетних нетрудоспособных детей.

Условиями возникновения данной обязанности является:

1. нетрудоспособность совершеннолетних детей; Нетрудоспособными признаются инвалиды 1 и 2 групп, в некоторых случаях инвалиды 3 группы, а также лица, достигшие пенсионного возраста.

2. нуждаемость в материальной помощи – недостаток необходимых средств для поддержания нормальной жизнедеятельности лица. Понятие нуждаемости закон не определяет. Прожиточный минимум невозможно использовать в качестве жесткого критерия для определения нуждаемости. Нуждаемость определяется судом в каждом конкретном случае с учетом всех обстоятельств.

Размер алиментов определяется в твердой денежной сумме, подлежат уплате ежемесячно. Размер суммы определяется индивидуально, исходя из материального и семейного положения сторон и других заслуживающих внимание обстоятельств.

## ОСНОВЫ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

*Понятие, предмет и метод правового регулирования образовательных отношений*

Под правовым регулированием в узком смысле понимается воздействие норм права (системы правовых норм), других специально-юридических средств на поведение людей и на общественные отношения в целях их упорядочения и прогрессивного развития<sup>1</sup>.

«Образовательное право сформировалось в процессе регулирования важнейшей сферы общественной жизни - сферы образования. Объектом регулирования образовательного права являются общественные отношения, являющиеся элементом сферы образования».<sup>2</sup>

Предмет комплексной отрасли права не является однородным (впрочем, то же можно сказать и о предмете многих самостоятельных отраслей).

По мнению Д. А. Ягофарова основным предметом правового регулирования выступает сама система образования и все множество образовательных подсистем и их составляющие, выражающиеся в различного рода и вида образовательных отношениях, а непосредственным предметом правового регулирования в сфере образования выступают образовательные отношения, т.е. процесс и результат осуществления людьми социальных актов по установлению между собой определенных образовательных связей.<sup>3</sup>

Сказанное дает основание для выделения основных видов образовательных отношений как предмета правового регулирования:

1) между органами государственной власти и образовательными учреждениями по поводу управления образованием (лицензирования их деятельности, аттестации и аккредитации и т. д.). Эти отношения регулируются в том числе нормами административного права;

2) по финансовому обеспечению деятельности образовательных учреждений (в том числе по бюджетному финансированию). Эти отношения регулируются нормами финансового права;

3) связанные с созданием образовательных учреждений, их реорганизацией и ликвидацией. Эти гражданско-правовые отношения регулируются нормами гражданского права;

4) между образовательным учреждением и преподавателями, органами управления образованием и его работниками. Отношения, регулируемые нормами трудового права.<sup>4</sup>

---

<sup>1</sup> Теория государства и права. Учебник для юридических вузов и факультетов / под ред. проф. С. С. Алексеева. М.: Норма, 2004. С. 351

<sup>2</sup> Шкатулла В. И. Образовательное право России: учебник для вузов / В. И. Шкатулла. М.: Юстицинформ, 2015. С. 44

<sup>3</sup> Ягофаров Д. А. Нормативно-правовое обеспечение образования. Правовое регулирование системы образования: учеб. пособие для вузов, обучающихся по пед. специальностям. М.: Изд-во ВЛАДОС-ПРЕСС, 2008. С. 72-73

<sup>4</sup> Федорова М. Ю. Образовательное право: учебное пособие для вузов. М.: Гуманитар. изд. центр ВЛАДОС, 2003. С. 36

Собственно педагогические отношения составляют ядро предмета правового регулирования образовательного права. Для регулирования педагогических отношений необходимы специфические правовые нормы, а в ряде случаев они регулируются также и нормами профессиональной педагогической этики. Нельзя отрицать наличия в таких отношениях координационных, горизонтальных связей. Наиболее ярким примером здесь могут быть отношения между обучающимся и педагогом, который должен обеспечить заинтересованный, творческий подход ученика к освоению образовательной программы, создать благоприятную психологическую обстановку для организации учебного процесса. Преподаватель в данном случае, выполняя свои трудовые обязанности, одновременно реализует обязанности образовательного учреждения. При этом учреждение, будучи работодателем, несет ответственность за действия преподавателя, предпринятые им при осуществлении обязанностей по трудовому договору (ст. 1068 ГК РФ). Таким образом, *педагогическими можно признать отношения между обучающимся и образовательным учреждением (педагогом, преподавателем, воспитателем), возникающие в рамках образовательного процесса в целях обучения и воспитания обучающегося.*

Все иные отношения (управленческие, трудовые, финансовые и др.) играют лишь вторичную, вспомогательную роль, поскольку их главная цель – обслуживание и/или обеспечение педагогических отношений. В данной связи говорят об объективности существования двух типов отношений, подлежащих урегулированию возможностями права: *рецепционных* (связанных непосредственно с организацией и управлением образовательной деятельностью образовательного, т.е. педагогического, процесса) и *комиторных* (связанных с необходимостью материального, кадрового, финансового и иного рода обеспечением деятельности по достижению образовательных целей и задач).

Метод образовательного права представляет собой оригинальную комбинацию различных способов и приемов регулирования соответствующих общественных отношений. Для этого применяются три общеправовых способа правового регулирования: дозволение, запрет, позитивное обязывание.<sup>1</sup> Широко применяются такие способы, как рекомендование и стимулирование (поощрение).

#### *2 Субъекты, объект и содержание образовательных правоотношений*

Одним из критериев оценки метода любой отрасли права является характер общего юридического положения субъектов. Существуют важные *особенности правового положения субъектов образовательного права.*

Для *образовательных учреждений* как юридических лиц это – *специальная правоспособность*, предполагающая наличие у него лишь таких прав и обязанностей, которые соответствуют целям его деятельности и прямо зафиксированы в его учредительных документах.

Для *несовершеннолетних обучающихся* *правоспособность* возникает в разное время для разных видов образования. *Возрастной критерий* имеет весьма условное значение. Применительно к *дееспособности* действуют общие правила, установленные гражданским законодательством. Но есть группы отношений, в которых обучающиеся участвуют самостоятельно, а не через представителя, независимо от наличия у них дееспособности. Наиболее показательным примером являются

<sup>1</sup> Алексеев С. С. Общая теория права / С. С. Алексеев. М.: Изд-во Проспект, 2008. С. 217.

отношения школьного самоуправления и подобные. Например, ребенок-первоклассник может участвовать в классном собрании, в выборах старосты класса (если это предусмотрено уставом школы или положением о школьном самоуправлении). Необходимо подчеркнуть, что эти отношения не носят имущественного характера. Их можно определить как организационные отношения, или отношения самоуправления. Шкатулла В. И., рассматривая положение несовершеннолетних в образовательных правоотношениях, говорит о том, что в педагогические правоотношения несовершеннолетние вступают с момента поступления в образовательную организацию, и это может быть ясельный возраст. Однако, «в Федеральном законе «Об образовании в Российской Федерации», к сожалению, нет статьей о дееспособности несовершеннолетних в образовательных правоотношениях, что представляется одним из главных недостатков Закона и говорит о том, что законодательство находится в процессе становления, особенности метода правового регулирования только формируются».<sup>1</sup>

В любом случае обучающиеся выступают в роли центральных субъектов педагогических правоотношений, так как по отношению к ним определяются конкретные цели деятельности образовательного учреждения, цели обучающей деятельности педагогов. Относительно обучающихся формулируется заказ на образовательные услуги со стороны родителей. Правосубъектность несовершеннолетних в образовательном правоотношении представляет единство их правоспособности и дееспособности. При этом, как отмечает Д. Я. Ягофаров,<sup>2</sup> специфика образовательных правоотношений заключается в том, что в сфере образования и правоспособность, и дееспособность принадлежат только лично каждому индивиду, но не его законным представителям: никто не может получить образование (учиться) вместо кого-то. Родитель (законный представитель) может представлять своего несовершеннолетнего ребенка в вопросах оплаты, выбора образовательного учреждения или формы обучения до получения последним основного общего образования, т. е. тех, которые предшествуют образовательному процессу, либо сопровождают или обеспечивают его.

Однако субъективному праву всегда соответствует установленная объективным правом обязанность, так как по общему правилу права одних лиц удовлетворяются через обязанности других. В этом смысле относительно прав обучающихся образовательное учреждение обязано ознакомить поступающего на обучение и/или его родителей с уставом, а также обеспечить доступ обучающихся и их родителей к уставу школы, вывесив его на видном месте (п. 4 ст. 9 Федерального закона «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации»)<sup>3</sup>. Кроме того, на образовательное учреждение в лице должностных лиц возлагается обязанность ознакомить учащихся с Правилами поведения обучающихся, Правилами о поощрениях и взысканиях, Декларацией прав учащихся-

<sup>1</sup> Шкатулла В. И. Образовательное право России: учебник для вузов / В. И. Шкатулла. М.: Юстицинформ, 2015. С. 67.

<sup>2</sup> Ягофаров Д. А. и др. Образовательное нормотворчество и проблемы кодификации российского законодательства об образовании: монография / Д. А. Ягофаров, Н. Н. Хридина, Е. А. Васильченко. Екатеринбург: Уральское издательство, 2007.

<sup>3</sup> Федеральный закон Российской Федерации от 24 июля 1998 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации». Принят Государственной Думой 3 июля 1998 г. Одобрен Советом Федерации 9 июля 1998 г. // Российская газета. 1998. 5 августа

ся, отражающей и комментирующей права ученика в соответствии с Конституцией России, Конвенцией о правах ребенка и законодательством Российской Федерации, т. е. с локальными актами, закрепляющими права и обязанности обучающихся. Родители в этом случае обязаны выполнить свои функции по разъяснению своим детям положений устава ОУ и названных локальных актов, для чего должны первоначально сами с ними ознакомиться.

В ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» 2012 г. (ст. 2 п.15) предлагается следующее определение понятию обучающийся: обучающийся – физическое лицо, осваивающее образовательную программу<sup>1</sup>.

В ходе образовательного процесса обучающиеся вступают в правоотношение с другими институальными и индивидуальными субъектами этой деятельности: собственно образовательным учреждением и педагогами. В. В. Спасская относит к субъектам образовательного правоотношения и родителей (законных представителей), которые призваны решать вспомогательные вопросы и имеют собственные права и обязанности. С педагогической точки зрения все названные субъекты образовательного правоотношения имеют свои специфические функции в образовательной процессе<sup>2</sup>. Их успешное функциональное взаимодействие обеспечивает достижение целей образования.

Правовые отношения в образовательном процессе возникают относительно объекта этих отношений. Объектом правового отношения названных субъектов будет выступать то, на что направлены их субъектные права и юридические обязанности. М. В. Сырых в качестве объекта образовательных правоотношений видит системные, политематические знания, навыки, умения, приобретенные гражданином в процессе обучения и воспитания, уровень которых отвечает требованиям государственного образовательного стандарта и удостоверяется документом о соответствующем образовании.<sup>3</sup> В качестве объекта рассматриваемого правоотношения В. В. Спасская называет планируемый результат освоения образовательной программы, т. е. знания, умения, навыки, ключевые компетенции. При этом образовательная программа, определяющая признаки, параметры, состояние объекта, по поводу которого устанавливается конкретное правоотношение, вырабатывается направление, в котором будет осуществляться правовая деятельность его участников, является и образом объекта образовательного правоотношения. Объектами рассматриваемого правоотношения выступают также и условия, обеспечивающие качество и эффективность образовательного процесса (в том числе учебной работы самого обучающегося), качество обучения и воспитания, соответствующие установленным правовым требованиям процессу и результатам учебной работы учащихся и педагогическому труду учителя (преподавателя) и доминирующим в обществе позитивным моральным ценностям и нормам.

*Понятие образовательной организации.*

ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» 2012 г. вводится понятие *организаций, осуществляющих образовательную деятельность* (ст. 2, п. 20) – это образо-

<sup>1</sup> Федеральный закон «Об образовании в Российской Федерации» от 29 декабря 2012 г. // Информационно-правовая система «Консультант Плюс»

<sup>2</sup> Спасская В. В. Образовательные правоотношения: вопросы теории: монография. М., 2005. С. 79

<sup>3</sup> Сырых В. М. Введение в теорию образовательного права. М., 2002. С. 31

вательные организации, а также организации, осуществляющие обучение. Кроме того, к организациям, осуществляющим образовательную деятельность, приравниваются *индивидуальные предприниматели*, осуществляющие индивидуальную деятельность, если иное не установлено настоящим Федеральным законом. В системе организаций, осуществляющих образовательную деятельность, выделяются образовательные организации и организации, осуществляющие обучение. В свою очередь *образовательная организация* определяется как некоммерческая организация, осуществляющая на основе лицензирования образовательную деятельность в качестве основного вида деятельности в соответствии с целями, ради достижения которых такая организация создана (ст. 2, п. 18). К *организациям, осуществляющим обучение*, будут относиться юридические лица, осуществляющие на основании лицензии наряду с основной деятельностью образовательную деятельность в качестве дополнительной (ст. 2, п. 19). *Соответственно к образовательным организациям будут относиться все некоммерческие организации, реализующие основные образовательные программы и (или) дополнительные образовательные программы в качестве основного вида деятельности.* В целом такие изменения в законодательстве приводят к повышению разнообразия образовательных организаций, а значит и к более полному удовлетворению образовательных запросов граждан, предприятий, муниципальных образований.

Под *уровнем образования* в ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» 2012 г. понимается завершенный цикл образования, характеризующийся определенной единой совокупностью требований (ст. 2, п. 4). Реализация (достижение) такого минимума фиксируется соответствующими официальными документами об образовании того или иного уровня (справки, аттестат, дипломы и др.). Согласно п.п. 4, 5, 6 ст. 10 ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» 2012 г. в Российской Федерации устанавливаются следующие уровни общего образования:

- 1) дошкольное образование;
- 2) начальное общее образование;
- 3) основное общее образование;
- 4) среднее общее образование.

Уровни профессионального образования:

- 1) среднее профессиональное образование;
- 2) высшее образование – бакалавриат;
- 3) высшее образование – специалитет, магистратура;
- 4) высшее образование – подготовка кадров высшей квалификации.

А также в Российской Федерации реализуется дополнительное образование детей и взрослых и дополнительное профессиональное образование<sup>1</sup>. Таким образом, новым законодательством исключается уровень начального профессионального образования.

Учредителем образовательной организации (далее - учредитель) могут быть (ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием правового положения государ-

---

<sup>1</sup> Федеральный закон «Об образовании в Российской Федерации» от 29 декабря 2012 г. // Информационно-правовая система «Консультант Плюс».



ственных (муниципальных) учреждений» *Принят Государственной Думой 23 апреля 2010 года, Статья 3*)<sup>1</sup>;

1. Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования;

2. российские и иностранные коммерческие организации, а также объединения указанных юридических лиц (ассоциации и союзы);

3. российские и иностранные некоммерческие организации, в том числе общественные объединения и религиозные организации, а также объединения указанных юридических лиц (ассоциации и союзы);

4. физические лица.

Допускается совместное учредительство негосударственных образовательных организаций.

Образовательные организации могут быть государственными, муниципальными, негосударственными (частными учреждениями, в том числе учреждениями общественных объединений и религиозных организаций).

Государственным является образовательная организация, созданная Российской Федерацией (далее – федеральное государственное образовательное учреждение) или субъектом Российской Федерации (далее – государственное образовательное учреждение, находящееся в ведении субъекта Российской Федерации).

Муниципальным является образовательная организация, созданная муниципальным образованием.

Негосударственным (частным) является образовательная организация, созданная в соответствии с настоящим Федеральным законом собственником (гражданином (гражданами) и (или) юридическим лицом (юридическими лицами), за исключением Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований.

В соответствии со статьей 6 ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием правового положения государственных (муниципальных) учреждений» типами по организационно-правовой форме государственных, муниципальных учреждений признаются автономные, бюджетные и казенные учреждения.

*Казенное учреждение* – это «государственное (муниципальное) учреждение, осуществляющее оказание государственных (муниципальных) услуг, выполнение работ и (или) исполнение государственных (муниципальных) функций в целях обеспечения реализации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти (государственных органов) или органов местного самоуправления, финансовое обеспечение деятельности которого осуществляется за счет средств соответствующего бюджета на основании бюджетной сметы».

*Бюджетное учреждение* – это «некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях обеспечения ре-

---

<sup>1</sup> Федеральный закон от 8 мая 2010 г. № 83-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в связи с совершенствованием правового положения государственных (муниципальных) учреждений». Принят Государственной Думой 23 апреля 2010 года. Одобрен Советом Федерации 28 апреля 2010 г. // Российская газета - Федеральный выпуск. 2010. № 5179. 12 мая

лизации предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий соответственно органов государственной власти (государственных органов) или органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах».

Определение *автономного учреждения* содержится в Федеральном законе от 03.11.2006 № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях»<sup>1</sup>. Согласно данному закону автономное учреждение - это «некоммерческая организация, созданная Российской Федерацией, субъектом Российской Федерации или муниципальным образованием для выполнения работ, оказания услуг в целях осуществления предусмотренных законодательством Российской Федерации полномочий органов государственной власти, полномочий органов местного самоуправления в сферах науки, образования, здравоохранения, культуры, социальной защиты, занятости населения, физической культуры и спорта, а также в иных сферах в случаях, установленных федеральными законами».

ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» 2012 г. вводится несколько иная классификация образовательных организаций (ст. 23) по сравнению с ранее определяемой Законом РФ «Об образовании» 1192 г. К образовательным организациям, реализующим основные образовательные программы будут относиться: дошкольные образовательные организации; общеобразовательные организации; профессиональные образовательные организации, осуществляющие в качестве основной цели деятельности образовательную деятельность по образовательным программам среднего профессионального образования; образовательные организации высшего образования. Дополнительные образовательные программы будут реализовывать организации дополнительного образования, организации дополнительного профессионального образования. Кроме того, новым законодательством упрощается понятие вида образовательного учреждения. Вместо этого, согласно части 6 ст. 23 ФЗ «Об образовании в Российской Федерации» 2012 г., в наименовании образовательной организации могут использоваться наименования, указывающие на особенности осуществляемой образовательной деятельности (уровень и направленность образовательных программ, интеграция различных видов образовательных программ, содержание образовательной программы, специальные условия их реализации и (или) особые образовательные потребности обучающихся), а также дополнительно осуществляемые функции, связанные с предоставлением образования (содержание, лечение, реабилитация, коррекция, психолого-педагогическая поддержка, интернат, научно-исследовательская, технологическая деятельность и иные функции). Например, «Гимназия Корифей», Электро-механический колледж, Педагогический университет, Юридический университет. Таким образом в названии образовательной организации указывается на учредительство, организационно-правовую форму, уровень реализуемых основных или дополнительных образовательных программ как основного вида деятельности и направленность реализуемого образования (Муниципальное ав-

---

<sup>1</sup> Федеральный закон от 3 ноября 2006 г. № 174-ФЗ «Об автономных учреждениях». Принят Государственной Думой 11 октября 2006 г. Одобрен Советом Федерации 27 октября 2006 г. // Российская газета - Федеральный выпуск. 2006. № 4216. 8 ноября

тономное общеобразовательное учреждение гимназия № 210 «Корифей», Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Уральский государственный педагогический университет», Муниципальное автономное учреждение дополнительного образования Дом детского творчества Октябрьского района, Негосударственное образовательное учреждение средняя общеобразовательная школа «Индра»).

Необходимо также отметить, что новым законом определяется установление категорий «федеральный университет» и «национальный исследовательский университет» в отношении организаций высшего образования. Установление указанных категорий должно быть отражено в наименовании таких организаций (ст. 24, ч. 2).

*Регламентация деятельности образовательного учреждения.*

Согласно части 2 статьи 90 ФЗ «Об образовании в РФ» 2012 г. государственная регламентация образовательной деятельности включает в себя:

- 1) лицензирование образовательной деятельности;
- 2) государственную аккредитацию образовательной деятельности;
- 3) государственный контроль (надзор) в сфере образования.

Лицензированию не подлежат: образовательная деятельность, осуществляемая путем проведения разовых занятий различных видов (в т. ч. лекций, стажировок, семинаров) и не сопровождающаяся итоговой аттестацией и выдачей документов об образовании; деятельность по содержанию и воспитанию обучающихся и воспитанников, осуществляемая без реализации образовательных программ; деятельность индивидуальных предпринимателей, осуществляющих ее непосредственно, т. е. без найма работников. Деятельность различных кружков, секций, объединений, действующих в общеобразовательных учреждениях, лицензированию не подлежит, поскольку относится к внеурочной деятельности. Исключением является функционирование таких объединений, по итогам работы которых выдается документ об образовании<sup>1</sup>.

Действие данного Положения о лицензировании образовательной деятельности не распространяется на: образовательные учреждения Службы внешней разведки, Федеральной службы безопасности, Федеральной службы охраны Российской Федерации и в случае, если образовательное учреждение реализует образовательные программы, содержащие сведения, составляющие государственную тайну; Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова и Санкт-Петербургский государственный университет, а также федеральные университеты и университеты, в отношении которых устанавливается категория «национальный исследовательский университет» (см. Постановления Правительства РФ от 16.02.2011 N 87 и от 28.07.2011 N 626); частные образовательные организации, действующие на территории инновационного центра «Сколково» в соответствии с п. 2 ст. 17 Федерального закона «Об инновационном центре «Сколково».<sup>2</sup>

<sup>1</sup> Боровик В. Г. Лицензирование образовательной деятельности – новые требования // Нормативные документы образовательного учреждения». 2012. № 5.

<sup>2</sup> Постановление Правительства РФ от 28.10.2013 г. № 966 (ред. от 03.12.2015) «О лицензировании образовательной деятельности» // Информационно-правовая система «Консультант Плюс». URL:

Лицензирующими органами выступают федеральные органы исполнительной власти, осуществляющие функции по контролю и надзору в сфере образования, или органы исполнительной власти, осуществляющие переданные полномочия Российской Федерации в сфере образования.

Федеральные органы исполнительной власти (Федеральная служба по надзору в сфере образования и науки) выступают в качестве лицензирующего органа в отношении: образовательных организаций высшего образования; федеральных государственных профессиональных образовательных организаций, реализующих образовательные программы среднего профессионального образования в сфере обороны, в интересах органов внутренних дел, безопасности, ядерной энергетики, транспорта и связи ит. д. в соответствии с перечнем специальностей, утверждаемым Правительством РФ; российских образовательных организаций, расположенных за рубежом; иностранных образовательных организаций, осуществляющих образовательную деятельность по месту расположения филиала (пп. а п. 2 Положения).

Органы исполнительной власти субъектов РФ обеспечивают лицензирование государственных и муниципальных образовательных учреждений, расположенных на территории субъекта РФ (пп. б п. 2 Положения).

Для получения лицензии соискатель должен представить в лицензирующий орган следующие документы: заявление учредителя, оформленное в соответствии с частями 1 и 2 статьи 13 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности», а также документы (копии документов) и сведения, подтверждающие выполнение соискателем лицензии всех требований, предъявляемых при лицензировании образовательной деятельности, о которых говорилось выше (подробнее см. п. 10 Положения). таким образом, соискатель лицензии должен документально подтвердить возможность надлежащим образом и в надлежащих условиях осуществлять образовательную деятельность и поддерживать надлежащий уровень жизни обучающихся.

Лицензирующий орган может отказать соискателю лицензии или лицензиату в принятии документов к рассмотрению по существу, при наличии одного из *следующих оснований*:

1) лицензирование образовательной деятельности соискателя лицензии или лицензиата в соответствии с настоящим Федеральным законом не отнесено к компетенции лицензирующего органа;

2) для лицензирования заявлена образовательная деятельность по образовательным программам, которые соискатель лицензии или лицензиат в соответствии с настоящим Федеральным законом не вправе реализовывать;

3) наличие в соответствии с положением о лицензировании образовательной деятельности у лицензиата неисполненного предписания федерального органа исполнительной власти, осуществляющего функции по контролю и надзору в сфере образования, или органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации, осуществляющего переданные Российской Федерацией

полномочия по государственному контролю (надзору) в сфере образования (ч. 12 ст. 91 ФЗ «Об образовании в РФ» 2012 г.).

Законодательством устанавливается новый срок действия лицензии. Частью 4 статьи 9 Федерального закона от 04.05.2011 № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» установлен бессрочный характер лицензий, предоставляемый на виды деятельности, подлежащие лицензированию, в т.ч. и образовательную деятельность (п. 40 ч. 1 ст. 12 закона)<sup>1</sup>. Ранее лицензия выдавалась на срок, не превышающий 6 лет.

В результате прохождения процедуры лицензирования образовательное учреждение получает документ, подтверждающий наличие лицензии. Это бланк с соответствующими реквизитами, на котором напечатана лицензия. Данный документ имеет приложение, являющееся его неотъемлемой частью. Согласно ч. 4 ст. 91 ФЗ «Об образовании в РФ» 2012 г. в приложении к лицензии указываются сведения о видах образования, об уровнях образования (для профессионального образования также сведения о профессиях, специальностях, направлениях подготовки и присваиваемой по соответствующим профессиям, специальностям и направлениям подготовки квалификации), о подвидах дополнительного образования, а также адреса мест осуществления образовательной деятельности, за исключением мест осуществления образовательной деятельности по дополнительным профессиональным программам, основным программам профессионального обучения. По каждому филиалу организации, осуществляющей образовательную деятельность, оформляется отдельное приложение к лицензии с указанием также наименования и места нахождения такого филиала.

*Государственная аккредитация образовательной деятельности* проводится в соответствии со статьей 92 ФЗ «Об образовании в РФ» 2012 года, а также на основании «Положения о государственной аккредитации образовательной деятельности» (далее по тексту – Положении об аккредитации)<sup>2</sup>.

Целью государственной аккредитации образовательной деятельности является подтверждение соответствия осуществляемой образовательной деятельности, качества подготовки обучающихся по образовательным программам организациями, осуществляющими обучение, индивидуальными предпринимателями (за исключением предпринимателей, осуществляющих образовательную деятельность непосредственно) федеральным государственным образовательным стандартам или образовательным стандартам. Государственная аккредитация проводится в отношении основных образовательных программ, за исключением образовательных программ дошкольного образования. В Положении об аккредитации также устанавливается, что образовательная деятельность на территории инновационного центра «Сколково» осуществляется частными организациями, осуществляющими образовательную деятельность, без получения ими государственной аккредитации в соответствии с частью 2 статьи 17 Федерального закона «Об инновационном центре «Сколково» (п. 3).

<sup>1</sup>Подробнее на Правовед.ru. URL: <https://pravoved.ru/question/718019/>

<sup>2</sup>Постановление Правительства РФ от 18.11.2013 № 1039 (ред. от 20.04.2016) «О государственной аккредитации образовательной деятельности (вместе с «Положением о государственной аккредитации образовательной деятельности»). URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=LAW&n=197113&fld=134&dst=1000000001,0&rnd=0.8995722228849312> (дата обращения: 11.08.2016).

Данные требования соответствуют обновляющейся структуре системы образования и определяют наличие государственного контроля по отношению ко всем участникам процесса предоставления образовательных услуг.

Государственная аккредитация проводится в отношении основных образовательных программ каждого уровня общего образования (начального, основного, среднего общего образования), в отношении основных образовательных программ каждого уровня профессионального образования по каждой укрупненной группе профессий, специальностей и направлений подготовки, к которым относятся заявленные для государственной аккредитации основные профессиональные образовательные программы. Вуз заявляет для государственной аккредитации все основные профессиональные образовательные программы, которые реализуются ими и относятся к соответствующей укрупненной группе профессий, специальностей и направлений подготовки. Необходимо пояснить, что основные профессиональные образовательные программы различного профиля и направленности будут являться образовательными программами, имеющими государственную аккредитацию, если относятся к имеющим государственную аккредитацию укрупненным группам профессий, специальностей и направлений подготовки. Например, если вуз прошел аккредитацию образовательной деятельности по основной профессиональной образовательной программе 44.03.05 «Педагогическое образование», то проходить отдельно аккредитацию по вновь открываемым программам «Педагогическое образование» профиль «Правоведение», «Педагогическое образование» профиль «Управление воспитательной работой и правоведение» уже не надо.

Согласно ФЗ «Об образовании в РФ» 2012 года (ч. 6 ст. 92) аккредитационный орган принимает отдельное решение о государственной аккредитации образовательных программ, заявленных для государственной аккредитации и реализуемых организацией, осуществляющей образовательную деятельность, в том числе в каждом ее филиале.

Прохождение процедуры государственной аккредитации и наличие свидетельства о государственной аккредитации образовательной деятельности является условием для:

- выдачи документов об образовании государственного образца;
- участие в открытом публичном конкурсе по распределению контрольных цифр приема (часть 3 статьи 100 Федерального закона от 29 декабря 2012 г. N 273-ФЗ «Об образовании в Российской Федерации»);
- отсрочки от призыва на военную службу (пункт «б» части 2 статьи 24 Федерального закона от 28 марта 1998 г. N 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе»);
- участия в конкурсе по отбору получателей стипендии Президента Российской Федерации (Указ Президента РФ от 10 января 2012 г. N 50 «Об утверждении Положения о назначении стипендии Президента Российской Федерации студентам и аспирантам, обучающимся по очной форме обучения по специальностям или направлениям подготовки, соответствующим приоритетным направлениям модернизации и технологического развития российской экономики, в организациях, осуществляющих образовательную деятельность по

имеющим государственную аккредитацию образовательным программам высшего образования»);

– участия в конкурсе по отбору получателей стипендии Правительства Российской Федерации (постановление Правительства Российской Федерации от 22 декабря 2011 г. № 1098 «О назначении стипендий Правительства Российской Федерации для студентов образовательных учреждений высшего профессионального образования и аспирантов образовательных учреждений высшего профессионального образования, образовательных учреждений дополнительного профессионального образования и научных организаций, обучающихся по очной форме обучения по имеющим государственную аккредитацию образовательным программам, соответствующим приоритетным направлениям модернизации и технологического развития экономики России»);

– выдачи справки-вызова, дающей право на предоставление гарантий и компенсаций работникам, совмещающим работу с получением образования (статья 173.1 Трудового кодекса Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ, приказ Минобрнауки России от 19 декабря 2013 г. № 1368 «Об утверждении формы справки-вызова, дающей право на предоставление гарантий и компенсаций работникам, совмещающим работу с получением образования»);

– представления ходатайства о продлении срока временного пребывания в Российской Федерации иностранных граждан (часть 2 статьи 5 Федерального закона от 25 июля 2002 г. № 115-ФЗ «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации»);

– оплаты платных образовательных услуг из средств (части средств) материнского (семейного) капитала (часть 2 статьи 11 Федерального закона от 29 декабря 2006 г. № 256-ФЗ «О дополнительных мерах государственной поддержки семей, имеющих детей»).<sup>1</sup>

Государственная аккредитация проводится аккредитационным органом. Согласно ч. 3 ст. 92 ФЗ «Об образовании в РФ» 2012 года аккредитационный орган – это федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по контролю и надзору в сфере образования, или орган исполнительной власти субъекта РФ, осуществляющий переданные РФ полномочия в сфере образования, в соответствии с полномочиями, установленными статьями 6 и 7 настоящего Федерального закона.

Частью 23 статьи 92 ФЗ «Об образовании в РФ» 2012 года определены основания отказа в государственной аккредитации:

1) выявление недостоверной информации в документах, представленных организацией, осуществляющей образовательную деятельность;

2) наличие отрицательного заключения, составленного по результатам аккредитационной экспертизы.

Организация, осуществляющая образовательную деятельность, согласно части 24 ФЗ «Об образовании в РФ» 2012 года может быть лишена государственной аккредитации при наличии одного из следующих оснований:

---

<sup>1</sup> См. Информация Федерального агентства научных организаций. URL: [http://base.consultant.ru/cons/rtfcache/LAW186276\\_0\\_20150824\\_141303\\_54072.rtf](http://base.consultant.ru/cons/rtfcache/LAW186276_0_20150824_141303_54072.rtf) (дата обращения: 24.09.2015)

– повторное в течение срока действия государственной аккредитации нарушение организацией, осуществляющей образовательную деятельность, законодательства в сфере образования, повлекшее за собой неправомерную выдачу документов об образовании и (или) о квалификации установленного образца;

– истечение срока приостановления действия государственной аккредитации (при отсутствии оснований для возобновления действия государственной аккредитации).

Организация, осуществляющая образовательную деятельность, вправе подать заявление о проведении государственной аккредитации не ранее чем через один год после отказа в государственной аккредитации или лишения ее государственной аккредитации (ч. 26 ФЗ «Об образовании в РФ» 2012 года).

*Общие требования к приёму граждан в образовательные организации.*

Порядок приема обучающихся в образовательные учреждения регулируется законодательством (гл. 6 ФЗ «Об образовании в РФ» 2012 года). Основанием для возникновения отношений является распорядительный акт (приказ о приеме лица на обучение) организации, осуществляющей образовательную деятельность. Зачислить в образовательную организацию могут так же для прохождения промежуточной и (или) государственной аттестации, что возможно в отношении лиц, выбравших семейную форму обучения или самообразование. Образовательные отношения между индивидуальным предпринимателем и обучающимся возникают после заключения договора на образование. Заключение договора на образование предшествует изданию приказа о приеме на обучение так же в случаях:

– приема на обучение по образовательным программам дошкольного образования;

– приема на обучение за счет средств физических и (или) юридических лиц;

– приема на целевое обучение (заключается договор о целевом приеме или договор о целевом обучении).

Статья 56 ФЗ «Об образовании в РФ» 2012 года определяет существенные моменты содержания договора об образовании. Примерные формы договоров об образовании утверждаются федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции в сфере образования (ст. 54, п. 10 ФЗ «Об образовании в РФ» 2012 года). Порядок приема граждан в образовательные учреждения в части, не отрегулированной законом, определяется учредителем образовательного учреждения, и закрепляется в уставе образовательного учреждения.

Прием на обучение по основным общеобразовательным программам и образовательным программам среднего профессионального образования в государственные и муниципальные образовательные организации осуществляется на общедоступной основе (ст. 55 ФЗ «Об образовании в РФ» 2012 года). В статье 67 «Организация приема на обучение по основным общеобразовательным программам» (пункты 2-6) уточняется, что правила приема в государственные и муниципальные образовательные организации на обучение по основным общеобразовательным программам должны обеспечивать прием всех граждан,



имеющих право на образование и проживающих на территории, за которой закреплена указанная образовательная организация.

Приказ Минобрнауки России от 22. 01.2014 г. № 32 «Об утверждении Порядка приема граждан на обучение по образовательным программам начального общего, основного общего и среднего общего образования» указывает, что лицам, имеющим право на получение общего образования, может быть отказано в приеме только по причине отсутствия свободных мест в учреждении<sup>1</sup>. В случае отказа в предоставлении места в учреждении родители (законные представители) для решения вопроса об устройстве ребенка в другое учреждение обращаются в органы местного самоуправления в сфере образования соответствующего муниципального района, городского округа (п. 6 Приказа).

*Права обучающихся, меры их социальной поддержки*

1. *Право на выплату стипендий.*

*Стипендии – это денежные выплаты, назначаемые студентам, аспирантам и докторантам, обучающимся по очной форме в образовательных учреждениях и научных организациях.* Они подразделяются на следующие виды:

- стипендии Президента Российской Федерации и специальные государственные стипендии Правительства Российской Федерации;
- государственные (муниципальные) стипендии для аспирантов и докторантов;
- государственные (муниципальные) академические стипендии;
- государственные (муниципальные) социальные стипендии;
- именные стипендии.

Академические стипендии назначаются в зависимости от успехов в учебе и научной деятельности, социальные – назначаются студентам, нуждающимся в социальной помощи.

Выплата стипендий производится в пределах стипендиального фонда, определяемого в соответствии с законодательством Российской Федерации с учетом контингента обучающихся и установленных размеров стипендий. Распределение стипендиального фонда и процедура назначения стипендий регулируются локальными нормативными актами образовательного учреждения (Положением о стипендиальном обеспечении), которые разрабатываются и утверждаются советом образовательного учреждения в соответствии с его уставом и должны быть согласованы со студенческой профсоюзной организацией.

*Академическая стипендия* назначается приказом руководителя образовательного учреждения по представлению стипендиальной комиссии. Выплата академической стипендии студентам и аспирантам прекращается через месяц после издания приказа об их отчислении. В состав стипендиальной комиссии могут включаться представители студенческой профсоюзной организации или представители студентов. Академическая стипендия может назначаться, обучающимся на «отлично», или на «хорошо» и «отлично», или на «хорошо».

---

<sup>1</sup> Приказ Министерства образования и науки Российской Федерации от 22 января 2014 г. № 32 «Об утверждении Порядка приема граждан на обучение по общеобразовательным программам начального общего, основного общего и среднего общего образования» / Зарегистрирован в Минюсте России 2 апреля 2014 г. URL: [www.consultant.ru](http://www.consultant.ru)

*Аспирантам стипендии* назначаются приказом ректора при зачислении и по результатам ежегодных экзаменов.

Студентам и аспирантам могут давать повышенные стипендии за особые успехи в учебной и научной деятельности (наличие публикации, учеба на все оценки «пять»). Стипендия выплачивается один раз в месяц.

*Социальные стипендии* обязательно назначаются студентам:

- из числа детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей;
- признанным лицами с ограниченными физическими возможностями и трудоспособностью III и II степени;
- пострадавшим в результате аварии на Чернобыльской АЭС и других радиационных катастроф;
- являющимся лицами с ограниченными физическими способностями или трудоспособностью и ветеранами боевых действий.

Право на получение социальной стипендии имеет студент, представивший в образовательное учреждение справку о том, что доход его семьи ниже прожиточного минимума, установленного в местности его проживания, которая выдается по месту жительства. Для того чтобы получить справку, нужно представить сведения о составе и доходах семьи студента. Эта справка предъявляется ежегодно.

Выплата социальной стипендии приостанавливается при наличии неудовлетворительных оценок и продолжается после сдачи нужных предметов со времени приостановления ее выплаты.

Выплата социальной стипендии прекращается в случае отчисления студента или непризнания его малообеспеченным.

Студенты, получающие социальную стипендию, могут получать академическую стипендию на общих основаниях.

*Именные стипендии* учреждаются органами государственной власти, органами местного самоуправления, юридическими и физическими лицами и назначаются студентам, аспирантам и докторантам. Порядок их назначения и выплаты определяется учредителями. Именные стипендии, как правило, назначаются по результатам проведенного среди обучающихся конкурса.

*Право на проживание в общежитии.*

Иногородним студентам предоставляются места в общежитии, если они есть. Студентов вселяют по ордеру на основании ордера, который выдается администрацией образовательного учреждения.

Размер *платы* за проживание в общежитии, свет, газ и т.п. для обучающихся на бесплатной форме не может быть больше 5% размера стипендии за месяц. Плата за общежитие взимается за все время проживания и период каникул.

Если в образовательное учреждение поступают иногородние студенты, ВОУ не может использовать общежитие не по прямому назначению (сдавать в аренду и т.п.).

*С каждым обучающимся, проживающим в общежитии, заключается договор о материальной ответственности за вещи, которые находятся у него в комнате.*

2. *Права студентов и учащихся в области воинской обязанности и военной службы.*

*Отсрочки*, связанные с учебой, даются тем, кто учится по очной форме в:

– государственных, муниципальных или аккредитованных негосударственных ООУ, СОУ - на время обучения, но до достижения возраста 20 лет (для этого в военкомат нужно подать справку);

– государственных, муниципальных или аккредитованных по факультетам (направлениям подготовки) негосударственных ВОУ - в течение установленных сроков обучения (для этого нужно подать справку из военно-учетного стола ВОУ);

– очной аспирантуре в государственных, муниципальных или аккредитованных по факультетам, на которых учится студент, негосударственных ВОУ, у которых есть лицензии, - на время обучения и защиты диссертации (в военкомат подается диплом о высшем образовании и справка, подписанная ректором или проректором, заверенная печатью ВОУ, в которой указывается дата и номер приказа о зачислении в аспирантуру и дата окончания учебы и защиты диссертации).

Право на отсрочку от призыва для получения образования сохраняется в случае повторного поступления в образовательное учреждение того же уровня (если юноша обучался не больше трех лет в предыдущем) или однократного перевода в образовательное учреждение того же уровня, а также если студент один раз берет академический отпуск. Право на отсрочку не распространяется на отчисленных из образовательных учреждений за нарушение ими уставов или правил внутреннего распорядка. Отсрочкой для получения образования можно пользоваться не больше двух раз (для получения образования двух уровней – одного и более высокого).

Годного к военной службе студента, который не учился на военной кафедре, призывают служить на один год солдатом. Студента, который стал офицером запаса, могут призвать (но не обязательно призовут) служить на два года на лейтенантскую должность.

Для того чтобы учиться на *военной кафедре*, нужно написать психологические тесты на этой кафедре. После этого всех прошедших тест отправляют в военкомат на медкомиссию. Признанные годными к военной службе проходят экзамены по физкультуре. Зачисление на военную кафедру проводится после заключения контракта о том, что после окончания военной кафедры они согласны служить в Вооруженных Силах РФ. Студент, который не заключил контракт, не может учиться на военной кафедре.

3. *Дополнительные гарантии образовательных прав социально не защищенных студентов и учащихся.*

Дети-сироты и дети, оставшиеся без попечения родителей, имеют право:

- получить два начальных профессиональных образования бесплатно;
- быть зачисленными на подготовительные курсы в ВОУ и СОУ бесплатно;
- на *полное государственное обеспечение* (льготное питание, проживание в общежитиях и т.п.) до времени окончания образовательного учреждения;
- *стипендию*, размер которой должен быть больше минимум на 50% по сравнению с размером стипендии, установленном для обучающихся в данном образовательном учреждении, и ежегодное пособие на приобретение учебников и письменных принадлежностей в размере трехмесячной стипендии;

– обеспечение администрацией этих учреждений *бесплатным проездом* на городском, пригородном, в сельской местности на внутрирайонном транспорте (кроме такси), а также бесплатным проездом в период каникул к месту жительства и обратно к месту учебы.

Если детям-сиротам и детям, оставшимся без попечения родителей, предоставляют *академический отпуск по медицинским показаниям*, на весь период этого отпуска они сохраняют полное государственное обеспечение, им выплачивается стипендия.

Для детей с отклонениями в развитии создаются следующие *специальные* (коррекционные) образовательные учреждения:

- специальная (коррекционная) начальная школа – детский сад;
- специальная (коррекционная) школа;
- специальная (коррекционная) общеобразовательная школа-интернат.

Специальные образовательные учреждения создаются для глухих, слабослышащих и позднооглохших, слепых, слабовидящих и поздно ослепших детей, детей с тяжелыми нарушениями речи, опорно-двигательного аппарата, с задержкой психического развития, для умственно отсталых и других детей с отклонениями в развитии.

Сроки обучения в школе могут быть увеличены, но не должны превышать 12 лет.

Прием в 10–12-е классы коррекционной школы проводится по заявлению родителей или по решению педсовета о необходимости продления срока обучения в коррекционной школе.

В классах должно быть не больше 12 человек, а в классах для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, – не больше десяти. При обучении по профессиям обучающиеся делятся на группы, в каждой из которых должно быть не больше шести человек.

Выпускники коррекционных школ не сдают ЕГЭ, они сдают выпускные экзамены в обычной форме.

Дети с ограниченными физическими возможностями, которые временно или постоянно не могут ходить в школу, обучаются на дому. Для того чтобы получать помощь в обучении от школы, которая находится в этом же районе, нужно заключение поликлиники. Обучение на дому проводит эта же школа. Ребенок с ограниченными физическими возможностями зачисляется в школу в общем порядке.

Школа обязана:

- бесплатно предоставлять учебники на время обучения, учебную, справочную и другую литературу, которая есть в библиотеке;
- присылает учителей на дом, дает консультации;
- проводит промежуточные и выпускные экзамены;
- выдает аттестаты.

Существуют дома-интернаты для детей с ограниченными физическими возможностями с отклонениями в умственном развитии, куда принимаются дети от четырех до 18 лет, нуждающиеся в постороннем уходе, медицинской помощи, обучении и воспитании. В дома-интернаты не принимаются дети с ограничен-

ными физическими возможностями, страдающие по заключению медицинских учреждений психическими, онкологическими, кожно-венерологическими и другими формами инфекционных заболеваний, требующих лечения в стационаре.

Дети с ограниченными физическими возможностями принимаются в интернат на постоянное, временное (до шести месяцев), 5-дневное в неделю проживание и дневное пребывание.

Детей направляют в интернаты по путевке, которую выдает областной собес. Путевка выдается по заявлению родителей

В домах-интернатах дети обслуживаются платно, включая плату за питание, проживание и т.п. Оплата производится по договору о стационарном обслуживании, который заключается между родителями ребенка с ограниченными физическими возможностями и домом-интернатом.

#### *4. Льготы для лиц, совмещающих работу с обучением.*

Льготы для лиц, совмещающих работу и обучение, закреплены в Трудовом кодексе РФ. Глава 26 ТК РФ называется «Гарантии и компенсации работникам, совмещающим работу с обучением». Указанные гарантии и компенсации дифференцируются в зависимости от того, образование какого уровня получает гражданин, а также от формы обучения. Важное значение имеет факт наличия у образовательного учреждения свидетельства о государственной аккредитации. Предусмотренные Трудовым кодексом гарантии и компенсации предоставляются только в случае обучения в учреждениях, имеющих государственную аккредитацию. Если работник обучается в неаккредитованном образовательном учреждении, гарантии и компенсации для него могут устанавливаться коллективным договором или трудовым договором. Гарантии и компенсации работникам, совмещающим работу с обучением, предоставляются при получении образования соответствующего уровня впервые. Работнику, совмещающему работу с обучением одновременно в двух образовательных учреждениях, гарантии и компенсации предоставляются только в связи с обучением в одном из этих образовательных учреждений (по выбору самого работника).

Работникам, направленным на обучение работодателем или поступившим самостоятельно в имеющие государственную аккредитацию образовательные учреждения высшего профессионального образования независимо от их организационно-правовых форм по заочной и очно-заочной (вечерней) формам обучения, успешно обучающимся в этих учреждениях, работодатель предоставляет дополнительные отпуска с сохранением среднего заработка:

А) для прохождения промежуточной аттестации на первом и втором курсах – соответственно по 40 календарных дней, на каждом последующем курсе – соответственно по 50 календарных дней (при освоении основных образовательных программ высшего профессионального образования в сокращенные сроки на втором курсе – 50 календарных дней);

Б) для подготовки и защиты выпускной квалификационной работы и сдачи итоговых государственных экзаменов – 4 месяца;

В) для сдачи итоговых государственных экзаменов – 1 месяц. Работодатель обязан предоставить отпуск без сохранения заработной платы:

А) работникам, допущенным к вступительным испытаниям в вузы, слушателям подготовительных отделений вузов для сдачи выпускных экзаменов – 15 календарных дней;

Б) работникам, обучающимся в вузах по очной форме – 15 календарных дней в течение учебного года;

В) для подготовки и защиты выпускной квалификационной работы и сдачи итоговых государственных экзаменов – на 4 месяца;

Г) для сдачи итоговых государственных экзаменов – 1 месяц.

Для работников, обучающихся в вузах по заочной форме, устанавливается дополнительная льгота: один раз в учебном году работодатель оплачивает проезд к месту нахождения соответствующего учебного заведения и обратно.

Работникам, обучающимся в вузах по заочной и очно-заочной (вечерней) формам обучения на период 10 учебных месяцев перед началом выполнения дипломного проекта (работы) или сдачи государственных экзаменов, устанавливается по их желанию рабочая неделя, сокращенная на 7 часов. За время освобождения от работы указанным работникам выплачивается 50% среднего заработка по основному месту работы, но не ниже минимального размера оплаты труда. По соглашению сторон трудового договора сокращение рабочего времени производится путем предоставления работнику одного свободного от работы дня в неделю либо сокращения продолжительности рабочего дня в течение недели.

Аналогичные гарантии и компенсации предоставляются работникам, обучающимся в образовательных учреждениях среднего профессионального образования, и работникам, поступающим в указанные учреждения. Продолжительность дополнительных отпусков для них меньше, чем для обучающихся в вузах. Работникам, успешно обучающимся по заочной и очно-заочной (вечерней) формам обучения, работодатель предоставляет дополнительные отпуска с сохранением среднего заработка для прохождения промежуточной аттестации на первом и втором курсах – соответственно по 30 календарных дней, на каждом последующем курсе – по 40 календарных дней. Продолжительность отпуска для подготовки и защиты выпускной квалификационной работы и сдачи итоговых государственных экзаменов составляет 2 месяца, а для сдачи итоговых государственных экзаменов – 1 месяц.

В указанных выше случаях отпуска без сохранения заработной платы предоставляются продолжительностью 10 календарных дней (например, для сдачи вступительных экзаменов и т. д.). Один раз в учебном году работодатель оплачивает проезд к месту нахождения образовательного учреждения и обратно в размере 50% его стоимости. Работникам, обучающимся по очно-заочно (вечерней) и заочной формам обучения в средних специальных учебных заведениях, в течение 10 учебных месяцев перед началом выполнения дипломного проекта (работы) или сдачи государственных экзаменов, устанавливается по их желанию рабочая неделя, сокращенная на 7 часов, или может быть по соглашению сторон трудового договора предоставлен один свободный от работы день в неделю либо сокращена продолжительность рабочего дня в течение недели. За время освобождения от работы указанным работникам выплачивается 50% среднего заработка по основному месту работы, но не ниже минимального размера оплаты труда.

## ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ЗАЩИТЫ ИНФОРМАЦИИ И ГОСУДАРСТВЕННОЙ ТАЙНЫ

Несмотря на то, что XXI век является временем особенного расцвета информационных технологий, в науке до сих пор нет единого мнения о том, что можно называть информацией, ведь этот термин может иметь различные значения в разных отраслях человеческой жизни.

Анализируя международные и российские стандарты, можно выявить следующие определения информации:

знания о предметах, фактах, идеях и т. д., которыми могут обмениваться люди в рамках конкретного контекста (ISO/IEC 10746-2:1996)<sup>1</sup>,

знания относительно фактов, событий, вещей, идей и понятий, которые в определённом контексте имеют конкретный смысл (ISO/IEC 2382:2015)<sup>2</sup>;

сведения, воспринимаемые человеком и (или) специальными устройствами как отражение фактов материального или духовного мира в процессе коммуникации (ГОСТ 7.0-99)<sup>3</sup>.

Российское законодательство также содержит определение понятия «информация». Так, в соответствии со статьей 2 Федерального закона от 27.07.2006 N 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» *информация определяется как сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления*<sup>4</sup>.

Основные нормативные правовые акты, которыми регулируются общественные отношения в области защиты информации и государственной тайны

В ч. 4 ст. 29 Конституции РФ законодатель определяет, что «перечень сведений, составляющих государственную тайну, определяется федеральным законом». Такое решение обусловлено необходимостью защиты суверенитета России, обеспечения ее обороны и безопасности и соотносится с ч. 3 ст. 55 Конституции РФ, допускающей в указанных целях ограничение федеральным законом прав и свобод человека и гражданина, а, следовательно, и права на информацию.

Правовой режим государственной тайны установлен Законом РФ от 21.07.1993 № 5485-1 «О государственной тайне». Также в данном нормативно-правовом акте определен состав законодательства Российской Федерации о государственной тайне, который основывается на:

- Конституции РФ;
- Федеральном законе от 28.12.2010 № 390-ФЗ «О безопасности;

---

<sup>1</sup> См: ISO/IEC 10746-2:1996, Information technology – Open Distributed Processing – Reference Model: Foundations.3.2.5 [Электронный ресурс]. URL: <https://www.iso.org/standard/18836.html> (дата обращения: 10.12.2017)

<sup>2</sup> См: ISO/IEC 2382:2015 Information technology – Vocabulary [Электронный ресурс]. URL: <https://www.iso.org/standard/63598.html> (дата обращения: 10.12.2017)

<sup>3</sup> См: ГОСТ 7.0-99 [Электронный ресурс]. URL: <http://www.docload.ru/Basesdoc/33/33922/index.htm#i222082> (дата обращения: 10.12.2017)

<sup>4</sup> См: Федеральный закон от 27.07.2006 N 149-ФЗ (ред. от 25.11.2017) «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» // СПС «Консультант Плюс». URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_61798/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_61798/) (дата обращения: 10.12.2017)

– Положениях других актов законодательства, регулирующих отношения, связанные с защитой государственной тайны.

Одним из основных нормативно-правовых актов, регулирующих отношения в области защиты государственной тайны можно считать Федеральный закон от 27.07.2006 N 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации».

Предметом регулирования данного закона являются общественные отношения, возникающие в трех взаимосвязанных направлениях:

- осуществлении права на поиск, получение, передачу, производство и распространение информации;
- применении информационных технологий;
- обеспечении защиты информации.

Статья 3 закона является своеобразной основой для российского законодательства в области защиты информации и содержит принципы правового регулирования отношений в сфере информации, информационных технологий и защиты информации:

- свобода поиска, получения, передачи, производства и распространения информации любым законным способом;
- установление ограничений доступа к информации только федеральными законами;
- открытость информации о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления и свободный доступ к такой информации, кроме случаев, установленных федеральными законами;
- равноправие языков народов Российской Федерации при создании информационных систем и их эксплуатации;
- обеспечение безопасности Российской Федерации при создании информационных систем, их эксплуатации и защите содержащейся в них информации;
- достоверность информации и своевременность ее предоставления;
- неприкосновенность частной жизни, недопустимость сбора, хранения, использования и распространения информации о частной жизни лица без его согласия;
- недопустимость установления нормативными правовыми актами каких-либо преимуществ применения одних информационных технологий перед другими, если только обязательность применения определенных информационных технологий для создания и эксплуатации государственных информационных систем не установлена федеральными законами.

Данный нормативно-правовой акт закрепляет классификацию информации. Так, в соответствии со ст. 5 информация в зависимости от категории доступа к ней подразделяется на:

- общедоступную информацию – общеизвестные сведения и иная информация, доступ к которой не ограничен, может использоваться любыми лицами по их усмотрению при соблюдении установленных федеральными законами ограничений в отношении распространения такой информации;



– информацию, доступ к которой ограничен федеральными законами (информация ограниченного доступа) - устанавливается федеральными законами в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Федеральный закон «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» требует обязательного соблюдения конфиденциальности информации, доступ к которой ограничен федеральными законами, также данным законом устанавливаются условия отнесения информации к сведениям, составляющим коммерческую тайну, служебную тайну и иную тайну, обязательность соблюдения конфиденциальности такой информации, а также ответственность за ее разглашение.

Закон также классифицирует информацию и по критерию зависимости от порядка ее предоставления или распространения. Так, информация может подразделяться на:

- информацию, свободно распространяемую;
- информацию, предоставляемую по соглашению лиц, участвующих в соответствующих отношениях;
- информацию, которая в соответствии с федеральными законами подлежит предоставлению или распространению;
- информацию, распространение которой в Российской Федерации ограничивается или запрещается.

Государственное регулирование отношений в сфере защиты информации осуществляется путем установления требований о ее защите, а также ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации об информации, информационных технологиях и о защите информации.

*Согласно Закону РФ «О государственной тайне», государственная тайна – это защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации.*

В статье 5 закона «О государственной тайне» изложены сведения, подлежащие отнесению к государственной тайне, которые подразделяются на 4 основные группы:

*1) сведения в военной области:*

о содержании стратегических и оперативных планов, документов боевого управления по подготовке и проведению операций, стратегическому, оперативному и мобилизационному развертыванию Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск, воинских формирований и органов, предусмотренных Федеральным законом «Об обороне», об их боевой и мобилизационной готовности, о создании и об использовании мобилизационных ресурсов;

о планах строительства Вооруженных Сил Российской Федерации, других войск Российской Федерации, о направлениях развития вооружения и военной техники, о содержании и результатах выполнения целевых программ, научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ по созданию и модернизации образцов вооружения и военной техники;

о разработке, технологии, производстве, об объемах производства, о хранении, об утилизации ядерных боеприпасов, их составных частей, делящихся ядерных материалов, используемых в ядерных боеприпасах, о технических средствах и (или) методах защиты ядерных боеприпасов от несанкционированного применения, а также о ядерных энергетических и специальных физических установках оборонного значения;

о тактико-технических характеристиках и возможностях боевого применения образцов вооружения и военной техники, о свойствах, рецептурах или технологиях производства новых видов ракетного топлива или взрывчатых веществ военного назначения;

о дислокации, назначении, степени готовности, защищенности режимных и особо важных объектов, об их проектировании, строительстве и эксплуатации, а также об отводе земель, недр и акваторий для этих объектов;

о дислокации, действительных наименованиях, об организационной структуре, о вооружении, численности войск и состоянии их боевого обеспечения, а также о военно-политической и (или) оперативной обстановке.

*2) сведения в области экономики, науки и техники:*

о содержании планов подготовки Российской Федерации и ее отдельных регионов к возможным военным действиям, о мобилизационных мощностях промышленности по изготовлению и ремонту вооружения и военной техники, об объемах производства, поставок, о запасах стратегических видов сырья и материалов, а также о размещении, фактических размерах и об использовании государственных материальных резервов;

об использовании инфраструктуры Российской Федерации в целях обеспечения обороноспособности и безопасности государства;

о силах и средствах гражданской обороны, о дислокации, предназначении и степени защищенности объектов административного управления, о степени обеспечения безопасности населения, о функционировании транспорта и связи в Российской Федерации в целях обеспечения безопасности государства;

об объемах, о планах (заданиях) государственного оборонного заказа, о выпуске и поставках (в денежном или натуральном выражении) вооружения, военной техники и другой оборонной продукции, о наличии и наращивании мощностей по их выпуску, о связях предприятий по кооперации, о разработчиках или об изготовителях указанных вооружения, военной техники и другой оборонной продукции;

о достижениях науки и техники, о научно-исследовательских, об опытно-конструкторских, о проектных работах и технологиях, имеющих важное оборонное или экономическое значение, влияющих на безопасность государства;

о запасах платины, металлов платиновой группы, природных алмазов в Государственном фонде драгоценных металлов и драгоценных камней Российской Федерации, Центральном банке Российской Федерации, а также об объемах запасов в недрах, добычи, производства и потребления стратегических видов полезных ископаемых Российской Федерации (по списку, определяемому Правительством Российской Федерации).

*3) сведения в области внешней политики и экономики:*

о внешнеполитической, внешнеэкономической деятельности Российской Федерации, преждевременное распространение которых может нанести ущерб безопасности государства;

о финансовой политике в отношении иностранных государств (за исключением обобщенных показателей по внешней задолженности), а также о финансовой или денежно-кредитной деятельности, преждевременное распространение которых может нанести ущерб безопасности государства.

*4) сведения в области разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности:*

о силах, средствах, об источниках, о методах, планах и результатах разведывательной, контрразведывательной, оперативно-розыскной деятельности и деятельности по противодействию терроризму, а также данные о финансировании этой деятельности, если эти данные раскрывают перечисленные сведения;

о силах, средствах, об источниках, о методах, планах и результатах деятельности по обеспечению безопасности лиц, в отношении которых принято решение о применении мер государственной защиты, данные о финансировании этой деятельности, если эти данные раскрывают перечисленные сведения, а также отдельные сведения об указанных лицах;

о лицах, сотрудничающих или сотрудничавших на конфиденциальной основе с органами, осуществляющими разведывательную, контрразведывательную и оперативно-розыскную деятельность;

об организации, о силах, средствах и методах обеспечения безопасности объектов государственной охраны, а также данные о финансировании этой деятельности, если эти данные раскрывают перечисленные сведения;

о системе президентской, правительственной, шифрованной, в том числе кодированной и засекреченной связи, о шифрах, о разработке, об изготовлении шифров и обеспечении ими, о методах и средствах анализа шифровальных средств и средств специальной защиты, об информационно-аналитических системах специального назначения;

о методах и средствах защиты секретной информации;

об организации и о фактическом состоянии защиты государственной тайны;

о защите Государственной границы Российской Федерации, исключительной экономической зоны и континентального шельфа Российской Федерации;

о расходах федерального бюджета, связанных с обеспечением обороны, безопасности государства и правоохранительной деятельности в Российской Федерации;

о подготовке кадров, раскрывающие мероприятия, проводимые в целях обеспечения безопасности государства;

о мерах по обеспечению защищенности критически важных объектов и потенциально опасных объектов инфраструктуры Российской Федерации от террористических актов;

о результатах финансового мониторинга в отношении организаций и физических лиц, полученных в связи с проверкой их возможной причастности к террористической деятельности.

Определив категории сведений, которые могут быть отнесены к государственной тайне, то есть выделив область интересов государства по обеспечению своей безопасности, можно предположить, что остальные категории сведений не подлежат засекречиванию. Иными словами, в вопросе разделения информации на секретную и общедоступную, действует принцип «Что не запрещено, то разрешено». Вместе с тем, учитывая ограничительный характер закона, вполне оправданно наличие в нем статьи прямого действия, определяющей область интересов общества и граждан, засекречивание сведений в которой не допускается. Таковой является статья 7 вышеуказанного закона, согласно которой не подлежат отнесению к государственной тайне и засекречиванию сведения:

- о чрезвычайных происшествиях и катастрофах, угрожающих безопасности и здоровью граждан, и их последствиях, а также о стихийных бедствиях, их официальных прогнозах и последствиях;
- о состоянии экологии, здравоохранения, санитарии, демографии, образования, культуры, сельского хозяйства, а также о состоянии преступности;
- о привилегиях, компенсациях и социальных гарантиях, предоставляемых государством гражданам, должностным лицам, предприятиям, учреждениям и организациям;
- о фактах нарушения прав и свобод человека и гражданина;
- о размерах золотого запаса и государственных валютных резервах Российской Федерации;
- о состоянии здоровья высших должностных лиц Российской Федерации;
- о фактах нарушения законности органами государственной власти и их должностными лицами.

Должностные лица, принявшие решения о засекречивании перечисленных сведений либо о включении их в этих целях в носители сведений, составляющих государственную тайну, несут уголовную, административную или дисциплинарную ответственность в зависимости от причиненного обществу, государству и гражданам материального и морального ущерба. Граждане вправе обжаловать такие решения в суде.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона «О государственной тайне» *грифом секретности* признаются реквизиты, свидетельствующие о степени секретности сведений, содержащихся в их носителе, проставляемые на самом носителе и (или) в сопроводительной документации на него.

Так, российским законодательством устанавливаются три степени секретности сведений, составляющих государственную тайну, и соответствующие этим степеням грифы секретности: «*особой важности*», «*совершенно секретно*» и «*секретно*».

Основопологающим фактором отнесения информации к различным степеням секретности является положение, закрепленное в статье 8 «Закона о государственной тайне», согласно которому степень секретности сведений, составляющих государственную тайну, должна соответствовать степени тяжести ущерба, который может быть нанесен безопасности Российской Федерации вследствие распространения указанных сведений.

Порядок определения размеров ущерба, который может быть нанесен безопасности Российской Федерации вследствие распространения сведений, составляющих государственную тайну, и правила отнесения указанных сведений к той или иной степени секретности устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Отнесение секретных сведений к тому или иному уровню секретности регулируется постановлением Правительства Российской Федерации № 870 от 4 сентября 1995 года «Об утверждении правил отнесения сведений, составляющих государственную тайну, к различным степеням секретности». В соответствии с данным нормативно-правовым актом, информацию можно классифицировать следующим образом:

*к сведениям особой важности* следует относить сведения в области военной, внешнеполитической, экономической, научно-технической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб интересам Российской Федерации в одной или нескольких из перечисленных областей.

*к совершенно секретным сведениям* следует относить сведения в области военной, внешнеполитической, экономической, научно-технической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб интересам министерства (ведомства) или отрасли экономики Российской Федерации в одной или нескольких из перечисленных областей.

*к секретным сведениям* следует относить все иные сведения из числа сведений, составляющих государственную тайну. Ущербом безопасности Российской Федерации в этом случае считается ущерб, нанесённый интересам предприятия, учреждения или организации в военной, внешнеполитической, экономической, научно-технической, разведывательной, контрразведывательной или оперативно-розыскной области деятельности<sup>1</sup>.

Срок засекречивания сведений, составляющих государственную тайну, не должен превышать 30 лет. В исключительных случаях этот срок может быть продлен по заключению межведомственной комиссии по защите государственной тайны.

В статье 2 Федерального закона «О государственной тайне» законодатель разграничивает понятия допуска и доступа к государственной тайне. Так, *допуском* к государственной тайне признается процедура оформления права граждан на доступ к сведениям, составляющим государственную тайну, а предприятий, учреждений и организаций - на проведение работ с использованием таких сведений. *Доступ* определяется как санкционированное полномочным должностным лицом ознакомление конкретного работника со сведениями, составляющими государственную тайну.

Доступ граждан к сведениям, составляющим государственную тайну, разрешается только при наличии у них допуска к государственной тайне по соот-

<sup>1</sup> Постановление Правительства РФ от 04.09.1995 N 870 (ред. от 18.03.2016) «Об утверждении Правил отнесения сведений, составляющих государственную тайну, к различным степеням секретности» // СПС «Консультант Плюс». URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_7686/04d15a7da165336bcc37020801966c39d3884e20/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_7686/04d15a7da165336bcc37020801966c39d3884e20/) (дата обращения: 10.12.2017)

ветствующей форме. Всего существует три формы допуска граждан к государственной тайне, соответствующие степеням (грифам) секретности:

*Первая форма* – для граждан, допускаемых к сведениям особой важности;

*Вторая форма* – для граждан, допускаемых к совершенно совершенным секретным сведениям;

*Третья форма* – для граждан, допускаемых к секретным сведениям.

Наличие у граждан допуска к сведениям более высокой степени секретности является основанием для их доступа к сведениям более низкой степени секретности.

Допуск должностных лиц и граждан Российской Федерации к государственной тайне осуществляется в добровольном порядке, в отличие от допуска лиц, имеющих двойное гражданство, лиц без гражданства, а также лиц из числа иностранных граждан, эмигрантов и реэмигрантов, когда допуск осуществляется в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации.

Допуск должностных лиц и граждан к государственной тайне предусматривает:

- принятие на себя обязательств перед государством по нераспространению доверенных им сведений, составляющих государственную тайну;
- согласие на частичные, временные ограничения их прав;
- письменное согласие на проведение в отношении их полномочными органами проверочных мероприятий;
- определение видов, размеров и порядка предоставления социальных гарантий;
- ознакомление с нормами законодательства Российской Федерации о государственной тайне, предусматривающими ответственность за его нарушение;
- принятие решения руководителем органа государственной власти, предприятия, учреждения или организации о допуске оформляемого лица к сведениям, составляющим государственную тайну.

Для должностных лиц и граждан, допущенных к государственной тайне на постоянной основе, устанавливаются определенные *социальные гарантии*, в числе которых:

- процентные надбавки к заработной плате в зависимости от степени секретности сведений, к которым они имеют доступ;
- преимущественное право при прочих равных условиях на оставление на работе при проведении органами государственной власти, предприятиями, учреждениями и организациями организационных и (или) штатных мероприятий.
- Для сотрудников структурных подразделений по защите государственной тайны дополнительно к социальным гарантиям, установленным для должностных лиц и граждан, допущенных к государственной тайне на постоянной основе, устанавливается процентная надбавка к заработной плате за стаж работы.

Также для членов Совета Федерации, депутатов Государственной Думы, судей на период исполнения ими своих полномочий, а также адвокатов, участвующих в качестве защитников в уголовном судопроизводстве по делам, связанным со сведениями, составляющими государственную тайну, существует особый порядок допуска к секретной информации. Указанные лица могут по-

лучить доступ к государственной тайне без проведения проверочных мероприятий. Их предупреждают о неразглашении государственной тайны, ставшей им известной в связи с исполнением ими своих полномочий, и о привлечении их к ответственности в случае ее разглашения, о чем у них отбирается соответствующая расписка.

Анализируя «Закон о государственной тайне», нельзя не отметить, что порядок допуска граждан к сведениям, содержащим государственную тайну, равно как и перечень документов, необходимых для оформления допуска, не раскрыты в нем подробно. Данные вопросы более детально урегулированы изданным во исполнение данного закона Постановлением Правительства РФ от 6 февраля 2010 г. N 63 «Об утверждении Инструкции о порядке допуска должностных лиц и граждан Российской Федерации к государственной тайне»<sup>1</sup>. Условно процедуру допуска гражданина к сведениям, содержащим государственную тайну можно разделить на семь этапов:

1. Предоставление необходимых для допуска к государственной тайне документов.
2. Ознакомление с законодательством о государственной тайне.
3. Получение согласия претендента на проведение проверочных мероприятий и на частичное временное ограничение его прав.
4. Проведение проверочных мероприятий в отношении претендента.
5. Оформление допуска к государственной тайне.
6. Решение о допуске к государственной тайне.
7. Оформление обязанностей, связанных с допуском.

*Этап 1. Предоставление необходимых для допуска к государственной тайне документов*

Согласно вышеуказанному Постановлению, претендент на доступ к государственной тайне обязан представить следующие документы:

1. *Собственноручно заполненную анкету, включающую в себя:*
  - сведения о самом претенденте на допуск;
  - сведения о близких родственниках. Под близкими родственниками претендента на допуск к государственной тайне понимаются: супруг, дети, усыновители, усыновленные, полнородные и неполнородные братья и сестры;
  - отметку об ознакомлении с законодательством о государственной тайне, согласие на проверочные мероприятия.

В анкете также указывается, что претендент ознакомлен с законодательством о государственной тайне и ответственностью за его нарушение. Более того, лицо ставится в известность о негативных правовых последствиях за представление заведомо ложных данных в анкете.

2. *Документы, необходимые для оформления допуска, к которым относят:*
  - Документы, удостоверяющие личность претендента и подтверждающие сведения, указанные в анкете (паспорт, военный билет, трудовую книжку,

---

<sup>1</sup> Постановление Правительства РФ от 06.02.2010 N 63 (ред. от 29.12.2016) «Об утверждении Инструкции о порядке допуска должностных лиц и граждан Российской Федерации к государственной тайне» // СПС «Консультант Плюс». URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_97474/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_97474/) (дата обращения 10.12.2017)

свидетельство о рождении, свидетельство о заключении (расторжении) брака, диплом об образовании и т. п.);

– Справку об отсутствии медицинских противопоказаний для работы с использованием сведений, составляющих государственную тайну.

*Этап 2. Ознакомление с законодательством о государственной тайне*

В «Законе о государственной тайне» и инструкции не уточнен момент ознакомления гражданина с законодательством о государственной тайне, с его обязательствами и ответственностью в этой сфере.

Считается, что ознакомление должно быть произведено при представлении документов для прохождения допуска к государственной тайне и оформлении анкеты. *Целью* данной процедуры является принятие обоснованного решения претендентом о возможности выполнения обязанностей, связанных с допуском к государственной тайне.

*Этап 3. Получение согласия претендента на проведение проверочных мероприятий и на частичное временное ограничение его прав*

*Целью* проведения проверочных мероприятий является выявление обстоятельств, служащих основанием для отказа в допуске к государственной тайне. Положение о том, что претендент согласен на проведение проверочных мероприятий, содержится в пункте 21 заполняемой претендентом анкеты.

В форме 2, являющейся приложением к инструкции и содержащей примерные обязательства граждан перед государством, указывается, что гражданин дает согласие на частичные, временные ограничения его прав, которые могут касаться права выезда за границу, права на использование полученных секретных сведений, права на неприкосновенность частной жизни при проведении проверочных мероприятий при оформлении и переоформлении допуска.

*Этап 4. Проведение проверочных мероприятий в отношении претендента*

Проверочные мероприятия осуществляются органами безопасности по месту расположения организаций и их территориально обособленных подразделений. Возможность проведения проверочных мероприятий также зависит от формы допуска к сведениям, составляющим государственную тайну.

При оформлении допуска первой и второй формы проведение проверочных мероприятий органами безопасности является обязательным. Для получения допуска по третьей форме проверочные мероприятия не проводятся за исключением случаев, когда имеются сомнения в достоверности их анкетных данных.

Проведение проверочных мероприятий при оформлении допуска обязательно для руководителей организаций, работников структурных подразделений по защите государственной тайны, а также лиц, на которых возлагается исполнение функций таких структурных подразделений независимо от формы допуска.

*Этап 5. Оформление допуска к государственной тайне*

Работники кадровых подразделений принимают непосредственное участие в подготовке материалов для оформления допуска к государственной тайне, с этой целью на них возлагаются следующие правомочия:

1. Ознакомить гражданина, оформляемого на допуск к государственной тайне, с нормами законодательства РФ о государственной тайне, предусматривающими ответственность за нарушение таких норм.



2. Сверять сведения, указанные гражданином в анкете, со сведениями, содержащимися в представленных документах.

3. Уточнить при необходимости отдельные сведения, указанные в анкете.

4. Довести до гражданина, оформляемого на допуск к государственной тайне, обязательства перед государством о соблюдении требований законодательства РФ о государственной тайне.

Работники кадровых служб должны подробно разъяснить гражданину нормы действующего законодательства, связанные с защитой государственной тайны, ознакомить его с нормами, предусматривающими ответственность за разглашение государственной тайны. Особое внимание следует уделить тому обстоятельству, что прекращение допуска к государственной тайне не влечет прекращения обязательств по ее защите. Также необходимо разъяснить претенденту ограничения его прав, связанные с допуском к секретной информации.

Остальную работу, связанную с допуском к государственной тайне, выполняют режимно-секретные подразделения, наличие которых является условием получения лицензии на осуществление работ с государственной тайной.

*Этап 6. Решение о допуске к государственной тайне*

Решение о допуске к государственной тайне принимается:

Военным комиссаром – в отношении граждан, пребывающих в запасе и подлежащих призыву на военную службу по мобилизации или на военные сборы;

В отношении руководителей государственных органов и государственных организаций - теми, кем они были назначены на соответствующие должности;

Заказчиком работ с использованием сведений, составляющих государственную тайну, в отношении руководителей негосударственных организаций.

Заклучить трудовой договор о работе со сведениями, составляющими государственную тайну, можно только после получения гражданином допуска.

В организацию, руководителю которой оформлен допуск к государственной тайне, направляется письмо, заверенное печатью организации, оформлявшей допуск к государственной тайне, где указываются дата окончания проверочных мероприятий, форма и номер допуска к государственной тайне, наименование органа безопасности, проводившего проверочные мероприятия, и дата принятия решения о допуске к государственной тайне.

Для государственных гражданских служащих получение допуска к государственной тайне может рассматриваться в качестве основания для освобождения от прохождения процедуры конкурса. В данном случае наличие допуска - преимущество для работника.

*Этап 7. Оформление обязанностей, связанных с допуском*

Решение о способе оформления обязанностей по защите информации ограниченного доступа принадлежит работодателю. В ст. 21 Закона о государственной тайне предусмотрено, что взаимные обязательства администрации и оформляемого лица отражаются в трудовом договоре; заключение трудового договора до окончания проверки компетентными органами не допускается. Законодательством определены условия работы со сведениями, составляющими государственную тайны, которые должны быть закреплены в трудовом договоре.

Прежде всего, в трудовом договоре следует указать обязанность обеспечивать секретность сведений. Исходя из ст. 23 Закона о государственной тайне именно в трудовом договоре должно быть указано на то, что прекращение допуска должностного лица или гражданина к государственной тайне является дополнительным основанием для расторжения с ним трудового договора. Нормы ТК РФ не требуют такого уточнения. Однако суды при решении подобных споров принимают во внимание требование ст. 23 вышеуказанного закона.

Также следует обратить внимание на содержание обязательств по защите государственной тайны при оформлении совместителя на должность, связанную с допуском к государственной тайне, согласно закону на совместителя налагается дополнительная обязанность. Так, работник-совместитель не вправе использовать сведения, составляющие государственную тайну, которые получены им по основному месту работы. Данная обязанность должна найти отражение в его трудовом договоре.

В действующем законодательстве отсутствует единое понятие конфиденциальной информации, равно как и четкое определение ее структурного состава. В ранее действовавшем «Законе об участии в международном информационном обмене» в качестве *конфиденциальной* признается документированная информация, доступ к которой ограничивается в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Указом Президента РФ от 06.03.1997 утвержден Перечень сведений конфиденциального характера. В этот перечень включены:

- сведения о фактах, событиях и обстоятельствах частной жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность (персональные данные), за исключением сведений, подлежащих распространению в средствах массовой информации в установленных федеральными законами случаях
- сведения, составляющие тайну следствия и судопроизводства, а также сведения о защищаемых лицах и мерах государственной защиты, осуществляемой в соответствии с Федеральным законом «О государственной защите потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства» и другими нормативными правовыми актами РФ
- служебные сведения, доступ к которым ограничен органами государственной власти в соответствии с ГК РФ и федеральными законами (служебная тайна)
- сведения, связанные с профессиональной деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с Конституцией РФ и федеральными законами (врачебная, нотариальная, адвокатская тайна, тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений, телеграфных или иных сообщений и пр.)
- сведения, связанные с коммерческой деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с ГК РФ и федеральными законами (коммерческая тайна)
- сведения о сущности изобретения, полезной модели или промышленного образца до официальной публикации информации о них;

– сведения, содержащиеся в личных делах осужденных, а также сведения о принудительном исполнении судебных актов, актов других органов и должностных лиц, кроме сведений, которые являются общедоступными в соответствии с Федеральным законом от 2 октября 2007 г. N 229-ФЗ «Об исполнительном производстве»<sup>1</sup>.

В законодательстве не существует точного определения понятия «служебная тайна». Вместе с тем анализ нормативных актов позволяет выявить содержание и основные признаки отнесения информации к этому виду конфиденциальной информации.

Как уже было сказано выше, *служебная тайна* - это информация, доступ к которой ограничен органами государственной власти и федеральными законами (сведения об усыновлении, вкладах граждан в различного рода банки, характере заболеваний пациентов и т. д.). Служебная тайна не подлежит разглашению, кроме случаев, когда те или иные сведения запрашиваются правоохранительными органами.

Для того чтобы разобраться в сущности служебной тайны, обратимся к Постановлению Правительства РФ от 03.11.1994 N 1233 «Об утверждении Положения о порядке обращения со служебной информацией ограниченного распространения в федеральных органах исполнительной власти, уполномоченном органе управления использованием атомной энергии и уполномоченном органе по космической деятельности».

Данное положение направлено на урегулирование вопросов, связанных с обращением информации в федеральных органах исполнительной власти, а также в подведомственных им предприятиях, в учреждениях и организациях. В нем определен гриф конфиденциальности информации - «для служебного пользования». В соответствии с Положением к *служебной информации ограниченного распространения* относится несекретная информация, касающаяся деятельности организаций, ограничение на распространение которой диктуется служебной необходимостью<sup>2</sup>.

Перечень информации, составляющей служебную тайну, может, в частности, включать:

- информацию о руководителях организации, других работниках (судимость, опыт работы, профессиональные знания, навыки и умения, деловые связи);
- информацию о структуре управления производством, методику обучения персонала;
- информацию об участии в капиталах других организаций, о вложении средств в ценные бумаги, на депозитные счета банков;

---

<sup>1</sup> См: Указ Президента РФ от 06.03.1997 N 188 (ред. от 13.07.2015) «Об утверждении Перечня сведений конфиденциального характера» // СПС «Консультант Плюс». URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_13532/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_13532/) (дата обращения: 10.12.2017)

<sup>2</sup> См: Постановление Правительства РФ от 03.11.1994 N 1233 (ред. от 18.03.2016) «Об утверждении Положения о порядке обращения со служебной информацией ограниченного распространения в федеральных органах исполнительной власти, уполномоченном органе управления использованием атомной энергии и уполномоченном органе по космической деятельности» // СПС «Консультант Плюс». URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_54870/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_54870/) (дата обращения: 10.12.2017)

– информацию об источниках финансирования; сведения о заключенных сделках, применяемых ценах; кредитоспособность данной организации; сведения о системе организации охраны на предприятии; состояние материально-технической базы данной организации и др.

Положением №1233 определен перечень информации, которая не может иметь статус ограниченного распространения:

– акты законодательства, устанавливающие правовой статус государственных органов, организаций, общественных объединений, а также права, свободы и обязанности граждан, порядок их реализации;

– сведения о чрезвычайных ситуациях, опасных природных явлениях и процессах, экологическая, гидрометеорологическая, гидрогеологическая, демографическая, санитарно-эпидемиологическая и другая информация, необходимая для обеспечения безопасного существования населенных пунктов, граждан и населения в целом, а также производственных объектов;

– описание структуры органа исполнительной власти, его функций, направлений и форм деятельности, а также его адрес;

– порядок рассмотрения и разрешения заявлений, а также обращений граждан и юридических лиц;

– решения по заявлениям и обращениям граждан и юридических лиц, рассмотренным в установленном порядке;

– сведения об исполнении бюджета и использовании других государственных ресурсов, о состоянии экономики и потребностей населения;

– документы, накапливаемые в открытых фондах библиотек и архивов, информационных системах организаций, необходимые для реализации прав, свобод и обязанностей граждан.

Также вышеупомянутым актом руководителям федеральных органов исполнительной власти в пределах своей компетенции предписывается определять категорию должностных лиц, уполномоченных относить служебную информацию к разряду ограниченного распространения, обеспечивать ее защиту и т. д.

Наиболее ярким примером служебной тайны можно считать *налоговую тайну*. В соответствии с Налоговым кодексом Российской Федерации *налоговую тайну* составляют любые сведения о налогоплательщике, полученные налоговым органом, органом государственного внебюджетного фонда и таможенным органом<sup>1</sup>. Данные о налогоплательщике, если он является физическим лицом, также одновременно являются его личной тайной - персональными данными.

К разглашению налоговой тайны относится, в частности, использование или передача другому лицу производственной или коммерческой тайны налогоплательщика, ставшей известной должностному лицу налогового органа, привлеченному специалисту или эксперту при исполнении ими своих обязанностей. В данном случае налоговую тайну можно отнести к коммерческой тайне.

---

<sup>1</sup> См: «Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая)» от 31.07.1998 N 146-ФЗ (ред. от 27.11.2017) // СПС «Консультант Плюс». URL:[http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_19671/dacfe90c50f4f43979deae724dbcdc29317e1f38/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_19671/dacfe90c50f4f43979deae724dbcdc29317e1f38/) (дата обращения: 10.12.2017)

Поступившая в налоговые органы информация, составляющая налоговую тайну, имеет специальный режим хранения и доступа и соответственно организационно-документационные технологии ее защиты. Доступ к информации, составляющей налоговую тайну, имеют должностные лица по перечням, определяемым Федеральной налоговой службой России, что законодательно закреплено постановлением Правительства Российской Федерации «Об утверждении Положения о Федеральной налоговой службе».

*Коммерческой тайной* признается режим конфиденциальности информации, позволяющий её обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду<sup>1</sup>.

Под коммерческой тайной могут также подразумевать саму информацию, которая составляет коммерческую тайну, то есть, научно-техническую, технологическую, производственную, финансово-экономическую или иную информацию, в том числе составляющую секреты производства (ноу-хау), которая имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности её третьим лицам, к которой нет свободного доступа на законном основании и в отношении которой обладателем такой информации введён режим коммерческой тайны.

Обладатель информации имеет право отнести её к коммерческой тайне, если эта информация отвечает вышеуказанным критериям и не входит в перечень информации, которая не может составлять коммерческую тайну (что определено статьей 5 закона «О коммерческой тайне»). Чтобы информация получила статус коммерческой тайны, её обладатель должен исполнить установленные процедуры (составление перечня, нанесение грифа и некоторые другие). После получения статуса коммерческой тайны информация начинает охраняться законом.

Режим коммерческой тайны не может быть установлен лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, в отношении следующих сведений:

- 1) содержащихся в учредительных документах юридического лица, документах, подтверждающих факт внесения записей о юридических лицах и об индивидуальных предпринимателях в соответствующие государственные реестры;
- 2) содержащихся в документах, дающих право на осуществление предпринимательской деятельности;
- 3) о составе имущества государственного или муниципального унитарного предприятия, государственного учреждения и об использовании ими средств соответствующих бюджетов;
- 4) о загрязнении окружающей среды, состоянии противопожарной безопасности, санитарно-эпидемиологической и радиационной обстановке, безопасности пищевых продуктов и других факторах, оказывающих негативное воздействие на обеспечение безопасного функционирования производственных объектов, безопасности каждого гражданина и безопасности населения в целом;

---

<sup>1</sup> См: Федеральный закон от 29.07.2004 N 98-ФЗ (ред. от 12.03.2014) «О коммерческой тайне» // СПС «Консультант Плюс». URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_48699/ea6f7bb32cdb797dc30aca18be2a215cd0211ad2/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_48699/ea6f7bb32cdb797dc30aca18be2a215cd0211ad2/) (дата обращения: 10.12.2017)

5) о численности, о составе работников, о системе оплаты труда, об условиях труда, в том числе об охране труда, о показателях производственного травматизма и профессиональной заболеваемости, и о наличии свободных рабочих мест;

6) о задолженности работодателей по выплате заработной платы и по иным социальным выплатам;

7) о нарушениях законодательства Российской Федерации и фактах привлечения к ответственности за совершение этих нарушений;

8) об условиях конкурсов или аукционов по приватизации объектов государственной или муниципальной собственности;

9) о размерах и структуре доходов некоммерческих организаций, о размерах и составе их имущества, об их расходах, о численности и об оплате труда их работников, об использовании безвозмездного труда граждан в деятельности некоммерческой организации;

10) о перечне лиц, имеющих право действовать без доверенности от имени юридического лица;

11) обязательность раскрытия которых или недопустимость ограничения доступа к которым установлена иными федеральными законами.

Разглашение информации, составляющей коммерческую тайну может выражаться в формах действия или бездействия, в результате которых информация, составляющая коммерческую тайну, в любой возможной форме (устной, письменной, иной форме, в том числе с использованием технических средств) становится известной третьим лицам без согласия обладателя такой информации либо вопреки трудовому или гражданско-правовому договору.

За разглашение (умышленное или неосторожное), а также за незаконное использование информации, составляющей коммерческую тайну, предусмотрена ответственность – дисциплинарная, гражданско-правовая, административная, уголовная и материальная. Материальная ответственность наступает независимо от других форм ответственности.

*Банковской тайной* признается информация, находящаяся в распоряжении кредитной организации и которая может быть раскрыта третьим лицам только в исключительных случаях, установленных Федеральным законом N 395-І «О банках и банковской деятельности».

Задачей любого банка является сохранение конфиденциальности сведений о клиенте. В законодательстве России существует два основных документа, в которых закреплено понятие банковской тайны и сведения, ее образующие:

- Федеральный закон N 395-І «О банках и банковской деятельности»;
- Гражданский кодекс Российской Федерации.

Анализируя эти документы можно определить, что к сведениям, составляющим банковскую тайну относится следующая информация:

- Паспортные данные клиентов банка (для физических лиц);
- Банковские реквизиты организации (для юридических лиц);
- Сведения клиентов о наличии собственности и уровне доходов;
- Факт открытия счета (счетов), его номер и дата открытия, тип счета, валюта счета;

- Факт наличия средств на счету (деньги, обезличенные металлические счета), сумма, проценты по вкладу, срок договора;
- Факт наличия кредита, условий погашения и получения, процентная ставка по кредиту;
- Движение денежных средств на счетах и депозитных вкладах. К такой информации относится пополнение депозита, снятие денег, перевод на собственные счета или счета других лиц.

Отдельно стоит рассмотреть вопрос защиты банковской тайны и сведений, её составляющих по отношению к юридическим лицам. Законодательные нормы о банковской тайне имеют ряд исключений и в первую очередь это связано с тем, что государственные структуры не смогут в необходимом объеме выполнять свою работу по контролю и финансовому мониторингу за неимением сведений о наличии и движении денежных средств на счетах организаций и предприятий, а суммы денежных средств там, как известно, на порядки больше, чем на счетах физических лиц. По этой причине в определенных случаях (строго прописанных в ФЗ N 395-І и ГК РФ) банковская организация обязана сообщать сведения, составляющую банковскую тайну по запросу уполномоченного органа, а иногда и без запроса в автоматическом режиме, особенно это касается подозрительных сделок и движений денежных средств по счетам юридических лиц.

В частности, выписки по счетам индивидуальных предпринимателей и юридических лиц предоставляются банком на основании запросов нижеприведенных государственных служб и структур:

- Суды;
- Федеральная налоговая служба;
- Росфинмониторинг;
- Счетная палата РФ;
- Федеральная Служба судебных приставов;
- Таможенная служба;
- Пенсионный Фонд России;
- Фонд социального страхования РФ;
- МВД;
- Следственные органы.

Помимо выписок по счетам, банки обязаны предоставлять налоговым службам информацию об открытии или закрытии депозитных вкладов индивидуальных предпринимателей и юридических лиц, также они обязаны сообщать и в случае смены реквизитов вкладов организаций или индивидуальных предпринимателей.

Сведения, составляющие банковскую тайну об юридических лицах, от кредитных организаций по закону имеет право получать и Центральный Банк России.

Есть и негосударственные организации, имеющие право получить данные, составляющие банковскую тайну, например, бюро кредитных историй. Но в этом случае существует одна особенность - сведения о совершаемых банков-

ских операциях могут быть переданы в данную организацию только с согласия клиента (как правило, это условие прописано в договоре с банком).

Сведения, которые представляют собой банковскую тайну, о физических лицах у кредитной организации имеют право запросить следующие службы и госструктуры:

- Суд;
- Росфинмониторинг;
- Служба судебных приставов;
- Центральный банк Российской Федерации;
- Агентство по страхованию вкладов;
- Следственные органы.

Ни одна кредитная организация не в праве отказать в разглашение банковской тайны о физических лицах вышеозначенным государственным службам и структурам.

Отдельно стоит отметить случай смерти клиента банка. В таком случае у кредитной организации появляется необходимость проинформировать связанных с бывшим клиентом лиц и сообщить им сведения, составляющие банковскую тайну гражданина - сведения о депозитных вкладах и текущих банковских счетах покойного. В подобных ситуациях банками применяются следующие правила:

- В случае если клиент при жизни не составил завещательное распоряжение, то информация о его банковских счетах будет передана нотариусу, у которого открыто дело о наследстве в связи со смертью этого человека;

- В случае, когда клиент составил при жизни завещательное распоряжение относительно его банковских сбережений (составляется и оформляется прямо в банковском отделении без необходимости заверять у нотариуса), то банковская тайна будет раскрыта перед наследниками, которых гражданин указал в документе-распоряжении.

В настоящее время Федеральная налоговая служба наделена правом запрашивать в банках сведения о открытии или закрытии депозитных вкладов и счетов граждан. Немаловажным фактом является то, что запросить информацию о физическом лице, составляющую банковскую тайну, тот или иной налоговый орган вправе лишь тогда, когда подобный запрос будет согласован с вышестоящим налоговым органом.

Что касается бюро кредитных историй, то сведения о банковских операциях физического лица, составляющие банковскую тайну, могут быть переданы в БКИ только при согласии гражданина. В большинстве случаев, во время подписания договора банковского обслуживания с клиентом, в документе имеется пункт относительно того, что гражданин не против того, чтобы предоставить в бюро кредитных историй некоторые сведения, являющиеся банковской тайной.

Сведения, составляющие банковскую тайну защищаются законом, поэтому уполномоченные лица обязаны сохранять банковскую тайну клиентов. За разглашение подобных сведений законодательством Российской Федерации предусмотрены ответственность, вплоть до уголовной.



Если сотрудник кредитного учреждения допустил нарушение банковской тайны, то клиент имеет полное право потребовать возместить причиненный ему ущерб. Однако доказать факт причинения убытков и их размер, обязан сам пострадавший от разглашения его банковской тайны нерадивыми сотрудниками кредитной организации. Практика показывает, что это сопряжено со определенными сложностями.

Статья 183 Уголовного Кодекса «Незаконное получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну» определяет, что в зависимости от того, какова тяжесть последствий от разглашения информации содержащей банковскую тайну, виновному могут быть назначены следующие виды наказания:

- Штраф до 1 500 000 рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до трех лет.
- Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.
- Принудительные работы на срок до пяти лет.
- Лишение свободы сроком до 7 лет<sup>1</sup>.

---

<sup>1</sup> См: «Уголовный кодекс Российской Федерации» от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 26.08.2017) // СПС «Консультант Плюс». URL: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_10699/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_10699/) (дата обращения: 10.12.2017)

## СПИСОК РЕКОМЕНДУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

### РАЗДЕЛ I ОСНОВЫ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Малахов, В. П. Теория государства и права [Электронный ресурс] : учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / В. П. Малахов, И. А. Горшенёва, А. А. Иванов ; Академия Следственного комитета Российской Федерации ; под ред. А. М. Багмета. – М. : ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2015. – 159 с. – (Экзамен). – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=446414> (дата обращения: 18.08.2017).

Зарецкий, А. М. Теория государства и права [Электронный ресурс] : учебник / А. М. Зарецкий, Ф. И. Долгих ; под ред. Ф. Долгих. – М. : Московский финансово-промышленный университет «Синергия», 2015. – 240 с. : ил. – (Легкий учебник). – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=429539> (дата обращения: 18.08.2017).

Оксамытный, В. В. Общая теория государства и права [Электронный ресурс] : учебник / В. В. Оксамытный. – 2-е изд., перераб. и доп. – М. : Юнити-Дана, 2015. – 591 с. – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=426630> (дата обращения: 18.08.2017).

Романенкова, Е. Н. Теория государства и права. Конспект лекций [Электронный ресурс] / Е. Н. Романенкова. – М. : Проспект, 2015. – 95 с. – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276992> (дата обращения: 18.08.2017).

Малько, А. В. Теория государства и права: вопросы и ответы [Электронный ресурс] : учебно-методическое пособие / А. В. Малько. – М. : Директ-Медиа, 2013. – 474 с. – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=221634> (дата обращения: 18.08.2017).

Теория государства и права [Электронный ресурс] : учебник для вузов / под ред. М. М. Рассолова. – 2-е изд., перераб. и доп. – М. : ЮНИТИ-ДАНА : Закон и право, 2015. – 735 с. – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=118358> (дата обращения: 18.08.2017).

### РАЗДЕЛ II ОТРАСЛИ РОССИЙСКОГО ПРАВА ОСНОВЫ КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Конституционное право России [Электронный ресурс] : учебник / Л. В. Андриченко, Р. Ч. Бондарчук, В. А. Виноградов и др. ; под ред. В. А. Виноградова. – М. : Юнити-Дана, 2015. – 551 с. – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=115389> (дата обращения: 18.08.2017).

Конституционное право России [Электронный ресурс] : учебник / Б. С. Эбзеев, И. Н. Зубов, Е. Н. Хазов и др. ; под ред. Б. С. Эбзеева, Е. Н. Хазова, А. С. Прудникова. – 7-е изд., перераб. и доп. – М. : Юнити-Дана, 2015. – 711 с. – (Dura lex, sed lex). – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=115399> (дата обращения: 18.08.2017).

Конституционное право России [Электронный ресурс] : учебник / Б. С. Эбзеев, А. С. Прудников, Е. Н. Хазов и др. ; под ред. Б. С. Эбзеева,

А. С. Прудникова. – 6-е изд., перераб. и доп. – М. : Юнити-Дана, 2015. – 687 с. – (Dura lex, sed lex). – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=115398> (дата обращения: 18.08.2017).

Авакьян, С. А. Конституционное право России [Текст] : учеб. пособие для студентов вузов по спец. «Юриспруденция» : в 2 т. Т. 1 / С. А. Авакьян. – 2-е изд., перераб. и доп. – М. : Юристъ, 2007. – 719 с. (51 экз.)

Авакьян, С. А. Конституционное право России [Текст] : учеб. пособие для студентов вузов по спец. «Юриспруденция» : в 2 т. Т. 2 / С. А. Авакьян. – 2-е изд., перераб. и доп. – М. : Юристъ, 2007. – 778 с. (50 экз.)

Козлова, Е. И. Конституционное право России [Текст] : учеб. для студентов вузов по спец. «Юриспруденция» / Е. И. Козлова, О. Е. Кутафин. – 3-е изд., перераб. и доп. – М. : Юристъ, 2004. – 587с. (77 экз.)

Комарова, В. В. Конституционное право России: Вопросы и ответы [Электронный ресурс] : пособие / В. В. Комарова. – М. : Директ-Медиа, 2014. – 161 с. – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=239973> (дата обращения: 18.08.2017).

Моисеенко, М. И. Конституционное право Российской Федерации [Электронный ресурс] : учебно-методическое пособие / М. И. Моисеенко. – М. ; Берлин : Директ-Медиа, 2015. – 129 с. – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=426418> (дата обращения: 18.08.2017).

Конституционное право Российской Федерации [Электронный ресурс] : учебник / Юридический факультет им. М.М. Сперанского, Российская академия народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации ; отв. ред. С. И. Носов. – М. : Статут, 2014. – 391 с. – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=450258> (дата обращения: 18.08.2017).

Писарев, А. Н. Актуальные проблемы конституционного права Российской Федерации [Электронный ресурс] : учебное пособие / А. Н. Писарев ; Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования Российский государственный университет правосудия. – М. : Российский государственный университет правосудия, 2016. – 410 с. : ил. – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=439612> (дата обращения: 18.08.2017).

## **ОСНОВЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Эриашвили, Н. Д. Гражданское процессуальное право России [Текст] : учеб. для студентов вузов по спец. 030501 «Юриспруденция» / Н. Д. Эриашвили [и др.] ; под ред. П. В. Алексия, Н. Д. Амаглобели. – 2-е изд., перераб. и доп. – М. : ЮНИТИ-ДАНА : Закон и право, 2007. – 543 с. – Библиогр. : с. 535-539. – Рек. М-вом образования РФ. (40 экз.)

Алехина, С. А. Гражданское процессуальное право [Текст] : учеб. для студентов вузов / С. А. Алехина [и др.] ; под ред. М. С. Шакарян. – М. : Велби: Проспект, 2007. – 592 с. (5 экз.)

## **ОСНОВЫ АДМИНИСТРАТИВНОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Административное право России [Электронный ресурс] : учебник. – М. : Юнити-Дана, 2012. – 561 с. – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=119537>.

Административное право России [Электронный ресурс] : учебник. – М. : Юнити-Дана, 2012. – 688 с. – (Dura lex, sed lex). – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=114572>.

Алехин, А. П. Административное право России [Электронный ресурс]. Первая часть. Учебник / А. П. Алехин, А. А. Кармолицкий. – М., 2011. – Режим доступа: <http://mybrary.ru/users/personal/read/administrativnoe-pravo-rossii-pervaya-chast/>.

## **ОСНОВЫ ТРУДОВОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Амаглобели, Н. Д. Трудовое право [Текст] : учеб. для студентов вузов / Н. Д. Амаглобели [и др.] ; под ред. Ф. Г. Мышко [и др.]. – 2-е изд., перераб. и доп. – М. : ЮНИТИ-ДАНА, 2005. – 463 с. (48 экз.)

Дзгоева-Сулейманова, Ф. О. Трудовое право [Электронный ресурс]. Краткий курс / Ф. О. Дзгоева-Сулейманова. – М. : Проспект, 2014. – 184 с. – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=276965> (дата обращения: 18.08.2017).

Трудовое право [Электронный ресурс] : курс лекций / О. В. Жданова, Н. В. Мирошниченко, И. Ф. Дедюхина, Д. С. Токмаков ; Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего профессионального образования Ставропольский государственный аграрный университет, Кафедра права. – Ставрополь : Агрус, 2013. – 99 с. – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=277509> (дата обращения: 18.08.2017).

## **ОСНОВЫ ЭКОЛОГИЧЕСКОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Румянцев, Н. В. Экологическое право России [Текст] : учеб. пособие для студентов вузов / Н. В. Румянцев [и др.] ; под ред. Н. В. Румянцева. – 2-е изд., перераб. и доп. – М. : ЮНИТИ : Закон и право, 2005. – 367 с. – Рек. М-вом образования РФ (49 экз.)

Савицкий, П. И. Международное право [Текст] : учеб. для студентов вузов по спец. и направлению «Юриспруденция» / Г. В. Игнатенко [и др.] ; отв. ред. Г. В. Игнатенко, О. И. Тиунов. – 4-е изд., перераб. и доп. – М. : НОРМА, 2007. – 720 с. (31 экз.)

Шкатулла, В. И. Правоведение [Текст] : учеб. для студентов учреждений высш. проф. образования / В. И. Шкатулла, В. В. Шкатулла, М. В. Сытинская. – 10-е изд., перераб. – М. : Академия, 2011. – 384 с. – (Высшее профессиональное образование). (10 экз.)

## **ОСНОВЫ СЕМЕЙНОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Кашанина, Т. В. Основы российского права [Текст] : учеб. для вузов / Т. В. Кашанина, А. В. Кашанин. – 3-е изд., перераб. и доп. – М. : Норма, 2003. – 770 с. (20 экз.)

Семейное право [Электронный ресурс] : учебник / под ред. Ю. Ф. Беспалова, О. А. Егоровой, О. Ю. Ильиной. – 2-е изд., перераб. и доп. – М. : Юнити-Дана, 2015. – 415 с. – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=426673> (дата обращения: 18.08.2017).

Ильина, О. Ю. Семейное право. Практикум. Кейсы [Электронный ресурс] : учебное пособие / О. Ю. Ильина. – М. : ЮНИТИ-ДАНА : Закон и право, 2015. – 240 с. : ил. – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=446492> (дата обращения: 18.08.2017).

## **ОСНОВЫ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОГО ПРАВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Федорова, М. Ю. Нормативно-правовое обеспечение образования [Текст] : учебное пособие для студентов учреждений высшего профессионального образования / М. Ю. Федорова. – 4-е изд., испр. – М. : Академия, 2013. – 173, [3] с. (10 экз.)

Ягофаров, Д. А. Нормативно-правовое обеспечение образования. Правовое регулирование системы образования [Текст] : учеб. пособие для вузов по пед. спец. (ОПД.Ф.02 – Педагогика) / Д. А. Ягофаров. – М. : ВЛАДОС-ПРЕСС, 2008. – 399 с. (12 экз.)

Шкатулла, В. И. Образовательное право России [Электронный ресурс] : учебник для вузов / В. И. Шкатулла. – 2-е изд., испр. – М. : Юстицинформ, 2016. – 774 с. - (Образование). – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=460435> (дата обращения: 18.08.2017).

## **ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ЗАЩИТЫ ИНФОРМАЦИИ И ГОСУДАРСТВЕННОЙ ТАЙНЫ**

Килясханов, И. Ш. Информационное право в терминах и понятиях [Электронный ресурс] : учебное пособие / И. Ш. Килясханов, Ю. М. Саранчук. – М. : Юнити-Дана, 2015. – 135 с. – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=115167>.

Лапина, М. А. Информационное право [Электронный ресурс] : учебное пособие / М. А. Лапина, А. Г. Ревин, В. И. Лапин. – М. : Юнити-Дана, 2012. – 336 с. – (Высшее профессиональное образование: Юриспруденция). – Режим доступа: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=118624>

Учебное издание

# ПРАВОВЕДЕНИЕ

Уральский государственный педагогический университет.  
620017 Екатеринбург, пр-т Космонавтов, 26.  
E-mail: [uspu@uspu.me](mailto:uspu@uspu.me)