

**Лищук В.В.  
Рузакова О.А.  
Рукавишников С.М.**

**Основы права**

**Москва, 2004**

УДК 34  
ББК 67  
Л 674

Лищук В.В., Рузакова О.А., Рукавишников С.М. Основы права/  
Московская финансово-промышленная академия. - М., 2004. – 370 с.

***Коллектив авторов:***

Лищук В.В., зам. декана факультета права – Темы 1, 8;  
Рузакова О.А., зав. кафедрой Гражданского права и процесса,  
к.ю.н., доц. – Темы 4-7, общая редакция;  
Рукавишников С.М., зам. декана факультета права– Темы 2,3.

© Лищук В.В., 2004  
© Рузакова О.А., 2004  
© Рукавишников С.М., 2004  
© Московская финансово-промышленная академия, 2004

## Содержание

<b>Тема 1. Основные понятия о праве.....</b>	<b>5</b>
1.1. Понятие, признаки и функции государства. Форма правления, форма государственного устройства, политический (государственный) режим ..	5
1.2. Место права в системе социальных норм. Понятие права.....	9
1.3. Основные принципы и функции права .....	10
1.4. Источники права и их виды.....	11
1.5. Источники права Российской Федерации.....	12
1.6. Действие нормативных правовых актов во времени, пространстве и по кругу лиц .....	14
1.7. Система права .....	16
1.8. Понятие, структура и виды правовых норм .....	18
1.9. Правосознание и правовая культура .....	18
1.10. Понятие и признаки правотворчества .....	20
1.11. Понятие и виды правоотношений.....	20
1.12. Понятие и виды юридической ответственности .....	21
<b>Тема 2. Конституционное право.....</b>	<b>23</b>
2.1. Значение конституции как основного источника конституционного права.....	23
2.2. Предмет, источники и система конституционного права РФ.....	23
2.3. Основы конституционного строя Российской Федерации .....	29
2.4. Права и свободы человека и гражданина .....	35
2.5. Органы государственной власти в Российской Федерации.....	42
<b>Тема 3. Административное право .....</b>	<b>53</b>
3.1. Понятие, предмет, метод, система, принципы и источники административного права.....	53
3.2. Источники административного права .....	55
3.3. Субъекты административного права.....	56
3.4. Государственная служба.....	58
3.5. Административная ответственность .....	61
<b>Тема 4. Уголовное право.....</b>	<b>64</b>
4.1. Понятие, задачи, предмет, принципы уголовного права .....	64
4.2. Источники уголовного права .....	66
4.3. Преступления в уголовном праве .....	67
4.4. Наказания в уголовном праве .....	74
<b>Тема 5. Гражданское право (Общая часть).....</b>	<b>81</b>
5.1. Общая характеристика гражданского права.....	81
5.2. Понятие и структура гражданских правоотношений .....	86
5.3. Виды и значение юридических фактов в гражданском праве .....	105
5.4. Осуществление и защита гражданских прав .....	108
5.5. Право собственности и иные вещные права.....	116
5.6. Наследственное право.....	125
5.7. Право интеллектуальной собственности .....	133
<b>Тема 6. Гражданское право (Особенная часть).....</b>	<b>152</b>
6.1. Общие положения об обязательствах .....	152
6.2. Гражданско-правовой договор.....	161

6.3. Отдельные виды обязательств. Обязательства по передаче имущества в собственность.....	164
6.4. Обязательства по передаче имущества в пользование.....	172
6.5. Обязательства по производству работ.....	178
6.6. Обязательства по использованию прав на объекты интеллектуальной собственности.....	182
6.7. Обязательства по оказанию услуг.....	193
6.7.1. Обязательства из договоров возмездного оказания услуг.....	194
6.7.2. Транспортные обязательства и другие обязательства по оказанию фактических услуг.....	195
6.7.3. Обязательства по оказанию финансовых услуг.....	202
6.7.4. Обязательства из банковских сделок.....	210
6.7.5. Обязательства, возникающие из посреднических договоров.....	216
6.8. Обязательства из многосторонних сделок.....	219
6.9. Обязательства, возникающие из односторонних действий.....	221
6.10. Внедоговорные обязательства.....	223
<b>Тема 7. Семейное право.....</b>	<b>231</b>
7.1. Понятие, предмет, принципы семейного права.....	231
7.2. Источники семейного права.....	235
7.3. Брак в семейном праве.....	236
7.4. Правовое положение супругов.....	243
7.5. Родительские правоотношения и правоотношения между другими членами семьи.....	249
7.6. Алиментные обязательства.....	258
7.7. Формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей....	262
<b>Тема 8. Трудовое право.....</b>	<b>271</b>
8.1. Понятие и предмет трудового права.....	271
8.2. Функции трудового права.....	272
8.3. Принципы трудового права.....	273
8.4. Источники трудового права.....	275
8.5. Понятие и классификация субъектов трудового права.....	277
8.6. Понятие, стороны и формы социального партнерства.....	291
8.7. Правовое регулирование занятости и трудоустройства.....	293
8.8. Понятие, признаки и виды трудового договора. Переводы, перемещения, прекращение трудового договора.....	303
8.9. Понятие и виды рабочего времени.....	313
8.10. Понятие и виды времени отдыха.....	318
8.11. Формы оплаты труда и системы заработной платы.....	323
8.12. Дисциплинарная ответственность работников.....	328
<b>Вопросы к зачету.....</b>	<b>332</b>
<b>Экзаменационные вопросы.....</b>	<b>339</b>
<b>Литература.....</b>	<b>343</b>
<b>Словарь.....</b>	<b>344</b>

## Тема 1. Основные понятия о праве

### *1.1. Понятие, признаки и функции государства. Форма правления, форма государственного устройства, политический (государственный) режим*

**Государство** - есть особая организация политической власти общества, обладающая публичной властью, суверенитетом, располагающая специальным аппаратом, осуществляющим на профессиональной основе функции управления, имеющая возможность принимать общеобязательные веления в отношении всех граждан, проживающих на ее территории.

Государство как социальный институт обладает следующими признаками:

- 1) территория;
- 2) население;
- 3) публичная власть;
- 4) внешний и внутренний суверенитет;
- 5) аппарат управления;
- 6) аппарат принуждения (правоохранительные органы);
- 7) армия;
- 8) право;
- 9) налоги и займы.

Можно указать и такие дополнительные признаки государства, как единый государственный язык (хотя в некоторых государствах их может быть и несколько), единая денежная единица, единая транспортная и информационная системы.

Содержание деятельности и социальное назначение государства находят свое отражение в его функциях. В зависимости от сферы действия государства его функции подразделяются на внутренние и внешние. К внутренним функциям государства относятся:

- 1) экономическая (выработка экономической политики, установление правовых основ рынка и ценовой политики);
- 2) социальная (создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека);
- 3) экологическая;
- 4) строительство гидромелиоративных, ирригационных, транспортных и иных общественных систем;
- 5) информационная;
- 6) взимание налогов;
- 7) охранительная.

К внешним функциям государства можно отнести:

- 1) оборонная;
- 2) внешнеэкономическая;
- 3) культурного сотрудничества;
- 4) дипломатическая;
- 5) экологическая;
- 6) информационная

Форма государства как совокупность его признаков показывает, какова организация власти в данном государстве, какими органами и методами осуществляется власть. Форма государства характеризуется тремя элементами: форма правления, форма государственного устройства и политический режим.

Форма правления указывает порядок формирования органов государственной власти, их взаимоотношения между собой и с гражданами. Выделяют две формы правления – монархия и республика.

**Монархия** – это форма правления, при которой верховная власть в государстве принадлежит одному лицу, получающему эту власть в порядке престолонаследия. Для монархии характерно пожизненное правление и юридическая безответственность монарха (в последнее время появились так называемые «нетипичные» монархии, где монарх является выборной фигурой – Объединенные Арабские Эмираты, Малайзия). Существуют следующие исторические разновидности монархии – раннефеодальная, сословно-представительная, абсолютная, дуалистическая и парламентарная. В связи с тем, что сейчас существуют три последних разновидности, представляется целесообразным описать их характерные признаки.

Для абсолютной монархии характерно сосредоточение всей полноты власти (законодательной, исполнительной и судебной) в руках монарха, представительный орган либо отсутствует, либо подконтролен монарху (Саудовская Аравия, Оман, Катар).

Дуалистическая монархия характеризуется распределением полномочий между монархом и представительным органом, при этом монарху принадлежат и законодательные полномочия, разделяемые им с парламентом, и исполнительные, и судебные. Представительный орган избирается, созывается и распускается по воле монарха (Иордания, Кувейт).

В парламентарной монархии, к которой относятся большинство современных монархий, четко разделены полномочия: единственный законодательный орган – это парламент, избираемый демократическим путем, формирующий правительство и осуществляющий контроль за его деятельностью. Без одобрения парламента ни один акт монаршей власти не будет иметь юридической силы (Великобритания, Бельгия, Япония).

Республика – это такая форма правления, при которой высшие органы власти и высшие должностные лица избираются, при этом срок

их полномочий конституционно ограничен. Различают такие виды республиканской формы правления, как президентская республика, парламентская республика и смешанная или суперпрезидентская.

Для президентской республики характерно:

- глава государства является и главой правительства,
- глава государства избирается населением,
- правительство формируется главой государства и несет ответственность только перед ним,
- глава государства не имеет права роспуска парламента.

Типичным примером президентской республики является США.

Парламентская республика характеризуется следующими основными чертами:

- президент выполняет только функцию главы государства, исполнительную же власть возглавляет премьер-министр (председатель правительства, канцлер),
- президент избирается парламентом,
- правительство формируется парламентом, который осуществляет парламентский контроль за его деятельностью; выражение недоверия одному из членов кабинета министров приводит к отставке всего правительства;
- наличие у главы государства права на роспуск парламента.

К числу парламентских республик относятся Австрия, Италия, ФРГ, Финляндия.

Характерные черты смешанной республики:

- глава государства избирается населением,
- президент формирует правительство, но оно несет ответственность не только перед президентом, но и перед парламентом,
- президент может отправить правительство в отставку и может распустить парламент.

К суперпрезидентским республикам можно отнести Францию, Россию.

Форма государственного устройства – это административно-территориальное и национальное строение государства, которое раскрывает характер взаимоотношений между его составными частями, между центральными и местными органами государственной власти. Из всех известных форм государственного устройства выделяют унитарное государство и федерацию.

Унитарное государство – это единое государственное образование, состоящее из административно-территориальных единиц, которые подчиняются центральным органам власти и признаками государственного суверенитета не обладают. На территории унитарного государства действует одна конституция, единая система

законодательства, одно гражданство. В нем функционирует единая денежная система, проводится обязательная для всех административно-территориальных единиц общая налоговая и кредитная политика. В унитарном государстве существуют единые представительные, исполнительные и судебные органы, которые осуществляют руководство соответствующими органами местного самоуправления. Унитарное государственное устройство по степени зависимости местных органов власти от центральных подразделяют на централизованное (во главе местной власти стоят назначенные из центра чиновники) и децентрализованное (местные органы власти избираются населением).

Федерация – это добровольное объединение нескольких ранее самостоятельных государственных образований в одно союзное государство. Можно выделить ряд признаков, характерных для большинства федераций:

- 1) верховная законодательная, исполнительная и судебная власть принадлежит федеральным органам государственной власти,
- 2) конституция разграничивает полномочия субъектов федерации и самой федерации,
- 3) субъекты федерации могут принимать свои конституции, уставы, законы и иные нормативные правовые акты; они имеют свои высшие органы представительной, исполнительной и судебной власти;
- 4) имеется двойное гражданство;
- 5) наличие двухпалатного парламента;
- 6) двухканальная система налогов.

Федерации бывают территориальные и национальные.

Политический режим означает совокупность приемов, методов и способов осуществления государственной власти в обществе, характеризует степень политической свободы, правовое положение личности в обществе и определенный тип политической системы, существующий в стране.

Традиционно выделяются два режима: демократический и антидемократический.

Характерные черты демократического режима:

- 1) органы власти формируются демократическим путем;
- 2) действует многопартийная система. Запрещается действие только тех партий, которые призывают к насильственному ниспровержению основ конституционного строя;
- 3) широкий круг демократических прав и свобод гражданина в совокупности с механизмом обеспечения их реализации и защиты;
- 4) личность надежно защищена от неправомерного посягательства на ее интересы и со стороны государства, и иных лиц.



В условиях антидемократического режима попираются права и свободы человека и гражданина, запрещается деятельность оппозиционных партий, осуществляется тотальный контроль за всеми проявлениями общественной жизни.

### ***1.2. Место права в системе социальных норм. Понятие права***

Поведение людей в обществе регулируется различными социальными нормами: нормами права, морали, обычаями, традициями, корпоративными нормами. Как определяются эти понятия:

а) нормы нравственности и морали - это правила поведения, которые формируются в обществе и указывают на то, что является справедливым и несправедливым, а выполнение этих норм обеспечивается силой общественного мнения;

б) обычаи - это нормы поведения, стихийно сложившиеся в обществе в результате их неоднократного повторения, и их соблюдение обеспечивается привычкой, воспитанием;

в) нормы общественных организаций (корпоративные нормы) - это правила поведения, установленные в определенной организации и касающиеся членов этой организации, а их выполнение обеспечивается мерами ответственности, установленными в организациях, где они действуют.

Однако люди не всегда придерживаются всех установленных в обществе правил поведения. Это объясняется различной степенью их обязательности. Наиболее обязательными являются правовые нормы. Чем это обуславливается?

Понятие «право» используется в семейно-бытовом, моральном, юридическом смысле. В последнем случае под правом понимается совокупность общеобязательных правил поведения, регулирующих наиболее важные общественные отношения, исходящих от государства и им охраняемых (гарантированных).

Философы и мыслители по разному объясняли, что есть право. Аристотель утверждал, что право - это политическая справедливость, для Средневековья характерно понимание права как божественного установления, Ш.-Л.Монтескье определял право как «реализованную справедливость», а Карл Маркс усматривал в сущности права волю экономически господствующего класса.

Существует мнение, что право возникает одновременно с государством. Развитие производительных сил приводит к увеличению производительности труда, как следствие, появляются излишки производства. Перераспределение этих излишков среди членов общества требует совершенно иных правил, нежели те, что существовали в первобытнообщинную эпоху. Кроме того, совместное проживание представителей разных родов и племен также потребовало создания

иных правил поведения, которые бы были обязательны для всех людей, проживающих на определенной территории. Необходимость в праве возникла и для того, чтобы защищать интересы вновь образовавшихся классов - рабовладельцев, купцов, чиновников.

В настоящее время большинство специалистов сходятся во мнении, что право имеет две формы существования - естественное и позитивное право. Естественное право охватывает природные неотъемлемые права человека, принадлежащие ему от рождения (право на жизнь, свободу, независимость, честь, достоинство, неприкосновенность), и общие, исходные, начала права (справедливость, равенство, гуманизм, ответственность за вину). Оно зарождается и развивается в самом обществе независимо от государства. Позитивное право, напротив, - продукт деятельности государства. То есть это совокупность правил поведения, создаваемых и охраняемых государством. Нормы позитивного права выражаются в правовых обычаях, законах, судебных прецедентах и иных источниках права. Поэтому мы и говорим, что позитивное право - это система общеобязательных норм и правил поведения, исходящих от государства и им охраняемых, регулирующих наиболее важные общественные отношения. Идеальным было бы воплощение естественного права в позитивном.

Общие признаки права:

а) общий характер права (право не персонифицировано, т. е. право адресовано не конкретному человеку, а множеству людей, организаций, предприятий);

б) право является общеобязательным, так как исходит от государства и им охраняется, в) право имеет конкретную форму, т. е. выражается в определенных, признаваемых в данном государстве источниках (законах, обычаях, судебных прецедентах, указах, распоряжениях, постановлениях и т. д.);

в) право представляет собой стройную систему, т. е. единое, внутренне согласованное образование, где все нормы взаимосвязаны и дополняют друг друга;

г) право рассчитано на урегулирование неопределенного количества жизненных случаев, т.е. мы можем говорить о многократности использования правовых норм.

### ***1.3. Основные принципы и функции права***

Под принципами права подразумеваются основополагающие идеи, реализующиеся в содержании и форме позитивного права (главные руководящие идеи, основные свойства, требования, особенности, права).

В принципах проявляется сущность права, его значение для общества.

Выделяют следующие принципы права:

1. Принцип справедливости (соответствие права существующим в обществе моральным нормам);
2. Принцип демократизма (народовластия) (право должно выражать интересы большинства);
3. Принцип равенства права.
4. Принцип гуманизма (человеколюбия).
5. Принцип свободы субъектов права.
6. Принцип законности.
7. Принцип ответственности за вину.
8. Принцип взаимной ответственности государства и личности.
9. Принцип единства норм права.
10. Принцип реальности норм права.

Функции права - это основные направления воздействия права на общество, посредством которых реализуются цели права. В функциях, как и в принципах, проявляется сущность права.

Основные функции права:

А) Социальные функции права:

1. Экономическая - закрепление определенного типа производственных отношений.
2. Политическая - закрепление отношений по поводу власти.
3. Идеологическая - закрепление определенной идеологии или, напротив, плюрализма идей.

Б) Юридические функции права:

1. Регулятивная функция права - указание с помощью норм права необходимого, запрещенного или дозволенного поведения.
2. Охранительная функция права - установление ответственности для лиц, нарушающих запреты и не выполняющих обязанности, и защита прав.

#### ***1.4. Источники права и их виды***

Для того, чтобы использовать правовые нормы, необходимо представлять в чем выражаются нормы права.

Источник (форма) права - это способ выражения (оформления) и закрепления нормы права в объективной действительности.

В мире существуют следующие виды источников права:

1. Нормативный правовой акт - документ, изданный компетентным органом государства и содержащий нормы права (законы парламента, акты главы государства, министерств и ведомств и т. д.). Этот вид источников права превалирует в странах с континентальной (романо-германской) правовой системой (Россия, Германия, Франция).

2. Правовой обычай - это правило поведения, которое возникло и существует в обществе и которому государство придало юридическую общеобязательную силу (широко распространен в странах Африки). К этой же группе следует отнести обычаи и обыкновения, сложившиеся в практике экономической и политической сферы жизни общества соответствующего государства.

3. Судебный и административный прецедент - это решения компетентного государственного органа (судебного или административного) по конкретному делу, которое является общеобязательным при разрешении всех подобных дел для всех последующих судов. Иными словами, судебный прецедент - это своеобразный образец для разрешения судом в последующем всех подобных дел. Судебный прецедент в качестве источника права наиболее распространен в странах с англо-саксонской правовой системой (Великобритания, Канада, США Австралия).

4. Нормативный договор - это договор между двумя или несколькими странами, в котором содержатся общеобязательные правила поведения. Такие договоры действуют на территории подписавших его государств.

5. Научная доктрина - это правовая теория какого-либо видного юриста, имеющая общеобязательную силу (доктрина религиозная - религиозное учение, которое содержит нормы права или из которого они выводятся путем толкования).

6. Мусульманские религиозные воззрения (священные для исповедующих определенную религию писания и книги, например Коран, Сунна, Иджма и Кияс для мусульман). Данные источники права признаются в качестве основных в странах с религиозной правовой системой (Афганистан, Иран).

### ***1.5. Источники права Российской Федерации***

Основными источниками права на территории Российской Федерации являются нормативно-правовые акты. Всю систему нормативно-правовых актов можно подразделить на три относительно самостоятельные, но взаимозависимые подсистемы.

1. Нормативные правовые акты федеральных органов государственной власти (Президент РФ, Государственная Дума РФ, Совет Федерации РФ, Правительство РФ и т. д.):

а) Конституция РФ Она имеет высшую юридическую силу, верховенство и прямое действие на территории всей России. Все иные нормативно-правовые акты, принимаемые на территории нашей страны, не должны противоречить Конституции РФ. Особенность Конституции РФ заключается еще и в том, что она принята особым субъектом - народом России - на всенародном референдуме 12 декабря 1993 года;

б) федеральные конституционные законы - это законы, принимаемые в особом процессуальном порядке (2/3 голосов депутатов Государственной Думы РФ и 3/4 голосов членов Совета Федерации РФ) и только по тем вопросам, которые прямо указаны в Конституции РФ. Например, в Конституции предусмотрено что, федеральные конституционные законы должны быть приняты по вопросам референдума, чрезвычайного и военного положения, гражданства и т. д. Принятый федеральный конституционный закон подлежит подписанию Президентом РФ и не может быть им отклонен;

в) федеральные законы - это законы, принимаемые Федеральным Собранием РФ и подписываемые Президентом РФ. В эту же группу входят и законы, принятые на референдуме - всенародном голосовании. Особенностью законов, принятых на референдуме, является то, что они могут быть изменены только в результате другого референдума. Федеральные и федеральные конституционные законы имеют верховенство на территории всей России и, по общему правилу, высшую юридическую силу по отношению ко всем другим нормативно-правовым актам;

г) законы, принятые Съездом народных депутатов РФ и Верховным Советом РФ, в части, не противоречащей указанным выше актам;

д) законы, принятые Съездом народных депутатов СССР и Верховным Советом СССР, в части, не противоречащей указанным выше актам;

е) указы Президента РФ Они издаются главой государства во исполнение полномочий, предусмотренных Конституцией РФ. В отличие от законов, указы Президента РФ могут быть как нормативными, так и ненормативными, т. е. не содержащими нормы права. К последним относятся указы о награждении граждан орденами и медалями, о приеме в гражданство, о назначении и смещении высших должностных лиц. Указы, изданные главой государства в пределах его полномочий и не противоречащие Конституции, обязательны для исполнения на всей территории Российской Федерации;

ж) постановления Правительства РФ издаются во исполнение Конституции РФ, федеральных законов и указов Президента РФ. Они обязательны к исполнению на территории всей страны, но в случае их противоречия Конституции, федеральным законам и указам Президента они могут быть отменены Президентом РФ;

з) подзаконные акты федеральных органов государственной власти (распоряжения, инструкции и письма министерств и ведомств, государственных комитетов и федеральных служб, Центрального банка РФ, постановления палат Федерального Собрания РФ). Все акты федеральных органов исполнительной власти, затрагивающие права и законные интересы граждан или носящие межведомственный характер, подлежат государственной регистрации в Министерстве юстиции РФ и

должны быть в установленном законом порядке опубликованы для всеобщего ознакомления. Любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы

2. Нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации:  
а) конституции республик и уставы областей, краев, автономных округов, городов федерального значения и автономной области;  
б) законы субъектов Российской Федерации;  
в) подзаконные нормативно-правовые акты органов государственной власти субъектов РФ (постановления, указы, распоряжения, инструкции губернаторов, президентов республик, мэров городов федерального значения и т. д.).

3. Нормативно-правовые акты органов местного самоуправления (решения представительных органов местного самоуправления и глав администраций (мэров) городов, поселков, районов).

4. Нормативные договоры. Источниками права на территории России признаются и межгосударственные договоры, ратифицированные (одобренные) РФ. Согласно ч. 4 ст. 15 Конституции, общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. Специальным видом нормативных договоров являются договоры субъектов РФ с федеральными органами государственной власти о разграничении предметов ведения и полномочий.

5. Обычай делового оборота. Гражданский кодекс признал в общей форме возможность применения к регулированию отношений между субъектами предпринимательской деятельности обычаев делового оборота, не противоречащих закону или договору.

### ***1.6. Действие нормативных правовых актов во времени, пространстве и по кругу лиц***

Возможность применения содержащихся в нормативных правовых актах норм, напрямую связана с установлением границ их действия, очерченных во времени, пространстве и по кругу охватываемых этими актами лиц.

Действие любого нормативного правового акта начинается с момента вступления его в силу, а прекращается с момента утраты им юридической силы.

Вступление нормативного правового акта в силу соотносится:

1) либо с датой его принятия или утверждения (такими являются акты, принимаемые в разных странах в чрезвычайных или экстремальных ситуациях);

- 2) либо с датой его опубликования (обнародования);
- 3) либо определяется самими актами, или же указываются в других, специально изданных актах для введения их в действие.

Нормативные правовые акты утрачивают силу в результате следующих обстоятельств:

- 1) истечения срока действия закона или иного нормативного правового акта;
- 2) прямой отмены действующего нормативного правового акта другим актом, изданным компетентным государственным органом;
- 3) замены действующего нормативного акта другим актом, устанавливающим в данной области новые правила поведения.

По общему правилу, законы и иные нормативные правовые акты обратной силы не имеют. Под обратной силой закона понимают распространение действия закона на все жизненные случаи и общественные отношения, которые возникли до вступления его в силу. Исключением из общего правила являются только те случаи из практики применения уголовного закона, которые предусматривают смягчение или устранение ответственности за определенные деяния.

Существуют также определенные границы действия нормативных правовых актов в пространстве, на определенной государственной территории. При этом под государственной территорией понимается часть земного шара, включающая сушу, недра, воздух и воду, которые находятся под суверенитетом данного государства, а также гражданские суда под флагом государства в момент их пребывания в открытом море и военные корабли, где бы они не находились.

По территориальному признаку нормативные акты подразделяются на общие (действие которых распространяется на территорию всего государства) и акты, действующие на определенной части государства.

В связи с тем, что, согласно ст.15 Конституции РФ, принципы и нормы международного права, а также международные договоры РФ являются частью ее правовой системы, то в случае возникновения коллизии национального законодательства и норм международного права (договора), должны применяться нормы международного права.

Нормативные правовые акты распространяют действие своих предписаний на граждан данного государства. Российское государство в отношении прав и свобод приравнивает иностранных граждан и лиц без гражданства к российским гражданам. Вместе с этим, эти лица не пользуются рядом прав, которые по существу не отделены от гражданства (они не несут обязанностей военной службы, не могут занимать государственные должности нотариуса, прокурора, судьи, не могут избирать и быть избранными в органы государственной власти).

## *1.7. Система права*

Система права - это совокупность связанных между собой норм права и их объединений (институтов, отраслей и подотраслей), существующих в одном государстве. Необходимо отличать понятие «система права» от понятия «правовая система». Правовая система - это более широкое понятие, которое включает в себя, наряду с системой права, источники права, юридическую практику и систему органов, создающих, исполняющих и охраняющих право.

Элементы системы права:

1. Норма права - это общеобязательное правило поведения, установленное или санкционированное государством и обеспеченное его принудительной силой. Норма права устанавливает запрет на совершение каких-либо действий или обязанность совершить какое-то действие или предоставляет право на его совершение.

2. Институт права - это совокупность норм права, регулирующих однородный вид общественных отношений

3. Отрасль права - это совокупность норм права, регулирующих относительно обособленную, качественно однородную сферу общественных отношений своим особым методом. Отрасль права складывается из нескольких институтов. Каждая отрасль права имеет свой особенный предмет и методы регулирования общественных отношений.

4. Подотрасль права - это совокупность институтов права, образующих внутри отрасли права обособленную группу, нормы которой регулируют свои, чем-то отличающиеся, общественные отношения (обязательственное право в гражданском праве).

Основные отличительные признаки отраслей права:

1. Предмет правового регулирования - то, на что направлено действие норм.

2. Метод правового регулирования - способ воздействия на конкретную сферу отношений. Вся система права делится на две большие группы:

1) Частное право - регулирует отношения преимущественно между частными субъектами, касающиеся их личных интересов.

2) Публичное право - регулирует отношения по вмешательству государства в общественную жизнь по поводу общезначимых ценностей.



## Понятие и виды правовых систем

Правовая система - это совокупность взятых в масштабе одной или нескольких стран, на определенном отрезке времени, взаимосвязанных между собой правовых явлений: позитивного права и его принципов, правосознания, источников права, деятельности людей и организаций, имеющих правовое значение. Традиционно выделяют три основные системы права:

1. Континентальная, или романо-германская, правовая система

Основные признаки этой системы:

- а) источником права является нормативно- правовой акт;
- б) правотворчеством занимаются специально уполномоченные органы (парламенты, правительства, главы государств);
- в) данная система права возникла на основе рецепции римского права;
- г) все отрасли права делятся на частные и публичные. Данная правовая система свойственна Германии, Франции, Италии, Австрии, России и др.

2. Англосаксонская правовая система

Основные признаки этой системы:

- а) господствующий источник права - судебный прецедент;
  - б) правотворчеством занимаются судебные органы;
  - в) внутренне делится на общее право и право справедливости.
- Англосаксонская правовая система получила распространение в таких государствах, как Великобритания, США, Канада, Новая Зеландия, Австралия.

3. Религиозные правовые системы (мусульманская, иудейская, христианская, индуистская правовые подсистемы)

Основные признаки:

- а) основной источник права - религиозные учения (доктрины и обычаи), содержащие охраняемые государством нормы права;
- б) религиозные органы не отделены от государства и зачастую выполняют функции правотворчества и суда;
- в) принципы права совпадают с религиозными догмами;
- г) все религиозные правовые системы отличаются особым консерватизмом.

Наиболее яркими примерами религиозных правовых систем являются Афганистан и Иран.

## ***1.8. Понятие, структура и виды правовых норм***

Норма права есть общеобязательное правило поведения, установленное или санкционированное государством и обеспеченное мерами государственного принуждения.

Норма права является правилом поведения общего характера, т.е. оно рассчитано на неопределенный круг субъектов и регулирование неопределенное количество жизненных случаев. Кроме этого, норма права характеризуется формализованностью, т.е. определенным способом закреплена в тексте закона, указа, иного источника права.

Норма права характеризуется четкой структурой, которую составляют следующие элементы: гипотеза, диспозиция, санкция.

Гипотеза – это часть правовой нормы, устанавливающая обстоятельства, при которых правило поведения (норма) подлежит применению и круг адресатов нормы.

Диспозиция – это часть юридической нормы, содержащая само правило поведения (т.е. права и обязанности), которому должны следовать лица, вступающие в правоотношения.

Санкция – это часть правовой нормы, указывающая на неблагоприятные последствия, возникающие у субъектов правоотношений в результате нарушения ими правила поведения, содержащегося в диспозиции.

Нормы права классифицируются по различным основаниям.

По способу воздействия на поведение субъектов, закреплению в гипотезе, они подразделяются на:

- управомочивающие (т.е. предоставляющие права);
- обязывающие к определенному поведению;
- запрещающие, (т.е. запрещающие какие-либо действия).

По степени детализированности правил поведения, закреплению в диспозиции нормы, они делятся на:

- императивные, т.е. устанавливающие определенные границы, не предусматривающие возможности отклонения от определенного нормой правила поведения;
- диспозитивные, т.е. такие, которые содержат возможные варианты поведения субъектов.

## ***1.9. Правосознание и правовая культура***

Сознание - это отражение человеком окружающей объективной действительности.

Правосознание - это совокупность идей, представлений и чувств, в которых выражается отношение людей к праву и деятельности людей, связанной с правом, а также к другим правовым явлениям.

Признаки правосознания:

а) это одна из форм общественного сознания, наряду с экономическим, политическим и другими видами сознания;

б) правосознание имеет особый предмет отражения - правовые явления, включающие в себя: существующее в стране и за рубежом позитивное право; представления о должном (идеальном) праве; представление о праве ушедших времен как собственной страны, так и других государств; представления о деятельности людей и организаций, связанных с правом (правотворчеством, правоисполнением и правоприменением); представления об источниках права.

Внутри любого правосознания принято выделять следующие структурные элементы:

1. Правовую идеологию - систематизированные правовые идеи, убеждения, представления, суждения и понятия, выработанные в процессе теоретического осмысления правовых явлений.

2. Правовую психологию - чувства, желания, представления, эмоции, привычки. Иными словами, это непосредственное, теоретически не осмысленное отношение к праву и другим правовым явлениям (стыд за совершенное преступление, недоверие законодательным органам, страх перед ростом преступности и т. д.).

В зависимости от выбранного критерия классификации, выделяют разные виды правосознания:

а) обыденное - правосознание лиц, специально не изучавших право;

б) профессиональное - правосознание лиц, получивших специальное юридическое образование;

в) научное - правосознание лиц, занимающихся изучением права с использованием специальных научных методов.

В зависимости от субъекта, отражающего правовые явления, правосознание может быть:

а) общественным, т. е. правосознанием, которое преимущественно господствует среди большинства членов общества;

б) правосознанием определенной социальной группы или класса (интеллигенции, чиновников, пенсионеров, студентов

в) индивидуальным.

Правовая культура - это совокупность духовных и материальных ценностей, связанных с правом и другими правовыми явлениями. В теории права выделяют правовую культуру общества в целом и отдельного индивида. Правовая культура общества включает в себя:

1) уровень развития позитивного права (ясность и непротиворечивость правовых норм, отсутствие пробелов в праве);

- 2) характер общественного правосознания;
- 3) практику реализации права как рядовыми членами общества, так и государственными и муниципальными служащими и иными должностными лицами органов государственной власти и местного самоуправления.

### ***1.10. Понятие и признаки правотворчества***

Правотворчество - это особого рода деятельность в основном органов и должностных лиц государственной власти и местного самоуправления по разработке и изданию норм позитивного права.

Основные признаки правотворчества:

- 1) это деятельность особых субъектов, компетентных издавать нормы права;
- 2) результатом правотворческой деятельности является норма права, т.е. единичное правило поведения общего характера, рассчитанное на неоднократное применение и на неопределенный круг лиц и обеспеченная силой государственного принуждения;
- 3) это одна из важнейших функций любого государства;
- 4) это деятельность по выражению потребностей либо большей части общества, либо определенной политической или экономической элиты в нормах права.

Правотворчество необходимо отличать от правоприменения, под которым понимается деятельность органов государственной власти и местного самоуправления, направленная на издание индивидуальных предписаний, устанавливающих права и обязанности конкретных лиц в конкретной ситуации (правительства, главы государств)

### ***1.11. Понятие и виды правоотношений***

Правоотношения - это часть общественных отношений, урегулированные нормами права, субъекты которых имеют конкретные взаимные права и обязанности. Элементами правоотношения являются:

1) Субъекты правоотношений - это люди или группы людей, между которыми складываются отношения и которые являются носителями прав и обязанностей в правоотношении. В правоотношении всегда присутствует две или более стороны. Субъектами правоотношений могут быть: граждане РФ, иностранцы, лица без гражданства, юридические лица, народ, Российская Федерация, субъекты РФ, органы и должностные лица государственной власти и местного самоуправления, муниципальные образования.

2) Объекты правоотношений - это то, по поводу чего возникают эти общественные отношения. Объектами правоотношений могут быть материальные ценности, неимущественные блага.

3) Содержание правоотношения - это совокупность вытекающих из нормы права конкретных субъективных прав и юридических обязанностей. Под субъективным правом понимается предусмотренная нормой права и гарантированная государством, мера дозволенного поведения, а под юридической обязанностью - установленная в норме права и гарантированная государством мера должного, необходимого поведения.

Правоотношения возникают, изменяются и прекращаются под воздействием конкретных жизненных обстоятельств. В юриспруденции определенные жизненные обстоятельства, с которыми норма права связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений, принято именовать юридическими фактами.

Юридические факты делятся на события и действия.

1) События - это факты, имеющие место независимо от воли людей (землетрясение, пожар, оползни, извержение вулкана, ураган и т.д.).

2) Деяния (действия или бездействия) – факты, произошедшие по воле людей. Действия могут быть направлены на возникновение правовых последствий (индивидуальные юридические акты) или не направлены на возникновение правовых последствий, но вызывающие правовые последствия (юридические поступки). Среди юридических актов важное значение имеют акты-документы различных государственных органов, юридических и физических лиц (судебные приговоры, решения, постановления, предписания, сделки, договоры). По критерию правомерности действия подразделяют на правомерные и неправомерные (противоправные).

### ***1.12. Понятие и виды юридической ответственности***

В теории права под юридической ответственностью понимается несколько различных, но взаимосвязанных между собой явлений.

1. Юридическая ответственность - это обязанность правонарушителя претерпеть наказание за совершенное им правонарушение или преступление.

2. Юридическая ответственность - это вид государственного воздействия на правонарушителя за совершенное им правонарушение.

Таким образом, это деятельность специальных государственных органов по реализации своих обязанностей наказывать правонарушителей, и, одновременно, претерпевание правонарушителем лишений, предусмотренных в наказании.

Юридическая ответственность имеет следующие признаки:

1. Это особый вид государственного принуждения.
2. Это принуждение, применяемое только к правонарушителям.

3. Юридическая ответственность носит, как правило, негативный для правонарушителя характер.

4. Юридическая ответственность, как и основания ее наступления, виды наказания, порядок привлечения к ответственности, предусмотрена нормами права и не может применяться произвольно тем или иным должностным лицом. К юридической ответственности могут привлекать только специально уполномоченные государственные органы (суд, прокуратура, органы внутренних дел, налоговая полиция, ФСБ и т. д.).

5. Реализация юридической ответственности происходит в особом процессуальном порядке с соблюдением специальных норм права, В зависимости от вида юридической ответственности (уголовная, административная), применяются тот или иной законодательно оформленный порядок привлечения лица к ответственности.

Выделяются следующие виды юридической ответственности:

а) уголовная. Основанием ее наступления является совершение преступления, предусмотренного Уголовным кодексом РФ. Этот вид юридической ответственности заключается в применении к преступнику таких видов наказаний, как смертная казнь, лишение свободы, конфискация имущества, штраф, исправительные работы, и реализуется только судом в особом уголовно-процессуальном порядке (в строгом соответствии с нормами Уголовно-процессуального кодекса);

б) административная. Применяется к лицу, совершившему административный проступок. Административная ответственность предусматривает применение таких видов наказаний, как штраф, конфискация имущества, лишение специального права (например, права управления транспортным средством), и реализуется как судом, так и другими органами (органами внутренних дел, комиссиями по делам несовершеннолетних, административными комиссиями и т. д.);

в) гражданско-правовая. Основанием ее наступления является совершение гражданско-правового деликта (например, причинение вреда жизни или здоровью гражданина, неисполнение или ненадлежащее исполнение условий заключенного договора). Эта ответственность реализуется арбитражными судами и судами общей юрисдикции и заключается в принуждении правонарушителя возместить причиненный вред, выплатить штраф или неустойку;

г) дисциплинарная. Основанием наступления этого вида юридической ответственности является совершение дисциплинарного проступка (например, прогул в течение рабочего дня). Дисциплинарная ответственность включает в себя такие виды наказаний, как замечание, выговор, увольнение с работы по соответствующим основаниям, и назначается администрацией организации или командирами воинских частей и подразделений.

## Тема 2. Конституционное право

### *2.1. Значение конституции как основного источника конституционного права*

**Конституция** в любом государстве - это правовой акт высшей юридической силы, своеобразный признак государственности, юридический фундамент государственной и общественной жизни, главный источник национальной системы права. Сам термин «конституция» произошел от латинского constitution, что означает установление, учреждение. Это название как нельзя лучше раскрывает суть этого документа. Конституция на высшем уровне регулирует общественные отношения, связанные с организацией власти, правами и свободами, обязанностями человека и гражданина, установлением формы правления и государственного устройства.

Регулирующая роль конституции касается всего общества. Она охватывает не только государственную организацию, но и негосударственные сферы - социально-экономическое устройство, культурную жизнь, отношения в сфере гражданского общества. Никакая конституция не может обойти взаимоотношения государства с институтами собственности, общественными и религиозными учреждениями. Нормы конституции, как и право в целом оказывает формирующее воздействие на различные стороны общественной жизни - государственно-политическую, экономическую, социальную и духовную. Важность и значимость отношений, которые регулирует конституция, и обусловили формирование такой отрасли права как конституционное право.

### *2.2. Предмет, источники и система конституционного права РФ*

**Конституционное право** – это совокупность правовых норм, охраняющих права человека и учреждающих в этих целях определенную систему государственной власти.

Предметом конституционного права РФ являются общественные отношения в сфере охраны прав и свобод человека и гражданина, а также устройства государства и государственной власти. Однако, приведенные сферы социально-экономической и общественно-политической жизни общества весьма разнообразны и многогранны, что в свою очередь, обуславливает необходимость более подробного и тщательного рассмотрения аспектов жизни общества и государства, которые являются предметом конституционного права РФ.

Таким образом, **предметом конституционного права РФ** являются:

1. **Принципы государственного устройства.** В них выражаются основные характеристики государства - суверенитет, форма

государственного устройства, принадлежность власти, субъекты государственной власти и способы и ее реализации, общие основы функционирования всей политической системы;

2. **Основы правового статуса личности.** Представляет собой совокупность гарантируемых конституцией прав и свобод, а также устанавливаемых конституцией обязанностей человека.

3. **Основы федерализма.** Это основополагающий принцип государственно-территориального устройства РФ за счет, которого обеспечиваются единство страны, децентрализация государственной власти на основе разграничения предметов ведения и полномочий между РФ и ее субъектами, а также равноправие и самоопределение народов в составе Федерации;

4. **Основы построения государственного аппарата.** Конституционные нормы закрепляют основные принципы построения системы органов государственной власти и органов местного самоуправления; виды органов; правовой статус органов законодательной, исполнительной и судебной власти, порядок их образования, компетенцию, формы деятельности;

5. **Основы политического режима.** Это система приемов, методов, форм и способов осуществления политической власти в обществе. Характер политического режима никогда прямо не указывается в конституциях государств (не считая весьма распространенных указаний на демократический характер государства), однако почти всегда самым непосредственным образом отражается на их содержании.

#### *Источники конституционного права РФ*

Традиционно под источником права понимается внешняя форма выражения норм права. В соответствии с этим, источниками конституционного права являются различные формы выражения конституционно-правовых норм. Они, как и источники других отраслей права, являются в основном результатом нормотворческой деятельности государственных органов - парламента, главы государства, правительства, региональных органов власти и др.

Кроме результатов нормотворческой деятельности государственных органов источниками конституционного права являются судебные решения (прецеденты), международно-правовые акты. Характерной особенностью источников конституционного права является их взаимосвязь, взаимозависимость и иерархическая соподчиненность. Место конкретного источника в иерархии источников определяет его юридическая сила, а она обычно устанавливается конституцией страны. Однако вопрос о месте того или иного источника конституционного права в системе источников не является простым для всех стран, что обусловлено рядом причин: наличием конституционно-



правовых обычаев, норм прецедентного права, действием международно-правовых актов и др.

Система источников существенно зависит от государственно-территориального устройства страны. В федеративных государствах, где имеется конституция и система законодательства не только на уровне федерации, но и в каждом регионе, в систему источников входят нормативные акты и федерации, и ее субъектов.

Таким образом, система источников каждой страны имеет свои особенности, которые определяются национальными традициями, формой правления, формой государственно-территориального устройства, иными факторами. Вместе с тем источникам конституционного права присущи общие черты, позволяющие их классифицировать.

Рассматривая классификацию источников конституционного права Российской Федерации, следует отметить, что они подразделяются на две основные группы источников: естественное и позитивное право. Думается, однако, такой подход характерен для конституционного права, как науки или учебной дисциплины, но не как для отрасли российского права.

**Естественным правом** являются общечеловеческие представления о свободе, справедливости, а также неотъемлемости прав человека.

Несмотря на это, в современной России источником права признается лишь позитивное право, о котором будет сказано далее.

**К позитивному праву**, относятся следующие источники конституционного права РФ:

### **1. Конституция Российской Федерации.**

Конституция является основным источником конституционного права Российской Федерации. Ее роль обусловлена различными факторами, определяющими положение конституции среди других источников конституционного права.

**Во-первых**, конституция выступает наивысшей формой воплощения государственной воли народа. Она принимается на референдуме народом Российской Федерации. Конституция устанавливает основополагающие принципы организации и жизнедеятельности общества и государства. Они касаются сущности и формы государства, механизма государственной власти, функционирования гражданского общества, прав и свобод человека и гражданина.

**Во-вторых**, конституция обладают высшей юридической силой. Законы и все другие нормативно-правовые акты, принимаемые в стране, действия граждан, общественных объединений, должностных лиц и государственных органов не должны противоречить конституции.

**В-третьих,** конституционные нормы являются первичными и имеют учредительный характер. Для конституции не существует каких-либо обязательных предписаний позитивного права.

**В-четвертых,** нормы конституции являются важнейшим источником не только конституционного права, но и всех других отраслей права: они составляют основу правового регулирования всех общественных отношений в Российской Федерации.

## **2. Законы.**

Конституция Российской Федерации предусматривает издание Федеральным собранием РФ федеральных конституционных законов и федеральных законов. Конечно, источником конституционного права являются не все законы, а только те, которые содержат конституционно-правовые нормы. В первую очередь, таковыми являются федеральные конституционные законы. Что же касается федеральных законов, то они являются источником конституционного права, если содержат нормы регулирующие применение прав и свобод человека и гражданина, устройство государственной власти и управления.

## **3. Нормы международного права, международные и внутригосударственные договоры и соглашения.**

Эти акты служат источником конституционного права в том случае, если регулируют конституционные проблемы и предусмотрено их прямое применение в данной стране. Так, в соответствии с Конституцией Российской Федерации «общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы» (ч. 4 ст. 15). И это не удивительно, в конституциях многих стран есть положение о приоритете международного права перед внутригосударственным.

Внутригосударственные договоры заключаются обычно между центральными органами государственной власти и органами государственной власти регионов в целях разграничения между ними полномочий. Широкую практику получили внутригосударственные договоры в Российской Федерации, где источником конституционного права остается Федеративный договор, подписанный 31 марта 1992 г., договоры между Российской Федерацией и отдельными субъектами Федерации (Татарстаном, Башкортостаном, Краснодарским краем, Свердловской областью и др.). Некоторые субъекты Федерации заключили между собой договоры по конкретным вопросам. В таких актах также содержатся конституционно-правовые нормы. Возможность заключения договоров между субъектами Российской Федерации, в частности между органами государственной власти автономного округа и органами государственной власти края или области, в состав которого входит округ, предусмотрена Конституцией Российской Федерации (ч. 4 ст. 66).

#### **4. Нормативные правовые акты исполнительной власти.**

К ним относятся многочисленные акты, издаваемые главой государства, правительством, министрами и т. д. Важность этих актов в жизни каждой страны объясняется ролью в государственном механизме главы государства и правительства.

Акты главы государства и акты правительства являются подзаконными, что же касается юридической силы, то акты главы государства, как правило, имеют преимущество перед актами правительства. Такие акты называются по-разному: декреты, указы, ордонансы и др. В некоторых странах парламент может делегировать главе государства право на издание актов, имеющих силу закона. В Российской Федерации Президент издает Указы и распоряжения, которые не должны противоречить Конституции и федеральным законам. Президент может издавать указы и по тем вопросам, которые законодательно не урегулированы. Однако с принятием Федеральным Собранием соответствующего закона акт Президента теряет силу.

Акты исполнительной власти являются источником конституционного права лишь тогда, когда содержат его нормы.

#### **5. Судебные решения.**

Помимо нормативно-правовых актов исполнительной власти, к источникам права относятся постановления Конституционного суда Российской Федерации, в которых устанавливается соответствие Конституции России конституций и уставов субъектов Федерации, законов и других нормативных актов, а кроме того, разрешаются споры о компетенции, дается толкование Конституции.

#### **6. Акты органов местного самоуправления.**

Поскольку Конституция РФ устанавливает, что местное самоуправление в пределах своих полномочий самостоятельно (ст. 12), то акты органов местного самоуправления могут содержать нормы конституционного права. Такие нормы имеются, например, в уставах, статутах муниципальных образований, поскольку они регулируют отношения, связанные с осуществлением публичной власти.

#### *Система конституционного права РФ*

Традиционно, под системой права понимают его внутреннее строение, которое выражается в единстве и согласованности действующих в государстве правовых норм и вместе с тем в разделении права на относительно самостоятельные группы. Однако, это определение системы права в широком смысле, которое предлагает нам теория государства и права. Что же касается системы конституционного права РФ, то критерием для образования системы конституционного права являются не его источники, а институты, т.е. группы норм,

регулирующие относительно самостоятельные сферы конституционно-правовых отношений. Следовательно, понятие системы конституционного права можно сформулировать следующим образом.

**Система конституционного права** – это единство взаимосвязанных норм конституционного права РФ, образующих совокупность конституционно-правовых институтов.

**Система конституционного права РФ включает в себя следующие институты:**

1. основы конституционного строя РФ;
2. основные права и свободы человека и гражданина в РФ;
3. федеративное устройство;
4. избирательная система (избирательное право);
5. президентская власть;
6. законодательная власть;
7. исполнительная власть;
8. государственная власть субъектов РФ;
9. судебная власть и прокуратура в РФ;
10. местное самоуправление;
11. порядок внесения поправок и пересмотр Конституции РФ.

Следует обратить внимание, что все вышеперечисленные институты представлены отдельными разделами в Конституции РФ. Исключение составляет лишь избирательная система (избирательное право), что характерно для многих конституций зарубежных стран. Однако, избирательная система является одним из основных институтов конституционного права РФ. Таким образом, нельзя говорить о полном совпадении системы Конституции РФ и системы конституционного права РФ.

Поскольку все институты конституционного права состоят из конституционных норм права, следует сказать несколько слов об особой специфике этих норм.

Одна из особенностей конституционно-правовых норм состоит в том, что в них отсутствует трёхзвенная структура (гипотеза, диспозиция, санкция). Они, как правило, содержат в своей структуре только диспозицию, то есть само правило поведения.

Нормы конституционного права подразделяются на нормы общего регулирования и нормы детального, подробного и, как правило, исчерпывающего регулирования. Первые - выступают как нормы-принципы, нормы-цели. К ним можно отнести, например, нормы Конституции Российской Федерации, определяющие Россию как демократическое, правовое, социальное государство, нормы, закрепляющие принцип разделения властей. Вторые - это, например, нормы Конституции Российской Федерации о предметах ведения Федерации, о предметах совместного ведения Федерации и ее субъектов, о предметах ведения Совета Федерации, Государственной Думы.<sup>1</sup>

Классифицировать конституционно-правовые нормы можно по следующим основным признакам:

- по характеру содержащихся в них предписаний - на управомочивающие, обязывающие, запрещающие, отсылочные;
- по степени определенности содержащихся в них предписаний - на императивные и диспозитивные;
- по действию во времени и пространстве - на нормы, действующие постоянно, и нормы, действующие определенное время, на нормы, реализуемые на всей территории Российской Федерации или на территории ее субъектов, а также в муниципальных образованиях;
- по юридической силе - на нормы Конституции, обладающие высшей юридической силой, нормы федеральных конституционных законов, федеральных законов, нормы других нормативных правовых актов.

### ***2.3. Основы конституционного строя Российской Федерации***

#### *Понятие конституционного строя Российской Федерации*

Каждое государство характеризуется определенными признаками, чертами, в которых выражается его специфика. Оно может быть демократическим, тоталитарным, республикой или монархией и т.п. Совокупность этих черт позволяет говорить об определенной форме, т.е. определенном способе организации государства, или государственном строе. Этот строй, закрепленный конституцией государства, становится его конституционным строем. Исходя из этого, можно сформулировать следующее определение конституционного строя.

**Конституционный строй** - это определенная форма, или определенный способ организации государства, закрепленный в его конституции.

Поскольку конституционный строй РФ включает целую систему отношений, складывающихся в обществе, в его закреплении участвуют не отдельные правовые нормы и даже не отдельные нормы права и законодательства, а все отрасли российского права и законодательства.

Ведущее место принадлежит Конституции РФ, в которой ведущую роль играют нормы, закрепляющие главные устои Российского государства в которых находят выражение его гуманная сущность, принадлежность к семье демократических стран. В качестве главных устоев выступают основы конституционного строя, которые призваны обеспечивать Российской Федерации характер конституционного государства.

## **Элементы конституционного строя Российской Федерации:**

### **1. Россия – демократическое государство.**

Это означает, что источником государственной власти является ее народ. Демократическое государство основывается на принципе разделения властей.

### **2. Россия – правовое государство.**

Важнейший признак правового государства – это верховенство права, оно будет достигнуто, если:

- 1) законы не будут противоречить Конституции РФ;
- 2) будет соблюдаться иерархия нормативных актов;
- 3) законы будут приниматься в определенной процедуре, строго соблюдаемой и позволяющей оценить их содержание с разных сторон;
- 4) законы будут своевременно опубликованы и доведены до всеобщего сведения;
- 5) реально гарантируется соблюдение прав и свобод человека и гражданина;
- 6) воплощена в жизнь идея взаимной ответственности личности и государства;
- 7) приоритет будут иметь нормы международного права, и это станет не декларацией, а фактическим положением дел.

### **3. Россия – федеративное государство.**

Это означает, что Россия – государство, состоящее из частей, имеющих статус субъектов государства (краев, областей, республик, автономных округов, городов федерального значения).

### **4. Россия – государство с республиканской формой правления.**

Республиканская форма правления в России означает, что:

- правление государства является коллективным, а не единоличным, как в монархии;
- высшие должностные лица и законодательные органы избираются народом;
- осуществления государственной власти основано на принципе разделения властей.
- высшие должностные лица несут ответственность за злоупотребления и ошибки, допущенные ими в своей государственной деятельности.

### **5. Россия – суверенное государство.**

Суверенитет – это свойство государства самостоятельно и независимо от власти других государств осуществлять свои функции на своей территории и за ее пределами.

## **6. Россия - социальное государство.**

Это государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека. Задача социального государства - обеспечить своим гражданам следующие условия:

а) каждый гражданин должен иметь достойный человека прожиточный минимум;

б) каждый трудоспособный человек должен иметь возможность зарабатывать на себя и на содержание всей семьи;

в) нетрудоспособные или граждане, не имеющие по каким-либо причинам возможности трудиться (дети, больные, инвалиды, пенсионеры, безработные, беженцы и переселенцы), должны иметь возможность поддерживать обычный жизненный стандарт за счет перераспределения государством средств, накопленных субъектами, участвующими в экономической жизни страны.

## **7. Россия — светское государство.**

Это означает, что Россия такое государство, в котором не существует официальной, государственной религии и ни одно из вероучений не признается ни обязательным, ни предпочтительным.

## **8. Экономическая основа России - частная, государственная, муниципальная и другие формы собственности.**

В Российской Федерации, указывается в ст. 8 Конституции, гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансов, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

## **9. Человек, его права и свободы - высшая ценность.**

Благодаря конституционному закреплению основ конституционного строя в систему их гарантий включаются как материальные, политические, социальные, так и правовые аспекты жизни гражданского общества. В силу этого их реализация должна обеспечиваться Российским государством.

### *Организация государственной власти и местного самоуправления*

Система государственного управления в Российской Федерации основана на принципе разделения властей, который закреплен в ст. 10 Конституции РФ. В соответствии с этим принципом государственная власть в Российской Федерации осуществляется на основе разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную. Органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны.

Прежде всего, разделение властей призвано стать гарантией демократизма государственного строя, не допустить авторитаризма и

тоталитаризма. Далее, данный принцип нацелен на то, чтобы добиваться рациональности и эффективности в управлении государством, предотвращать односторонние и ошибочные решения вопросов государственной жизни. Это достигается главным образом при помощи системы сдержек и противовесов, являющейся эффективным инструментом обеспечения баланса властей. Наконец, разделение властей не исключает, а предполагает их кооперацию, синхронизацию их усилий в решении важнейших задач стоящих перед государством и обществом. Обострение отношений между властями, особенно между законодательной и исполнительной, способно резко ослабить и даже парализовать управление страной.

Принятие новой российской Конституции означает, что из двух наиболее распространенных форм демократического правления - президентской и парламентской республик - в России сделан выбор в пользу смешанного типа республики, в которой одинаково присутствуют черты как президентской, так и парламентской республики.

В связи с этим, согласно Конституции РФ, федеральную государственную власть в России осуществляют:

1. Президент Российской Федерации;
2. Федеральное собрание Российской Федерации (Совет Федерации и Государственная Дума);
3. Правительство Российской Федерации;
4. Суды Российской Федерации.

В субъектах Российской Федерации осуществлением государственной власти занимаются **органы государственной власти субъектов РФ**.

Однако Конституция устанавливает определенные требования к этим структурам:

1. Система органов государственной власти должна соответствовать основам конституционного строя Российской Федерации;
2. Организация органов государственной власти субъектов РФ должна отвечать общим принципам организации представительных и исполнительных органов государственной власти, установленным федеральным законом.

Что же касается местного самоуправления, то оно устанавливается и гарантируется статьей 12 Конституции РФ. Та же статья Конституции указывает, что органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти. Думается, однако, что это не означает отделение местного самоуправления от государства, скорее всего статья 12 Конституции РФ как бы позволяет гражданскому обществу на местном уровне решать свои проблемы без вмешательства органов



государственной власти, а только через свои собственные органы, но также наделенные властными полномочиями (нормотворческими, исполнительными, но не судебными).

Подробно порядок организации и деятельность местного самоуправления регулируется Федеральным законом от 6 октября 2003 г. № 131-ФЗ "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации"<sup>1</sup>.

В соответствии с этим законом под местным самоуправлением понимается:

**Местное самоуправление** - это признаваемая и гарантируемая Конституцией Российской Федерации самостоятельная и под свою ответственность деятельность населения по решению непосредственно или через органы местного самоуправления вопросов местного значения, исходя из интересов населения, его исторических и иных местных традиций.

В тоже время такое определение не означает суверенность власти местного самоуправления, следовательно, она не может выходить за пределы своей компетенции – в противном случае органы государственной власти имеют право вмешаться в деятельность органов местного самоуправления.

Граждане Российской Федерации осуществляют свое право на местное самоуправление в городских, сельских поселениях и других муниципальных образованиях в соответствии с федеральными гарантиями избирательных прав граждан путем референдума, выборов, других форм прямого волеизъявления, а также через выборные и другие органы местного самоуправления. Это означает, что местное самоуправление по своим полномочиям и деятельности является автономной частью российской государственности и государственности субъектов Российской Федерации.

В силу важности и многочисленности нормативных актов, издаваемых представительными и исполнительными органами местного самоуправления, в системе права Российской Федерации не последнее место занимает муниципальное право.

Исходя из природы местного самоуправления, под муниципальным правом понимается совокупность правовых норм, регулирующих организацию и деятельность органов местного самоуправления. Безусловно, основную часть муниципального права составляют Конституция РФ, конституции (уставы) субъектов Федерации, федеральные законы Российской Федерации и ее субъектов, Указы Президента России и т.д. В тоже время источниками являются и акты самих органов местного самоуправления.

---

<sup>1</sup> Собрание законодательства Российской Федерации от 6 октября 2003 г. № 40 ст. 3822.

Экономической основой конституционного строя в Российской Федерации являются два взаимосвязанных блока принципов, сформулированных статьей 8 Конституции РФ.

**Во-первых:**

**1. единство экономического пространства.**

В настоящее время не существует официального определения термина «единое экономическое пространство». Думается, что включая в Конституцию это понятие разработчики стремились выразить стремление народа видеть территорию России как своеобразный общий рынок с едиными правилами. Это же положение ст. 8 поддерживают и развивают и другие статьи Конституции РФ. В частности, ст. 71, в которой содержится перечень вопросов находящихся в ведении Российской Федерации, относит к компетенции Российской Федерации установление правовых основ единого рынка; финансовое, валютное, кредитное, таможенное регулирование, денежную эмиссию, основы ценовой политики; федеральные экономические службы, включая федеральные банки. В то же время, ясных обязанностей регионов соблюдать единые правила «экономического пространства», как и установления соотношения экономической компетенции Федерации и субъектов в действующих правовых актах пока нет.

**2. свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств.**

Конституция РФ не только устанавливает принцип свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств, но и дает механизм реализации этого принципа. В частности, в статье 74 Конституции РФ говорится, что на территории Российской Федерации не допускается установление таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств. Если же такие ограничения и могут быть введены, то только для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

Исходя из существа этого положения, можно сделать вывод о том, что законодатель не только запрещает создание между субъектами Федерации каких-либо границ, установления таможенных пошлин и т.д., но как бы декларирует согласие на международную экономическую интеграцию. Однако, в этом случае свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств потребует издание специальных актов, как внутренних, так и международных.

**3. поддержка конкуренции.**

В соответствии со ст. 4 Закона РФ «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», под конкуренцией понимается состязательность хозяйствующих субъектов,

когда их самостоятельные действия эффективно ограничивают возможность каждого из них односторонне воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке.

Поддержка конкуренции со стороны государства проявляется, прежде всего, в упразднении государственной монополии, приватизации и акционировании предприятий, а также принятии специальных законодательных актов направленных на защиту свободного перемещения товаров, поддержки конкуренции, свободы экономической деятельности на территории Российской Федерации и на создание условий для эффективного функционирования товарных рынков.

#### **4. свобода экономической деятельности.**

Суть этого принципа заключается в возможности беспрепятственно заниматься любой предпринимательской деятельностью не запрещенной законом. Физические и юридические лица вправе свободно вести торговлю, открывать банки и биржи, создавать хозяйственные товарищества и общества.

#### **Во-вторых:**

В Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности.

Частная собственность выступает в виде собственности граждан и юридических лиц (в т.ч. общественных и религиозных организаций). Институт частной был восстановлен в отечественном законодательстве после длительного перерыва с принятием в 1990 г. Закона РСФСР «О собственности в РСФСР», который, в свою очередь, утратил силу со вступлением первой части Гражданского кодекса РФ.

Государственная собственность распространяется на имущество, имущественные комплексы, различные предприятия, которые были организованы на средства, принадлежащие Российской Федерации или субъектам Российской Федерации.

Муниципальная собственность включает в себя имущество городских и сельских поселений, а также других муниципальных образований. В муниципальной собственности традиционно находятся небольшие торговые и промышленные предприятия, а также объекты социального назначения.

### ***2.4. Права и свободы человека и гражданина***

**Под конституционными правами и свободами** понимаются наиболее важные права и свободы человека и гражданина, раскрывающие естественное состояние свободы и получающие высшую юридическую защиту.

Права человека являются исходными, они присущи всем людям от рождения независимо от того, являются ли они гражданами государства,

в котором живут или нет. Права гражданина включают в себя те права, которые закрепляются за лицом в силу его принадлежности к конкретному государству.

Конституционные права и свободы обладают определенным набором средств и методов своей защиты, в том числе:

1. конституционно-судебный механизм (конституционный суд);
2. судебная защита (суды общей юрисдикции);
3. административные действия органов исполнительной власти;
4. законная самозащита человеком своих прав;
5. международно-правовой механизм.

Традиционно, права и свободы делятся на следующие группы:

1. личные,
2. политические
3. экономические, социальные и культурные.

Рассмотрим их более подробно.

### **1. Личные (гражданские) права и свободы.**

Они охватывают такие права и свободы лица, которые необходимы для охраны его жизни, свободы, достоинства, для защиты его как человеческой личности.

- право на жизнь (ст. 20);
- право на свободу и личную неприкосновенность;
- право на неприкосновенность личной жизни;
- право на неприкосновенность жилища;
- право на свободу передвижения и выбор места жительства;
- свобода совести, вероисповеданий;
- свобода мысли, слов;
- уголовно-правовые и процессуальные гарантии.

### **2. Политические права.**

В отличие от личных прав, которые неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения, политические права связаны с наличием гражданства, т. е. устойчивой политико-правовой связью человека с государством. К ним относятся:

- право на участие в управлении делами государства;
- право на объединение, свобода союзов, партий и т. п.;
- право на собрания, митинги, демонстрации, шествия, пикетирования;
- право избирать и быть избранным;
- равное право доступа к любым должностям;
- право обращений в государственные органы;
- право на информацию.

### **3. Экономические права.**

В своей основе они связаны с правом собственности, охватывают свободу человеческой деятельности в сфере производства, обмена, распределения и потребления товаров и услуг. К ним относятся:

- право на частую собственность и ее наследование;
- свобода экономической деятельности.

### **4. Социальные права.** К ним относятся:

- свобода труда, право на труд в нормальных условиях;
- право на отдых;
- право на социальное обеспечение;
- право на жилище;
- право на охрану здоровья и медицинскую помощь;
- право на благоприятную окружающую среду;
- право на образование.

### **5. Культурные права.**

Культурные права и свободы связаны с доступом гражданина к духовным и материальным ценностям, созданным человеческим сообществом:

- свобода творчества и преподавания;
- право на участие в культурной жизни, на пользование культурными учреждениями, доступ к культурным ценностям.
- право на участие в культурной жизни, на пользование культурными учреждениями, доступ к культурным ценностям.

## **Конституционные обязанности**

В соответствии со ст. 6 Конституции РФ, каждый гражданин Российской Федерации обладает на ее территории всеми правами и свободами и несет равные обязанности, предусмотренные Конституцией Российской Федерации. Этот принцип означает, что ни один гражданин России не должен освобождаться от обязанностей возложенных на него законодательством и это правило в равной мере распространяется на всех граждан.

Особенностью конституционных обязанностей является то, что ответственность за их неисполнение предусмотрена не Конституцией, а целой системой норм, относящихся к различным отраслям законодательства (налогового, уголовного и т. п.).

В Конституции зафиксированы следующие **основные обязанности**:

1. Обязанность соблюдать Конституцию и законы Российской Федерации (ст. 15). Эта обязанность возлагается не только на граждан, но и на иностранцев и лиц без гражданства, находящихся на территории Российской Федерации.

2. Обязанность платить налоги и сборы (ст. 57).
3. Обязанность сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам (ст. 58).
4. Обязанность получения детьми основного общего образования (ч. 4 ст. 43).
5. Обязанность заботиться о сохранении исторического и литературного наследия, беречь памятники истории и культуры
6. Обязанность защищать Отечество.

## **Гражданство**

**Гражданство** – это правовая принадлежность лица к данному государству, т.е. признание государством этого лица в качестве своего полноправного субъекта конституционно-правовых отношений.

Основными нормативными актами, регулирующими вопросы приобретения и прекращения гражданства в Российской Федерации, являются Конституция РФ и Федеральный закон от 31.05.2002 № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации»<sup>2</sup>.

В Российской Федерации основополагающие принципы гражданства относятся к числу основ конституционного строя.

К ним относятся следующие принципы:

1. Гражданство Российской Федерации является единым и равным независимо от оснований его приобретения.
2. Проживание гражданина Российской Федерации за пределами Российской Федерации не прекращает его гражданства Российской Федерации.
3. Гражданин Российской Федерации не может быть лишен гражданства Российской Федерации или права изменить его.
4. Гражданин Российской Федерации не может быть выслан за пределы Российской Федерации или выдан иностранному государству.
5. Российская Федерация поощряет приобретение гражданства Российской Федерации лицами без гражданства, проживающими на территории Российской Федерации.
6. Наличие у лица гражданства Российской Федерации либо факт наличия у лица в прошлом гражданства СССР определяется на основании законодательных актов Российской Федерации, РСФСР или СССР, международных договоров Российской Федерации, РСФСР или СССР, действовавших на день наступления обстоятельств, с которыми связывается наличие у лица соответствующего гражданства.

Конституция РФ дает право своим гражданам иметь, наряду с российским гражданством, также гражданство иностранного государства, т.е. двойное гражданство, однако, это возможно только в

---

<sup>2</sup> Собрание законодательства Российской Федерации от 3 июня 2002 г., N 22, ст. 2031.

соответствии с федеральным законом или международным договором Российской Федерации.

Приобретение гражданином Российской Федерации иного гражданства не влечет за собой прекращение гражданства Российской Федерации.

Заключение или расторжение брака между гражданином Российской Федерации и лицом, не имеющим гражданства Российской Федерации, не влечет за собой изменение гражданства указанных лиц, а также детей родившихся в этом браке или усыновленных (удочеренных) супругами.

### *Приобретение гражданства*

Закон о гражданстве устанавливает четыре основания приобретения гражданства Российской Федерации:

#### **1. по рождению.**

Приобретение гражданства в силу рождения не связано с волеизъявлением лица, не требует совершения каких-либо действий, свидетельствующих о его желании приобрести гражданство данного государства.

Ребенок приобретает гражданство Российской Федерации по рождению, если на день рождения ребенка:

- оба его родителя или единственный его родитель имеют гражданство Российской Федерации (независимо от места рождения ребенка);
- один из его родителей имеет гражданство Российской Федерации, а другой родитель является лицом без гражданства, или признан безвестно отсутствующим, или место его нахождения неизвестно (независимо от места рождения ребенка);
- один из его родителей имеет гражданство Российской Федерации, а другой родитель является иностранным гражданином, при условии, что ребенок родился на территории Российской Федерации либо если в ином случае он станет лицом без гражданства;
- оба его родителя или единственный его родитель, проживающие на территории Российской Федерации, являются иностранными гражданами или лицами без гражданства, при условии, что ребенок родился на территории Российской Федерации, а государство, гражданами которого являются его родители или единственный его родитель, не предоставляет ребенку свое гражданство.

#### **2. в результате приема в гражданство Российской Федерации.**

Заявление о приеме в гражданство Российской Федерации может подать дееспособное лицо, достигшее 18-летнего возраста. Однако для приобретения гражданства иностранцем или лицом без гражданства необходимо его постоянное проживание на территории России не менее

5 лет. Помимо этого, необходимым условием получения российского гражданства является наличие законного источника средств к существованию, а также владение русским языком.

Законом допускается снижение обязательного срока проживания на территории России с 5 лет до 1 года для следующих категорий лиц:

- для лиц имеющих высокие достижения в области науки, техники и культуры; обладающих профессией либо квалификацией, представляющими интерес для Российской Федерации;
- для беженцев;
- для лиц, получивших политическое убежище на территории России.

### **3. в результате восстановления в гражданстве Российской Федерации.**

Иностранные граждане и лица без гражданства, ранее имевшие гражданство Российской Федерации, могут быть восстановлены в гражданстве Российской Федерации. При этом срок их проживания на территории Российской Федерации сокращается до трех лет.

### **4. по иным основаниям.**

#### *Прекращение гражданства*

Законом о гражданстве предусмотрены следующие основания прекращения гражданства Российской Федерации:

#### **1. вследствие выхода из гражданства Российской Федерации.**

Выход из гражданства Российской Федерации лица, проживающего на территории Российской Федерации, осуществляется на основании добровольного волеизъявления такого лица в общем порядке.

Выход из гражданства Российской Федерации ребенка, один из родителей которого имеет гражданство Российской Федерации, а другой родитель является иностранным гражданином либо единственный родитель которого является иностранным гражданином, осуществляется в упрощенном порядке по заявлению обоих родителей либо по заявлению единственного родителя.

#### **2. вследствие отмены решения о приеме в гражданство.**

Решение о приобретении или прекращении гражданства Российской Федерации подлежит отмене, если будет установлено, что данное решение принималось на основании представленных заявителем подложных документов или заведомо ложных сведений. Факт использования подложных документов или сообщения заведомо ложных сведений устанавливается в судебном порядке.



### **3. Путем выбора гражданства при изменении границы Российской Федерации.**

Если какая-то территория выходит из состава Российской Федерации, то граждане России, проживающие на этой территории, вправе прекратить российское гражданство.

### **4. по иным основаниям.**

## **Избирательная система**

**Избирательная система** - это совокупность общественных отношений, возникающих по поводу выборов.

**Принципы избирательного права.** Граждане Российской Федерации участвуют в выборах на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права при тайном голосовании.

**Всеобщее** избирательное право означает, что к выборам допускается практически все взрослое население и каждому дается возможность реализовать свое избирательное право независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям. Но есть определенные ограничения:

а) **возрастные.** Так, кандидат в Президенты должен быть не моложе 35 лет, депутатом Государственной Думы может стать человек, достигший 21 года, а главой исполнительного органа субъекта Российской Федерации - 30 лет. Правом участвовать в голосовании обладают граждане, достигшие 18 лет;

**Равным** избирательное право считается тогда, когда все избиратели и кандидаты участвуют в выборах на равных основаниях. Это означает, во-первых, что значение голосов всех избирателей одинаково, что достигается предоставлением каждому избирателю одинакового количества голосов, образованием одинаковых по численности избирателей избирательных округов.

**Прямое** избирательное право предполагает, что избиратели голосуют на выборах за или против кандидатов (списка кандидатов) непосредственно и лично.

**Тайное** голосование исключает возможность какого-либо контроля за волеизъявлением избирателей.

**Добровольность** (свобода) участия гражданина в выборах означает, что никто не вправе его к этому принуждать и влиять на свободное волеизъявление.

## *Виды избирательных систем*

Существуют два основных вида избирательных систем:

**1. Мажоритарная избирательная система** предполагает подведение итогов выборов по большинству поданных за кандидата голосов. Она в свою очередь различается на:

а) систему абсолютного большинства, при которой для избрания кандидата требуется подача голосов более половины лиц списочного состава или лиц, пришедших на выборы;

б) систему относительного большинства, при которой для Избрания кандидату требуется набрать голосов больше, чем другим кандидатам.

**2. Пропорциональная система** основана на подаче голосов за список кандидатов, принадлежащих какой-либо политической партии, движению или другому общественному объединению. Количество мест в парламенте, занимаемых депутатами определенной партии, определяется прямо пропорционально количеству (процентам) голосов, набранных данной партией на выборах.

### *2.5. Органы государственной власти в Российской Федерации*

#### *Президент Российской Федерации*

В соответствии с Конституцией РФ главой государства является Президент. Несмотря на принцип разделения властей, Президент Российской Федерации не входит ни в одну ветвь власти, а занимает особое место.

Основные функции Президента РФ как главы государства определены в ст. 80 Конституции РФ.

#### **Функции Президента России:**

**1. Президент - гарант Конституции Российской Федерации, прав и свобод человека и гражданина.** Это означает, что Президент несет персональную ответственность за бесперебойную работу механизма защиты Конституции РФ и прав человека. Он обязан принимать все необходимые меры в случаях сбоев в их реализации по тем или иным причинам.

**2. Президент - гарант суверенитета Российской Федерации.** Он принимает меры к охране суверенитета России, ее независимости и государственной целостности. Для этой цели он наделяется особыми полномочиями на оперативное решение вопросов (введение военного или чрезвычайного положения и т. п.).

**3. Президент - гарант согласованного функционирования и взаимодействия органов государственной власти.** Он осуществляет координацию деятельности ветвей власти и для этого наделяется соответствующими полномочиями.

**4. Президент определяет основные направления внутренней и внешней политики государства.** Она формируется в соответствии с Конституцией РФ и федеральными законами и не может им противоречить. О том, какую политику он будет проводить, в определенной мере можно узнать из программы, с которой Президент идет на выборы. Разумеется, жизнь корректирует действия Президента. Вот почему Конституция обязывает его направлять ежегодные послания Федеральному Собранию, в которых формируются основные направления внутренней и внешней политики государства.

**5. Президент, представляет Россию внутри страны и в международных отношениях.**

### **Порядок выборов Президента России**

Процедура выборов Президента Российской Федерации определяется ст. 81 Конституции, а также Федеральным законом «О выборах Президента Российской Федерации» от 10.01.2003 № 19-ФЗ.

**Выборы Президента** проводятся на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права при тайном голосовании. Выборы должны носить альтернативный характер. Президент должен обладать необходимым жизненным опытом, и поэтому установлено, что на эту должность может претендовать человек **не моложе 35 лет**.

Одно и то же лицо не может занимать должность Президента Российской Федерации более двух сроков подряд.

**Кандидат в президенты должен:**

1. быть гражданином России;
2. проживание в Российской Федерации не менее 10 лет.

Выдвигать кандидата в президенты вправе политические партии, имеющие право на участие в выборах, избирательный блок или непосредственно избиратели, образовавшие инициативную группу в количестве не менее 1 млн. человек. Субъекты, выдвинувшие кандидата, обязаны собрать в его поддержку не менее 1 млн. подписей избирателей.

Избранным считается кандидат, получивший более половины голосов избирателей, принявших участие в голосовании. Если ни один кандидат не избран, назначается второй тур голосования.

Для нормального осуществления своих функций, Президент наделяется целым рядом полномочий. В одних случаях эти полномочия принадлежат исключительно ему, в других – соприкасаются с полномочиями других органов государственной власти.

**Таким образом, Президент РФ:**

1. назначает с согласия Государственной Думы Председателя Правительства Российской Федерации;
2. имеет право председательствовать на заседаниях Правительства Российской Федерации;

3. принимает решение об отставке Правительства Российской Федерации;

4. представляет Государственной Думе кандидатуру для назначения на должность Председателя Центрального банка Российской Федерации; ставит перед Государственной Думой вопрос об освобождении от должности Председателя Центрального банка Российской Федерации;

5. по предложению Председателя Правительства Российской Федерации назначает на должность и освобождает от должности заместителей Председателя Правительства Российской Федерации, федеральных министров;

6. представляет Совету Федерации кандидатуры для назначения на должности судей Конституционного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации, Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, а также кандидатуру Генерального прокурора Российской Федерации; вносит в Совет Федерации предложение об освобождении от должности Генерального прокурора Российской Федерации; назначает судей других федеральных судов;

7. формирует и возглавляет Совет Безопасности Российской Федерации, статус которого определяется федеральным законом;

8. утверждает военную доктрину Российской Федерации;

9. формирует Администрацию Президента Российской Федерации;

10. назначает и освобождает полномочных представителей Президента Российской Федерации;

11. назначает и освобождает высшее командование Вооруженных Сил Российской Федерации;

12. назначает и отзывает после консультаций с соответствующими комитетами или комиссиями палат Федерального Собрания дипломатических представителей Российской Федерации в иностранных государствах и международных организациях.

13. назначает выборы Государственной Думы в соответствии с Конституцией Российской Федерации и федеральным законом;

14. распускает Государственную Думу в случаях и порядке, предусмотренных Конституцией Российской Федерации;

15. назначает референдум в порядке, установленном федеральным конституционным законом;

16. вносит законопроекты в Государственную Думу;

17. подписывает и обнародует федеральные законы;

18. обращается к Федеральному Собранию с ежегодными посланиями о положении в стране, об основных направлениях внутренней и внешней политики государства;

19. осуществляет руководство внешней политикой Российской Федерации;

20. решает вопросы гражданства Российской Федерации и предоставления политического убежища;

21. осуществляет помилование и т.д.

**Порядок прекращения полномочий Президента России** предусмотрен ст. 92 Конституции РФ. Существует два варианта прекращения полномочий Президента:

1) нормальный порядок. Полномочия прекращаются с момента принесения присяги вновь избранным Президентом;

2) досрочное прекращение полномочий. Оно может иметь место в трех случаях:

а) отставки, т. е. инициативы самого Президента;

б) стойкой неспособностью по состоянию здоровья осуществлять свои полномочия;

в) отрешения от должности (ст. 93). Основанием для возбуждения данной процедуры может быть только обвинение в совершении государственной измены или иного умышленного тяжкого преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 5 лет.

### *Федеральное Собрание РФ*

**Федеральное Собрание** - парламент Российской Федерации - является представительным и законодательным органом Российской Федерации.

Как представительный орган Федеральное Собрание является выразителем интересов всех граждан РФ. Фактически, представительный характер Федерального собрания, возникает в результате того, что депутаты Государственной Думы представляют своих избирателей, а члены Совета Федерации являются представителями субъектов Российской Федерации.

Функция Федерального Собрания, как законодательного органа проявляется в том, что только Парламент обладает исключительным правом принимать законы. Нормативные акты, принимаемые другими государственными органами, обладают меньшей юридической силой по сравнению с законами.

В целях обеспечения независимости, Федеральное Собрание, не подчиняется какому бы ни было контролю со стороны исполнительной власти.

## Характеристика парламента

1. **Парламент имеет представительный характер.** Это означает, что он рассматривается как выразитель интересов и воли народа, а не только лиц, участвовавших в избрании депутатов.

2. **Парламент** - это законодательный орган. Принятие законов - это основная задача Федерального Собрания, и ее выполнение должно занимать в деятельности депутатов ведущее место.

3. **Федеральное Собрание** - постоянно действующий орган. В регламентах палат указаны конкретные даты начала и окончания сессии, а также каникул.

4. **Федеральное Собрание состоит из двух палат** - Совета Федерации и Государственной Думы.

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

### *Совет Федерации*

**В Совет Федерации** входят по два представителя от каждого субъекта Российской Федерации: по одному от представительного и исполнительного органов государственной власти (всего 178 человек).

Члены Совета Федерации обладают неприкосновенностью в течение всего срока их полномочий. Они не могут быть задержаны, арестованы, подвергнуты обыску, кроме случаев задержания на месте преступления, а также подвергнуты личному досмотру, за исключением случаев, когда это предусмотрено федеральным законом для обеспечения безопасности других людей.

Вопрос о лишении неприкосновенности решается по представлению Генерального прокурора Российской Федерации соответствующей палатой Федерального Собрания.

В соответствии с п. 1 ст. 102 Конституции РФ к ведению Совета Федерации относятся:

1. утверждение изменения границ между субъектами Российской Федерации;
2. утверждение указа Президента Российской Федерации о введении военного положения;
3. утверждение указа Президента Российской Федерации о введении чрезвычайного положения;
4. решение вопроса о возможности использования Вооруженных Сил Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации;
5. назначение выборов Президента Российской Федерации;

6. отрешение Президента Российской Федерации от должности;
7. назначение на должность судей Конституционного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации, Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации;
8. назначение на должность и освобождение от должности Генерального прокурора Российской Федерации;
9. назначение на должность и освобождение от должности заместителя Председателя Счетной палаты и половины состава ее аудиторов.

**Обязательному рассмотрению в Совете Федерации подлежат принятые Государственной Думой федеральные законы по вопросам:**

1. федерального бюджета;
2. федеральных налогов и сборов;
3. финансового, валютного, кредитного, таможенного регулирования, денежной эмиссии;
4. ратификации и денонсации международных договоров Российской Федерации;
5. статуса и защиты государственной границы Российской Федерации;
6. войны и мира (см. ст. 106 Конституции РФ).

### **Структура Совета Федерации**

Совет Федерации избирает из своего состава Председателя Совета Федерации и его заместителей большинством голосов от общего числа депутатов Совета Федерации.

В соответствии с постановлением Совета Федерации Федерального Собрания России от 28.01.2004 № 9-СФ «О заместителях Председателя Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации» утверждено 5 должностей заместителей Председателя Совета Федерации, в том числе 1 должность первого заместителя Председателя Совета Федерации Федерального Собрания.

Кроме того, формируются комитеты, могут создаваться также и комиссии, деятельность которых носит временный и весьма конкретный характер, аппарат палаты.

Решения Совета Федерации принимаются открытым или тайным голосованием, которое производится с использованием электронной системы подсчета голосов, без использования электронной системы, бюллетенями и в порядке опроса. Решение считается принятым, если за него проголосовало более половины от общего числа членов (исключение составляют федеральные конституционные законы, которые принимаются большинством не менее 3/4 голосов).

## *Государственная Дума*

В соответствии с Конституцией РФ, Государственная Дума **состоит** из 450 депутатов и избирается сроком на 4 года. Закон «О выборах в Государственную Думу» устанавливает, что 225 депутатов избираются по мажоритарной системе, а 225 - по пропорциональной.

Депутатом Государственной Думы может быть избран гражданин Российской Федерации, достигший 21 года и имеющий право участвовать в выборах.

Депутаты Государственной Думы не могут находиться на государственной службе, заниматься другой оплачиваемой деятельностью, кроме преподавательской, научной и иной творческой деятельности.

Так же, как и члены Совета Федерации, депутаты Государственной Думы обладают неприкосновенностью в течение всего срока их полномочий. Они не могут быть задержаны, арестованы, подвергнуты обыску, кроме случаев задержания на месте преступления, а также подвергнуты личному досмотру, за исключением случаев, когда это предусмотрено федеральным законом для обеспечения безопасности других людей.

**Полномочия Государственной думы можно разделить на три блока:**

### **1. Исключительные полномочия.**

К ним относятся: дача согласия Президенту на назначение Председателя Правительства; решение вопроса о доверии Правительству; назначение на должность и освобождение от должности Председателя Центрального Банка, Председателя Счетной палаты и половины состава ее аудиторов; назначение на должность и освобождение от должности Уполномоченного по правам человека; объявление амнистии; выдвижение обвинения против Президента для отрешения его от должности;

### **2. Законодательные полномочия.**

Государственная Дума реализует в форме принятия федеральных законов и федеральных конституционных законов. Конституционные законы, утверждаемые квалифицированным большинством, издаются по таким вопросам, как чрезвычайное положение, принятие в Российскую Федерацию и образование в ее составе нового субъекта, изменение статуса субъекта Российской Федерации, описание и порядок официального использования государственного флага, герба и гимна, референдум, режим военного положения, введение на территории России или в отдельных ее местностях чрезвычайного положения, порядок деятельности Правительства, установление судебной системы, определение полномочий, порядка образования и деятельности



Конституционного, Верховного и Высшего Арбитражного Судов, созыв Конституционного Собрания. По другим вопросам, входящим в предмет ведения Российской Федерации, принимаются федеральные законы;

### **3. Полномочия в сфере обеспечения своей деятельности.**

К ним относятся: избрание из своего состава Председателя и его заместителей, которые ведут заседания и ведают внутренним распорядком, образование комитетов и комиссий, проведение парламентских слушаний по вопросам ведения палаты, принятие Регламента и постановлений по вопросам внутреннего распорядка и др.

## **Структура Государственной Думы**

Так же как и в Совете Федерации, из числа депутатов избирается Председатель и его заместители. Помимо первого, избираются и другие заместители председателя, число которых устанавливается регламентом. В составе Государственной Думы создаются депутатские объединения - фракции и депутатские группы. Их целью является совместная деятельность и выражение единой позиции по вопросам, рассматриваемым Государственной Думой. Для предварительной подготовки организационных решений по вопросам деятельности палат создается Совет Государственной Думы, в состав которого входят Председатель, руководители фракций и депутатских групп, а с правом совещательного голоса в работе Совета участвуют заместители Председателя и председатели комитетов. Всего, на сегодняшний день, в государственной Думе насчитывается около 28 комитетов.

**Комитеты** - это структурные подразделения Государственной Думы, осуществляющие подготовку законопроектов к рассмотрению. Техническую работу выполняет аппарат Государственной Думы.

Заседание Государственной Думы считается правомочным, если на нем присутствует большинство от общего числа депутатов палаты. Работа ведется на русском языке. Правовое, организационное, документальное, материально-техническое, социально-бытовое обеспечение деятельности Государственной Думы осуществляет ее аппарат.

Решения Государственной Думы принимаются на ее заседаниях открытым или тайным голосованием, которое осуществляется с использованием электронных средств подсчета голосов, без использования электронной системы, с помощью бюллетеней или путем опроса депутатов. Решения принимаются простым большинством голосов от общего числа депутатов, а по процедурным вопросам - от числа депутатов, принявших участие в голосовании. Квалифицированное большинство (2/3 голосов) требуется при принятии конституционных законов.

## Правительство РФ

Высшим органом исполнительной власти в Российской Федерации является Правительство. Это коллегиальный орган, имеющий общую компетенцию и осуществляющий руководство исполнительной и распорядительной (или административной) деятельностью в стране. Правовой статус Правительства установлен Конституцией, и Федеральным конституционным законом от 17.12.1997 № 2-ФКЗ «О Правительстве Российской Федерации».

**Состав Правительства.** В состав Правительства входят Председатель Правительства, заместители Председателя Правительства и федеральные министры.

**Председатель Правительства** назначается Президентом России с согласия Государственной Думы. Если Государственная Дума отклоняет предложенную кандидатуру и делает это троекратно, то Президент своей волей назначает Председателя Правительства, распускает Государственную Думу и назначает новые выборы. Председатель Правительства определяет основные направления деятельности Правительства и организует его работу. В случае временного отсутствия Председателя его обязанности по поручению исполняет его первый заместитель.

**Заместители Председателя Правительства и федеральные министры** назначаются на должность и освобождаются от должности Президентом по представлению Председателя Правительства.

По предложению Председателя может быть образован **Президиум Правительства**, состав которого утверждает Президент. Заседания Президиума проводятся по мере необходимости. Правительство вправе отменить любое решение Президиума Правительства.

Рабочим органом Правительства является его аппарат, который обеспечивает деятельность Правительства и осуществляет контроль за исполнением принятых Правительством решений. Заседания Правительства проводятся его Председателем (а в отсутствие - заместителем) не реже 1 раза в месяц и носят открытый характер. Отдельные вопросы могут рассматриваться и на закрытых заседаниях.

Правительство действует в пределах срока полномочий Президента и слагает свои полномочия перед вновь избранным Президентом Российской Федерации. Правительство может подать в отставку, которую Президент принимает или отклоняет. Государственная Дума может выразить недоверие Правительству, после чего Президент решает, согласиться ли с решением Государственной Думы и объявить об отставке Правительства либо нет. Если Государственная Дума в течение трех месяцев повторно выразит недоверие Правительству, Президент объявляет об отставке Правительства либо распускает Государственную Думу.

Акты Правительства вступают в силу с момента их подписания, если при принятии их не установлен другой срок введения в действие.

Постановления и распоряжения в случае их противоречия Конституции, федеральным законам и указам Президента могут быть отменены Президентом Российской Федерации.

### **Судебная власть**

В соответствии со ст. 118 Конституции РФ и Федеральным конституционным законом «О судебной системе Российской Федерации», судебная власть в Российской Федерации осуществляется только судами в лице судей и привлекаемых в установленном законом порядке к осуществлению правосудия присяжных и арбитражных заседателей. Никакие другие органы и лица не вправе принимать на себя осуществление правосудия.

Несмотря на то, что суды тесно связаны с законодательной и исполнительной властью обязанностью применять законы и другие нормативные акты, а также назначаемостью судей на их должности, судебная власть является самостоятельной и действует независимо от остальных ветвей власти.

Судебная власть в Российской Федерации осуществляется посредством четырех видов судопроизводства: конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства.

Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» устанавливает, что единство судебной системы обеспечивается путем:

1. установления судебной системы Российской Федерации Конституцией Российской Федерации и Федеральным конституционным законом;
2. соблюдения всеми федеральными судами и мировыми судьями установленных федеральными законами правил судопроизводства;
3. применения всеми судами Конституции Российской Федерации, федеральных конституционных законов, федеральных законов, общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации, а также конституций (уставов) и других законов субъектов Российской Федерации;
4. признания обязательности исполнения на всей территории Российской Федерации судебных постановлений, вступивших в законную силу;
5. законодательного закрепления единства статуса судей;
6. финансирования федеральных судов и мировых судей из федерального бюджета.

В настоящее время в Российской Федерации действуют следующие суды:

1. **федеральные суды**, к которым относятся:

Конституционный Суд Российской Федерации; Верховный Суд Российской Федерации, верховные суды республик, краевые и областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов, районные суды, военные и специализированные суды, составляющие систему федеральных судов общей юрисдикции; Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды), арбитражные апелляционные суды, арбитражные суды субъектов Российской Федерации;

2. **суды субъектов Российской Федерации**, к ним относятся:

Конституционные (уставные) суды субъектов Российской Федерации, мировые судьи, являющиеся судьями общей юрисдикции субъектов Российской Федерации.

*Конституционно-правовой статус судей*

Судьями могут быть граждане Российской Федерации, достигшие 25 лет, имеющие высшее юридическое образование и стаж работы по юридической профессии не менее пяти лет. Федеральным законом могут быть установлены дополнительные требования к судьям судов Российской Федерации.

Основными составляющими конституционного статуса судей являются: независимость, несменяемость, неприкосновенность судей. Все эти принципы организации судебной власти нашли свое отражение в конкретных статьях Конституции РФ.

## Тема 3. Административное право

### *3.1. Понятие, предмет, метод, система, принципы и источники административного права*

**Административное право** – это совокупность норм права, регулирующих систему 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.

В предмете административного права выделяют три основные группы отношений:

**1. отношения, возникающие при осуществлении регулятивной, созидательной деятельности публичной администрации** – т.е. организации нормальной жизни и развития общества, его систем образования, здравоохранения, транспорта и т.д.

**2. отношения, возникающие при осуществлении охранительной деятельности публичной администрации** – защита прав личности, собственности, нормальных условий существования государства, общества и граждан.

**3. отношения, возникающие при осуществлении административного судопроизводства судами.**

Под публичной администрацией понимается система органов государственной исполнительной власти и муниципальных исполнительных органов, руководители всех муниципальных и государственных органов, учреждений, предприятий, строевых подразделений.

Особенности предмета административного права обуславливают специфику правового метода регулирования.

Ежедневно органы исполнительной власти и исполнительные органы местного самоуправления (т.е. субъекты публичной администрации) осуществляют разнообразную властную, организационно-массовую и материально-техническую деятельность, связанную с поддержанием нормальной жизни гражданского общества. Такая деятельность, связана с подчинением одной стороны другой, такой метод регулирования отношений носит название – императивный метод правового регулирования правоотношений. Закрепляя императивный метод регулирования в административном праве, законодатель, таким образом, оформляет неравенство прав и обязанностей субъектов административных правоотношений.

## *Система административного права*

Система административного права делится на общую и особенную части. Общая часть включает в себя общие для государственной администрации регулятивные и охранительные нормы, а также нормы, регулирующие административное судопроизводство. Она в свою очередь делится на две группы норм: общерегулятивные и общеохранительные.

Особенная часть состоит из специальных регулятивных и охранительных норм права, которые действуют в отдельных сферах функционирования публичной исполнительной власти.

Каждая из частей состоит из нескольких институтов. В общую часть входят **две группы институтов:**

1. институты регулирующие: административно-правовые статусы граждан, органов и служащих публичной администрации, государственных и муниципальных образований, а также формы и методы воздействия государственных и муниципальных исполнительных органов.

2. институты регулирующие: обеспечение законности в деятельности органов исполнительной власти, муниципальных исполнительных органов, их должностных лиц; принуждение по административному праву; административное судопроизводство.

В особенной части административного права выделяются **четыре подотрасли**, объединяющие институты, регулирующие:

1. административно-политическую деятельность государственной и муниципальной исполнительной власти;

2. организационно-хозяйственную деятельность государственной и муниципальной исполнительной власти;

3. социально-культурную деятельность, осуществление социальных программ государственной и муниципальной исполнительной властью и т.д.

## *Принципы административного права*

Традиционно, под принципами права понимаются основные идеи, начала, руководящие положения, закрепленные в правовых нормах и выражающие сущность права. Принципы права могут быть прописаны либо прямо, либо косвенно.

К принципам административного права можно отнести:

### **1. принцип равенства перед законом;**

Равенство граждан перед законом при рассмотрении дела об административном правонарушении означает, что в отношении всех граждан применяются одни и те же материальные нормы и

процессуальные правила. Одинаково для всех действуют нормы о понятии административного правонарушения, об обстоятельствах, исключающих возможность привлечения к ответственности, принципы назначения наказания, порядок рассмотрения дела, исследования и оценки доказательств, вынесения постановления, порядок его обжалования, рассмотрения жалобы, исполнения постановления и др.

## **2. принцип презумпции невиновности;**

Этот принцип означает, что каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда. Специфической особенностью применения принципа презумпции невиновности к лицу, привлекаемому к административной ответственности, является предоставление права признать его вину не только судье, но и органам, должностным лицам, рассмотревшим дело.

## **3. принцип законности.**

Из содержания этого принципа вытекает, что административная ответственность физических и юридических лиц может устанавливаться только Кодексом РФ об административных правонарушениях и принятыми в соответствии с ним законами субъектов РФ. Кроме того, принцип законности обуславливает необходимость четкого определения компетенции субъектов административной юрисдикции. К таким субъектам Кодекс отнес, в частности, следующие: судьи, комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав, другие коллегиальные органы, которые могут быть образованы субъектами РФ для рассмотрения дел об административных правонарушениях, например административные комиссии, органы исполнительной власти и их должностные лица.

### ***3.2. Источники административного права***

**Источниками административного права** являются акты государственных и муниципальных органов, в которых содержатся административно-правовые нормы.

Все источники административного права можно разделить на две группы, в зависимости от органов их принявших:

#### **1. Акты российских органов публичной власти.**

К ним относятся:

Акты, принятые на референдуме и законодательными органами Российской Федерации, например, Конституция РФ, Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях; Акты Президента РФ; акты органов исполнительной власти и исполнительных муниципальных органов, не отнесенных Конституцией РФ ни к одной из

трех ветвей (Банка России, Прокуратуры РФ, Пенсионного фонда РФ; федеративные и административные договоры; акты правосудия.

## **2. Акты, принятые без участия или с участием российских органов публичной власти.**

К ним относятся: акты органов государственной власти бывшего СССР; акты международных органов (ООН, Совета Безопасности, Европейского суда и т.д.); международные договоры.

### **3.3. Субъекты административного права**

**Субъектом административного права** считается физическое или юридическое лицо (организация), которые в соответствии с административным законодательством принимают участие в осуществлении публичного управления, реализации функций исполнительной власти.

Традиционно, различают индивидуальные и коллективные субъекты административного права.

**К индивидуальным субъектам относятся:** граждане РФ, в том числе государственные служащие или должностные лица, а также иностранные граждане и лица без гражданства.

Однако физические лица становятся субъектами административного права только при совершении ими юридически значимых действий или выполнения установленной для них обязанности. Например, получение разрешения (лицензии) соответствующего государственного органа, оспаривание в суде действия/бездействия или решения органов исполнительной власти, нарушающие их права, свободы и законные интересы.

**К коллективным субъектам административного права относятся:** организации, которые выступают в качестве самостоятельного субъекта права. В административно-правовых отношениях коллективные субъекты права действуют от своего имени.

### **Понятие, правовой статус и виды органов исполнительной власти**

**Орган исполнительной власти** - это часть государственного аппарата, осуществляющая деятельность по государственному управлению с целью исполнения законов, связанная с полномочиями распорядительного характера.

#### **Система федеральных органов исполнительной власти**

Она включает в себя Правительство, министерства и ведомства (государственные комитеты, федеральные службы и т. д.) Президент не входит в систему федеральных органов исполнительной власти.



**Правительство Российской Федерации** является высшим федеральным органом исполнительной власти общей компетенции т.е. руководит большинством сфер и отраслей управления, обеспечивает общее экономическое, социально-культурное развитие страны.

Основными направлениями деятельности Правительства являются разработка, представление Государственной Думе, исполнение федерального бюджета; обеспечение проведения в России единой финансовой, кредитной, денежной политики, политики в области культуры, науки, образования, здравоохранения; управление федеральной собственностью и др.

Решения Правительства оформляются **постановлениями** и **распоряжениями**, причем первые носят нормативный характер, а вторые - индивидуальный. Акты Правительства не могут противоречить Конституции, законам, указам, в противном случае они отменяются Президентом.

**Министерства РФ** - это центральные органы исполнительной власти. Свою деятельность они осуществляют на основе единоначалия, руководят порученными им отраслями народного хозяйства или сферами деятельности. Считается, что государственные комитеты в отличие от министерств осуществляют межотраслевое управление. Поэтому четких критериев отграничения министерств от ведомств (в их число включаются помимо госкомитетов и другие органы исполнительной власти: комиссии, агентства, службы, надзоры), кроме названия, почти не осталось.

Министерство возглавляет входящий в состав Правительства Российской Федерации министр Российской Федерации (федеральный министр), обладающий решающей властью в министерстве и несущий персональную ответственность за его деятельность. Перечень министерств устанавливается Президентом. Министерства РФ действуют в масштабах всей Российской Федерации под непосредственным руководством Правительства РФ (кроме министерств обороны, внутренних, иностранных дел, юстиции, которые подчинены Президенту РФ). Министерства действуют на основании Положения о министерстве, утверждаемого Президентом или по его поручению - Правительством РФ. Министры назначаются Президентом и по должности входят в Правительство. Министерства пользуются самостоятельностью во взаимоотношениях с организациями других ветвей власти и между собой.

**Государственные комитеты Российской Федерации, федеральные комиссии России.** Это - федеральные органы исполнительной власти, осуществляющие на коллегиальной межотраслевой координацию по вопросам, отнесенным к их ведению, а также функциональное регулирование в определенной сфере деятельности.

Оперативное руководство организациями, подчиненными госкомитетам, федеральным комиссиям, осуществляет, как правило, их руководитель единолично. Председатели некоторых госкомитетов входят в Правительство.

**Федеральные службы России, российские агентства, федеральные надзоры России.** Это - федеральные органы исполнительной власти, осуществляющие специальные (исполнительные, контрольные, разрешительные, регулирующие и др.) функции в установленных сферах ведения.

Общий статус ведомств РФ в принципе идентичен статусу министерств, только руководители ведомств не входят в Правительство. Подчиняются ведомства Правительству РФ, за исключением Федеральной службы безопасности, Службы внешней разведки и некоторых других.

### **Система органов исполнительной власти субъектов РФ**

Субъекты Российской Федерации устанавливают свою систему органов государственной власти (в том числе и систему органов исполнительной власти) самостоятельно в соответствии с основами конституционного строя РФ и общими принципами организации представительных и исполнительных органов государственной власти, установленных федеральными законами.

### ***3.4. Государственная служба***

#### **Понятие государственной службы и государственного служащего**

**Государственная служба** - профессиональная деятельность по обеспечению полномочий органов государственной власти Российской Федерации и субъектов РФ за денежное вознаграждение, выплачиваемое за счет средств федерального бюджета или средств бюджета субъекта РФ.

#### **Понятие и виды государственных должностей**

Необходимо различать два понятия: должность и государственная должность. **Должностью** признается штатная единица организации, учреждения, которой соответствует служебное полномочие, определяемое кругом прав и обязанностей служащего, положенных ему по занимаемой должности.

В теории выделяют следующие виды должностей.

**Во-первых**, это должности представителей власти (лиц, которые, работая в государственных органах и учреждениях, наделены правом в

пределах своей компетенции принимать решения, обязательные для исполнения неподчиненными им субъектами).

**Во-вторых,** это должности, связанные с выполнением организационно распределительных функций (функций по осуществлению руководства трудовым коллективом, участком работы и т. п.

**В третьих,** это должности, связанные с осуществлением административно-хозяйственных обязанностей по управлению и распоряжению имуществом.

Но говорить о государственной службе позволяет осуществление не любой должности, а только осуществление **государственных должностей**, к ним относятся только должности в федеральных органах государственной власти, органах государственной власти субъектов РФ, в иных государственных органах с установленным кругом обязанностей по исполнению и обеспечению полномочий данного государственного органа, денежным содержанием и ответственностью за исполнение этих обязанностей.

**Все государственные должности можно подразделить на три категории:**

1) **государственные должности категории А:** должности, установленные Конституцией РФ, федеральными законами, конституциями и уставами субъектов РФ для непосредственного исполнения полномочий государственных органов (Президент РФ, Председатель Правительства РФ, председатели палат Федерального Собрания РФ, депутаты, министры, судьи и др.);

2) **государственные должности категории Б:** должности, учреждаемые для непосредственного обеспечения исполнения полномочий лиц, занимающих должности категории А;

3) **государственные должности категории В:** должности, учреждаемые государственными органами для исполнения и обеспечения их полномочий.

Статус лиц, занимающих должности категории А, отличается большим своеобразием и регулируется Конституцией РФ, отдельными федеральными законами, конституциями, уставами субъектов РФ. Поэтому законодательство не относит исполнение должностных обязанностей этих лиц к государственной службе. К государственной службе относится лишь исполнение должностных обязанностей лицами, замещающими государственные должности группы Б и В.

### **Принципы государственной службы:**

- 1) верховенство Конституции РФ, законов РФ над иными нормативно-правовыми актами, должностными инструкциями.
- 2) приоритет прав и свобод человека и гражданина;
- 3) принцип равного доступа к государственной службе;
- 4) принцип обязательности для государственных служащих решений, принимаемых вышестоящими государственными органами и руководителями в пределах их полномочий и в соответствии с законом.;
- 5) принцип единства основных требований, предъявляемых к государственной службе;
- 6) принцип гласности в осуществлении государственной службы;
- 7) принцип ответственности государственных служащих за подготавливаемые и принимаемые решения, неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих должностных обязанностей;
- 8) принцип внепартийности и вне религиозности государственной службы, отделения религиозных объединений от государства.

### *Основы статуса государственных служащих*

Служебные права, общие для всех государственных служащих.

#### **Государственный служащий имеет право на:**

1. посещение в установленном порядке для исполнения должностных обязанностей предприятий, учреждений и организаций независимо от форм собственности;
2. принятие решений и участия в их подготовке в соответствии с должностными обязанностями;
3. участие по своей инициативе в конкурсе на замещение вакантной государственной должности государственной службы;
4. продвижение по службе, увеличение денежного содержания с учетом результатов и стажа его работы, уровня квалификации;
5. ознакомление со всеми материалами своего личного дела (на каждого служащего заводится личное дело, где отражаются все этапы прохождения им государственной службы);
6. пенсионное обеспечение с учетом стажа работы;
7. проведение по его требованию служебного расследования для опровержения сведений, порочащих его честь и достоинство;
8. обращение в суд для разрешения споров, связанных с государственной службой, и др.;
9. Основные служебные обязанности, общие для всех гос. служащих. Государственный служащий обязан;
10. обеспечивать поддержку конституционного строя и реализацию законов, соблюдая при этом Конституцию РФ;
11. добросовестно исполнять должностные обязанности;
12. обеспечивать соблюдение и защиту прав и законных интересов граждан;

13. исполнять приказы, распоряжения и указания, вышестоящих в порядке подчиненности руководителей, отданные в пределах их полномочий, за исключением незаконных;

14. своевременно рассматривать обращения граждан, юридических лиц, государственных и муниципальных органов и принимать по ним решения;

15. поддерживать уровень квалификации, достаточный для исполнения своих должностных обязанностей;

16. хранить государственную и иную охраняемую законом тайну;

17. представлять в органы налоговой службы при поступлении на гос. службу и ежегодно сведения о полученных ими доходах и имуществе, принадлежащем им на праве собственности и т. д.

#### **Государственный служащий не вправе:**

1. заниматься другой оплачиваемой деятельностью, кроме педагогической;

2. быть депутатом представительного органа РФ, субъекта РФ, муниципального образования;

3. заниматься предпринимательской деятельностью лично или через доверенных лиц;

4. на время прохождения государственной службы государственный служащий обязан передавать в доверительное управление находящиеся в его собственности доли (акции) в уставном фонде коммерческих юридических лиц;

5. состоять членом органа управления коммерческой организации, если это не следует из его служебных обязанностей;

6. использовать в неслужебных целях имущество, денежные средства, принадлежащие государству, служебную информацию;

7. получать гонорары за публикации и выступления в качестве гос. служащего и т.д.

### ***3.5. Административная ответственность***

**Административная ответственность** – это вид юридической ответственности, которая выражается в применении уполномоченным органом или должностным лицом административного взыскания к лицу, совершившему правонарушение.

Основным законом, регулирующим административную ответственность в Российской Федерации, является Кодекс РФ об административных правонарушениях 30.12.2001 № 195-ФЗ. Кодекс состоит из двух частей общей и особенной части.

В общей части закрепляется сам институт административной ответственности, порядок привлечения к административной ответственности и исполнения взысканий.

В особенной части предусмотрен перечень составов административных правонарушений, за которые устанавливается определенное административное взыскание.

Основанием для привлечения к административной ответственности являются административные правонарушения.

**Административным правонарушением (проступком)** признается посягающий на государственные или общественный порядок, собственность, права и свободы граждан, на установленный порядок управления противоправное, виновное (умышленное или неосторожное) действие или бездействие, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность.

**Основные признаки административного правонарушения:**

1. Административное правонарушение – это деяние представляющее собой действие (активное поведение) или бездействие (пассивное поведение);
2. Административное правонарушение – это антисоциальное деяние;
3. Административное правонарушение – это противоправное деяние;
4. Административное правонарушение – это виновное деяние.

Кроме того, для привлечения лица к административной ответственности необходимо наличие состава правонарушения.

**Состав административного правонарушения** – это совокупность закрепленных нормативно-правовыми актами признаков (элементов), наличие которых может повлечь применение мер административной ответственности.

1. Объект административного правонарушения – это общественные отношения, урегулированные нормами права и охраняемые мерами административной ответственности, на который посягает административный проступок;
2. Объективная сторона административного правонарушения – это действие или бездействие, которое запрещено нормами административного или иных отраслей права и за которые установлена административная ответственность;
3. Субъект административного правонарушения – возраст административной ответственности установлен с 16 лет;
4. Субъективная сторона административного правонарушения – отражает психическое отношение к деянию и его последствиям со стороны правонарушителя.

## **Административные взыскания**

**Административное взыскание** – это мера государственного принуждения (мера ответственности), применяемая от имени государства по решению уполномоченных органов к лицу, совершившему административное правонарушение.

Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях предусмотрены следующие административные взыскания:

1. предупреждение;
2. штраф;
3. возмездное изъятие предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом АП;
4. конфискация предмета явившегося орудием совершения или непосредственным объектом АП;
5. лишение специального права, предоставленного данному гражданину;
6. исправительные работы;
7. административный арест;
8. административное выдворение за пределы РФ иностранного гражданина или лица без гражданства.

**Обстоятельства, смягчающие ответственность за административное правонарушение:**

1. чистосердечное раскаяние виновного;
2. предотвращение виновным вредных последствий правонарушения, добровольное возмещение ущерба или устранение причины вреда;
3. совершение правонарушения под влиянием волнения, при стечении тяжелых личных или семейных обстоятельств, несовершеннолетним, беременной женщиной или женщиной имеющим ребенка до одного года;

Данный перечень является открытым.

## Тема 4. Уголовное право

### 4.1. Понятие, задачи, предмет, принципы уголовного права

Термин «уголовное право» появился в русском языке в эпоху Древней Руси, когда за преступление отвечали головой. **Уголовное право** – это отрасль публичного права, регулирующая отношения по борьбе с преступлениями.

**Задачами уголовного права** являются:

- охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств,
- обеспечение мира и безопасности человечества,
- а также предупреждение преступлений.

Для осуществления этих задач уголовное право устанавливает

- основание и принципы уголовной ответственности,
- определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями,
- устанавливает виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений.

Таким образом, на граждан возлагается обязанность не совершать деяний, признаваемых преступлениями, в противном случае в соответствии с уголовным законодательством на компетентные государственные органы возлагается обязанность подвергнуть уголовной ответственности и наказанию лиц, совершивших преступление.

**Предметом уголовного права** являются уголовно-правовые отношения, т.е. отношения между государством и преступником, возникающие с момента совершения преступления и оканчивающиеся погашением (снятием) судимости либо освобождением виновного от уголовной ответственности и наказания. Преступление и наказание выступают основными категориями уголовного права.

### Принципы уголовного права

В Уголовном кодексе РФ закреплены следующие принципы уголовного права.

- 1) принцип законности,
- 2) принцип равенства перед законом,
- 3) принцип неотвратимости ответственности,
- 4) принцип личной и виновной ответственности,



- 5) принцип справедливости,
- 6) принцип гуманизма.

1. Принцип законности означает, что исключительно федеральный уголовный закон регламентирует ответственность виновного в преступлении лица.

2. Принцип равенства граждан перед уголовным законом согласно ст. 4 Уголовного кодекса РФ означает: "Лица, совершившие преступления, подлежат уголовной ответственности независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств".

3. Принцип неотвратимости ответственности сформулирован в двух аспектах:

1) лицо, совершившее преступление, подлежит наказанию или иным мерам воздействия, предусмотренным Уголовным кодексом;

2) освобождение от уголовной ответственности и наказания возможно только при наличии оснований и условий, предусмотренных законом.

4. Принцип личной и виновной ответственности раскрывается в ст. 5 Уголовного кодекса РФ. Лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина. Объективное вменение, то есть уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается".

5. Принцип справедливости имеет два аспекта: справедливость уголовного закона и справедливость наказания, назначаемого судом за преступление.

Наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, то есть соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. Никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление.

6. Принцип гуманизма имеет две стороны. Одна обращена к потерпевшим от преступления. Другая - к субъекту преступления. Уголовное законодательство Российской Федерации обеспечивает безопасность человека. Наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства.

## ***4.2. Источники уголовного права***

**Уголовный кодекс РФ как источник уголовного права.** В соответствии с Конституцией РФ 1993 г. уголовное законодательство отнесено к исключительному ведению Российской Федерации. Субъекты Российской Федерации своими актами не могут устанавливать уголовную ответственность. Основным источником уголовного права является Уголовный кодекс РФ, действующий с 1 января 1997 г. Уголовное законодательство РФ состоит исключительно из указанного Кодекса. Новые законы, предусматривающие уголовную ответственность, подлежат включению в Уголовный кодекс РФ.

Только уголовный закон, но не подзаконные акты, устанавливают круг преступлений и виды наказания.

Уголовный кодекс РФ состоит из Общей и Особенной частей. Общая часть состоит из шести разделов, которые делятся на главы.

Общая часть определяет задачи и принципы Уголовного кодекса РФ, понятие преступления и его виды, основания уголовной ответственности, неоконченное преступление, соучастие в преступлении, обстоятельства, исключающие преступность деяния, понятие и цели наказания, виды наказаний, общие начала назначения наказания и иные общие положения уголовно-правовой борьбы с преступностью.

Статьи Особенной части Уголовного кодекса РФ устанавливают ответственность за отдельные преступления, которые определяются в соответствии с предписаниями и Общей части., в частности, ответственность за

- Преступления против личности,
- Преступления в сфере экономики,
- Преступления против общественной безопасности и общественного порядка,
- Преступления против государственной власти,
- Преступления против военной службы,
- Преступления против мира и безопасности человечества.

**Действие уголовного закона во времени и пространстве.** Уголовный закон имеет особенности действия во времени, пространстве и по кругу лиц.

Действие уголовного закона **во времени** означает, что преступление наказывается по закону, действовавшему во время совершения этого деяния. Временем совершения преступления признается время совершения общественно опасного действия (бездействия) независимо от времени наступления последствий.

Уголовный закон, устранивший преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение

лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, то есть распространяется на лиц, совершивших соответствующие деяния до вступления такого закона в силу, в том числе на лиц, отбывающих наказание или отбывших наказание, но имеющих судимость. Уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

Если новый уголовный закон смягчает наказание за деяние, которое отбывается лицом, то это наказание подлежит сокращению в пределах, предусмотренных новым уголовным законом.

Действие уголовного закона **в пространстве** означает, что он применяется в отношении всех лиц, совершивших преступление на территории Российской Федерации.

Вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые пользуются иммунитетом, в случае совершения этими лицами преступления на территории Российской Федерации разрешается в соответствии с нормами международного права.

Граждане Российской Федерации и постоянно проживающие в Российской Федерации лица без гражданства, совершившие преступление вне пределов Российской Федерации, подлежат уголовной ответственности по российскому законодательству, если совершенное ими деяние признано преступлением в государстве, на территории которого оно было совершено, и если эти лица не были осуждены в иностранном государстве. При осуждении указанных лиц наказание не может превышать верхнего предела санкции, предусмотренной законом иностранного государства, на территории которого было совершено преступление.

### ***4.3. Преступления в уголовном праве***

**Понятие преступления.** Исторически первым законодательным актом, давшим понятие преступления, явилась Декларация прав человека и гражданина 1789 г. Франции. Ее статья 5 по существу характеризовала материально-содержательное свойство любого правонарушения, а именно его вредность для общества. Она гласила, что "закон вправе запрещать лишь действия, вредные для общества. Нельзя препятствовать тому, что не запрещено законом, и никто не может быть принужден делать то, что закон не предписывает". Статья 8 Декларации формулировала принцип «*nullum crimen, nulla poena sine lege*». В ней говорилось: "Никто не может быть наказан иначе как в силу закона, установленного и опубликованного до совершения преступного деяния и примененного в законном порядке".

Понятие преступления дано в ст. 14 Уголовного кодекса РФ. Преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное Уголовным кодексом РФ под угрозой наказания.

Преступление характеризуется следующими признаками:

- 1) общественная опасность,
- 2) уголовная противоправность,
- 3) виновность,
- 4) наказуемость.

1. Общественная опасность состоит в том, что преступление причиняет личности, обществу или государству существенный вред. Не является преступлением действие (бездействие), хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного Уголовным кодексом РФ, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности, например, обман покупателя продавцом на незначительную сумму денег.

2. Противоправность преступления означает, что оно прямо запрещено уголовным законом. Посягательство против охраняемых интересов не влечет уголовной ответственности, если оно не предусмотрено законом в качестве преступления.

3. Виновность преступления состоит в том, что преступник действовал с умыслом или по неосторожности. При отсутствии признака виновности, например в случае причинения вреда невменяемым субъектом, уголовной ответственности не наступает. Такие лица подлежат не наказанию, а принудительным мерам медицинского характера, связанным с лечением в психиатрическом стационаре.

4. Признак наказуемости состоит в том, что при отсутствии в законе угрозы наказания за то или иное деяние нет преступления.

### **Структура преступления**

Преступление обладает определенной структурой, которая включает в себя следующие элементы:

- объект,
- объективная сторона,
- субъективная сторона,
- субъект.

**Объект** преступления включает в себя общественные отношения, социальные интересы, а именно интересы личности, ее здоровье, социальные права, политические и экономические интересы государства и общества, правопорядок в целом.

**Объективная сторона** включает в себя элементы с описанными в диспозициях уголовного закона признаками деяния, т.е. действия и бездействия, посягающего на тот или иной объект и причиняющего ему

вред (ущерб), К ней относятся - место, способ, обстановка, орудия совершения преступления.

**Субъективная сторона** означает психическую деятельность лица, связанную с преступным деянием, его последствиями и включает такие элементы, как вина, мотив, цель, эмоциональное состояние (например, аффект).

**Субъект преступления** – это физическое вменяемое лицо, достигшее определенного возраста. Категория субъект преступления включает в себя такие признаки, как физические свойства лица, совершившего преступление - его возраст, психическое здоровье (вменяемость). В некоторых составах субъектом преступления выступает специальное лицо, например, должностное, военнослужащий.

Уголовной ответственности подлежит лицо, достигшее ко времени совершения преступления шестнадцатилетнего возраста. Лица, достигшие ко времени совершения преступления четырнадцатилетнего возраста, подлежат уголовной ответственности за убийство, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью, похищение человека, изнасилование, кражу, грабеж, разбой и некоторые другие преступления.

В уголовном праве различают две формы вины: умысел и неосторожность. **Умысел** может быть прямым или косвенным. Преступление признается совершенным с **прямым умыслом**, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их наступления. Преступление признается совершенным с **косвенным умыслом**, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, не желало, но сознательно допускало эти последствия либо относилось к ним безразлично.

Преступлением, совершенным **по неосторожности**, признается деяние, совершенное по легкомыслию или небрежности.

Преступление признается совершенным **по легкомыслию**, если лицо предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение этих последствий.

Преступление признается совершенным **по небрежности**, если лицо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия.

Деяние признается совершенным невиновно, если лицо, его совершившее, не осознавало и по обстоятельствам дела не могло

осознавать общественной опасности своих действий (бездействия) либо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть.

Деяние признается также совершенным невиновно, если лицо, его совершившее, хотя и предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но не могло предотвратить эти последствия в силу несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам.

Основанием для определения того, что субъект является виновным является его **вменяемость**, т.е. способность лица по своему психическому состоянию сознавать фактические обстоятельства и опасность своих поступков и руководить ими. Лица, которые во время совершения общественно опасного деяния вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психик, не подлежат уголовной ответственности. В отношении таких лиц судом могут быть назначены принудительные меры медицинского характера. Лицо, совершившее преступление в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, наркотических средств или других одурманивающих веществ, подлежит уголовной ответственности.

**Обстоятельства, исключающие преступность деяния.** К таким обстоятельствам относятся: необходимая оборона, крайняя необходимость, причинение вреда преступнику при его задержании, обоснованный риск и исполнение приказа или распоряжения.

**Необходимая оборона** - это причинение вреда посягающему лицу в состоянии необходимой обороны, то есть при защите интересов личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства, если это посягательство было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия. Такие действия считаются правомерными, если не было допущено превышения пределов. Превышение пределов необходимой обороны означает совершение умышленных действий, явно не соответствующих характеру и опасности посягательства. Характер посягательства определяется его направленностью против тех или иных благ, а степень – его интенсивностью (вооруженность посягающего, нападение группой лиц и т.д.) Не являются превышением пределов необходимой обороны действия обороняющегося лица, если это лицо вследствие неожиданности посягательства не могло объективно оценить степень и характер опасности нападения (ст. 37 Уголовного кодекса РФ).

**Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление** считается правомерным, если при его задержании для

доставления органам власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений, если иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным и при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер. Превышением мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, признается их явное несоответствие характеру и степени общественной опасности совершенного задерживаемым лицом преступления и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред. Такое превышение влечет за собой уголовную ответственность только в случаях умышленного причинения вреда (ст. 38 Уголовного кодекса РФ).

**Крайняя необходимость** означает причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества или государства (например, стихийное бедствие, голод, угроза смерти), если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости (ст. 39 Уголовного кодекса РФ).

**Обоснованный риск** предполагает необходимость достижения общественно полезной цели, если это не было сопряжено с угрозой для жизни многих людей либо с угрозой экологической катастрофы или общественного бедствия (ст. 41 Уголовного кодекса РФ).

**Причинение вреда во исполнении обязательного приказа или распоряжения** не является преступлением в отношении того лица, которое действует во исполнение этого приказа или распоряжения. Уголовную ответственность за причинение такого вреда несет лицо, отдавшее незаконные приказ или распоряжение. Если исполнитель незаконного приказа осознавал заведомую незаконность, то он отвечает за содеянное на общих основаниях. Неисполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения исключает уголовную ответственность (ст. 42 Уголовного кодекса РФ).

**Виды преступлений.** В зависимости от характера и степени общественной опасности деяния преступления подразделяются на

- преступления небольшой тяжести,
- преступления средней тяжести,
- тяжкие преступления
- и особо тяжкие преступления.

**Преступлениями небольшой тяжести** признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает двух лет лишения свободы. К ним относятся причинение смерти по неосторожности (ст. 109 Уголовного кодекса РФ), умышленное причинение легкого вреда здоровью (ст. 115 Уголовного кодекса РФ), побои (ст. 116 Уголовного кодекса РФ), заражение

венерической болезнью (ст. 121 Уголовного кодекса РФ), разглашение тайны усыновления (ст. 155 Уголовного кодекса РФ), злостное уклонение от уплаты алиментов (ст. 157 Уголовного кодекса РФ).

**Преступлениями средней тяжести** признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает пяти лет лишения свободы, и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание превышает два года лишения свободы. К ним относятся убийство матерью новорожденного ребенка в состоянии психического расстройства (ст. 106 Уголовного кодекса РФ), доведение до самоубийства (ст. 110 Уголовного кодекса РФ), умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью (ст. 112 Уголовного кодекса РФ), истязания (ст. 117 Уголовного кодекса РФ).

**Тяжкими преступлениями** признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает десяти лет лишения свободы. К ним относятся, например, заражение несовершеннолетнего ВИЧ-инфекцией (ч. 3 ст. 122 Уголовного кодекса РФ), похищение человека (ст. 126 Уголовного кодекса РФ), незаконное лишение свободы, совершенное организованной группой (ч. 3 ст. 127 Уголовного кодекса РФ), изнасилование (ст. 131 Уголовного кодекса РФ).

**Особо тяжкими преступлениями** признаются умышленные деяния, за совершение которых предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание. К ним относятся убийство (ст. 105 Уголовного кодекса РФ), планирование, подготовка или развязывание агрессивной войны (ст. 353 Уголовного кодекса РФ), геноцид (ст. 357 Уголовного кодекса РФ).

Особенная часть Уголовного кодекса РФ классифицирует преступления по объекту. К **преступлениям против личности** относятся:

- убийство,
- причинение смерти по неосторожности,
- доведение до самоубийства,
- причинение вреда здоровью,
- побои,
- истязание,
- принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации,
- заражение венерической болезнью,
- заражение ВИЧ-инфекцией,
- незаконное производство аборта,
- неоказание помощи больному,
- похищение человека,
- незаконное лишение свободы,
- торговля людьми и др.



**К преступлениям в сфере экономики** относятся:

- кража,
- мошенничество,
- присвоение или растрата,
- грабеж,
- разбой,
- вымогательство,
- уничтожение или повреждение имущества,
- воспрепятствование законной предпринимательской или иной деятельности,
  - регистрация незаконных сделок с землей,
  - незаконное предпринимательство,
  - незаконная банковская деятельность,
  - лжепредпринимательство,
  - легализация (отмывание) денежных средств или иного имущества, приобретенных другими лицами преступным путем.

**К преступлениям против общественной безопасности и общественного порядка** относятся:

- терроризм,
- захват заложника,
- организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем,
- бандитизм,
- организация преступного сообщества (преступной организации),
  - угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава,
  - массовые беспорядки,
  - хулиганство,
  - вандализм,
  - нарушение правил безопасности на объектах атомной энергетики и другие.

**К преступлениям против государственной власти** относятся:

- государственная измена,
- шпионаж,
- посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля,
  - насильственный захват власти или насильственное удержание власти,
  - вооруженный мятеж,
  - диверсия,

- организация экстремистского сообщества,
- разглашение государственной тайны,
- злоупотребление должностными полномочиями,
- нецелевое расходование бюджетных средств,
- превышение должностных полномочий и другие.

К **преступлениям против военной службы** относятся:

- неисполнение приказа,
- сопротивление начальнику или принуждение его к нарушению обязанностей военной службы,
  - насильственные действия в отношении начальника,
  - нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности,
  - оскорбление военнослужащего,
  - самовольное оставление части или места службы,
  - дезертирство,
  - уклонение от исполнения обязанностей военной службы путем симуляции болезни или иными способами,
  - нарушение правил несения боевого дежурства и другие.

В числе **преступлений против мира и безопасности человечества**.

- планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны,
  - публичные призывы к развязыванию агрессивной войны,
  - разработка, производство, накопление, приобретение или сбыт оружия массового поражения,
  - применение запрещенных средств и методов ведения войны,
  - геноцид,
  - экоцид,
  - наемничество,
  - нападение на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой.

#### ***4.4. Наказания в уголовном праве***

**Наказание** есть мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в лишении или ограничении прав и свобод этого лица.

Цели наказания:

- восстановление социальной справедливости,

- исправление осужденного,
- предупреждение совершения новых преступлений.

Видами наказаний являются:

1. штраф;
2. лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
3. лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград;
4. обязательные работы;
5. исправительные работы;
6. ограничение по военной службе;
7. ограничение свободы;
8. арест;
9. содержание в дисциплинарной воинской части;
10. лишение свободы на определенный срок;
11. пожизненное лишение свободы;
12. смертная казнь.

**К основным наказаниям относятся:**

- обязательные работы,
- исправительные работы,
- ограничение по военной службе,
- ограничение свободы,
- арест,
- содержание в дисциплинарной воинской части,
- лишение свободы на определенный срок,
- пожизненное лишение свободы,
- смертная казнь.

**В качестве как основных, так и дополнительных видов наказаний могут быть:**

- штраф,
- лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью.

Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград применяется только в качестве дополнительных видов наказаний.

1. **Штраф** устанавливается в размере от двух тысяч пятисот до одного миллиона рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух недель до пяти лет. Штраф в размере от пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период свыше трех лет может назначаться только за тяжкие и особо тяжкие преступления.

2. **Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью** состоит в запрещении занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью. Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью устанавливается на срок от одного года до пяти лет в качестве основного вида наказания и на срок от шести месяцев до трех лет в качестве дополнительного вида наказания.

3. **Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград** допускается при осуждении за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления с учетом личности виновного.

4. **Обязательные работы** заключаются в выполнении осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно полезных работ. Обязательные работы устанавливаются на срок от шестидесяти до двухсот сорока часов и отбываются не свыше четырех часов в день.

5. **Исправительные работы** назначаются осужденному, не имеющему основного места работы, и отбываются в местах, определяемых органом местного самоуправления, но в районе места жительства осужденного. Исправительные работы устанавливаются на срок от двух месяцев до двух лет. Обязательные и исправительные работы не назначаются лицам, признанным инвалидами первой группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет, военнослужащим.

6. **Ограничение по военной службе** назначается осужденным военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, на срок от трех месяцев до двух лет за совершение преступлений против военной службы, а также осужденным военнослужащим, проходящим военную службу по контракту, вместо исправительных работ.

7. **Ограничение свободы** заключается в содержании осужденного, достигшего к моменту вынесения судом приговора восемнадцатилетнего возраста, в специальном учреждении без изоляции от общества в условиях осуществления за ним надзора. Ограничение свободы назначается:

а) лицам, осужденным за совершение умышленных преступлений и не имеющим судимости, - на срок от одного года до трех лет;

б) лицам, осужденным за преступления, совершенные по неосторожности, - на срок от одного года до пяти лет.

8. **Арест** заключается в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества и устанавливается на срок от одного до шести месяцев. Арест не назначается лицам, не достигшим к моменту вынесения судом приговора шестнадцатилетнего возраста, а также

беременным женщинам и женщинам, имеющим детей в возрасте до четырнадцати лет.

9. **Содержание в дисциплинарной воинской части** назначается военнослужащим. Это наказание устанавливается на срок от трех месяцев до двух лет за совершение преступлений против военной службы, а также в случаях, когда характер преступления и личность виновного свидетельствуют о возможности замены лишения свободы на срок не свыше двух лет содержанием осужденного в дисциплинарной воинской части на тот же срок.

10. **Лишение свободы** заключается в изоляции осужденного от общества путем направления его в колонию-поселение, помещения в воспитательную колонию, лечебное исправительное учреждение, исправительную колонию общего, строгого или особого режима либо в тюрьму. Лишение свободы устанавливается на срок от двух месяцев до двадцати лет.

11. **Пожизненное лишение свободы** устанавливается только как альтернатива смертной казни за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, и может назначаться в случаях, когда суд сочтет возможным не применять смертную казнь. Пожизненное лишение свободы не назначается женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до восемнадцати лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестидесятипятилетнего возраста.

12. **Смертная казнь** как исключительная мера наказания может быть установлена только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь. Смертная казнь не назначается женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до восемнадцати лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестидесятипятилетнего возраста. Смертная казнь в порядке помилования может быть заменена пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок двадцать пять лет.

В связи с принятием в 1996 г. в Совет Европы Россия обязалась подписать в течение одного года и ратифицировать не позже, чем через 3 года с момента вступления, Протокол № 6 к Европейской конвенции о защите прав человека, касающийся отмены смертной казни в мирное время, и установить мораторий на исполнение смертных приговоров. Предложение о ратификации Протокола так и не получило в Государственной Думе необходимого числа голосов; мораторий на исполнение смертных приговоров был введен Президентом РФ в том же 1996 г.

В отношении несовершеннолетних лиц могут назначаться не все виды наказаний. Так, видами наказаний, назначаемых несовершеннолетним, являются:

- штраф;
- лишение права заниматься определенной деятельностью;
- обязательные работы;
- исправительные работы;
- арест;
- лишение свободы на определенный срок.

Вместо наказания к несовершеннолетним, совершившим преступления, могут быть применены принудительные меры воспитательного воздействия, а при освобождении от наказания судом они могут быть также помещены в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа органа управления образованием.

Несовершеннолетний, совершивший преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобожден от уголовной ответственности, если будет признано, что его исправление может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия.

Несовершеннолетнему могут быть назначены следующие принудительные меры воспитательного воздействия:

- а) предупреждение;
- б) передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа;
- в) возложение обязанности загладить причиненный вред;
- г) ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.

**Назначение наказания и освобождение от него.** В соответствии со ст. 49 Конституции РФ признание лица виновным в совершении преступления и назначении ему наказания допустимо только по приговору суда. Конституция закрепляет **презумпцию невиновности**. Это означает, что обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность, а любые неустранимые сомнения в виновности лица толкуются в пользу обвиняемого.

Лицу, признанному виновным в совершении преступления, назначается справедливое наказание в пределах, предусмотренных соответствующей статьей Особенной части и с учетом положений Общей части Уголовного кодекса РФ. Более строгий вид наказания из числа предусмотренных за совершенное преступление назначается только в случае, если менее строгий вид наказания не сможет обеспечить достижение целей наказания.

**Обстоятельства, учитываемые при назначении наказания:**

- характер и степень общественной опасности преступления,
- личность виновного,
- обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание,

- влияние назначенного наказания на исправление осужденного и на условия жизни его семьи.

**К обстоятельствам, смягчающим наказание**, в соответствии со ст. 61 Уголовного кодекса РФ относятся:

а) совершение впервые преступления небольшой тяжести вследствие случайного стечения обстоятельств;

б) несовершеннолетие виновного;

в) беременность;

г) наличие малолетних детей у виновного;

д) совершение преступления в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств либо по мотиву сострадания;

е) совершение преступления в результате физического или психического принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости;

ж) совершение преступления при нарушении условий правомерности необходимой обороны, задержания лица, совершившего преступление, крайней необходимости, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения;

з) противоправность или аморальность поведения потерпевшего, явившегося поводом для преступления;

и) явка с повинной, активное содействие раскрытию преступления, изобличению других соучастников преступления и розыску имущества, добытого в результате преступления;

к) оказание медицинской и иной помощи потерпевшему непосредственно после совершения преступления, добровольное возмещение имущественного ущерба и морального вреда, причиненных в результате преступления, иные действия, направленные на заглаживание вреда, причиненного потерпевшему.

**Отягчающими обстоятельствами** согласно ст. 63 Уголовного кодекса РФ признаются:

а) рецидив преступлений;

б) наступление тяжких последствий в результате совершения преступления;

в) совершение преступления в составе группы лиц, группы лиц по предварительному сговору, организованной группы или преступного сообщества (преступной организации);

г) особо активная роль в совершении преступления;

д) привлечение к совершению преступления лиц, которые страдают тяжелыми психическими расстройствами либо находятся в состоянии опьянения, а также лиц, не достигших возраста, с которого наступает уголовная ответственность;

е) совершение преступления по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды, из мести за правомерные действия других лиц, а также с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение;

ж) совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга;

з) совершение преступления в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, а также в отношении малолетнего, другого беззащитного или беспомощного лица либо лица, находящегося в зависимости от виновного;

и) совершение преступления с особой жестокостью, садизмом, издевательствами, а также мучениями для потерпевшего;

к) совершение преступления с использованием оружия, боевых припасов, взрывчатых веществ, взрывных или имитирующих их устройств, специально изготовленных технических средств, ядовитых и радиоактивных веществ, лекарственных и иных химико-фармакологических препаратов, а также с применением физического или психического принуждения;

л) совершение преступления в условиях чрезвычайного положения, стихийного или иного общественного бедствия, а также при массовых беспорядках;

м) совершение преступления с использованием доверия, оказанного виновному в силу его служебного положения или договора;

н) совершение преступления с использованием форменной одежды или документов представителя власти.

**Условное осуждение.** Если, назначив исправительные работы, ограничение по военной службе, ограничение свободы, содержание в дисциплинарной воинской части или лишение свободы на срок до восьми лет, суд придет к выводу о возможности исправления осужденного без реального отбывания наказания, он постановляет считать назначенное наказание условным.

При назначении условного осуждения суд устанавливает испытательный срок, в течение которого условно осужденный должен своим поведением доказать свое исправление и который составляет не менее шести месяцев и не более пяти лет.

**Освобождение от наказания.** В некоторых случаях Уголовный кодекс РФ допускает освобождение от наказания. Так, освобождение судом от уголовной ответственности допускается в связи с деятельным раскаянием, в связи с примирением с потерпевшим, вследствие амнистии или помилования, в связи с психическим расстройством или наличием у него иной тяжелой болезни. Лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если после совершения преступления добровольно явилось с повинной, способствовало раскрытию преступления, возместило причиненный ущерб или иным образом загладило вред, причиненный в результате преступления, и вследствие деятельного раскаяния перестало быть общественно опасным (ст. 75 Уголовного кодекса РФ).



## Тема 5. Гражданское право (Общая часть)

### 5.1. Общая характеристика гражданского права

**Гражданское право** – это отрасль частного права, регулирующая имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

Гражданское право представляет собой базовую отрасль частного права, основанную на принципах частного права, некоторые из которых сложились еще во времена римского частного права. Среди них:

- равенство участников правоотношений,
- неприкосновенность права собственности,
- свобода договора,
- автономия воли участников,
- недопустимость произвольного вмешательства в частные дела.

**В предмет гражданского права** входят:

1. имущественные отношения;
2. личные неимущественные отношения, связанные с имущественными;
3. личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными.

1) **Имущественные отношения** включают в себя:

- вещные (например, право собственности),
- обязательственные (например, возникающие из договора купли-продажи, причинения вреда имуществу и т.д.)

Гражданский кодекс РФ не дает четкого определения понятия имущества. В соответствии со ст. 128 Гражданского кодекса РФ имущество включает в себя не только материальные блага, но и права и обязанности, связанные с материальными благами. Так, например, при переходе по наследству под имуществом понимаются не только вещи, принадлежавшие наследодателю, но и имущественные права (например, право требования передачи квартиры) и обязанности (например, обязанность вернуть долг).

2) **Личные неимущественные отношения, связанные с имущественными** – это отношения, которые возникают по поводу использования объектов интеллектуальной собственности, в частности, произведений науки литературы и искусства, изобретений, промышленных образцов и др. Указанные объекты носят нематериальный (идеальный) характер и в результате их создания у автора возникают прежде всего неимущественные права. Так, автору

книги принадлежат право авторства (право признаваться автором данного произведения), право на имя (право обнародовать произведение под своим именем, псевдонимом или анонимно) и другие. На основе личных неимущественных прав возникают права на использование объекта определенным способом (например, право на распространение, публичный показ и т.д.), право на получение вознаграждения.

3) **Личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными**, - это отношения, которые возникают по поводу нематериальных благ – неотчуждаемых прав и свобод человека (жизнь, здоровье, честь, достоинство, деловая репутация и др.) Их перечень дан в ст. 150 Гражданского кодекса РФ. Такие объекты не могут быть предметом сделок, не могут передаваться от одного лица другому. Личные неимущественные отношения, возникающие по поводу этих благ, не регулируются, а лишь защищаются гражданским правом (п. 2 ст. 2 Гражданского кодекса РФ). Так, например, при публикации в периодическом издании информации, порочащей честь, достоинство гражданина им могут быть применены такие способы защиты как обращение в суд с требованиями о компенсации морального вреда (ст. 151 Гражданского кодекса РФ), об опровержении порочащих сведений (ст. 152 Гражданского кодекса РФ) и другие.

4) *Иногда в качестве особой разновидности правовых отношений, регулируемых гражданским правом, выделяют отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием. Под предпринимательской деятельностью понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке (абз. 3 п. 1 ст. 2 Гражданского кодекса РФ).*

**Метод гражданского права** характеризуется как метод равенства участников правоотношений (метод координации, диспозитивный метод).

Основными признаками метода гражданско-правового регулирования являются:

- юридическое равенство участников гражданских правоотношений (ни один из участников не обладает властными полномочиями относительно другого участника),
- автономия воли участников (каждый из участников вправе самостоятельно определять вступать ему в гражданские правоотношения или нет);
- имущественная самостоятельность участников гражданских правоотношений (каждый из участников имеет обособленное имущество

на праве собственности или ином вещном праве, которым несет ответственность по своим обязательствам).

На практике возникали вопросы относительно возможности применения к публичным отношениям, носящим имущественный характер, норм гражданского права, в частности о взыскании убытков, неустойки, компенсации морального вреда и др.

В соответствии с п. 3 ст. 2 Гражданского кодекса РФ к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе к налоговым и другим финансовым и административным отношениям, гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законодательством.

### **Принципы гражданского права**

Основные принципы гражданского права закреплены в ст. 1 Гражданского кодекса РФ и конкретизированы в других статьях Гражданского кодекса РФ и других нормативных правовых актах.

#### **К основным принципам относятся:**

- 1) Принцип равенства участников гражданских отношений.
- 2) Принцип неприкосновенности собственности
- 3) Принцип свободы договора
- 4) Принцип недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела.
- 5) Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав. Гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.
- 6) Принцип обеспечения восстановления нарушенных прав и их судебной защиты.

Практическое значение принципов гражданского права состоит в их применении при аналогии права. В случаях, когда гражданские правоотношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона). При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из принципов гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости.

**Источники гражданского права** Российской Федерации включают в себя:

1. Нормативные правовые акты,
2. Международные договоры,
3. Обычай делового оборота.

**Нормативные правовые акты.** В соответствии с п. «о» ст.71 Конституции РФ гражданское законодательство находится в исключительном ведении Российской Федерации. Это означает, что субъекты Федерации не вправе принимать законодательные акты, содержащие нормы гражданского права.

Иерархия нормативных правовых актов определена в ст. 3 Гражданского кодекса РФ и включает в себя гражданское законодательство и иные акты, содержащие нормы гражданского права.

Гражданское законодательство состоит из Гражданского кодекса РФ и принятых в соответствии с ним иных федеральных законов, в том числе федеральных конституционных законов.

Гражданский кодекс РФ является кодифицированным федеральным законом наряду с другими федеральными законами, но при этом имеет определенный приоритет над другими законами. Согласно абз. 2 п. 2 ст. 3 Гражданского кодекса РФ нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать настоящему Гражданскому кодексу РФ.

Гражданский кодекс РФ состоит из трех частей. Первая часть вступила в силу 1 января 1995 г., вторая – 1 марта 1996 г., третья – 1 марта 2002 г.

Иные акты, содержащие нормы гражданского права, включают в себя:

1) иные правовые акты, а именно указы Президента РФ и постановления Правительства РФ.

Указы Президента РФ не должны противоречить Гражданскому кодексу РФ и иным законам;

Постановления Правительства РФ принимаются на основании и во исполнение Гражданского кодекса РФ и иных законов, указов Президента РФ;

2) акты министерств и иных федеральные органы исполнительной власти, которые могут издаваться в случаях и в пределах, предусмотренных Гражданским кодексом РФ, другими законами и иными правовыми актами.

**Международные договоры.** Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются в соответствии с ч. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации составной частью правовой системы Российской Федерации (п. 1 ст. 7 Конституции РФ). В соответствии со ст.2

Федерального закона от 15 июля 1995 г. «О международных договорах Российской Федерации» Международными договорами признаются соглашения, заключаемые Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами) либо с международной организацией в письменной форме и регулируемые международным правом, независимо от того, содержатся ли такие соглашения в одном или нескольких связанных между собой документах, а также независимо от их конкретного наименования<sup>3</sup>.

В качестве примеров международных договоров, в которых участвует Российская Федерация, можно отметить

- Венскую конвенцию ООН о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г. (РФ присоединилась в 1990 г.),
- Бернскую конвенцию о литературной и художественной собственности 1886 г. (РФ присоединилась в 1995 г.),
- Римскую конвенцию об охране интересов артистов - исполнителей, производителей фонограмм и вещательных организаций 1961 г. (РФ присоединилась в 2002 г.) и др.

Если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора.

**Обычай делового оборота** - это сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

Признаки обычая делового оборота:

- 1) это сложившееся правило поведения,
- 2) оно широко применяется исключительно в какой-либо области предпринимательской деятельности,
- 3) не предусмотрено законодательством,
- 4) оно может быть выражено в письменной форме (в виде документа) или нет.

Национальные торгово-промышленные палаты изучают существующие обычаи и публикуют их для сведения заинтересованных лиц. Согласно ст.15 Закона РФ от 7 июля 1993 г.<sup>4</sup> «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации» торгово-промышленная палата свидетельствует торговые и портовые обычаи, принятые в Российской Федерации, и, следовательно, может давать заключения по этому вопросу. Письменным подтверждением обычая

<sup>3</sup> СЗ РФ, 1995, № 29, ст.2757.

<sup>4</sup> Ведомости РФ, 1993 г., № 33, ст.1309.

могут быть условия публикуемых примерных договоров, что допускается п.2 ст.427 Гражданского кодекса РФ.

В качестве распространенных в международной практике обычаев можно отметить обычаи, систематизированные Международной торговой палатой, Международные правила толкования торговых терминов «Инкотермс» 2000 г., Унифицированные правила по инкассо в редакции 1995 г., Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов в редакции 1993 г. и др.

## ***5.2. Понятие и структура гражданских правоотношений***

**Гражданское правоотношение** – это урегулированное нормами гражданского права правоотношение, возникающие между юридически равными, имущественно обособленными субъектами по поводу имущества, а также нематериальных благ, выражающаяся в наличие у них субъективных прав и обязанностей.

Элементы гражданского правоотношения включают в себя:

- Субъектный состав правоотношения (управомоченные и обязанные лица),
- Содержание правоотношения (права и обязанности субъектов),
- Объект правоотношения (то, по поводу чего возникают правоотношения).

**Субъекты гражданских правоотношений.** В качестве субъектов гражданских правоотношений могут выступать:

- физические лица,
- юридические лица,
- публичные образования (Российская Федерация, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования).

**Физические лица** – это граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства. Согласно п. 4 ст. 2 Гражданского кодекса РФ правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Для того, чтобы физическое лицо стало субъектом гражданских правоотношений, необходимо чтобы оно обладало правоспособностью и дееспособностью.

Согласно ст. 17 Гражданского кодекса РФ **гражданская правоспособность** – это способность иметь гражданские права и нести обязанности. Гражданская правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами. Правоспособность – это общая предпосылка для возникновения субъективных прав и обязанностей.

Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью. День рождения и день смерти определяется на основании записи в книге регистрации актов гражданского состояния в соответствии с ФЗ от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния».

**Содержание гражданской правоспособности** определено в ст. 18 Гражданского кодекса РФ.

Граждане могут:

- иметь имущество на праве собственности;
- наследовать и завещать имущество;
- заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью;
- создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами;
- совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах;
- избирать место жительства;
- иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности;
- иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

В соответствии со ст. 22 Гражданского кодекса РФ никто не может быть ограничен в правоспособности иначе, как в случаях и в порядке, установленных законом. Ограничение отдельных прав, связанное с психическим расстройством, предусмотрено Законом РФ от 2 июля 1992 г. «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании»<sup>5</sup>, например, ограничение отдельных видов профессиональной деятельности, связанной с источником повышенной опасности. Такие решения принимаются врачебной комиссией на основании оценки состояния психического здоровья гражданина в соответствии с перечнем медицинских психиатрических противопоказаний и могут быть обжалованы в суд.

Полный или частичный отказ гражданина от правоспособности другие сделки, направленные на ограничение правоспособности, ничтожны, за исключением случаев, когда такие сделки допускаются законом. Гражданин может отказаться от субъективного права, но не может отказаться от правоспособности. Например, гражданин может отказаться от получения наследства после смерти наследодателя, но не может отказаться от права наследовать имущество.

**Дееспособность физических лиц.** Под **гражданской дееспособностью** в соответствии с п. 1 ст. 21 Гражданского кодекса РФ понимается способность гражданина своими действиями приобретать и

---

<sup>5</sup> Ведомости РФ, 1992 г., № 33, ст.1913.

осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Гражданская дееспособность возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, то есть по достижении восемнадцатилетнего возраста. С этого возраста гражданин вправе совершать самостоятельно любые виды сделок (сделкоспособность) и самостоятельно несет ответственность по своим обязательствам в полной мере (деликтоспособность).

В некоторых случаях полная дееспособность возникает до достижения восемнадцати лет, а именно:

- при вступлении в брак,
- при эмансипации.

В настоящее время общий брачный возраст на территории Российской Федерации совпадает с возрастом полной гражданской дееспособности - 18 лет. В связи с тем, что фактические брачные отношения складываются и в более раннем возрасте, в соответствии с п. 2 ст. 13 Семейного кодекса при наличии уважительных причин органы местного самоуправления вправе разрешить вступить в брак лицам, достигшим возраста шестнадцати лет по их просьбе. Снижение брачного возраста производится органами местной администрации по месту жительства лиц, вступающих в брак.

Другим основанием для приобретения полной дееспособности является эмансипация.

**Эмансипация** – объявление несовершеннолетнего, достигшего шестнадцати лет, полностью дееспособным по решению органа опеки и попечительства - с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия - по решению суда (ст. 27 Гражданского кодекса РФ).

Основаниями для эмансипации являются:

- работа по трудовому договору, в том числе по контракту,
- или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занятие предпринимательской деятельностью.

С момента признания несовершеннолетнего полностью дееспособным подросток вправе самостоятельно совершать любые виды сделок, а родители, усыновители и попечитель не несут ответственности по обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего, в частности по обязательствам, возникшим из сделок, вследствие причинения им вреда.

Наряду с полной дееспособностью Гражданский кодекс РФ выделяет:

- частичную дееспособность малолетних (от 6 до 14 лет),
- частичную дееспособность подростков (от 14 до 18 лет),
- ограниченную дееспособность,
- недееспособность.



**Частичная дееспособность малолетних (от 6 до 14 лет).** Дети до шести лет являются недееспособными и не могут совершать сделки. За них все юридические действия совершают родители, усыновители, опекуны.

Малолетние в возрасте от шести до четырнадцати лет вправе самостоятельно совершать:

- 1) мелкие бытовые сделки;
- 2) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации;
- 3) сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения (п. 2 ст. 28 Гражданского кодекса РФ). Остальные сделки от имени малолетних совершают их родители, усыновители и опекуны.

Имущественную ответственность по сделкам малолетнего, в том числе по сделкам, совершенным им самостоятельно, несут его родители, усыновители или опекуны, если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине. Эти лица в соответствии с законом также отвечают за вред, причиненный малолетними.

**Частичная дееспособность подростков (от 14 до 18 лет).** Подростки в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет могут самостоятельно совершать не только те сделки, которые разрешены малолетним, но также

- 1) распоряжаться своими заработком, стипендией и иными доходами;
- 2) осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;
- 3) вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими.

По достижении шестнадцати лет несовершеннолетние также вправе быть членами кооперативов (п. 2 ст. 26 Гражданского кодекса РФ).

Остальные сделки подростки совершают с письменного согласия своих законных представителей - родителей, усыновителей или попечителя. Сделка, совершенная таким несовершеннолетним, действительна также при ее последующем письменном одобрении его родителями, усыновителями или попечителем. Так, при получении в качестве подарка квартиры подросток самостоятельно подписывает договор дарения в как одаряемый, но с письменного согласия своих родителей, усыновителей или попечителей.

Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет самостоятельно несут имущественную ответственность по сделкам. Несовершеннолетние в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет самостоятельно несут ответственность за причиненный вред на общих основаниях. В случае, когда у несовершеннолетнего нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, вред должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями (усыновителями) или попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине.

### **Ограниченная дееспособность**

Физическое лицо может быть ограничено в дееспособности только по решению суда и только в случаях, предусмотренных федеральным законом. Гражданский кодекс РФ устанавливает два случая ограничения гражданина в дееспособности.

1. **Первый случай** касается совершеннолетних полностью дееспособных лиц. Согласно ст. 30 Гражданского кодекса РФ гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности.

Над гражданином, признанным ограниченно дееспособным устанавливается попечительство.

Гражданин, ограниченный в дееспособности, вправе самостоятельно совершать лишь мелкие бытовые сделки. Совершать другие сделки, а также получать заработок, пенсию и иные доходы и распоряжаться ими он может лишь с согласия попечителя. Однако такой гражданин самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам и за причиненный им вред.

2. **Второй случай** ограничения в дееспособности затрагивает несовершеннолетних в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет в части распоряжения своими доходами. В таком возрасте ребенок не всегда разумно может распоряжаться своими доходами. При наличии достаточных оснований суд по ходатайству родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства может ограничить или лишить несовершеннолетнего права самостоятельно распоряжаться своими заработком, стипендией или иными доходами, за исключением случаев, когда такой несовершеннолетний приобрел дееспособность в полном объеме. Основаниями для ограничения в дееспособности могут быть неразумное расходование заработной платы, стипендии, во вред своему здоровью, например, на спиртные напитки, наркотики, азартные игры, в результате вовлечения подростка в религиозные секты и т.д.

**Недееспособность.** Гражданин является недееспособным до шести лет. Кроме того, гражданин может быть признан недееспособным по решению суда при условии, что вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими (ст. 29 Гражданского кодекса РФ). Над гражданином, признанным недееспособным, устанавливается опека. Недееспособный гражданин не вправе совершать сделки. В противном случае такие сделки являются ничтожными. От имени гражданина, признанного недееспособным, сделки совершает его опекун.

Ответственность за вред, причиненный гражданином, признанным недееспособным несет его опекун или организация, обязанная осуществлять за ним надзор, если они не докажут, что вред возник не по их вине.

**Признание гражданина безвестно отсутствующим и объявление умершим.** В соответствии со ст. 27 Конституции РФ каждый, кто законно находится на территории РФ, имеет право выбирать место пребывания и жительства. **Местом жительства** признается место, где гражданин проживает постоянно или преимущественно (п. 1 ст. 20 Гражданского кодекса РФ). Постоянное и преимущественное проживание предполагает, что гражданин всегда присутствует в определенном месте, хотя бы в тот или иной промежуток времени его там не было.

В жизни возникают ситуации, когда гражданин пропал без вести, и розыски не дают положительного результата. При этом возникают проблемы, связанные с возвратом долгов пропавшего гражданина, расторжением брака, снятием его с регистрационного учета и т.п. Для разрешения этих проблем гражданское законодательство предусматривает процедуры признания гражданина безвестно отсутствующим и объявления умершим.

Гражданин может быть по заявлению заинтересованных лиц признан судом **безвестно отсутствующим**, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. При невозможности установить день получения последних сведений об отсутствующем началом исчисления срока для признания безвестного отсутствия считается первое число месяца, следующего за тем, в котором были получены последние сведения об отсутствующем, а при невозможности установить этот месяц - первое января следующего года (ст. 42 Гражданского кодекса РФ).

Последствия признания гражданина безвестно отсутствующим.

1. Имущество гражданина, признанного безвестно отсутствующим, при необходимости постоянного управления им передается лицу, которое определяется органом опеки и попечительства. Но это лицо не становится собственником имущества. Он действует на

основании договора о доверительном управлении, заключаемого с органом опеки и попечительства.

2. Из этого имущества выдается содержание гражданам, которых безвестно отсутствующий обязан содержать (например, несовершеннолетние дети, нетрудоспособные родители).

3. Из этого имущества погашается задолженность по другим обязательствам безвестно отсутствующего (например, возвращается долг по кредитному договору, заключенного с банком).

4. Брак с безвестно отсутствующим гражданином может быть расторгнут супругом в упрощенной форме через органы записи актов гражданского состояния на основании поданного этим супругом заявления.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим, суд отменяет решение о признании его безвестно отсутствующим. На основании решения суда отменяется управление имуществом этого гражданина. Расторгнутый признанным безвестно отсутствующим гражданином брак может быть восстановлен лишь на основании совместного заявления обоих супругов, при условии, что ни один из них не вступил в другой брак.

Основания и последствия объявления гражданина умершим отличаются от оснований и последствий признания гражданина безвестно отсутствующим. Гражданин может быть **объявлен судом умершим**, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, - в течение шести месяцев.

Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

Днем смерти гражданина, объявленного умершим, считается день вступления в законную силу решения суда об объявлении его умершим. В случае объявления умершим гражданина, пропавшего без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, суд может признать днем смерти этого гражданина день его предполагаемой гибели (ст. 45 Гражданского кодекса РФ).

Последствия объявления гражданина умершим совпадают с последствиями смерти гражданина.

1) Его имущество переходит по наследству. Наследники становятся собственниками имущества гражданина, объявленного умершим.

2) Кредиторы гражданина, объявленного умершим, вправе предъявить свои требования к наследникам в пределах сроков исковой давности.

3) Брак с гражданином прекращается.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, объявленного умершим, суд отменяет решение об объявлении его умершим. Независимо от времени своей явки гражданин может потребовать от любого лица возврата сохранившегося имущества, которое безвозмездно перешло к этому лицу после объявления гражданина умершим. Исключения составляют деньги, а также ценные бумаги на предъявителя, которые не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя. Лица, к которым имущество гражданина, объявленного умершим, перешло по возмездным сделкам, обязаны возвратить ему это имущество, если доказано, что, приобретая имущество, они знали, что гражданин, объявленный умершим, находится в живых. При невозможности возврата такого имущества в натуре возмещается его стоимость (ст. 46 Гражданского кодекса РФ).

**Понятие и признаки юридического лица.** Участниками гражданских правоотношений могут выступать наряду с физическими лицами – гражданами, иностранными гражданами и лицами без гражданства, юридические лица.

**Юридическим лицом** признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Юридические лица должны иметь самостоятельный баланс или смету.

Традиционно выделяют 4 признака юридического лица:

- 1) имущественная самостоятельность,
- 2) организационное единство,
- 3) самостоятельная имущественная ответственность по обязательствам,
- 4) выступление в гражданском обороте и в суде от своего имени.

Юридическое лицо может обладать имуществом на одном из вещных прав

- праве собственности,
- праве хозяйственного ведения,
- праве оперативного управления.

Большинство юридических лиц являются собственниками переданного им учредителями имущества. К ним относятся все коммерческие организации, кроме государственных и муниципальных унитарных предприятий, а также некоммерческие организации, за исключением учреждений.

Учредительными документами юридического лица являются:

- устав,
- учредительный договор,
- общее положение об организациях данного вида (п. 1 ст. 52 Гражданского кодекса).

При необходимости осуществления деятельности за пределами своего места нахождения юридическое лицо может создавать представительства и филиалы. Представительства и филиалы не являются юридическими лицами, и сами не участвуют в гражданском обороте.

Согласно ст. 54 Гражданского кодекса РФ юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. Наименования некоммерческих организаций, а в предусмотренных законом случаях наименования коммерческих организаций должны содержать указание на характер деятельности юридического лица.

Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование, включающее в себя указание на организационно-правовую форму и отличительный элемент юридического лица (например, Общество с ограниченной ответственностью «Большевик»).

**Создание юридического лица.** Создание юридического лица осуществляется по воле его учредителей, в качестве которых могут выступать как частные лица, так и публичные образования.

Юридическое лицо считается созданным с момента государственной регистрации, которая осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»<sup>6</sup>. Данные государственной регистрации включаются в единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления.

Регистрирующий орган не вправе требовать представление других документов кроме документов, установленных вышеназванным законом.

Отказ в государственной регистрации юридического лица допускается только в случаях, установленных законом, а именно:

а) непредставления необходимых для государственной регистрации документов;

б) представления документов в ненадлежащий регистрирующий орган. Отказ в государственной регистрации юридического лица, а также уклонение от такой регистрации могут быть обжалованы в суд.

---

<sup>6</sup>Собрание законодательства РФ от 13 августа 2001 г., № 33 (Часть I), ст. 3431.

**Реорганизация юридического лица.** Законодательством определены две формы прекращения юридического лица: реорганизация и ликвидация. **Реорганизация юридического лица** - это прекращение юридического лица (юридических лиц) с правопреемством (переходом прав и обязанностей от одного лица к другому). Исключения составляют случаи выделения, когда юридическое лицо не прекращает свою деятельность.

Реорганизация осуществляется в пяти формах: слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование.

При **слиянии** юридических лиц права и обязанности каждого из них переходят к вновь возникшему юридическому лицу в соответствии с передаточным актом.

При **присоединении** юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

При **разделении** юридического лица его права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с разделительным балансом.

При **выделении** из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц к каждому из них переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с разделительным балансом.

При **преобразовании** юридического лица одного вида в юридическое лицо другого вида (изменении организационно-правовой формы) к вновь возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом (например, общество с ограниченной ответственностью преобразовывается в открытое акционерное общество).

**Ликвидация юридического лица.** *В соответствии с п. 1 ст. 61 Гражданского кодекса РФ ликвидация – это прекращение юридического лица при отсутствии правопреемства в его правах и обязанностях.*

Юридическое лицо может быть ликвидировано добровольно или принудительно.

Добровольная ликвидация осуществляется:

- по решению его учредителей (участников);
- либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами, в том числе в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, с достижением цели, ради которой оно создано.

Принудительная ликвидация возможна только по решению суда в случае:

- допущенных при его создании грубых нарушений закона, если эти нарушения носят неустранимый характер,

- либо осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии) либо деятельности, запрещенной законом,
- либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов,
- либо при систематическом осуществлении общественной или религиозной организацией (объединением), благотворительным или иным фондом деятельности, противоречащей его уставным целям,
- а также в иных случаях, предусмотренных Гражданским кодексом РФ.

Требование о ликвидации юридического лица в принудительном порядке может быть предъявлено в суд государственным органом или органом местного самоуправления, которому право на предъявление такого требования предоставлено законом (например, антимонопольным органом).

Выплата денежных сумм кредиторам ликвидируемого юридического лица производится ликвидационной комиссией в порядке очередности, установленной статьей 64 Гражданского кодекса РФ.

- в первую очередь удовлетворяются требования граждан, перед которыми ликвидируемое юридическое лицо несет ответственность за причинение вреда жизни или здоровью, путем капитализации соответствующих повременных платежей;
- во вторую очередь производятся расчеты по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору, в том числе по контракту, и по выплате вознаграждений по авторским договорам;
- в третью очередь удовлетворяются требования кредиторов по обязательствам, обеспеченным залогом имущества ликвидируемого юридического лица;
- в четвертую очередь погашается задолженность по обязательным платежам в бюджет и во внебюджетные фонды;
- в пятую очередь производятся расчеты с другими кредиторами в соответствии с законом.

При ликвидации банков или других кредитных учреждений, привлекающих средства граждан, в первую очередь удовлетворяются требования граждан, являющихся кредиторами банков, или других кредитных учреждений, привлекающих средства граждан, а также требования организации, осуществляющей функции по обязательному страхованию вкладов, в связи с выплатой возмещения по вкладам в соответствии с законом о страховании вкладов граждан в банках.

Требования каждой очереди удовлетворяются после полного удовлетворения требований предыдущей очереди. При недостаточности имущества ликвидируемого юридического лица оно распределяется между кредиторами соответствующей очереди пропорционально



суммам требований, подлежащих удовлетворению, если иное не установлено законом.

Ликвидация юридического лица считается завершенной, а юридическое лицо - прекратившим существование после внесения об этом записи в единый государственный реестр юридических лиц."

Одним из оснований как добровольной, так и принудительной ликвидации юридического лица является несостоятельность (банкротство)

**Несостоятельность (банкротство)** – это признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Признание юридического лица банкротом судом влечет его ликвидацию. В этом случае основной целью ликвидации является справедливое распределение оставшегося имущества юридического лица между его кредиторами в рамках конкурсного производства.

Порядок ликвидации в случае несостоятельности определен Федеральным законом от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)».

### **Виды юридических лиц**

Гражданский кодекс РФ классифицирует юридические лица на **коммерческие и некоммерческие организации**. **Коммерческие организации** – это юридические лица, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. **Некоммерческие организации** – это юридические лица, не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками. коммерческие организации, за исключением унитарных предприятий и иных организаций, предусмотренных законом, наделены общей правоспособностью (ст. 49 Гражданского кодекса РФ) и могут осуществлять любые виды предпринимательской деятельности, не запрещенные законом, если в учредительных документах таких коммерческих организаций не содержится исчерпывающий (законченный) перечень видов деятельности, которыми соответствующая организация вправе заниматься.

## Коммерческие организации

Гражданский кодекс РФ исчерпывающим образом определяет виды коммерческих организаций. К ним относятся:

- хозяйственные товарищества и общества,
- государственные и муниципальные унитарные предприятия,
- производственные кооперативы.

К хозяйственным товариществам относятся полное товарищество и товарищество на вере. **Полное товарищество** – товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом (ст. 69 Гражданского кодекса РФ). Ответственность участников полного товарищества является солидарно-субсидиарной.

**Товарищество на вере** (коммандитное товарищество) - товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников - вкладчиков (коммандитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности.

К **хозяйственным обществам** относятся общество с ограниченной ответственностью, общество с дополнительной ответственностью, акционерное общество. **Общество с ограниченной ответственностью** - учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

**Общество с дополнительной ответственностью** - это учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами общества.

**Акционерное общество** - общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций; участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск

убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Особой разновидностью хозяйственных обществ являются **дочернее хозяйственное общество и зависимое хозяйственное общество.**

**Дочернее хозяйственное общество** - это хозяйственное общество, в отношении которого другое (основное) хозяйственное общество или товарищество в силу преобладающего участия в его уставном капитале, либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо иным образом имеет возможность определять решения, принимаемые таким обществом.

Дочернее общество не отвечает по долгам основного общества (товарищества).

Основное общество (товарищество), которое имеет право давать дочернему обществу, в том числе по договору с ним, обязательные для него указания, отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным последним во исполнение таких указаний.

**Зависимое хозяйственное общество** - хозяйственное общество в отношении которого другое (преобладающее, участвующее) общество имеет более:

- двадцати процентов голосующих акций акционерного общества
- или двадцати процентов уставного капитала общества с ограниченной ответственностью.

Хозяйственное общество, которое приобрело более двадцати процентов голосующих акций акционерного общества или двадцати процентов уставного капитала общества с ограниченной ответственностью, обязано незамедлительно публиковать сведения об этом в порядке, предусмотренном законами о хозяйственных обществах.

**Производственный кооператив (артель)** – это добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности (производство, переработка, сбыт промышленной, сельскохозяйственной и иной продукции, выполнение работ, торговля, бытовое обслуживание, оказание других услуг), основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов. Законом и учредительными документами производственного кооператива может быть предусмотрено участие в его деятельности юридических лиц.

**Государственные и муниципальные унитарные предприятия** – это коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество.

Имущество унитарного предприятия является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям), в том числе между работниками предприятия.

### **Некоммерческие организации**

**Некоммерческой организацией** является организация, не имеющая извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющая полученную прибыль между участниками.

Некоммерческие организации могут создаваться в форме:

- общественных или религиозных организаций (объединений),
- некоммерческих партнерств,
- учреждений,
- автономных некоммерческих организаций,
- социальных, благотворительных и иных фондов,
- ассоциаций и союзов,
- а также в других формах, предусмотренных федеральными законами.

Некоммерческие организации могут создаваться для достижения следующих целей: социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих, а так же в целях охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав, законных интересов граждан и организаций, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ.

**Потребительский кооператив** - добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов.

**Общественные и религиозные организации** - добровольные объединения граждан, в установленном законом порядке объединившихся на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей.

**Фонд** - не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов и преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели.

**Учреждение** – это некоммерческая организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемая полностью или частично этим собственником.

Имущество учреждения закрепляется за ним на праве оперативного управления.

Коммерческие организации в целях координации их предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих имущественных интересов могут по договору между собой создавать **объединения в форме ассоциаций или союзов**, являющихся некоммерческими организациями.

**Некоммерческое партнерство** - это основанная на членстве некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами для содействия ее членам в осуществлении деятельности, направленной на достижение социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и иных целей.

**Автономная некоммерческая организация** – это некоммерческая организацией признается не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами и (или) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов в целях предоставления услуг в области образования, здравоохранения, культуры, науки, права, физической культуры и спорта и иных услуг.

Участие публичных образований в гражданских правоотношениях.

Наряду с физическими и юридическими лицами участниками гражданских правоотношений могут быть **публичные образования**, в частности Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования. Они выступают на равных началах с иными участниками этих отношений.

От имени Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований в гражданских правоотношениях выступают их органы. Так, например, в имущественных отношениях по распоряжению имуществом Российской Федерации выступает Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом.

**Объекты гражданских правоотношений** - это материальные и нематериальные блага, по поводу которых возникают гражданские правоотношения.

Ст. 128 Гражданского кодекса РФ определяет следующие виды объектов гражданских правоотношений:

- вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права;
- работы и услуги;

- информация;
- результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность);
- нематериальные блага.

### **Материальные объекты**

**К материальным объектам гражданских прав** относятся вещи, а также работы и услуги. Работы в отличие от услуг имеют материальный результат (например, по договору подряда подрядчик обязуется создать определенную вещь). В результате оказания услуги возникает нематериальный результат, необходимый заказчику (например, по договору перевозки перевозчик обязуется перевезти груз и передать его заказчику).

**Вещи.** Гражданский кодекс РФ предусматривает различные классификации вещей.

Классификация вещей:

- оборотоспособные, ограниченные в гражданском обороте, изъятые из гражданского оборота вещи,
- движимые и недвижимые вещи,
- простые и сложные,
- главные вещи и принадлежности,
- потребляемые и непотребляемые,
- одушевленные и неодушевленные,
- и др.

Оборотоспособные, ограниченные в гражданском обороте, изъятые из гражданского оборота вещи. **Оборотоспособные** – это объекты гражданских прав, которые могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства.

Объекты гражданских прав, нахождение которых в обороте не допускается, относятся к объектам, изъятым из гражданского оборота, например, ядерное оружие. Эти объекты должны быть прямо указаны в законе.

Виды объектов гражданских прав, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению, относятся к объектам, ограниченным в гражданском обороте (например, газовое оружие).

## Движимые и недвижимые вещи

**К недвижимым вещам** относятся:

- земельные участки,
- участки недр,
- обособленные водные объекты
- и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно,
- в том числе леса, многолетние насаждения,
- здания, сооружения.

К недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации:

- воздушные и морские суда,
- суда внутреннего плавания,
- космические объекты.

Законом к недвижимым вещам может быть отнесено и иное имущество.

Вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признаются **движимым имуществом**. Регистрация прав на движимые вещи не требуется, кроме случаев, указанных в законе.

Права на недвижимое имущество, а в случаях, предусмотренных законом и сделки с недвижимостью, подлежат государственной регистрации в соответствии с Федеральным законом от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

Нематериальные объекты.

**К нематериальным объектам** относятся:

- результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность);
- информация;
- нематериальные блага.

## Интеллектуальная собственность

В соответствии со ст. 139 Гражданского кодекса РФ в случаях и в порядке, установленных Гражданским кодексом РФ и другими законами, признается **исключительное право (интеллектуальная собственность)** гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства

индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.п.).

Все объекты интеллектуальной собственности могут быть разделены на следующие виды

- объекты авторских прав (произведения науки, литературы и искусства),
- объекты смежных прав (исполнения, фонограммы, передачи эфирного и кабельного вещания),
- объекты патентного права (изобретения, полезные модели и промышленные образцы),
- средства индивидуализации предпринимателей и их продукции, работ и услуг (фирменные наименования, товарные знаки, наименования места происхождения товаров),
- нетрадиционные объекты (топологии интегральных микросхем, селекционные достижения и др.)

## **Информация**

Гражданское право РФ охраняет не любую информацию, а лишь ту, которая составляет служебную или коммерческую тайну.

Информация составляет **служебную или коммерческую тайну** в следующих случаях:

- 1) когда информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам;
- 2) к ней нет свободного доступа на законном основании;
- 3) и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности (ст. 139 Гражданского кодекса РФ).

Информация, составляющая служебную или коммерческую тайну, защищается способами, предусмотренными Гражданским кодексом РФ и другими законами.

К способам защиты относятся, прежде всего, взыскание причиненных убытков.

## **Нематериальные блага**

В соответствии с п. 1 ст. 150 Гражданского кодекса РФ к **нематериальным благам** относятся жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага,



принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона, неотчуждаемы и непередаваемы иным способом.

### ***5.3. Виды и значение юридических фактов в гражданском праве***

Гражданские правоотношения возникают вследствие наступления юридических фактов.

Ст. 8 Гражданского кодекса РФ перечисляет наиболее типичные основания возникновения гражданских правоотношений (юридические факты). К ним относятся:

- 1) договоры и иные сделки, предусмотренные законом, а также из договоров и иные сделки, хотя и не предусмотренные законом, но не противоречащие ему;
- 2) акты государственных органов и органов местного самоуправления;
- 3) судебные решения;
- 4) приобретение имущества по основаниям, допускаемым законом (например, в силу приобретательной давности);
- 5) создание произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;
- 6) причинение вреда;
- 7) неосновательное обогащение;
- 8) иные действия граждан и юридических лиц;
- 9) события, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий.

Сделка является одним из наиболее распространенных юридических фактов в гражданском праве.

**Сделками** признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 Гражданского кодекса РФ).

Сделки могут быть классифицированы по различным основаниям.

**1 классификация.** В зависимости от количества сторон, выражающих волю на совершение сделки могут быть **двух** или **многосторонними** (договоры) и **односторонними**.

**Односторонней** считается сделка, для совершения которой в соответствии с законом, иными правовыми актами или соглашением сторон необходимо и достаточно выражения воли одной стороны (например, завещание, доверенность)

**Двусторонние** и **многосторонние** сделки представляют собой договоры. Для заключения двусторонней сделки необходимо выражение согласованной воли двух сторон (договор купли-продажи), для многосторонней сделки необходимо волеизъявление либо трех или более сторон (договор простого товарищества).

Односторонняя сделка создает обязанности для лица, совершившего сделку. Она может создавать обязанности для других лиц лишь в случаях, установленных законом либо соглашением с этими лицами.

## **2 классификация. В зависимости от формы сделок.**

Сделки совершаются:

- устно
- или в письменной форме (простой или нотариальной).

Сделка, которая может быть совершена устно, может совершаться путем осуществления конклюдентных действий. Сделка, которая может быть совершена устно, считается совершенной и в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить сделку (например, приобретение продажа товаров с использованием автоматов).

### **Сделки, совершаемые в устной форме**

**Сделка**, для которой законом или соглашением сторон не установлена письменная (простая или нотариальная) форма, **может быть совершена устно**. Если иное не установлено соглашением сторон, могут совершаться устно все сделки, исполняемые при самом их совершении, за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, несоблюдение простой письменной формы которых влечет их недействительность.

### **Письменная форма сделок**

**В простой письменной форме** совершаются следующие виды сделок, за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения:

- 1) сделки юридических лиц между собой и с гражданами;
- 2) сделки граждан между собой на сумму, превышающую не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, а в случаях, предусмотренных законом, - независимо от суммы сделки (например, договор обещания дарения в будущем).

Несоблюдение простой письменной формы сделки:

- 1) лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания,
- 2) либо влечет ее недействительность (ст. 162 Гражданского кодекса РФ).

Несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее

условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства (например, при заключении договора займа между гражданами на сумму, превышающую не менее, чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда).

В случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки влечет ее недействительность. Так, например, несоблюдение простой письменной формы внешнеэкономической сделки влечет недействительность сделки.

**Нотариальное удостоверение сделок обязательно:**

- 1) в случаях, указанных в законе (например, передоверие, ипотека и др.);
- 2) в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась.

**Сделки с землей и другим недвижимым имуществом** подлежат государственной регистрации в соответствии с Федеральным законом от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

Несоблюдение нотариальной формы, а в случаях, установленных законом, - требования о государственной регистрации сделки влечет ее недействительность. Такая сделка считается ничтожной (ст. 165 Гражданского кодекса РФ).

**Недействительные сделки и их правовые последствия**

Для того, чтобы сделка являлась действительной необходимо чтобы кроме соблюдения требуемой законом формы, она совершалась дееспособным субъектом, по своему содержанию отвечала требованиям закона и иных правовых актов, а волеизъявление сторон соответствовало внутренней воле. В случае несоблюдения этих требований сделка может быть признана недействительной.

**Недействительность сделки** означает, что действие, совершенное в виде сделки, не порождает те гражданско-правовые последствия, наступления которых желали субъекты и которые соответствуют данной сделки.

**Виды недействительных сделок:**

**Оспоримая сделка** – это сделка, являющаяся недействительной по основаниям, установленным Гражданским кодексом РФ, в силу признания ее таковой судом.

**Ничтожная сделка** – это сделка, являющаяся недействительной по основаниям, установленным Гражданским кодексом РФ, независимо от признания ее таковой судом.

Сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения. Таким образом, законодательством установлена презумпция ничтожности недействительной сделки.

К ничтожным сделкам относятся, например,

- сделки, совершенные гражданином, признанным недееспособным,
- сделки, совершенные лицами, не достигшими 14 лет,
- сделки, совершенные с нарушением формы, если законом предусмотрены такие последствия.

В качестве примеров оспоримых сделок, можно назвать:

- сделки юридического лица, выходящие за пределы его правоспособности,
- сделки, совершенные несовершеннолетними в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет,
- сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечения тяжелых обстоятельств.

**Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения.**

Так, например, **двусторонняя реституция** применяется во всех случаях, когда иное не предусмотрено законом. При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость в деньгах. Двусторонняя реституция применяется при нарушении формы сделки, при совершении сделок гражданами, ограниченными в дееспособности, малолетними и др.

#### ***5.4. Осуществление и защита гражданских прав***

Под **осуществлением гражданских прав** понимается реализация управомоченным лицом тех возможностей, которые составляют содержание принадлежащего ему права. Осуществление прав происходит в рамках гражданских правоотношений.

Граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права (ст. 9

Гражданского кодекса РФ). В то же время свобода осуществления права не является безграничной. Не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу (**шикана**), а также злоупотребление правом в иных формах. Например, получая компенсацию за свою долю при невозможности раздела общего имущества в натуре, собственник портит имущество, входящее в его долю. Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

Участники гражданских правоотношений могут самостоятельно осуществлять свои права. Однако в некоторых случаях это сделать невозможно из-за сложившихся обстоятельств либо в силу прямого указания закона. В этом случае действия совершаются посредством представителя.

**Представительство** – это правоотношение, в котором сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого (ст. 182 Гражданского кодекса РФ).

Сущность представительства состоит в деятельности представителя по реализации полномочий в интересах и от имени представляемого.

Представитель не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично. Он не может также совершать такие сделки в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев коммерческого представительства.

Представительство делится на **добровольное** и **обязательное**.

**Добровольное** представительство возникает на основании договоров поручения, агентирования, трудового договора, на основании доверенности.

**Обязательное** представительство возникает

- на основании актов уполномоченных государственных органов и органов местного самоуправления
- или на основании закона. Так, законными представителями несовершеннолетних детей являются родители, усыновители, опекуны и попечители.

В качестве особой разновидности представительства можно выделить коммерческое представительство. **Коммерческим представителем** является лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении

ими договоров в сфере предпринимательской деятельности (ст. 184 Гражданского кодекса РФ).

Одним из наиболее распространенных оснований возникновения представительства является доверенность. **Доверенностью** признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами (п. 1 ст. 185 Гражданского кодекса РФ). Письменное уполномочие на совершение сделки представителем может быть представлено представляемым непосредственно соответствующему третьему лицу

### **Форма доверенности**

Доверенности могут совершаться в **простой письменной или нотариальной форме**.

Доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, должна быть нотариально удостоверена, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Доверенность на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий, вкладов граждан в банках и на получение корреспонденции, в том числе денежной и посылочной, может быть удостоверена также организацией, в которой доверитель работает или учится, жилищно-эксплуатационной организацией по месту его жительства и администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении.

Доверенность на получение представителем гражданина его вклада в банке, денежных средств с его банковского счета, адресованной ему корреспонденции в организациях связи, а также на совершение от имени гражданина иных сделок, указанных законе, может быть удостоверена соответствующими банком или организацией связи. Такая доверенность удостоверяется бесплатно.

**Срок действия доверенности** не может превышать трех лет. Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения.

Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна.

В качестве особой разновидности доверенности можно выделить **доверенность, выдаваемая в порядке передоверия**. Лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершать те действия, на которые оно уполномочено. Оно может передоверить их совершение другому лицу, если уполномочено на это доверенностью либо вынуждено к этому силою обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность (ст. 187 Гражданского кодекса РФ). **Передоверие** – это передача полномочия представителем другому лицу (заместителю) в случаях, если лицо:

- если уполномочено на это доверенностью,
- либо вынуждено к этому силою обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность.

**Защита гражданских прав** выражается в действиях субъектов права, а также уполномоченных органов по предупреждению правонарушения или восстановлению нарушенных прав. **Право на защиту** выражается в применении мер имущественного характера и направлено на компенсацию, восстановление существующего положения и реализуется в исковой форме в судебном порядке.

Различают следующие формы защиты:

- административная,
- судебная,
- самозащита.

Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Так, например, Патентный закон РФ, Закон РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях места происхождения товаров» предусматривают защиту патентных прав и прав на средства индивидуализации товаров, работ и услуг в Палате по патентным спорам, в частности, в случае отказа в регистрации товарного знака решение обжалуется в Палату по патентным спорам. В свою очередь решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд.

Способы защиты гражданских прав достаточно разнообразны, и некоторые из них перечислены в ст. 12 Гражданского кодекса РФ.

Защита гражданских прав осуществляется путем:

- признания права (например, права собственности, права авторства);
- восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;
- признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- самозащиты права;
- присуждения к исполнению обязанности в натуре (например, передача индивидуально-определенной вещи);
- возмещения убытков;
- взыскания неустойки;
- компенсации морального вреда;

- прекращения или изменения правоотношения (например, расторжения договора);
- неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;
- иными способами, предусмотренными законом.

Среди способов защиты прав особе место занимают **меры гражданско-правовой ответственности**, т.е. санкции имущественного характера, применяемые под угрозой принуждения к лицу, нарушившему право, и направленные на восстановление этого права.

Для применения мер **гражданско-правовой ответственности** необходимо наличие следующих условий:

- противоправное поведение лица, нарушившего право,
- причинение вреда, который может быть выражен как в материальной, так и нематериальной форме (моральный вред),
- причинная связь между противоправным поведением и наступившим вредом,
- виновное поведение правонарушителя.

Вместе с тем в некоторых случаях закон допускает наступление гражданско-правовой ответственности и при отсутствии каких-либо из указанных условий, в частности при отсутствии вины. Так, владелец источника повышенной опасности несет ответственность независимо от вины. **Виды гражданско-правовой ответственности.** Существуют различные классификации гражданско-правовой ответственности. Так, в зависимости от основания возникновения различают **договорную и внедоговорную** (например, из причинения вреда имуществу). Ответственность возникающая при множественности лиц на стороне правонарушителя может быть **долевой, солидарной и субсидиарной**.

Так, при **долевой ответственности** каждый из должников обязан исполнить обязательство в определенной доли, установленной законом или договором (например, при просрочке в оплате стоимости квартиры, приобретаемой несколькими лицами каждый из них несет ответственность в размере той суммы, которую каждый из них должен заплатить за покупку доли в квартире).

При **солидарной ответственности** должников кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга. Кредитор, не получивший полного удовлетворения от одного из солидарных должников, имеет право требовать недополученное от остальных солидарных должников. Солидарные должники остаются обязанными до тех пор, пока обязательство не исполнено полностью (ст. 323 Гражданского кодекса РФ). Солидарная ответственность применяется только в случаях, прямо предусмотренных законом или



договором, например, при совместном причинении вреда (ст. 1080 Гражданского кодекса РФ).

**Субсидиарная ответственность** является дополнительной по отношению к ответственности основного правонарушителя. В качестве примеров субсидиарной ответственности можно привести ответственность полных товарищей по обязательствам юридического лица, ответственность собственника имущества казенного предприятия или учреждения.

**Сроки в гражданском праве** – это юридические факты, порождающими возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, возникающие в результате волеизъявления людей, а протекающие независимо от их воли.

По способу установления сроки делятся на сроки, установленные:

- законом,
- иными правовыми актами,
- сделкой или
- судом.

По назначению сроки делятся на:

- сроки возникновения гражданских прав и обязанностей (например, сроки приобретательной давности),
- сроки осуществления гражданских прав: сроки существования гражданских прав, пресекательные сроки, гарантийные сроки,
- сроки исполнения обязанностей,
- сроки защиты гражданских прав: претензионные и сроки исковой давности.

**Сроки осуществления гражданских прав** – это сроки, в течение которых может быть реализовано право. Они делятся на:

- **сроки существования гражданских прав** (например, срок действия свидетельства на товарный знак – десять лет),
- **пресекательные сроки** – сроки, которые устанавливают пределы существования гражданских прав под угрозой их прекращения (например, шестимесячный срок для вступления в права наследования),
- **гарантийные сроки** – сроки, в течение которых продавец гарантирует пригодность товара для использования по обычному назначению, а приобретатель вправе требовать безвозмездного устранения обнаруженных недостатков, замены товара либо применения иных установленных законом или договором последствий.

В число гарантийных сроков входят сроки службы и сроки годности.

На товар (работу), предназначенный для длительного использования, изготовитель (исполнитель) вправе устанавливать **срок службы** - период, в течение которого изготовитель (исполнитель) обязуется обеспечивать потребителю возможность использования товара (работы) по назначению и нести ответственность за существенные недостатки, возникшие по его вине.

На продукты питания, парфюмерно-косметические товары, медикаменты, товары бытовой химии и иные подобные товары (работы) изготовитель (исполнитель) обязан устанавливать **срок годности** - период, по истечении которого товар (работа) считается непригодным для использования по назначению. Перечень таких товаров (работ) утверждается Правительством Российской Федерации.

**Сроки исполнения обязанностей** – сроки, в течение которых обязанные лица должны исполнить лежащие на них обязательства (например, обязанность поставить товар по договору поставки).

**Сроки защиты гражданских прав** делятся на претензионные (сроки для предъявления претензии, необходимой для досудебного разрешения спора, например, по договорам перевозки груза) и сроки исковой давности

**По способу определения сроки делятся на сроки, определяемые:**

- календарной датой,
- истечением периода времени,
- указанием на событие, которое должно неизбежно наступить (например, смерть человека).

Если последний день срока приходится на нерабочий день, днем окончания срока считается ближайший следующий за ним рабочий день (Ст. 193 Гражданского кодекса РФ). Например, срок возврата кредита банку истекает в воскресенье, когда банк не работает. Следовательно, последним днем срока считается понедельник. На начало течения срока данное правило не распространяется. Выходные дни и праздники не исключаются при подсчете продолжительности срока.

Особое значение в гражданском праве имеют сроки исковой давности. **Исковой давностью** признается срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено (ст. 195 Гражданского кодекса РФ).

Общий срок исковой давности установлен в три года. Для отдельных требований законом могут быть установлены специальные сроки (сокращенные и длительные). На ряд требований сроки исковой давности вообще не распространяются. В частности:

- на требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ, кроме случаев, предусмотренных законом;
- требования вкладчиков к банку о выдаче вкладов;

- требования о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина;
- негативный иск;
- другие требования в случаях, установленных законом.

В любом случае сроки исковой давности и порядок их исчисления устанавливаются только законом и не могут быть изменены соглашением сторон. Сроки исковой давности – это императивные сроки.

Истечение срока исковой давности не означает невозможности истца обратиться в суд.

**В отношении сроков исковой давности установлены определенные правила их применения и исчисления.** Так, исковая давность применяется судом только по заявлению стороны в споре (пункт 2 статьи 199 ГК РФ), которыми являются истец и ответчик. Истечение срока исковой давности, о применении которой заявлено стороной в споре, является основанием к вынесению судом решения об отказе в иске.

Срок исковой давности может быть **приостановлен** в случаях,

1. если предъявлению иска препятствовало чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство (непреодолимая сила);
2. если истец или ответчик находится в составе Вооруженных Сил, переведенных на военное положение;
3. в силу установленной на основании закона Правительством Российской Федерации отсрочки исполнения обязательств (мораторий);
4. в силу приостановления действия закона или иного правового акта, регулирующего соответствующее отношение.

Срок исковой давности может быть также **прерван**:

- предъявлением иска в установленном порядке,
- совершением обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга. К действиям, свидетельствующим о признании долга в целях перерыва течения срока исковой давности, исходя из конкретных обстоятельств, в частности, могут относиться: признание претензии; частичная уплата должником или с его согласия другим лицом основного долга и/или сумм санкций.

В исключительных случаях суд вправе **восстановить** пропущенный срок исковой давности. Основанием для восстановления является признание судом уважительности причины пропуска срока исковой давности по обстоятельствам, связанным с личностью истца (тяжелая болезнь, беспомощное состояние, неграмотность и т.п.).

## ***5.5. Право собственности и иные вещные права***

### **Понятие, содержание права собственности**

Право собственности является естественным и неотъемлемым правом человека. Право собственности представляет собой разновидность вещных прав, которые закрепляют принадлежность вещей субъектам гражданских правоотношений. Право собственности и другие вещные права опосредуют отношения по присвоению материальных благ.

**Право собственности в объективном смысле** – это совокупность правовых норм, закрепляющих и охраняющих принадлежность материальных благ конкретным лицам (возникновение, осуществление, прекращение, защиту прав собственника, а также их возможность владеть, пользоваться и распоряжаться этими материальными благами. Институт права собственности опосредует «статическую» отношений принадлежности материальных благ. «Динамическую», т.е. переход материальных благ от одних лиц другим опосредует обязательственное право.

**Право собственности в субъективном смысле** – это субъективные права собственника по осуществлению принадлежащим имуществом по своему усмотрению и в своем интересе полного хозяйственного господства, включающее в себя право владения, пользования и распоряжения.

**Содержание права собственности** раскрывается в п. 1 ст. 209 Гражданского кодекса РФ и включает в себя

- правомочие владения,
- правомочие пользования,
- правомочие распоряжения.

**Правомочие владения** – основанная на законе возможность иметь имущество в своем хозяйстве, фактически обладать им.

**Правомочие пользования** – основанная на законе возможность использования имущества путем извлечения из него полезных свойств.

**Правомочие распоряжения** – основанная на законе возможность определять юридическую судьбу имущества путем продажи, дарения и т.д. вплоть до уничтожения.

Собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не

противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц, в том числе отчуждать свое имущество в собственность другим лицам, передавать им, оставаясь собственником, права владения, пользования и распоряжения имуществом (продавать, дарить, обменивать, сдавать в аренду, передавать в качестве вклада в уставный капитал и т.д.), отдавать имущество в залог и обременять его другими способами, распоряжаться им иным образом.

Собственник несет **бремя содержания** принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором. Например, по договору аренды текущий ремонт имущества по общему правилу осуществляет арендатор, не являющийся собственником имущества.

**Риск случайной гибели или случайного повреждения имущества** несет его собственник, если иное не предусмотрено законом или договором. Например, по договору продажи предприятия с момента подписания акта передачи предприятия до регистрации перехода права собственности риск случайно гибели несет покупатель, который не является собственником до регистрации перехода права собственности.

**Приобретение и прекращение права собственности.** Основания приобретения права собственности подразделяются на:

- первоначальные, т.е. не зависящие от прав предшествующего собственника на данную вещь,
- производные, т.е. при которых право собственности возникает по воле предшествующего собственника.

**Первоначальные способы приобретения права собственности.**

- **Создание новой вещи.**
- **Переработка.**
- **Обращение в собственность общедоступных для сбора вещей**
- **Самовольная постройка.** По общему правилу, лицо, осуществившее самовольную постройку, не приобретает на нее право собственности. Право собственности на самовольную постройку может быть признано судом за лицом, осуществившим постройку на не принадлежащем ему земельном участке, при условии, что данный участок будет в установленном порядке предоставлен этому лицу под возведенную постройку. (ст. 222 Гражданского кодекса РФ);
- **Право собственности на бесхозные вещи** (брошенные вещи, находка, бродячие животные – ст. 225 – 232 Гражданского кодекса РФ);
- **Клад,**

- **Приобретательная давность.**

Лицо - гражданин или юридическое лицо, - не являющееся собственником имущества, но

- добросовестно,
- открыто
- и непрерывно владеющее как своим собственным недвижимым имуществом в течение пятнадцати лет либо иным имуществом в течение пяти лет, **приобретает право собственности на это имущество.**

**К производным способам приобретения права собственности относятся приобретение права собственности:**

- **по договорам.** Право собственности на имущество, которое имеет собственника, может быть приобретено другим лицом **на основании договора** купли-продажи, мены, дарения или иной сделки об отчуждении этого имущества.

- **по наследству.** В случае смерти гражданина право собственности на принадлежавшее ему имущество переходит по наследству к другим лицам в соответствии с завещанием или законом.

- **в результате реорганизации.** В случае реорганизации юридического лица право собственности на принадлежавшее ему имущество переходит к юридическим лицам - правопреемникам реорганизованного юридического лица.

Важной гарантией защиты права собственности выступает **правовое регулирование оснований и порядка прекращения права собственности.** Так, право собственности прекращается при:

- отчуждении собственником своего имущества другим лицам,
- отказе собственника от права собственности,
- гибели или уничтожении имущества,
- при утрате права собственности на имущество в иных случаях, предусмотренных законом.

**Принудительное прекращение права собственности** допускается только по основаниям, предусмотренным законом.

Принудительное безвозмездное изъятие у собственника имущества допускается только в случаях:

- обращение взыскания на имущество по обязательствам;
- конфискация (статья 243);

Изъятие имущества путем обращения взыскания на него по обязательствам собственника производится на основании решения суда, если иной порядок обращения взыскания не предусмотрен законом или договором. На некоторые объекты обращение взыскания не допускается.

Их перечень определен в ст. 446 Гражданского процессуального кодекса РФ, в частности, взыскание не может быть обращено на:

- принадлежащее гражданину-должнику на праве собственности жилое помещение (его части), если для гражданина-должника и членов его семьи, совместно проживающих в принадлежащем помещении, оно является единственным пригодным для постоянного проживания помещением;

- земельные участки, на которых расположены объекты, указанные в абзаце втором настоящей части, а также земельные участки, использование которых не связано с осуществлением гражданином-должником предпринимательской деятельности;

- предметы обычной домашней обстановки и обихода, вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и другие), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши;

- имущество, необходимое для профессиональных занятий гражданина-должника, за исключением предметов, стоимость которых превышает сто установленных федеральным законом минимальных размеров оплаты труда и др.

**Принудительное возмездное прекращение права собственности** осуществляется в следующих случаях:

- при отчуждении имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу,

- при отчуждении недвижимого имущества в связи с изъятием участка,

- при выкупе бесхозно содержимым культурных ценностей,

- при выкупе бесхозно содержимым домашних животных,

- при реквизиции – изъятии у собственника в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотий и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер, имущество в интересах общества по решению государственных органов с выплатой ему стоимости имущества, и в других случаях.

## Виды права собственности

В соответствии с ч. 2 ст. 8 Конституции РФ в Российской Федерации признаются защищенными равным образом **частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности.**

**Субъектами права частной собственности** выступают:

Физические лица:

- граждане,
- иностранные граждане,
- лица без гражданства.

Юридические лица:

- коммерческие
- и некоммерческие организации.

**Субъектами права публичной собственности** выступает:

Российская Федерация, субъекты Российской Федерации в отношении государственной собственности.

Муниципальные образования в отношении муниципальной собственности.

Права всех собственников в Российской Федерации защищаются равным образом. Государство не вправе произвольно устанавливать ограничения или преимущества в осуществлении того или иного вида права собственности. Виды имущества, которое может находиться только в государственной или муниципальной собственности, а также особенности приобретения или прекращения права собственности или его осуществления могут устанавливаться только законом (п. 3 ст. 212 Гражданского кодекса РФ). Так, в собственности юридических и физических лиц может находиться любое имущество, за исключением отдельных видов имущества, которое в соответствии с законом не может принадлежать юридическим лицам (например, вещи, изъятые из гражданского оборота).

## Право общей собственности

Физические и юридические лица, публичные образования могут обладать имуществом на **праве общей собственности. В субъективном смысле право общей собственности** – это право двух и более лиц владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим им имуществом составляющим единое целое.

Общая собственность **возникает** при поступлении в собственность двух или нескольких лиц имущества, которое не может быть разделено без изменения его назначения (неделимые вещи) либо не



подлежит разделу в силу закона (например, при получении наследниками квартиры после смерти наследодателя, являвшегося единственным собственником этого имущества). Общая собственность на делимое имущество возникает в случаях, предусмотренных законом или договором, например, при приобретении права собственности супругами (ст. 244 Гражданского кодекса РФ). Согласно ст. 1164 Гражданского кодекса РФ при наследовании по закону, если наследственное имущество переходит к двум или нескольким наследникам, и при наследовании по завещанию, если оно завещано двум или нескольким наследникам без указания наследуемого каждым из них конкретного имущества, наследственное имущество поступает со дня открытия наследства в общую долевую собственность наследников.

**Виды права общей собственности.** Имущество может находиться в общей собственности с определением доли каждого из собственников в праве собственности (долевая собственность) или без определения таких долей (совместная собственность).

Общая собственность на имущество является долевой, за исключением случаев, когда законом предусмотрено образование совместной собственности на это имущество. В настоящее время законодательством предусматривается два вида права общей совместной собственности:

- право общей совместной собственности супругов,
- право общей совместной собственности крестьянского (фермерского хозяйства).

**Право общей долевой собственности.** При общей долевой собственности каждый из сособственников имеет определенную долю в праве собственности на общую вещь ( $1/2$ ,  $1/4$  и т.д.). Если доли не определены, они признаются равными. Сособственники осуществляют владение и пользование общим имуществом по взаимному согласию. При его недостижении спор может быть решен судом.

Распоряжение имуществом, находящимся в долевой собственности, осуществляется по соглашению всех ее участников. Участник долевой собственности вправе по своему усмотрению продать, подарить, завещать, отдать в залог свою долю либо распорядиться ею иным образом с соблюдением при ее возмездном отчуждении права преимущественной покупки доли другими участниками. Продавец доли обязан известить в письменной форме остальных участников долевой собственности о намерении продать свою долю постороннему лицу с указанием цены и других условий, на которых продает ее. Если остальные участники долевой собственности откажутся от покупки или не приобретут продаваемую долю в праве собственности на недвижимое имущество в течение месяца, а в праве собственности на движимое имущество в течение десяти дней со дня извещения, продавец вправе

продать свою долю любому лицу. При продаже доли с нарушением преимущественного права покупки любой другой участник долевой собственности имеет право в течение трех месяцев требовать в судебном порядке перевода на него прав и обязанностей покупателя (п. 2, 3 ст. 250 Гражданского кодекса РФ)

**Право общей совместной собственности.** Режим общей совместной собственности супругов предусмотрен ст. 256 Гражданского кодекса РФ и конкретизирован главой 7 Семейного кодекса. Ранее в Кодексе о браке и семье РСФСР нормы, регулирующие имущественный режим супругов, носили императивный характер. В настоящее время режим общей совместной собственности может быть изменен брачным договором, в котором можно предусмотреть как режим общей долевой собственности, так и раздельной собственности супругов, а также смешанный режим.

Сущность общей совместной собственности состоит в том, что участники общей совместной собственности владеют, пользуются и распоряжаются принадлежащим им составляющим единой целое имуществом, в котором доли заранее не определены. Супруги выступают в гражданских правоотношениях с третьими лицами как единый субъект правоотношений. Например, имущество, которое приобретает один супруг, становится автоматически собственностью и другого супруга. Определение долей осуществляется при разделе совместного имущества. Например, если раздел имущества супругов производится в принудительном порядке судом, то режим общей совместной собственности трансформируется сначала в режим общей долевой, а затем раздельной собственности.

Супруги приобретают равные права на общее имущество независимо от того, на чье имя оно зарегистрировано (например, квартира или машина), открыт счет в банке или от чьего имени внесен пай в кооператив. Равные права на общее имущество имеют не только супруги, которые равным образом или в части участвовали в приобретении имущества. Право на общее имущество принадлежит также супругу, который в период брака осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода, что предусмотрено п. 3 ст. 34 Семейного кодекса РФ.

### **Вещные права лиц, не являющихся собственниками**

**Вещными правами** наряду с правом собственности, в частности, являются:

- право пожизненного наследуемого владения земельным участком;
- право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком;

- сервитуты (право ограниченного пользования чужим недвижимым имуществом);
- право хозяйственного ведения имуществом;
- право оперативного управления имуществом (ст. 216 Гражданского кодекса РФ)
- и другие.

Виды вещных прав установлены законом и не могут устанавливаться договором.

Для **ограниченных вещных прав** как для права собственности характерны следующие признаки:

- связь с вещью, выраженная в господстве над нею,
- право следования за вещью. Переход права собственности на имущество к другому лицу не является основанием для прекращения иных вещных прав на это имущество,
- абсолютный характер защиты (против любого и каждого),
- бессрочный характер прав.

Для права хозяйственного ведения и права оперативного управления **характерны следующие признаки:**

- это ограниченные вещные права,
- принадлежат юридическим лицам,
- объектами этих прав являются предприятия как имущественные комплексы,

**Право хозяйственного ведения** – это право государственного или муниципального унитарного предприятия владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом государства или муниципального образования в пределах, определяемых в соответствии с Гражданским кодексом РФ.

**Субъектами** этого права являются исключительно государственные и муниципальные унитарные предприятия, за исключением казенных предприятий.

Предприятие, обладающее имуществом на праве хозяйственного ведения, не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника.

Остальным имуществом, принадлежащим предприятию, оно распоряжается самостоятельно, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

**Право оперативного управления** – это право казенного предприятия или учреждения владеть, пользоваться и распоряжаться в отношении закрепленного за ними имущества в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества.

**Субъектами права оперативного управления являются казенные предприятия и учреждения.**

Собственник имущества, закрепленного за казенным предприятием или учреждением, вправе:

- 1) изъять излишнее, неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению;
- 2) определять порядок распределения доходов казенного предприятия.

Казенное предприятие вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом лишь с согласия собственника этого имущества. Казенное предприятие самостоятельно реализует производимую им продукцию, если иное не установлено законом или иными правовыми актами (ст. 297 Гражданского кодекса РФ)

В отличие от казенного предприятия учреждение вообще не вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом и имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных ему по смете. Это прерогатива собственника имущества.

### **Защита права собственности и других вещных прав**

Любое право, в том числе право собственности, может быть нарушено. Эти нарушения могут состоять в нарушении права владения, пользования, распоряжения имуществом, причинении вреда имуществу.

В гражданском праве различают **вещно-правовые иски и обязательственно-правовые. Вещно-правовые иски** защищают право собственности в «статике», при нарушении права пользования или лишение владения. В случае нарушения права собственности в договорных отношениях (например, при невозврате поклажедателю имущества, переданного хранителю по договору хранения) или в случае причинения вреда имуществу применяются **обязательственно-правовые иски.**

К вещно-правовым искам относятся:

- виндикационный иск,
- негаторный иск,
- иск об освобождении имущества из-под ареста (исключении из описи)
- и другие.

**Виндикационный иск** был известен еще римскому частному праву.

Собственник вправе истребовать свое имущество из чужого незаконного владения (ст. 301 Гражданского кодекса РФ). **Виндикационный иск** – это иск невладеющего собственника к владеющему несобственнику об истребовании имущества из чуждого незаконного владения (например, право владения утрачено в результате кражи имущества). Удовлетворение иска зависит от того, является ли приобретатель имущества добросовестным или недобросовестным. **Добросовестный приобретатель** – это лицо, которое не знало и не могло знать, что имущество приобретено у лица, не имевшего права его отчуждать. Так, например, приобретение вещи за бесценок может свидетельствовать о том, что отчуждать продает похищенную вещь и это свидетельствует о его недобросовестности.

От недобросовестного приобретателя собственник вправе истребовать имущество во всех случаях. От добросовестного приобретателя собственник может истребовать имущество, только если оно было приобретено этим лицом безвозмездно, а если имущество приобретено возмездно, то в случае, когда имущество утеряно собственником или лицом, которому имущество было передано собственником во владение, либо похищено у того или другого, либо выбыло из их владения иным путем помимо их воли. Деньги, а также ценные бумаги на предъявителя не могут быть истребованы от добросовестного приобретателя.

В случае, если собственнику создаются препятствия в нормальном осуществлении права пользования и распоряжения вещью (например, одни из сособственников квартиры сменил замок с целью не допустить в квартиру другого сособственника), он может предъявить **негаторный иск**. В соответствии со ст. 304 Гражданского кодекса РФ **негаторный иск** – это иск собственника об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения.

### ***5.6. Наследственное право***

Ст. 35 Конституции РФ устанавливает, что в Российской Федерации право наследования гарантируется. **Наследование** – это переход прав и обязанностей умершего к другим лицам в порядке универсального правопреемства, то есть в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент. Наследование является одним из производных способов приобретения права собственности гражданами, юридическими лицами, а также публичными образованиями. Вопросы наследования регулируются частью третьей Гражданского кодекса РФ.

Наследство открывается со смертью гражданина либо вступлением решения суда об объявлении судом гражданина умершим в законную силу (ст. 1113 Гражданского кодекса РФ). Определение

времени открытия наследства необходимо для исчисления срока вступления в права наследования. В соответствии со ст. 1154 Гражданского кодекса РФ наследство может быть принято в течение шести месяцев со дня открытия наследства.

**Местом открытия наследства** является последнее место жительства наследодателя.

**Субъектами** наследственного правопреемства являются наследодатель и наследники. В качестве наследодателей могут выступать исключительно физические лица. **В качестве наследников** могут призываться граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми после открытия наследства. Так, отцом ребенка является умерший супруг матери ребенка при условии, что ребенок родился не позднее трехсот дней со дня смерти отца.

К наследованию по завещанию могут призываться также указанные в нем юридические лица, существующие на день открытия наследства. К наследованию по завещанию могут призываться Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации, а к наследованию по закону выморочного имущества - Российская Федерация.

Ст. 1117 Гражданского кодекса РФ определяет круг лиц, которые в силу своего недостойного поведения лишаются права наследования (**недостойные наследники**). К ним относятся:

- граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию либо увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства. Эти лица не наследуют ни по закону, ни по завещанию. Однако граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования завещал имущество, вправе наследовать это имущество;

- родители после детей, в отношении которых родители были в судебном порядке лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах ко дню открытия наследства. Они не наследуют по закону;

- граждане, злостно уклонявшиеся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя (например, совершеннолетние дети, не заботившиеся о нетрудоспособных родителях).

**Объектами** наследственного правопреемства являются принадлежавшие наследодателю на день открытия наследства вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности. Не

входят в состав наследства права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, а также личные неимущественные права и другие нематериальные блага.

Ст. 1111 Гражданского кодекса РФ предусмотрены следующие основания наследования:

- по завещанию,
- по закону.

### **Наследование по завещанию**

**Завещание** – это распоряжение гражданина своим имуществом на случай смерти. Завещание является односторонней сделкой, которая совершается лично гражданином и не может быть совершена представителем. Завещание может быть совершено гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме. Не допускается совершение завещания лицами, не достигшими восемнадцати лет, даже с согласия родителей, за исключением эмансипированных граждан и граждан, вступивших в брак до восемнадцати лет.

**Содержание завещания.** В завещании может быть указаны любые лица и любое имущество, которым завещатель желает распорядиться на случай своей смерти. В то же время свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве. В соответствии со ст. 1149 Гражданского кодекса РФ некоторые наследники имеют право на получение наследства независимо от содержания завещания. К ним относятся

- несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя,
- его нетрудоспособные супруг и родители,
- а также нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, подлежащие призванию к наследованию.

Обязательная доля определяется в размере не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из наследников, имеющих право на обязательную долю, при наследовании по закону.

В завещании может быть указан **завещательный отказ (легат)** или завещательное возложение. Согласно ст. 1137 Гражданского кодекса РФ **завещательный отказ** – это возложение на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнения за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности. На основании завещательного

отказа возникают обязательственные правоотношения между отказополучателем и наследником.

В частности, на наследника, к которому переходит жилой дом, квартира или иное жилое помещение, завещатель может возложить обязанность предоставить другому лицу на период жизни этого лица или на иной срок право пользования этим помещением или его определенной частью.

**Завещательное возложение** - возложение на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону обязанности совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общепользуемой цели. Так, например, завещатель вправе возложить на одного или нескольких наследников обязанность содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними.

**Форма завещания.** Гражданский кодекс РФ определяет следующие формы завещания:

- 1) нотариально удостоверенное завещание,
- 2) закрытое завещание,
- 3) завещания, приравняемые к нотариально удостоверенным завещаниям,
- 4) завещательные распоряжения правами на денежные средства в банках,
- 5) завещание в чрезвычайных обстоятельствах

1) Нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом. Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем (ст. 1125 Гражданского кодекса РФ).

2) Закрытое завещание. Завещатель вправе совершить завещание, не предоставляя при этом другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием. Закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем. Несоблюдение этих правил влечет за собой недействительность завещания. Закрытое завещание в заклеенном конверте передается завещателем нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Этот конверт запечатывается нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе, месте и дате его принятия, фамилии, об имени, отчестве и о месте жительства каждого свидетеля в соответствии с документом, удостоверяющим личность.

3) Завещания, приравняемые к нотариально удостоверенным завещаниям. Ст. 1127 Гражданского кодекса РФ определяет круг лиц, чье удостоверение приравнивается к нотариальному. Так, завещания граждан, находящихся на излечении в больницах могут быть



удостоверены главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц; завещания граждан, находящихся во время плавания на судах удостоверяются капитанами этих судов и т.д.

4) Завещательные распоряжения правами на денежные средства в банках. Права на денежные средства, внесенные гражданином во вклад или находящиеся на любом другом счете гражданина в банке, могут быть завещаны посредством совершения завещательного распоряжения в письменной форме в том филиале банка, в котором находится этот счет.

5) Завещание в чрезвычайных обстоятельствах. В соответствии со ст. 1129 Гражданского кодекса РФ гражданин, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание в другой форме, может изложить последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме.

Изложение гражданином последней воли в простой письменной форме признается его завещанием, если завещатель в присутствии двух свидетелей собственноручно написал и подписал документ, из содержания которого следует, что он представляет собой завещание. Исполнение такого завещания осуществляется в судебном порядке. Такое завещание утрачивает силу, если завещатель в течение месяца после прекращения этих обстоятельств не воспользуется возможностью совершить завещание в какой-либо иной форме.

**Отмена и изменение завещания.** Завещатель вправе отменить или изменить составленное им завещание в любое время после его совершения, не указывая при этом причины его отмены или изменения. Для отмены или изменения завещания не требуется чье-либо согласие.

Последующее завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений, отменяет это прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию (ст. 1130 Гражданского кодекса РФ).

## **Наследование по закону**

**Наследование по закону** имеет место, когда оно не изменено завещанием. Ст. 1142-1145 и 1148 Гражданского кодекса РФ устанавливают восемь очередей наследником.

Наследники каждой последующей очереди наследуют, если нет наследников предшествующих очередей.

### **Наследники первой очереди:**

- дети,
- супруг
- и родители наследодателя.

Наряду с наследниками **первой очереди** могут вступать в наследование по праву представления внуки наследодателя и их потомки, т.е. внуки и правнуки наследодателя не являются наследниками при жизни своих родителей. Они призываются к наследованию лишь в том случае, если к моменту открытия наследства нет в живых того из родителей, который был бы наследником (ст. 1146 Гражданского кодекса РФ). Внуки и правнуки наследуют ту долю наследственного имущества, которая причиталась бы их родителю, если бы он был жив ко времени открытия наследства.

### **Наследники второй очереди:**

- полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя.
- его бабушка и дедушка как со стороны отца, так и со стороны матери.

Дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) наследуют по праву представления.

### **Наследники третьей очереди:**

- полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя).

Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления.

### **Наследники четвертой очереди:**

- прадедушки и прабабушки наследодателя.

### **Наследники пятой очереди:**

- дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки).

### **Наследники шестой очереди:**

- дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

### **Наследники седьмой очереди:**

- пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

Наследников седьмой очереди не следует путать с усыновителями и усыновленными, которые в своем правовом положении приравниваются к родным детям и родителям и, следовательно, наследуют в первую очередь (ст. 1147 Гражданского кодекса РФ).

К числу **наследников по закону** относятся также

- **указанные выше лица**, нетрудоспособные ко дню открытия наследства, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию. Они наследуют по закону вместе и наравне с наследниками этой очереди, если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении, независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет.

- граждане, которые не входят в круг наследников, но ко дню открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним. При наличии других наследников по закону они наследуют вместе и наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию. Так, например, нетрудоспособная теща наследодателя, не менее одного года находившаяся на его иждивении и проживавшая совместно с ним. При отсутствии других наследников по закону указанные нетрудоспособные иждивенцы наследодателя наследуют самостоятельно в качестве наследников **восьмой очереди**.

В том случае, если:

- отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию;
- либо никто из наследников не имеет права наследовать;
- или все наследники отстранены от наследования;
- либо никто из наследников не принял наследства;
- либо все наследники отказались от наследства

- имущество умершего считается **выморочным**. Выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации (ст. 1151 Гражданского кодекса РФ).

### **Приобретение наследства**

Для приобретения наследства наследник должен его принять.

**Принятие наследства** является односторонней сделкой.

Принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось. Не допускается принятие наследства под условием или с оговорками.

Гражданский кодекс РФ определяет два способа принятия наследства:

**1) юридический**, который осуществляется путем подачи по месту открытия наследства нотариусу заявления наследника о принятии наследства либо заявления наследника о выдаче свидетельства о праве на наследство.

**2) фактический**, который состоит в совершении наследником действий, свидетельствующих о фактическом принятии наследства, в частности:

- вступление во владение или в управление наследственным имуществом;
- принятие мер по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц;
- произведение за свой счет расходов на содержание наследственного имущества;
- оплата за свой счет долгов наследодателя или получение от третьих лиц причитающиеся наследодателю денежные средства (ст. 1153 Гражданского кодекса РФ).

Указанные действия должны быть совершены в течение шести месяцев со дня открытия наследства.

Принятие наследства не является обязанностью наследников. Наследник вправе отказаться от наследства в пользу других лиц или без их указания. Способы отказа от наследства аналогичны способам принятия наследства:

- юридический, путем подачи по месту открытия наследства заявления наследника об отказе от наследства,
- фактический, т.е. когда наследник не совершает действий, свидетельствующих о принятии наследства.

Доказательством приобретения права на наследство является свидетельство о праве на наследство, которое выдается по месту открытия наследства нотариусом или уполномоченным должностным лицом.

### **Ответственность наследников по долгам наследодателя**

Имущество, переходящее по наследству, может включать в себя не только материальные блага и права требования, но также и долги. Наследники, принявшие наследство, отвечают по долгам наследодателя солидарно в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества.

Срок для предъявления требований кредиторами определяется сроками исковой давности, установленными для соответствующих требований. До принятия наследства требования кредиторов могут быть

предъявлены к исполнителю завещания или к наследственному имуществу. При этом срок исковой давности не подлежит перерыву, приостановлению и восстановлению.

### ***5.7. Право интеллектуальной собственности***

Охрана прав на объекты интеллектуальной деятельности признается в мире совсем недавно по сравнению с охраной вещных прав. «Не только в правовых системах примитивных народов, - писал известный российский цивилист И.А.Покровский, - но даже еще в праве римском духовная деятельность подобного рода не давала никаких субъективных прав на ее продукты их авторам и не пользовалась никакой правовой защитой. Всякий мог опубликовать или воспроизвести без согласия автора его произведение, осуществить его техническое изобретение. Насколько мало ценилась в римском праве духовная деятельность сама по себе, видно уже из того, что в классическую эпоху, например, поэма, написанная на чужом писчем материале, или картина, нарисованная на чужой доске, принадлежали не поэту или художнику, а собственнику писчего материала или доски. Правда, для Юстиниана такая норма показалась уже конфузной и была отменена, но тем не менее о каких бы то ни было авторских правах в Юстиниановом Своде нет речи».<sup>7</sup>

Идея защиты прав авторов на их произведения реально возникла лишь с открытием искусства книгопечатания. Французский король Людовик XII назвал это открытие «изобретением скорее божественным, чем человеческим», что, в свою очередь породило новый источник дохода, а вместе с тем и новые проблемы, связанные с защитой авторских прав, и прежде всего, прав издателей.

В соответствии со статьей 138 Гражданского кодекса РФ **интеллектуальной собственностью** признается исключительное право гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг.

Для объектов интеллектуальной собственности характерны следующие признаки:

1) Объектами интеллектуальной собственности являются нематериальные результаты, которым присущи следующие черты: они не подвержены износу (амортизации), поддаются стоимостной оценке, могут быть выражены в объективной форме, ими может пользоваться неограниченный круг лиц.

---

<sup>7</sup> Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998. С. 133.

В рамках данного понятия можно выделить следующие виды объектов интеллектуальной собственности:

- объекты авторского права (произведения науки, литературы и искусства, программы для ЭВМ и базы данных);
- объекты смежных прав (фонограммы, исполнения, постановки, передачи);
- объекты патентных прав (изобретения, полезные модели и промышленные образцы);
- средства индивидуализации предпринимателей, продукции, работ и услуг (фирменные наименования, товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров),
- нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности (селекционные достижения, топологии интегральных микросхем и др.)

Далеко не все из перечисленных объектов являются результатами интеллектуальной деятельности. Элемент творчества присущ в основном объектам авторских и патентных прав, а также в какой-то степени исполнениям и в некоторых случаях, средствам индивидуализации предпринимателей. Понятие объекта исключительных прав является более широким, поскольку многие объекты не являются результатами интеллектуальной деятельности, а в какой-то степени производны от них, но имеют аналогичную природу прав (исключительные права).

2) субъективные права на объекты интеллектуальной собственности включают в себя личные (моральные) и возникающие на их основе имущественные права.

3) возможность совершения различных действий, связанных с созданным объектом (в том числе по его использованию) с одновременным запрещением всем другим лицам совершать какие-либо действия с данным объектом, за исключением случаев, специально предусмотренных в законе.

4) срочность исключительных прав.

5) территориальный характер.

6) особая специфика возникновения и прекращения (например, для возникновения исключительных прав на изобретение необходима подача заявки в соответствующие органы и выдача патента, а для возникновения авторских прав достаточно чтобы произведение, созданное в результате творческой деятельности, было выражено в объективной форме).

7) исключительные права основываются на законе, а не на фактической монополии.

До настоящего времени нормы об интеллектуальной собственности не унифицированы в Гражданском кодексе РФ. Четвертая часть Кодекса, необходимость в принятии которой неоднократно

обосновывалась и которая должна быть посвящена интеллектуальной собственности, до настоящего времени не принята.

Более подробная регламентация отношений в сфере интеллектуальной собственности дается в других федеральных законах в частности, Законе РФ «Об авторском праве и смежных правах» 1993 г., Законе РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных», Патентном законе Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. в ред. Федерального закона от 7 февраля 2003 г. № 22-ФЗ, Законе РФ «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23 сентября 1992 г. в ред. Федерального закона от 11 декабря 2002 г. № 166-ФЗ, Федеральном законе «О правовой охране топологий интегральных микросхем» от 23 сентября 1992 г. в ред. фед.з. от 9 июля 2002 г. № 82-ФЗ<sup>8</sup>, Законе РФ от 6 августа 1993 г. № 5605-1 «О селекционных достижениях»<sup>9</sup>.

### **Понятие авторского права**

**Авторское право** можно рассматривать в **объективном и субъективном смыслах**. В **объективном смысле** - это подотрасль гражданского права, которая регулирует отношения по использованию и охране прав на произведения науки, литературы и искусства. В **субъективном смысле** это имущественные и личные неимущественные права авторов и других лиц на объекты авторских прав.

**Объектами авторских прав** являются произведения науки, литературы и искусства.

ЗоАП не дает определения произведения, но называет его виды. К ним относятся:

- литературные произведения (включая программы для ЭВМ);
- драматические и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения;
- хореографические произведения и пантомимы;
- музыкальные произведения с текстом или без текста;
- аудиовизуальные произведения (кино-, теле- и видеофильмы, слайдфильмы, диафильмы и другие кино- и телепроизведения);
- произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства;
- произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства;
- произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства;

---

<sup>8</sup> РГ. № 127. 13.07.2002.

<sup>9</sup> Ведомости РФ. 1993. № 36. Ст. 1436.

- фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии;
- географические, геологические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии, топографии и к другим наукам;
- другие произведения.

Авторское право распространяется не только на обнародованные, но и необнародованные произведения, которые существуют в какой-либо объективной форме. П. 2 ст. 6 ЗоАП называет некоторые из таких форм:

- письменная (рукопись, машинопись, нотная запись и т.д.);
- устная (публичное произнесение, публичное исполнение и т.д.);
- звуко- и видеозапись (механическая, магнитная, цифровая, оптическая и т.д.);
- изображения (рисунок, эскиз, картина, план, чертеж, кино-, теле-, видео- и фотокадр и т.д.);
- объемно-пространственный (скульптура, модель, макет, сооружение и т.д.).

При этом авторское право не связано с правом собственности на вещественный объект, в котором выражено произведение. Купив книгу, покупатель не приобретает прав на использование произведения, выраженного в этой книге: он не сможет опубликовать ее, распространять ее экземпляры и т.д. Поскольку действие ЗоАП не распространяется на охрану идей, методов, концепций и т.п., можно сказать что, авторское право фактически охраняет форму произведения, а не его содержание.

Ст. 8 ЗоАП определяет перечень произведений, не являющихся объектами авторского права. К ним относятся:

- официальные документы;
- государственные символы и знаки;
- произведения народного творчества;
- сообщения о событиях и фактах, имеющие информационный характер.

Например, авторское право не охраняет информацию о номерах телефонов в телефонных справочниках, но охраняет форму, в которой эта информация выражена.

**Возникновение и осуществление авторских прав.** Для возникновения и осуществления авторского права не требуется выполнение каких-либо формальностей, в том числе регистрации объектов и прав на них. Факультативная регистрация государственным органом – Федеральной службой по интеллектуальной собственности,



патентам и товарным знакам – производится в отношении программ для ЭВМ и баз данных.

Для того, чтобы проинформировать читателей и других пользователей об авторских правах, обладатель исключительных авторских прав может проставлять знак охраны авторского права, который помещается на каждом экземпляре произведения и состоит из трех элементов:

- латинской буквы С в окружности;
- имени (наименования) обладателя исключительных авторских прав;
- года первого опубликования произведения.

Например, © Иванов Борис Борисович, 2002.

**Субъектами авторского права**, являются лица, которым принадлежит субъективное авторское право в отношении произведения. Согласно положениям ЗоАП, а также с учетом норм ГК РФ - это могут быть граждане РФ, иностранцы, их наследники, иные правопреемники, а также государство в целом. Права на произведения для каждой категории субъектов возникают в связи с различными юридическими фактами - создание произведения, переход авторских прав по наследству, авторскому договору и т.д.

Субъектами авторского права являются прежде всего авторы произведений, то есть лица творческим трудом которых данное произведение создано (ст. 5 ЗоАП), а также создатели производных (зависимых) произведений, таких как переводы, переработки, аранжировки и т.д. Для последующего использования производных произведений необходимо получить согласие как автора оригинального произведения, так и автора переработки, перевода.

Произведения могут быть созданы совместным творческим трудом двух или более лиц (соавторство). Авторское право принадлежит соавторам совместно независимо от того, образует ли такое произведение одно неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение. Различают два вида соавторства: делимое и неделимое. Если в произведение можно выделить части, созданные творческим трудом каждого из соавторов, то это делимое соавторство (например, музыка и слова песни, отдельные главы учебника). В неделимом соавторстве такие части выделить нельзя, например, произведения братьев Grimm, Ильфа и Петрова.

**Содержание авторских прав.** В соответствии со ст. 15 и 16 ЗоАП автору в отношении его произведения принадлежат имущественные и неимущественные авторские права.

К личным неимущественным правам относятся:

- право авторства;
- право на имя;

- право на обнародование, включая право на отзыв;
- право на защиту репутации автора.

Следующая группа прав - **имущественные права**, режим которых регламентирован ст. 16 ЗоАП. В п. 1 ст. 16 закреплено исключительное право автора на использование созданного им произведения, в том числе, право:

- воспроизводить произведение (право на воспроизведение);
- распространять экземпляры произведения любым способом: продавать, сдавать в прокат и так далее (право на распространение);
- импортировать экземпляры произведения в целях распространения, включая экземпляры, изготовленные с разрешения обладателя исключительных авторских прав (право на импорт);
- публично показывать произведение (право на публичный показ);
- публично исполнять произведение (право на публичное исполнение);
- сообщать произведение (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения путем передачи в эфир и (или) последующей передачи в эфир (право на передачу в эфир);
- сообщать произведение, (включая показ, исполнение или передачу в эфир) для всеобщего сведения по кабелю, проводам или с помощью иных аналогичных средств (право на сообщение для всеобщего сведения по кабелю);
- переводить произведение (право на перевод);
- переделывать, аранжировать или другим образом перерабатывать произведение (право на переработку).

Автор наделен **особыми правами** в отношении произведений изобразительного искусства. К ним относятся право доступа и право следования. В соответствии со ст. 17 ЗоАП автор произведения изобразительного искусства вправе требовать от собственника произведения предоставления возможности осуществления права на воспроизведение своего произведения (**право доступа**). При этом от собственника произведения нельзя требовать доставки произведения автору. В некоторых странах право доступа относится не только к произведениям изобразительного искусства, но и к другим объектам авторского права, которые существуют в единственном экземпляре, например, рукопись произведения. **Право следования** состоит в том, что в каждом случае публичной перепродажи произведения изобразительного искусства (через аукцион, галерею изобразительного искусства, художественный салон, магазин и так далее) по цене, превышающей предыдущую не менее чем на 20 процентов, автор имеет право на получение от продавца вознаграждения в размере 5 процентов от перепродажной цены).

**Пределы осуществления авторских прав.** По общему правилу использование произведения допускается только с согласия автора, но в интересах общества для обеспечения доступа к знаниям и распространения информации Закон устанавливает случаи свободного использования произведений (без согласия автора) (ст.ст. 18 - 26). Одним из видов свободного использования является воспроизведение произведения для судебных целей (ст. 23), когда для целей судебного производства произведение может быть воспроизведено, показано, исполнено и т.д. Допускается без согласия автора и без выплаты авторского вознаграждения, но с обязательным указанием имени автора, произведение которого используется, и источника заимствования:

1) цитирование в научных, исследовательских, полемических, критических и информационных целях произведений в объеме, оправданном целью цитирования, включая воспроизведение отрывков из газетных и журнальных статей в форме обзоров печати;

2) использование произведений и отрывков из них в качестве иллюстраций в изданиях, в радио- и телепередачах, звуко- и видеозаписях учебного характера в объеме, оправданном поставленной целью;

3) воспроизведение, передача в эфир или сообщение по кабелю, когда такие воспроизведение, передача в эфир или сообщение по кабелю не были специально запрещены автором;

и т.д.

**Срок действия авторских прав.** Исключительные авторские права действуют в течение всей жизни автора и 70 лет после его смерти. Истечение срока действия авторского права на произведения означает их переход в общественное достояние. Произведения, перешедшие в общественное достояние, могут свободно использоваться любым лицом без выплаты авторского вознаграждения.

### **Смежные права**

Возникновение смежных прав относится к периоду после первой мировой войны, с развитием новых технологий, обусловивших появление радио, кино, грампластинок, а затем телевидения, аудиокассет и т.п.

Термин «смежные права» в основном употребляется в правовых системах романо-германской семьи. Англо-саксонской системе это понятие неизвестно. Так, в США термин авторское право «copyright» относится как к объектам авторского права, так и к фонограммам. В России смежные права стали охраняться с принятием в 1991 г. Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик.

**Объекты смежных прав.** К объектам смежных прав относятся постановки, исполнения, радио- и телевизионные передачи, фонограммы.

Под **исполнением** следует понимать представление произведений, фонограмм, постановок посредством игры, декламации, пения, танца в живом исполнении или с помощью технических средств (телерадиовещания, кабельного телевидения и иных технических средств); показ кадров аудиовизуального произведения в их последовательности (с сопровождением или без сопровождения звуком).

**Фонограмма** - это любая исключительно звуковая запись исполнений или иных звуков, в том числе неохранных авторским правом, например, шум леса, пение птиц и т.д. Исключительные права на фонограмму подлежат охране независимо от того, записано на ней охраняемое авторским правом произведение или нет.

**Передача организации эфирного и кабельного вещания** - передача, созданная самой организацией эфирного или кабельного вещания, а также по ее заказу за счет ее средств другой организацией.

В отличие от объектов авторских прав не каждый объект смежных прав включает в себя творческий элемент. Творческий характер присущ в определенной мере исполнительской деятельности артистов, режиссеров, постановщиков. Исполнения и постановки можно признать в большинстве случаев результатами творческой деятельности.

**Субъекты смежных прав.** Разграничение авторских и смежных прав можно провести по субъектному составу. Так, если автором произведения может быть только физическое лицо, чьим творческим трудом создано произведение<sup>10</sup>, то субъектом смежных прав наряду с физическими лицами, могут быть и юридические лица.

В качестве **исполнителей** могут выступать артисты, актеры, музыканты, танцоры, певцы, которые играют роль, читают, декламируют, поют, играют на музыкальных инструментах или иным образом исполняют произведения литературы или искусства, а также режиссеры-постановщики спектаклей, дирижеры. **Производителями фонограмм** являются лица, осуществляющие звуковую запись исполнения или иных звуков на любом материальном носителе. В качестве производителя фонограммы может выступать как юридическое, так физическое лицо, взявшее на себя инициативу и ответственность за первую звуковую запись исполнения. При отсутствии доказательств иного производителем фонограммы признается лицо, имя или наименование которого обозначено на фонограмме или содержащем ее футляре обычным способом. Под **организациями эфирного и кабельного вещания** понимаются

---

<sup>10</sup> В некоторых странах авторское право признается за юридическими лицами и за государством. Например, Ливан, Нидерланды. См.: Ю.Г.Матвеев. Международные конвенции по авторскому праву. М., 1975. С.72.

радиостанции, телевизионные компании, организации, ведущие передачи по каналам кабельного телевидения.

**Возникновение и осуществление смежных прав.** Смежные права возникают также как и авторские независимо от выполнения каких-либо формальностей. Для оповещения о своих правах может использоваться знак охраны, помещаемый на экземпляре или футляре фонограммы и состоящий из трех элементов:

- латинской буквы Р в окружности,
- наименования обладателя исключительных смежных прав,
- года первого опубликования фонограммы.

Если при создании любых объектов авторского права у автора возникают как имущественные, так и личные неимущественные права, то для объектов смежных прав личные неимущественные права характерны далеко не во всех случаях. Так, в отношении прав исполнителей юридически неточно говорить о таких правах, как право авторства, право на обнародование, право на отзыв. Само создание указанного объекта предполагает его обнародование под настоящим или вымышленным именем исполнителя. Реализация права на отзыв исполнения возможна только при использовании произведения через запись или передачу. Право авторства - право признаваться исполнителем соответствующего произведения реализуется через право на имя и прямо законодательством не предусмотрено. Нарушение права авторства проявляется в нарушении права на имя, закрепленного в п.1 ст. 37 ЗоАП.

**Способы защиты авторских и смежных прав.** Нарушение авторских и смежных прав состоит в незаконном изготовлении и распространение контрафактных экземпляров произведений. **Контрафактные произведения** - это произведения, выпущенные с нарушением авторских и смежных прав. Ст. 49 Закона Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах» предоставляет следующие способы защиты нарушенных авторских и смежных прав:

- признание прав;
- восстановление положения, существовавшего до нарушения права;
- прекращение действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- возмещение убытков, включая упущенную выгоду;
- взыскание дохода, полученного нарушителем вследствие нарушения авторских и смежных прав, вместо возмещения убытков;
- выплата компенсации в сумме от 1000 до 5000000 рублей, определяемой по усмотрению суда или арбитражного суда, вместо возмещения убытков или взыскания дохода
- и другие меры, предусмотренные законодательными актами.

Указанные в ст. 49 ЗоАП способы могут применяться только обладателем исключительных прав.

При этом правообладатель имеет возможность выбора между различными способами: возмещением убытков, взысканием дохода или компенсации. Наиболее распространенным и эффективным способом, реализуемым чаще всего на практике, является взыскание компенсации. Размер компенсации определяется в конечном итоге судом и может составлять от 1000 до 5000000 рублей.

## Патентное право

**Понятие патентного права.** Значение патентного права в развитии науки и производства в стране нельзя переоценить. Патентное право призвано защищать изобретателей, создающих не менее ценные объекты, чем материальные вещи. В большинстве развитых стран последние годы наблюдается всплеск патентования изобретений и других объектов промышленной собственности. Так, в США за последние десять-пятнадцать лет утроилось количество выдаваемых изобретателям патентов.

Основным источником права промышленной собственности является Патентный закон Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. в ред. Федерального закона от 7 февраля 2003 г. № 22-ФЗ., а также подзаконные акты, в том числе ведомственные акты Российского Агентства по патентам и товарным знакам, регламентирующие процедуру регистрации объектов патентного права.

**Объекты патентного права.** К объектам патентного права относятся изобретения, полезные модели и промышленные образцы. **Изобретению** предоставляется правовая охрана, если оно является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо.

Объектами изобретений являются технические решения в любой области, относящиеся к

- 1) продукту (устройство, вещество, штамм микроорганизма, культуры клеток растений и животных),
- 2) способу (процессу осуществления действий над материальным объектом с помощью материальных средств).

Не признаются изобретениями

- открытия, научные теории и математические методы;
- решения, касающиеся только внешнего вида изделий и направленные на удовлетворение эстетических потребностей. Такие объекты могут быть зарегистрированы как промышленные образцы;
- правила и методы игр, интеллектуальной или хозяйственной деятельности;
- программы для электронных вычислительных машин. Им предоставляется охрана как объектам авторского права;

- решения, заключающиеся только в представлении информации;
- сорта растений, породы животных; топологии интегральных микросхем (указанные объекты не охраняются в рамках правового режима изобретений, но они могут охраняться с помощью специального законодательства, например, законодательства о селекционных достижениях<sup>11</sup>, о топологиях интегральных микросхем<sup>12</sup>);
- решения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

В качестве **полезных моделей** охраняются технические решения, относящиеся к устройству. Ранее до принятия Патентного закона полезные модели охранялись как рационализаторские предложения (в отличие от полезных моделей рационализаторские предложения обладали новизной лишь в пределах определенного предприятия). К полезным моделям предъявляются менее строгие требования, чем к изобретениям. Среди условий их патентоспособности учитываются новизна и промышленная применимость, и не учитывается изобретательский уровень. Полезные модели охраняются не во всех странах. Так, например, охрана предоставляется в Германии, Италии, Испании, Португалии, Японии и др.

**Промышленный образец** - это художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид. Условия патентоспособности промышленного образца определены в ст. 6 Патентного закона, предусматривающей, что правовая охрана предоставляется промышленному образцу в случае, если оно является новым и оригинальным.

Не признаются патентноспособными решения:

- обусловленные исключительно технической функцией изделия;
- объектов архитектуры (кроме малых архитектурных форм), промышленных, гидротехнических и других стационарных сооружений;
- объектов неустойчивой формы из жидких, газообразных, сыпучих или им подобных веществ;
- изделий, противоречащих общественным интересам, принципам гуманности и морали.

**Субъектами патентного права** могут быть как граждане, так и юридические лица. К их числу относятся авторы-создатели творческих решений, патентообладатели, их правопреемники, Патентное ведомство, патентные поверенные и иные лица, наделенные соответствующими правами и обязанностями в данной сфере.

<sup>11</sup> Закон РФ от 6 августа 1993 г., № 5605-1 «О селекционных достижениях». // Ведомости РСФСР. 1993 г., № 36. Ст. 1436.

<sup>12</sup> Закон РФ от 23 сентября 1992 г., № 3526-1 «О правовой охране топологий интегральных микросхем» // Ведомости РФ. 1992 г., № 42. Ст. 2328.

Патент выдается:

- 1) автору (авторам) изобретения, полезной модели, промышленного образца;
- 2) работодателю в предусмотренных Патентным законом случаях;
- 3) правопреемникам указанных лиц, в качестве которых могут выступать наследники авторов, лица, получившие соответствующее право по договору, юридические лица, возникшие в результате реорганизации юридического лица-работодателя автора и др.

**Возникновение прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы** обусловлено необходимостью регистрации объекта в Патентном ведомстве, функции которого выполняет Федеральная служба по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам. В соответствии со ст. 3 Патентного закона права на изобретение, полезную модель, промышленный образец подтверждаются патентом, который выдается Федеральной службой. Патент подтверждает приоритет, авторство и исключительное право на использование объекта промышленной собственности. Для получения охранного документа необходимо подать заявку.

По заявке на изобретение проводится **формальная экспертиза**. В ходе проведения формальной экспертизы проверяется наличие всех необходимых документов, соблюдение требований к документам заявки, относится ли изобретение к объектам, которым предоставляется правовая охрана, соблюдение требования единства изобретения и другие обстоятельства.

С момента опубликования сведений о заявке по письменному ходатайству заявителя или третьих лиц проводится **экспертиза заявки на изобретение по существу**. Такое заявление может быть подано в течение 3 лет с даты поступления заявки. Если такого заявления не будет, то заявка признается отозванной. Полезным моделям правовая охрана предоставляется без проведения экспертизы по существу. Это означает, что нет гарантированности какого-либо вклада в технический прогресс средства, охраняемого в качестве полезной модели. В отношении промышленных образцов также проводится экспертиза по существу.

Патент на изобретение действует в течение 20 лет, считая с даты подачи заявки в Патентное ведомство (п. 3 ст. 3 Патентного закона), на полезную модель действует в течение 5 лет, а патент на промышленный образец - 10 лет с даты подачи заявки в Патентное ведомство. По ходатайству патентообладателя срок действия патента на полезную модель может быть продлен на 3 года, срок действия патента на промышленный образец – на 5 лет.

**Права патентообладателей.** Автору изобретения принадлежат как имущественные, так и личные неимущественные права. **Право авторства**, т.е. право признаваться автором изобретения, является



личным неимущественным правом, которое охраняется бессрочно и не может быть передано другим лицам. Следующим важнейшим правом автора изобретения является **право на получение патента**, которое может быть передано другим лицам.

В соответствии со ст. 10 Патентного закона патентообладателю принадлежит исключительное право на объект промышленной собственности. Исключительное право состоит в том, что патентообладатель вправе сам использовать запатентованный объект, запрещать или разрешать другим лицам осуществлять использование. Никто не вправе использовать запатентованное изобретение, полезную модель или промышленный образец без разрешения патентообладателя, за исключением действий, которые не являются нарушением исключительного права патентообладателя.

К таким правам относятся:

- ввоз на территорию Российской Федерации, изготовление, применение, предложение к продаже, продажу, иное введение в гражданский оборот или хранение для этих целей продукта, в котором использованы запатентованное изобретение, полезная модель, или изделия, в котором использован запатентованный промышленный образец;

- совершение указанных действий в отношении продукта, полученного непосредственно запатентованным способом. При этом, если продукт, получаемый запатентованным способом, является новым, идентичный продукт считается полученным путем использования запатентованного способа при отсутствии доказательств обратного;

- совершение указанных действий в отношении устройства, при функционировании (эксплуатации) которого в соответствии с его назначением автоматически осуществляется запатентованный способ;

- осуществление способа, в котором используется запатентованное изобретение.

**Способы защиты патентных прав.** Способы защиты исключительных прав на объекты патентного права несколько отличаются от способов защиты объектов авторских и смежных прав. Так, например, Патентный закон не устанавливает выплаты компенсации правообладателю вместо возмещения причиненных убытков.

За нарушение патента в Патентном законе предусмотрен перечень мер гражданско-правовой ответственности. Так согласно ст. 14 Патентного закона владелец патента имеет право

- требовать от виновного лица прекращения нарушения права,
- возмещения причиненных убытков,
- публикации решения суда в целях защиты своей деловой репутации.

Перечень данных способов не является исчерпывающим.

## Средства индивидуализации предпринимателей и их продукции

Для любого уважающего себя предпринимателя очень важно, чтобы его продукция, работы и услуги были известны на рынке и пользовались спросом. При этом потребители и контрагенты предпринимателя по сделкам имеют возможность отличать продукцию одного предпринимателя от однородной продукции другого с помощью специальных средств, которые позволяют ее индивидуализировать. К таким средствам относятся:

- фирменные наименования;
- товарные знаки;
- наименования мест происхождения товаров.

Средства индивидуализации предпринимателей сходны с результатами интеллектуальной деятельности, но к таковым не относятся. Ст. 128 ГК РФ приравнивает их к результатам интеллектуальной деятельности. На них распространяется режим исключительных прав, т.е. только правообладатель (например, предприниматель, зарегистрировавший товарный знак) имеет право использовать зарегистрированный им объект и одновременно запрещать либо разрешать такое использование другим лицам.

**Фирменные наименования.** Под **фирменным наименованием** следует понимать наименование юридического лица, которое позволяет отличать его от других участников гражданского оборота. Исключительное право на фирменное наименование может принадлежать юридическому лицу - коммерческой организации и возникает при регистрации юридического лица.

Фирменное наименование включает в себя указание на организационно-правовую форму юридического лица и отличительный элемент, например, закрытое акционерное общество «Незабудка».

**Субъектами прав на фирменное наименование** могут выступать лишь коммерческие организации. Не могут быть самостоятельными субъектами прав на фирменное наименование структурные подразделения юридических лиц, в частности, филиалы, представительства и т.п.

Индивидуальные предприниматели без образования юридического лица могут приобрести право на использование фирменного наименования по договору коммерческой концессии (глава 54 Гражданского кодекса РФ).

**Возникновение и осуществление прав на фирменное наименование.** Для возникновения прав на фирменное наименование не требуется какой-либо специальной регистрации. Право на фирменное наименование возникает с момента государственной регистрации коммерческой организации в соответствии с федеральным законом от 8 августа 2001 года № 129-ФЗ «О государственной регистрации

юридических лиц и индивидуальных предпринимателей<sup>13</sup>. В учредительных документах юридического лица, заявлении о государственной регистрации юридического лица должно быть указано его наименование (полное и сокращенное)<sup>14</sup>.

Сущность исключительного права на фирменное наименование состоит в юридически обеспеченной возможности хозяйствующему субъекту выступать в гражданском обороте под собственным наименованием и запрещать иным лицам использовать принадлежащее ему фирменное наименование. Под использованием фирменного наименования понимают воспроизведение названия на всех предметах и во всех случаях, касающихся дел данного предприятия при соблюдении принципа неизменности<sup>15</sup>.

**Товарные знаки (знаки обслуживания).** Наиболее важное значение в предпринимательской деятельности при производстве и продаже товаров, оказании услуг имеют товарные знаки, которые сами могут обладать весьма высокой стоимостью и давать доход при их использовании путем заключения лицензионных договоров. Товарные знаки позволяют отличать однородные товары, а знаки обслуживания соответственно услуги. Для удобства термин товарные знаки используется и в отношении знаков обслуживания.

Порядок регистрации, использования и защиты прав на товарные знаки регулируются Законом Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» (далее Закон о товарных знаках).

**Понятие товарного знака (знака обслуживания).** В соответствии со ст. 1 Закона о товарных знаках **товарный знак** - это обозначение, служащее для индивидуализации товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг юридических или физических лиц.

Товарные знаки могут быть различных видов: словесные, изобразительные, объемные, комбинированные. Например, обертка конфет «Мишка косолапый» включает в себя и словесный и изобразительный элементы. Товарные знаки могут быть зарегистрированы в любом цвете или цветовом сочетании.

Для приобретения исключительных прав на товарный знак необходимо его зарегистрировать в Патентном ведомстве.

**Требования к товарным знакам при их регистрации.** Перечень требований к товарным знакам раскрывается законодателем путем перечисления оснований для отказа в регистрации товарного знака в случае несоблюдения требований к товарному знаку. Так, в соответствии с п. 1 ст. 6 Закона о товарных знаках не могут быть

<sup>13</sup> СЗ РФ, 13.08.2001 г., № 33 (часть I), ст. 3431.

<sup>14</sup> Постановление Правительства Российской Федерации от 19 июня 2002 г., № 439 «Об утверждении форм документов, используемых при государственной регистрации юридических лиц, и требований к их оформлению» // РГ. 26.06.2002.

<sup>15</sup> Розенберг В.В. Фирма. Догматический очерк. С.-Петербург. 1914. С. 115.

зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, не обладающие различительной способностью (например, линия или цифра) или состоящие только из элементов:

- вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида (например, слово «молоко» для молочных продуктов, изображение яблока для яблок, но возможно, например, для компьютеров);

- являющихся общепринятыми символами и терминами (например, ЗАО, ООО);

- характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место, способ производства или сбыта (например, «супер», «экстра»);

- представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак в качестве неохраняемых, если они не занимают в нем доминирующего положения. Например, цифра 1755, обозначающая год основания МГУ им М.В.Ломоносова, включена в товарный знак Университета в качестве неохраняемого элемента.

**Виды товарных знаков.** Товарные знаки делятся на словесные, изобразительные, объемные, звуковые, световые, комбинированные и другие. Например, в виде объемных товарных знаков могут быть зарегистрированы необычные формы конфет, мыла, бутылок и т.д. В некоторых странах (Германии, Японии и др.) объемные товарные знаки не регистрируются. США является единственной страной, признавшей возможность регистрации пахнущих знаков. В 1990 г. был зарегистрирован свежий цветочный аромат в отношении нитей для шитья и вышивальных ниток<sup>16</sup>.

**Возникновение прав на товарный знак.** Исключительные права на товарный знак возникают с момента его регистрации в Патентном ведомстве.

При регистрации товарного знака очень важно определить виды и класс товаров, на которые будет распространять свое действие товарный знак. Классификация товарных знаков и знаков обслуживания содержится в Ниццком соглашении 1973 г. Различают 42 класса, из них 34 относятся к товарам и 8 - к услугам. Например, для того, чтобы зарегистрировать товарный знак на видеотовары и услуги необходимо обратиться к 9 и 41 классам. 9-й класс включает в себя указание на такие товары как видеокамеры, видеокассеты, компакт-диски, устройства для видеозаписи и др., а 41 класс включает в себя прокат кино- и видеофильмов, услуги студий записи, производство кинофильмов и др.

---

<sup>16</sup> Введение в интеллектуальную собственность. ВОИС. 1998 г. С. 189.

Регистрация товарного знака на одни товары и услуги не препятствует зарегистрировать другим лицам товарный знак на другие товары и услуги. В этом проявляется ограниченный характер исключительных прав на товарный знак. На практике это имеет принципиальное значение, поскольку использование товарного знака применительно к одной категории изделий не препятствует его применению к другой категории.

**Субъектами прав на товарные знаки** могут быть юридические лица и индивидуальные предприниматели, занимающиеся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица.

**Осуществление прав на товарный знак.** После проведения экспертизы по существу заявителю выдается **свидетельство** на товарный знак, которое действует в течение 10 лет и может продлеваться неограниченное количество раз каждый раз на десять лет.

**Использованием** товарного знака считается его применение на товарах, для которых товарный знак зарегистрирован, на их упаковке. Правообладатель может при этом проставлять знак, свидетельствующий о регистрации товарного знака - ®. Только с согласия правообладателя могут осуществляться следующие действия: использование в гражданском обороте, в том числе размещение

- на товарах, этикетках, упаковках этих товаров, которые производятся, предлагаются к продаже, продаются, демонстрируются на выставках и ярмарках или иным образом вводятся в гражданский оборот на территории Российской Федерации, либо хранятся и (или) перевозятся с этой целью, либо ввозятся на территорию Российской Федерации;

- при выполнении работ, оказании услуг;
- на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот;

- в предложениях к продаже товаров;
- в сети Интернет, в частности, в доменном имени и при других способах адресации (п. 2 ст. 4 Закона о товарных знаках);

- осуществление таких действия без согласия правообладателя влечет применение соответствующих санкций. Товары, этикетки, упаковки товаров, на которых незаконно используется товарный знак или сходное с ним до степени смешения обозначение, являются **контрафактными**.

**Защита гражданских прав от незаконного использования товарного знака** в соответствии со ст. 46 Закона о товарных знаках помимо требований о прекращении нарушения и взыскания причиненных убытков осуществляется также путем:

- 1) публикации судебного решения в целях восстановления деловой репутации потерпевшего;

2) удаления с контрафактной продукции незаконно используемого товарного знака или обозначения, сходного с ним до степени смешения;

3) при невозможности удаления уничтожение контрафактной продукции, за исключением случаев обращения контрафактной продукции в доход государства или передачи правообладателю.

Споры о нарушении исключительного права на товарный знак рассматриваются в арбитражных судах.

### **Наименования мест происхождения товаров**

**Наименование места происхождения товара** - это обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое наименование страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта или производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами (п. 1 ст. 30 Закона о товарных знаках). Например, «русский квас», «хохломяская роспись», «боржоми», «шведская сталь».

Не признается наименованием места происхождения товара обозначение, хотя и представляющее собой или содержащее название географического объекта, но вошедшее в Российской Федерации во всеобщее употребление как обозначение товара определенного вида, не связанное с местом его изготовления. Так, например, потеряли способность указывать на «географическую первоначальность» широко известные в прошлом наименования: «английский пластырь», «полтавская колбаса», «берлинская лазурь» и др.

**Возникновение прав на наименование места происхождения товара.** Особенностью правового режима наименований мест происхождения товаров является то, что права на них могут принадлежать одновременно нескольким заявителям, каждый из которых выпускает товар, обладающий соответствующими свойствами, в данной местности. Правовая охрана наименования места происхождения товара возникает на основании его регистрации в Патентном ведомстве или в силу международных договоров Российской Федерации.

Если наименование места происхождения товара уже зарегистрировано, любое лицо, находящееся в той же географической местности, и производящее товар с теми же свойствами, что и первоначальный заявитель, может подать заявку на предоставление ему права пользования зарегистрированным наименованием.

По результатам экспертизы выдается **свидетельство**. Наименование места происхождения товара регистрируется на

неопределенный срок (бессрочно). Свидетельство на право его использования действует в течение 10 лет и может продлеваться неограниченное количество раз на 10-летний срок при условии представления правообладателем заключения компетентного органа, в котором подтверждается, что правообладатель производит в границах соответствующего географического объекта товар, обладающий необходимыми свойствами.

**Субъекты права на наименование мест происхождения товаров.** Правом на подачу заявки и регистрацию наименования места происхождения товара и/или получение права пользования наименованием места происхождения товара в соответствии с пунктом 3 статьи 31 Закона о товарных знаках обладают юридические и физические лица, находящиеся в географическом объекте, название которого используется в качестве наименования места происхождения товара, если производимый ими товар отвечает соответствующим требованиям. Таким образом, в качестве заявителей могут быть не только юридические лица и индивидуальные предприниматели, но и физические лица, не занимающиеся предпринимательской деятельностью. Однако обязательным условием является то, что заявитель должен производить соответствующий товар.

## Тема 6. Гражданское право (Особенная часть)

### 6.1. Общие положения об обязательствах

#### Понятие и виды обязательств

В соответствии со ст. 307 Гражданского кодекса РФ **обязательство** – это правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Обязательства представляют собой способ перемещения присвоенного гражданином или юридическим лицом имущества. Обязательственные правоотношения носят относительный характер.

**Субъектами обязательств** могут быть граждане, юридические лица, а в некоторых случаях – и публичные образования.

**Объектом (предметом) обязательства** являются вещи, деньги, ценные бумаги, услуги, работы, права требования и т.д. **Содержанием обязательства** являются право требования исполнения обязательства и обязанность произвести такое исполнение.

По предмету обязательства делятся на

- обязательства по передаче имущества в собственность,
- обязательства по передаче имущества во пользование (пользование и владение),
- обязательства по производству работ,
- обязательства по оказанию услуг,
- обязательства по использованию прав на объекты интеллектуальной собственности,
- обязательства из многосторонних сделок,
- обязательства, возникающие из односторонних действий,
- охранительные обязательства.

Субъекты обязательств именуется должник и кредитор. **Должник** – это лицо, которое обязано совершить определенное действие или воздержаться от него. **Кредитор** – лицо, которое имеет право требовать от должника выполнения его обязанности. Обязательство не создает обязанностей для лиц, не участвующих в нем в качестве сторон (для третьих лиц). В случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон, обязательство может создавать для третьих лиц права в отношении одной или обеих сторон обязательства (например, страхование гражданско-правовой ответственности в пользу потерпевшего). В некоторых случаях на стороне должника и (или) кредитора может выступать несколько лиц, например, при продаже



квартиры, принадлежащей нескольким сосособственникам. Такие обязательства называются **обязательствами со множественностью лиц**. Если в обязательстве участвуют несколько кредиторов или несколько должников, то каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения, а каждый из должников обязан исполнить обязательство в равной доле с другими постольку, поскольку из закона, иных правовых актов или условий обязательства не вытекает иное. Такие обязательства называются **долевыми**.

**Солидарные обязательства** возникают в случаях, предусмотренных законом или договором, например, солидарные обязательства возникают при осуществлении предпринимательской деятельности. При солидарной обязанности должников кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга.

### **Обязательства с участием третьих лиц**

**Третьи лица в обязательстве** – это лица, которые не являются сторонами в обязательстве (кредитором и должником). Так, например, ст. 430 Гражданского кодекса РФ предусматривает в качестве основания для возникновения такого обязательства договор в пользу третьего лица.

**Договором в пользу третьего лица** признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу. Так, например, договор обязательного страхования гражданско-правовой ответственности владельца автотранспортного средства заключается в пользу третьего лица.

**Перемена лиц в обязательстве, т.е. правопреемство в обязательстве**, возможна, например, в случае уступки прав по ордерной ценной бумаге. Так, передача прав по векселю оформляется с помощью индоссамента (передаточной надписи).

Перемена лиц в обязательстве возможна двумя способами:

- путем уступки права требования,
- путем перевода долга.

Основанием для перемены лиц в обязательстве

- соглашение сторон,
- указание закона.

Так, права кредитора по обязательству переходят к другому лицу на основании закона и наступления указанных в нем обстоятельств:

- в результате универсального правопреемства в правах кредитора (в случае смерти кредитора его права переходят к наследникам);

- по решению суда о переводе прав кредитора на другое лицо, когда возможность такого перевода предусмотрена законом;
- вследствие исполнения обязательства должника его поручителем или залогодателем, не являющимся должником по этому обязательству;
- при суброгации страховщику прав кредитора к должнику, ответственному за наступление страхового случая;
- в других случаях, предусмотренных законом (ст. 387 Гражданского кодекса РФ).

Для перехода к другому лицу прав кредитора не требуется согласие должника, если иное не предусмотрено законом или договором.

Не все права могут переходить другим лицам. Так, не допускается переход к другому лицу прав, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требований

- об алиментах
- и о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью и др.

#### *Виды уступки права требования*

##### **Уступка права требования совершается в форме:**

- цессии,
- суброгации.

**Цессия** – форма уступки права требования на основании договора либо иных предусмотренных законом юридических фактов, приводящий к замене кредитора в обязательстве.

**Суброгация** – уступка права, возникающая в силу закона и состоящая в переходе к новому кредитору требований в размере реального произведенной за них оплаты. Суброгация имеет место при страховании. В соответствии со ст. 965 Гражданского кодекса РФ если договором имущественного страхования не предусмотрено иное, к страховщику, выплатившему страховое возмещение, переходит в пределах выплаченной суммы право требования, которое страхователь (выгодоприобретатель) имеет к лицу, ответственному за убытки, возмещенные в результате страхования. В отличие от цессии суброгация возникает только на основании закона и объем прав требования, переходящий к новому кредитору ограничен суммами, выплаченными первоначальному кредитору.

Другой формой перемены лиц в обязательстве является перевод долга. **Перевод долга** означает замену должника, фигура которого имеет важное значение для кредитора. В связи с этим перевод должником

своего долга на другое лицо допускается лишь с согласия кредитора (п. 1 ст. 391 Гражданского кодекса РФ).

### **Исполнение обязательств**

**Основная цель обязательства** –определенный правовой результат, который достигается через исполнение обязательства (например, приобретение права собственности по договору купли-продажи путем передачи вещи, регистрации перехода права и т.д.). В соответствии со ст. 309 Гражданского кодекса РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями (**принцип надлежащего исполнения обязательств**).

Обязательства **должны исполняться обоими субъектами**. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, за исключением случаев, предусмотренных законом, например, в лично-доверительных (фидуциарных) сделках. (**принцип недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательств**).

Обязательство должно быть исполнено в натуре (**принцип реального исполнения обязательства**). Так, если по договору купли-продажи продавцом должна быть передана индивидуально-определенная вещь, покупатель вправе требовать такого исполнения. Уплата неустойки и возмещение убытков в случае ненадлежащего исполнения обязательства не освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором.

Возмещение убытков в случае неисполнения обязательства и уплата неустойки за его неисполнение освобождают должника от исполнения обязательства в натуре, если иное не предусмотрено законом или договором (ст. 396 Гражданского кодекса РФ).

Исполнение обязательства должно быть произведено:

- надлежащим должником,
- надлежащему кредитору,
- в определенный срок,
- в определенном месте,
- надлежащим способом.

В качестве санкций **за нарушение обязательств** наиболее часто применяются следующие способы защиты прав.

1) возмещение убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства.

2) взыскание неустойки.

3) по денежным обязательствам взыскание процентов а пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица. Размер процентов определяется существующей в месте жительства кредитора, а если кредитором является юридическое лицо, в месте его нахождения учетной ставкой банковского процента на день исполнения денежного обязательства или его соответствующей части (ст. 395 Гражданского кодекса РФ).

4) и другие способы.

### *Способы обеспечения исполнения обязательств*

Исполнение обязательств может обеспечиваться:

- неустойкой,
- залогом,
- удержанием имущества должника,
- поручительством,
- банковской гарантией,
- задатком
- и другими способами, предусмотренными законом или договором (ст. 329 Гражданского кодекса РФ).

**Способы обеспечения исполнения обязательств** представляют собой обязательства, взаимосвязанные и взаимозависимые от основных обязательств, которые проявляются в следующем.

1) прекращение основного обязательства влечет прекращение способа обеспечения его исполнения.

2) недействительность основного обязательства влечет недействительность обеспечивающего его обязательства.

3) исключения могут быть предусмотрены законом. В частности, банковская гарантия является особым способом обеспечения исполнения обязательства, не связанным с основным. Банковская гарантия не прекращается с прекращением основного обязательства и не признается недействительной в случае недействительности основного обязательства.

4) при уступке права требования к новому кредитору переходят права, обеспечивающие исполнение основного обязательства.

## Неустойка

**Неустойкой** (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения (ст. 330 Гражданского кодекса РФ).

Так, например, соответствии со ст. 23 Федерального закона «О защите прав потребителей» за нарушение предусмотренных статьями 20, 21 и 22 настоящего Закона сроков, а также за невыполнение (задержку выполнения) требования потребителя о предоставлении ему на период ремонта (замены) аналогичного товара продавец (изготовитель) или организация, выполняющая функции продавца (изготовителя) на основании договора с ним, допустившие такие нарушения, уплачивают потребителю за каждый день просрочки неустойку (пеню) в размере одного процента цены товара. Если иное не установлено законом, убытки, причиненные потребителю, подлежат возмещению в полной сумме сверх неустойки (пени), установленной законом или договором. Таким образом, Федеральный закон «О защите прав потребителей» закрепляет презумпцию штрафной неустойки.

В зависимости от способа определения различают пени и штраф. Пени определяется в процентном соотношении к сумме неисполненного или просроченного исполнением обязательства за каждый период просрочки (например, за каждый день). Штраф исчисляется в виде твердой суммы.

## Залог

В силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом (п. 1 ст. 334 Гражданского кодекса РФ). У залогодержателя не возникает права собственности на заложенное имущество. Залогодержатель приобретает лишь преимущественное перед другими кредиторами право на удовлетворение своих требований из заложенного имущества.

**Предметом залога** является

- имущество, в том числе вещи (движимые и недвижимые) и имущественные права (требования), за исключением
- имущества, изъятого из оборота,

- требований, неразрывно связанных с личностью кредитора, в частности требований об алиментах, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью,
- и иных прав, уступка которых другому лицу запрещена законом.

**Сторонами залогового правоотношения** выступают залогодатель и залогодержатель. **Залогодатель** – это лицо, предоставившее имущество в залог. **Залогодержатель** – это лицо, принявшее имущество в залог. В качестве залогодателя может выступать как сам должник, так и третье лицо

Существуют различные **классификации залога**, в частности, в зависимости от того, у какой из сторон остается предмет залога различают:

- залог без передачи имущества залогодержателю. Заложенное имущество остается у залогодателя, если иное не предусмотрено договором.

Предмет залога может быть оставлен у залогодателя с наложением знаков, свидетельствующих о залоге (твердый залог).

- залог с передачей имущества залогодержателю (**заклад**). Так, при залоге имущественного права, удостоверенного ценной бумагой, она передается залогодержателю либо в депозит нотариуса, если договором не предусмотрено иное.

В зависимости от предмета залога выделяют:

- ипотеку – залог недвижимости,
- залог имущественных прав,
- залог товаров в обороте.

В качестве особого вида залога законодательством выделен **залог вещей в ломбарде**. Согласно ст. 358 Гражданского кодекса РФ принятие от граждан в залог движимого имущества, предназначенного для личного потребления, в обеспечение краткосрочных кредитов может осуществляться в качестве предпринимательской деятельности специализированными организациями - ломбардами.

Договор о залоге вещей в ломбарде оформляется выдачей ломбардом залогового билета. Закладываемые вещи передаются ломбарду. Ломбард не вправе пользоваться и распоряжаться заложенными вещами.

**Обращение взыскания на заложенное имущество** возможно в случае

- неисполнения
- или ненадлежащего исполнения должником обеспеченного залогом обязательства по обстоятельствам, за которые он отвечает.

В обращении взыскания на заложенное имущество может быть отказано, если допущенное должником нарушение обеспеченного залогом обязательства крайне незначительно и размер требований залогодержателя вследствие этого явно несоразмерен стоимости заложенного имущества.

*Порядок обращения взыскания на заложенное имущество **может быть судебным и без обращения в суд.***

**Обращение взыскания на недвижимое имущество** по общему правилу осуществляется только по решению суда.

Удовлетворение требования залогодержателя за счет заложенного недвижимого имущества **без обращения в суд** допускается на основании

- нотариально удостоверенного соглашения залогодержателя с залогодателем,
- заключенного после возникновения оснований для обращения взыскания на предмет залога (в частности, по истечении срока возврата долга).

**Удержание.** Кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено (ст. 359 Гражданского кодекса РФ). Например, в соответствии со ст. 712 Гражданского кодекса РФ при неисполнении заказчиком обязанности уплатить установленную цену по договору подряда, подрядчик имеет право на удержание результата работ, а также принадлежащих заказчику оборудования, переданной для переработки (обработки) вещи, остатка неиспользованного материала и другого оказавшегося у него имущества заказчика до уплаты заказчиком соответствующих сумм.

**Поручительство.** По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части (ст. 361 Гражданского кодекса РФ).

Обеспечительная функция поручительства проявляется в том, что при неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обеспеченного поручительством обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя. Поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, как и должник, включая уплату процентов, возмещение судебных издержек по взысканию долга и других убытков кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства

должником, если иное не предусмотрено договором поручительства (ст. 363 Гражданского кодекса РФ).

**Банковская гарантия.** Банковская гарантия является сравнительно новым институтом гражданского права. В силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате (ст. 368 Гражданского кодекса РФ).

Субъектами правоотношения, возникающего из банковской гарантии, являются:

**Гарант** - банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант), которые дают по просьбе другого лица письменное обязательство уплатить кредитору последнюю денежную сумму в соответствии с условиями банковской гарантии.

**Принципал** – лицо, по просьбе которого гарант выдает банковскую гарантию, за что принципал уплачивает гаранту вознаграждение.

**Бенефициар** – кредитор принципала, который получает от гаранта письменное обязательство уплатить в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении письменного требования о ее уплате.

#### **Признаки банковской гарантии:**

- Безотзывность банковской гарантии. Банковская гарантия не может быть отозвана гарантом, если в ней не предусмотрено иное.

- Непередаваемость прав по банковской гарантии. Принадлежащее бенефициару по банковской гарантии право требования к гаранту не может быть передано другому лицу, если в гарантии не предусмотрено иное.

- Возмездность. За выдачу банковской гарантии принципал уплачивает вознаграждение.

- Независимость банковской гарантии. Предусмотренное банковской гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от того основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, даже если в гарантии содержится ссылка на это обязательство.

**Задаток.** Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (ст. 380 Гражданского кодекса РФ).



Исходя из определения задатка можно выделить три функции, которые выполняет задаток:

- платежная (в качестве задатка выплачивается определенная денежная сумма),
- доказательственная (задатком подтверждается заключение основного договора),
- обеспечительная.

Задаток влечет неблагоприятные последствия для той стороны основного обязательства, которая не исполнит обязательство надлежащим образом. Если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны. Если за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка.

Сверх того, сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка, если в договоре не предусмотрено иное (ст. 381 Гражданского кодекса РФ).

### **Прекращение обязательств**

Обязательства прекращаются **в силу определенных юридических фактов. Так, обязательства прекращаются в следующих случаях:**

- надлежащего исполнения обязательства,
- отступного. По соглашению сторон обязательство может быть прекращено предоставлением взамен исполнения отступного (уплатой денег, передачей имущества и т.п.),
- новации. Обязательство прекращается соглашением сторон о замене первоначального обязательства, существовавшего между ними, другим обязательством между теми же лицами, предусматривающим иной предмет или способ исполнения,
- прощения долга. Обязательство прекращается освобождением кредитором должника от лежащих на нем обязанностей, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора
- и в других случаях.

### **6.2. Гражданско-правовой договор**

В соответствии со ст. 420 Гражданского кодекса РФ **договором признается** соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Договор принято рассматривать в трех значения:

1) **как сделку**. В связи с этим к договорам применяются правила о двух- и многосторонних сделках.

2) **как обязательство**. К обязательствам, возникшим из договора, применяются общие положения об обязательствах, если иное не предусмотрено специальными нормами Гражданского кодекса РФ о договорах.

3) **как документ**, в котором зафиксированы права и обязанности сторон, если договор требует письменной формы.

Одним из основных принципов заключения договоров является принцип **свободы договора**. Граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена

**Виды договоров**. В научной литературе приводятся различные классификации договоров.

1) в зависимости от количества сторон различают двусторонние и многосторонние (например, договоры простого товарищества),

2) в зависимости от предоставления встречного удовлетворения – возмездные и безвозмездные (например, договор дарения, ссуды и др.),

3) в зависимости от субъектного состава – предпринимательские (т.е. когда в качестве сторон выступают субъекты предпринимательской деятельности) и договоры с участием потребителей (т.е. когда в качестве одной из сторон выступает гражданин, приобретающий товары, работы, услуги для личных нужд, не связанных с предпринимательской деятельностью),

4) предусмотренные и не предусмотренные законодательством (например, договор о передаче ноу-хау),

5) и другие.

### **Заключение договора**

Для заключения гражданско-правового договора необходимо достигнуть соглашения по всем существенным условиям договора и придать договору соответствующую форму.

**Существенные условия договора** – это условия, без которых договор считается незаключенным. К ним относятся:

- условия о предмете (например, предметом договора купли-продажи является имущество, передаваемое по договору, подряда – работы и их результат),

- условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные (например, в соответствии со ст. 31 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» к существенным условиям авторского договора относятся: способы использования произведения

(конкретные права, передаваемые по данному договору); срок и территорию, на которые передается право; размер вознаграждения и (или) порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования произведения, порядок и сроки его выплаты),

- условия, которые названы в законе или иных правовых актах как необходимые для договоров данного вида (например, согласно абз. 3 п. 3 ст. 31 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» если в авторском договоре об издании или ином воспроизведении произведения вознаграждение определяется в виде фиксированной суммы, то в договоре должен быть установлен максимальный тираж произведения. Условие о максимальном тираже произведения является необходимым условием).,

- условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (п. 1 ст. 432 Гражданского кодекса РФ).

В договоре присутствуют не только существенные, но и другие условия.

**Порядок заключения договора включает в себя следующие стадии.**

1. Оферта.

- адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определено и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение (например, в виде оферты может быть представлен проект договора, подписанный оферентом).

2. Акцепт.

- ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

Акцепт должен быть

- полным,

- безоговорочным,

- совершенным в срок, установленный в оферте.

В том случае, если акцепт содержит какие-либо новые условия по сравнению с установленными в оферте, т.е. не является полным и безоговорочным, то такой акцепт считается новой офертой.

Акцепт может быть также выражен в виде действий по выполнению указанных в оферте условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п.

Договор признается заключенным:

- в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта.
- с момента передачи соответствующего имущества.
- с момента его регистрации, договора.

### **6.3. Отдельные виды обязательств. Обязательства по передаче имущества в собственность**

Особенностью обязательств по передаче имущества в собственность являются переход материальных благ от одних лиц к другим на праве собственности либо ином вещном праве (хозяйственного ведения, оперативного управления). Наряду с материальными благами в рамках данных обязательств могут переходить имущественные права, в частности, право приобретения квартиры в строящемся доме.

Основаниями возникновения данных обязательств являются договоры:

- купли-продажи,
- мены,
- дарения,
- ренты.

Данные договоры являются производными способами возникновения права собственности приобретателей. Для бывших собственников данные договоры являются основаниями прекращения права собственности.

### **Договор купли-продажи и его разновидности**

В соответствии с п. 1 ст. 454 Гражданского кодекса РФ по **договору купли-продажи** одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

**Предметом** договора выступают любые вещи, кроме вещей, изъятых из гражданского оборота. Условие договора купли-продажи о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара.

#### **Обязанности продавца:**

- передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи.
- передать покупателю принадлежности вещи, а также относящиеся к ней документы.
- передать покупателю товар свободным от любых прав третьих лиц, за исключением случая, когда покупатель согласился принять

товар, обремененный правами третьих лиц (например, покупатель согласился приобрести квартиру, обремененную правами нанимателей, проживающих в этой квартире).

- передать покупателю товар, качество которого соответствует договору купли-продажи. Продавец отвечает за недостатки товара, если покупатель докажет, что недостатки товара возникли до его передачи покупателю или по причинам, возникшим до этого момента.

- передать покупателю товар, соответствующий условиям договора купли-продажи о комплектности,

- передать покупателю товар в таре и (или) упаковке, за исключением товара, который по своему характеру не требует затаривания и (или) упаковки,

В случае нарушения условия о качестве товара и передаче товара без упаковки (тары) покупатель вправе по своему выбору потребовать от продавца:

- соразмерного уменьшения покупной цены;
- безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок;
- возмещения своих расходов на устранение недостатков товара.

В случае существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков) покупатель вправе по своему выбору;

- отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы;

- потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору.

#### **Обязанности покупателя:**

- принять переданный ему товар, за исключением случаев, когда он вправе потребовать замены товара или отказаться от исполнения договора купли-продажи,

- оплатить товар по цене, предусмотренной договором купли-продажи, непосредственно до или после передачи ему продавцом товара.

**Виды договоров купли-продажи.** Гражданский кодекс РФ регулирует следующие виды договоров купли-продажи: договор розничной купли-продажи, поставки, поставки товаров для государственных нужд, контрактации, энергоснабжения, продажи недвижимости, предприятия.

## **Договор розничной купли-продажи**

В соответствии со ст. 492 Гражданского кодекса РФ по договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

### **Особенности договора розничной купли-продажи:**

1) продавцом является лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу,

2) предметом договора является товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью,

3) договор розничной купли-продажи является публичным договором,

4) к отношениям по договору розничной купли-продажи с участием покупателя-гражданина применяется законодательство о защите прав потребителей,

5) договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара. Отсутствие у покупателя указанных документов не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий,

6) дополнительные права покупателя, предусмотренные Гражданским кодексом РФ и законодательством о защите прав потребителей, в частности, право на информацию, право на обмен товара надлежащего качества в течение четырнадцати дней со дня покупки и другие.

## **Договор поставки товаров**

В соответствии со ст. 506 Гражданского кодекса РФ по договору поставки поставщик - продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

### **Особенности договора поставки:**

1) сторонами договора (поставщиком и покупателем) выступают лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность,

2) предметом договора выступают товары для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием,

3) особый порядок заключения договора в части урегулирования споров, возникающих при заключении договора (ст. 507 Гражданского кодекса РФ),

4) существенными условиями договора являются условия о предмете и сроках поставки.

Разновидностью договора поставки является **поставка товаров для государственных нужд**.

Согласно ст. 525 Гражданского кодекса РФ поставка товаров для государственных нужд осуществляется на основе государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных нужд. Государственными нуждами признаются определяемые в установленном законом порядке потребности Российской Федерации или субъектов Российской Федерации, обеспечиваемые за счет средств бюджетов и внебюджетных источников финансирования.

### **Контрактация**

В соответствии со ст. 535 Гражданского кодекса РФ по договору контрактации производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю - лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи.

### **Энергоснабжение**

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

**Предметом договора** энергоснабжения является энергия (электрическая, тепловая), которая обладает определенными свойствами, в частности, 1) электроэнергию невозможно накапливать в значительных количествах и хранить; 2) электроэнергию возможно

передавать только через присоединенную сеть; 3) для приема энергии у покупателя должны быть технические устройства для подключения к энергосетям энергоснабжающей организации и другие.

### **Продажа недвижимости**

Согласно ст. 549 Гражданского кодекса РФ по **договору купли-продажи недвижимого имущества** (договору продажи недвижимости) продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение, квартиру или другое недвижимое имущество.

Особенности договора продажи недвижимости:

1) Предметом договора продажи недвижимости выступает недвижимое имущество, предусмотренное ст. 130 Гражданского кодекса РФ: земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения. К недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты.

2) Существенными условиями договора продажи недвижимости являются предмет (в том числе объекты незавершенного строительства) и цена. Существенным условием договора продажи жилого дома является перечень лиц с указанием их прав на пользование продаваемым жилым помещением. При отсутствии таких условий, договор считается незаключенным.

3) Форма договора продажи недвижимости должна быть письменной в виде одного документа, подписанного сторонами. Договор купли-продажи недвижимости, за исключением жилых помещений, считается заключенным с момента подписания сторонами единого документа, в котором сформулированы все существенные условия. В противном случае договор считается ничтожным.

4) Передача объекта недвижимости должна быть отражена в передаточном акте или ином документе, подписанным обеими сторонами. До фактической передачи договор считается неисполненным.



## Продажа предприятия

В соответствии со ст. 559 Гражданского кодекса РФ по договору продажи предприятия продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс, за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам.

### Особенности продажи предприятия

1) Договор продажи предприятия заключается в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение формы договора продажи предприятия влечет его недействительность. Договор продажи предприятия подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации.

2) К договору продажи предприятия должны быть приложены следующие документы:

- акт инвентаризации,
- бухгалтерский баланс,
- заключение независимого аудитора о составе и стоимости предприятия,
- перечень всех долгов (обязательств), включаемых в состав предприятия, с указанием кредиторов, характера, размера и сроков их требований (ст. 561 Гражданского кодекса РФ).

3) Предприятие считается переданным покупателю со дня подписания передаточного акта обеими сторонами. С этого момента на покупателя переходит риск случайной гибели или случайного повреждения имущества, переданного в составе предприятия. Право собственности на предприятие переходит с момента государственной регистрации, в связи с чем момент перехода риска случайной гибели и права собственности не совпадают.

## Договор мены

В соответствии со ст. 567 Гражданского кодекса РФ **по договору мены** каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой.

Каждая из сторон одновременно выступает и в качестве продавца и в качестве покупателя, поэтому к договору мены подлежат применению правила о договоре купли-продажи, если это не противоречит существу отношений мены.

## Договор дарения

**В соответствии со ст. 572 Гражданского кодекса РФ по договору дарения** одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом.

Договор дарения является безвозмездным. Существенным условием договора дарения является предмет. Предметом договора дарения может выступать:

- вещь,
- имущественное право (требование) к себе,
- имущественное право (требование) к третьему лицу,
- освобождение от имущественной обязанности перед собой,
- освобождение от имущественной обязанности перед третьим лицом.

### Форма договора дарения

Дарение, сопровождаемое передачей дара одаряемому, может быть совершено устно.

Договор дарения движимого имущества должен быть совершен в письменной форме в случаях, когда:

- дарителем является юридическое лицо, и стоимость дара превышает пять установленных законом минимальных размеров оплаты труда;
- договор содержит обещание дарения в будущем.

Договор дарения недвижимого имущества подлежит государственной регистрации (ст. 574 Гражданского кодекса РФ).

Гражданский кодекс РФ предусматривает случаи запрета, ограничения, отмены дарения.

Так, не допускается дарение, за исключением обычных подарков, стоимость которых не превышает пяти установленных законом минимальных размеров оплаты труда:

- 1) от имени малолетних и граждан, признанных недееспособными, их законными представителями;
- 2) работникам лечебных, воспитательных учреждений, учреждений социальной защиты и других аналогичных учреждений гражданами, находящимися в них на лечении, содержании или воспитании, супругами и родственниками этих граждан;
- 3) государственным служащим и служащим органов муниципальных образований в связи с их должностным положением или в связи с исполнением ими служебных обязанностей;

4) в отношениях между коммерческими организациями, в частности, не допускается дарение, за исключением обычных подарков, стоимость которых не превышает пяти установленных законом минимальных размеров оплаты труда от имени малолетних и граждан, признанных недееспособными, их законными представителями (ст. 575 Гражданского кодекса РФ).

### **Договор ренты и его виды**

В соответствии с п. 1 ст. 583 Гражданского кодекса РФ по **договору ренты** одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме.

По договору ренты получатель ренты передает имущество в собственность как при купле-продаже, а платежи при этом выплачиваются периодически, иногда в течение неопределенного периода времени (постоянная рента), что выгодно для плательщика. У получателя ренты сохраняются определенные права на предмет договора (обеспечение выплаты ренты), хотя право собственности переходит плательщику ренты.

#### **Стороны договора:**

- **получателями ренты** могут быть в некоторых случаях только граждане (пожизненная рента и договоре пожизненного содержания с иждивением как разновидности пожизненной ренты), получателями постоянной ренты могут быть также некоммерческие организации.

- **плательщиками ренты** могут быть любые граждане и юридические лица.

**Форма** договор ренты - нотариальная. В противном случае договор является ничтожным. Если предметом договора ренты является недвижимое имущество, то договор требует государственной регистрации. Договор ренты подлежит регистрации как обременение недвижимого имущества.

### **Виды договор ренты**

*Основной особенностью договора постоянной ренты является бессрочный характер. Прекращение договора возможно путем выкупа по инициативе плательщика или получателя ренты.*

Отказ плательщика ренты от дальнейшей выплаты путем ее выкупа действителен при условии, что он заявлен в письменной форме не позднее чем за три месяца до прекращения выплаты ренты или за

более длительный срок, предусмотренный договором постоянной ренты. При этом обязательство по выплате ренты не прекращается до получения всей суммы выкупа получателем ренты, если иной порядок выкупа не предусмотрен договором.

Получатель постоянной ренты вправе требовать выкупа ренты плательщиком в случаях, когда:

- плательщик ренты просрочил ее выплату более чем на один год, если иное не предусмотрено договором постоянной ренты;
- плательщик ренты нарушил свои обязательства по обеспечению выплаты ренты;
- плательщик ренты признан неплатежеспособным либо возникли иные обстоятельства, очевидно свидетельствующие, что рента не будет выплачиваться им в размере и в сроки, которые установлены договором;
- недвижимое имущество, переданное под выплату ренты, поступило в общую собственность или разделено между несколькими лицами;
- в других случаях, предусмотренных договором (ст. 593 Гражданского кодекса РФ).

***Особенностью договора пожизненной ренты является срочный характер действия договора, который ограничен периодом жизни получателя ренты.***

***Договор пожизненного содержания с иждивением является разновидностью договора пожизненной ренты.***

По договору пожизненного содержания с иждивением получатель ренты - гражданин передает принадлежащие ему жилой дом, квартиру, земельный участок или иную недвижимость в собственность плательщика ренты, который обязуется осуществлять пожизненное содержание с иждивением гражданина и (или) указанного им третьего лица (лиц) (п. 1 ст. 601 Гражданского кодекса РФ).

Предметом договора пожизненного содержания с иждивением может выступать только недвижимое имущество, минимальный размер рентных платежей – два минимальных размера оплаты труда. Плательщик может отчуждать имущество только с предварительного согласия получателя ренты.

#### ***6.4. Обязательства по передаче имущества в пользование***

**Обязательства по передаче имущества в пользование** опосредуют передачу имущества от собственника другому лицу на определенное время без перехода права собственности. По истечении определенного договором времени имущество возвращается собственнику. Такое использование позволяет собственнику имущества получать доход, а арендатору использовать имущество, не приобретая его в собственность, т.е. без дополнительных затрат. Предметом таких

договоров могут быть исключительно индивидуально-определенные вещи.

## **Договор аренды и его разновидности**

Договор аренды является одним из наиболее распространенных договоров в гражданском праве. В соответствии с п. 1 ст. 606 Гражданского кодекса РФ по договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.

**Существенным условием** договора аренды является предмет договора. В качестве **предмета договора** аренды могут выступать:

- земельные участки,
- другие обособленные природные объекты,
- предприятия,
- другие имущественные комплексы,
- здания, сооружения,
- оборудование, транспортные средства
- и другие вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования (непотребляемые вещи).

Если срок аренды в договоре не определен, договор аренды считается заключенным на неопределенный срок. В этом случае каждая из сторон вправе в любое время отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону за один месяц, а при аренде недвижимого имущества за три месяца.

**Форма договора аренды** зависит от срока действия договора и предмета договора. Договор аренды здания, сооружения на срок более года, а если хотя бы одной из сторон договора является юридическое лицо, независимо от срока, должен быть заключен в письменной форме. Договор аренды недвижимого имущества подлежит государственной регистрации, если иное не установлено законом (ст. 609 Гражданского кодекса РФ).

## **Обязанности сторон**

### **Обязанности арендодателя:**

- предоставить арендатору имущество в состоянии, соответствующем условиям договора аренды и назначению имущества, а также с принадлежностями и необходимыми документами,
- предоставить необходимые для использования имущества документы. Если арендодатель передал арендатору имущество без документов, отсутствие которых исключает эксплуатацию объекта аренды, арендная плата не подлежит взысканию.

- производить за свой счет капитальный ремонт переданного в аренду имущества.

#### **Обязанности арендатора:**

- своевременно вносить арендную плату,
- пользоваться арендованным имуществом в соответствии с условиями договора аренды, а если такие условия в договоре не определены, в соответствии с назначением имущества,
- поддерживать имущество в исправном состоянии, производить за свой счет текущий ремонт и нести расходы на содержание имущества, если иное не установлено законом или договором аренды.
- при прекращении договора аренды вернуть арендодателю имущество в том состоянии, в котором он его получил, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором.

#### **Прекращение договора аренды возможно:**

1) по истечении срока действия договора. Если арендатор продолжает пользоваться имуществом после истечения срока договора при отсутствии возражений со стороны арендодателя, договор считается возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок,

2) досрочное расторжение договора допускается как по требованию арендодателя, так и арендатора при существенном нарушении условий договора другой стороной (ст. 619, 620 Гражданского кодекса РФ). Так, например, по требованию арендодателя договор аренды может быть досрочно расторгнут судом в случаях, когда арендатор:

- пользуется имуществом с существенным нарушением условий договора или назначения имущества либо с неоднократными нарушениями;
- существенно ухудшает имущество;
- более двух раз подряд по истечении установленного договором срока платежа не вносит арендную плату и т.д.

#### **Виды договора аренды**

**1) Договор проката** – это договор, по которому арендодатель, осуществляющий сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, обязуется предоставить арендатору движимое имущество за плату во временное владение и пользование (п. 1 ст. 626 Гражданского кодекса РФ).

#### **2) Договор аренды транспортных средств.**

Различают два вида аренды транспортных средств:

- с предоставлением услуг по управлению и технической эксплуатации (с экипажем) и

- без предоставления услуг по управлению и технической эксплуатации (без экипажа).

**По договору аренды (фрахтования на время) транспортного средства с экипажем** арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование и оказывает своими силами услуги по управлению им и по его технической эксплуатации (ст. 632 Гражданского кодекса РФ).

**По договору аренды транспортного средства без экипажа** арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование без оказания услуг по управлению им и его технической эксплуатации (ст. 642 Гражданского кодекса РФ).

Различия между договором аренды транспортного средства с экипажем и без экипажа заключаются в том, что все обязанности по текущему и капитальному ремонту, страхованию, ответственность перед третьими лицами, риск случайной гибели или повреждения (если за обстоятельства гибели не отвечает по закону или договору арендатор), оплата услуг экипажа в договоре аренды с экипажем несет арендодатель. Арендатор несет расходы, связанные с коммерческой эксплуатацией транспортного средства, в том числе расходы по оплате топлива, сборов.

### **3) Договор аренды недвижимости.**

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

**По договору аренды предприятия** в целом как имущественного комплекса, используемого для осуществления предпринимательской деятельности, арендодатель обязуется предоставить арендатору за плату во временное владение и пользование земельные участки, здания, сооружения, оборудование и другие входящие в состав предприятия основные средства, передать в порядке, на условиях и в пределах, определяемых договором, запасы сырья, топлива, материалов и иные оборотные средства, права пользования землей, водой и другими природными ресурсами, зданиями, сооружениями и оборудованием, иные имущественные права арендодателя, связанные с предприятием, права на обозначения, индивидуализирующие деятельность предприятия, и другие исключительные права, а также уступить ему права требования и перевести на него долги, относящиеся к предприятию (п. 1 ст. 656 Гражданского кодекса РФ).

### **4) Договор финансовой аренды (лизинга).**

**По договору финансовой аренды (договору лизинга)** арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить

арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей (ст. 665 Гражданского кодекса РФ).

В отличие от других договоров аренды договор финансовой аренды (лизинга) состоит в том, что арендодатель и приобретатель специально для арендатора необходимое ему оборудование или иное имущество, которое предоставляет ему в аренду, что представляет собой форму финансирования деятельности арендатора.

Договор финансовой аренды (лизинга) является предпринимательским. В качестве арендодателя и арендатора выступают лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность. Предмет договора предоставляется также для осуществления предпринимательской деятельности.

В договоре финансовой аренды (лизинга) участвуют три субъекта:

**лизингодатель (арендодатель)** - физическое или юридическое лицо, которое за счет привлеченных и (или) собственных средств приобретает в ходе реализации договора лизинга в собственность имущество и предоставляет его в качестве предмета лизинга лизингополучателю за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях во временное владение и в пользование с переходом или без перехода к лизингополучателю права собственности на предмет лизинга;

**лизингополучатель (арендатор)** - физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с договором лизинга обязано принять предмет лизинга за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях во временное владение и в пользование в соответствии с договором лизинга;

**продавец** - физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с договором купли-продажи с лизингодателем продает лизингодателю в обусловленный срок имущество, являющееся предметом лизинга. Продавец обязан передать предмет лизинга лизингодателю или лизингополучателю в соответствии с условиями договора купли-продажи. Продавец может одновременно выступать в качестве лизингополучателя в пределах одного лизингового правоотношения.

### **Договор найма жилого помещения**

В соответствии с п. 1 ст. 671 Гражданского кодекса РФ по **договору найма жилого помещения** одна сторона - собственник жилого помещения или управомоченное им лицо (наймодатель) - обязуется предоставить другой стороне (нанимателю) жилое помещение за плату во владение и пользование для проживания в нем.



Отношения, возникающие из договора найма жилого помещения, регулируются главой 35 Гражданского кодекса РФ, Жилищным кодексом РСФСР от 24 июня 1983 г.<sup>17</sup>, другими нормативными правовыми актами.

Договор найма жилого помещения заключается исключительно в целях проживания в жилом помещении. В качестве нанимателя выступает всегда физическое лицо, которое заключает договор с целью проживания в жилом помещении. Юридическим лицам жилое помещение может быть предоставлено во владение и (или) пользование на основе договора аренды или иного договора. Юридическое лицо может использовать жилое помещение только для проживания граждан.

Договор найма жилого помещения является возмездным, консенсуальным, двусторонним.

Виды договора найма жилого помещения:

- договор социального найма,
- договор коммерческого найма.

**Договор социального найма** заключается при предоставлении гражданам жилых помещений, принадлежащих государству и муниципальным образованиям (жилые помещения, находящиеся в государственном и муниципальном жилищном фонде).

**Договор социального найма** заключается по основаниям, на условиях и в порядке, предусмотренном жилищным законодательством. Договор коммерческого найма регулируется Гражданским кодексом РФ.

**Договор коммерческого найма** заключается в отношении жилых помещений, принадлежащим на праве собственности физическим или юридическим лицам, с целью извлечения прибыли. Так, в соответствии с абз. 3 п. 2 ст. 288 Гражданского кодекса РФ жилые помещения могут сдаваться их собственниками для проживания на основании договора.

### **Договор безвозмездного пользования (ссуды)**

**Договор безвозмездного пользования (ссуды)** - договор, по которому одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает вещь в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю), а ссудополучатель обязуется вернуть ту же вещь в том же состоянии, в котором он эту вещь получил с учетом нормального износа либо в ином состоянии, обусловленном договором (ст. 689 Гражданского кодекса РФ).

---

<sup>17</sup> Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР, 1983 г., № 26, ст. 883.

Рассматриваемый договор является безвозмездным. Договор ссуды в отличие от договора аренды применяется в сферах, не являющихся предпринимательскими.

### **6.5. Обязательства по производству работ**

Основной **особенностью обязательств по производству работ** является цель обязательств – выполнить определенную работу, достигнув материального результата. Важное значение имеют не работы сами по себе, а именно материальный результат. Результат работы может быть отделен от процесса работы и подлежит передаче заказчику. Основанием возникновения обязательств по производству работ являются подрядные договоры.

Подрядные договоры имеют много общего с трудовыми договорами, заключаемыми в соответствии с трудовым законодательством. Так, по трудовому договору работодатель обязуется предоставить работнику работу и своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату. По договору подряда подрядчик также должен выполнить определенную работу, за что получает соответствующее вознаграждение. В то же время договор подряда и трудовой договор имеют существенные различия:

1) В трудовом договоре важное значение имеет выполнение работником определенной трудовой функции в соответствии со специальностью, квалификацией и должностью. В договоре подряда значение имеет достижение материального результата.

2) Работник по трудовому договору должен сам выполнять работу, а по договору подряда – подрядчик вправе привлекать к исполнению других лиц (субподрядчиков), если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить работу лично.

3) В обязанности работника по трудовому договору входит подчинение правилам трудового распорядка, подрядчик не зависит от заказчика при определении способа выполнения заказа (время выполнения, порядок выполнения и т.д.).

4) В том случае, если для работника место его работы является основным, то он обязан представить трудовую книжку, что не требуется по договору подряда.

5) Существенным условием договора подряда является срок выполнения работ. Трудовой договор может быть заключен на неопределенный срок. Срочный трудовой договор заключается в случаях, когда трудовые отношения не могут быть установлены на неопределенный срок с учетом характера предстоящей работы или условий ее выполнения.

6) По договору подряда подрядчик может выполнять работы из своих материалов, а по трудовому договору работник осуществляет работы средствами и из материалов работодателя.

7) Право собственности на результаты работ, созданные по трудовому договору, принадлежат работодателю, а по договору подряда до момента принятия работы вещь принадлежит на праве собственности подрядчику.

8) Работа по трудовому договору выполняется из материалов на оборудовании работодателя, по договору подряда работа выполняется иждивением подрядчика – из его материалов, его силами и средствами, если иное не предусмотрено договором подряда.

9) По договору подряда подрядчик несет по общему правилу полную ответственность, работник по трудовому договору несет ответственность в размере ежемесячной заработной платы, если иное не предусмотрено законодательством.

10) Работник по трудовому договору имеет соответствующие права, гарантии, компенсации, льготы, которыми не обладает подрядчик по договору подряда, в частности, право на отпуск.

11) Работодатель по трудовому договору обязан производить соответствующие отчисления во внебюджетные фонды (пенсионный фонд и другие). У заказчика такой обязанности нет.

### **Договор подряда**

**По договору подряда** одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его (п. 1 ст. 702 Гражданского кодекса РФ).

Подрядчик вправе при выполнении работ привлекать других лиц, поручая им выполнение части работ, если из закона или договора не вытекает обязанность подрядчика лично исполнить предусмотренную договором работу. В этом случае подрядчик становится **генеральным подрядчиком**, а привлеченное лицо - **субподрядчиком**.

**Существенными условиями** договора подряда являются предмет и сроки.

**Предметом** договора является как сама работа, так и ее овеществленный результат. Договор подряда заключается на изготовление или переработку (обработку) вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику.

Другим существенным условием является условие о **сроке**. В договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

Цена не является существенным условием и состоит из компенсации издержек и вознаграждения подрядчику. Цена может быть

приблизительной или твердой. При отсутствии других указаний в договоре подряда цена работы считается твердой.

Приблизительная цена может быть изменена в случае необходимости в проведении дополнительных работ и по этой причине в существенном превышении определенной приблизительно цены работы. Подрядчик обязан своевременно предупредить об этом заказчика. Заказчик, не согласившийся на превышение указанной в договоре подряда цены работы, вправе отказаться от договора. В этом случае подрядчик может требовать от заказчика уплаты ему цены за выполненную часть работы. Подрядчик, своевременно не предупредивший заказчика о необходимости превышения указанной в договоре цены работы, обязан выполнить договор, сохраняя право на оплату работы по цене, определенной в договоре.

#### **Обязанности подрядчика:**

- 1) Выполнить работу в срок.
- 2) Предупредить заказчика об обстоятельствах, предусмотренных ст. 716 Гражданского кодекса РФ, и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении:
  - непригодности или недоброкачества предоставленных заказчиком материала, оборудования, технической документации или переданной для переработки (обработки) вещи;
  - возможных неблагоприятных для заказчика последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы;
  - иных не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок.
- 3) Выполнить работу надлежащим образом, качество которой должно соответствовать условиям договора в течение всего гарантийного срока.
- 4) Передать заказчику вместе с результатом работы информацию, касающуюся эксплуатации или иного использования предмета договора подряда,
- 5) Возвратить материалы, оборудование, предоставленные заказчиком в случае расторжения заказчиком договора

#### **Обязанности заказчика:**

- 1) предоставить материалы и необходимую документацию,
- 2) оплата работы, которая производится после окончательной сдачи результатов работы. Предварительная оплата может быть предусмотрена в договоре,
- 3) принять результат работы.

## Виды договора подряда

**1) Договор бытового подряда** – это договор, по которому подрядчик, осуществляющий соответствующую предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную удовлетворять бытовые или другие личные потребности заказчика, а заказчик обязуется принять и оплатить работу.

В качестве подрядчика выступает коммерческая организация или предприниматель, заказчиком выступает гражданин, целью которого является удовлетворения своих бытовых или личных потребностей. Предметом договора является выполненная работа предназначена для удовлетворения бытовых и других личных потребностей заказчика.

Заказчик может в любое время отказаться от договора, уплатив часть установленной цены пропорциональной части выполненной работы, возместив причиненные убытки в пределах разницы между всей ценой и выплаченной суммой.

К договору бытового подряда применяются нормы о защите прав потребителей. В частности, в случае нарушения установленных сроков выполнения работы исполнитель уплачивает потребителю за каждый день (час, если срок определен в часах) просрочки неустойку (пеню) в размере трех процентов цены выполнения работы, а если цена выполнения работы (оказания услуги) договором о выполнении работ (оказании услуг) не определена - общей цены заказа (п. 5 ст. 28 Закона РФ «О защите прав потребителей»).

### **2) Строительный подряд.**

В соответствии с п. 1 ст. 740 Гражданского кодекса РФ по **договору строительного подряда** подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену.

Предметом договора выступают строительные работы, которые заключаются:

- выполнении строительно-монтажных и иных работ по договору в целом (строительство здания, сооружения, жилого дома или иного объекта);
- выполнении отдельных комплексов монтажных и иных специальных строительных работ;
- выполнении пусконаладочных работ.

- по согласованию сторон по правилам о договоре строительного подряда могут осуществляться и работы по капитальному ремонту зданий и сооружений (ст. 740 Гражданского кодекса РФ).

### **3) Подряд на выполнение проектных и изыскательских работ.**

В соответствии со ст. 758 Гражданского кодекса РФ по договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат.

### **4) Подрядные работы для государственных нужд.**

По государственному контракту на выполнение **подрядных работ для государственных нужд** подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непромышленного характера работы и передать их государственному заказчику, а государственный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату ( п. 2 ст. 763 Гражданского кодекса РФ).

В качестве **государственного заказчика** выступает государственный орган, обладающий необходимыми инвестиционными ресурсами, или организация, наделенная соответствующим государственным органом правом распоряжаться такими ресурсами,

## ***6.6. Обязательства по использованию прав на объекты интеллектуальной собственности***

Исключительные права как и материальные блага могут участвовать в гражданском обороте, могут быть предметом сделок, переходить по наследству, в результате реорганизации юридического лица. Исключительные права могут выступать в качестве предмета залога, хотя закон этого прямо не предусматривает. Во многих странах есть реальная возможность получить кредит под залог исключительных прав. Например, активы многих компаний, разрабатывающих программы для ЭВМ, часто включают в себя авторские права и права на товарные знаки, поэтому при получении кредита, такие компании могут представить в качестве обеспечения гарантии своих прав на объекты интеллектуальной собственности.

В соответствии с п. 6 ст. 66 Гражданского кодекса РФ вкладом в имущество хозяйственного товарищества или общества могут быть не только материальные объекты, но и имущественные права либо иные

права, имеющие денежную оценку, в том числе права на объекты интеллектуальной собственности.

Наиболее распространенным способом передачи прав на объекты интеллектуальной собственности являются договоры.

В зарубежной практике выделяют три основных разновидности договоров, опосредующих передачу технологий<sup>18</sup>. Это так называемая купля-продажа исключительных прав на изобретение либо другой объект, лицензионных контракт и договор о передаче ноу-хау.

К договорам об использовании прав на объекты интеллектуальной собственности относятся:

- Авторские договоры, включая договор заказа.
- Договоры о передаче смежных прав.
- Патентно-лицензионные договоры на объекты промышленной собственности.
- Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ.
- Договоры коммерческой концессии (договоры франчайзинга).
- Договор о передаче ноу-хау, в рамках которого передаются не исключительные права на информация, на которую распространяется лишь фактическая монополия.

Кроме того, договоры рассматриваемого класса могут быть подразделены по объему передаваемых прав на договоры об уступке исключительных прав, договоры о передаче исключительных прав и договоры о передаче неисключительных прав.

Указанные типы договоров могут быть классифицированы на виды и подвиды. Так, патентно-лицензионные договоры делятся на договоры об уступке патента (свидетельства) и лицензионные договоры, которые в свою очередь делятся в зависимости от особенностей лицензии на исключительные, неисключительные, принудительные, полные и т.п.

Авторские договоры именуется с учетом способов использования произведений издательскими, постановочными, сценарными и т.п. Кроме того, рассматриваемые договоры могут быть классифицированы по другим основаниям: по объектам прав, по характеру передаваемых прав на охраняемые объекты, по форме совершения сделки и т.д.

### **Авторские договоры**

Правовая сущность авторского договора состоит в передаче имущественных авторских прав правообладателем пользователю на определенных условиях.

---

<sup>18</sup> Intellectual Property Reading Material. Geneva, 1995. P. 67-71.

Ст. 30 ЗоАП предусматривает понятия авторского договора о передаче исключительных прав и авторского договора о передаче неисключительных прав. **Авторский договор о передаче исключительных прав** разрешает использование произведения определенным способом в установленных договором пределах только лицу, которому названные права передаются, и предоставляет такому лицу право запрещать подобное использование произведения другим лицам. При этом автор обязуется не передавать право на использование произведения другим лицам без согласия приобретателя исключительных прав. Нарушение данной обязанности может повлечь ответственность автора вплоть до расторжения договора и взыскания выплаченного вознаграждения. **Авторский договор о передаче неисключительных прав** – это авторский договор, по которому правообладатель разрешает пользователю использование произведения наравне с обладателем исключительных прав, передавшим такие права, и (или) другим лицам, получившим разрешение на использование этого произведения таким же способом.

Особой разновидностью авторских договоров является **договор заказа**, по которому автор обязуется создать произведение в соответствии с условиями договора и передать его заказчику. Предметом авторского договора заказа является само произведение, описание которого должно быть дано в договоре. В описание могут быть включены: вид произведения, тема, жанр, объем, структура и другие элементы.

**Содержание авторских договоров.** Ст. 31 ЗоАП называет в качестве существенных следующие условия.

1) Способ использования произведения - конкретные права, передаваемые по договору. Если из текста договора не вполне понятно, какие права передаются исключительные или нет, то действует презумпция передачи неисключительных прав. В предмет договора входит также указание на само произведение, права на которое передаются:

2) Срок, на который передаются права.

3) Территория, на которой может осуществляться использование произведения.

4) Размер вознаграждения и /или/ порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования.

5) Срок выплаты вознаграждения.

6) Другие условия, которые стороны сочтут существенными.

Одним из важнейших условий авторского договора является условие о **вознаграждении**. ЗоАП в общем перечне авторских правомочий, предусмотренных ст.ст. 15,16, это право прямо не называет, хотя в большинстве случаев оно является наиболее важным.



В авторском договоре может быть указан конкретный размер вознаграждения в виде фиксированной суммы (**паушальный платеж**) или **роялти** (% от дохода, получаемого пользователем от использования авторских прав, например, в виде процентов от выпущенного тиража книг) либо порядок его определения, а также сроки выплаты. При отсутствии этих условий договор считается незаключенным.

Особым условием авторских договоров является **условие об ответственности**. Ответственность по авторскому договору является гражданско-правовой. В соответствии со ст. 34 ЗоАП сторона, не исполнившая или ненадлежащим образом исполнившая обязательства по авторскому договору, обязана возместить убытки, причиненные другой стороне, включая упущенную выгоду. Из этого правила есть исключение: если автор не представил заказное произведение в соответствии с условиями договора заказа, он обязан возместить реальный ущерб, причиненный заказчику. Таким образом, если автора «не посетило вдохновение» и он не смог создать на заказ произведение, то он не должен возмещать причиненные издательству (или иному пользователю) убытки в виде упущенной выгоды. Кроме того, поскольку для автора, не являющегося субъектом предпринимательской деятельности, ответственность наступает при наличии вины (п. 1 ст. 401 Гражданского кодекса), то в данной ситуации автор не несет никакой ответственности. Если же автор создал произведение, но передал его другому пользователю, то он несет ответственность в виде возмещения реального ущерба.

**Форма авторского договора.** Для того, чтобы авторский договор был признан заключенным, необходимо, чтобы он приобрел форму, предусмотренную законодательством.

Авторский договор должен быть заключен в письменной форме. Исключение составляют договоры об использовании произведения в периодической печати. Для таких договоров предусмотрена устная форма. В науке существует мнение, что «указанная сфера охватывает не только периодическую печать, а всю сферу средств массовой информации, куда кроме периодической печати входят также радио и телевидение»<sup>19</sup>.

Особая форма авторских договоров предусматривается в отношении программ для ЭВМ и баз данных. При продаже и предоставлении массовым пользователям доступа к программам для ЭВМ и базам данных допускается применение особого порядка заключения договоров в виде конклюдентных действий путем изложения условий договора на передаваемых экземплярах программ для ЭВМ и баз данных - «оберточные» лицензии. В «оберточной» лицензии указывается, что вскрытием упаковки экземпляра программы

---

<sup>19</sup> Гаврилов Э.П. Комментарий к Закону Российской Федерации «Об авторском праве и смежных правах». М., 1996. С. 129.

для ЭВМ или базы данных пользователь выражает свое согласие с условиями данной лицензии. В качестве условий, характеризующих способ использования произведения, обычно указывают недопустимость использования данного экземпляра произведения более, чем на одной ЭВМ или более, чем одним пользователем в сети одновременно.

Авторские договоры не требуют какой-либо регистрации. Договоры о полной или частичной передаче исключительного права на программы для ЭВМ и базы данных в соответствии с п.5 ст. 13 Закона РФ «О правовой охране программ для ЭВМ и баз данных могут быть зарегистрированы по соглашению сторон в Патентном ведомстве.

### **Договоры о передаче смежных прав**

Договоры в сфере смежных прав являются сравнительно новыми договорами в сфере интеллектуальной собственности. Это обусловлено тем, что сами смежные права охраняются в Российской Федерации сравнительно недавно. Особенность данных договоров проявляется в их взаимосвязи с авторскими правоотношениями. Так, в соответствии с абзацем 2 п. 2 ст. 36 ЗоАП разрешение на использование постановки, полученное от режиссера-постановщика спектакля, не отменяет необходимости получения разрешения у других исполнителей, участвующих в постановке, а также у автора исполняемого произведения.

### **Виды договоров о передаче смежных прав**

**Договоры о передаче прав на исполнения.** Предметом договоров данной группы могут быть **права**, перечисленные в п. 2 ст. 37 ЗоАП, в частности право передавать в эфир или сообщать для всеобщего сведения по кабелю исполнение или постановку, записывать ранее не записанные исполнение или постановку и др. Договоры на использование этих прав заключаются исполнителем, а при исполнении коллективом исполнителей – руководителем такого коллектива.

**Договоры о передаче прав на фонограмму.** Предметом данного вида договоров являются права, перечисленные в п. 2 ст. 38 ЗоАП, в частности, право воспроизводить фонограмму, распространять экземпляры фонограммы, продавать, сдавать их в прокат и т.д. В соответствии с абзацем 2 п. 3 ст. 38 ЗоАП право на распространение экземпляров фонограммы путем сдачи их в прокат принадлежит производителю фонограммы независимо от права собственности на эти экземпляры и при передаче данного права, оно должно быть прямо указано в договоре.

**Договоры о передаче прав на передачи эфирного и кабельного вещания.** Организации эфирного и кабельного вещания могут передавать по договорам свои права, перечисленные в п. 2 ст. 40, п. 2 ст.

41 ЗоАП. В их числе право одновременно передавать в эфир (сообщать для всеобщего сведения по кабелю) свою передачу другой организации, записывать передачу, воспроизводить запись передачи и др.

### Патентно-лицензионные договоры

**Договоры об уступке патента.** Права на объекты промышленной собственности могут передаваться по договору. Исключительные права могут передаваться полностью или частично. Полная передача прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы, в том числе право предоставления лицензий, осуществляется по договору о передаче исключительного права (**договору об уступке патента**). Договор уступки патента требует государственной регистрации в Патентном ведомстве, в противном случае признается недействительным. Цель такой регистрации является в первую очередь недопустимость злоупотреблений со стороны правообладателя и продажи патента одновременно нескольким лицам.

**Лицензионный договор.** Второй способ передачи прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы – **лицензирование**, т.е. предоставление патентообладателем другому физическому или юридическому лицу разрешения на совершение в определенной стране в ограниченный период времени одного или более действий, на совершение которых имеет исключительное право патентообладатель объекта промышленной собственности (изобретения, полезной модели, промышленного образца), запатентованного в данной стране.

В ст. 13 Патентного закона РФ прямо закреплена обязанность любого лица, не являющегося патентообладателем, испрашивать лицензию, т.е. разрешение патентообладателя на использование охраняемых объектов промышленной собственности. По **лицензионному договору** патентообладатель (лицензиар) обязуется предоставить право на использование охраняемого объекта в объеме, предусмотренном договором, другому лицу (лицензиату), а последний принимает на себя обязанность вносить лицензиару обусловленные договором платежи и (или) осуществлять иные действия, предусмотренные договором. **Лицензиар** – это патентообладатель, который предоставляет права на использование охраняемого объекта в соответствии с условиями лицензии. В качестве **лицензиата** выступает пользователь, который приобретает право на использование охраняемого объекта в соответствии с условиями лицензии. Лицензиатом может быть как физическое, так и юридическое лицо.

**Виды лицензионных договоров.** Патентный закон предусматривает различные виды лицензионных договоров, а именно исключительные, неисключительные, открытые, принудительные лицензии.

В соответствии со ст.13 Патентного закона **при исключительной лицензии** лицензиату передается исключительное право на использование объекта промышленной собственности в пределах, оговоренных договором, с сохранением за лицензиаром права на его использование в части, не передаваемой лицензиату. Правовым последствием заключения такого договора является невозможность других лиц и даже патентообладателя использовать охраняемый объект теми способами, которые переданы по договору.

При **неисключительной лицензии** лицензиар, предоставляя лицензиату право на использование объекта промышленной собственности, сохраняет за собой все права, подтверждаемые патентом, в том числе и те, которые переданы лицензиату, а также права на предоставление лицензий третьим лицам.

**Принудительная лицензия.** В соответствии с п. 3 ст. 10 Патентного закона при неиспользовании или недостаточном использовании патентообладателем изобретения или промышленного образца в течение четырех лет, а полезной модели - в течение трех лет с даты выдачи патента, любое лицо, желающее и готовое использовать охраняемый объект промышленной собственности, в случае отказа патентообладателя от заключения лицензионного договора на условиях, соответствующих установившейся практике, может потребовать заключения с ним договора в принудительном порядке. Объем использования,

**Открытая лицензия** представляет собой официально публикуемое Патентным ведомством безотзывное заявление о предоставлении любому лицу права на использование объекта промышленной собственности (п. 2 ст. 13 Патентного закона). По существу такое заявление представляет собой публичную оферту. Пошлина за поддержание патента в силе снижается в этом случае на 50 процентов с года, следующего за годом опубликования сведений о таком заявлении, что представляет собой определенную льготу для правообладателей.

**Обязательная лицензия** выдается в случае, если патентообладатель не может использовать изобретение, полезную модель, промышленный образец, не нарушая при этом прав другого патентообладателя. В этом случае он вправе требовать от последнего заключения лицензионного договора путем обращения в суд с иском о предоставлении принудительной неисключительной лицензии на использование на территории Российской Федерации изобретения или полезной модели обладателя другого патента при условии, что изобретение, на которое он имеет исключительное право, представляет собой важное техническое достижение, имеющее существенные экономические преимущества перед изобретением или полезной моделью обладателя другого патента. В исковом заявлении должны

быть указаны условия предоставления такой лицензии, в том числе объем использования, размер, порядок и сроки платежей.

Еще одной разновидностью лицензии, не предусмотренной законодательством, но распространенной на практике, является **полная лицензия**, по которой лицензиат получает на определенный срок исключительные права на все способы использования охраняемого объекта. Этот договор во многом сходен с договором об уступке патента и отличается тем, что охранный документ (патент) фактически не передается и монополия на использование объекта ограничена определенным сроком.

Лицензионный договор как и договор об уступке патента должен быть заключен в письменной форме и подлежит государственной регистрации в Патентном ведомстве. Без такой регистрации договор считается недействительным.

**Содержание лицензионного договора** образуют условия о **предмете** договора (характер прав, передаваемых по договору, и объект, на который передаются права), **вознаграждение** лицензиару в виде роялти или паушального платежа либо их сочетания, **срок**, на который передаются права, и **территория** их действия.

### **Патентно-лицензионные договоры, предметом которых являются права на товарный знак**

**Предметом** патентно-лицензионных договоров могут быть не только права на изобретения, полезные модели и промышленные образцы, но и **права на средства индивидуализации предпринимателей**, подлежащие регистрации. Исключения составляют наименования мест происхождения товаров и коллективные товарные знаки, что объясняется их сущностью. Так, права на товарный знак могут быть переданы по договору о передаче исключительного права на товарный знак (**по договору об уступке товарного знака**) юридическому или физическому лицу-предпринимателю без образования юридического лица в отношении всех или части товаров, для которых он зарегистрирован. В качестве приобретателя прав могут выступать только юридические лица или физические лица, зарегистрированные в качестве предпринимателей.

Передача прав на товарный знак не допускается, если она может явиться причиной введения в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя.

Право на использование товарного знака может быть предоставлено владельцем товарного знака (лицензиаром) другому лицу (лицензиату) **по лицензионному договору** как на условиях исключительной, так и неисключительной лицензии. При этом лицензионный договор должен содержать условие о том, что качество

товаров лицензиата будет не ниже качества товаров лицензиара и что лицензиар будет осуществлять контроль за выполнением этого условия.

Договор об уступке товарного знака и лицензионный договор, как и договоры о передаче прав на изобретения, полезные модели и промышленные образцы регистрируются в Патентном ведомстве. Без этой регистрации они считаются недействительными.

Для лицензионных договоров о передаче прав на товарные знаки и знаки обслуживания **существенными условиями являются:**

- предмет договора (номер свидетельства на товарный знак, в отношении которого заключен договор);
- вид передачи товарного знака (уступка или лицензия);
- вид лицензии;
- территория действия передаваемых прав;
- срок действия передаваемых прав;
- товары, в отношении которых передаются права на товарный знак или предоставляется лицензия;
- условие о том, что качество товара лицензиата будет не ниже качества товара лицензиара и что лицензиар будет осуществлять контроль за выполнением этого условия.

### **Договор коммерческой концессии (франчайзинга)**

**Понятие и историческое развитие договора коммерческой концессии.** Современный Гражданский кодекс РФ впервые закрепил в главе 54 новый для российского законодательства институт договора коммерческой концессии, имеющий много общего с так называемым договором франчайзинга, характерным для англо-саксонской системы права.

Первый договор коммерческой концессии в России был зарегистрирован в Роспатенте 20 июня 1996 г. Это договор между компанией «Колгейт Палмолив» (США) и пользователем АО «Ком Палм» (РФ). Предметом договора является тридцать пять изобретений, по семи выданы патенты, семь промышленных образцов, и шестьдесят товарных знаков<sup>20</sup>.

Первые элементы франчайзинга стали практиковаться в США еще в середине прошлого века. В настоящее время в США франчайзинг охватывает 30% розничной торговли, в Австралии – 90%<sup>21</sup>.

Как самостоятельный объект правового регулирования договор франчайзинга рассматривается более, чем в восьмидесяти странах мира.

Ст. 1027 Гражданского кодекса определяет **договор коммерческой концессии** как договор, по которому одна сторона

<sup>20</sup> Еременко В.И., Евдокимова В.И. Совершенствование системы лицензирования в Европейском Союзе. // Патенты и лицензии. 1997. № 7. С. 31-36.

<sup>21</sup> Евдокимова В.И. Франшиза и договор коммерческой концессии. // Патенты и лицензии. 1998. № 1. С. 23-28.

(правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю, в том числе право на фирменное наименование и (или) коммерческое обозначение правообладателя, на охраняемую коммерческую информацию, а также на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав – товарный знак, знак обслуживания и т.д.

**Предметом** договора является комплекс исключительных прав, а также коммерческий опыт, знания, коммерческая информация правообладателя. Не является предметом договора так называемая «деловая репутация», хотя она и учитывается при определении цены договора.

В отличие от лицензионного договора предмет договора коммерческой концессии значительно шире, чем предмет лицензионного договора, и включает в себя комплекс исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности, и прежде всего право на фирменное наименование, а также может включать фактическую информацию, не подпадающую под правовую охрану режима исключительных прав. Исходя из этого, договор коммерческой концессии называют «комплексной лицензией»<sup>22</sup>.

**Форма договора коммерческой концессии.** В соответствии со ст. 1028 Гражданского кодекса РФ договор коммерческой концессии должен быть заключен в письменной форме под страхом признания недействительным, а также подлежит регистрации органом, осуществляющим регистрацию юридического лица или индивидуального предпринимателя, выступающего по договору в качестве правообладателя. Если правообладатель зарегистрирован в качестве юридического лица или индивидуального предпринимателя в иностранном государстве, регистрация договора коммерческой концессии производится органом, осуществляющим регистрацию юридического лица или индивидуального предпринимателя, являющегося пользователем.

**Субъектами договора коммерческой концессии** могут быть только коммерческие организации и граждане, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей, что отличает договор коммерческой концессии от иных договоров в сфере использования результатов интеллектуальной деятельности.

---

<sup>22</sup> Васканыян Р.Л., Волков С.И. Беседы о товарном знаке. Лицензирование. //Патенты и лицензии. 1993. № 9-10. С. 6-7.

### **К обязанностям правообладателя относятся:**

- предоставить права на фирменное наименование или коммерческое обозначение, а также исключительные права на другие результаты интеллектуальной деятельности;
- предоставить информацию ноу-хау, необходимую пользователю для осуществления прав;
- оказывать консультационные услуги, в частности, проинструктировать работников по вопросам, связанным с осуществлением исключительных прав;
- обеспечить регистрацию договора коммерческой концессии,
- оказывать пользователю постоянное техническое и консультационное содействие, если иное не предусмотрено договором;
- и др.

### **Обязанности пользователя:**

- использовать при осуществлении предусмотренной договором деятельности фирменное наименование и (или) коммерческое обозначение правообладателя указанным в договоре образом;
- обеспечивать соответствие качества производимых им на основе договора товаров, выполняемых работ, оказываемых услуг качеству аналогичных товаров, работ или услуг, производимых, выполняемых или оказываемых непосредственно правообладателем и др.;
- выплатить (выплачивать) вознаграждение;
- не разглашать секреты производства правообладателя и другую полученную от него конфиденциальную коммерческую информацию;
- может быть предусмотрена обязанность выдать определенное число субконцессий на соответствующей территории.

### **Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ (НИОКТР)**

**По договору на выполнение научно-исследовательских работ** исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а **по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ** - разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее.

**Предметом** данных договоров является не только передача соответствующих прав либо информации, но и сам процесс создания предусмотренного объекта.

В договорах данного вида достаточно важно определить, кому принадлежит право на использование объектов интеллектуальной собственности, созданных в результате выполнения договора. Это должно быть четко предусмотрено в самом договоре.



## Договор о передаче ноу-хау

Другим юридическим способом передачи и приобретения возможности использовать результаты интеллектуальной деятельности является передача ноу-хау. По данному **договору** пользователю передается незапатентованная информация **ноу-хау** на условиях, определяемых соглашением. Как правило, данный договор является возмездным.

Договор о передаче ноу-хау не регламентирован российским законодательством, однако в соответствии с принципом свободы договора, предусмотренном ст. 421 Гражданского кодекса, ограничений для его заключения нет. Кроме того, условия о передаче ноу-хау довольно часто содержатся в лицензионных договорах, договорах коммерческой концессии и др.

Предметом договора о передаче ноу-хау служит передача самой конфиденциальной информации, а не исключительных прав на нее.

### *6.7. Обязательства по оказанию услуг*

В соответствии со ст.128 Гражданского кодекса РФ объектами гражданских прав наряду с работами названы услуги. Различие между данными объектами состоит в том, что работы имеют материальный результат, в котором они выражены (например, создание новой вещи). Этот результат отделим от выполненной работы. В отличие от работ услуги имеют нематериальный характер и неотделимы от личности услугодателя. Так, например, в результате оказания услуг по хранению не создается новый материальный результат, но есть полезный нематериальный результат в осуществлении хранения.

Гражданский кодекс РФ различает:

- договоры об оказании возмездных услуг ,
- и другие услуги, которые подробно регулируются специальными нормами глав 37, 38, 40, 41, 44-47, 49, 51, 53.

Кроме того, в науке существуют различные классификации обязательств по оказанию услуг, в частности, различают:

- 1) обязательства по оказанию фактических услуг (перевозка, хранение и др.),
- 2) обязательства по оказанию юридических услуг, которые возникают из посреднических договоров (поручение, комиссия и др.),
- 3) обязательства по оказанию финансовых услуг, в том числе обязательства из банковских сделок (расчетные обязательства, обязательства из договоров банковского вклада, банковского счета, обязательства по страхованию и др.).

### *6.7.1. Обязательства из договоров возмездного оказания услуг*

В соответствии со ст. 779 Гражданского кодекса РФ **по договору возмездного оказания услуг** исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

К таким договорам **относятся** договоры об оказании:

- услуг связи,
- медицинских,
- ветеринарных,
- аудиторских,
- консультационных,
- информационных услуг,
- услуг по обучению,
- туристическому обслуживанию и иных услуг.

#### **Обязанности исполнителя:**

- оказать услуги лично, если иное не предусмотрено договором,
- оказать услуги в соответствии с требованиями, указанными в договоре.

#### **Обязанности заказчика:**

- оплатить оказанные ему услуги в сроки и в порядке, которые указаны в договоре возмездного оказания услуг.

В случае невозможности исполнения, возникшей по вине заказчика, услуги подлежат оплате в полном объеме, если иное не предусмотрено законом или договором возмездного оказания услуг. В случае, когда невозможность исполнения возникла по обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает, заказчик возмещает исполнителю фактически понесенные им расходы, если иное не предусмотрено законом или договором возмездного оказания услуг (ст. 781 Гражданского кодекса РФ).

Заказчик вправе отказаться от исполнения договора возмездного оказания услуг при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов.

Исполнитель вправе отказаться от исполнения обязательств по договору возмездного оказания услуг лишь при условии полного возмещения заказчику убытков.

**Особенности отдельных видов договоров возмездного оказания услуг** регулируются не только Гражданским кодексом РФ, но и другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами. В частности, **договор возмездного оказания услуг связи**

регулируется Федеральным законом от 7 июля 2003 г. № 126-ФЗ «О связи»<sup>23</sup>, оказание медицинских услуг осуществляется в соответствии с Основами законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан от 22 июля 1993 года № 5487-1<sup>24</sup>, Постановлением Правительства РФ от 13 января 1996 г. № 27 «Об утверждении Правил предоставления платных медицинских услуг населению медицинскими учреждениями»<sup>25</sup>, аудиторские услуги оказываются на основании договора об оказании аудиторских услуг в соответствии с Федеральным законом от 7 августа 2001 г. № 119-ФЗ «Об аудиторской деятельности»<sup>26</sup> и т.д.

#### *6.7.2. Транспортные обязательства и другие обязательства по оказанию фактических услуг*

Правовое регулирование **транспортных обязательств** осуществляется главой 40, 41 Гражданского кодекса РФ, Воздушным кодексом РФ от 19 марта 1997 г. № 60-ФЗ, Федеральным законом от 10 января 2003 г. № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации», Уставом автомобильного транспорта РСФСР, утвержденным постановлением СМ РСФСР от 8 января 1969 г. № 12, Кодексом торгового мореплавания РФ от 30 апреля 1999 г. № 81-ФЗ, Кодексом внутреннего водного транспорта РФ от 7 марта 2001 г. № 24-ФЗ и другими нормативными правовыми актами.

**Предметом** транспортных обязательств является оказание нематериальных услуг перевозчика, в отношении других лиц (грузоотправителя, пассажира и др.), связанные с перемещением грузов, багажа, пассажиров. Одной из сторон обязательства является **Перевозчик** - юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, принявшие на себя по договору перевозки обязанность доставить пассажира, вверенный им отправителем груз, багаж, грузобагаж из пункта отправления в пункт назначения, а также выдать груз, багаж, грузобагаж управомоченному на его получение лицу (получателю).

Основаниями возникновения данных обязательств являются различные договоры:

- договор перевозки груза,

---

<sup>23</sup> Собрание законодательства Российской Федерации от 14 июля 2003 г. № 28 ст. 2895.

<sup>24</sup> Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 19 августа 1993 г., № 33 ст. 1318.

<sup>25</sup> Собрание законодательства Российской Федерации от 15 января 1996 г. № 3, ст. 194.

<sup>26</sup> Собрание законодательства Российской Федерации от 13 августа 2001 г., № 33 (Часть I), ст. 3422.

- договор перевозки пассажира,
- договор фрахтования,
- договор буксировки,
- договор об организации перевозок.

В зависимости от вида транспорта договоры перевозки грузов и пассажиров могут быть классифицированы на:

- договор воздушной перевозки,
- договор железнодорожной перевозки,
- договор морской перевозки,
- договор перевозки по внутренним водным путям,
- договор автомобильной перевозки,
- договор перевозки в прямом смешанном сообщении.

По **договору перевозки груза** перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату.

**Форма договора.** Заключение договора перевозки груза подтверждается составлением и выдачей отправителю груза:

- транспортной накладной (при перевозках внутренним водным транспортом),
- железнодорожной накладной (при железнодорожных перевозках),
- товарно-транспортной накладной (при автомобильных перевозках),
- грузовой накладной (при воздушных перевозках),
- морской накладной или коносамента (при морских перевозках)
- или иного документа на груз, предусмотренного соответствующим транспортным уставом или кодексом.

### **Договор перевозки пассажира**

В соответствии с п. 1 ст. 786 Гражданского кодекса РФ по **договору перевозки пассажира** перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу; пассажир обязуется уплатить установленную плату за проезд, а при сдаче багажа и за провоз багажа.

**Форма договора.** Заключение договора перевозки пассажира удостоверяется билетом, а сдача пассажиром багажа багажной квитанцией. Формы билета и багажной квитанции устанавливаются в порядке, предусмотренном транспортными уставами и кодексами.

Перевозчик по договору перевозки грузов и пассажиров несет ограниченную ответственность (в размере стоимости утраченного груза, провозной платы и т.п.) и лишь при наличии вины. Так, перевозчик несет ответственность за задержку отправления транспортного средства, перевозящего пассажира, или опоздание прибытия (за исключением перевозок в городском и пригородном сообщениях) перевозчик уплачивает пассажиру штраф в размере, если не докажет, что задержка или опоздание имели место вследствие:

- непреодолимой силы,
- устранения неисправности транспортных средств, угрожающей жизни и здоровью пассажиров,
- или иных обстоятельств, не зависящих от перевозчика.

Размер ответственности перевозчика носит ограниченный характер. Так, ущерб, причиненный при перевозке груза или багажа, возмещается перевозчиком:

- в случае утраты или недостачи груза или багажа - в размере стоимости утраченного или недостающего груза или багажа;
- в случае повреждения (порчи) груза или багажа - в размере суммы, на которую понизилась его стоимость, а при невозможности восстановления поврежденного груза или багажа - в размере его стоимости;
- в случае утраты груза или багажа, сданного к перевозке с объявлением его ценности, - в размере объявленной стоимости груза или багажа.

### **Договор фрахтования**

Договор перевозки отдельными видами транспорта может быть заключен

- 1) с условием предоставления для перевозки груза всего транспортного средства, части его или определенных помещений (чартер);
- 2) без такого условия.

Договор фрахтования (чартер) распространены при морских и воздушных перевозках.

В соответствии со ст. 787 Гражданского кодекса РФ **по договору фрахтования (чартер)** одна сторона (**фрахтовщик**) обязуется предоставить другой стороне (**фрахтователю**) за плату всю или часть вместимости одного или нескольких транспортных средств на один или несколько рейсов для перевозки грузов, пассажиров и багажа.

## Договор перевозки в прямом смешанном сообщении

**Перевозки грузов** в прямом смешанном сообщении осуществляются на основании **единого транспортного документа (транспортной накладной)**, оформленного на весь маршрут следования грузов. Передача с одного вида транспорта на другой вид транспорта грузов в опломбированных вагонах осуществляется с одновременной проверкой исправности установленных запорно-пломбировочных устройств и соответствия сведений о них данным, указанным в перевозочных документах.

## Договор буксировки

Буксировка суда, плота, иного объекта осуществляется морским или внутренним водным транспортом.

Согласно ст. 88 Кодекса внутреннего водного транспорта РФ в соответствии с **договором буксировки** одна сторона (буксировщик) обязуется своевременно и в сохранности отбуксировать судно, плот или иной плавучий объект (буксируемый объект) в порт назначения с соблюдением условий буксировки и сдать его получателю, указанному в транспортной накладной, а другая сторона (отправитель) обязуется предъявить буксируемый объект для буксировки и оплатить ее.

## Договор об организации перевозок

Перевозчик и грузовладелец при необходимости осуществления систематических перевозок грузов могут заключать долгосрочные договоры об организации перевозок.

По договору об **организации перевозки грузов** перевозчик обязуется в установленные сроки принимать, а грузовладелец - предъявлять к перевозке грузы в обусловленном объеме (ст. 798 Гражданского кодекса РФ).

## Договор транспортной экспедиции

В соответствии с п. 1 ст. 801 Гражданского кодекса РФ по **договору транспортной экспедиции** одна сторона (**экспедитор**) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (**клиента - грузоотправителя или грузополучателя**) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза.

**Содержание договора.** Существенным условием договора является экспедиционные услуги. К ним относятся:

- организация перевозки груза транспортом и по маршруту, избранными экспедитором или клиентом,

- заключение экспедитором от имени клиента или от своего имени договор (договоры) перевозки груза,
- обеспечение отправки и получения груза,
- а также другие услуги, связанные с перевозкой.

В качестве дополнительных услуг договором транспортной экспедиции может быть предусмотрено осуществление таких необходимых для доставки груза операций, как

- получение требующихся для экспорта или импорта документов,
- выполнение таможенных и иных формальностей,
- проверка количества и состояния груза,
- его погрузка и выгрузка,
- уплата пошлин, сборов и других расходов, возлагаемых на клиента,
- хранение груза,
- его получение в пункте назначения,
- а также выполнение иных операций и услуг, предусмотренных договором.

**Ответственность экспедитора по договору транспортной экспедиции** в отличие от ответственности перевозчика наступает независимо от наличия вины. Однако если экспедитор докажет, что нарушение обязательства вызвано ненадлежащим исполнением договоров перевозки, ответственность экспедитора перед клиентом определяется по тем же правилам, по которым перед экспедитором отвечает соответствующий перевозчик (т.е. наступает при наличии вины).

### **Договор хранения**

По **договору хранения** одна сторона (**хранитель**) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (**поклажедателем**) и возвратить эту вещь в сохранности (п. 1 ст. 886 Гражданского кодекса РФ).

Объектом выступают движимые индивидуально определенные вещи. В некоторых случаях объектом могут выступать вещи, определяемые родовыми признаками. В этом случае заключается договор иррегулярного хранения - хранение вещей с обезличением, например, хранение зерна на элеваторе.

Договор хранения должен быть заключен в письменной форме :

- если хотя бы одной из сторон выступает юридическое лицо,
- между гражданами, если стоимость передаваемой на хранение вещи превышает не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда.

Простая письменная форма договора хранения считается соблюденной, если принятие вещи на хранение удостоверено хранителем выдачей поклажедателю:

- сохранной расписки, квитанции, свидетельства или иного документа, подписанного хранителем;
- номерного жетона (номера), иного знака, удостоверяющего прием вещей на хранение, если такая форма подтверждения приема вещей на хранение предусмотрена законом или иным правовым актом либо обычна для данного вида хранения.

Несоблюдение простой письменной формы договора хранения не лишает стороны права ссылаться на свидетельские показания в случае спора о тождестве вещи, принятой на хранение, и вещи, возвращенной хранителем (ст. 887 Гражданского кодекса РФ), например, при возврате вещи из гардероба поклажедателю возвращается другая вещь.

### **Виды хранения**

Гражданский кодекс РФ регулирует следующие виды хранения:

1. хранение на товарном складе,
2. хранение в ломбарде,
3. хранение ценностей в банке,
4. хранение в камерах хранения транспортных организаций,
5. хранение в гардеробах организаций,
6. хранение в гостинице,
7. секвестр.

### **Хранение на товарном складе**

По договору складского хранения товарный склад (хранитель) обязуется за вознаграждение хранить товары, переданные ему товаровладельцем (поклажедателем), и вернуть эти товары в сохранности. Товарным складом признается организация, осуществляющая в качестве предпринимательской деятельности хранение товаров и оказывающая связанные с хранением услуги (п. 1 ст. 907 Гражданского кодекса РФ), например, элеватор.

### **Хранение в ломбарде**

По истечении срока договора хранения поклажедатель должен взять вещь обратно. В противном случае, ломбард обязан хранить вещь в течение двух месяцев с взиманием за это платы, предусмотренной договором хранения. По истечении этого срока невостребованная вещь может быть продана ломбардом.



## **Договор хранения в банке**

По договору хранения банк может принимать на хранение ценные бумаги, драгоценные металлы и камни, иные драгоценные вещи и другие ценности, в том числе документы.

### **Хранение в камерах хранения транспортных организаций**

Договор хранения вещей в камерах хранения транспортных организаций признается публичным договором, т.е. находящиеся в ведении транспортных организаций общего пользования камеры хранения обязаны принимать на хранение вещи пассажиров и других граждан независимо от наличия у них проездных документов.

### **Хранение в гардеробах организаций**

Нормы ст. 924 Гражданского кодекса РФ о хранении в гардеробах организаций применяются также к хранению верхней одежды, головных уборов и иных подобных вещей, оставляемых без сдачи их на хранение гражданами в местах, отведенных для этих целей в организациях и средствах транспорта (например, в больнице, поезде и т.д.).

### **Хранение в гостинице**

В обязанности гостиницы входит осуществление хранения вещей клиентов, внесенных в гостиницу, за исключением денег, иных валютных ценностей, ценных бумаг и других драгоценных вещей, за которые гостиница несет ответственность лишь при условии, если они были приняты гостиницей на хранение либо были помещены постояльцем в предоставленный ему гостиницей индивидуальный сейф независимо от того, находится этот сейф в его номере или в ином помещении гостиницы.

### **Хранение вещей, являющихся предметом спора (секвестр)**

По договору о секвестре двое или несколько лиц, между которыми возник спор о праве на вещь, передают эту вещь третьему лицу, принимающему на себя обязанность по разрешении спора возвратить вещь тому лицу, которому она будет присуждена по решению суда либо по соглашению всех спорящих лиц (договорный секвестр).

### 6.7.3. Обязательства по оказанию финансовых услуг

К обязательствам по оказанию финансовых услуг относятся

- договор займа,
- кредитный договор,
- договор финансирования под уступку денежного требования,
- договор страхования.

#### Договор займа

По **договору займа** одна сторона (**займодавец**) передает в собственность другой стороне (**заемщику**) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества (п. 1 ст. 807 Гражданского кодекса РФ).

Договор займа считается заключенным с момента передачи денег или других вещей.

**Существенным условием** договора займа является предмет договора, т.е. деньги или иные движимые вещи, определяемые родовыми признаками.

В том случае, если договор займа является возмездным, в договоре указывается размер процентов и порядок их уплаты. При отсутствии в договоре условия о размере процентов их размер определяется существующей в месте нахождения займодавца ставкой рефинансирования на день уплаты заемщиком суммы долга или его соответствующей части.

При отсутствии иного соглашения проценты выплачиваются ежемесячно до дня возврата суммы займа.

В случаях, когда срок возврата договором не установлен или определен моментом востребования, сумма займа должна быть возвращена заемщиком в течение тридцати дней со дня предъявления займодавцем требования об этом, если иное не предусмотрено договором.

Договор займа предполагается безвозмездным (беспроцентным) в случаях, когда:

- договор заключен между гражданами на сумму, не превышающую пятидесятикратного установленного законом минимального размера оплаты труда, и не связан с осуществлением предпринимательской деятельности хотя бы одной из сторон;
- по договору заемщику передаются не деньги, а другие вещи, определенные родовыми признаками.

### **Виды займа:**

- возмездный и безвозмездный (беспроцентный).
- целевой (ст. 814 Гражданского кодекса РФ) и без определения цели,
- по способу оформления с помощью ценных бумаг – векселя и облигации.
- по субъектному составу - договор государственного займа, в котором заемщиком выступает Российская Федерация, субъект Российской Федерации, а займодавцем - гражданин или юридическое лицо,

### **Кредитный договор**

**По кредитному договору** банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее (п. 1 ст. 819 Гражданского кодекса РФ)

### **Особенности кредитного договора:**

- 1) предметом кредитного договора могут быть только деньги, но не вещи;
- 2) кредитный договор должен быть заключен в письменной форме.
- 3) в качестве кредитора могут выступать только банк или иная кредитная организация, имеющая соответствующую лицензию;
- 4) кредитный договор является возмездным;
- 5) кредитный договор считается заключенным с момента достижения сторонами соответствующего соглашения.

### **Договор финансирования под уступку денежного требования**

**По договору финансирования под уступку денежного требования** одна сторона (**финансовый агент**) передает или обязуется передать другой стороне (**клиенту**) денежные средства в счет денежного требования клиента (**кредитора**) к третьему лицу (**должнику**), вытекающего из предоставления клиентом товаров, выполнения им работ или оказания услуг третьему лицу, а клиент уступает или обязуется уступить финансовому агенту это денежное требование (п. 1 ст. 824 Гражданского кодекса РФ).

В зарубежной практике договор финансирования под уступку денежного требования известен как договор **факторинга**.

**Содержание договора.** Существенным условием договора является предмет, в качестве которого выступает денежное требование клиента, передаваемого финансовому агенту в обмен на денежные средства, а также услуги, связанные с ведением для клиента

бухгалтерского учета, иных финансовых услуг, связанных с денежными требованиями, являющимися предметом уступки.

**При уступке денежного требования клиент несет ответственность перед** финансовым агентом за действительность денежного требования, но не за его исполнение, если иное не предусмотрено договором. Так, например, клиент несет ответственность в том случае, если срок исковой давности по уступаемому требованию истек.

#### **Стороны договора**

1) **финансовый агент** – лицо, которое передает клиенту денежные средства в счет денежного требования, приобретаемого у него. В качестве финансового агента могут выступать банки и иные кредитные организации, а также другие коммерческие организации, имеющие разрешение (лицензию) на осуществление деятельности такого вида (ст. 825 Гражданского кодекса РФ).

2) **клиент** – лицо, которое уступает денежное требование к должнику финансовому агенту взамен на денежные средства. Между должником и клиентом имеются денежные обязательства. Уступка финансовому агенту денежного требования является действительной, даже если между клиентом и его должником существует соглашение о ее запрете или ограничении. При нарушении такого запрета клиент несет ответственность перед должником (ст. 828 Гражданского кодекса РФ).

### **Договор страхования**

Оказание услуг по страхованию регулируется главой 48 Гражданского кодекса РФ, Федеральным законом от 25 апреля 2002 г. № 40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств»<sup>27</sup>, Законом РФ от 27 ноября 1992 г. № 4015-1 «Об организации страхового дела в Российской Федерации»<sup>28</sup>, Федеральным законом от 23 декабря 2003 г. № 177-ФЗ «О страховании вкладов физических лиц в банках Российской Федерации»<sup>29</sup>, Федеральным законом от 16 июля 1999 г. № 165-ФЗ «Об основах обязательного социального страхования»<sup>30</sup>, Постановлением Правительства РФ от 7 мая 2003 г. № 263 «Об утверждении Правил обязательного страхования гражданской ответственности владельцев

---

<sup>27</sup> Собрание законодательства Российской Федерации, 6 мая 2002 г., № 18, ст. 1720.

<sup>28</sup> Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации от 14 января 1993 г., № 2, ст. 56.

<sup>29</sup> Собрание законодательства Российской Федерации от 29 декабря 2003 г. № 52 (часть I) ст. 5029, в «Вестнике Банка России» от 27 января 2004 г. № 5.

<sup>30</sup> Собрание законодательства Российской Федерации от 19 июля 1999 г., № 29, ст. 3686.

транспортных средств»<sup>31</sup> и другими нормативными правовыми актами. Обзор практики рассмотрения споров, связанных с исполнением договоров страхования представлен в Информационном письме Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 ноября 2003 г. № 75<sup>32</sup>.

**Страхование** – это отношения по защите интересов физических и юридических лиц, Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований при наступлении определенных страховых случаев за счет денежных фондов, формируемых страховщиками из уплаченных страховых премий (страховых взносов), а также за счет иных средств страховщиков.

Не все интересы могут быть застрахованы. Так, в соответствии со ст. 928 Гражданского кодекса РФ не допускается страхование:

- 1) противоправных интересов,
- 2) убытков от участия в играх, лотереях и пари,
- 3) расходов, к которым лицо может быть принуждено в целях освобождения заложников.

Объектами личного страхования могут быть имущественные интересы, связанные:

- 1) с дожитием граждан до определенного возраста или срока, со смертью, с наступлением иных событий в жизни граждан (страхование жизни);
- 2) с причинением вреда жизни, здоровью граждан, оказанием им медицинских услуг (страхование от несчастных случаев и болезней, медицинское страхование).

Объектами имущественного страхования могут быть имущественные интересы, связанные, в частности, с:

- 1) владением, пользованием и распоряжением имуществом (страхование имущества);
- 2) обязанностью возместить причиненный другим лицам вред (страхование гражданской ответственности);
- 3) осуществлением предпринимательской деятельности (страхование предпринимательских рисков).

Основанием возникновения отношений по страхованию является **договор**, заключаемый гражданином или юридическим лицом (страхователем) со страховой организацией (страховщиком).

**Сторонами договора являются страхователь и страховщик.**

---

<sup>31</sup> Собрание законодательства Российской Федерации от 19 мая 2003 г. № 20 ст. 1897.

<sup>32</sup> Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, 2004 г., № 1.

**Страхователями** признаются юридические лица и дееспособные физические лица, заключившие со страховщиками договоры страхования либо являющиеся страхователями в силу закона. В качестве **страховщиков** договоры страхования могут заключать юридические лица, имеющие разрешения (лицензии) на осуществление страхования соответствующего вида.

### **Виды страховых обязательств**

Различают следующие виды страхования: **добровольное и обязательное страхование** (ст. 935 Гражданского кодекса РФ).

Обязательное страхование осуществляется исключительно в силу прямого указания закона. Законом на указанных в нем лиц может быть возложена обязанность страховать:

- жизнь, здоровье или имущество других определенных в законе лиц на случай причинения вреда их жизни, здоровью или имуществу;
- риск своей гражданской ответственности, которая может наступить вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц или нарушения договоров с другими лицами.

Так, в соответствии с Федеральным закон от 23 декабря 2003 г. № 177-ФЗ «О страховании вкладов физических лиц в банках Российской Федерации» банки Российской Федерации обязаны осуществлять обязательное страхование вкладов физических лиц в Агентстве по страхованию вкладов. Возмещение по вкладам выплачивается вкладчику в размере 100 процентов суммы вкладов в банке, в отношении которого наступил страховой случай, но не более 100 000 рублей. Если вкладчик имеет несколько вкладов в одном банке, суммарный размер обязательств которого по этим вкладам перед вкладчиком превышает 100 000 рублей, возмещение выплачивается по каждому из вкладов пропорционально их размерам.

Согласно Федеральному закону от 25 апреля 2002 г. № 40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств» владельцы транспортных средств обязаны на условиях и в порядке, которые установлены настоящим Федеральным законом и в соответствии с ним, за свой счет страховать в качестве страхователей риск своей гражданской ответственности, которая может наступить вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц при использовании транспортных средств.

## Имущественное и личное

**Имущественное страхование** включает в себя:

- 1) страхование имущества (ст. 930 Гражданского кодекса РФ),
- 2) страхование гражданской ответственности (ст. 931, 932 Гражданского кодекса РФ),
- 3) страхование предпринимательского риска (ст. 933 Гражданского кодекса РФ).

**По договору имущественного страхования** одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить другой стороне (страхователю) или иному лицу, в пользу которого заключен договор (выгодоприобретателю), причиненные вследствие этого события убытки в застрахованном имуществе либо убытки в связи с иными имущественными интересами страхователя (выплатить страховое возмещение) в пределах определенной договором суммы (страховой суммы).

**По договору страхования риска ответственности** по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц (**внедоговорные обязательства**), по которому может быть застрахован риск ответственности самого страхователя или иного лица, на которое такая ответственность может быть возложена.

**По договору страхования предпринимательского риска** может быть застрахован предпринимательский риск только самого страхователя и только в его пользу.

**По договору личного страхования** одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию), уплачиваемую другой стороной (страхователем), выплатить единовременно или выплачивать периодически обусловленную договором сумму (страховую сумму) в случае причинения вреда жизни или здоровью самого страхователя или другого названного в договоре гражданина (застрахованного лица), достижения им определенного возраста или наступления в его жизни иного предусмотренного договором события (страхового случая).

Право на получение страховой суммы принадлежит лицу, в пользу которого заключен договор.

Договор личного страхования считается заключенным в пользу застрахованного лица, если в договоре не названо в качестве выгодоприобретателя другое лицо. В случае смерти лица, застрахованного по договору, в котором не назван иной выгодоприобретатель, выгодоприобретателями признаются наследники застрахованного лица.

**Содержание договора страхования.** Ст. 942 Гражданского кодекса РФ определяет существенные условия договора имущественного и личного страхования.

Существенными условиями **договора имущественного страхования** являются условия:

- 1) об определенном имуществе либо ином имущественном интересе, являющемся объектом страхования;
- 2) о характере события, на случай наступления которого осуществляется страхование (страхового случая);
- 3) о размере страховой суммы;
- 4) о сроке действия договора.

Существенными условиями **договора личного страхования** являются условия:

- 1) о застрахованном лице;
- 2) о характере события, на случай наступления которого в жизни застрахованного лица осуществляется страхование (страхового случая);
- 3) о размере страховой суммы;
- 4) о сроке действия договора.

Страховой случай, страховая сумма и срок действия договора являются существенными условиями как для договора имущественного страхования, так и договора личного страхования.

**Страховой случай** – это совершившееся событие, предусмотренное договором страхования или законом, с наступлением которого возникает обязанность страховщика произвести страховую выплату страхователю, застрахованному лицу, выгоду приобретателю или иным третьим лицам. Например, страховыми случаями по страхованию вкладов физических лиц являются:

- 1) отзыв (аннулирование) у банка лицензии Банка России на осуществление банковских операций в соответствии с Федеральным законом «О банках и банковской деятельности»;
- 2) введение Банком России в соответствии с законодательством Российской Федерации моратория на удовлетворение требований кредиторов банка.

Страховой случай не следует отождествлять со страховым риском. **Страховым риском** является предполагаемое событие, на случай наступления которого проводится страхование. Событие, рассматриваемое в качестве страхового риска, должно обладать признаками вероятности и случайности его наступления.

**Страховая сумма** – это сумма, в пределах которой страховщик обязуется выплатить страховое возмещение по договору имущественного страхования или которую он обязуется выплатить по договору личного страхования, которая определяется соглашением страхователя со страховщиком.



При страховании имущества или предпринимательского риска, если договором страхования не предусмотрено иное, страховая сумма не должна превышать их действительную стоимость (страховой стоимости). Такой стоимостью считается:

- для имущества его действительная стоимость в месте его нахождения в день заключения договора страхования;
- для предпринимательского риска убытки от предпринимательской деятельности, которые страхователь, как можно ожидать, понес бы при наступлении страхового случая.

В договорах личного страхования и договорах страхования гражданской ответственности страховая сумма определяется сторонами по их усмотрению.

Если страховая сумма, указанная в договоре страхования имущества или предпринимательского риска, превышает страховую стоимость, договор является ничтожным в той части страховой суммы, которая превышает страховую стоимость.

Исходя из **страховой суммы** устанавливаются размер **страховой премии** (страховых взносов) и размер страховой выплаты при наступлении страхового случая. Под **страховой премией** понимается плата за страхование, которую страхователь (выгодоприобретатель) обязан уплатить страховщику в порядке и в сроки, которые установлены договором страхования (п. 1 ст. 954 Гражданского кодекса РФ). **Страховая выплата** - денежная сумма, установленная федеральным законом и (или) договором страхования и выплачиваемая страховщиком страхователю, застрахованному лицу, выгодоприобретателю при наступлении страхового случая.

**Срок действия** договора страхования устанавливается по соглашению сторон. Договор страхования, если в нем не предусмотрено иное, вступает в силу в момент уплаты страховой премии или первого ее взноса. Страхование, обусловленное договором страхования, распространяется на страховые случаи, происшедшие после вступления договора страхования в силу, если в договоре не предусмотрен иной срок начала действия страхования (ст. 957 Гражданского кодекса РФ).

**Форма договора страхования.** Договор страхования должен быть заключен в письменной форме.

Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора страхования, за исключением договора обязательного государственного страхования. Договор страхования может быть заключен путем составления одного документа либо вручения страховщиком страхователю на основании его письменного или устного заявления страхового полиса (свидетельства, сертификата, квитанции), подписанного страховщиком (ст. 940 Гражданского кодекса РФ).

Систематическое страхование разных партий однородного имущества (товаров, грузов и т.п.) на сходных условиях в течение определенного срока может по соглашению страхователя со страховщиком осуществляться на основании одного договора страхования - генерального полиса.

#### *6.7.4. Обязательства из банковских сделок*

Обязательства из банковских сделок включают в себя:

- договор банковского вклада.
- договор банковского счета.
- расчетные обязательства.

#### **Договор банковского вклада**

По договору банковского вклада (**депозита**) одна сторона (**банк**), принявшая поступившую от другой стороны (**вкладчика**) или поступившую для нее денежную сумму (**вклад**), обязуется возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором (п. 1 ст. 834 Гражданского кодекса РФ).

По общему правилу, банк не вправе в одностороннем порядке изменять установленные договором проценты. Если иное не предусмотрено договором банковского вклада, банк вправе изменить размер процентов, выплачиваемых на вклады до востребования.

В случае уменьшения банком размера процентов новый размер процентов применяется по истечении месяца с момента соответствующего сообщения.

Определенный договором банковского вклада размер процентов на срочный вклад не может быть односторонне уменьшен банком, если иное не предусмотрено законом. По договору такого банковского вклада, заключенному банком с юридическим лицом, размер процентов не может быть односторонне изменен, если иное не предусмотрено законом или договором (ст. 838 Гражданского кодекса РФ).

#### **Форма договора банковского вклада**

Договор банковского вклада должен быть заключен в письменной форме. Несоблюдение письменной формы договора банковского вклада влечет недействительность этого договора. Письменная форма договора банковского вклада считается соблюденной, если внесение вклада удостоверено

- сберегательной книжкой,
- сберегательным или депозитным сертификатом,
- либо иным выданным банком вкладчику документом, отвечающим определенным требованиям.

## **Виды вкладов**

**1) Вклад до востребования** - договор банковского вклада, заключенный на условиях выдачи вклада по первому требованию.

**2) Срочный вклад** – договор банковского вклада, заключенный на условиях возврата вклада по истечении определенного договором срока.

**3) Особой разновидностью вклада являются вклады в пользу третьих лиц.** В соответствии со ст. 842 Гражданского кодекса РФ вклад может быть внесен в банк на имя определенного третьего лица. Если иное не предусмотрено договором банковского вклада, такое лицо приобретает права вкладчика с момента предъявления им к банку первого требования, основанного на этих правах, либо выражения им банку иным способом намерения воспользоваться такими правами. Существенным условием такого договора является указание имени или наименования третьего лица.

## **Договор банковского счета**

**По договору банковского счета** банк обязуется принимать и зачислять поступающие на счет, открытый клиенту (владельцу счета), денежные средства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведении других операций по счету (п. 1 ст. 845 Гражданского кодекса РФ).

**Содержание договора** банковского счета. Существенным условием является предмет договора, который выражен в предоставлении банком клиенту услуг по поводу безналичных денежных средств в соответствии с условиями определенного вида договора банковского счета.

**Форма договора.** Договор банковского счета заключается в простой письменной форме. Письменная форма может быть выражена в виде единого документа или путем обмена документами, а именно путем подачи клиентом заявления и совершения на нем уполномоченным банком лицом разрешительной надписи.

Одной из обязанностей банка при исполнении распоряжений клиента является списание денежных средств со счета.

При наличии на счете денежных средств, сумма которых достаточна для удовлетворения всех требований, списание этих средств осуществляется в порядке календарной очередности поступления соответствующих документов.

Очередность списания денежных средств со счета при недостаточности денежных средств на счете списание денежных средств осуществляется в порядке очередности, предусмотренной ст. 855 Гражданского кодекса РФ.

**В первую очередь** осуществляется списание по исполнительным документам, предусматривающим перечисление или выдачу денежных средств со счета для удовлетворения требований о возмещении вреда,

причиненного жизни и здоровью, а также требований о взыскании алиментов;

**Во вторую очередь** производится списание по исполнительным документам, предусматривающим перечисление или выдачу денежных средств для расчетов по выплате выходных пособий и оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору, в том числе по контракту, по выплате вознаграждений по авторскому договору.

**В третью очередь** производится списание по платежным документам, предусматривающим перечисление или выдачу денежных средств для расчетов по оплате труда с лицами, работающими по трудовому договору (контракту), а также по отчислениям в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации и фонды обязательного медицинского страхования.

**В четвертую очередь** производится списание по платежным документам, предусматривающим платежи в бюджет и внебюджетные фонды, отчисления в которые не предусмотрены в третьей очереди.

**В пятую очередь** производится списание по исполнительным документам, предусматривающим удовлетворение других денежных требований;

**В шестую очередь** производится списание по другим платежным документам в порядке календарной очередности.

Списание средств со счета по требованиям, относящимся к одной очереди, производится в порядке календарной очередности поступления документов.

### **Виды банковских счетов**

Наиболее распространенными на практике являются следующие виды банковских счетов.

1) **Расчетные счета** открываются юридическим лицам, а также индивидуальным предпринимателям.

Филиалам, представительствам, отделениям и другим обособленным подразделениям юридических лиц открываются расчетные счета при представлении ходатайства юридического лица.

3) **Текущие счета** открываются организациям и учреждениям, не обладающим признаками юридического лица: филиалам, представительствам и другим обособленным подразделениям юридических лиц.

4) **Бюджетные счета** открываются юридическим лицам, которым выделяются средства за счет бюджета для целевого их использования.

5) **Корреспондентские счета (субсчета)** открываются банкам в расчетно-кассовых центрах Центрального банка РФ.

и другие.

## Расчетные обязательства

Расчетные правоотношения могут осуществляться в **наличной и безналичной формах**. Согласно ст. 861 Гражданского кодекса РФ расчеты с участием граждан, не связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, могут производиться наличными деньгами без ограничения суммы или в безналичном порядке.

Расчеты между юридическими лицами, а также расчеты с участием граждан, связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, производятся в **безналичном порядке**. Расчеты между этими лицами могут производиться также наличными деньгами, если иное не установлено законом.

В соответствии с Указанием ЦБР от 14 ноября 2001 г. N 1050-У "Об установлении предельного размера расчетов наличными деньгами в Российской Федерации между юридическими лицами по одной сделке"<sup>33</sup> в Российской Федерации установлен предельный размер расчетов наличными деньгами между юридическими лицами по одной сделке в сумме 60 тысяч рублей. Предельный размер расчетов наличными деньгами относится к расчетам в рамках одного договора, заключенного между юридическими лицами. Расчеты наличными деньгами, осуществляемые между юридическими лицами по одному или нескольким денежным документам по одному договору, не могут превышать предельный размер расчетов наличными деньгами.

**Безналичные расчеты** производятся через банки, иные кредитные организации. Таким образом, правоотношения, возникающие в связи безналичными расчетами, складываются между кредитными организациями, с одной стороны, и физическими и юридическими лицами - с другой.

**Основные формы безналичных расчетов** определены в ст. 862 Гражданского кодекса РФ. К ним относятся расчеты

- платежными поручениями,
- по аккредитиву,
- расчеты по инкассо,
- чеками,
- а также расчеты в иных формах, предусмотренных законом, установленными в соответствии с ним банковскими правилами и применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота.

Формы безналичных расчетов избираются клиентами банков самостоятельно и предусматриваются в договорах, заключаемых ими со своими контрагентами. Кредитные организации не вправе диктовать своим клиентам, какую форму расчетов они должны использовать в своей практике.

---

<sup>33</sup> Вестник Банка России" от 21 ноября 2001 г., № 69.

## Расчеты платежными поручениями

Одной из наиболее распространенных форм расчетов являются расчеты платежными поручениями. При **расчетах платежным поручением** банк обязуется по поручению плательщика за счет средств, находящихся на его счете, перевести определенную денежную сумму на счет указанного плательщиком лица в этом или в ином банке в срок, предусмотренный законом или устанавливаемый в соответствии с ним, если более короткий срок не предусмотрен договором банковского счета либо не определяется применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота (п. 1 ст. 863 Гражданского кодекса РФ).

## Расчеты по аккредитиву

В соответствии с п. 1 ст. 867 Гражданского кодекса РФ **при расчетах по аккредитиву** банк, действующий по поручению плательщика об открытии аккредитива и в соответствии с его указанием (банк-эмитент), обязуется произвести платежи получателю средств или оплатить, акцептовать или учесть переводной вексель либо дать полномочие другому банку (исполняющему банку) произвести платежи получателю средств или оплатить, акцептовать или учесть переводной вексель.

Особенностью аккредитивной формы расчетов является «бронирование» определенной суммы из денежных средств плательщика, за счет которых производятся расчеты с получателем при выполнении им определенных условий, установленных аккредитивом, например, условий об отгрузке товара и представления подтверждающих это документов.

При аккредитивной форме расчетов принимают участие четыре субъекта:

1) плательщик, который дает поручение произвести платежи (например, покупатель по договору поставки, который должен произвести оплату по договору),

2) банк-эмитент, который по поручению плательщика производит платежи в пользу получателя или предоставляет такие полномочия исполняющему банку,

3) исполняющий банк является факультативным участником расчетных правоотношений. Исполняющий банк может приобрести полномочия от банка-эмитента произвести платежи получателю.

4) Получатель средств, которому при выполнении условий аккредитива, банк-эмитент или исполняющий банк производят соответствующие платежи (например, поставщик по договору поставки, который после подтверждения отгрузки товара имеет право на получение оплаты за товар).

## Расчеты по инкассо

При **расчетах по инкассо** банк (банк-эмитент) обязуется по поручению клиента осуществить за счет клиента действия по получению от плательщика платежа и (или) акцепта платежа. Банк-эмитент, получивший поручение клиента, вправе привлекать для его выполнения иной банк (исполняющий банк).

Расчеты по инкассо осуществляются на основании

- 1) **платежных требований**, оплата которых может производиться по распоряжению плательщика (с акцептом) или без его распоряжения (в безакцептном порядке), и
- 2) **инкассовых поручений**, оплата которых производится без распоряжения плательщика (в бесспорном порядке).

Платежные требования и инкассовые поручения предъявляются получателем средств (взыскателем) к счету плательщика через банк, обслуживающий получателя средств (взыскателя).

## Расчеты чеками

**Чеком** признается ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю (п. 1 ст. 877 Гражданского кодекса РФ).

Субъекты отношений по расчетам чеками:

- 1) **Плательщик по чеку** - лицо, производящее платеж по чеку, в качестве которого может быть указан только банк, где чекодатель имеет средства, которыми он вправе распоряжаться путем выставления чеков.
- 2) **Чекодатель** – лицо, выписавшее чек, в качестве которого может выступать как физическое, так и юридическое лицо.
- 3) **Чекодержатель** – владелец выписанного чека, в качестве которого может выступать как физическое, так и юридическое лицо.
- 4) **Индоссант** – чекодержатель, передающий чек другому лицу посредством передаточной надписи (индоссамент).
- 5) **Авалист** – лицо, давшее поручительство за оплату чека, оформляемой в виде специальной надписи (аваль). Гарантия платежа по чеку (аваль) может даваться любым лицом, за исключением плательщика. Авалист отвечает так же, как и тот, за кого он дал аваль.

### *6.7.5. Обязательства, возникающие из посреднических договоров*

**Посреднические договоры** – это договоры, в которых посредник выступает в чужих интересах, создавая, изменяя или прекращая своими действиями гражданские правоотношения для своего клиента. В качестве посредника выступает поверенный, комиссионер, агент, доверительный управляющий.

**К посредническим договорам** относятся:

- договор поручения,
- договор комиссии,
- агентский договор,
- договор доверительного управления.

#### **Договор поручения**

Согласно ст. 971 Гражданского кодекса РФ **по договору поручения** одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя.

**Существенным условием** договора является условие о предмете, в качестве которого являются юридические действия, совершаемые поверенным от имени и в интересах доверителя.

Договор поручения может быть заключен с указанием **срока**, в течение которого поверенный вправе действовать от имени доверителя, или без такого указания.

**Сторонами** договора являются **поверенный и доверитель**. **Поверенный** является посредником, который выступает от имени доверителя в гражданских правоотношениях.

#### **Договор комиссии**

В соответствии с п. 1 ст. 990 Гражданского кодекса РФ по договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки. В отличие от договора поручения комиссионер выступает от своего имени, а не от имени комитента. При этом право собственности на вещи,



приобретенные комиссионером для комитента, возникает непосредственно у комитента (ст. 996 Гражданского кодекса РФ).

**Содержание договора.** Существенным условием договора комиссии является условие о предмете, который представляет собой совершение комиссионером сделок. Предмет договора комиссии несколько уже, чем предмет договора поручения, в котором предметом выступают любые юридические действия, а не только сделки.

Договор комиссии в отличие от договора поручения всегда является возмездным.

### **Агентский договор**

В соответствии с п. 1 ст. 1005 Гражданского кодекса РФ по агентскому договору одна сторона (**агент**) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (**принципала**) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала.

Поскольку агентский договор представляет собой сочетание элементов договора поручения и договора комиссии, то к данному договору субсидиарно подлежат применению нормы, регулирующие данные договоры (ст. 1011 Гражданского кодекса РФ).

**Содержание договора.** Существенным условием агентского договора является предмет - оказание посреднических услуг, а именно сделок, юридических и фактических действий. Предмет агентского договора шире, чем предмет договора комиссии и поручения.

**Сторонами** агентского договора выступают агент и принципал. **Агент** является посредником и выступает в гражданском обороте в чужом интересе. Как правило, в качестве агента выступает субъект, занимающийся предпринимательской деятельностью. Агент может выполнять одновременно функции и поверенного и комиссионера.

**Принципал** – это лицо, которое дает поручение агенту и в интересах которого агент совершает юридические и фактические действия.

Договор может ограничивать агента в заключении с другими принципалами аналогичных агентских договоров, которые должны исполняться на территории, полностью или частично совпадающей с территорией, указанной в договоре (ст. 1007 Гражданского кодекса РФ).

### **Договор доверительного управления**

В соответствии с п. 4 ст. 209 Гражданского кодекса РФ собственник может передать свое имущество в доверительное управление другому лицу (**доверительному управляющему**). Передача имущества в доверительное управление не влечет перехода права собственности к доверительному управляющему, который обязан

осуществлять управление имуществом в интересах собственника или указанного им третьего лица.

В соответствии с п.1 ст. 1012 ГК РФ по договору доверительного управления имуществом одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя).

Сделки с переданным в доверительное управление имуществом доверительный управляющий совершает от своего имени, указывая при этом, что он действует в качестве такого управляющего.

**Содержание договора** образуют предмет договора и существенные условия, предусмотренные ст. 1016 Гражданского кодекса РФ. Предметом договора являются любые юридические и фактические действия, которые вправе совершать доверительный управляющий, в интересах выгодоприобретателя. К другим существенным условиям относятся:

1) состав имущества, передаваемого в доверительное управление. В соответствии со ст. 1013 Гражданского кодекса РФ объектами доверительного управления могут быть

- предприятия и другие имущественные комплексы,
- отдельные объекты, относящиеся к недвижимому имуществу,
- ценные бумаги,
- права, удостоверенные бездокументарными ценными бумагами,
- исключительные права
- и другое имущество.

2) наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которых осуществляется управление имуществом (учредителя управления или выгодоприобретателя);

3) размер и форма вознаграждения управляющему, если выплата вознаграждения предусмотрена договором;

4) срок действия договора. Договор доверительного управления имуществом заключается на срок, не превышающий пяти лет. При отсутствии заявления одной из сторон о прекращении договора по окончании срока его действия он считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, какие были предусмотрены договором.

**Форма договора** доверительного управления имуществом определена ст. 1017 Гражданского кодекса РФ. Договор доверительного управления имуществом должен быть заключен в письменной форме.

## **6.8. Обязательства из многосторонних сделок**

**Многосторонние сделки** - это сделки, для заключения которых необходимо выражение согласованной воли трех или более сторон. При этом все участники сделки имеют общую цель и совершают действия, направленные на достижение этой цели. Интересы участников не противостоят друг другу как в двусторонних сделках, где правам одной стороны корреспондируют обязанности другой.

Наиболее распространенными в настоящее время договорами, порождающими обязательства из многосторонних сделок, являются

- договор простого товарищества,
- учредительный договор.

### **Договор простого товарищества (договор по совместной деятельности)**

В соответствии со ст. 1041 Гражданского кодекса РФ **по договору простого товарищества** двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иного не противоречащего закону цели.

Договор простого товарищества является фидуциарным.

**Фидуциарный** характер договора означает, что личность каждого из товарищей имеет существенное значение и отношения в договоре основаны на взаимном доверии. Каждому из товарищей предоставлено право выступать от имени всех участников. Каждый из участников должен действовать добросовестно и разумно. Недопустимо совершения сделок в общих интересах товарищей против воли хотя бы одного из участников. Не допустима уступка права требования по договору о совместной деятельности без согласия всех участников невозможна.

Целью договора простого товарищества является получение прибыли или иных выгод от совместной деятельности. В простом товариществе интересы его участников совпадают в отличие от других договоров. Несмотря на использование в названии договора слов «товарищество» в результате заключения данного договора не создается нового юридического лица. Полные товарищества и товарищества на вере как разновидности организационно-правовых форм юридических лиц не имеют никакого отношения к рассматриваемому договору.

**Существенными условиями договора простого товарищества являются:**

- 1) условие о внесении вклада в общее дело (деньгах, ином имуществе, профессиональных и иных знаниях, навыках и умениях, деловой репутации и деловых связях),
- 2) совместная цель,
- 3) порядок ведения совместной деятельности.

Имущество, вносимое в качестве вклада в простое товарищество, принадлежит участникам на праве общей долевой собственности. Учет ведется на самостоятельном балансе.

#### **Виды простого товарищества:**

- договор простого товарищества, связанный с осуществлением его участниками предпринимательской деятельности (коммерческое товарищество),
- договор простого товарищества, не связанный с осуществлением его участниками предпринимательской деятельности. (некоммерческое товарищество),
- негласное товарищество (ст. 1054 Гражданского кодекса РФ).

В негласном товариществе стороны не раскрывают его существование третьим лицам, то есть товарищество существует лишь в отношениях между его участниками. С третьими лицам каждый товарищ выступает от своего собственного имени и лично отвечает по заключенным им сделкам.

#### **Учредительный договор**

Учредительный договор является одной из разновидностей учредительных документов. В соответствии с абз. 2 п. 2 ст. 52 Гражданского кодекса РФ в учредительном договоре учредители обязуются создать юридическое лицо, определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности. Договором определяются также условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей (участников) из его состава.

#### **Существенными условиями учредительного договора являются:**

- цель договора - создание юридического лица с указанием его организационно-правовой форме,
- порядок совместной деятельности по его созданию,
- условия передачи юридическому лицу имущества учредителей,
- участие учредителей в деятельности юридического лица,
- условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков,
- управление деятельностью юридического лица,
- порядок выхода учредителей (участников) из его состава.

**Участниками** учредительного договора являются учредители юридического лица. В соответствии с учредительным договором создаются:

- полные товарищества,
- товарищества на вере,
- общества с ограниченной ответственностью,
- общества с дополнительной ответственностью,
- некоммерческие объединения юридических лиц,
- некоммерческие партнерства,
- автономные некоммерческие организации.

В том случае, если учредителем организации является одно лицо, учредительный договор не заключается.

### ***6.9. Обязательства, возникающие из односторонних действий***

Наряду с договорами в качестве оснований возникновения обязательств могут выступать и односторонние действия, в качестве которых могут выступать как односторонние сделки, так и другие юридические действия (например, обещание награды). В результате таких действий обязанным становится только то лицо, которое выразило волю на совершение этих действий. Другие лица могут приобретать лишь определенные права, но не обязанности.

#### **Обязательства из публичного обещания награды (глава 56 Гражданского кодекса РФ)**

**Лицо, объявившее публично о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды (о выплате награды) тому, кто совершит указанное в объявлении правомерное действие в указанный в нем срок, обязано выплатить обещанную награду любому, кто совершил соответствующее действие, в частности отыскал утраченную вещь или сообщил лицу, объявившему о награде, необходимые сведения (п. 1 ст. 1055 Гражданского кодекса РФ).**

Публичное обещание может быть совершено в любой форме: как устно, например, объявление по телевидению, или письменно, например, в газете.

Объявление может не содержать данных о конкретной сумме вознаграждения. В этом случае сумма вознаграждения определяется соглашением сторон, а при не достижении такого соглашения – судом (п. 3 ст. 1055 Гражданского кодекса РФ).

## **Обязательства из публичного конкурса** (глава 57 Гражданского кодекса РФ)

**Лицо, объявившее публично о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды (о выплате награды) за лучшее выполнение работы или достижение иных результатов (публичный конкурс), должно выплатить (выдать) обусловленную награду тому, кто в соответствии с условиями проведения конкурса признан его победителем (п. 1 ст. 1057 Гражданского кодекса РФ).**

Особенность данного вида обязательства состоит в том, что вознаграждение выплачивается не просто лицу, совершившему соответствующие действия, а именно тому, кто «победил на конкурсе», т.е. выполнил объявленные условия публичного конкурса лучше всех.

Публичный конкурс должен быть направлен на достижение каких-либо общественно полезных целей.

## **Обязательства по проведению игр и пари** (глава 58 Гражданского кодекса РФ)

По общему правилу требования граждан и юридических лиц, связанные с организацией игр и пари или с участием в них, не подлежат судебной защите, за исключением требований

- лиц, принявших участие в играх или пари под влиянием обмана, насилия, угрозы или злонамеренного соглашения их представителя с организатором игр или пари,

- а также требований выигравшего участника в случае неисполнения организатором игр обязанности по выплате выигрыша, а также возмещения убытков, причиненных нарушением договора со стороны организатора.

Термин «игра» имеет несколько значений. В литературе **игрой** признается обязательство, в силу которого организатор должен выдать награду выигравшему лицу, причем победа в игре зависит одновременно и от случая, и от способностей, ловкости и других качеств участника. Вследствие этого свойством игры является то, что участники могут влиять на ее результат.

**Пари** также представляет собой обязательство, однако в отличие от игры его участники высказывают диаметрально противоположные позиции по поводу существования определенного обстоятельства. Последнее может наступить независимо от волеизъявления участников пари либо уже наступило, но участники не знают существования обстоятельства или не предполагают, что оно возникло<sup>34</sup>.

---

<sup>34</sup> Комментарий к Гражданскому кодексу РФ части первой (постатейный). Под ред. О.Н.Садикова. М., 1998.

Проведение игр осуществляется в форме лотерей, тотализаторов и т.д. Проведение лотерей регулируется Федеральным законом от 11 ноября 2003 г. № 138-ФЗ «О лотереях». **Лотерея** - это игра, которая проводится в соответствии с договором и в которой одна сторона (организатор лотереи) проводит розыгрыш призового фонда лотереи, а вторая сторона (участник лотереи) получает право на выигрыш, если она будет признана выигравшей в соответствии с условиями лотереи. Договор между организатором лотереи и участником лотереи заключается на добровольной основе и оформляется выдачей лотерейного билета, квитанции, другого документа или иным предусмотренным условиями лотереи способом.

В качестве **организаторов игр** выступают:

- Российская Федерация,
- субъекты Российской Федерации,
- муниципальные образования,
- лица, а для лотерей – юридические лица, получившие от уполномоченного государственного или муниципального органа право на проведение таких игр в порядке, установленном законом.

Основной обязанностью организатора игр является выплата выигрыша в соответствии с условиями договора. Если срок выплаты не указан, то выигрыш выплачивается не позднее десяти дней с момента определения результатов игр. В случае нарушения данной обязанности участник, выигравший в лотерее, тотализаторе или иных играх, вправе требовать от организатора игр выплаты выигрыша, а также возмещения убытков, причиненных нарушением договора со стороны организатора.

### ***6.10. Внедоговорные обязательства***

**Внедоговорные обязательства (охранительные обязательства)** возникают не на основании договора или иных сделок, а на основании юридических действий, указанных в законе, которые носят, как правило, неправомерный характер.

К таким обязательствам относятся

- обязательства из причинения вреда (деликтные обязательства),
- обязательства из неосновательного обогащения.

Как и в договорных обязательствах участниками внедоговорных обязательств являются должник и кредитор. Должник обязан совершить определенные действия (воздержаться от их совершения), а кредитор вправе требовать от должника выполнения его обязанностей. Предметом данных обязательств является, как правило, компенсация вреда, причиненного должнику, выраженная в материальной форме.

## Обязательства из причинения вреда (деликтные обязательства)

**«Генеральный деликт» (общие условия ответственности за причинение вреда).** В соответствии с п. 1 ст. 1064 Гражданского кодекса РФ вред, причиненный личности или имуществу гражданина, а также вред, причиненный имуществу юридического лица, подлежит возмещению в полном объеме лицом, причинившим вред.

Для наступления ответственности за причинение вреда необходимо, по общему правилу, наличие четырех **условий**:

- противоправное поведение лица, нарушившего право,
- причинение вреда, который может быть выражен как в материальной, так и нематериальной форме (моральный вред),
- причинная связь между противоправным поведением и наступившим вредом,
- виновное поведение правонарушителя.

**Вина причинителя вреда** выражается в виде умысла или неосторожности. В том случае, если вред причинен умышленно, суд не вправе уменьшить размер возмещения вреда, даже учитывая имущественное положение причинителя вреда (например, низкий доход).

Степень вины причинителя вреда учитывается при определении размера компенсации морального вреда, причиненного потерпевшему (п. 2 ст. 1101 Гражданского кодекса РФ).

В некоторых случаях в причинении вреда оказывается виновным и потерпевший. При возложении ответственности на причинителя вреда в этих случаях суд учитывает вину потерпевшего. В соответствии со ст. 1083 Гражданского кодекса РФ вред, возникший вследствие **умысла потерпевшего**, возмещению не подлежит.

**Грубая неосторожность** потерпевшего влияет на определение размер возмещения вреда, который должен быть уменьшен судом. Вина потерпевшего не учитывается

- при возмещении дополнительных расходов, вызванных повреждением здоровья, в том числе расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств и другие,
- при возмещении вреда в связи со смертью кормильца,
- а также при возмещении расходов на погребение.



## **«Специальные деликты» (специальные условия ответственности за причинение вреда в отдельных случаях)**

В некоторых случаях ответственность наступает при отсутствии каких-либо условий (например, при отсутствии противоправного поведения, вины). Так, законом обязанность возмещения вреда может быть возложена на лицо, не являющееся причинителем вреда. Законом может быть предусмотрено возмещение вреда и при отсутствии вины причинителя вреда.

### **Ответственность за вред, причиненный органами государственной власти**

В соответствии со ст. 1069 Гражданского кодекса РФ **вред, причиненный гражданину или юридическому лицу в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления либо должностных лиц этих органов**, в том числе в результате издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления, подлежит возмещению. Вред возмещается за счет соответственно казны Российской Федерации, казны субъекта Российской Федерации или казны муниципального образования.

**В качестве потерпевших** могут выступать любые лица: как физические, так и юридические. В качестве причинителей вреда выступают:

- государственные органы;
- органы местного самоуправления;
- должностные лица этих органов. Под должностным лицом следует понимать лицо, постоянно, временно или в соответствии со специальными полномочиями осуществляющее функции представителя власти, то есть наделенное в установленном законом порядке распорядительными полномочиями в отношении лиц, не находящихся в служебной зависимости от него, а равно лицо, выполняющее организационно-распорядительные или административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных организациях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации (ст. 2.4 Кодекса РФ об административных правонарушениях).

**Причинители вреда** несут ответственности при наличии вины, которая презюмируется. Вред, причиненный при осуществлении правосудия, возмещается в случае, если вина судьи установлена приговором суда, вступившим в законную силу (п. 2 ст. 1070

Гражданского кодекса РФ). **Возмещение причиненного вреда** осуществляется за счет нераспределенного имущества, принадлежащего этим образованиям – за счет казны.

Специальные нормы Гражданского кодекса РФ посвящены **ответственности за вред, причиненный незаконными действиями органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда** (ст. 1070 Гражданского кодекса РФ). Ответственность указанных органов наступает независимо от вины должностных лиц в случае причинения вреда в результате

- незаконного осуждения,
- незаконного привлечения к уголовной ответственности,
- незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде,
- незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ.

Вред возмещается за счет казны Российской Федерации, а в случаях, предусмотренных законом, за счет казны субъекта Российской Федерации или казны муниципального образования в полном объеме независимо от вины должностных лиц органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда в порядке, установленном законом.

#### **Ответственность за вред, причиненный гражданином, не обладающим полной дееспособностью**

**Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними в возрасте до четырнадцати лет.** Сам ребенок не несет ответственности, даже в том случае, если у него имеется свое имущество (например, доставшееся по наследству). Лишь достигнув полной дееспособности, на причинителя вреда может быть возложена обязанность по его возмещению при условии, что его родители (опекуны, усыновители и др.) умерли или не имеют достаточных средств.

За вред, причиненный несовершеннолетним, не достигшим четырнадцати лет (малолетним), отвечают его родители (усыновители) или опекуны, если не докажут, что вред возник не по их вине.

- **По достижении четырнадцати лет** несовершеннолетние сами несут ответственность за причиненный вред. В случае, когда у несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, вред должен быть возмещен его родителями (усыновителями) или попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине.

## **Ответственность за вред, причиненный гражданином, признанным недееспособным**

Признанный недееспособным судом гражданин не может отвечать за свои действия, поскольку имеет психическое расстройство вследствие которого гражданин не может понимать значение своих действий и руководить ими. Вред, причиненный гражданином, признанным недееспособным, возмещают его опекун или организация, обязанная осуществлять за ним надзор, если они не докажут, что вред возник не по их вине.

Обязанность опекуна или организации, обязанной осуществлять надзор по возмещению вреда, причиненного гражданином, признанным недееспособным, не прекращается в случае последующего признания его дееспособным.

В отличие от недееспособных лиц, признанные ограниченно дееспособными, сами несут ответственность за причинение вреда.

В некоторых случаях дееспособный гражданин может находиться в таком состоянии, когда он не способен понимать значения своих действий (например, состояние аффекта, стресс и др.) В этом случае дееспособный гражданин или несовершеннолетний в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет не отвечают за причиненный ими вред.

## **Ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих**

Источником повышенной опасности надлежит признать любую деятельность, осуществление которой создает повышенную вероятность причинения вреда из-за невозможности полного контроля за ней со стороны человека, а также деятельность по использованию, транспортировке, хранению предметов, веществ и иных объектов производственного, хозяйственного или иного назначения, обладающих такими же свойствами.

Так, к **источникам повышенной опасности** относятся:

- использование транспортных средств, механизмов, электрической энергии высокого напряжения, атомной энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и т.п.;
- осуществление строительной и иной, связанной с нею деятельности и др.

Имущественная ответственность за вред, причиненный действием таких источников, должна наступать как при целенаправленном их использовании, так и при самопроизвольном проявлении их вредоносных свойств (например, в случае причинения вреда вследствие самопроизвольного движения автомобиля).

Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности, несут как юридические лица, так и граждане – владельцы источника повышенной опасности. **Владелец источника повышенной опасности** - юридическое лицо или гражданин, которые владеют источником повышенной опасности:

- на праве собственности,
- на праве хозяйственного ведения
- или праве оперативного управления
- либо на ином законном основании (на праве аренды, по доверенности на право управления транспортным средством, в силу распоряжения соответствующего органа о передаче ему источника повышенной опасности и т.п.).

Основаниями для освобождения от ответственности являются:

- Действие непреодолимой силы.
- Умысел потерпевшего.
- Владелец источника повышенной опасности может быть освобожден судом от ответственности полностью или частично также при грубой неосторожности потерпевшего и отсутствии вины причинителя вреда. При причинении вреда жизни или здоровью гражданина отказ в возмещении вреда не допускается.

- Суд может уменьшить размер возмещения вреда, причиненного гражданином, с учетом его имущественного положения, за исключением случаев, когда вред причинен действиями, совершенными умышленно.

- Владелец источника повышенной опасности не отвечает за вред, причиненный этим источником, если докажет, что источник выбыл из его обладания в результате противоправных действий других лиц (например, при угоне автотранспортного средств). Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности, в таких случаях несут лица, противоправно завладевшие источником. При наличии вины владельца источника повышенной опасности в противоправном изъятии этого источника из его обладания ответственность может быть возложена как на владельца, так и на лицо, противоправно завладевшее источником повышенной опасности (например, когда собственник автотранспортного средства не закрыл двери или оставил ключи зажигания в замке).

**Ответственность за вред, причиненный жизни или здоровью гражданина.** Вред жизни или здоровью гражданина может быть причинен как при исполнении договорных, так и иных обязательств

Объем и характер **возмещения вреда, причиненного повреждением здоровья** определяется ст. 1085 Гражданского кодекса РФ, и включается в себя:

- утраченный потерпевшим заработок (доход), который он имел либо определенно мог иметь,
- дополнительно понесенные расходы, вызванные повреждением здоровья, в том числе расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии, если установлено, что потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода и не имеет права на их бесплатное получение.

Размер утраченного потерпевшим заработка (дохода) определяется в процентах к его среднему месячному заработку (доходу) до увечья, соответствующих степени утраты потерпевшим профессиональной трудоспособности, а при отсутствии профессиональной трудоспособности - степени утраты общей трудоспособности.

### **Ответственность за вред, причиненный вследствие недостатков товаров, работ или услуг**

В соответствии со ст. 1095 Гражданского кодекса РФ вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу гражданина либо имуществу юридического лица:

- вследствие конструктивных, рецептурных или иных недостатков товара, работы или услуги,
- а также вследствие недостоверной или недостаточной информации о товаре (работе, услуге), подлежит возмещению продавцом или изготовителем товара, лицом, выполнившим работу или оказавшим услугу (исполнителем).

**Стороны обязательства.** В качестве потерпевшего может выступать физическое лицо, приобретающее товары, работы или услуги для личных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности. Право требовать возмещения вреда, причиненного вследствие недостатков товара (работы, услуги), признается за любым потерпевшим независимо от того, состоял он в договорных отношениях с продавцом (исполнителем) или нет. В качестве **причинителя вреда** выступает юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, осуществляющие продажу товаров, выполнение работ или оказание услуг. При этом потерпевший может обратиться с иском как к продавцу, так и изготовителю товара по своему выбору.

Сроки возмещения вреда установлены ст. 1097 Гражданского кодекса РФ, а также Федеральным законом от 9 января 1996 г. № 2-ФЗ «О защите прав потребителей». Вред подлежит возмещению при условии, что он возник в течение установленного:

- срока годности
- или срока службы товара (работы, услуги),

а если срок годности или срок службы не установлен, в течение десяти лет со дня производства товара (работы, услуги).

Особенностью ответственности за вред, причиненный вследствие недостатков товаров, работ или услуг является наступление ответственности **независимо от вины**.

**Причинитель вреда может быть освобожден ответственности лишь при наличии одного из следующих оснований:**

- непреодолимой силы
- или нарушения потребителем установленных правил пользования товаром, результатами работы, услуги или их хранения.

Эти обстоятельства должен доказать причинитель вреда.

### **Обязательства из неосновательного обогащения**

Одним из оснований возникновения внедоговорных обязательств является **неосновательное обогащение**. Обязательства из неосновательного обогащения **возникают в двух случаях:**

- неосновательного приобретения,
- неосновательного сбережения имущества одним лицом за счет другого.

Лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество.

Нормы о неосновательном обогащении подлежат применению также к требованиям:

- 1) о возврате исполненного по недействительной сделке;
- 2) об истребовании имущества собственником из чужого незаконного владения;
- 3) одной стороны в обязательстве к другой о возврате исполненного в связи с этим обязательством;
- 4) о возмещении вреда, в том числе причиненного недобросовестным поведением обогатившегося лица (ст. 1103 Гражданского кодекса РФ).

Основной обязанностью приобретателя, возникающей из неосновательного обогащения, является возвращение потерпевшему имущества в натуре. В случае невозможности возвратить в натуре неосновательно полученное или сбереженное имущество приобретатель должен возместить потерпевшему действительную стоимость этого имущества на момент его приобретения, а также убытки, вызванные последующим изменением стоимости имущества, если приобретатель не возместил его стоимость немедленно после того, как узнал о неосновательности обогащения.

## Тема 7. Семейное право

### 7.1. Понятие, предмет, принципы семейного права

**Супружество, рождение детей, их воспитание, усыновление, опека и попечительство** - это отношения, которые возникают в семье на протяжении многих столетий и имеют важное значение для любого человека.

В круг отношений, урегулированных нормами права, входят семейные правоотношения. Действующее законодательство не предусматривает понятия **семьи**. В науке понятие семьи принято рассматривать в социологическом и юридическом значении. В **социологическом смысле** семья - это союз лиц, основанный на браке, а также фактических брачных отношениях, родстве, принятии детей в семью на воспитание, характеризующийся общностью жизни, интересов, взаимной заботой. В **юридическом смысле** семья определяется как круг лиц, связанных правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления или иной формы принятия детей на воспитание в семью.

В п. 3 Указа Президента РФ от 14 мая 1996 г. № 712 «Об основных направлениях государственной семейной политики»<sup>35</sup> приведены понятия простой, сложной и неполной семьи. Простая семья состоит из супругов с детьми или без них и составляет 67 % в семейной структуре. Сложная семья включает две или более супружеские пары (когда супруги проживают с родителями) и составляет 3,4 %. Неполная семья в большинстве представляет собой семьи одиноких матерей, разведенных женщин и вдов с детьми, в которых один, реже два ребенка, - их 13 %. Около 12 % супружеских пар живут с одним из родителей супругов или с другими родственниками.

В состав членов семьи могут входить:

- супруги, чей брак зарегистрирован в органах записи актов гражданского состояния,
- родители и дети,
- дедушки, бабушки и их внуки,
- братья, сестры, и другие родственники,
- усыновители и усыновленные,
- опекуны, попечители и их подопечные,
- приемные родители и дети,
- пасынок, падчерица и отчим, мачеха,
- фактические воспитатели и воспитанники.

Семейное законодательство регулирует не только те отношения, которые возникают в семье, но и те отношения, которые возникают

---

<sup>35</sup> Собрание законодательства. 1996. № 21. Ст. 2460.

между бывшими членами семьи и при этом вытекают из родства, брака и других оснований, предусмотренных семейным законодательством. Например, бывшие супруги после расторжения **брака в некоторых случаях имеют** право на взыскание алиментов друг с друга, например, бывшая супруга в период беременности согласно абзацу 3 п. 2 ст. 89 Семейного кодекса Российской Федерации (далее Семейный кодекс) имеет право на получение алиментов от бывшего супруга.

Российское семейное законодательство не регулирует отношения, возникающие между фактическими супругами, чей брак не зарегистрирован в органах записи актов гражданского состояния. Имущественные отношения между ними регулируются гражданским, а не семейным законодательством. Так, например, все, что покупают супруги в период брака, принадлежит им совместно, а если брак не зарегистрирован, то собственником приобретенного имущества является тот, кем оно приобретено и (или) на чье имя оно зарегистрировано. Покупая в период брака квартиру, супруг должен знать, что продать, обменять или подарить ее он сможет только при наличии нотариально удостоверенного согласия супруга на совершение такой сделки.

**Семейное право представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи, основанные на браке, родстве, принятии детей на воспитание в семью.**

Особенности семейных отношений состоят в следующем.

1) Имущественные отношения в семейном праве производны от личных неимущественных.

2) Субъектами данных правоотношений являются только физические лица, за исключением некоторых случаев. Например, в соответствии с п.1 ст. 147 Семейного кодекса выполнение обязанностей опекунов (попечителей) в отношении детей, находящихся в воспитательных учреждениях, лечебных и иных аналогичных учреждениях возлагается на администрации этих учреждений.

3) Данные правоотношения неразрывно связаны с личностью их субъекта и не допускают правопреемства.

4) Семейные правоотношения носят безвозмездный характер.

5) Основаниями возникновения семейных правоотношений в большинстве случаев являются юридические факты, требующие государственной регистрации.

В предмет семейного права входят только те правоотношения, которые предусмотрены семейным законодательством. В соответствии со ст. 2 Семейного кодекса к ним относятся:

- порядок и условия вступления в брак, прекращения брака и признания его недействительным,
- личные неимущественные и имущественные отношения между супругами,



- родительские правоотношения,
- личные неимущественные и имущественные отношения между другими членами семьи,
- формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей.

Некоторые отношения, составляющие предмет семейного права, регулируются не только семейным, но и гражданским законодательством, что предусмотрено ст. 4 Семейного кодекса. Например, договорный режим имущества супругов регулируется главой 8 Семейного кодекса, а также п. 1 ст. 256 Гражданского кодекса РФ и другими нормами гражданского законодательства о договорах, обязательствах и сделках.

**Принципы семейного права.** Основные принципы семейного права закреплены в Конституции Российской Федерации и Семейном кодексе.

Так, в соответствии со ст. 1 Семейного кодекса к ним относятся.

**1) Признание брака, заключенного только в органах записи актов гражданского состояния.** Актом государственной регистрации подтверждается, что данный союз получил общественное признание и защиту как удовлетворяющий определенным требованиям. С момента государственной регистрации брака органами записи актов гражданского состояния между супругами возникают правовые отношения, урегулированные семейным законодательством. Фактические брачные отношения и религиозные браки не влекут никаких правовых последствий.

**2) Добровольность брачного союза мужчины и женщины.** Принуждение к вступлению в брак приводит к признанию его недействительным. Принцип добровольности брака предполагает и добровольность его расторжения. Никто не может принудить супругов сохранить брак. Если оба супруга согласны расторгнуть брак, то органы, производящие расторжение брака, даже не должны выяснять причин развода. Если один из супругов против расторжения брака, то суд может лишь отсрочить дату расторжения брака путем предоставления срока для примирения в пределах трех месяцев (п. 2 ст. 22 Семейного кодекса).

**3) Равенство супругов в семье.** Этот принцип основан на конституционном принципе равенства прав и свобод мужчин и женщин и означает юридическое равенство супругов независимо от национальности, расы, профессии и т.д.

В некоторых странах существуют ограничения в зависимости от пола, вероисповедания и т.д. Например, в мусульманских странах женщина-мусульманка не может выйти замуж за представителя другой религии. Мусульманин может жениться на любой женщине, кроме тех, которые являются атеистками.

**4) Разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию.** Этот принцип конкретизирован в ст. 31 Семейного кодекса и в целом носит декларативный характер, поскольку нет в законодательстве механизмов, позволяющих принудить к разрешению споров по взаимному согласию. Если такого согласия нет, то члены семьи могут обратиться в соответствующие государственные или муниципальные органы с просьбой разрешить спор. Например, спор между родителями по поводу имени родившегося ребенка может быть разрешен органами опеки и попечительства, а вопрос о том, с кем будет проживать несовершеннолетний ребенок, родители которого расторгли брак и перестали проживать вместе, будет решать суд.

**5) Приоритет семейного воспитания детей, заботы об их благосостоянии и развитии, обеспечение приоритетной защиты их прав и интересов.** Этот принцип обеспечивается правами ребенка, предусмотренными в Конвенции ООН «О правах ребенка» 1989 г., участником которой является Российская Федерация, главе 11 Семейного кодекса и других положениях Семейного кодекса и иных нормативных актах. Государственные и муниципальные органы должны предпринимать необходимые меры, чтобы ребенок был устроен в семью. В связи с этим в России, как и в других странах, возникли такие новые формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей, как приемная семья, детский дом семейного типа.

**6) Обеспечение приоритетной защиты прав и интересов нетрудоспособных членов семьи.** Этот принцип конкретизируется прежде всего в нормах об алиментных обязательствах. Так, например, если ребенок нетрудоспособный, то он имеет право на получение алиментов от родителей даже после достижения восемнадцати лет. Нетрудоспособные члены семьи имеют право на получение алиментов от трудоспособных (например, дедушки, бабушки, братья, сестры, отчим, мачеха и другие).

**7) Недопустимость ограничения прав граждан в семейных отношениях, иначе как на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов других членов семьи и иных граждан.** Например, ограничение или лишение родительских прав тех родителей, которые не выполняют своих обязанностей в отношении детей; в целях охраны здоровья матери и ребенка согласно ст. 17 Семейного кодекса ограничено право супруга без согласия супруги в период ее беременности и года с момента рождения ребенка подать заявление о расторжении брака.

## 7.2. Источники семейного права

**Конституция РФ.** В соответствии со ст. 72 п. «к» Конституции Российской Федерации семейное законодательство находится в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов.

**Семейный кодекс РФ** - основной кодифицированный источник семейного права, вступил в действие с 1 марта 1996 г.<sup>36</sup> (в настоящее время действует с изменениями и дополнениями ФЗ от 15.11.1997 г. № 140-ФЗ, ФЗ от 27.06.98 г. № 94-ФЗ, ФЗ от 02.01.2000 г. № 32-ФЗ).

**Федеральные законы.** Семейное законодательство согласно п. 2 ст. 3 Семейного кодекса состоит также из принимаемых в соответствии с Семейным кодексом других **федеральных законов**. Например, Федеральный закон от 24 июля 1998 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации»<sup>37</sup>, Федеральный закон от 16 апреля 2001 г. № 44-ФЗ «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей»<sup>38</sup> и др.

**Подзаконные акты.** Следующими в иерархии нормативных актов идут **Указы Президента** (Указ Президента Российской Федерации от 14 мая 1996 г. № 712 «Об основных направлениях государственной семейной политики» и др.)<sup>39</sup>. Указы Президента не должны противоречить Семейному кодексу и иным федеральным законам.

**Постановления Правительства Российской Федерации** также являются источниками семейного права и имеют важное значение в регулировании отдельных вопросов семейных правоотношений. Правительство Российской Федерации вправе принимать постановления, содержащие нормы семейного права только в случаях, прямо предусмотренных федеральными законами либо указами Президента Российской Федерации.

**Законы субъектов Российской Федерации** регулируют отношения, которые входят в предмет семейно правового регулирования, в двух случаях:

- 1) когда вопрос отнесен к ведению субъекта РФ (например, условия и порядок вступления в брак лиц, не достигших 16 лет),
- 2) когда вопрос, непосредственно Семейным кодексом не урегулирован.

В разных субъектах Российской Федерации могут быть разные подходы к решению вопросов, отнесенных к их ведению. Например, в Московской области разрешено вступать в брак с 14 лет с согласия родителей и при наличии одного из следующих особых обстоятельств: рождение ребенка, беременность или угроза жизни.

<sup>36</sup> Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 1. Ст. 16.

<sup>37</sup> Собрание законодательства Российской Федерации. 1998. № 31. Ст.3802.

<sup>38</sup> Собрание законодательства Российской Федерации. 2001. № 17. Ст. 1643.

<sup>39</sup> Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 21. Ст.2460.

Действие актов субъектов РФ распространяется лишь на подведомственную территорию. Согласно абзацу 3 п.2 ст. 3 Семейного кодекса нормы, содержащиеся в законах субъектов Российской Федерации, должны соответствовать Семейному кодексу. В связи с этим, например, акт субъекта РФ о допустимости многоженства не может быть признан действительным, т.к. противоречит федеральному законодательству.

**Соотношение гражданского и семейного права.** Семейный кодекс предусматривает возможность субсидиарного применения к семейным правоотношениям норм гражданского законодательства. Это возможно при наличии двух условий (ст. 4 Семейного кодекса):

- 1) отношения не урегулированы семейным законодательством,
- 2) применение гражданского законодательства не противоречит существу семейных правоотношений. Например, гражданско-правовые нормы о презумпции возмездности договоров и о взыскании убытков не применимы к семейным отношениям в силу специфики последних.

**Международные договоры как источники семейного права.** Принцип приоритета международных договоров, в которых участвует Российская Федерация, закреплен в ст. 15 Конституции Российской Федерации и конкретизирован в других нормативных актах, в том числе в ст. 6 Семейного кодекса. Примерами наиболее важных многосторонних международных договоров в сфере семейного права, в которых участвует Российская Федерация, являются Конвенция ООН «О правах ребенка» 1989 г., Минская конвенция стран СНГ «О правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам» 1993 г. и др.

### ***7.3. Брак в семейном праве***

Брак - это добровольный союз мужчины и женщины, основанный на взаимной любви и уважении, зарегистрированный в органах записи актов гражданского состояния, направленный на создание семьи и порождающий взаимные личные неимущественные и имущественные права и обязанности.

**Условия заключения брака и обстоятельства, препятствующие вступлению в брак.** Условия заключения брака - это обстоятельства, наличие которых необходимо для заключения брака (ст. 12 Семейного кодекса). Заключение брака не должно производиться, если имеют место обстоятельства, препятствующие вступлению в брак, предусмотренные ст. 14 Семейного кодекса.

Итак, для заключения брака необходимо.

- 1) **Взаимное добровольное согласие мужчины и женщины на вступление в брак.** В Российской Федерации не допускаются однополые браки. Воля лиц, вступающих в брак, должна быть выражена

лично и свободно, без какого-либо принуждения (угроз, насилия как физического, так и психического не только со стороны лиц, вступающих в брак, но и со стороны других лиц). В уголовном законодательстве предусмотрена ответственность за принуждение женщины к вступлению в брак.

**2) Брачный возраст.** В настоящее время общий брачный возраст на территории Российской Федерации - 18 лет. В связи с тем, что фактические брачные отношения складываются и в более раннем возрасте, в соответствии с п. 2 ст. 13 Семейного кодекса при наличии уважительных причин органы местного самоуправления вправе разрешить вступить в брак лицам, достигшим возраста шестнадцати лет по их просьбе. Снижение брачного возраста производится органами местной администрации по месту жительства лиц, вступающих в брак.

Снижение брачного возраста ниже шестнадцати лет возможно только в тех субъектах Российской Федерации, где принят закон, устанавливающий порядок и условия, при наличии которых вступление в брак в виде исключения может быть разрешено до достижения шестнадцатилетнего возраста. Такие законы приняты в 22 субъектах Российской Федерации: Калужской, Московской, Мурманской, Новгородской, Орловской, Ростовской, Рязанской, Тверской областях и других субъектах Российской Федерации. Так, например, жителям Московской области, не достигшим шестнадцати лет, брачный возраст может быть снижен до четырнадцати лет при наличии одного из следующих обстоятельств: рождение ребенка, беременность либо угроза жизни. Последнее обстоятельство встречается на практике крайне редко. Например, молодой человек должен пройти в больнице операцию, исход которой неизвестен.

В настоящее время нет единых норм в законодательстве, которые бы определяли единые подходы к условиям заключения ранних браков. Так, в трех субъектах Российской Федерации (Республике Башкортостан, Новгородской и Орловской областях) возрастные ограничения вообще отсутствуют, то есть брак может быть разрешен и лицу, не достигшему 14-летнего возраста. В других субъектах Российской Федерации снижение возраста возможно до 14 или 15 лет. В некоторых субъектах заключение брака в возрасте до 16 лет возможно только при наличии беременности сроком 22 недели и более, прерывание которой противопоказано заключением медицинской комиссии. В ряде регионов допускается возможность снижения брачного возраста при непосредственной угрозе жизни одной из сторон. Однако это понятие не раскрывается и вызывает вопрос о целесообразности, например, дачи разрешения на брак 14-летней девочке в том случае, если взрослому мужчине, желающему вступить с ней в брак, грозит опасность.

Некоторые субъекты Российской Федерации вообще не регулируют указанные вопросы.

Верхний предел брачного возраста в Российской Федерации не установлен. Большая разница в возрасте также не является препятствием для вступления в брак.

**3) Не допускается заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно состоит в другом зарегистрированном браке.** Это условие соответствует принципу моногамного брака.

**4) Не допускается брак между близкими родственниками.** К ним относятся родственники по прямой восходящей и нисходящей линии: родители и дети, бабушка, дедушка и внуки; а также полнородные и неполнородные братья и сестры. При этом родство может быть и внебрачным. Это объясняется недопустимостью кровосмешения, высоким количеством заболеваний и пороков развития у потомства из таких браков. Не является препятствием к заключению брака двоюродное (двоюродные братья и сестры) и более дальнее родство, а также отношения свойства (не запрещены браки между сводными братьями и сестрами).

**5) Запрещены браки между усыновителями и усыновленными,** что обосновано этическими соображениями, поскольку правоотношения между этими лицами юридически приравнены к отношениям между родителями детьми.

**6) Не разрешается заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно признано судом недееспособным** вследствие психического расстройства. Это обусловлено как медицинскими соображениями, так и невозможностью недееспособного лица дать осознанного согласия на вступление в брак, что ведет к несоблюдению принципа добровольности брачного союза. Данное положение не касается лиц, ограниченных в гражданской дееспособности.

Регистрация брака осуществляется органами записи актов гражданского состояния, образованными органами государственной власти субъектов Российской Федерации.

Регистрация брака в соответствии со ст. 25 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» производится любым органом записи актов гражданского состояния на территории Российской Федерации по выбору лиц, вступающих в брак. В случае отказа органа записи актов гражданского состояния зарегистрировать брак, такой отказ может быть обжалован в орган исполнительной власти или в суд в соответствии с Гражданским процессуальным кодексом РФ.

Заключение брака и его государственная регистрация производятся в соответствии со ст. 11 Семейного кодекса по истечении одного месяца со дня подачи совместного заявления о заключении брака в орган записи актов гражданского состояния. Этот срок при наличии уважительных причин может быть уменьшен или увеличен не более чем на месяц руководителем органа записи актов гражданского состояния по совместному заявлению лиц, вступающих в брак. Законодательство не

называет исчерпывающего перечня таких причин. Чаще всего к ним относятся беременность, рождение ребенка, фактическое создания семьи, длительная командировка, болезнь, призыв в армию и другие. При наличии особых обстоятельств (беременности, рождения ребенка, непосредственной угрозы жизни одной из сторон и других особых обстоятельств) брак может быть заключен в день подачи заявления.

Государственная регистрация заключения брака производится в личном присутствии лиц, вступающих в брак.

**Признание брака недействительным.** Хотя брак не является сделкой, тем не менее, он может быть признан недействительным в судебном порядке, что установлено п.2 ст. 27 Семейного кодекса. До тех пор, пока брак не признан недействительным судом, несмотря на наличие соответствующих оснований, брак считается действительным. Основаниями для признания брака недействительным являются:

- 1) отсутствие взаимного добровольного согласия на вступление в брак,
- 2) недостижение брачного возраста, если он не был снижен в установленном порядке,
- 3) близкое родство,
- 4) отношения усыновления,
- 5) недееспособность одного из супругов при вступлении в брак,
- 6) не расторгнутый предыдущий брак,
- 7) брак с лицом, скрывшим наличие у него ВИЧ-инфекции или венерического заболевания,
- 8) фиктивный брак.

**Брак с лицом, скрывшим наличие у него ВИЧ-инфекции или венерического заболевания.** В соответствии со ст. 13 Федерального закона от 30 марта 1995 г. № 38-ФЗ «О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)»<sup>40</sup> ВИЧ-инфицированное лицо имеет право на получение информации о результатах своего медицинского освидетельствования. Лицо, которое знает о наличии у него ВИЧ-инфекции или венерической болезни, обязан уведомить своего будущего супруга об этом. В противном случае брак может быть признан недействительным в течение одного года с того момента, когда супруг узнал о наличии у другого супруга заболевания.

**Фиктивным браком** признается брак, заключенный без намерения создания семьи (п.1 ст. 27 Семейного кодекса). Это намерение может отсутствовать либо у одного из супругов, либо у обоих. Как правило, такой брак имеет целью получение права на жилплощадь супруга, российского гражданства либо преследует другие,

---

<sup>40</sup> Собрание законодательства. 1995. № 14. Ст. 1212.

как правило, корыстные цели. Заинтересованная в признании такого брака недействительным сторона обязана доказать, что в данном случае имеет место не просто семейная ссора, а то, что при заключении брака у другого супруга не было цели создания семьи. Суд не может признать брак фиктивным, если лица, зарегистрировавшие такой брак, до рассмотрения дела судом фактически создали семью. Подать исковое заявление в суд о признании фиктивного брака недействительным может только добросовестный супруг либо прокурор. Добросовестным супругом является супруг, права которого нарушены заключением брака, признанного недействительным

Брак может быть признан недействительным только судом.

#### **Последствия признания брака недействительным.**

1) Аннулирование прав и обязанностей супругов, возникших с момента регистрации брака и существовавших до признания его недействительным. В отличие от развода права и обязанности аннулируются не с момента расторжения брака, а с момента заключения брака.

2) Супругам, изменившим фамилию при заключении брака, возвращается добрачная фамилия.

3) К имуществу, приобретенному в период брака, применяются положения об общей долевой, а не совместной собственности.

4) Брачный договор признается недействительным.

5) Утрачивается право на алименты супруга, имевшего право на их получение.

Было бы несправедливым применять эти последствия и к добросовестному супругу, права которого были нарушены заключением такого брака. В соответствии с п.4 ст. 30 Семейного кодекса суд может в интересах добросовестного супруга признать за ним право на получение от другого супруга содержания, а в отношении имущества, приобретенного совместно в период брака, применять положения об общей совместной собственности, а также признать брачный договор действительным полностью или частично.

Добросовестный супруг может сохранить фамилию, избранную им при регистрации заключения брака.

**Прекращение брака** происходит в случаях:

- 1) смерти супруга,
- 2) объявления в судебном порядке супруга умершим,
- 3) расторжения брака.

В случае смерти супруга или объявления его умершим не требуется какого-либо специального оформления прекращения брака.

Расторжение брака происходит в судебном или административном порядке.



**Расторжение брака по совместному заявлению супругов.** В административном порядке брак расторгается в органах записи актов гражданского состояния, если у супругов нет общих несовершеннолетних детей и оба супруга согласны на расторжение брака.

Органы записи актов гражданского состояния не исследуют причин развода, их функции сводятся к регистрации расторжения брака. Основанием для расторжения брака является совместное заявление супругов. В соответствии с п. 4 ст. 33 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» расторжение брака производится органом записи актов гражданского состояния в присутствии хотя бы одного из супругов по истечении месяца со дня подачи супругами совместного заявления. Этот срок не может быть уменьшен, не увеличен. Государственная регистрация расторжения брака производится органом записи актов гражданского состояния либо по месту жительства супругов (одного из них) либо по месту государственной регистрации заключения брака.

**Расторжение брака по заявлению одного из супругов.** П.2 ст.19 Семейного кодекса предусматривает случаи, когда брак расторгается в органах записи актов гражданского состояния по заявлению одного из супругов независимо от наличия у супругов общих несовершеннолетних детей, если другой супруг:

- признан судом безвестно отсутствующим,
- признан судом недееспособным,

- осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет. Во всех названных случаях брак может быть расторгнут не только в органах записи актов гражданского состояния, но и в суде по желанию супруга.

**Расторжение брака в суде.** Согласно ст. 21 Семейного кодекса брак может быть расторгнут в суде, если у супругов имеются общие несовершеннолетние дети, а также при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака либо если один из супругов уклоняется от расторжения брака в органе записи актов гражданского состояния, например, отказывается подать заявление.

Возможность подачи искового заявления о расторжении брака ограничена для мужа в период беременности жены и в течение одного года после рождения ребенка. Процесс развода может особенно неблагоприятно в этот период отразиться на здоровье женщины и ребенка, и в соответствии со ст. 17 Семейного кодекса муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака.

Основанием для расторжения брака в суде является заявление одного из супругов. В заявлении о расторжении брака одновременно могут содержаться требования о взыскании алиментов на содержание ребенка или на самого супруга, требования о разделе имущества.

При взаимном согласии супругов на расторжение брака суд не выясняет причин развода, а ограничивается констатацией факта распада семьи и расторжения брака, а также принимает меры к защите интересов несовершеннолетних детей.

При отсутствии взаимного согласия суд в соответствии с п. 1 ст. 22 Семейного кодекса должен установить, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны. В законодательстве не дается перечня причин, которые служат основаниями для расторжения брака. Если суд не убежден в распаде семьи, то он может дать супругам время для примирения в пределах трех месяцев. Если же по истечении срока для примирения истец продолжает настаивать на разводе, суд обязан расторгнуть брак, независимо от того, убежден ли он в невозможности сохранения супругами семьи.

**Вопросы, разрешаемые судом при расторжении брака.** Расторжение брака влечет прекращение правовых отношений между супругами, при этом не всегда супруги могут сами разрешить вопросы о детях, имуществе, нажитом в период брака, об алиментах. В связи с этим согласно п. 2 ст. 24 Семейного кодекса при отсутствии соглашения между супругами по этим вопросам либо если заключенное между ними соглашение нарушает интересы детей либо одного из супругов, суд обязан:

- определить, с кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети после развода;
- определить, с кого из родителей и в каких размерах взыскиваются алименты на детей;
- по требованию супругов (одного из них) произвести раздел имущества, находящегося в их совместной собственности;
- по требованию супруга, имеющего право на получение содержания от другого супруга, определить размер этого содержания.

Одновременно с иском о расторжении брака может быть рассмотрено и требование о признании брачного договора недействительным полностью или в части.

**Правовые последствия расторжения брака.** Расторжение брака влечет за собой прекращение личных и имущественных правоотношений супругов. Все, что приобретают супруги с момента вступления решения суда в законную силу, является их отдельной собственностью. Для совершения сделок с недвижимым имуществом, в том числе по приобретению недвижимости, нотариально удостоверенного согласия другого супруга не требуется.

При внесении записи в книгу актов гражданского состояния о расторжении брака супругу по его желанию может быть возвращена добрачная фамилия.

#### **7.4. Правовое положение супругов**

Правоотношения, которые возникают между супругами, делятся на личные неимущественные и имущественные. Личные неимущественные правоотношения являются преобладающими в семейном праве, поскольку определяются самой сущностью брака, основанного, как правило, на любви, взаимопонимании и взаимоуважении.

**Виды личных неимущественных прав и обязанностей супругов.** Личные права и обязанности супругов неразрывно связаны с их обладателями и не могут быть переданы другим лицам. Некоторые из них предусмотрены в Конституции Российской Федерации.

Семейный кодекс закрепляет следующие личные неимущественные права и обязанности.

1) Право на выбор супругами рода занятий, профессии, места пребывания и жительства (п. 1 ст. 31 Семейного кодекса).

2) Равные права супругов в решении вопросов семейной жизни: воспитании и образовании детей, отцовства и материнства (п.2 ст. 31 Семейного кодекса).

3) Обязанность строить свои отношения в семье на основе взаимоуважения и взаимопомощи, содействовать благополучию и укреплению семьи, заботиться о благосостоянии и развитии своих детей (п.3 ст. 31 Семейного кодекса).

4) Право на выбор фамилии (ст. 32 Семейного кодекса).

**Право на выбор фамилии** состоит в том, что каждый из супругов сам решает вопрос о том, какую ему иметь фамилию, независимо от согласия другого супруга или третьих лиц (например, своих родителей или родителей супруга). Изменение фамилии одним из супругов не влечет за собой перемену фамилии другого супруга. При заключении брака супруги могут выбрать в качестве общей фамилию одного из супругов, либо сохранить добрачную фамилию, либо, если иное не установлено законом субъекта Российской Федерации, присоединить к своей фамилии фамилию другого супруга. П. 2 ст. 28 ФЗ «Об актах гражданского состояния» предусматривает, что двойную фамилию супруги могут избрать в качестве общей посредством присоединения фамилии жены к фамилии мужа. Общая фамилия супругов может состоять не более чем из двух фамилий, соединенных при написании дефисом. В случае расторжения брака каждый из супругов вправе сохранить фамилию, которую он приобрел, вступая в брак, или восстановить свою добрачную фамилию независимо от согласия другого супруга.

Более детально в законодательстве регулируются **имущественные отношения** между супругами, которые делятся на отношения собственности супругов и алиментные отношения.

**Законный режим имущества супругов.** В Российской Федерации, как и во многих других странах, различают законный и договорной режим имущества супругов. Законным режимом имущества супругов является режим общей совместной собственности. Сущность общей совместной собственности состоит в том, что участники общей совместной собственности владеют, пользуются и распоряжаются принадлежащим им составляющим единой целое имуществом, в котором доли заранее не определены.

**Имущество, являющееся общей собственностью супругов.** Общей совместной собственностью супругов является имущество, нажитое во время брака, то есть с момента, когда брак зарегистрирован в органах записи актов гражданского состояния, независимо от того, на имя кого из супругов оно приобретено или внесено. Виды имущества перечислены в п.2 ст. 34 Семейного кодекса:

- 1) доходы каждого из супругов от трудовой деятельности, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуальной деятельности,
- 2) полученные пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения,
- 3) движимое и недвижимое имущество,
- 4) права требования, выраженные в ценных бумагах, паях, вкладах, долях в капитале, внесенные в коммерческие организации, в том числе в кредитные,
- 5) а также любое другое имущество, нажитое супругами в период брака.

Супруги приобретают равные права на общее имущество независимо от того, на чье имя оно зарегистрировано (например, квартира или машина), открыт счет в банке или от чьего имени внесен пай в кооператив. Равные права на общее имущество имеют не только супруги, которые равным образом или в части участвовали в приобретении имущества. Право на общее имущество принадлежит также супругу, который в период брака осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода, что предусмотрено п. 3 ст. 34 Семейного кодекса. К таким причинам относятся болезнь, инвалидность, невозможность трудоустройства, учеба и др.

Согласно ст. 37 Семейного кодекса к общей совместной собственности супругов может быть отнесено имущество каждого из супругов, если будет установлено, что в период брака за счет общего имущества супругов или имущества каждого из супругов либо труда одного из супругов были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества. Например, если в доме, который принадлежал супругу до брака или получен в период брака по безвозмездной сделке, был произведен капитальный ремонт или

реконструкция, то это имущество в целом может быть признано общей совместной собственностью. Если в период брака принадлежащая одному из супругов часть дома была капитально отремонтирована за счет общих средств и ее стоимость существенно увеличилась, то общей совместной собственностью супругов может быть признана часть дома, соответствующая по стоимости произведенным улучшениям. Если произведенные вложения не существенно увеличили стоимость имущества, то другой супруг может требовать раздела тех средств, которые были потрачены на произведенные улучшения. Договором между супругами может быть предусмотрено иное.

**Имущество, не являющееся общей совместной собственностью.** Не являются общим совместным следующие виды имущества:

- имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак;

- имущество, приобретенное хотя и во время брака, но на личные средства одного из супругов, принадлежавшие ему до вступления в брак;

- имущество, полученное в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам, например, безвозмездная приватизация жилья, а также премии и награды, не входящие в систему оплаты труда;

- вещи индивидуального пользования, за исключением драгоценностей и предметов роскоши, хотя и приобретенные в период брака за счет общих средств супругов. К драгоценностям относятся предметы из драгоценных металлов: золота, серебра, платины, палладия. Вопрос о том, что является предметом роскоши для семьи, разрешается судом в каждом конкретном случае, исходя из доходов, уровня жизни семьи и других обстоятельств.

Суд может признать имущество, нажитое каждым из супругов в период их раздельного проживания при прекращении семейных отношений, собственностью каждого из них, что предусмотрено п. 4 ст. 38 Семейного кодекса.

Согласно п. 2 ст. 253 Гражданского кодекса распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, осуществляется по согласию всех участников, которое предполагается независимо от того, кем из участников совершается сделка по распоряжению имуществом. В случаях, когда одним из супругов совершается сделка по распоряжению общим имуществом, предполагается, что он действует с согласия другого супруга. Другой стороне в сделке не нужно требовать доказательств согласия другого супруга.

В соответствии с п. 3 ст. 35 Семейного кодекса при совершении сделок с недвижимым имуществом или сделок, требующих нотариального удостоверения или государственной регистрации, (как правило, такие сделки совершаются с дорогим имуществом и

значительным для супругов), согласие другого супруга должно быть выражено письменно и нотариально удостоверено. Причем такое согласие требуется не только при отчуждении недвижимости, но и при ее приобретении. В противном случае супруг вправе требовать признания сделки недействительной в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о совершении данной сделки.

## **Брачный договор**

Режим общей совместной собственности супругов может быть изменен брачным договором. Ст. 40 Семейного кодекса дает следующее определение брачного договора. **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.** Таким образом, брачный договор может быть заключен либо до регистрации брака, но при этом он вступает в силу только после его государственной регистрации, либо в любое время в период брака.

По **форме** брачный договор должен быть письменным и нотариально удостоверенным. При этом брачный договор следует отличать от договора о разделе имущества, который требует простой письменной формы. Договор о разделе имущества, нажитого в период брака, может быть заключен только после регистрации брака и только в отношении того имущества, которое уже приобретено, а не будет приобретено в будущем.

**Содержание** брачного договора могут образовывать следующие условия, предусмотренные в ст. 42 Семейного кодекса.

1. Режим имущества супругов. Как правило, основной целью брачного договора является изменение режима общей совместной собственности супругов и замена его на долевую или раздельную собственность. В брачном договоре может быть изменен режим в отношении отдельных видов имущества, например, недвижимого имущества, или определенных доходов. Так, в брачном договоре может быть указано, что доходы от предпринимательской деятельности будут принадлежать супругу, который ее осуществляет.

2. Обязательства по взаимному содержанию или по содержанию одного из супругов другим. При этом не должны нарушаться нормы Семейного кодекса об алиментах. В частности, если в брачном договоре будет предусмотрено, что супруга не имеет права на получение материального содержания ни при каких обстоятельствах, то это положение будет противоречить ст. 89 Семейного кодекса и признается ничтожным. Супруга не утратит права на получение содержания, если она будет нетрудоспособной и нуждающейся, а также в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка, а также в других случаях, установленных законодательством.

3. Способы участия в доходах друг друга. Это условие может быть включено в брачный договор в тех случаях, когда оба супруга имеют самостоятельные доходы, а также когда один из супругов не имеет дохода, но приобретает таким образом право собственности на доходы, получаемые другими супругом, например, в виде определенного процента от доходов от предпринимательской деятельности.

4. Порядок несения каждым из супругов семейных расходов. К ним могут относиться как текущие расходы, например, плата за квартиру, коммунальные услуги, приобретение продуктов питания и т.п., так и другие, например, на обучение, лечение и т.д.

5. Порядок распределения имущества, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака. Такие условия в договоре позволят избежать споров и обращения в суд в случае расторжения брака.

6. Другие положения, касающиеся имущественных отношений супругов.

Законодательством предусмотрен ряд условий, которых не должно быть в брачном договоре. В противном случае они являются недействительными и влекут отказ нотариуса в удостоверении договора.

К ним относятся условия:

- ограничивающие правоспособность или дееспособность супругов. Например, нельзя ограничить право супруга на составление завещания;

- ограничивающие право на обращение в суд. Например, нельзя в брачном договоре предусмотреть, что супруги в случае отсутствия у них несовершеннолетних детей, обязуются расторгнуть брак в органах записи актов гражданского состояния, а не в суде, и не требовать раздела имущества;

- устанавливающие личные неимущественные отношения между супругами. Поскольку личные неимущественные права супругов практически не регулируются законодательством и их реализация не может быть обеспечена принудительной силой государства, то их включение в договор не будет носить правового характера. Нельзя в договоре предусмотреть, например, распределение обязанностей по уборке квартиры, обязанность соблюдать супружескую верность и т.п. В некоторых странах, например, в США допускается регулирование в брачном договоре личных неимущественных отношений между супругами, а также прав и обязанностей в отношении детей;

- устанавливающие права и обязанности в отношении детей. Поскольку дети являются самостоятельными субъектами права, то все акты, затрагивающие права детей, должны совершаться отдельно;

- ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания. Нельзя ограничивать также и права

супругов на алименты по другим основаниям, предусмотренным ст. 89 Семейного кодекса;

- условия, ставящие одного из супругов в крайне неблагоприятное положение. Например, условия, в соответствии с которыми все имущество, приобретенное в период брака, является собственностью одного из супругов, а другой супруг полностью лишается права собственности на это имущество, без какой-либо компенсации;

- противоречащие основным началам семейного законодательства. Это касается прежде всего норм-принципов, предусмотренных в ст. 1 Семейного кодекса.

**Признание брачного договора недействительным.** Брачный договор может быть признан недействительным (оспоримым или ничтожным) по тем же основаниям, что и любая гражданско-правовая сделка. Например, брачный договор может быть признан притворной сделкой, если он совершен с целью прикрыть договор купли-продажи имущества для избежания налогообложения, или брачный договор может быть признан недействительным в силу того, что был заключен под влиянием обмана, угрозы либо насилия.

**Ответственность супругов по обязательствам.** В состав имущества супругов могут входить не только материальные объекты и права требования, но и обязательства супругов (долги). На практике важное значение имеет определение характера долга: является он общим или личным. В то же время не следует забывать, что обязательства (долги) входят в состав имущества и, следовательно, если долг возник в период брака, то по общему правилу он является совместным, независимо от того, каким из супругов этот долг приобретен.

**Личные обязательства супругов.** К личным относятся обязательства, возникшие у каждого из супругов:

- 1) до регистрации брака,
- 2) после заключения брака, но с целью удовлетворению личных нужд,
- 3) неразрывно связанные с личностью должника (из причинения вреда, авторского договора), которые не могут переходить ни по закону, ни по договору,
- 4) обременяющие раздельное имущество супругов, например, долги наследодателя, перешедшие к супругу-наследнику,
- 5) перед другими членами семьи, например, алиментные обязательства и др.

В зависимости от характера долга определяются и правовые последствия. По личным обязательствам взыскание может быть обращено лишь на личное имущество супруга-должника, а при недостаточности - на его долю в общем имуществе супругов, которая



определяется путем раздела в соответствии со ст. 255, 256 Гражданского кодекса РФ.

**Общие обязательства супругов.** Общими являются обязательства,

1) по которым оба супруга стали содолжниками в соответствии с законом (например, при совместном причинении вреда) или взяли на себя обязательства по договору;

2) должником, по которому выступает один из супругов, но все полученное было израсходовано на нужды семьи;

3) обременения общего имущества;

4) обязательства по возмещению вреда, причиненного общими несовершеннолетними детьми, за исключением случаев, когда ребенок вступил в брак или эмансипирован, и др.

По общим обязательствам ответственность несут оба супруга. Сначала взыскание обращается на их общее имущество, а при его недостаточности - на личное имущество обоих супругов. Эта ответственность является солидарной.

#### ***7.5. Родительские правоотношения и правоотношения между другими членами семьи***

Основанием возникновения семейно-правовых отношений между родителями и детьми является происхождение детей - кровное родство, удостоверенное в установленном законом порядке. Удостоверение происхождения ребенка осуществляется органами записи актов гражданского состояния.

**Установление материнства.** Основанием для государственной регистрации рождения является документ, подтверждающий происхождение ребенка от матери. В большинстве случаев в качестве такого выступает документ о рождении, выданный медицинской организацией, в которой происходили роды. Если роды ребенка проходили вне медицинского учреждения, то основанием для регистрации может быть документ, выданный медицинской организацией, врач которой оказывал медицинскую помощь при родах или в которую обратилась мать после родов, либо лицом, занимающимся частной медицинской практикой. При родах вне медицинской организации и без оказания медицинской помощи регистрация производится на основании заявления лица, присутствовавшего во время родов, о рождении ребенка. При отсутствии оснований регистрация производится в соответствии с решением суда об установлении факта рождения ребенка данной женщиной.

В соответствии с п. 1 ст. 15 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» регистрация рождения ребенка производится

органом органов записи актов гражданского состояния по месту рождения ребенка или по месту жительства родителей (одного из родителей) в течение одного месяца со дня рождения ребенка заявить о его рождении устно или письменно.

**Установление отцовства в добровольном порядке.** Рождение ребенка женщиной, состоящей в браке, порождает презумпцию отцовства супруга матери. Эта презумпция действует в течение трехсот дней с момента:

- расторжения брака между родителями ребенка,
- признания судом брака недействительным,
- смерти супруга.

**Происхождение ребенка от отца,** не состоящего в браке с матерью ребенка, может быть установлено добровольно либо принудительно. **Добровольное отцовство** устанавливается путем подачи в орган записи актов гражданского состояния совместного заявления отцом и матерью ребенка.

Отцовство устанавливается по заявлению отца ребенка с согласия органа опеки и попечительства, при отсутствии такого согласия - по решению суда в следующих случаях, предусмотренных п. 3 ст. 48 Семейного кодекса:

- в случае смерти матери,
- признания ее недееспособной,
- невозможности установления ее места нахождения,
- лишения ее родительских прав.

Согласие органов опеки и попечительства необходимо для того, чтобы избежать ситуации, когда заявление об установлении отцовства подается в корыстных целях для извлечения каких-то выгод без цели заботы о ребенке, его воспитания.

**Установление отцовства в судебном порядке.** В соответствии со ст. 49 Семейного кодекса, если родители не состоят в браке, и отсутствует совместное заявление родителей или заявление отца ребенка (п.4 ст. 48 Семейного кодекса), отцовство устанавливается в судебном порядке в исковом производстве. Суд принимает во внимание любые доказательства (письменные, устные и др.), с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица, в том числе экспертизу. В настоящее время существуют такие виды экспертизы, которые позволяют установить отцовство с высокой степенью точности. К ним относится например, генетическая дактилоскопия (по ДНК, где содержится генетический код, индивидуальный для каждого человека. ДНК ребенка всегда сочетает признаки ДНК отца и матери), по амниотической жидкости (воды при беременности).

Установление отцовства влечет возникновение личных неимущественных и имущественных правоотношений между родителями и детьми. Причем дети, рожденные вне брака, имеют такие же права и обязанности по отношению к родителям и их родственникам, какие имеют дети, родившиеся от лиц, состоящих в браке между собой.

Одновременно с иском об установлении отцовства, как правило, предъявляются требования о взыскании алиментов. В этих случаях алименты присуждаются со дня предъявления иска, а не с момента рождения ребенка (п.2 ст. 107 Семейного кодекса). Возможность взыскания средств на содержание ребенка за прошлое время исключается, поскольку до удовлетворения иска об установлении отцовства ответчик не был признан отцом ребенка.

Если отцовство не установлено ни добровольно, ни принудительно, то запись об отце ребенка в книге записей актов гражданского состояния делается по указанию матери. Фамилия отца ребенка записывается по фамилии матери, а имя и отчество отца - по ее указанию.

**Права несовершеннолетних детей.** Ребенком является лицо, не достигшее 18 лет. Семейный кодекс предусматривает личные неимущественные и имущественные права несовершеннолетних детей. Большинство норм, регулирующих эти права, включены в Семейный кодекс на основе и во исполнение Конвенции ООН «О правах ребенка» 1989 г., ратифицированной Российской Федерацией 13 июля 1990 г. и вступившей в силу 15 сентября 1990 г.

### **Личные неимущественные права ребенка**

**1) Право ребенка жить и воспитываться в семье; право знать своих родителей, право на их заботу и на совместное с ними проживание,** за исключением случаев, когда это противоречит интересам ребенка (ст. 54 Семейного кодекса).

**2) Право ребенка на общение с родителями и другими родственниками** (ст. 55 Семейного кодекса). Ребенок имеет право на общение с родителями, в том числе и в тех случаях, когда они расторгли брак, прекратили совместное проживание и даже если находятся в разных государствах. Согласно ст. 10 Конвенции государства-участники обязаны содействовать воссоединению разъединенных семей.

При возникновении экстремальных ситуаций, например, задержание, арест, заключение под стражу, нахождение в лечебном учреждении и т.п. ребенок также имеет право на общение со своими родителями и родственниками и ограничение этого права возможно только при наличии существенных причин (например, опасность для ребенка со стороны родственников).

**3) Право ребенка на защиту своих прав и законных интересов** (ст.56 Семейного кодекса). Эти обязанности возлагаются прежде всего

на родителей (лиц, их заменяющих), а также органы опеки и попечительства, прокурора и суд.

Ребенок может сам обращаться за защитой своих прав, например, в случаях злоупотребления родителями своими правами либо не исполнения своих обязанностей: с 14 лет ребенок может обратиться в суд, а до достижения 14 лет - в органы опеки и попечительства.

**4) Право ребенка выражать свое мнение** при решении в семье вопросов, затрагивающих его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства (ст. 57 Семейного кодекса). Например, при решении вопроса о том, с кем будет проживать ребенок. Это право может быть реализовано с того возраста, когда ребенок будет способен самостоятельно сформулировать свое мнение.

Учет мнения ребенка, достигшего десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам.

Мнение ребенка должно учитываться при разрешении следующих вопросов:

- при разрешении судом спора о том, с кем будет проживать ребенок при раздельном проживании родителей,
- при разрешении судом спора по иску родителей о возврате им детей (в случае, если кто-либо незаконно удерживает ребенка у себя),
- при разрешении судом спора по иску родственников ребенка об устранении препятствий к общению с ним,
- при рассмотрении дел об оспаривании записи об отцовстве,
- при разрешении родителями вопросов, касающихся семейного воспитания детей, их образования, выбора образовательного учреждения, формы обучения.

Для решения следующих вопросов обязательно согласие ребенка, если он достиг десяти лет:

- при изменении ребенку имени, фамилии, отчества, в том числе при усыновлении,
- при усыновлении ребенка, а также при записи в книге актов гражданского состояния усыновителей в качестве родителей ребенка, за исключением случаев, когда ребенок проживал в семье усыновителя и считает его своим родителем,
- при передаче ребенка в приемную семью, детский дом семейного типа,
- при восстановлении родителей в родительских правах.

**5) Право ребенка на имя, фамилию, отчество** (ст.ст. 58, 59 Семейного кодекса). Имя ребенку дается по соглашению между родителями. Отчество присваивается по имени отца, если иное не предусмотрено законами субъектов Российской Федерации или не

основано на национальном обычае. Возможна ситуация, когда отчество вообще не присваивается ребенку.

Фамилия ребенка определяется фамилией родителей. При разных фамилиях ребенку присваивается фамилия одного из родителей по их соглашению, если иное не предусмотрено законами субъектов Российской Федерации. Споры по данным вопросам разрешаются органами опеки и попечительства.

**Имущественные права.** В большинстве своем имущественные права несовершеннолетних детей регулируются гражданским законодательством (совершение сделок, имущественная ответственность за нарушения и др.) Семейное законодательство регулирует лишь некоторые имущественные права ребенка, возникающие в кругу семьи, например, имущественные отношения между родителями и детьми. Так, дети при жизни родителей не имеют права собственности на их имущество, а родители не имеют права собственности на имущество ребенка. Но при этом, если дети и родители проживают совместно, то они владеют и пользуются имуществом друг друга по взаимному согласию. Совместное приобретение имущества родителями и детьми не влечет возникновения права общей совместной собственности. Их отношения регулируются нормами об общей долевой собственности. Исключение составляет право общей совместной собственности членов крестьянского (фермерского) хозяйства.

**Права и обязанности родителей.** Большинство прав родителей, предусмотренных семейным законодательством, одновременно представляют собой и родительские обязанности, за уклонение от исполнения которых предусмотрена ответственность.

К ним относятся:

- 1) право на воспитание (п. 1 ст. 63 Семейного кодекса),
- 2) право на образование ребенка (п. 2 ст. 63 Семейного кодекса),
- 3) право представлять интересы ребенка (ст. 64 Семейного кодекса),
- 4) право на защиту ребенка (п. 1 ст. 64 Семейного кодекса),
- 5) право требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его не на законном основании (абзац 1 п. 1 ст. 68 Семейного кодекса).

Одним из самых сложных вопросов является вопрос определения места жительства несовершеннолетнего при раздельном проживании его родителей. Например, при расторжении брака каждый из родителей желает, чтобы ребенок проживал с ним. При этом суд руководствуется следующими критериями.

1. Самый главный критерий – это интересы ребенка, а также учет мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, при условии, что это не противоречит его интересам (п. 3 ст. 65, ст. 57 Семейного кодекса).

2. Возраст ребенка. Как правило, детей в возрасте до 3 лет оставляют с матерью.

3. Привязанность ребенка к каждому из родителей, братьям, сестрам, другим членам семьи.

4. Нравственные и иные личные качества родителей.

5. Отношения, существующие между каждым из родителей и ребенком.

6. Возможность создания ребенку условий для воспитания и развития (с учетом рода деятельности и режима работы родителей, их материальное и семейное положение).

7. Другие обстоятельства, характеризующие обстановку, которая сложилась в месте проживания каждого из родителей.

### **Ответственность за нарушение родительских прав**

**Лишение родительских прав.** Данная мера представляет собой крайнюю меру ответственности, которая применяется в исключительных случаях за совершение родителями виновного правонарушения в отношении своих детей. Основания для применения этой меры предусмотрены в ст. 69 Семейного кодекса. К ним относятся:

1. Уклонение родителей от выполнения родительских обязанностей. Одно из самых распространенных оснований, которое выражается в отсутствии заботы о нравственном и физическом развитии детей, их обучении, оставление детей без присмотра, злостный неплатеж алиментов.

2. Отказ без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома либо из иного лечебного, воспитательного учреждений или из других аналогичных учреждений. В качестве уважительных причин могут быть признаны невозможность забрать ребенка вследствие отсутствия условий для проживания, рождение ребенка беженцами, лицами, не имеющими гражданства, работы и т.п.

3. Злоупотребление своими родительскими правами, то есть использование этих прав в ущерб интересам детей. Например, создание препятствий в обучении, склонение к попрошайничеству, воровству, проституции, употреблению спиртных напитков или наркотиков и т.п.

4. Жестокое обращение с детьми может проявляться не только в осуществлении родителями насилия над ними либо в покушении на их половую неприкосновенность, но и в применении недопустимых способов воспитания, в грубом, пренебрежительном унижающем человеческое достоинство обращении с детьми, оскорблении или эксплуатации детей. Насилие может быть как физическим, так и психическим.

5. Хронический алкоголизм или наркомания, что должно быть подтверждено медицинским заключением. Признание ответчика ограниченно дееспособным при этом не обязательно.

6. Совершение умышленного преступления против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга, что должно быть установлено приговором суда. При этом форма умысла значения не имеет.

Как правило, на практике одновременно имеет место несколько оснований.

Лишение родительских прав возможно только в судебном порядке.

Лишение родительских прав является исключительной мерой и влечет за собой утрату родителями не только тех прав, которые они имели до достижения детьми 18 лет, но и других, основанных на факте родства с ребенком. К ним относятся право:

- на воспитание,
- на представление и защиту интересов детей,
- на истребование детей от других лиц,
- на дачу согласия на усыновление. При этом усыновление возможно не ранее истечения шести месяцев со дня вынесения решения суда о лишении родительских прав,
- на дачу согласия на совершение сделок детьми в возрасте от 14 до 18 лет,
- на алименты от совершеннолетних детей,
- на дачу согласия на эмансипацию,
- на получение пособий, пенсионное обеспечение после смерти детей,
- на наследование по закону.

Лишение родительских прав носит бессрочный характер, но не является бесповоротным решением. Если родители изменят поведение, образ жизни и отношение к воспитанию ребенка, то они могут быть восстановлены судом в родительских правах.

**Ограничение родительских прав.** Другой мерой, связанной с отобранием ребенка у родителей, но уже без лишения родительских прав, является ограничение родительских прав. Далекое не во всех случаях эта мера может применяться как санкция за виновное поведение.

Основанием для ее применения служит опасность оставления ребенка с родителями:

- 1) по обстоятельствам от них не зависящим (психическое расстройство, болезнь, стечение тяжелых обстоятельств),
- 2) вследствие поведения родителей при отсутствии достаточных оснований для лишения родительских прав.

В последнем случае ограничение родительских прав является временной мерой. Если в течение шести месяцев после вынесения судом

решения об ограничении родительских прав родители не изменяют своего поведения, то орган опеки и попечительства обязан предъявить иск о лишении родительских прав. В интересах ребенка этот срок может быть сокращен.

Последствия ограничения родительских прав также имеют определенные особенности.

1) Права и обязанности родителей не прекращаются, а лишь ограничиваются, и, как правило, ограничение носит временный характер.

2) Родителям могут быть разрешены контакты с ребенком в соответствии со ст. 75 Семейного кодекса.

3) Не прекращаются алиментные обязательства, наследственные правоотношения.

4) Родители теряют право на личное воспитание ребенка, право на льготы и пособия.

*Таблица № 1*

### Сравнительная характеристика лишения и ограничения родительских прав

Критерии	Лишение родительских прав	Ограничение родительских прав
Орган, принимающий решение о лишении и ограничении родительских прав	Суд	
Лица, которые могут подать заявление о лишении или ограничении родительских прав	родители (лица, их заменяющих), прокурора, органы или учреждения, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей (органов опеки и попечительства, комиссий по делам несовершеннолетних, учреждения для детей - сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, и других).	не только родители, но и другие близкие родственники, дошкольные образовательные учреждения, общеобразовательные учреждения и другие учреждения.
Лица, участие в рассмотрении дела о лишении или ограничении родительских прав обязательно	Прокурор, орган опеки и попечительства.	
Основания для лишения или ограничения родительских прав	Уклонение от выполнения обязанностей родителей, в том числе злостное уклонение от уплаты алиментов; отказ без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома (отделения) либо из иного лечебного	Ограничение родительских прав допускается, если оставление ребенка с родителями (одним из них) опасно для ребенка по обстоятельствам, от родителей (одного из них) не зависящим (психическое расстройство или иное хроническое заболевание, стечение тяжелых обстоятельств и другие). Ограничение родительских прав допускается также в случаях, если оставление ребенка с родителями (одним из них) вследствие их поведения является опасным для ребенка, но не



Критерии	Лишение родительских прав	Ограничение родительских прав
	учреждения, воспитательного учреждения, учреждения социальной защиты населения или из других аналогичных учреждений; злоупотребление своими родительскими правами; жестокое обращение с детьми, в том числе физическое или психическое насилие над ними, хронический алкоголизм или наркомания; совершение умышленного преступления против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга.	установлены достаточные основания для лишения родителей (одного из них) родительских прав.
Получение согласия десятилетнего ребенка для лишения или ограничения родительских прав	не требуется	
<b>Последствия лишения или ограничения родительских прав</b>		
Права и обязанности родителей в отношении ребенка	прекращаются	ограничиваются
Право родителей на воспитание ребенка, льготы и пособия	прекращается	
Обязанность родителей содержать ребенка	сохраняется	
Право родителей на получение алиментов от совершеннолетних детей	прекращается	сохраняется
Право ребенка на жилое помещение, иные имущественные права, основанные на факте родства с родителями и другими родственниками	сохраняется	
Право детей наследовать после смерти родителей	сохраняется	
Право родителей наследовать по закону после смерти детей	прекращается	сохраняется
Правовые последствия отпадения основания лишения или ограничения родительских прав	Восстановление в родительских правах	Отмена ограничения родительских прав
Получение согласия десятилетнего ребенка	Необходимо для восстановления в родительских правах	Нет необходимости для отмены ограничения родительских прав

**Правоотношения между другими членами семьи.** В Семейном кодексе не так много норм, посвященных правоотношениям между другими членами семьи, к которым относятся дедушки, бабушки, братья, сестры, мачехи, отчимы и падчерицы, пасынки, фактические воспитатели и воспитанники. Согласно ст. 55 Семейного кодекса ребенок имеет право на общение не только с родителями, но и с дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками. На осуществление этих прав не должен влиять развод родителей, их раздельное проживание. Например, если родители расторгли брак, и мать не хочет, чтобы ребенок общался с родителями отца (дедушкой и бабушкой), то последние имеют право в судебном порядке требовать реализации права на общение (например, предоставление свиданий с ребенком). Согласно ст. 67 Семейного кодекса в случае отказа родителей от предоставления близким родственникам ребенка возможности общаться с ним, орган опеки и попечительства может обязать родителей не препятствовать такому общению. Если родители не подчиняются решению органа опеки и попечительства, близкие родственники ребенка либо орган опеки и попечительства вправе обратиться в суд с иском об устранении препятствий к общению с ребенком. Суд разрешает спор исходя из интересов ребенка и с учетом мнения ребенка. Орган опеки и попечительства, а также суд могут отказать в праве родственников на общение с ребенком, если придет к выводу, что такое общение может помешать нормальному воспитанию ребенка, окажут на него неблагоприятное воздействие. Например, когда дедушка или бабушка настраивают ребенка против родителей, пытаются увести их к себе вопреки воле родителей, грубо ведут себя и т.д.

### ***7.6. Алиментные обязательства***

Алиментное обязательство (слово алименты происходит от латинского *alimentum* – пища, питание) - это правоотношение, возникающее на основании соглашения сторон или решения суда, в силу которого одни члены семьи обязаны предоставлять содержание другим ее членам, а последние вправе его требовать.

На алиментные обязательства не распространяется срок исковой давности. Алименты присуждаются с момента заключения соглашения (или иного момента, предусмотренного в нем) либо с момента обращения в суд. Согласно п. 2 ст. 107 Семейного кодекса алименты за прошедший период могут быть взысканы в пределах трехлетнего срока с момента обращения в суд, если судом установлено, что до обращения в суд принимались меры к получению средств на содержание, но алименты не были получены вследствие уклонения лица, обязанного уплачивать алименты, от их уплаты. Например, было подано заявление в органы внутренних дел о розыске алиментоплательщика.

Алиментные обязательства могут возникать на основании добровольного соглашения между алиментоплательщиком и алиментополучателем или решения суда, если алиментоплательщик отказывается добровольно выполнять обязанность по уплате алиментов. На основании соглашения могут возникать алиментные обязательства между членами семьи, которые по законодательству и не являются алиментобязанными, например, между трудоспособной супругой-домохозяйкой и супругом-предпринимателем. На практике обязанности по уплате алиментов могут осуществляться добровольно без решения суда или алиментного соглашения.

### **Алиментные обязательства родителей и детей**

**Алиментные обязательства родителей в отношении несовершеннолетних детей.** Родители обязаны содержать своих несовершеннолетних и нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи. Эта обязанность присуща в равной степени как матери, так и отцу независимо от того, проживают они с ребенком или нет. Родители, лишены родительских прав или ограниченные в них, также обязаны уплачивать алименты. Практически нет обстоятельств, которые бы освобождали родителей от уплаты алиментов на своих детей. Если ребенок усыновлен, то фактические родители освобождаются от уплаты алиментов. Родители обязаны содержать своих детей независимо от доходов, дееспособности и трудоспособности. Родители обязаны содержать своих детей, даже если последние находятся под опекой (попечительством), в приемной семье.

Взыскание алиментов производится до достижения ребенком 18 лет. После 18 лет независимо от доходов ребенок теряет право на получение алиментов.

Родители вправе сами определить порядок и форму предоставления содержания, в частности путем составления соглашения об уплате алиментов. Если родители уклоняются от добровольной уплаты алиментов, то они могут быть взысканы в судебном порядке.

В судебном порядке алименты на несовершеннолетнего ребенка согласно ст. 81 Семейного кодекса взыскиваются в долях от ежемесячного дохода:  $\frac{1}{4}$  - на одного ребенка,  $\frac{1}{3}$  - на двух детей,  $\frac{1}{2}$  - на трех и более. Примечательно, что такой размер алиментов был установлен еще в 1936 году и существует до сих пор.

В некоторых случаях суд может взыскать алименты в твердой сумме или одновременно в долях и в твердой сумме. Эти обстоятельства приведены в п.1 ст. 83 Семейного кодекса:

1) если родитель имеет нерегулярный меняющийся заработок или иной доход (например художник, который имеет нестабильный доход от продажи написанных им картин),

2) родитель получает заработок или иной доход полностью или частично в натуре (например, продукцией своего предприятия) или в иностранной валюте,

3) при отсутствии заработка или иного дохода (в этом случае возможно обращение взыскания на имущество алиментоплательщика),

4) в других случаях, когда взыскание алиментов в долевом отношении затруднительно или существенно нарушает интересы одной из сторон.

**Алиментные обязательства родителей в отношении совершеннолетних нетрудоспособных детей.** Если ребенок нетрудоспособный и нуждается в помощи, то родители обязаны содержать его независимо от своих доходов. В законодательстве нет четкого определения термина «нетрудоспособность». **Нетрудоспособными** являются инвалиды первой и второй группы или лица, достигшие пенсионного возраста. Под **нуждаемостью** в получении содержания понимается обеспеченность лица средствами в размере ниже прожиточного минимума. Кроме того, лицо может получать доход и выше прожиточного минимума, но при этом быть нуждающимся, например, если он нуждается в постороннем уходе или в дорогостоящих лекарствах, а пенсии, которую получает человек, не достаточно для их оплаты.

Размер алиментов на совершеннолетних нетрудоспособных детей при отсутствии алиментного соглашения определяется в твердой сумме, подлежащей уплате ежемесячно, исходя из материального и семейного положения, а также других заслуживающих внимания интересов сторон.

**Алиментные обязательства детей в отношении родителей.** Алиментные обязательства родителей и детей являются взаимными. Достигнув совершеннолетия, трудоспособные дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся родителей независимо от своего дохода и заботиться о них.

**Алиментные обязательства супругов и бывших супругов.** Право на получение алиментов имеет супруг, состоящий в зарегистрированном браке.

В соответствии со ст. 89 Семейного кодекса право на получение алиментов имеет:

- нетрудоспособный нуждающийся супруг;
- жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка (независимо от трудоспособности и нуждаемости);
- нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы.

Супруг-алиментоплательщик несет обязанность по уплате алиментов только при наличии необходимых средств независимо от трудоспособности и достижения совершеннолетия.

**Бывшие супруги** имеют право на алименты практически в тех же случаях, что и супруги. Так, право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от бывшего супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, имеют:

- бывшая жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка;
- нуждающийся бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы;
- нетрудоспособный нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака;

Кроме вышеназванных обстоятельств, которые в основном совпадают с основаниями взыскания алиментов между супругами есть еще одно дополнительное основание. Право на алименты имеет нуждающийся бывший супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через пять лет с момента расторжения брака, если супруги состояли в браке длительное время.

Основания для освобождения супруга от обязанности по содержанию другого супруга или ограничения этой обязанности определенным сроком перечислены в ст. 92 Семейного кодекса. К ним относятся:

- наступление нетрудоспособности нуждающегося в помощи супруга в результате злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами или в результате совершения им умышленного преступления;
- непродолжительность пребывания супругов в браке;
- недостойное поведение в семье супруга, требующего выплаты алиментов.

Супруг (бывший супруг) утрачивает право на алименты в следующих случаях:

- 1) при отпадении основания для выплаты (достижение ребенком трех лет, восстановление трудоспособности и т.п.);
- 2) при вступлении в новый брак. При этом супруг приобретает право на получение алиментов от нового супруга.

**Алиментные обязательства других членов семьи.** Гл. 15 Семейного кодекса устанавливает алиментные обязательства других членов семьи, иногда и не связанных кровным родством. К другим членами семьи законодательство относит:

- братьев и сестер,

- дедушку и бабушку,
- внуков,
- фактических воспитателей и воспитанников,
- мачеху и отчима,
- пасынка и падчерицу.

### ***7.7. Формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей***

Существуют различные обстоятельства, в результате которых дети остаются без родительского попечения. Некоторые из этих причин перечислены ст. 121 Семейного кодекса: смерть родителей, отказ взять ребенка из родильного дома, признание родителей недееспособными, уклонения родителей от воспитания детей и т.д. Сведения о детях, оставшихся без попечения родителей, учитываются в специальном государственном банке данных в соответствии с Федеральным законом от 16 апреля 2001 г. № 44-ФЗ «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей» и постановлением Правительства Российской Федерации от 4 апреля 2002 г. N 217 «О государственном банке данных о детях, оставшихся без попечения родителей, и осуществлении контроля за его формированием и использованием».

Семейный кодекс предусматривает следующие формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей:

- 1) усыновление (удочерение),
- 2) опека (попечительство),
- 3) передача в приемную семью,
- 4) устройство в учреждения для детей-сирот или детей, оставшихся без попечения родителей всех типов (например, детский дом семейного типа, лечебные учреждения, учреждения социальной защиты и другие аналогичные учреждения).

В соответствии с абзацем 2 п. 1 ст. 123 Семейного кодекса субъекты Российской Федерации могут предусмотреть и иные формы устройства детей.

В настоящее время **усыновление (удочерение)** - это приоритетная форма устройства детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью, при которой между усыновителями и усыновленными возникают такие же юридические отношения как между родителями и родными детьми и другими родственниками по происхождению.

Для установления усыновления необходимо соблюдение определенных условий и порядка усыновления. Ранее усыновление осуществлялось органами опеки и попечительства, в настоящее время усыновление производится только судом в соответствии с Гражданским процессуальным кодексом Российской Федерации.

В качестве усыновленных могут быть только несовершеннолетние дети, оставшиеся без попечения родителей. Если ребенок достиг десяти лет, то необходимо его согласие. Усыновление может быть произведено без согласия, если до подачи заявления об усыновлении ребенок проживал в семье усыновителя и считает его своим родителем. Не допускается усыновление братьев и сестер разными лицами, за исключением случаев, когда такое усыновление отвечает интересам детей. Например, брат и сестра воспитывались в разных семьях и даже не знают друг друга.

Одним из важнейших условий усыновления является согласие лиц, определенных в законе. Так, для усыновления ребенка необходимо согласие его родителей, поскольку усыновление прекращает правовые связи между ними и ребенком. Если родитель не достиг 16 лет, то для усыновления его ребенка необходимо согласие его родителей (дедушки и бабушки усыновляемого ребенка) или опекунов (попечителей), а при их отсутствии – согласие органа опеки и попечительства.

В соответствии со ст. 130 Семейного кодекса согласие родителей не требуется, если они:

- неизвестны или признаны судом безвестно отсутствующими,
- признаны судом недееспособными,
- лишены судом родительских прав,
- по причинам, признанным судом неуважительными, более шести месяцев не проживают совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания.

Усыновление влечет такие же юридические последствия, какие наступают при рождении ребенка.

Между усыновителями и их родственниками и усыновленным возникают те же личные неимущественные и имущественные отношения, что и между родителями и детьми.

**Отмена усыновления.** Усыновление может быть отменено в соответствии со ст. 140-141 Семейного кодекса в судебном порядке в следующих случаях:

- уклонения усыновителей от выполнения возложенных на них обязанностей родителей,
- злоупотребления этими правами,
- жестокого обращения с усыновленными,
- если усыновители являются больными хроническим алкоголизмом или наркоманией.

При этом согласие ребенка на отмену усыновления не требуется.

Кроме того, суд может отменить усыновление ребенка и при отсутствии виновного поведения усыновителя, когда по обстоятельствам как зависящим, так и не зависящим от усыновителя, сложились отношения, необходимые для нормального развития и

воспитания ребенка, например, отсутствие взаимопонимания, выявление отклонений в состоянии здоровья ребенка, что существенно затрудняет процесс воспитания, восстановление дееспособности родителя ребенка, к которому он сильно привязан и др. В отличие от лишения родительских прав, где перечень оснований является исчерпывающим, перечень оснований для отмены усыновления не ограничен. В этих случаях суд вправе отменить усыновление исходя из интересов ребенка и с учетом мнения самого ребенка, если он достиг десяти лет.

### **Опека и попечительство над детьми**

Опека (попечительство) в семейном праве представляет собой форму устройства детей, оставшихся без попечения родителей в целях их содержания, воспитания и образования, а также защиты их прав и интересов. Над детьми в возрасте до 14 лет устанавливается опека, в возрасте от 14 до 18 лет - попечительство.

Назначение опекунов и попечителей осуществляется органами опеки и попечительства по месту жительства ребенка. Ст. 146 Семейного кодекса предусматривает требования к опекунам (попечителям), которые во многом идентичны требованиям к усыновителям. Опекунами (попечителями) детей могут назначаться только совершеннолетние дееспособные лица. Не могут быть назначены опекунами (попечителями) лица, лишенные родительских прав. При назначении ребенку опекуна (попечителя) учитываются нравственные и иные личные качества опекуна (попечителя), способность его к выполнению обязанностей опекуна (попечителя), отношения между опекуном (попечителем) и ребенком, отношение к ребенку членов семьи опекуна (попечителя), а также, если это возможно, желание самого ребенка. Не назначаются опекунами (попечителями) лица, больные хроническим алкоголизмом или наркоманией, лица, отстраненные от выполнения обязанностей опекунов (попечителей), лица, ограниченные в родительских правах, бывшие усыновители, если усыновление отменено по их вине, а также лица, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять обязанности по воспитанию ребенка.

В качестве опекунов (попечителей) могут выступать родственники, знакомые, которые взяли на воспитание ребенка, администрация учреждения, в которой находится ребенок.

В обязанности опекунов (попечителей) входит проживание с ребенком одной семьей. При достижении ребенком 16 лет ему может быть разрешено проживание отдельно, если это необходимо для получения образования или связано с работой.

Права и обязанности опекунов (попечителей) во многом сходны с родительскими. В частности, опекуны вправе требовать возвращения ребенка от любого лица, включая его родителей, которые удерживают ребенка без законного основания. Опекуны обязаны заботиться о



содержании, воспитании и образовании ребенка, о его нравственном и физическом развитии. Опекуны совершают от имени малолетних сделки и осуществляют другие необходимые юридические действия, попечители дают согласие на совершение сделок, которые подростки совершают от своего имени.

Отличие опеки от родительских правоотношений состоит в том, что опека осуществляется под контролем органа опеки и попечительства. Например, при выборе форм и способов воспитания ребенка опекуны обязаны учитывать мнение органа опеки и попечительства. Кроме того, на содержание ребенка опекуну (попечителю) государством ежемесячно выплачиваются денежные средства.

Дети, находящиеся под опекой сохраняют право на получение алиментов, пенсий, пособий и других социальных выплат, право собственности или право пользования жилым помещением, защиту от злоупотреблений со стороны опекуна (попечителя), а также право на общение со своими родственниками.

Если ребенок находится на государственном попечении в детском учреждении, то ему опекун (попечитель) не назначается, а соответствующие функции выполняет администрация учреждения. Контроль за условиями содержания, воспитания и образования детей, находящихся в таких учреждениях, также осуществляют органы опеки и попечительства.

Прекращение опеки и попечительства происходит по достижении ребенком возраста соответственно 14 и 18 лет, эмансипации ребенка, смерти опекуна (попечителя) или подопечного, а также в форме освобождения от обязанности опекуна (попечителя) или отстранения от их выполнения, что предусмотрено ст. 39 Гражданского кодекса.

Основаниями для освобождения опекуна (попечителя) от выполнения своих обязанностей являются:

- 1) возвращение несовершеннолетнего родителям,
- 2) усыновление,
- 3) помещение подопечного в соответствующее детское учреждение. В этом случае опекун (попечитель) освобождается от исполнения обязанностей, если это не противоречит интересам подопечного,
- 4) уважительные причины (болезнь, изменение имущественного положения, отсутствие взаимопонимания с подопечным и др.)

Отстранение опекунов (попечителей) производится в случаях ненадлежащего выполнения опекуном (попечителем) лежащих на нем обязанностей, в том числе при использовании опеки (попечительства) в корыстных целях или при оставлении подопечного без надзора и необходимой помощи. Последствием этого является невозможность в

дальнейшем быть усыновителем, опекуном (попечителем), приемным родителем.

**Приемная семья** является достаточно новым институтом в семейном праве, который представляет собой одну из форм устройства на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей - своего рода детский дом семейного типа, включающий в себя определенные признаки института усыновления и опеки (попечительства). В настоящее время такая форма воспитания детей распространена за рубежом, например, в Швеции, Германии и других странах. В России к началу XXI века насчитывалось около 1000 приемных семей.

Законодательством не устанавливается минимальное количество детей, которое может быть передано в приемную семью. Максимальное число приемных детей, включая родных и усыновленных, не должно превышать восьми человек. Для передачи в приемную семью ребенка, достигшего десяти лет, необходимо его согласие.

В отношении приемных родителей действуют те же самые ограничения (п. 1 ст. 153 Семейного кодекса), что и в отношении усыновителей. В некоторых странах для того, чтобы стать приемными родителями необходимо пройти специальные курсы воспитателей, например, в Австрии и Германии. Приемные родители приобретают по отношению к приемному ребенку права и обязанности опекуна (попечителя). Между приемными родителями и приемными детьми не возникает алиментных и наследственных правоотношений. Приемные дети сохраняют право на алименты, получаемые до передачи в приемную семью, а также наследственные права в отношении родственников.

Основной особенностью приемной семьи является то, что она образуется на основании договора о передаче ребенка на воспитание в семью, который заключается между органом опеки и попечительства и приемными родителями. В том случае, если ребенок проживает на территории одного органа местного самоуправления, а приемная семья - на территории другого, то при передаче его в приемную семью возможно заключение трехстороннего договора между органом опеки и попечительства по месту жительства ребенка, органом опеки и попечительства по месту проживания приемных родителей и приемными родителями. Договор о передаче ребенка (детей) на воспитание в приемную семью является договором возмездного оказания услуг (ст. 783 Гражданского кодекса Российской Федерации), к которому также применяются общие положения о подряде, если это не противоречит особенностям предмета договора оказания услуг.

Основанием для заключения договора является заявление лиц, желающих взять ребенка на воспитание, которое подается в орган опеки и попечительства по месту жительства ребенка. К заявлению прилагаются заключение органов опеки и попечительства о возможности быть приемными родителями, а также соответствующие

документы. В договоре предусматриваются обязанности приемных родителей, в частности, воспитание ребенка, создание необходимых условий для получения ребенком образования, забота о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии, обеспечение защиты прав и интересов ребенка и др. Орган опеки и попечительства обязуется ежемесячно перечислять денежные средства на ребенка и другие выплаты, а также обеспечивать жильем, мебелью и другими необходимыми вещами. Так, например, в Московской области ежемесячный размер оплаты труда за воспитание ребенка каждому приемному родителю устанавливается в размере минимальной оплаты труда, установленной в Российской Федерации. Кроме того, каждому приемному родителю ежегодно выплачивается материальная помощь в размере двух минимальных размеров оплаты труда на каждого приемного родителя для организации отдыха семьи. В соответствии с Законом Ростовской области «Об установлении льгот и социальных гарантий приемной семье в Ростовской области» 1998 года приемным родителям предоставляется удобный и близко расположенный участок для сада, огорода с освобождением от уплаты земельного налога, предоставление льгот при приобретении домашних животных и кормов, право первоочередного выделения кредита для приобретения техники и сельхозинвентаря.

**Детский дом семейного типа** - форма воспитательного учреждения являющаяся промежуточной между приемной семьей и детским домом (интернатом), правовое положение которого урегулировано постановлением Правительства Российской Федерации от 19 марта 2001 г. № 195 «О детском доме семейного типа»<sup>41</sup>). Детский дом семейного типа организуется на базе семьи. Семья должна состоять из супругов, брак которых зарегистрирован. Для организации детского дома семейного типа необходимо желание обоих супругов взять на воспитание не менее 5 и не более 10 детей, а также если в семье есть родные или усыновленные дети, достигшие 10 лет, то необходимо и их согласие. Супруги являются **организаторами** детского дома семейного типа. Также должно быть учтено мнение другие членов семьи (дедушки, бабушки и т.д.), если они проживают совместно с супругами.

Общее количество детей в детском доме семейного типа, включая родных и усыновленных (удочеренных) детей не должно превышать 12 человек.

Особенностью данной формы является то, что детский дом семейного типа является юридическим лицом в виде воспитательного учреждения (некоммерческая организация), учредителями которого являются органы исполнительной власти субъекта Российской Федерации или органы местного самоуправления.

---

<sup>41</sup> Собрание законодательства Российской Федерации. 2001. № 13. Ст. 1251.

Отношения между органом опеки и попечительства и детским домом семейного типа определяются договором, заключаемым между ними, что объединяет детский дом семейного типа с приемной семьей.

В отличие от других форм устройства детей на воспитание при создании детского дома семейного типа организаторы (супруги) кроме документов, предъявляемых при усыновлении ребенка, должны представить документ об образовании. Предпочтение при организации детского дома отдается супругам, имеющим опыт воспитания детей, работы в детских социальных, образовательных и лечебных учреждениях, являющимся усыновителями или опекунами (попечителями).

**Таблица № 2**

**Сравнительный анализ форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей**

	<b>Усыновление</b>	<b>Опека/попечительство</b>	<b>Приемная семья</b>	<b>Детский дом семейного типа</b>
1. Федеральные нормативные акты, регулирующие особенности данной формы	Семейный кодекс РФ Постановление Правительства Российской Федерации от 29 марта 2000 г. № 275 «Об утверждении правил передачи детей на усыновление (удочерение) и осуществления контроля за условиями их жизни и воспитания в семьях усыновителей на территории Российской Федерации и правил постановки на учет консульскими учреждениями Российской Федерации детей, являющихся	Семейный кодекс РФ, Гражданский кодекс РФ	Семейный кодекс РФ, постановление Правительства Российской Федерации от 17 июля 1996 г. № 829 «О приемной семье»	Постановление Правительства Российской Федерации от 19 марта 2001 г. № 195 «О детском доме семейного типа»

	гражданами Российской Федерации и усыновленных иностранными гражданами или лицами без гражданства»			
2. Основание возникновения	Решение суда	Решение органа опеки и попечительства	Договор между приемными родителями и органами опеки и попечительства	Договор между детским домом семейного типа и органами опеки и попечительства
3. Орган, принимающий решение об устройстве ребенка	Суд	Орган опеки и попечительства	Органы опеки и попечительства	Создание детского дома семейного типа производится на основании решения органов исполнительной власти, передача ребенка в детский дом семейного типа осуществляется по решению органа опеки и попечительства
4. Согласие ребенка	Требуется, если ребенок достиг 10 лет	Не требуется	Требуется, если ребенок достиг 10 лет	Требуется, если ребенок достиг 10 лет
5. Характер возникающих отношений с детьми	Родительские правоотношения	Родительские правоотношения не возникают, у ребенка сохраняются правоотношения с фактическими родителями.	Родительские правоотношения не возникают, у ребенка сохраняются правоотношения с фактическими родителями	Родительские правоотношения не возникают, у ребенка сохраняются правоотношения с фактическими родителями
6. Оплачивается ли труд лиц, которым передаются дети	Нет	Да	Да	Да

7. Возникают ли алиментные обязательства между детьми и лицами, которым переданы дети на воспитание	Да	Нет	Нет	Нет
8. Количество детей	не ограничено	не ограничено	в приемной семье не должно быть более 8 детей	от 5 до 10 детей, общее количество детей не более 12.
9. Прекращение правоотношений	Отмена усыновления производится в судебном порядке	Принятие решения органом опеки и попечительства	Расторжение договора	Принятие решения органом опеки и попечительства

## Тема 8. Трудовое право

### 8.1. Понятие и предмет трудового права

Трудовое право регулирует общественные отношения, возникающие в связи с применением труда граждан по трудовому договору, устанавливает права, обязанности и ответственность участников данных отношений. Таким образом, **трудовое право** — это отрасль права, регулирующая трудовые и непосредственно связанные с ними отношения. К отношениям, непосредственно связанным с трудовыми, относятся отношения:

- по организации труда и управлению трудом,
- по трудоустройству у данного работодателя,
- по профессиональной подготовке, переподготовке и повышению квалификации работников непосредственно у данного работодателя,
- по социальному партнерству, ведению коллективных переговоров, заключению коллективных договоров и соглашений,
- по участию работников и профессиональных союзов в установлении условий труда и применении трудового законодательства в предусмотренных законом случаях,
- по материальной ответственности работодателей и работников в сфере труда,
- по надзору и контролю (в том числе профсоюзному контролю) за соблюдением трудового законодательства (а также законодательства об охране труда),
- по разрешению трудовых споров.

Трудовое право является частью системы российского права и, как любой элемент системы, оно взаимосвязано с другими отраслями права. Так, например, трудовое право неразрывно связано с конституционным правом, являющимся базой действующего законодательства. Конституционное право устанавливает основы правового регулирования трудовых отношений, закрепляя право на свободу труда, право на отдых, оплату труда, охрану труда, трудовые споры и забастовку, право на объединение в профсоюзы.

Административный кодекс регулирует порядок государственного управления охраной труда, занятостью населения, а также ответственность за нарушение законодательства об охране труда, уклонение от участия в переговорах по заключению коллективного договора, необоснованный отказ от заключения коллективного договора, невыполнение или нарушение коллективного договора.

Общими вопросами трудового и гражданского права являются отношения по социальному страхованию граждан от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний, по возмещению

вреда, причиненного здоровью в связи с выполнением трудовых обязанностей, а также по компенсации морального вреда в связи с незаконным увольнением и переводом.

Наиболее часто трудовое право пересекается с правом социального обеспечения, так как работа по трудовому договору дает право на получение трудовых пенсий, пособий по социальному страхованию. Государственная помощь безработным является формой социальной защиты граждан. Существует и обратная связь: прекращение трудового договора по инициативе работодателя за виновные действия работника влечет за собой понижение размера пособия по временной нетрудоспособности. Трудовой кодекс Российской Федерации определяет меры социальной защиты при применении труда инвалидов, женщин, несовершеннолетних.

Трудовое право предусматривает ответственность, а уголовное право ее детализирует, в случае нарушения работодателем правил охраны труда, необоснованного отказа в приеме на работу или необоснованное увольнение беременной женщины или женщины, имеющей ребенка в возрасте до 3 лет.

## ***8.2. Функции трудового права***

Трудовое право выполняет следующие функции:

- 1) регулятивную;
- 2) охранительную;
- 3) защитную;
- 4) производственную;
- 5) социальную;
- 6) воспитательную.

Трудовое право защищает в первую очередь интересы работника, так как он является более слабой стороной трудовых отношений. Следовательно, основной функцией трудового права является именно защитная функция. Она проявляется посредством реализации норм права, устанавливающих гарантии при приеме на работу, прекращении трудового договора, так как российское трудовое право допускает увольнение только по основаниям, предусмотренным законом. Защитная функция проявляется и при реализации норм права, закрепляющих правовой статус профсоюзной организации. В целом защитная функция присуща большинству институтов трудового права.

Помимо защитной, трудовое право выполняет и производственную функцию. Это предоставляет возможность работодателю управлять трудом в организации, способствует повышению производительности труда, росту заработной платы. Действие производственной функции выражено в нормах права,



регулирующих трудовой договор, рабочее время, время отдыха, оплату труда, материальную ответственность работника, дисциплину труда.

Трудовому праву свойственна и социальная функция, которая отражается в нормах, регулирующих социально-партнерские отношения и отношения по обеспечению занятости и трудоустройства.

Трудовое право выполняет и воспитательную функцию, так как привлечение работников к материальной и дисциплинарной ответственности оказывает психологическое воздействие на поведение всех работников организации, способствует стабилизации работы организации.

Кроме защитной, производственной, социальной, воспитательной функции трудовое право выполняет и общие для всего российского права функции, такие как охранительная и регулятивная.

### ***8.3. Принципы трудового права***

Принципы трудового права - это основные руководящие начала, характеризующие черты и сущность трудового права.

По сфере действия принципы делятся на:

- 1) общеправовые - свойственные всем отраслям права (принципы законности, равноправия, судебной защиты прав граждан),
- 2) отраслевые - отражающие специфику отрасли права,
- 3) внутриотраслевые - свойственные отдельным институтам.

Отраслевые принципы закреплены в ст. 2 Трудового кодекса. Основными принципами правового регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений признаются:

- принцип обеспечения свободы труда, включая право на труд, который каждый свободно выбирает или на который свободно соглашается, право распоряжаться своими способностями к труду, выбирать профессию и род деятельности;
- запрещение принудительного труда и дискриминации в сфере труда;
- обеспечение стабильности трудовых отношений и защиты от безработицы, содействие в трудоустройстве;
- обеспечение права каждого работника на справедливые условия труда, в том числе на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены, права на отдых, включая ограничение рабочего времени, предоставление ежедневного отдыха, выходных и нерабочих праздничных дней, оплачиваемого ежегодного отпуска;
- равенство прав и возможностей работников;
- обеспечение права каждого работника на своевременную и в полном размере выплату справедливой заработной платы, обеспечивающей достойное человека существование для него самого и

его семьи, и не ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда;

- обеспечение равенства возможностей работников без всякой дискриминации на продвижение по работе с учетом производительности труда, квалификации и стажа работы по специальности, а также на профессиональную подготовку, переподготовку и повышение квалификации;

- обеспечение права работников и работодателей на объединение для защиты своих прав и интересов, включая право работников создавать профессиональные союзы и вступать в них;

- обеспечение права работников на участие в управлении организацией в предусмотренных законом формах;

- сочетание государственного и договорного регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений;

- установление государственных гарантий по обеспечению прав работников и работодателей, осуществление государственного надзора и контроля за их соблюдением;

К внутриотраслевым принципам относятся:

- принцип обеспечения права на участие работников, работодателей, их объединений в договорном регулировании трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений на основе социального партнерства;

- обеспечение права на возмещение вреда, причиненного работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей;

- обеспечение права каждого на защиту государством его трудовых прав и свобод, в том числе в судебном порядке;

- обеспечение права на охрану труда;

- обеспечение права на разрешение индивидуальных и коллективных трудовых споров, а также права на забастовку в порядке, установленном Трудовым кодексом и иными федеральными законами;

- обеспечение права представителей профессиональных союзов осуществлять профсоюзный контроль за соблюдением трудового законодательства и иных актов, содержащих нормы трудового права;

- обеспечение права работников на защиту своего достоинства в период трудовой деятельности;

- обеспечение права на обязательное социальное страхование работников.

#### **8.4. Источники трудового права**

Регулирование трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений в соответствии с Конституцией Российской Федерации, федеральными конституционными законами осуществляется трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, а именно:

- Трудовым Кодексом;
- иными федеральными законами;
- иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, - указами Президента Российской Федерации, постановлениями Правительства Российской Федерации и нормативными правовыми актами федеральных органов исполнительной власти;
- нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации — конституциями (уставами), законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации;
- актами органов местного самоуправления;
- локальными нормативными актами, содержащими нормы трудового права.

Если международным договором Российской Федерации установлены другие правила, чем предусмотренные законами и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, применяются правила международного договора.

Нормы трудового права, содержащиеся в иных законах и иных нормативных правовых актах, содержащих нормы трудового права, должны соответствовать Трудовому кодексу и нормативным актам высшей юридической силы.

В случае противоречий между Трудовым кодексом и иными федеральными законами, содержащими нормы трудового права, применяется Трудовой Кодекс. Если вновь принятый федеральный закон противоречит Трудовому Кодексу, то этот федеральный закон применяется при условии внесения соответствующих изменений и дополнений в Трудовой Кодекс.

В случае, если иные нормативные правовые акты, содержащие нормы трудового права, противоречат соответствующим иным нормативным правовым актам высшей юридической силы, применяется нормативный правовой акт высшей юридической силы.

Статья 6 Трудового кодекса регулирует разграничение полномочий между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов Российской Федерации в сфере трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений.

К ведению федеральных органов государственной власти в сфере трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений относится принятие обязательных для применения на всей территории Российской Федерации федеральных законов и иных нормативных правовых актов, устанавливающих:

- основные направления государственной политики в сфере трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений;

- основы правового регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений;

- обеспечиваемый государством уровень трудовых прав, свобод и гарантий работникам (включая дополнительные гарантии отдельным категориям работников);

- порядок заключения, изменения и расторжения трудовых договоров;

- основы социального партнерства, порядок ведения коллективных переговоров, заключения и изменения коллективных договоров и соглашений;

- порядок разрешения индивидуальных и коллективных трудовых споров;

- принципы и порядок осуществления государственного надзора и контроля за соблюдением законов и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, а также систему и полномочия федеральных органов государственной власти, осуществляющих указанный надзор и контроль;

- порядок расследования несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний;

- систему и порядок проведения государственной экспертизы условий труда и сертификации производственных объектов на соответствие требованиям по охране труда;

- порядок и условия материальной ответственности сторон трудового договора, в том числе порядок возмещения вреда жизни и здоровью работника, причиненного ему в связи с исполнением им трудовых обязанностей;

- виды дисциплинарных взысканий и порядок их применения;

- систему государственной статистической отчетности по вопросам труда и охраны труда;

- особенности правового регулирования труда отдельных категорий работников.

Органы государственной власти субъектов Российской Федерации принимают законы и иные нормативные правовые акты, содержащие нормы трудового права, по вопросам, не отнесенным к полномочиям федеральных органов государственной власти. При этом более высокий уровень трудовых прав и гарантий работникам по сравнению с

установленным федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, приводящий к увеличению бюджетных расходов или уменьшению бюджетных доходов, обеспечивается за счет бюджета соответствующего субъекта Российской Федерации.

Органы государственной власти субъектов Российской Федерации по вопросам, не урегулированным федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, могут принимать законы и иные нормативные правовые акты, содержащие нормы трудового права. В случае принятия федерального закона или иного нормативного правового акта Российской Федерации по этим вопросам закон или иной нормативный правовой акт субъекта Российской Федерации приводится в соответствие с федеральным законом или иным нормативным правовым актом Российской Федерации.

В случаях, если закон или иной нормативный правовой акт субъекта Российской Федерации, содержащий нормы трудового права, противоречит Трудовому кодексу или иным федеральным законам либо снижает уровень трудовых прав и гарантий работникам, установленный Трудовым кодексом или иными федеральными законами, применяется Трудовой кодекс или иной федеральный закон.

### ***8.5. Понятие и классификация субъектов трудового права***

Субъекты трудового права - это участники трудовых правоотношений, обладающие субъективными правами и обязанностями.

Правам одного субъекта трудовых правоотношений всегда корреспондируют обязанности другого субъекта, например, Трудовой кодекс РФ предоставляет работнику право на ежегодный оплачиваемый отпуск - работодатель обязан выполнить предписание закона. Если работодатель имеет право управления трудом в организации, то работник обязан подчиняться внутреннему трудовому распорядку организации и распоряжениям работодателя.

Субъектами трудового права являются:

- работники (граждане);
- работодатель;
- профессиональные союзы;
- органы государственной власти;
- органы местного самоуправления;
- органы службы занятости;
- органы, рассматривающие трудовые споры: комиссия по трудовым спорам, суд, примирительная комиссия, трудовой посредник, трудовой арбитраж;

- органы государственного надзора и контроля: Рострудинспекция, Росготехнадзор, Санэпиднадзор и т. д.

Каждый субъект трудового права имеет особый правовой статус, элементами которого являются: права, обязанности и ответственность субъекта.

### **Правовое положение работника**

**Работником является** физическое лицо, вступившее в трудовые отношения с работодателем.

По общему правилу, в соответствии со ст. 63 Трудового кодекса РФ субъектами трудового права могут быть лица, достигшие 16-летнего возраста. Но из этого правила есть три исключения:

1) в случаях получения основного общего образования либо оставления в соответствии с федеральным законом общеобразовательного учреждения трудовой договор могут заключать лица, достигшие возраста 15 лет;

2) приобретение статуса субъекта трудового права возможно и при достижении 14 лет, но при соблюдении следующих условий:

а) если имеется письменное согласие одного из родителей (опекуна, попечителя) на заключение трудового договора;

б) если имеется письменное согласие органа опеки и попечительства на заключение трудового договора;

в) если работа является легкой и не причиняет вреда здоровью;

г) если работа не нарушает процесс обучения.

3) в организациях кинематографии, театрах, театральных и концертных организациях, цирках, а также в спортивных организациях допускается с согласия одного из родителей (опекуна, попечителя) и органа опеки и попечительства заключение трудового договора с лицами, не достигшими возраста четырнадцати лет, для участия в создании и (или) исполнении произведений без ущерба здоровью и нравственному развитию, а также для осуществления спортивной деятельности на профессиональной основе, например, в хоккее.

Согласно ст. 21 Трудового кодекса **работник имеет право** на:

- заключение, изменение и расторжение трудового договора в порядке и на условиях, которые установлены Трудовым кодексом, иными федеральными законами;

- предоставление ему работы, обусловленной трудовым договором; рабочее место, соответствующее условиям, предусмотренным государственными стандартами организации и безопасности труда и коллективным договором;

- своевременную и в полном объеме выплату заработной платы в соответствии со своей квалификацией, сложностью труда, количеством и качеством выполненной работы;
- отдых, обеспечиваемый установлением нормальной продолжительности рабочего времени, сокращенного рабочего времени для отдельных профессий и категорий работников, предоставлением еженедельных выходных дней, нерабочих праздничных дней, оплачиваемых ежегодных отпусков;
- полную достоверную информацию об условиях труда и требованиях охраны труда на рабочем месте;
- профессиональную подготовку, переподготовку и повышение своей квалификации в порядке, установленном Трудовым кодексом, иными федеральными законами;
- объединение, включая право на создание профессиональных союзов и вступление в них для защиты своих трудовых прав, свобод и законных интересов;
- участие в управлении организацией в предусмотренных Трудовым кодексом, иными федеральными законами и коллективным договором формах;
- ведение коллективных переговоров и заключение коллективных договоров и соглашений через своих представителей, а также на информацию о выполнении коллективного договора, соглашений;
- защиту своих трудовых прав, свобод и законных интересов всеми не запрещенными законом способами;
- разрешение индивидуальных и коллективных трудовых споров, включая право на забастовку, в порядке, установленном Трудовым кодексом, иными федеральными законами;
- возмещение вреда, причиненного работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей, и компенсацию морального вреда в порядке, установленном Трудовым кодексом, иными федеральными законами;
- обязательное социальное страхование в случаях, предусмотренных федеральными законами.

Особо выделены **права и гарантии работников в сфере охраны труда**. Каждый работник имеет право на:

- рабочее место, соответствующее требованиям охраны труда;
- обязательное социальное страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний в соответствии с федеральным законом;
- получение достоверной информации от работодателя, соответствующих государственных органов и общественных организаций об условиях и охране труда на рабочем месте, о существующем риске повреждения здоровья, а также о мерах по защите от воздействия вредных и (или) опасных производственных факторов;

- отказ от выполнения работ в случае возникновения опасности для его жизни и здоровья вследствие нарушения требований охраны труда, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами, до устранения такой опасности;

- обеспечение средствами индивидуальной и коллективной защиты в соответствии с требованиями охраны труда за счет средств работодателя;

- обучение безопасным методам и приемам труда за счет средств работодателя;

- профессиональную переподготовку за счет средств работодателя в случае ликвидации рабочего места вследствие нарушения требований охраны труда;

- запрос о проведении проверки условий и охраны труда на его рабочем месте органами государственного надзора и контроля за соблюдением законодательства о труде и охране труда, работниками, осуществляющими государственную экспертизу условий труда, а также органами профсоюзного контроля за соблюдением законодательства о труде и охране труда;

- обращение в органы государственной власти Российской Федерации, органы государственной власти субъектов Российской Федерации и органы местного самоуправления, к работодателю, в объединения работодателей, а также в профессиональные союзы, их объединения и иные уполномоченные работниками представительные органы по вопросам охраны труда;

- личное участие или участие через своих представителей в рассмотрении вопросов, связанных с обеспечением безопасных условий труда на его рабочем месте, и в расследовании происшедшего с ним несчастного случая на производстве или профессионального заболевания;

- внеочередной медицинский осмотр (обследование) в соответствии с медицинскими рекомендациями с сохранением за ним места работы (должности) и среднего заработка во время прохождения указанного медицинского осмотра (обследования);

- компенсации, установленные законом, коллективным договором, соглашением, трудовым договором, если он занят на тяжелых работах и работах с вредными и (или) опасными условиями труда.

При отказе работника от выполнения работ в случае возникновения опасности для его жизни и здоровья, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами, работодатель обязан предоставить работнику другую работу на время устранения такой опасности. В случае, если предоставление другой работы по объективным причинам работнику невозможно, время простоя работника до устранения опасности для его жизни и здоровья



оплачивается работодателем в соответствии с Трудовым кодексом и иными федеральными законами. В случае необеспечения работника в соответствии с установленными нормами средствами индивидуальной и коллективной защиты работодатель не имеет права требовать от работника исполнения трудовых обязанностей и обязан оплатить возникший по этой причине простой в соответствии с Трудовым кодексом.

Отказ работника от выполнения работ в случае возникновения опасности для его жизни и здоровья вследствие нарушения требований охраны труда либо от выполнения тяжелых работ и работ с вредными и (или) опасными условиями труда, не предусмотренных трудовым договором, не влечет за собой привлечения его к дисциплинарной ответственности.

**Работники осуществляют свое право на участие в управлении организацией** в следующих формах:

- учет мнения представительного органа работников в случаях, предусмотренных Трудовым кодексом, коллективным договором;
- проведение представительными органами работников консультаций с работодателем по вопросам принятия локальных нормативных актов, содержащих нормы трудового права;
- получение от работодателя информации по вопросам, непосредственно затрагивающим интересы работников;
- обсуждение с работодателем вопросов о работе организации, внесение предложений по ее совершенствованию;
- участие в разработке и принятии коллективных договоров;

Представители работников имеют право получать от работодателя информацию по вопросам:

- реорганизации или ликвидации организации;
- введения технологических изменений, влекущих за собой изменение условий труда работников;
- профессиональной подготовки, переподготовки и повышения квалификации работников.

Представители работников имеют право также вносить по этим вопросам в органы управления организацией соответствующие предложения и участвовать в заседаниях указанных органов при их рассмотрении.

Работники также имеют право на защиту своих персональных данных. При этом они имеют право на обжалование в суд любых неправомерных действий или бездействия работодателя при обработке и защите его персональных данных.

Определяя права работника, вместе с тем Трудовой кодекс фиксирует и его обязанности.

### **Работник обязан:**

- добросовестно исполнять свои трудовые обязанности, возложенные на него трудовым договором;
- соблюдать правила внутреннего трудового распорядка организации;
- соблюдать трудовую дисциплину;
- выполнять установленные нормы труда;
- соблюдать требования по охране труда и обеспечению безопасности труда;
- бережно относиться к имуществу работодателя и других работников;
- незамедлительно сообщить работодателю либо непосредственному руководителю о возникновении ситуации, представляющей угрозу жизни и здоровью людей, сохранности имущества работодателя.
- работник обязан соблюдать требования охраны труда, установленные законами и иными нормативными правовыми актами, а также правилами и инструкциями по охране труда;
- правильно применять средства индивидуальной и коллективной защиты;
- проходить обучение безопасным методам и приемам выполнения работ по охране труда, оказанию первой помощи при несчастных случаях на производстве, инструктаж по охране труда, стажировку на рабочем месте, проверку знаний требований охраны труда;
- немедленно извещать своего непосредственного или вышестоящего руководителя о любой ситуации, угрожающей жизни и здоровью людей, о каждом несчастном случае, происшедшем на производстве, или об ухудшении состояния своего здоровья, в том числе о проявлении признаков острого профессионального заболевания (отравления);
- проходить обязательные предварительные (при поступлении на работу) и периодические (в течение трудовой деятельности) медицинские осмотры (обследования).

Трудовое законодательство выделяет **два вида ответственности работников:**

- **дисциплинарную** - за невыполнение своих должностных обязанностей и нарушение правил внутреннего трудового распорядка;
- **материальную** - за причинение вреда имуществу организации.

Индивидуальный правовой статус характеризует особенности правового положения конкретного человека в зависимости от его возраста, пола, профессии. В этом случае в разделе XII Трудового кодекса особо выделен правовой статус несовершеннолетних

работников, беременных женщин и граждан, имеющих детей, руководителей предприятий и т. д. Так, например, дополнительные льготы и гарантии предоставляются отдельным категориям работников в целях охраны здоровья. Запрещается применение женского труда на тяжелых и вредных работах. Ограничивается применение труда женщин в ночное время. Не допускается отправление в командировки, привлечение к сверхурочным работам, ночным работам, работам в выходные и праздничные дни беременных женщин, женщин, имеющих детей в возрасте до 3 лет, а также одиноких матерей, имеющих детей до в возрасте 14 лет или имеющих ребенка-инвалида в возрасте до 18 лет. Запрещается увольнять по инициативе работодателя беременных женщин, кроме случаев полной ликвидации организации.

**Целый ряд льгот и гарантий предусмотрен и для несовершеннолетних работников:**

1) при приеме на работу они обязаны пройти медицинский осмотр;  
2) не допускается применение труда несовершеннолетних на работах, которые могут оказать негативное воздействие на их нравственность, на тяжелых работах, на работах с вредными и опасными условиями труда, на работах вахтовым методом, на материально ответственных должностях, а также в ночное время, сверхурочно, в праздничные и выходные дни;

3) несовершеннолетним устанавливается сокращенный рабочий день;

4) до истечения 6 месяцев работы у несовершеннолетнего возникает право на отпуск продолжительностью 31 календарный день в любое удобное для несовершеннолетнего время.

5) увольнение несовершеннолетних работников по инициативе администрации по невиновным основаниям допускается в исключительных случаях с согласия государственной инспекции труда и комиссии по делам несовершеннолетних.

### **Правовой статус работодателя и его представителя**

Работодателем является физическое лицо либо юридическое лицо (организация), вступившее в трудовые отношения с работником. Т.е., работодателем может быть как организация, так и индивидуальный предприниматель, использующий труд граждан по трудовому договору и обладающий трудовой правосубъектностью.

В случаях, установленных федеральными законами, в качестве работодателя может выступать иной субъект, наделенный правом заключать трудовые договоры.

Права и обязанности работодателя в трудовых отношениях осуществляются: физическим лицом, являющимся работодателем; органами управления юридического лица (организации) или уполномоченными ими лицами в порядке, установленном законами,

иными нормативными правовыми актами, учредительными документами юридического лица (организации) и локальными нормативными актами.

Права и обязанности работодателя предусмотрены в ст. 22 Трудового кодекса.

**Работодатель имеет право:**

- заключать, изменять и расторгать трудовые договоры с работниками в порядке и на условиях, которые установлены Трудовым кодексом, иными федеральными законами;
- вести коллективные переговоры и заключать коллективные договоры;
- поощрять работников за добросовестный эффективный труд;
- требовать от работников исполнения ими трудовых обязанностей и бережного отношения к имуществу работодателя и других работников, соблюдения правил внутреннего трудового распорядка организации;
- привлекать работников к дисциплинарной и материальной ответственности в порядке, установленном Трудовым кодексом, иными федеральными законами;
- принимать локальные нормативные акты;
- создавать объединения работодателей в целях представительства и защиты своих интересов и вступать в них.

**Работодатель обязан:**

- соблюдать законы и иные нормативные правовые акты, локальные нормативные акты, условия коллективного договора, соглашений и трудовых договоров;
- предоставлять работникам работу, обусловленную трудовым договором;
- обеспечивать безопасность труда и условия, отвечающие требованиям охраны и гигиены труда;
- обеспечивать работников оборудованием, инструментами, технической документацией и иными средствами, необходимыми для исполнения ими трудовых обязанностей;
- обеспечивать работникам равную оплату за труд равной ценности;
- выплачивать в полном размере причитающуюся работникам заработную плату в сроки, установленные Трудовым кодексом, коллективным договором, правилами внутреннего трудового распорядка организации, трудовыми договорами;
- вести коллективные переговоры, а также заключать коллективный договор в порядке, установленном Трудовым кодексом;
- предоставлять представителям работников полную и достоверную информацию, необходимую для заключения коллективного договора, соглашения и контроля за их выполнением;

- своевременно выполнять предписания государственных надзорных и контрольных органов, уплачивать штрафы, наложенные за нарушения законов, иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права;

- рассматривать представления соответствующих профсоюзных органов, иных избранных работниками представителей о выявленных нарушениях законов и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, принимать меры по их устранению и сообщать о принятых мерах указанным органам и представителям;

- создавать условия, обеспечивающие участие работников в управлении организацией в предусмотренных Трудовым кодексом, иными федеральными законами и коллективным договором формах;

- обеспечивать бытовые нужды работников, связанные с исполнением ими трудовых обязанностей;

- осуществлять обязательное социальное страхование работников в порядке, установленном федеральными законами;

- возмещать вред, причиненный работникам в связи с исполнением ими трудовых обязанностей, а также компенсировать моральный вред в порядке и на условиях, которые установлены Трудовым кодексом, федеральными законами и иными нормативными правовыми актами;

- исполнять иные обязанности, предусмотренные Трудовым кодексом, федеральными законами и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями и трудовыми договорами.

Обязанности по обеспечению безопасных условий и охраны труда в организации также возлагаются на работодателя.

**Работодатель обязан в случаях, предусмотренных Трудовым кодексом, законами и иными нормативными правовыми актами:**

- организовывать проведение за счет собственных средств обязательных предварительных (при поступлении на работу) и периодических (в течение трудовой деятельности) медицинских осмотров (обследований) работников, внеочередных медицинских осмотров (обследований) работников по их просьбам в соответствии с медицинским заключением с сохранением за ними места работы (должности) и среднего заработка на время прохождения указанных медицинских осмотров (обследований);

- не допускать работников к исполнению ими трудовых обязанностей без прохождения обязательных медицинских осмотров (обследований), а также в случае медицинских противопоказаний;

- информировать работников об условиях и охране труда на рабочих местах, о существующем риске повреждения здоровья и полагающихся им компенсациях и средствах индивидуальной защиты;

- предоставлять органам государственного управления охраной труда, органам государственного надзора и контроля, органам профсоюзного контроля за соблюдением законодательства о труде и охране труда информацию и документы, необходимые для осуществления ими своих полномочий;
- принимать меры по предотвращению аварийных ситуаций, сохранению жизни и здоровья работников при возникновении таких ситуаций, в том числе по оказанию пострадавшим первой помощи;
- расследовать и вести учет в установленном Трудовым кодексом и иными нормативными правовыми актами порядке несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний;
- осуществлять санитарно-бытовое и лечебно-профилактическое обслуживание работников в соответствии с требованиями охраны труда;
- беспрепятственно допускать должностных лиц органов государственного управления охраной труда, органов государственного надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, органов Фонда социального страхования Российской Федерации, а также представителей органов общественного контроля в целях проведения проверок условий и охраны труда в организации и расследования несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний;
- выполнять предписания должностных лиц органов государственного надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, и рассматривать представления органов общественного контроля в установленные Трудовым кодексом, иными федеральными законами сроки;
- осуществлять обязательное социальное страхование работников от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний;
- разрабатывать и утверждать с учетом мнения выборного профсоюзного или иного уполномоченного работниками органа инструкции по охране труда для работников;

**При передаче персональных данных работника работодатель должен соблюдать следующие требования:**

- не сообщать персональные данные работника третьей стороне без письменного согласия работника, за исключением случаев, когда это необходимо в целях предупреждения угрозы жизни и здоровью работника, а также в случаях, установленных федеральным законом;
- не сообщать персональные данные работника в коммерческих целях без его письменного согласия;
- предупредить лиц, получающих персональные данные работника, о том, что эти данные могут быть использованы лишь в

целях, для которых они сообщены, и требовать от этих лиц подтверждения того, что это правило соблюдено. Лица, получающие персональные данные работника, обязаны соблюдать режим секретности (конфиденциальности). Данное положение не распространяется на обмен персональными данными работников в порядке, установленном федеральными законами;

- осуществлять передачу персональных данных работника в пределах одной организации в соответствии с локальным нормативным актом организации, с которым работник должен быть ознакомлен под расписку;

- разрешать доступ к персональным данным работников только специально уполномоченным лицам, при этом указанные лица должны иметь право получать только те персональные данные работника, которые необходимы для выполнения конкретных функций;

- не запрашивать информацию о состоянии здоровья работника, за исключением тех сведений, которые относятся к вопросу о возможности выполнения работником трудовой функции;

- передавать персональные данные работника представителям работников в порядке, установленном Трудовым кодексом, и ограничивать эту информацию только теми персональными данными работника, которые необходимы для выполнения указанными представителями их функций.

#### **Ответственность работодателя предусмотрена:**

- за причинение вреда здоровью работника при исполнении им своих трудовых обязанностей;

- за незаконное лишение возможности трудиться;

- за причинение вреда имуществу работника;

- за задержку выплаты заработной платы;

- за причиненный работнику моральный вред.

Особым правовым статусом обладают представитель работодателя - руководитель организации. Трудовой договор с ним носит срочный характер, предусмотрены дополнительные основания прекращения трудового договора, полная материальная ответственность за вред, причиненный организации.

Руководитель организации, помимо дисциплинарной и материальной ответственности, несет гражданско-правовую, административную и уголовную ответственность за нарушение трудового законодательства, например, за незаконное увольнение беременных женщин, невыполнение требований об охране труда.

## Правовое положение профсоюзных организаций

Правовой статус профсоюзов определяется Конституцией РФ, Трудовым кодексом РФ, Федеральным законом от 12.01.1996 «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях их деятельности»<sup>1</sup>, Законом РФ от 11.03.1992 «О коллективных договорах и соглашениях».

**Профсоюз** - это добровольное общественное объединение граждан, связанных общими производственными, профессиональными интересами по роду их деятельности, создаваемое в целях представительства и защиты их социально-трудовых прав и интересов.

Основной функцией профсоюза является защитная функция, выражающаяся в деятельности по защите социально-трудовых интересов работников, являющихся ее членами.

**Профсоюзы обладают следующими признаками:**

1. **Независимость профсоюзов** - никто не может вмешиваться в деятельность профсоюза и проверять расходование взносов его членов, кроме случаев противоречия деятельности профсоюза уставным целям организации. Никто не вправе препятствовать созданию профсоюза. Регистрация профсоюза несет не уведомительный, а разрешительный характер. Профсоюзы, их объединения (ассоциации), первичные профсоюзные организации вправе не регистрироваться в Министерстве юстиции Российской Федерации и его территориальных органах в субъектах Российской Федерации. В этом случае они не приобретают прав юридического лица.

Профсоюзы, их объединения (ассоциации), первичные профсоюзные организации в течение месяца со дня их образования направляют в Министерство юстиции Российской Федерации или его территориальные органы в субъектах Российской Федерации заверенные копии своих уставов или положений о первичных профсоюзных организациях, решений съездов (конференций, собраний) о создании профсоюзов, их объединений (ассоциаций), первичных профсоюзных организаций, об утверждении своих уставов или положений о первичных профсоюзных организациях, перечней участников - соответствующих профсоюзов, их объединений (ассоциаций).

Министерство юстиции Российской Федерации и его территориальные органы в субъектах Российской Федерации не вправе контролировать деятельность профсоюзов, их объединений (ассоциаций), первичных профсоюзных организаций, а также отказывать им в регистрации. Профсоюзы независимы в своей деятельности от органов исполнительной власти, органов местного самоуправления, работодателей, их объединений (союзов, ассоциаций), политических партий и других общественных объединений, им не подотчетны и не подконтрольны. Запрещается вмешательство органов государственной власти, органов местного самоуправления и их должностных лиц в деятельность профсоюзов, которое может повлечь за собой ограничение



прав профсоюзов или воспрепятствовать законному осуществлению их уставной деятельности.

**2. Профсоюзы обладают организационным единством, так как профсоюз** - это общественная организация, имеющая Устав и выборные профсоюзные органы. Профсоюзы могут иметь свои отраслевые или территориальные объединения (ассоциации).

**3. Профсоюзы обладают обособленным имуществом.** Все члены профсоюзной организации обязаны уплачивать профсоюзные взносы, из которых формируется денежный фонд профсоюза, необходимый для обеспечения деятельности профсоюза.

В российские профсоюзы могут вступать любые граждане, достигшие 14 лет и осуществляющие трудовую (профессиональную деятельность). Профсоюзы могут создаваться в любой организации, независимо от формы собственности.

Профсоюзу предоставлено право на объявление забастовки, руководство ей.

Профсоюзы имеют право на согласование большинства вопросов, связанных с управлением трудом в организации. Только с согласия профсоюза работодатель может уволить членов выборного профсоюзного органа по ряду невиновных оснований, вносить изменения в положение об оплате труда или премировании работников.

Работодатель устанавливает графики сменности, предоставления отпусков, нормы выработки, времени, обслуживания, правила внутреннего трудового распорядка с учетом мнения профсоюза.

Работодатель перед принятием решения направляет проект локального нормативного акта, содержащего нормы трудового права, и обоснование по нему в выборный профсоюзный орган, представляющий интересы всех или большинства работников данной организации.

Выборный профсоюзный орган не позднее пяти рабочих дней с момента получения проекта указанного локального нормативного акта направляет работодателю мотивированное мнение по проекту в письменной форме.

В случае, если мотивированное мнение выборного профсоюзного органа не содержит согласия с проектом локального нормативного акта либо содержит предложения по его совершенствованию, работодатель может согласиться с ним либо обязан в течение трех дней после получения мотивированного мнения провести дополнительные консультации с выборным профсоюзным органом работников в целях достижения взаимоприемлемого решения.

При недостижении согласия возникшие разногласия оформляются протоколом, после чего работодатель вправе принять локальный нормативный акт, содержащий нормы трудового права, который может быть обжалован в соответствующую государственную инспекцию труда или в суд, а выборный профсоюзный орган работников имеет право

начать процедуру коллективного трудового спора в порядке, предусмотренном Трудовым кодексом.

Государственная инспекция труда при получении жалобы (заявления) выборного профсоюзного органа обязана в течение одного месяца со дня получения жалобы (заявления) провести проверку и в случае выявления нарушения выдать работодателю предписание об отмене указанного локального нормативного акта, обязательное для исполнения.

В организации численностью свыше 100 человек работодатель безвозмездно предоставляет в пользование действующим в организации выборным профсоюзным органам как минимум одно оборудованное, отапливаемое, электрифицированное помещение, а также оргтехнику, средства связи и необходимые нормативные правовые документы. Другие улучшающие условия для обеспечения деятельности указанных профсоюзных органов могут быть предусмотрены коллективным договором.

Профсоюзы вправе принимать участие в разработке государственных программ занятости, предлагать меры по социальной защите членов профсоюзов, высвобождаемых в результате реорганизации или ликвидации организации, осуществлять профсоюзный контроль за занятостью и соблюдением законодательства в области занятости.

Профсоюзы имеют право на ведение коллективных переговоров, заключение коллективных договоров и соглашений, получение информации, необходимой для заключения коллективного договора или контроля за его выполнением. В случаях нарушения законодательства о труде профсоюзы вправе по просьбе членов профсоюзов, других работников, а также по собственной инициативе обращаться с заявлениями в защиту их трудовых прав в органы, рассматривающие трудовые споры.

Для осуществления профсоюзной деятельности Трудовой кодекс РФ и ФЗ «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» предоставляет профсоюзам особые гарантии имущественных прав и гарантии работникам, являющимся членами профсоюза.

К гарантиям имущественных прав профсоюзов относится признание неприкосновенности имущества профсоюзов, недопустимости финансового контроля за расходованием средств (кроме доходов от предпринимательской деятельности), недопустимость ограничения независимой финансовой деятельности профсоюзов, также предусматривается, что имущество профсоюзов может быть отчуждено только по решению суда. Профсоюзы не отвечают по обязательствам органов государственной власти и местного самоуправления.

Профсоюзы вправе осуществлять не противоречащую их уставным целям предпринимательскую деятельность, учреждать банки, фонды солидарности и т. д.

### ***8.6. Понятие, стороны и формы социального партнерства***

**Социальное партнерство** - система взаимоотношений между работниками (представителями работников), работодателями (представителями работодателей), органами государственной власти, органами местного самоуправления, направленная на обеспечение согласования интересов работников и работодателей по вопросам регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений. Само название отношений «социально-партнерские» свидетельствует о необходимости согласованности интересов, так как партнерство возможно лишь на основе сотрудничества, которое, в свою очередь, обусловлено принципами взаимодействия и правовым статусом всех субъектов данных отношений.

#### **Стороны социального партнерства**

**Субъекты социально-партнерских отношений** - участники данных отношений, наделенные правами и обязанностями, ими являются представители государства, работодателей, наемных работников.

**Сторонами социального партнерства являются работники и работодатели** в лице уполномоченных в установленном порядке представителей. Органы государственной власти и органы местного самоуправления являются сторонами социального партнерства в тех случаях, когда они выступают в качестве работодателей или их представителей, уполномоченных на представительство законодательством или работодателями, а также в других случаях, предусмотренных федеральными законами.

Представителями работников в социальном партнерстве являются: профессиональные союзы и их объединения, иные профсоюзные организации, предусмотренные уставами общероссийских профсоюзов, или иные представители, избираемые работниками в случаях, предусмотренных Трудовым кодексом. Интересы работников организации при проведении коллективных переговоров, заключении и изменении коллективного договора, осуществлении контроля за его выполнением, а также при реализации права на участие в управлении организацией, рассмотрении трудовых споров работников с работодателем представляют первичная профсоюзная организация или иные представители, избираемые работниками. Интересы работников при проведении коллективных переговоров о заключении и об изменении соглашений, разрешении коллективных трудовых споров по

поводу заключения или изменения соглашений, осуществлении контроля за их выполнением, а также при формировании и осуществлении деятельности комиссий по регулированию социально-трудовых отношений представляют соответствующие профсоюзы, их территориальные организации, объединения профессиональных союзов и объединения территориальных организаций профессиональных союзов.

Работники, не являющиеся членами профсоюза, имеют право уполномочить орган первичной профсоюзной организации представлять их интересы во взаимоотношениях с работодателем.

При отсутствии в организации первичной профсоюзной организации, а также при наличии профсоюзной организации, объединяющей менее половины работников, на общем собрании (конференции) работники могут поручить представление своих интересов указанной профсоюзной организации либо иному представителю.

Наличие иного представителя не может являться препятствием для осуществления профсоюзной организацией своих полномочий. Работодатель обязан создавать условия, обеспечивающие деятельность представителей работников, в соответствии с Трудовым кодексом, законами, коллективным договором, соглашениями.

**Представителями работодателя являются:**

- руководитель организации;
- иные уполномоченные руководителем лица в соответствии с законодательством, учредительными документами организации и локальными нормативными актами;
- объединения работодателей.

**Объединение работодателей** - некоммерческая организация, объединяющая на добровольной основе работодателей для представительства интересов и защиты прав своих членов во взаимоотношениях с профсоюзами, органами государственной власти и органами местного самоуправления.

Интересы государства представляют:

- на федеральном уровне
  - а) Правительство РФ;
  - б) Министерство по труду и социальному развитию;
  - в) государственные органы по труду.
- на региональном уровне
  - а) органы исполнительной власти субъекта Российской Федерации;
  - б) органы по труду субъекта Российской Федерации.

Особым субъектом при заключении территориального коллективного соглашения являются органы местного самоуправления,

так как они не относятся ни к представителям работников и работодателей, ни к представителям государства.

На каждом уровне социального партнерства стороны имеют своих представителей.

### **Формы и уровни социального партнерства**

Социальное партнерство осуществляется в формах:

- 1) коллективных переговоров по подготовке проектов коллективных договоров, соглашений и их заключению;
- 2) взаимных консультаций (переговоров) по вопросам регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений, обеспечения гарантий трудовых прав работников и совершенствования трудового законодательства;
- 3) участия работников, их представителей в управлении организацией;
- 4) участия представителей работников и работодателей в досудебном разрешении трудовых споров.

Статья 26 Трудового кодекса определяет следующие уровни социального партнерства:

- 1) федеральный уровень, устанавливающий основы регулирования отношений в сфере труда в Российской Федерации;
- 2) региональный уровень, устанавливающий основы регулирования отношений в сфере труда в субъекте Российской Федерации;
- 3) отраслевой уровень, устанавливающий основы регулирования отношений в сфере труда в отрасли (отраслях);
- 4) территориальный уровень, устанавливающий основы регулирования отношений в сфере труда в муниципальном образовании;
- 5) уровень организации (локальный уровень), устанавливающий конкретные взаимные обязательства в сфере труда между работниками и работодателем.

### ***8.7. Правовое регулирование занятости и трудоустройства***

Согласно Конституции Российская Федерация является социальным государством, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека, в котором каждый имеет право на защиту от безработицы.

Трудовой кодекс РФ также регулирует отношения в сфере занятости и трудоустройства, так как в нем зафиксированы основания заключения и прекращения трудовых договоров. Важнейшим источником правового регулирования отношений в сфере занятости и трудоустройства является закон РФ «О занятости населения в

Российской Федерации» от 14 апреля 1991 года с последующими изменениями и дополнениями (далее - Закон о занятости). В Закон «О занятости населения в РФ» 1991 г. постоянно вносятся изменения и дополнения, в результате которых режим правового регулирования в сфере занятости становится более жестким. Это свидетельствует о том, что государственная политика в сфере занятости направлена на стимулирование поиска работы самим безработным гражданином.

К источникам, регулирующим вопросы занятости и трудоустройства, относятся и Указы Президента РФ, постановления Правительства, например Постановление Правительства РФ от 22 апреля 1997 г. «О порядке регистрации безработных граждан», Положение «Об организации работ по содействию занятости в условиях массового высвобождения», утвержденное постановлением Правительства РФ от 5 февраля 1993 г., Положение «Об организации общественных работ», утвержденное постановлением Правительства РФ от 14 июля 1997 г.

Государственная политика в области содействия занятости населения

Государственная политика в области содействия занятости населения направлена на:

- развитие трудовых ресурсов, повышение их мобильности, защиту национального рынка труда;

- обеспечение равных возможностей всем гражданам Российской Федерации независимо от национальности, пола, возраста, социального положения, политических убеждений и отношения к религии в реализации права на добровольный труд и свободный выбор занятости, данное направление обеспечивается и статьей 64 Трудового кодекса РФ, устанавливающей гарантии при приеме на работу;

- создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека, в частности государство гарантирует предоставление минимальной оплаты труда, гарантии при получении впервые профессионального образования без отрыва от производства, гарантии при выполнении общественных обязанностей;

- поддержку трудовой и предпринимательской инициативы граждан, осуществляемой в рамках законности, содействие развитию их способностей к производительному, творческому труду, например, лицам, начинающим индивидуальную предпринимательскую деятельность, должны предоставляться налоговые льготы в целях поддержки их деятельности, запрещается отказ в приеме на работу для лиц, приглашенных в порядке перевода;

- обеспечение социальной защиты в области занятости населения, проведение специальных мероприятий, способствующих обеспечению занятости граждан, особо нуждающихся в социальной защите и испытывающих трудности в поиске работы. К ним относятся: инвалиды, граждане, имеющие на содержании лиц, которым по заключению

уполномоченного на то органа необходимы постоянный уход, помощь или надзор; лица, осужденные к лишению свободы и не обеспеченные работой по не зависящим от них причинам; лица, освобожденные из учреждений по исполнению наказаний, несовершеннолетние в возрасте до 18 лет, впервые ищущие работу; лица предпенсионного возраста (за два года до наступления возраста, дающего право выхода на трудовую пенсию по старости (по возрасту); беженцы и вынужденные переселенцы; граждане, уволенные с военной службы, и члены их семей; одинокие и многодетные родители, воспитывающие несовершеннолетних детей, детей-инвалидов; семьи, в которых оба родителя признаны безработными; граждане, подвергшиеся воздействию радиации вследствие чернобыльской и других радиационных аварий и катастроф;

- предупреждение массовой и сокращение длительной (более одного года) безработицы;

- координацию деятельности государственных органов, профессиональных союзов, иных представительных органов работников и работодателей в разработке и реализации мер по обеспечению занятости населения и контроля за ними;

- обеспечение занятости в местах проживания коренных малочисленных народов и других национальных меньшинств Российской Федерации с учетом их национальных и культурных традиций, а также исторически сложившихся видов занятости;

- международное сотрудничество в решении проблем занятости населения, включая вопросы, связанные с трудовой деятельностью граждан Российской Федерации за пределами территории Российской Федерации и иностранных граждан на территории Российской Федерации, соблюдение международных трудовых норм.

В Российской Федерации, учитывая резкое сокращение максимального и минимального размеров пособия, государственная политика по обеспечению занятости является активной, так как низкий размер пособия вынуждает безработных заниматься самостоятельным поиском работы.

### **Понятие занятости. Виды обеспечения занятости**

**Занятость** - это деятельность граждан, связанная с удовлетворением личных и общественных потребностей, не противоречащая законодательству РФ и приносящая, как правило, им трудовой доход.

Виды занятости показывают, где занят гражданин, то есть указывают на форму применения труда граждан.

Согласно закону о занятости **занятыми считаются граждане:**

1) работающие по трудовому договору, в том числе выполняющие работу за вознаграждение на условиях полного либо неполного рабочего времени, а также имеющие иную оплачиваемую работу (службу), включая сезонные, временные работы, за исключением общественных работ;

2) занимающиеся предпринимательской деятельностью, зарегистрированные в качестве индивидуального предпринимателя;

3) занятые в подсобных промыслах и реализующие продукцию по договорам;

4) выполняющие работы по договорам гражданско-правового характера, предметом которых является выполнение работ и оказание услуг, в том числе по договорам, заключенным с индивидуальными предпринимателями, а также работа по авторским договорам;

5) являющиеся членами производственных кооперативов (артелей);

6) избранные, назначенные или утвержденные на оплачиваемую должность;

7) проходящие военную службу, альтернативную гражданскую службу, а также службу в органах внутренних дел, учреждениях и органах уголовно-исправительной системы;

8) проходящие очный курс обучения в общеобразовательных учреждениях, учреждениях начального профессионального, среднего профессионального и высшего профессионального образования и других образовательных учреждениях, включая обучение по направлению федеральной государственной службы занятости населения;

9) временно отсутствующие на рабочем месте в связи с нетрудоспособностью, отпуском, переподготовкой, повышением квалификации, приостановкой производства, вызванной забастовкой, призывом на военные сборы, привлечением к мероприятиям, связанным с подготовкой к военной службе, альтернативной гражданской службе, исполнением других государственных обязанностей или иными уважительными причинами;

10) являющиеся учредителями (участниками) организаций, за исключением учредителей (участников) общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов, объединений юридических лиц (ассоциаций и союзов), которые не имеют имущественных прав в отношении этих организаций.

Форма обеспечения занятости показывает, при помощи каких средств государственная служба занятости способствует тому, чтобы безработный гражданин приобрел статус занятого.



### **Основными формами обеспечения занятости являются:**

1. Информирование о рынке труда, то есть каждому безработному служба занятости предоставляет информацию о возможности трудоустройства по имеющейся у него специальности, о динамике рынка труда.

2. Бесплатное подыскание подходящей работы.

3. Предоставление возможности повышения квалификации, переобучения либо получения новой профессии.

4. Занятость в отъезд, то есть предоставление рабочего места в другом населенном пункте с компенсацией расходов по переезду, что способствует осуществлению территориального перераспределения рабочей силы.

5. Молодежная практика, то есть трудоустройство выпускников профессиональных учебных заведений, которые не могут найти работу с частичным покрытием затрат работодателя на заработную плату за счет специальных средств.

6. Проведение ярмарок вакансий в целях обеспечения временной занятости подростков.

7. Привлечение к общественным работам.

8. Квотирование рабочих мест, то есть установление нормы обязательного приема на работу граждан, нуждающихся в повышенной социальной защите, например, инвалидов. Квотирование позволяет обеспечивать занятость социально незащищенным категориям граждан. Квота - это минимальное количество рабочих мест, установленное в процентах от среднестатистической численности работников организаций, учреждений, для приема на работу определенных категорий граждан, особо нуждающихся в социальной защите и испытывающих трудности в поиске работы, которых работодатель обязан трудоустроить в данной организации, включая количество рабочих мест, на которых уже работают граждане указанной категории.

Квотирование рабочих мест для инвалидов регламентируется Федеральным законом «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации».

9. Поддержка рабочих мест, то есть работодатель может заключить со службой занятости договор о том, что не производит массовых увольнений в период определенного времени, а государство на возвратной или безвозвратной основе предоставляет работникам, находящимся в вынужденных отпусках без сохранения заработной платы, пособия за счет средств государственного фонда занятости. Такая форма стимулирует скрытую безработицу и является негативной.

## **Условия признания граждан безработными. Порядок назначения и выплаты пособий по безработице**

**Безработными признаются трудоспособные граждане**, которые не имеют работы и заработка, зарегистрированы в органах службы занятости в целях поиска подходящей работы, ищут работу и готовы приступить к ней.

Безработными могут быть признаны только трудоспособные граждане, достигшие 16 летнего возраста, которым в соответствии с пенсионным законодательством РФ не назначена трудовая пенсия по старости (по возрасту) или за выслугу лет. Не относятся к трудоспособным граждане, являющиеся инвалидами 1-ой группы.

Безработным не может быть признан гражданин, работающий по трудовому, гражданско-правовому, авторскому договору, в кооперативе на основании членства, обучающийся на очном отделении в профессиональном учебном заведении и т. д., а также граждане, осужденные по решению суда к исправительным работам без лишения свободы, а также к наказанию в виде лишения свободы.

Решение о признании гражданина безработным принимается органами службы занятости по месту жительства гражданина не позднее 11 дней со дня предъявления органам службы занятости паспорта, трудовой книжки или документов, их заменяющих, документов, удостоверяющих профессиональную квалификацию, справки о среднем заработке по последнему месту работы; для не имеющих профессии - паспорта и документа об образовании. Если у гражданина имеются нетрудоспособные иждивенцы, то он должен предоставить документ, подтверждающий совместное проживание с иждивенцем и наличие иждивенца для того, чтобы можно было получать дополнительную надбавку за иждивенцев. Статус безработного не приобретают граждане, представившие документы, содержащие заведомо ложные сведения об отсутствии работы и заработка, а также представившие другие недостоверные данные для признания их безработными. В то же время никакой ответственности за это законом о занятости не предусмотрено.

Безработными признаются только те граждане, которым служба занятости в течение 10 дней со дня регистрации в целях поиска подходящей работы не подыскала более двух вариантов подходящей работы.

**Подходящей считается работа**, соответствующая следующим критериям:

а) профессиональному критерию, то есть если предлагаемая работа, в том числе и временного характера, соответствует профессиональной пригодности работника с учетом уровня его профессиональной подготовки;

б) имущественному критерию, то есть предлагаемая работа соответствует условиям последнего места работы, в том числе и

условию о заработной плате. Но какую бы заработную плату работник ни получал, подходящей будет считаться работа, которая оплачивается на уровне прожиточного минимума в субъекте Российской Федерации;

в) критерию транспортной доступности, который устанавливается органами местного самоуправления с учетом развития сети общественного транспорта в данной местности, так, например, в Москве предел транспортной доступности равняется 1,5 часам.

г) предлагаемая работа должна соответствовать состоянию здоровья. Если у гражданина имеются какие-либо заболевания, препятствующие работе в определенных условиях, то предлагаемая работа не должна содержать факторы, негативно влияющие на здоровье. Безработный сам заинтересован в том, чтобы предоставить подтверждающие документы. Если он является инвалидом, то соответствующие документы обязана запросить служба занятости;

д) условия труда по предлагаемой работе должны соответствовать правилам и нормам по охране труда.

Безработными признаются граждане, которые сами активно ищут работу и готовы к ней приступить. Если безработный не ищет работу или его направили на работу и он не явился на переговоры с работодателем о трудоустройстве, то служба занятости может приостановить выплату пособия по безработице или лишить его статуса безработного.

Граждане, которым в установленном порядке отказано в признании их безработными, имеют право на повторное обращение в органы службы занятости через один месяц со дня вынесения решения об отказе в признании их безработными.

#### **Безработные граждане имеют право на:**

а) выбор места работы в том числе и за пределами территории Российской Федерации;

б) бесплатную консультацию и бесплатное получение информации в органах службы занятости в целях выбора профессии и возможности получения профессионального обучения;

в) бесплатную профессиональную ориентацию, профессиональную подготовку, переподготовку и повышение квалификации по направлению органов службы занятости;

г) пособие по безработице;

д) стипендию в период профессионального обучения, переобучения, повышения квалификации;

е) участие в оплачиваемых общественных работах;

ж) обжалование решения, действия или бездействия органов службы занятости и должностных лиц в вышестоящий орган, а также в суд.

Отдельным категориям граждан предоставлены дополнительные права и гарантии:

- женщинам, уволенным в связи с ликвидацией организации, - пособие по беременности и родам;
- гражданам, уволенным с связи с сокращением численности и штата или вследствие ликвидации организации, при условии наличия требуемого трудового стажа может быть назначена досрочная пенсия по старости;
- инвалидам предусмотрены дополнительные гарантии по трудоустройству в счет квоты;
- гражданам в возрасте до 18 лет оказывается организационная помощь в трудоустройстве в свободное от учебы время.

**В обязанности безработного входит:**

- 1) осуществление активного поиска работы;
- 2) предоставление подлинных документов;
- 3) прохождение перерегистрации;
- 4) явка к работодателю по направлению службы занятости на переговоры о трудоустройстве.

Пособие по безработице выплачивается:

1) в процентном отношении к среднему заработку гражданина, исчисленному за последние три месяца по последнему месту работы, если он в течение 12 месяцев, предшествовавших началу безработицы, имел оплачиваемую работу не менее 26 календарных недель на условиях полного рабочего дня (недели) или на условиях неполного рабочего дня (недели) с пересчетом на 26 календарных недель с полным рабочим днем (неделей).

При этом в первом 12-месячном периоде выплаты размер пособия устанавливается:

- в первые три месяца – в размере 75% их среднемесячного заработка;
- в следующие четыре месяца – в размере 60%;
- в дальнейшем – в размере 45% , но во всех случаях не выше величины прожиточного минимума, исчисленного в субъекте РФ, и не ниже 30% величины указанного прожиточного минимума.

Во втором (12-месячном) периоде выплаты – в размере 30% величины прожиточного минимума, исчисленного в субъекте РФ.

2) в процентном отношении к величине прожиточного минимума, исчисленного в субъекте РФ - гражданам, впервые ищущим работу, стремящимся возобновить трудовую деятельность после длительного (более одного года) перерыва; уволенным за нарушение трудовой дисциплины или другие виновные действия; уволенным по любым основаниям в течение 12 месяцев, предшествовавших началу

безработицы, и имевшим в этот период оплачиваемую работу менее 26 календарных недель. При этом общий период выплаты пособия по безработице для этих категорий граждан не может превышать 12 месяцев в суммарном исчислении в течение 18 календарных месяцев.

Пособие начисляется:

- В первом (6-месячном) периоде выплаты – в размере 30% величины прожиточного минимума, исчисленного в субъекте РФ;
- Во втором (6-месячном) периоде выплаты - в размере 20% величины прожиточного минимума, исчисленного в субъекте РФ.

Гражданам, уволенным из организаций по собственному желанию без уважительных причин – 40% и 20% величины прожиточного минимума (в первом и втором 6-месячных периодах соответственно).

Размер пособия по безработице во всех случаях не должен быть ниже 100 рублей.

Выплата пособия прекращается с одновременным снятием с учета в качестве безработных в случаях:

- а) утраты правового статуса безработного;
- б) длительной (более 1 месяца) неявки безработного в органы службы занятости без уважительных причин;
- в) переезда безработного в другую местность;
- г) попытки получения либо получение пособия по безработице обманным путем;
- д) осуждения безработного к наказанию в виде лишения свободы;
- е) назначения трудовой пенсии по старости, в том числе и досрочной пенсии безработным, или пенсии за выслугу лет;
- ж) отказа от посредничества органов службы занятости (по личному письменному заявлению гражданина);
- з) смерти безработного.

Служба занятости может принять решение о приостановлении выплат пособий по безработице на срок до трех месяцев в случаях:

- а) отказа безработного более 2-х раз от подходящей работы в течение всего периода безработицы;
- б) отказа безработного в течение трехмесячного периода безработицы от участия в общественных оплачиваемых работах или от направления на обучение органами службы занятости граждан, впервые ищущих работу (ранее не работавших) и при этом не имеющих профессии, стремящихся восстановить свою трудовую деятельность после длительного (более 1 года) перерыва в работе, уволившись по собственной инициативе за исключением уволенных по причинам, указанным в ч. 2 ст. 29 Закона о Занятости (то есть по уважительным причинам);

в) явки безработного на перерегистрацию в состоянии опьянения, вызванном употреблением алкоголя, наркотических средств и иных одурманивающих веществ;

г) увольнения безработного с последнего места работы за нарушение трудовой дисциплины;

д) неявки безработного без уважительных причин на очередную перерегистрацию в качестве безработного;

е) самовольного прекращения обучения гражданином по направлению органов службы занятости.

Размер пособия по безработице по решению службы занятости может быть сокращен на 25% до одного месяца в случаях:

а) неявки без уважительных причин на переговоры к работодателю о трудоустройстве в течение 3-х дней со дня выдачи направления органами службы занятости;

б) отказа без уважительных причин явиться в органы службы занятости для получения направления на работу (учебу).

Выплата пособия по безработице не производится в периоды:

а) отпуска по беременности и родам;

б) выезда безработного из места постоянного проживания в связи с обучением в вечерних и заочных учреждениях профессионального образования;

в) призыва безработного на военные сборы, привлечения к мероприятиям, связанным с подготовкой к военной службе, с исполнением государственных обязанностей.

Указанные периоды не засчитываются в общий период выплаты пособия по безработице и не продлевают его.

**Общественные работы** - это виды трудовой деятельности, как правило, не требующие предварительной профессиональной подготовки, имеющие социально полезную направленность и организуемые в качестве дополнительной социальной поддержки безработных граждан. К общественным работам можно отнести работы по озеленению территории, строительству дорог, строительству жилья, уход за престарелыми больными и т. д. Не считаются общественными работами работы, связанные с необходимостью срочной ликвидации последствий аварий, стихийных бедствий, катастроф и др., требующие специальной подготовки работников. Привлечение граждан к общественным работам осуществляется на добровольной основе. При направлении на общественные работы учитываются состояние здоровья, возрастные, профессиональные и другие индивидуальные особенности граждан. С гражданами, желающими участвовать в общественных работах, заключается срочный трудовой договор об участии в общественных работах. Преимущественное право привлечения к

общественным работам имеют граждане, являющиеся безработными более 6 месяцев, граждане, не получающие пособие по безработице. В период участия в общественных работах сохраняется право на получение пособия по безработице.

Безработным гражданам, утратившим право на пособие по безработице в связи с истечением установленного законодательством Российской Федерации о занятости населения периода его выплаты, органами службы занятости, органами исполнительной власти и органами местного самоуправления может оказываться в период его безработицы дополнительная материальная и иная помощь, включая дотации за пользование детскими дошкольными учреждениями, жильем, коммунальными услугами, общественным транспортом, услугами здравоохранения и общественного питания.

### ***8.8. Понятие, признаки и виды трудового договора. Переводы, перемещения, прекращение трудового договора***

В соответствии со ст. 56 Трудового кодекса РФ **трудовой договор** есть соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым:

- работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные Трудовым кодексом РФ, иными нормативными правовыми актами, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, содержащими нормы трудового права, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать действующие в организации правила внутреннего трудового распорядка.

Трудовой договор следует отличать от смежных гражданско-правовых договоров, связанных с применением труда (подряда, оказания услуг, поручения, авторского договора и др.). При работе по трудовому договору работник:

- выполняет определенную трудовую функцию;
- входит в штат (в списочный состав) организации;
- подчиняется внутреннему трудовому распорядку работодателя;
- лично участвует в деятельности работодателя;
- получает заработную плату систематически и за сам процесс труда.

**Предметом договоров о труде** гражданско-правового характера является овеществленный результат труда, исполнитель по такому договору может привлечь к исполнению и других лиц, работа осуществляется на свой страх и риск, под свою имущественную

ответственность. Исполнитель в случае заболевания не имеет права на получение пособия по временной нетрудоспособности, а по окончании договора не получает компенсацию за неиспользованный отпуск.

Сторонами трудового договора являются работник и работодатель.

**Основные функции трудового договора в том, что он является:**

- основанием возникновения трудовых правоотношений и действия их во времени;
- основной правовой формой реализации права на труд;
- организационно-правовой формой реализации принципа свободы труда;
- организационно-правовой формой привлечения, распределения, закрепления и рационального использования трудовых ресурсов, а также распределения труда внутри конкретной организации.

### **Условия и форма трудового договора**

Все условия трудового договора являются его содержанием. Они делятся на существенные (обязательные) и дополнительные (факультативные) В трудовом договоре указываются:

- фамилия, имя, отчество работника и наименование работодателя, заключивших трудовой договор;
- конкретная трудовая функция работника (работа по определенной специальности, квалификации, должности);
- оплата труда; условия труда;
- права и обязанности работника;
- права и обязанности работодателя.

Кроме того, в трудовом договоре могут указываться дополнительные условия. Их перечень определяется соглашением сторон и может касаться любых иных вопросов как труда, так и социально-бытового обслуживания работника.

Условия трудового договора не должны ухудшать положение работника по сравнению с действующим законодательством.

Трудовой договор заключается в письменной форме, составляется в двух экземплярах, каждый из которых подписывается сторонами. Один экземпляр трудового договора передается работнику, другой хранится у работодателя. В случаях, предусмотренных нормативными правовыми актами, трудовой договор составляется в большем количестве экземпляров.

Если трудовой договор не был оформлен надлежащим образом, а работник фактически приступил к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя, то трудовой договор считается заключенным и работодатель обязан оформить его с работником в письменной форме не позднее трех дней со дня фактического допущения работника к работе.



## Порядок заключения трудового договора

Трудовым кодексом РФ установлены гарантии при заключении трудового договора: запрещается необоснованный отказ в заключении трудового договора, не допускается какое бы то ни было прямое или косвенное ограничение или установление прямых или косвенных преимуществ по обстоятельствам, не связанным с деловыми качествами работника, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом (ст. 64 Трудового кодекса РФ).

### **Запрещается отказ в заключении трудового договора:**

- работникам, приглашенным в письменной форме на работу в порядке перевода от другого работодателя в течение одного месяца со дня увольнения с прежнего места работы;
- женщинам по мотивам беременности и наличия детей.

По требованию лица, которому отказано в заключении трудового договора, работодатель обязан сообщить причину отказа в письменной форме. Отказ в заключении трудового договора может быть обжалован в судебном порядке.

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

- 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 государственного пенсионного страхования;
- документы воинского учета - для военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу;
- документ об образовании, о квалификации или наличии специальных знаний при поступлении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки.

В ряде случаев представляются дополнительные документы, в частности:

- справка о прохождении предварительного медицинского освидетельствования - при приеме на работу лиц, моложе 18 лет; лиц, поступающих на тяжелые работы и на работы с вредными и опасными условиями труда, а также на работы, связанные с движением транспорта; лиц, поступающих на работу на организации пищевой промышленности, общественного питания и торговли, детские учреждения; лиц, поступающих на работу в районах Севера;
- трудовая рекомендация МСЭК - при приеме на работу инвалидов;

- направление на работу органов службы занятости - при приеме на работу в счет квоты;

- справка налоговой инспекции о предоставлении сведений об имущественном положении работника - при поступлении на государственную службу.

Запрещается требовать документы, помимо предусмотренных Трудовым кодексом РФ, иными федеральными законами, указами Президента РФ и постановлениями Правительства РФ.

**Прием на работу** оформляется приказом (распоряжением) работодателя, который:

- издается на основании заключенного трудового договора;
- по содержанию должен соответствовать условиям заключенного трудового договора;
- объявляется работнику под расписку в трехдневный срок со дня подписания трудового договора.

Работник обязан приступить к работе со дня, определенного трудовым договором, а если день начала работы не определен в трудовом договоре, то - на следующий день после вступления договора в силу.

Если работник не приступил к работе в установленный срок без уважительных причин в течение недели, то трудовой договор аннулируется.

При заключении трудового договора соглашением сторон работнику может быть установлено испытание с целью проверки его соответствия поручаемой работе. Условие об испытании должно быть указано в трудовом договоре.

Испытание не устанавливается для:

- лиц, поступающих на работу по конкурсу на замещение соответствующей должности, проведенному в порядке, установленном законом;
- беременных женщин;
- лиц, не достигших возраста 18 лет;
- лиц, окончивших образовательные учреждения начального, среднего и высшего профессионального образования и впервые поступающих на работу по полученной специальности;
- лиц, избранных (выбранных) на выборную должность на оплачиваемую работу;
- лиц, приглашенных на работу в порядке перевода от другого работодателя по согласованию между работодателями;

Срок испытания не может превышать трех месяцев, а для руководителей организаций и их заместителей, главных бухгалтеров и их заместителей - шести месяцев, если иное не установлено

федеральным законом. В срок испытания не засчитываются период временной нетрудоспособности работника и другие периоды, когда фактически отсутствовал на работе.

Если результат испытания неудовлетворительный, то трудовой договор с работником **подлежит расторжению** по ст. 71 Трудового кодекса РФ в следующем порядке:

- до истечения срока испытания, так как, если срок испытания истек, а работник продолжает работу, он считается выдержавшим испытание и последующее расторжение трудового договора допускается только на общих основаниях;
- с предупреждением об этом работника в письменной форме не позднее чем за три дня с указанием причин, послуживших основанием для признания этого работника не выдержавшим испытание;
- без учета мнения соответствующего профсоюзного органа и без выплаты выходного пособия.

В период срока испытания работник вправе расторгнуть трудовой договор по собственному желанию, если он придет к выводу, что предложенная ему работа не является для него подходящей. В этом случае работник обязан предупредить работодателя в письменной форме за три дня до расторжения трудового договора.

**Трудовой кодекс РФ классифицирует все трудовые договоры по сроку их действия на два вида (ст. 58 Трудового кодекса РФ):**

- 1) трудовой договор на неопределенный срок;
- 2) трудовой договор на определенный срок не более пяти лет (срочный трудовой договор), если иной срок не установлен Трудовым кодексом РФ и иными федеральными законами.

В большинстве случаев заключается договор на неопределенный срок, то есть договор на постоянную работу.

**Срочный трудовой договор может заключаться:**

- по инициативе работодателя или работника;
  - в случаях, когда трудовые отношения не могут быть установлены на неопределенный срок с учетом характера предстоящей работы или с учетом условий ее выполнения, если иное не предусмотрено Трудовым кодексом РФ и иными федеральными законами. Перечень таких случаев дан в ст. 59 Трудового кодекса РФ
- Трудовой договор считается заключенным на неопределенный срок:
- если по истечении срока трудового договора ни одна из сторон не потребовала его расторжения, а работник продолжает работать;
  - если орган, осуществляющий государственный надзор и контроль за соблюдением трудового законодательства, или суд установит, что срочный трудовой договор был заключен при отсутствии достаточных к тому оснований.

## **Изменение и прекращение трудового договора**

Согласно ч. 4 ст. 57 Трудового кодекса РФ условия трудового договора могут быть изменены только по соглашению сторон и в письменной форме. Предоставление работнику другой работы по сравнению с обусловленной трудовым договором, то есть изменение трудовой функции или изменение существенных условий трудового договора, признается переводом на другую постоянную работу.

Перевод на другую постоянную работу допускается только с письменного согласия работника. Понятие «перевод на другую работу» следует отличать от понятия «перемещение по работе». Согласно ч. 3 ст. 72 Трудового кодекса РФ **перемещение производится на следующих условиях:**

- без согласия работника;
- сохраняются трудовая функция и существенные условия трудового договора;
- может изменяться рабочее место или структурное подразделение (работник начинает работать на другом рабочем месте – и то только в случае, если место работы или название структурного подразделения не указано в качестве существенных условий трудового договора), либо работнику поручается работа на другом механизме или агрегате;
- работа, на которую производится перемещение работника, не должна быть противопоказана ему по состоянию здоровья.

**Существенные условия трудового договора могут быть изменены по инициативе работодателя при соблюдении следующих условий:**

- только по причинам, связанным с изменением организационных или технологических условий труда (например, при слиянии двух цехов в один, при внедрении новой технологической линии);
- без согласия работника, но работодатель обязан уведомить работника о введении изменений в письменной форме, по общему правилу, не позднее чем за два месяца до их введения. Иной срок уведомления может быть предусмотрен для отдельных категорий работников Трудовым кодексом РФ или иным федеральным законом (например, для работников, работающих у работодателей - физических лиц, - не менее чем за 14 календарных дней);
- если работник не согласен на продолжение работы в новых условиях, то работодатель обязан в письменной форме предложить ему имеющуюся в организации работу, соответствующую его квалификации и состоянию здоровья, а при отсутствии такой работы - вакантную нижестоящую должность или нижеоплачиваемую работу, которую работник может выполнять с учетом его квалификации и состояния здоровья. При отсутствии указанной работы, а также в случае отказа

работника от предложенной работы трудовой договор с ним прекращается в соответствии с п. 7 ст. 77 Трудового кодекса РФ;

- если возможно массовое увольнение работников, то работодатель в целях сохранения рабочих мест имеет право с учетом мнения профсоюзного органа организации вводить режим неполного рабочего времени на срок до шести месяцев. В случае отказа работника от продолжения работы на условиях такого режима рабочего времени трудовой договор с ним расторгается в соответствии с п. 2 ст. 81 Трудового кодекса РФ;

- не могут вводиться изменения существенных условий трудового договора, ухудшающие положение работника по сравнению с условиями коллективного договора, соглашения.

**Переводы на другую работу можно классифицировать по следующим основаниям:**

- по сроку перевода: на постоянные и временные.
- по месту перевода: на переводы в той же организации, переводы в другую организацию в той же местности, переводы в другую местность.

- по инициативе стороны трудового договора: на переводы по инициативе работодателя и переводы по инициативе работника. Постоянный перевод означает, что изменение условий трудового договора произошло на неопределенный срок. При временном переводе другая работа поручается на определенный срок, по истечении которого работник работает на прежних условиях труда.

Переводы в той же организации могут иметь место, например, в связи с сокращением штата работников, в связи с несоответствием работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие состояния здоровья, препятствующего продолжению данной работы.

В случае незаконного перевода на другую работу работник подлежит восстановлению на прежней работе с выплатой ему среднего заработка за все время вынужденного прогула (если он не приступил к работе) или разницы в заработке за время выполнения нижеоплачиваемой работы и, кроме того, работник вправе требовать возмещения ему морального вреда.

Временные переводы возможны:

- по инициативе работодателя: в случае производственной необходимости (ст. 74 Трудового кодекса РФ);

- по инициативе работника или медицинских органов: по состоянию здоровья (ч. 2 ст. 72 и ст. 182 Трудового кодекса РФ), по беременности или при условии наличия детей в возрасте 1, 5 лет (ст. 254 Трудового кодекса РФ).

С письменного согласия работник может быть переведен на работу, требующую более низкой квалификации.

Перевод по состоянию здоровья производится: на другую работу, не противопоказанную по состоянию здоровья; в соответствии с медицинским заключением; с согласия работника; при отказе работника от перевода либо отсутствии в организации соответствующей работы трудовой договор прекращается в соответствии с п. 8 ст. 77 Трудового кодекса РФ.

Перевод беременных женщин производится: в соответствии с медицинским заключением; на другую работу, исключаящую воздействие неблагоприятных производственных факторов; с сохранением среднего заработка по прежней работе. До решения вопроса о предоставлении беременной женщине другой работы она подлежит освобождению от работы с сохранением среднего заработка за все пропущенные вследствие этого рабочие дни за счет средств работодателя.

В трудовом законодательстве используются три термина, связанные с прекращением трудовых отношений: прекращение, расторжение и увольнение. Первые два употребляются применительно к трудовому договору, а третий - применительно к работнику. Прекращение - наиболее широкое понятие, охватывает все основания прекращения трудовых отношений, предусмотренных законодательством. Расторжение - это прекращение трудовых отношений по инициативе одной из сторон трудового договора. Прекращение и расторжение трудового договора означают одновременно увольнение работника.

**Прекращение трудового договора** следует отличать от отстранения работника от работы: первое влечет за собой прекращение трудового отношения, а второе - лишь приостановку выполнения работником работы (не допущение к работе) и, как общее правило, без оплаты за время отстранения. Отстранение работника от работы является обязанностью работодателя и может производиться работодателем как по требованию уполномоченных на это органов и должностных лиц в случаях, предусмотренных законодательством (например, по инициативе органов Госсанэпидемнадзора об отстранении от работы лиц, являющихся бактерионосителями и могущими быть источником распространения инфекционных заболеваний; по инициативе органов Государственной инспекции труда об отстранении от должности должностных лиц, виновных в нарушении законодательства о труде и охране труда, а также об отстранении от работы лиц, не прошедших в установленном порядке обучение, инструктаж и проверку знаний по охране труда), так и по инициативе самого работодателя организации в следующих случаях:

- появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения;

- не прохождение в установленном порядке обучения и проверки знаний и навыков в области охраны труда;
- не прохождение в установленном порядке обязательного предварительного или периодического медицинского осмотра;
- выявление в соответствии с медицинским заключением противопоказаний для выполнения работы, обусловленной трудовым договором.

Трудовой договор может быть прекращен только при наличии определенного основания, то есть жизненного обстоятельства, которое закреплено в законе (по общему правилу) или в трудовом договоре (в исключительных случаях) как юридический факт для прекращения трудового договора.

Все основания прекращения трудового договора по сфере их распространения делятся на общие (они распространяются на всех работников) и дополнительные (они распространяются лишь на отдельные категории работников).

**К общим основаниям прекращения трудового договора относятся:**

- соглашение сторон;
- истечение срока трудового договора;
- расторжение трудового договора по инициативе работника;
- расторжение трудового договора по инициативе работодателя;
- перевод работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переход на выборную работу (должность);
- отказ работника от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества организации, изменением подведомственности (подчиненности) организации либо ее реорганизацией;
- отказ работника от продолжения работы в связи с изменением существенных условий трудового договора;
- обстоятельства, не зависящие от воли сторон и также ряд других, предусмотренных ст.77 Трудового кодекса.

### **Гарантии и компенсации, связанные с расторжением трудового договора**

При ликвидации организации, сокращении численности или штата работников организации:

- при увольнении работнику выплачивается выходное пособие в размере среднего месячного заработка;
- за уволенным работником сохраняется средний месячный заработок на период трудоустройства, но не свыше двух месяцев со дня увольнения (с зачетом выходного пособия);
- за уволенным работником сохраняется средний месячный заработок в течение третьего месяца со дня увольнения по решению

органа службы занятости населения при условии, если в двухнедельный срок после увольнения работник обратился в этот орган и не был им трудоустроен;

- работодатель обязан предложить работнику другую имеющуюся работу (вакантную должность) в той же организации, соответствующую квалификации работника;

- работники предупреждаются работодателем персонально и под расписку не менее чем за два месяца до увольнения;

- работодатель вправе расторгнуть трудовой договор с работником без предупреждения об увольнении за два месяца, но только с письменного согласия работника и с одновременной выплатой ему дополнительной компенсации в размере двухмесячного среднего заработка;

- при сокращении численности или штата работников преимущественное право на оставление на работе предоставляется работникам с наиболее высокой производительностью труда и квалификации, а при равной производительности труда и квалификации - лицам, имеющих двух или более иждивенцев; лицам, в семье которых нет других работников с самостоятельным заработком; инвалидам Великой Отечественной войны и инвалидам боевых действий по защите Отечества; работникам, повышающим свою квалификацию по направлению работодателя без отрыва от работы.

Основным документом о трудовой деятельности и трудовом стаже работника является трудовая книжка. Работодатель (за исключением работодателей - физических лиц) обязан вести трудовые книжки на каждого работника, проработавшего в организации свыше пяти дней, в случае, если работа в данной организации является для работника основной.

В трудовую книжку вносятся сведения о работнике, выполняемой им работе, переводах на другую постоянную работу и об увольнении работника, а также основания прекращения трудового договора и сведения о награждениях за успехи в работе. Сведения о взысканиях в трудовую книжку не вносятся, за исключением случаев, когда дисциплинарным взысканием является увольнение. По желанию работника сведения о работе по совместительству вносятся в трудовую книжку по месту основной работы на основании документа, подтверждающего работу по совместительству. При прекращении трудового договора работодатель обязан выдать работнику в день увольнения трудовую книжку.



### 8.9. Понятие и виды рабочего времени

Ст. 91 ТК РФ дает понятие «рабочего времени». Рабочим считается время в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка организации и условиями трудового договора должен исполнять трудовые обязанности, а также иные периоды времени, которые в соответствии с законами и иными нормативными правовыми актами относятся к рабочему времени (напр., перерывы для обогрева и отдыха для работников, работающих в холодное время года на открытом воздухе)

Нормальная продолжительность рабочего времени в организациях не может превышать 40 час. в неделю. При этом, ТК РФ предполагает, что нормальная продолжительность рабочего времени может быть и менее 40 час., о чем сказано в ст.92, регулирующей сокращенную продолжительность рабочего времени.

Таблица № 3

#### Сокращенное рабочее время

Категории работников, для которых сокращается нормальная продолжительность рабочего времени	Время, на которое сокращается продолжительность рабочего времени / продолжительность рабочего времени (в неделю)
Работники моложе 16 лет	На 16 час
Работники, являющиеся инвалидами 1 и 2 группы (оплата как за работу с норм. продолжительностью)	На 5 час (ФЗ от 24.11.95г. № 181 «О социальной защите инвалидов в РФ»)
Работники в возрасте от 16 до 18 лет	На 4 час
Работники, занятые на работах с вредными и (или) опасными условиями труда (оплата как за работу с норм. продолжительностью)	От 4 до 16 часов (Список производств, цехов, профессий и должностей с вредными условиями труда, утв. Пост. Госкомтруда СССР и Президиума ВЦСПС от 25.10.74г.)
Педагогические работники образовательных учреждений (оплата как за работу с норм. продолжительностью)	36 час (норма часов педагогической работы за ставку заработной платы) – Пост. Правительства РФ от 03.04.03 № 191
Медицинские работники (3 категории) (оплата как за работу с норм. продолжительностью)	36 час, 33 час, 30 час – Пост Правительства РФ от 14.02.03 № 101
Женщины, работающие в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях (оплата как за работу с норм. продолжительностью)	36 час. Ст.320 ТК РФ (если положение об этом содержится в коллективном или индивидуальном договоре)
Женщины, работающие в сельской местности (оплата как за работу с норм. продолжительностью)	36 час (Пост. ВС РСФСР от 1.11.90 г. «О неотложных мерах по улучшению положения женщин, охраны материнства и детства на селе»)

## Неполное рабочее время

Особый вид рабочего времени. Режимы труда, устанавливаемые при работе с неполным рабочим временем могут предусматривать:

- неполный рабочий день;
- неполную рабочую неделю;
- сочетание неполной рабочей недели с неполным рабочим днем.

При неполном рабочем времени труд работника оплачивается пропорционально отработанному времени или в зависимости от выработки.

Неполное рабочее время может устанавливаться по соглашению между работником и работодателем. О неполном рабочем времени как существенном условии трудового договора обязательно указывается в письменном трудовом договоре, а также в приказе о приеме на работу. Если договоренность об этом достигнута в период работы в данной организации, то она также оформляется приказом с распиской на нем работника.

Работодатель обязан устанавливать режим неполного рабочего времени по просьбе:

- беременной женщины;
- одного из родителей (опекуна, попечителя), имеющего ребенка в возрасте до 14 лет (ребенка-инвалида в возрасте до 18 лет);
- лица, осуществляющего уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением.

Режим неполного рабочего времени может вводиться и без заявления работника:

По причинам, связанным с изменением организационных или технологических условий труда, допускается изменение определенных сторонами существенных условий трудового договора по инициативе работодателя при продолжении работником работы без изменения трудовой функции.

В случае если изменение организационных или технологических условий труда может повлечь за собой массовое увольнение работников, работодатель в целях сохранения рабочих мест имеет право с учетом мнения выборного профсоюзного органа данной организации вводить режим неполного рабочего времени на срок до 6 месяцев» (ст.73 ТК РФ). О введении таких изменений работник должен быть уведомлен работодателем в письменной форме не позднее чем за 2 месяца до их введения. Если работник отказывается от продолжения работы на условиях соответствующих режимов рабочего времени, то трудовой договор расторгается в соответствии с п.2 ст.81 ТК РФ с предоставлением работнику соответствующих гарантий и компенсаций.

Продолжительность рабочего дня или смены, непосредственно предшествующих нерабочему праздничному дню, уменьшается на 1 час.

### **Работа в ночное время**

Ночным считается время с 22 до 6 час. При работе в ночное время установленная продолжительность смены сокращается на 1 час. Не допускаются к работе в ночное время:

- женщины, имеющие детей в возрасте до 3 лет;
- инвалиды;
- работники, имеющие детей-инвалидов;
- работники, осуществляющие уход за больными членами семьи;
- матери и отцы, воспитывающие без супруга (супруги) детей в возрасте до 5 лет;
- опекуны детей указанного возраста.

Указанные работники могут привлекаться к работе в ночное время только с их письменного согласия и при условии что такая работа не запрещена им по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением.

### **Сверхурочная работа и совместительство**

Сверхурочной может считаться только работа, производимая по инициативе работодателя, с письменного согласия работника. Работники привлекаются к сверхурочным работам в следующих случаях:

- при производстве работ, необходимых для обороны страны, а также для предотвращения производственной аварии либо устранения последствий производственной аварии или стихийного бедствия;
- при производстве общественно необходимых работ по водоснабжению, газоснабжению, отоплению, освещению, канализации, транспорту, связи – для устранения непредвиденных обстоятельств, нарушающих нормальное их функционирование;
- при необходимости выполнить (закончить) начатую работу, которая вследствие непредвиденной задержки по техническим условиям производства не могла быть выполнена в течение нормального числа рабочих часов, если невыполнение этой работы может повлечь за собой порчу или гибель имущества работодателя, государственного или муниципального имущества либо создать угрозу жизни и здоровью людей;
- при производстве временных работ по ремонту и восстановлению механизмов или сооружений в тех случаях, когда неисправность их может вызвать прекращение работ для значительного числа работников;
- для продолжения работы при неявке сменяющего работника, если работа не допускает перерыва.

Сверхурочные работы не должны превышать для каждого работника 4 час в течение 2 дней подряд и 120 час в год.

Работа за пределами нормальной продолжительности рабочего времени по инициативе работника – совместительство. Пределы продолжительности работы при совместительстве ( не более 4 час. в день и 16 час. в неделю). Внутреннее совместительство не разрешается в случаях, когда установлена сокращенная продолжительность рабочего времени

### **Режим и учет рабочего времени**

Режим рабочего времени - это порядок распределения времени работы в течение определенного календарного периода, то есть особый порядок чередования рабочего времени и времени отдыха.

Выделяют следующие виды режимов:

1. Гибкое рабочее время устанавливается для отдельных работников или коллективов подразделений организации. В этом случае допускается возможность саморегулирования начала, окончания и общей продолжительности рабочего дня. При этом работники должны отработать за отчетный период установленную для них норму рабочих часов. При установлении данного режима целесообразно указать следующее:

- время начала и окончания рабочего дня, в пределах которого работник самостоятельно организует свою работу;
- фиксированное время в течение рабочего дня, когда работник обязательно должен присутствовать в организации;
- учетный период и норму рабочего времени, которую работник должен отработать за этот период.

2. Сменная работа вводится в тех организациях, где длительность производственного процесса превышает допустимую продолжительность ежедневной работы, а также в целях более эффективного использования оборудования, увеличения выпускаемой продукции или оказываемых услуг. Порядок чередования работников по сменам определяется графиками сменности, которые утверждаются работодателем с учетом мнения представительного органа работников.

По общему правилу работа в течение двух смен подряд запрещается (ст. 103 Трудового кодекса). Однако если не явился сменяющий работник, то с письменного согласия работника возможно привлечение его к работе в следующую смену. Данная работа рассматривается как сверхурочная и, следовательно, оплачивается в повышенном размере. Однако и в этом случае работодатель обязан немедленно принять меры по замене сменщика другим работником.

3. Разделение рабочего дня на части применяется на тех работах, где вследствие особого характера труда необходимо разделить рабочий

день на части с тем, чтобы общая продолжительность рабочего времени не превышала установленную норму ежедневной работы (ст. 105 Трудового кодекса). Зачастую этот режим применяется на городском транспорте, в организациях связи и т. п., то есть когда необходима более интенсивная работа в определенные периоды рабочего дня (часы «пик») и одновременно допускается сокращение рабочего времени в середине рабочего дня. Как правило, за работу в данном режиме устанавливается денежная компенсация. Разделение рабочего дня на части производится работодателем на основании локального нормативного акта, принятого с учетом мнения выборного профсоюзного органа.

4. Работа в ночное время. Ночным считается время с 22 до 6 часов (ст. 96 Трудового кодекса). За это время продолжительность работы сокращается на один час по сравнению с дневной нормой. Этот час отработке не подлежит. Однако продолжительность ночной работы не уменьшается, если для работников установлено сокращенное рабочее время, а также если работники специально приняты для работы в ночное время, если иное не предусмотрено коллективным договором.

Ночным считается время с 22 до 6 час. При работе в ночное время установленная продолжительность смены сокращается на 1 час. Не допускаются к работе в ночное время:

- женщины, имеющие детей в возрасте до 3 лет;
- инвалиды;
- работники, имеющие детей-инвалидов;
- работники, осуществляющие уход за больными членами семьи;
- матери и отцы, воспитывающие без супруга (супруги) детей в возрасте до 5 лет;
- опекуны детей указанного возраста.

Указанные работники могут привлекаться к работе в ночное время только с их письменного согласия и при условии что такая работа не запрещена им по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением.

Работа в ночное время оплачивается в повышенном размере. Размеры доплат устанавливаются на локальном уровне (в коллективном договоре, положении об оплате труда, в трудовом договоре), но они не могут быть ниже предусмотренных законодательством.

Учет рабочего времени может быть поденный (когда работник имеет одинаковую продолжительность ежедневной работы), недельный (когда каждую неделю реализуется установленная недельная норма рабочих часов - 24, 36, 40) и суммированный. Последний применяется в тех случаях, когда не может быть соблюдена еженедельная продолжительность рабочего времени (например, на непрерывно действующих организациях при сменной работе, гибком рабочем времени).

При суммированном учете рабочего времени необходимо определить учетный период, в течение которого работники должны соблюдать установленную продолжительность рабочего времени (например, неделя, месяц, квартал, год). Норма продолжительности рабочего времени учетного периода устанавливается следующим образом: число часов рабочего дня при 6-дневной рабочей неделе с учетом их сокращения накануне выходных и праздничных дней умножается на число рабочих дней по календарю соответствующего периода. При этом исключаются дни, когда работник не трудился (например, отпуск). Порядок введения суммированного учета рабочего времени устанавливается правилами внутреннего трудового распорядка.

### ***8.10. Понятие и виды времени отдыха***

**Время отдыха** - это есть период времени, в течение которого работник свободен от выполнения трудовых обязанностей и, следовательно, может использовать это время по своему усмотрению.

**Различают следующие виды времени отдыха:**

- Перерывы в течение рабочего дня (смены);
- Ежедневный отдых между рабочими днями (сменами);
- Выходные дни (еженедельный непрерывный отдых);
- Праздничные дни;
- Отпуска.

Перерывы в работе могут включаться либо не включаться в рабочее время.

Перерыв для отдыха и питания (обеденный перерыв) не включается в рабочее время и не оплачивается. Продолжительность данного перерыва составляет не более двух часов и не менее 30 минут, время его начала и окончания определяется Правилами внутреннего трудового распорядка или по соглашению между работником и работодателем. Перерыв для отдыха и питания предоставляется, как правило, через 4 часа после начала работы. Если к условиям производства невозможно установление обеденного перерыва, работодатель обязан предоставить работникам возможность приема пищи в течение рабочего времени. Некоторые перерывы включаются в рабочее время и подлежат оплате (например, перерывы для кормления ребенка, перерывы для обогрева работников, занятым в холодное время года на открытом воздухе). Так, перерывы для кормления предоставляются женщинам, имеющим детей в возрасте до 1,5 лет. Эти перерывы предоставляются не реже чем через 3 часа, продолжительностью не менее 30 минут каждый. При наличии двух и более детей продолжительность перерывов должна составлять не менее 1 часа. При 8, 7 и 6-часовом рабочем дне с обеденным перерывом женщине предоставляются два перерыва для кормления ребенка, при 6-

часовой рабочем дне без обеденного перерыва — один перерыв для кормления ребенка через 3 часа работы. С согласия женщины возможно присоединение перерыва для кормления к обеденному перерыву или объединение двух перерывов для кормления и перенесение их на начало или конец рабочего дня.

**Ежедневный отдых** - это промежуток времени между окончанием одного рабочего дня (смены) и началом другого, который должен быть не менее 12 часов.

**Выходные дни** - это еженедельный отдых. Продолжительность еженедельного непрерывного отдыха не может быть менее 42 часов. Данная продолжительность исчисляется с момента окончания работы накануне выходного дня и до начала работы (смены) в следующий после выходного день. Она зависит от вида рабочей недели, графика сменности, продолжительности рабочего дня (смены).

При пятидневной рабочей неделе работникам предоставляются два выходных дня, при шестидневной рабочей неделе - один выходной день. Общий выходной день - воскресенье. Второй выходной день при 5-дневной рабочей неделе устанавливается коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка. Как правило, оба выходных дня предоставляются подряд. В отдельных случаях, в которых невозможна приостановка работы в общие выходные дни, последние предоставляются в различные дни недели поочередно каждой группе работников (например, магазины, театры).

Некоторым категориям работников предоставляются дополнительные выходные дни. Так, например, одному из родителей, работающему в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, имеющему ребенка в возрасте до 16 лет, по его письменному заявлению ежемесячно предоставляется дополнительный выходной день без сохранения заработной платы. Женщинам, работающим в сельской местности, по их письменному заявлению предоставляется один дополнительный выходной день в месяц без сохранения заработной платы.

Четыре дополнительных оплачиваемых выходных дня в месяц предоставляются одному из родителей (опекуну, попечителю) для ухода за детьми-инвалидами и инвалидами с детства до 18 лет. Данные выходные дни могут быть разделены между родителями по их усмотрению. Эти выходные дни не предоставляются работающему родителю в период его ежегодного оплачиваемого отпуска, отпуска без сохранения заработной платы, отпуска по уходу за ребенком. Однако другой работающий родитель может использовать данные выходные дни.

**По общему правилу работа в выходные дни допускается лишь в исключительных случаях:**

- 1) для предотвращения производственной аварии, катастрофы, стихийного бедствия;
- 2) для предотвращения несчастных случаев, уничтожения или порчи имущества;
- 3) для выполнения заранее непредвиденных работ, от срочного выполнения которых зависит в дальнейшем нормальная работа всей организации или ее отдельных подразделений.

Также допускается привлечение к работе в выходные дни творческих работников организаций кинематографии, театров, цирков и т. п. в порядке, устанавливаемом Правительством РФ, а в иных организациях - в порядке, устанавливаемом коллективным договором.

Привлечение к работе в выходные дни производится по письменному приказу работодателя и с письменного согласия работников, в других случаях привлечение к работе в выходные дни допускается с письменного согласия работников и с учетом мнения выборного профсоюзного органа.

Работа в выходной день компенсируется оплатой не менее чем в двойном размере, или по желанию работника ему может быть предоставлен другой день отдыха.

Работники, которые находятся в командировке, используют выходные дни по месту командировки. Если выходной день совпадает с праздничным, он переносится на следующий после праздничного день. Привлечение к работе в выходные дни инвалидов, женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет, допускается только в случае, если такая работа не запрещена им по медицинским показаниям. При этом данные работники должны быть ознакомлены в письменной форме со своим правом отказаться от работы в выходной день.

Праздничные дни установлены законодательством (1,2 января - Новый год, 7 января - Рождество Христово, 23 февраля - День защитника Отечества, 8 марта - Международный женский день, 1,2 мая - праздник Весны и Труда, 9 мая - День Победы, 12 июня - день России, 7 ноября - годовщина Октябрьской революции, 12 декабря - День Конституции). Порядок привлечения к работе в праздничные дни и порядок компенсации такой работы совпадают с правилами, установленными для выходных дней.



## Понятие и виды отпусков

**Отпуск** - это свободное от работы время, исчисляемое в рабочих или календарных днях, в течение которого за работником сохраняется его место работы и, как правило, средний заработок. Выделяют следующие виды отпусков:

1. Ежегодный основной оплачиваемый отпуск. Предоставляется всем работникам с сохранением места работы и среднего заработка продолжительностью не менее 28 календарных дней.

2. Удлиненный отпуск. Устанавливается для отдельных категорий работников:

- несовершеннолетним - не менее 31 календарного дня;
- государственным служащим - не менее 30 календарных дней;
- инвалидам - не менее 30 календарных дней;
- работникам научно-исследовательских и культурно-просветительных учреждений - 36 или 48 рабочих дней;
- работникам образовательных учреждений и педагогическим работникам других организаций - 42 или 56 календарных дней;
- судьям - 30 рабочих дней;
- прокурорским работникам - 30 календарных дней и др.

3. Дополнительные отпуска предоставляются:

- работникам, занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда;
- работникам, имеющим длительный стаж работы в отдельных отраслях народного хозяйства;
- работникам в районах Крайнего Севера и в приравненных к ним местностях (в районах Крайнего Севера - 24 календарных дня; в местностях, приравненных к ним, - 16 календарных дней);
- работникам с ненормированным рабочим днем (не менее трех календарных дней);
- в других случаях, установленных законодательством либо на локальном уровне.

Общая продолжительность отпуска (основного и дополнительного) определяется путем суммирования основного и дополнительного отпусков.

4. Целевые отпуска. Они также предоставляются отдельным категориям работников и имеют специальное целевое назначение. К ним относят:

- отпуск по беременности и родам предоставляется женщине продолжительностью 70 дней до родов (при многоплодной беременности - 84 дня) и 70 дней после родов (при осложненных родах - 86, при рождении двух и более детей - 110);

- частично оплачиваемый отпуск по уходу за ребенком до достижения возраста 1,5 лет;
- отпуск без сохранения содержания по уходу за ребенком до достижения им 3 лет;
- отпуск без сохранения заработной платы (предоставляется работникам по семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам);
- отпуска работникам, совмещающим работу с обучением.

Отпуск за первый год работы предоставляется по истечении 6 месяцев непрерывной работы в организации. Первый рабочий год исчисляется со дня поступления на работу в организацию, а все последующие со дня, следующего за днем окончания предыдущего рабочего года. В некоторых случаях (ст. 122 Трудового кодекса РФ) отпуск предоставляется до истечения 6 месяцев непрерывной работы:

- 1) женщинам - перед отпуском по беременности и родам или непосредственно после него;
- 2) несовершеннолетним;
- 3) работникам, усыновившим ребенка (детей) в возрасте до 3-х месяцев.

Отпуск за второй и последующие годы предоставляется в любое время в течение рабочего года в соответствии с графиком отпусков. График отпусков утверждается работодателем с учетом мнения выборного профсоюзного органа организации не позднее, чем за 2 недели до наступления календарного года.

Работник должен быть извещен о времени начала отпуска не позднее, чем за 2 недели до его начала. Ежегодный отпуск должен быть продлен или перенесен: при временной нетрудоспособности работника, при выполнении работником государственных обязанностей и в других случаях, предусмотренных законодательством.

Ежегодный оплачиваемый отпуск может быть перенесен на другой срок, если работнику своевременно не была произведена оплата за время этого отпуска (не позднее, чем за 3 дня до его начала) либо работник был предупрежден о времени начала отпуска позднее, чем за две недели до его начала. Досрочный отзыв из отпуска допускается лишь с согласия работника. По соглашению между работником и работодателем ежегодный оплачиваемый отпуск может быть разделен на части. При этом хотя бы одна из частей этого отпуска не должна быть менее 14 календарных дней.

Трудовой кодекс РФ устанавливает возможность предоставления отпуска с последующим увольнением. При этом днем увольнения будет считаться последний день отпуска. Эта дата вносится в трудовую книжку как дата увольнения.

По заявлению работника ему может быть предоставлен отпуск без сохранения заработной платы с согласия работодателя по семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам и оформляется приказом работодателя. В некоторых случаях работодатель обязан предоставить отпуск без сохранения заработной платы:

1) участникам Великой Отечественной Войны - до 35 календарных дней в году;

2) работающим пенсионерам по старости - до 14 календарных дней в году;

3) родителям и женам (мужьям) военнослужащих, погибших или умерших вследствие ранения, контузии или увечья, полученных при исполнении обязанностей военной службы, либо вследствие заболевания, связанного с прохождением военной службы, - до 14 календарных дней в году;

4) работающим инвалидам - до 60 календарных дней в году;

5) работникам в случае рождения ребенка, регистрации брака, смерти близких родственников — до 5 календарных дней;

6) работникам, допущенным к вступительным экзаменам в высшие и средние специальные учебные заведения, - соответственно на 15 и 10 календарных дней и др.

### ***8.11. Формы оплаты труда и системы заработной платы***

**Заработная плата может выплачиваться в следующих формах:**

1. В денежной форме в валюте РФ (в рублях).  
2. В неденежной (натуральной) форме при соблюдении следующих условий:

- по письменному заявлению работника;
- в соответствии с коллективным договором или трудовым договором;
- в размере не более 20 процентов от общей суммы заработной платы;
- товарами, продукцией и другими предметами за исключением спиртных напитков, наркотических, токсических, ядовитых и вредных веществ, оружия, боеприпасов и других предметов, в отношении которых установлены запреты или ограничения на их свободный оборот.

Под **системой заработной платы** понимается способ начисления заработной платы в соответствии с измерителем труда. Основными системами заработной платы являются повременная и сдельная. Большинство рабочих получают оплату по сдельной системе, а большинство служащих - по повременной.

При повременной системе заработной платы труда измерителем труда является фактически отработанное время. Заработная плата начисляется по тарифным ставкам (часовым, дневным, месячным) за

фактически отработанное время и может быть почасовой (например, для преподавателей - почасовиков), поденной (например, на сезонных работах), помесечной (применяется для большинства работников). При сдельной системе заработной платы измерителем труда является фактический результат труда, то есть количество изготовленной продукции или выполненных трудовых операций надлежащего качества. Заработная плата начисляется по сдельным расценкам за единицу изготовленной продукции или выполненной трудовой операции.

Сдельная система заработной платы имеет следующие разновидности:

- Прямая сдельная (заработная плата начисляется по одинаковым расценкам за всю изготовленную продукцию);

- Сдельно-прогрессивная (заработная плата за продукцию, изготовленную в пределах установленной нормы, начисляется по одинаковым расценкам, а за изготовленную сверх нормы - по прогрессивно-нарастающим расценкам);

- Косвенная сдельная (применяется в для оплаты труда вспомогательных, подсобных рабочих, например, ремонтников, подносчиков. Их заработная плата косвенно зависит от результатов труда обслуживаемых ими основных рабочих, так как начисляется в процентном отношении к тарифным ставкам последних);

- Аккордная (заработная плата начисляется не за единицу сдельной работы, а за всю работу или ее отдельные этапы по действующим расценкам и нормам труда, применяется, как правило, на дорожно-ремонтных работах, в строительстве, для оплаты труда бригады рабочих разных специальностей).

Для усиления материальной заинтересованности работников в выполнении планов и договорных обязательств, повышении эффективности производства и качества работы в дополнение к основным системам заработной платы могут устанавливаться различные системы премирования, стимулирующих доплат и надбавок. Указанные системы устанавливаются работодателем с учетом мнения представительного органа работников, могут устанавливаться также коллективным договором. Премияльные системы могут дополнять как повременную, так и сдельную систему заработной платы, то есть заработная плата может быть повременно-премиальной и сдельно-премиальной. Премии могут выплачиваться в соответствии с Положениями о премировании, которые должны предусматривать круг премируемых работников, показатели и условия премирования, размеры премии, порядок и условия лишения премии полностью или частично, источник выплаты премии и другие условия.

Кроме премий, предусмотренных премиальной системой, могут выплачиваться разовые или единовременные премии, которые носят

характер награды, например, премия за выполнение особо важного задания, премия за рационализаторское предложение.

### **Тарифная система оплаты труда**

**Тарифная система** - совокупность нормативов, с помощью которых осуществляется дифференциация заработной платы работников различных категорий.

Тарифная система оплаты труда включает в себя следующие элементы:

- **Тарифные ставки (оклады)** - представляет собой фиксированный размер оплаты труда работника за выполнение нормы труда (трудовых обязанностей) определенной сложности (квалификации) за единицу времени. Размер оплаты простейших работ определяется тарифной ставкой первого разряда. Ее размер организации (кроме бюджетных) устанавливают самостоятельно и фиксируют в локальных нормативных актах.

- **Тарифную сетку** – это совокупность тарифных разрядов работ (профессий, должностей), определенных в зависимости от сложности работ и квалификационных характеристик работников с помощью тарифных коэффициентов. Тарифная сетка определяет соотношение тарифных ставок по разрядам, содержит тарифную ставку первого разряда для сдельщиков и повременщиков, перечень тарифных разрядов (в большинстве производств действуют 6-ти разрядные сетки, но могут быть и 10-ти и 12-ти разрядные), и соответствующие тарифным разрядам тарифные коэффициенты.

- **Тарифные коэффициенты** - коэффициент первого разряда равен единице, а для каждого последующего разряда он повышается на несколько долей единицы, то есть коэффициент показывает, во сколько раз тарифная ставка каждого последующего разряда больше тарифной ставки первого разряда. Тарификация работ и присвоение тарифных разрядов работникам производится с учетом единого тарифно-квалификационного справочника работ и профессий рабочих, единого квалификационного справочника должностей руководителей, специалистов и служащих. Эти справочники утверждаются в централизованном порядке, содержат квалификационную характеристику различных видов работ по их сложности с указанием, какому разряду соответствует та или иная работа, а также требования, которые предъявляются к теоретическим знаниям и практическим навыкам работника.

## Нормы труда и сдельные расценки

Составной частью систем оплаты труда являются нормы труда. К ним относятся (ст. 160 Трудового кодекса РФ):

- **нормы выработки** - это установленное количество продукции или трудовых операций, которое работник должен соответственно изготовить или выполнить за единицу времени;

- **нормы времени** - это количество рабочего времени (в часах, минутах) для производства единицы продукции или выполнения трудовой операции;

- **нормы обслуживания** - это установленное количество единиц оборудования, производственных площадей, рабочих мест и т. д., которое работник обязан обслужить в течение рабочего дня (смены);

Для однородных работ могут разрабатываться и устанавливаться типовые (межотраслевые, профессиональные и иные) нормы труда.

### **Нормы труда:**

- устанавливаются в соответствии с достигнутым уровнем техники, технологии, организации производства и труда;

- могут быть пересмотрены по мере совершенствования или внедрения новой техники, технологии и проведения организационных либо иных мероприятий, обеспечивающих рост производительности труда, а также в случае использования физически и морально устаревшего оборудования;

- подлежат введению, замене и пересмотру в соответствии с локальными нормативными актами, которые принимаются работодателем с учетом мнения представительного органа работников.

О введении новых норм труда работники должны быть извещены не позднее чем за два месяца.

С помощью норм труда устанавливаются другие нормативы, например, сдельные расценки при сдельной оплате труда и нормированные задания при повременной оплате труда. Сдельная расценка - это размер оплаты труда рабочего-сдельщика за единицу изготовленной продукции или выполненной трудовой операции надлежащего качества. Она определяется путем деления часовой (дневной) тарифной ставки, соответствующей разряду выполняемой работы, на часовую (дневную) норму выработки либо путем умножения часовой (дневной) тарифной ставки, соответствующей разряду выполняемой работы, на установленную норму времени в часах или днях. Нормированное задание - это особая норма выработки, применяемая для повышения эффективности труда рабочих-повременщиков, представляет собой объем работы, установленный в нормо-часах или натуральных единицах на основе норм времени и норм

выработки, который работник обязан выполнить за рабочий день смену) или месяц.

### **Удержания из заработной платы**

Удержания из заработной платы работника могут производиться только с его письменного согласия, а без согласия работника - только в случаях, предусмотренных Трудовым кодексом и иными федеральными законами, в частности:

- в соответствии с законом (для погашения обязательств работника перед государством по уплате подоходного налога и взносов в Пенсионный фонд).

- на основании судебных решений, вступивших в законную силу.

- в случаях, предусмотренных ст. 137 Трудового кодекса РФ:

1. Для возмещения неотработанного аванса, выданного работнику в счет заработной платы;

2. Для возврата сумм, излишне выплаченных работнику вследствие счетной ошибки, а также в случае признания органом по рассмотрению индивидуальных трудовых споров вины работника в невыполнении норм труда или простое;

3. Для погашения неизрасходованного и своевременно не возвращенного аванса, выданного в связи со служебной командировкой или переводом на другую работу в другую местность, а также в других случаях.

В случаях, указанных в пунктах 1, 2, 3, работодатель вправе принять решение об удержании из заработной платы работника не позднее одного месяца соответственно со дня окончания срока, установленного для возвращения аванса, погашения задолженности или неправильно исчисленных выплат, и при условии, если работник не оспаривает оснований и размеров удержания.

4. При увольнении работника до окончания того рабочего года, в счет которого он уже получил оплачиваемый отпуск, за неотработанные дни отпуска. Удержания за эти дни не производятся, если работник увольняется по основаниям, указанным в пунктах 1, 2, подпункте «а» пункта 3 и пункте 4 ст. 81, пунктах 1, 2, 5, 6 и 7 ст. 83 Трудового кодекса РФ.

Заработная плата, излишне выплаченная работнику, в том числе при неправильном применении нормативных правовых актов, не может быть взыскана с работника, за исключением следующих случаев:

- счетной ошибки;

- если органом по рассмотрению индивидуальных трудовых споров признана вина работника в невыполнении норм труда или простое;

- если заработная плата была излишне выплачена работнику в связи с его неправомерными действиями, установленными судом.

Действующее законодательство ограничивает не только случаи, но и размер удержания из заработной платы работника (ст. 118 Трудового кодекса РФ).

**Общий размер всех удержаний** при каждой выплате заработной платы не может превышать от заработной платы, причитающейся работнику:

- 20 процентов;
- 50 процентов (в случаях, предусмотренных федеральными законами. Даже при удержании по нескольким исполнительным документам за работником должно быть сохранено 50 процентов заработной платы);
- 70 процентов (только при удержании из заработной платы:
  - при отбывании исправительных работ;
  - взыскании алиментов на несовершеннолетних детей;
  - возмещении вреда, причинного работодателем здоровью работника;
  - возмещении вреда лицам, понесшим ущерб в связи со смертью кормильца;
  - возмещении ущерба, причиненного преступлением).

Закон запрещает удержания из некоторых выплат, в частности, выходного пособия, компенсационных и иных выплат, на которые в соответствии с федеральным законом взыскание не обращается.

Выплаты производятся:

- при увольнении работника - в день увольнения работника. Если работник в день увольнения не работал, то все причитающиеся ему суммы должны быть выплачены не позднее следующего дня после предъявления уволенным работником требования о расчете. В случае спора о размере сумм работодатель обязан в вышеуказанный срок выплатить неоспариваемую им сумму;
- в случае смерти работника - членам его семьи или лицу, находившемуся на иждивении умершего на день его смерти, не позднее недельного срока со дня подачи работодателю соответствующих документов.

### ***8.12. Дисциплинарная ответственность работников***

К дисциплинарной ответственности работники привлекаются за совершение дисциплинарного проступка. **Дисциплинарным проступком** признается противоправное виновное невыполнение или ненадлежащее исполнение работником своих трудовых обязанностей, а также нарушение правил внутреннего распорядка. Привлечение работника к дисциплинарной ответственности - это право, а не обязанность работодателя. Целью привлечения к дисциплинарной



ответственности является не только наказание виновного, но и воспитание других работников.

За совершение дисциплинарного проступка работодатель имеет право применить следующие дисциплинарные взыскания: замечание, выговор, увольнение по соответствующим основаниям.

**Привлечение к дисциплинарной ответственности допускается при наличии:**

- а) вреда, причиненного трудовой дисциплине;
- б) противоправности;
- в) вины;
- г) причинно-следственной связи между противоправным поведением и вредом, причиненным трудовой дисциплине.

Причиненный вред не всегда может быть выражен в наличии материального ущерба. Вред причиняется самому порядку в организации, то есть трудовой дисциплине, и заключается в возникновении негативной мотивации у других работников. Противоправность заключается в том, что работник в результате своего действия или бездействия не выполнил трудовые обязанности или нарушил правила внутреннего трудового распорядка.

В приказе о привлечении к дисциплинарной ответственности следует указать, в чем конкретно выражена противоправность, то есть какие нормы права были нарушены. Незнание работника своих должностных обязанностей не освобождает его от ответственности. Если должностная инструкция работника изменяется в период его работы, то с этими изменениями он должен быть ознакомлен под роспись.

**Основанием для освобождения от дисциплинарной ответственности является:**

1. действие непреодолимой силы - например, работник опоздал на работу вследствие наличия больших снежных заносов на дороге, наводнения и т. д.;

2. наличие крайней необходимости или необходимой обороны - например, работник не явился на работу вследствие того, что оказывал помощь в тушении пожара;

3. отсутствие одного из условий привлечения к дисциплинарной ответственности, например, противоправности - работника нельзя привлечь к дисциплинарной ответственности за невыполнение обязанности, не предусмотренной его трудовым договором.

4. неисполнение работодателем обязанностей по созданию работникам надлежащих условий труда.

Трудовым кодексом предусмотрены следующий **порядок процедуры наложения дисциплинарного взыскания:**

- а) срок наложения взыскания,
- б) наличие письменного объяснения,
- в) приказ о применении дисциплинарного взыскания.

Дисциплинарное взыскание применяется не позднее одного месяца со дня обнаружения проступка, не считая времени болезни работника, пребывания его в отпуске, а также времени, необходимого на учет мнения представительного органа работников. Дисциплинарное взыскание не может быть применено позднее шести месяцев со дня совершения проступка, а по результатам ревизии, проверки финансово-хозяйственной деятельности или аудиторской проверки - позднее двух лет со дня его совершения. В указанные сроки не включается время производства по уголовному делу.

За каждый дисциплинарный проступок может быть применено только одно дисциплинарное взыскание.

Днем обнаружения проступка является день, когда непосредственный руководитель узнает о его совершении. День совершения правонарушения устанавливается по документам, например, по табелю учета рабочего времени и показаниям свидетелей. Работодатель обязан взять у работника письменное объяснение по факту дисциплинарного нарушения. Если работник отказывается давать объяснения, то в присутствии его и двух свидетелей составляется акт об отказе давать письменные объяснения. Отказ работника дать объяснения не является препятствием для применения дисциплинарного взыскания.

Приказ (распоряжение) или постановление о применении дисциплинарного взыскания с указанием мотивов его применения объявляется работнику под расписку в течение трех рабочих дней со дня его издания. В случае отказа от подписи приказом оформляется соответствующий акт.

Дисциплинарное взыскание считается наложенным правомерно, если были соблюдены все условия привлечения к ответственности и процедура привлечения к ответственности. По общему правилу дисциплинарное взыскание действует в течение 12 месяцев с момента его наложения. Если работник совершил новый дисциплинарный проступок и был привлечен к дисциплинарной ответственности, то срок действия первого взыскания продлевается до окончания срока второго дисциплинарного взыскания.

Взыскание может быть снято автоматически либо по распоряжению работодателя. Взыскание снимается автоматически при увольнении работника и при истечении срока действия взыскания. Работодатель до истечения года со дня применения дисциплинарного взыскания имеет право снять его с работника по собственной инициативе, просьбе самого работника, ходатайству его

непосредственного руководителя или представительного органа работников. Работодатель обязан рассмотреть заявление представительного органа работников о нарушении руководителем организации, его заместителями законов и иных нормативных правовых актов о труде, условий коллективного договора, соглашения и сообщить о результатах рассмотрения представительному органу работников.

Дисциплинарные взыскания в трудовую книжку не вносятся.

Дисциплинарное взыскание может быть обжаловано работником в Комиссию по трудовым спорам организации, и в Государственную инспекцию труда.

## Вопросы к зачету

### *Тема 1. Основные понятия о праве*

1. В чем состоит отличие между нормами права и другими социальными нормами?
2. Дать понятие права.
3. Что означают понятия «естественное право», «позитивное право»?
4. Каковы признаки права?
5. Что означает понятие принципы права?
6. Охарактеризовать принципы права.
7. Каковы функции права?
8. Какие источники права существуют в мире?
9. Какие источники права характерны для Российской Федерации?
10. В каких странах судебный и административный прецедент являются источниками права?
11. Какие виды законов принимаются в Российской Федерации?
12. Перечислить элементы системы права.
13. Каковы отличительные признаки отраслей права?
14. Сравнить континентальную, англо-саксонскую и религиозную правовые системы.
15. Каковы признаки и структурные элементы правосознания.
16. Каковы признаки правотворчества?
17. Что означает понятие «правовая психиология»?
18. Что означает понятие «правовая культура»?
19. Перечислить и охарактеризовать элементы правоотношений.
20. Каковы виды юридической ответственности?

### *Тема 2. Конституционное право*

1. В чем состоит значение конституции?
2. Какие отношения регулирует конституционное право РФ?
3. Какие источники конституционного права РФ?
4. Какие институты включает в себя система конституционного права РФ?
5. Что означает понятие «конституционный строй Российской Федерации»?
6. Каковы элементы конституционного строя Российской Федерации?
7. Что означает понятие «местное самоуправление»?
8. Какова организация государственной власти и местного самоуправления.

9. Что представляют собой экономические основы конституционного строя?

10. Дайте классификации прав и свобод человека и гражданина.

11. Каковы конституционные обязанности человека и гражданина?

12. По каким основаниям может быть приобретено или прекращено гражданство?

13. В каких случаях ребенок приобретает гражданство Российской Федерации?

14. Каковы принципы избирательного права в Российской Федерации?

15. Перечислить виды избирательных систем.

16. Перечислить органы государственной власти в Российской Федерации.

17. Из каких палат состоит парламент Российской Федерации?

18. Какие функции выполняет Государственная Дума Федерального Собрания РФ?

19. Какими полномочиями обладает Президент Российской Федерации?

20. Какие суды образуют судебную систему Российской Федерации?

### ***Тема 3. Административное право***

1. Что понимается под административным правом?

2. Какие отношения регулируются административным правом?

3. Каковы особенности метода правового регулирования в административном праве?

4. Перечислить принципы административного права.

5. Являются ли акты субъектов Российской Федерации источниками административного права?

6. Какие лица относятся к индивидуальным субъектам административного права?

7. Что означает понятие орган исполнительной власти?

8. Какие органы входят в систему федеральных органов исполнительной власти?

9. Каково правовое положение министерств Российской Федерации?

10. Дать понятие государственной службы.

11. Какие виды государственных должностей предусмотрены законодательством РФ?

12. Какие ограничения установлены для государственных служащих Российской Федерации?

13. Что означает понятие «административная ответственность»?

14. Какие нормативные правовые акты регулируют ответственность за административные правонарушения?

15. Каковы признаки административного правонарушения?
16. Какие элементы входят в состав административного правонарушения?
17. Могут ли юридические лица быть субъектами административной ответственности?
18. В чем заключается объективная сторона административного правонарушения?
19. С какого возраста наступает ответственность за административные правонарушения?
20. Какие наказания за совершение административных правонарушений предусмотрены законодательством?

#### ***Тема 4. Уголовное право***

1. Каковы задачи уголовного права?
2. Какие отношения регулирует уголовное право?
3. В чем состоит принцип личной и виновной ответственности в уголовном праве?
4. Что является источником уголовного права?
5. Имеет ли уголовный закон обратную силу?
6. Что означает действие уголовного закона в пространстве?
7. Что означает понятие «преступления»?
8. В чем состоит объективная сторона преступления?
9. Кто может быть субъектом преступления?
10. Какие формы умысла предусмотрены Уголовным кодексом РФ?
11. Что означает понятие необходимая оборона?
12. Кто несет ответственности за исполнение незаконного приказа или распоряжения?
13. Какие преступления относятся к тяжким?
14. Какие цели уголовного наказания предусмотрены законодательством?
15. Какие наказания относятся к основным?
16. В отношении каких лиц не допускаются обязательные и исправительные работы?
17. Назначается ли в Российской Федерации смертная казнь в качестве наказания?
18. Какие обстоятельства учитываются при назначении наказания?
19. Что означает понятие «условное осуждение»?
20. В каких случаях преступник может быть освобожден от наказания?

## ***Тема 5. Гражданское право (общая часть)***

1. Какие правоотношения регулирует гражданское право?
2. Каковы особенности метода гражданско-правового регулирования?
3. Перечислить виды источников гражданского права.
4. Перечислить принципы гражданского права.
5. С какого возраста возникает полная дееспособность?
6. В каких случаях гражданин может быть ограничен в дееспособности?
7. В чем состоит различие между признанием гражданина безвестно отсутствующим и объявлением умершим?
8. Перечислить признаки юридического лица.
9. По каким основаниям регистрирующий орган вправе отказать в регистрации юридического лица?
10. Перечислить виды некоммерческих организаций.
11. Кто выступает в гражданском обороте от имени публичных образований?
12. Перечислить виды объектов гражданских правоотношений.
13. Какими способами гражданское право защищает нематериальные блага?
14. Какие сделки совершаются в письменной форме?
15. В чем различия между оспоримыми и ничтожными сделками?
16. Каков срок действия доверенности?
17. В каких случаях ответственность наступает независимо от вины?
18. На какие требования исковая давность не распространяется?
19. В чем состоит содержание права собственности?
20. В каких случаях право собственности может быть прекращено принудительно (без согласия собственника) ?
21. В каких случаях возникает право общей совместной собственности?
22. Перечислить виды вещных прав лиц, не являющихся собственниками?
23. Что означает понятие «наследование» ?
24. Какие формы завещания предусмотрены законодательством?
25. Какие объекты интеллектуальной собственности требуют государственной регистрации?

## ***Тема 6. Гражданское право (особенная часть)***

1. Что означает понятие «обязательство»?
2. Каковы основания возникновения обязательств?
3. Требуется ли согласие кредитора при перемене должника?
4. Каковы принципы исполнения обязательств?

5. Какие способы обеспечения исполнения обязательств перечислены в Гражданском кодексе РФ?
6. В каких случаях обращение взыскания на заложенное имущество допускается только в судебном порядке?
7. Сравнить банковскую гарантию и поручительство.
8. Какую ответственность несет поручитель по договору поручительства?
9. Дать понятие договора.
10. Каковы стадии заключения договора?
11. Перечислить виды договоров о передаче имущества в собственности.
12. В какой форме совершается договор аренды зданий и сооружений?
13. Какими нормативными актами регулируется договор найма жилого помещения?
14. В чем состоят особенности обязательств по производству работ?
15. В чем отличия договора подряда от трудового договора?
16. Перечислить виды авторских договоров.
17. Какие договоры относятся к договорам возмездного оказания услуг?
18. Перечислить виды договоров, являющихся основаниями возникновения транспортных обязательств.
19. В какой форме совершается договор займа?
20. Кто может выступать в качестве сторон по договору банковского счета?
21. Перечислить виды безналичных расчетов.
22. В чем состоят различия между договором поручения и договором комиссии?
23. Что означает понятие “внедоговорные обязательства”?
24. Какие обязательства возникают из многосторонних сделок?
25. Каковы особенности ответственности за вред, причиненный источником повышенной опасности?

### ***Тема 7. Семейное право***

1. Имеется ли в российском законодательстве понятие семьи?
2. Какие отношения регулируются семейным правом?
3. Каковы принципы семейного права?
4. В чьем ведении находится семейное законодательство?
5. Какие обстоятельства препятствуют вступлению в брак?
6. Перечислить последствия признания брака недействительным для добросовестного супруга.
7. В каких случаях брак может быть расторгнут в органах записи актов гражданского состояния?



8. В каких случаях брак может быть расторгнут в органах записи актов гражданского состояния по заявлению одного из супругов?
9. Какое имущество является общей совместной собственностью супругов?
10. Какие условия могут быть включены в брачный договор?
11. Какая ответственность наступает по личным обязательствам супругов?
12. Как устанавливается отцовство в случае смерти матери, если родители ребенка в браке не состоят?
13. Какие доказательства могут быть использованы в суде при установлении отцовства?
14. Перечислить права и обязанности родителей в отношении несовершеннолетних детей.
15. Какие обстоятельства должен учитывать суд при определении места жительства несовершеннолетнего ребенка при раздельном проживании его родителей?
16. В чем отличие лишения родительских прав от ограничения?
17. Кто является субъектами алиментных обязательств?
18. В каких случаях алименты на несовершеннолетних детей взыскиваются в твердой сумме?
19. При каких условиях бывшие супруги имеют право на получение алиментов?
20. Кто осуществляет выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей?
21. В чем состоит отличие усыновления от опеки (попечительства)?
22. Кто не может быть усыновителем?
23. Какова должна быть разница в возрасте между усыновителем и усыновленным? Есть ли из этого правила исключения?
24. В каких случаях усыновление может быть отменено?
25. В чем состоят особенности детского дома семейного типа как форма устройства детей, оставшихся без попечения родителей?

### ***Тема 8. Трудовое право***

1. Какие отношения регулирует трудовое право?
2. Перечислить функции трудового права.
3. Как классифицируются принципы трудового права?
4. В чем отличие источников трудового права от источников гражданского права?
5. Кто может выступать в качестве субъекты трудового права?
6. С какого возраста гражданин может вступать в трудовые отношения?
7. Какие трудовые права и обязанности принадлежат работнику?

8. Перечислить основные права и обязанности безработного гражданина.
9. Дать понятие трудового договора.
10. В каких случаях допускается заключение срочного трудового договора?
11. Каковы условия и форма трудового договора?
12. В каких случаях прекращается трудовой договор?
13. В каких случаях трудовой договор может быть расторгнут по инициативе работодателя?
14. Какие категории работников имеют право на сокращенную продолжительность рабочего времени?
15. Какие виды отдыха предусмотрены законодательством?
16. Перечислить виды отпуска.
17. Перечислить и охарактеризовать системы заработной платы?
18. В какой форме выплачивается заработная плата?
19. В чем состоят особенности тарифной системы оплаты труда?
20. В чем заключаются особенности дисциплинарной ответственности?

## Экзаменационные вопросы

1. Место права в системе социальных норм.
2. Понятие и признаки права.
3. Основные принципы и функции права.
4. Источники права, их виды и характеристика.
5. Система права и ее элементы.
6. Понятие и виды правовых систем
7. Правосознание, его признаки и элементы.
8. Понятие и признаки правотворчества
9. Понятие, элементы и виды правоотношений
10. Понятие и виды юридической ответственности
11. Источники конституционного права РФ. Значение конституции как основного источника конституционного права.
12. Предмет и система конституционного права РФ.
13. Понятие и элементы конституционного строя Российской Федерации. Экономические и другие основы конституционного строя.
14. Организация государственной власти РФ. Основы местного самоуправления в Российской Федерации.
15. Права и свободы человека и гражданина. Конституционные обязанности граждан.
16. Гражданство как институт конституционного права. Приобретение и прекращение гражданства РФ.
17. Избирательная система Российской Федерации.
18. Президент Российской Федерации. Функции Президента РФ. Порядок избрания, порядок прекращения полномочий Президента РФ.
19. Федеральное Собрание РФ как парламент Российской Федерации. Правовое положение Государственной Думы и Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации.
20. Конституционные основы правового положения Правительства Российской Федерации. Судебная власть в Российской Федерации.
21. Понятие, предмет, метод, система и принципы административного права. Источники административного права.
22. Субъекты административного права
23. Понятие, правовой статус и виды органов исполнительной власти. Система органов исполнительной власти субъектов РФ.
24. Правительство Российской Федерации, министерства РФ и другие федеральные органы исполнительной власти как субъект административного права.
25. Понятие и виды государственных должностей. Принципы государственной службы. Основы правового статуса государственных служащих.
26. Понятие и особенности административной ответственности.
27. Понятие и основные признаки административного правонарушения: Состав административного правонарушения.

28. Понятие и виды административного взыскания.
29. Понятие и задачи уголовного права.
30. Предмет и принципы уголовного права.
31. Источники уголовного права.
32. Действие уголовного закона во времени и пространстве.
33. Понятие и признаки преступления
34. Структура преступления.
35. Обстоятельства, исключающие преступность деяния.
36. Виды преступлений.
37. Назначение наказания
38. Освобождение от наказания.
39. Гражданское право как базовая отрасль в системе частного права. Источники гражданского права. Принципы гражданского права.
40. Правоспособность физических лиц. Дееспособность гражданина. Виды дееспособности гражданина.
41. Понятие и признаки юридического лица. Классификация юридических лиц.
42. Создание юридического лица. Реорганизация и ликвидация юридического лица.
43. Понятие и виды объектов гражданских правоотношений.
44. Виды и значение юридических фактов в гражданском праве. Понятие и виды сделок.
45. Осуществление гражданских прав. Понятие, виды и условия гражданско-правовой ответственности.
46. Сроки в гражданском праве Исковая давность.
47. Понятие, содержание права собственности. Приобретение и прекращение права собственности.
48. Право общей собственности.
49. Вещные права лиц, не являющихся собственниками.
50. Защита права собственности и других вещных прав
51. Понятие и основания наследования. Наследование по завещанию. Наследование по закону.
52. Объекты интеллектуальной собственности и исключительные права на них. Виды объектов авторского права, смежных прав и особенности их охраны.
53. «Промышленная собственность». Виды объектов патентного права. Субъекты патентного права. Понятие и виды товарных знаков. Наименования места происхождения товаров и права на них.
54. Понятие и виды обязательств. Основания возникновения обязательств. Субъекты обязательств.
55. Исполнение обязательств. Способы обеспечения исполнения обязательств: понятие, виды, общая характеристика.
56. Понятие и виды договоров. Заключение договора
57. Договор купли-продажи: общие положения.

58. Договор аренды: понятие, виды, условия, обязанности сторон, расторжение договора.
59. Особенности обязательств по производству работ.
60. Общая характеристика обязательств по использованию прав на объекты интеллектуальной собственности.
61. Общая характеристика обязательств по оказанию услуг. Транспортные обязательства.
62. Договор хранения: общая характеристика.
63. Договор займа. Кредитный договор.
64. Договор страхования: общая характеристика.
65. Обязательства из банковских сделок. Договор банковского вклада. Договор банковского счета. Расчетные обязательства.
66. Посреднические договоры
67. Обязательства, возникающие из многосторонних сделок. Обязательства, возникающие из односторонних действий
68. Обязательства из причинения вреда. Ответственность за вред, причиненный несовершеннолетними гражданами. Ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности.
69. Место семейного права в системе права РФ. Принципы семейного права. Источники правового регулирования семейных правоотношений.
70. Условия и порядок заключения брака. Недействительность брака: основания, порядок признания, последствия признания брака недействительным.
71. Расторжение брака в органах записи актов гражданского состояния. Расторжение брака в судебном порядке.
72. Законный режим имущества супругов.
73. Договорный режим имущества супругов. Брачный договор. Ответственность супругов по обязательствам.
74. Установление происхождения детей.
75. Права несовершеннолетних детей: виды, общая характеристика.
76. Лишение родительских прав. Ограничение родительских прав.
77. Алиментные обязательства родителей и детей. Алиментные обязательства супругов (бывших супругов). Алиментные обязательства других членов семьи.
78. Формы устройства детей, оставшихся без попечения родителей. Усыновление (удочерение). Опекунство и попечительство над детьми. Приемная семья.
79. Понятие и предмет трудового права.
80. Функции трудового права. Принципы трудового права.
81. Источники трудового права.
82. Понятие и классификация субъектов трудового права. Права и обязанности работника.
83. Понятие, стороны и формы социального партнерства.

84. Правовое регулирование занятости и трудоустройства.
85. Понятие, признаки, условия, форма и виды трудового договора.
86. Переводы, перемещения, прекращение трудового договора.
87. Понятие и виды рабочего времени.
88. Понятие и виды времени отдыха.
89. Формы оплаты труда Системы заработной платы.
90. Дисциплинарная ответственность работников.

## Литература

1. Бахрах Д.Н., Россинский Б.В., Старилов Ю.Н. Административное право. Норма - 2004.
2. Баглай М.В. Конституционное право Российской Федерации. М., Норма – 2003.
3. Ветров Н.И. Уголовное право. Общая и Особенная части: Учебное пособие. Книжный мир – 2004. Пчелинцева Л.М. Семейное право России. М. Норма: Инфра-М, 2003.
4. Мелехин А.В. Теория государства и права. МФПА -2004.
5. Нерсесянц В.С. Проблемы общей теории права и государства. М. Норма: 2003.
6. Рузакова О.А. Гражданское право. МФПА– 2004.
7. Рузакова О.А. Семейное право. МФПА – 2004.
8. Смирнов О.В. Трудовое право. Проспект – 2004.
9. Степанова Т.А. Основы права: Учебное пособие Финансы и статистика. 2003.
10. Уголовное право. Общая часть. Под ред. Радченко В.И. Юридический Дом "Юстицинформ" – 2004.
11. Уголовное право. Особенная часть. Под ред. Радченко В.И. Юридический Дом "Юстицинформ" – 2004.
12. Тихомиров Ю.А. Административное право и процесс: Полный курс. Издание Г-на Тихомирова М. Ю. – 2004.
13. Толкунова В.Н. Трудовое право: Курс лекций. Проспект – 2004.
14. Хропанюк В.Н. Теория государства и права. Интерстиль – 2002.

## Словарь

**Агентский договор** – договор, по которому одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала.

**Аккредитив** - условное денежное обязательство, принимаемое банком (банк-эмитент) по поручению плательщика, произвести платежи в пользу получателя средств по предъявлении последним документов, соответствующих условиям аккредитива, или предоставить полномочия другому банку (исполняющий банк) произвести такие платежи.

**Акцепт** - ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

**Акционерное общество** - общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций; участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

**Алиментное обязательство** - правоотношение, возникающее на основании соглашения сторон или решения суда, в силу которого одни члены семьи обязаны предоставлять содержание другим ее членам, а последние вправе его требовать.

**Аукцион** – форма торгов, выигравшим на которых признается лицо, предложившее наиболее высокую цену.

**Банковская гарантия** - способ обеспечения исполнения обязательства, в силу которого банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате.

**Безотзывный аккредитив** - аккредитив, который может быть отменен только с согласия получателя средств.

**Бенефициар** – субъект правоотношений, возникающих из банковской гарантии, являющийся кредитором принципала, который получает от гаранта письменное обязательство уплатить в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении письменного требования о ее уплате.

**Брак** - добровольный союз мужчины и женщины, основанный на взаимной любви и уважении, зарегистрированный в органах записи актов гражданского состояния, направленный на создание семьи и порождающий взаимные личные неимущественные и имущественные права и обязанности.

**Брачный договор** - соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения.



**Вандализм** - осквернение зданий или иных сооружений, порча имущества на общественном транспорте или в иных общественных местах.

**Виндикационный иск** – это иск невладеющего собственника к владеющему несовладельцу об истребовании имущества из чуждого незаконного владения.

**Владелец источника повышенной опасности** - юридическое лицо или гражданина, которые владеют источником повышенной опасности на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления либо на ином законном основании (на праве аренды, по доверенности на право управления транспортным средством, в силу распоряжения соответствующего органа о передаче ему источника повышенной опасности и т.п.).

**Вменяемость** - способность лица по своему психическому состоянию сознавать фактические обстоятельства и опасность своих поступков и руководить ими.

**Время отдыха** - время, в течение которого работник свободен от исполнения трудовых обязанностей и которое он может использовать по своему усмотрению.

**Выделении из состава юридического лица одного или нескольких юридических лиц** – форма реорганизации, при которой из состава одного юридического лица выделяется одно или несколько юридических лиц, к которым переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с разделительным балансом.

**Вымогательство** - требование передачи чужого имущества или права на имущество или совершения других действий имущественного характера под угрозой применения насилия либо уничтожения или повреждения чужого имущества, а равно под угрозой распространения сведений, позорящих потерпевшего или его близких, либо иных сведений, которые могут причинить существенный вред правам или законным интересам потерпевшего или его близких.

**Гарант** - банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант), которые дают по просьбе другого лица письменное обязательство уплатить кредитору последнего денежную сумму в соответствии с условиями банковской гарантии.

**Генеральное соглашение** – это соглашение, которое устанавливает общие принципы регулирования социально-трудовых отношений на федеральном уровне.

**Геноцид** - действия, направленные на полное или частичное уничтожение национальной, этнической, расовой или религиозной группы как таковой путем убийства членов этой группы, причинения тяжкого вреда их здоровью, насильственного воспрепятствования деторождению, принудительной передачи детей, насильственного

переселения либо иного создания жизненных условий, рассчитанных на физическое уничтожение членов этой группы.

**Гипотеза** – это часть правовой нормы, устанавливающая обстоятельства, при которых правило поведения (норма) подлежит применению и круг адресатов нормы.

**Государственный контракт на выполнение подрядных работ для государственных нужд** – договор, по которому подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непромышленного характера работы и передать их государственному заказчику, а государственный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату.

**Государство** - есть особая организация политической власти общества, обладающая публичной властью, суверенитетом, располагающая специальным аппаратом, осуществляющим на профессиональной основе функции управления, имеющая возможность принимать общеобязательные веления в отношении всех граждан, проживающих на ее территории.

**Грабеж** - открытое хищение чужого имущества.

**Гражданское право** – это отрасль частного права, регулирующая имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

**Гражданское правоотношение** – это урегулированное нормами гражданского права правоотношение, возникающие между юридически равными, имущественно обособленными субъектами по поводу имущества, а также нематериальных благ, выражающаяся в наличие у них субъективных прав и обязанностей.

**Дезертирство** - самовольное оставление части или места службы в целях уклонения от прохождения военной службы, а равно неявка в тех же целях на службу.

**Деяния (действия или бездействия)** – факты, произошедшие по воле людей.

**Диспозиция** – это часть юридической нормы, содержащая само правило поведения (т.е. права и обязанности), которому должны следовать лица, вступающие в правоотношения.

**Добросовестный супруг** - супруг, права которого нарушены заключением брака, признанного недействительным.

**Доверенность** - письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами.

**Договор** - соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

**Договор аренды (имущественного найма)** – договор, по которому арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить

арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.

**Договор аренды зданий и сооружений** - договор, по которому арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование или во временное пользование арендатору здание или сооружение.

**Договор аренды предприятий** - договор, по которому арендодатель обязуется предоставить арендатору за плату во временное владение и пользование: земельные участки, здания, сооружения, оборудование и другие входящие в состав предприятия основные средства, передать в порядке, на условиях и в пределах, определяемых договором, запасы сырья, топлива, материалов и иные оборотные средства, права пользования землей, водой и другими природными ресурсами, зданиями, сооружениями и оборудованием, иные имущественные права арендодателя, связанные с предприятием, права на обозначения, индивидуализирующие деятельность предприятия, и другие исключительные права, а также уступить ему права требования и перевести на него долги, относящиеся к предприятию.

**Договор аренды транспортного средства без экипажа** – договор, по которому арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование без оказания услуг по управлению им и его технической эксплуатации.

**Договор аренды транспортного средства с экипажем** – договор, по которому арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование и оказывает своими силами услуги по управлению им и по его технической эксплуатации.

**Договор банковского вклада (депозита)** – договор, по которому одна сторона (банк), принявшая поступившую от другой стороны (вкладчика) или поступившую для нее денежную сумму (вклад), обязуется возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором.

**Договор банковского счета** - договор, по которому банк обязуется принимать и зачислять поступающие на счет, открытый клиенту (владельцу счета), денежные средства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведении других операций по счету.

**Договор бытового подряда** – договор, по которому подрядчик, осуществляющий соответствующую предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную удовлетворять бытовые или другие личные потребности заказчика, а заказчик обязуется принять и оплатить работу.

**Договор в пользу третьего лица** - это договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу,

имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу.

**Договор возмездного оказания услуг** – договор, по которому исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

**Договор дарения** – договор, по которому одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом.

**Договор доверительного управления** - договор, по которому одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя).

**Договор займа** – договор, по которому одна сторона (займодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества.

**Договор имущественного страхования** – это договор, по которому одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить другой стороне (страхователю) или иному лицу, в пользу которого заключен договор (выгодоприобретателю), причиненные вследствие этого события убытки в застрахованном имуществе либо убытки в связи с иными имущественными интересами страхователя (выплатить страховое возмещение) в пределах определенной договором суммы (страховой суммы).

**Договор комиссии** - договор, по которому одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента.

**Договор коммерческой концессии** - договор, по которому одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю, в том числе право на фирменное наименование и (или) коммерческое обозначение правообладателя, на охраняемую коммерческую

информацию, а также на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав - товарный знак, знак обслуживания и т.д.

**Договор контрактации** - договор, по которому производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю - лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи.

**Договор кредитный** - договор, по которому банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее.

**Договор купли-продажи** - договор, по которому одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

**Договор купли-продажи недвижимости** - договор, по которому продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение, квартиру или другое недвижимое имущество.

**Договор купли-продажи предприятия** - договор, по которому продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс, за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам.

**Договор личного страхования** – договор, по которому одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию), уплачиваемую другой стороной (страхователем), выплатить единовременно или выплачивать периодически обусловленную договором сумму (страховую сумму) в случае причинения вреда жизни или здоровью самого страхователя или другого названного в договоре гражданина (застрахованного лица), достижения им определенного возраста или наступления в его жизни иного предусмотренного договором события (страхового случая).

**Договор мены** - договор, по которому каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой.

**Договор найма жилого помещения** – договор, по которому одна сторона - собственник жилого помещения или управомоченное им лицо (наймодатель) - обязуется предоставить другой стороне (нанимателю) жилое помещение за плату во владение и пользование для проживания в нем.

**Договор об организации перевозки грузов** – договор, по которому перевозчик обязуется в установленные сроки принимать, а грузовладелец - предъявлять к перевозке грузы в обусловленном объеме.

**Договор перевозки в прямом смешанном сообщении** – договор перевозки грузов, пассажиров и багажа разными видами транспорта по единому транспортному документу.

**Договор перевозки груза** – договор, по которому перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату.

**Договор перевозки пассажира** – договор, по которому перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу; пассажир обязуется уплатить установленную плату за проезд, а при сдаче багажа и за провоз багажа.

**Договор подряда** - договор, по которому одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

**Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ** – разновидность договора подряда, по которому подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат.

**Договор пожизненного содержания с иждивением** – договор ренты, по которому получатель ренты - гражданин передает принадлежащие ему жилой дом, квартиру, земельный участок или иную недвижимость в собственность плательщика ренты, который обязуется осуществлять пожизненное содержание с иждивением гражданина и (или) указанного им третьего лица.

**Договор поручения** - договор, по которому одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия.

**Договор поставки** - договор, по которому поставщик - продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

**Договор поставки товаров для государственных нужд** - договор, по которому поставка товаров для государственных нужд осуществляется на основе государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных нужд.

**Договор присоединения** - договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом.

**Договор проката** – договор, по которому арендодатель, осуществляющий сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, обязуется предоставить арендатору движимое имущество за плату во временное владение и пользование.

**Договор простого товарищества** - договор, по которому двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иного не противоречащей закону цели.

**Договор ренты** – договор, по которому одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме.

**Договор розничной купли-продажи** – договор, по которому продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

**Договор складского хранения** – договор хранения, по которому товарный склад (хранитель) обязуется за вознаграждение хранить товары, переданные ему товаровладельцем (поклажедателем), и возвратить эти товары в сохранности.

**Договор строительного подряда** – договор, по которому подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену.

**Договор товарного кредита** – кредитный договор, предусматривающий обязанность одной стороны предоставить другой стороне вещи, определенные родовыми признаками (договор товарного кредита).

**Договор транспортной экспедиции** – договор, по которому одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента - грузоотправителя или грузополучателя) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза.

**Договор финансирования под уступку денежного требования** – договор, по которому одна сторона (финансовый агент) передает или

обязуется передать другой стороне (клиенту) денежные средства в счет денежного требования клиента (кредитора) к третьему лицу (должнику), вытекающего из предоставления клиентом товаров, выполнения им работ или оказания услуг третьему лицу, а клиент уступает или обязуется уступить финансовому агенту это денежное требование.

**Договор финансовой аренды (лизинга)** - договор, по которому арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей.

**Договор фрахтования (чартер)** – договор, по которому одна сторона (фрахтовщик) обязуется предоставить другой стороне (фрахтователю) за плату всю или часть вместимости одного или нескольких транспортных средств на один или несколько рейсов для перевозки грузов, пассажиров и багажа.

**Договор хранения** – договор, по которому одна сторона (хранитель) обязуется хранить вещь, переданную ей другой стороной (поклажедателем) и возвратить эту вещь в сохранности.

**Договор хранения ценностей в банке с использованием клиентом индивидуального банковского сейфа** – договор хранения, по которому банк принимает от клиента ценности, которые должны храниться в сейфе, осуществляет контроль за их помещением клиентом в сейф и изъятием из сейфа и после изъятия возвращает их клиенту.

**Договор хранения ценностей в банке с предоставлением клиенту индивидуального банковского сейфа** – договор хранения, по которому банк обеспечивает клиенту возможность помещения ценностей в сейф и изъятия их из сейфа вне чье-либо контроля, в том числе и со стороны банка.

**Договор энергоснабжения** - договор, по которому энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, в также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

**Должностные лица** - лица, постоянно, временно или по специальному полномочию осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках и воинских формированиях Российской Федерации.

**Завещание** – распоряжение гражданина своим имуществом на случай смерти.



**Задаток** - денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения.

**Заклад** - залог с передачей имущества залогодержателю.

**Законный режим имущества супругов** - режим совместной собственности супругов.

**Законодательство** – законы, включая федеральные конституционные, федеральные законы и законы субъектов Российской Федерации.

**Залог** – способ обеспечения исполнения обязательства, в силу которого кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом.

**Залог товаров в обороте** - залог товаров с оставлением их у залогодателя и с предоставлением залогодателю права изменять состав и натуральную форму заложенного имущества (товарных запасов, сырья, материалов, полуфабрикатов, готовой продукции и т.п.) при условии, что их общая стоимость не становится меньше указанной в договоре о залоге.

**Залогодатель** – лицо, предоставившее имущество в залог.

**Залогодержатель** – лицо, принявшее имущество в залог.

**Заработная плата** - вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы, а также выплаты компенсационного и стимулирующего характера.

**Изобретение** - техническое решение в любой области, относящееся к продукту или способу, которое является новым, имеет изобретательский уровень и промышленно применимо.

**Изыскательские работы** – процесс подготовки материалов, необходимых для разработки решения для проектирования и строительства объектов.

**Имущество** – совокупность материальных благ, имущественных прав и обязанностей, связанных с ними.

**Имущество каждого из супругов** - имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак, а также имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам.

**Инкассовое поручение** - расчетный документ, на основании которого производится списание денежных средств со счетов плательщиков в бесспорном порядке.

**Институт права** - совокупность норм права, регулирующих однородный вид общественных отношений.

**Интеллектуальная собственность** - исключительное право гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг.

**Ипотека** - залог недвижимости.

**Исключительная лицензия** – лицензионный договор, по которой лицензиату передается исключительное право на использование объекта промышленной собственности в пределах, оговоренных договором, с сохранением за лицензиаром права на его использование в части, не передаваемой лицензиату.

**Исковая давность** - срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено.

**Источник (форма) права** - это способ выражения (оформления) и закрепления нормы права в объективной действительности.

**Источник повышенной опасности** - любая деятельность, осуществление которой создает повышенную вероятность причинения вреда из-за невозможности полного контроля за ней со стороны человека, а также деятельность по использованию, транспортировке, хранению предметов, веществ и иных объектов производственного, хозяйственного или иного назначения, обладающих такими же свойствами.

**Квалификационный разряд** - величина, отражающая уровень профессиональной подготовки работника.

**Коллективный договор** - правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения в организации и заключаемый работниками и работодателем в лице их представителей.

**Коммерческие организации** – юридические лица, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности.

**Коммерческий кредит** – условие договора купли-продажи или иного договора, исполнение которого связано с передачей в собственность другой стороне денежных сумм или других вещей, определяемых родовыми признаками, о предоставлении кредита, в том числе в виде аванса, предварительной оплаты, отсрочки и рассрочки оплаты товаров, работ или услуг.

**Коммерческий представитель** - лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности.

**Коммориенты** – граждане, умершие в один и тот же день.

**Конкурс** – форма торгов, выигравшим на которых признается лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

**Коносамент** – ценная бумага, выполняющая функции доказательства заключения договора морской перевозки груза, акта приема груза перевозчиком, товарораспорядительного документа на груз.

**Косвенный умысел** – вид умысла, при котором лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, не желало, но сознательно допускало эти последствия либо относилось к ним безразлично.

**Кража** - тайное хищение чужого имущества.

**Крайняя необходимость** - опасность, угрожающая самому обладателю прав или другим лицам, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена иными средствами.

**Лизингодатель** - физическое или юридическое лицо, которое за счет привлеченных и (или) собственных средств приобретает в ходе реализации договора лизинга в собственность имущество и предоставляет его в качестве предмета лизинга лизингополучателю за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях во временное владение и в пользование с переходом или без перехода к лизингополучателю права собственности на предмет лизинга.

**Лизингополучатель** - физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с договором лизинга обязано принять предмет лизинга за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях во временное владение и в пользование в соответствии с договором лизинга.

**Ликвидация юридического лица** - прекращение юридического лица без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

**Лицензиар** - правообладатель, который предоставляет права на использование охраняемого объекта в соответствии с условиями лицензии.

**Лицензиат** - пользователь, который приобретает право на использование охраняемого объекта в соответствии с условиями лицензии.

**Лицензионный договор** - договор, по которому патентообладатель (обладатель свидетельства) передает другому физическому или юридическому лицу право на совершение в определенной стране в ограниченный период действий по использованию объекта промышленной собственности определенным способом.

**Лишение родительских прав** - мера ответственности, применяемая судом к родителям за виновное совершение действий, представляющих опасность для ребенка, заключающаяся в прекращении всех прав родителей, основанных на факте родства с ребенком.

**Материальная ответственность** – юридическая ответственность по возмещению в пределах и порядке, установленных трудовым законодательством, прямой действительный ущерб, причиненный виновными противоправными действиями, если иное не предусмотрено.

**Место жительства** - место, где гражданин проживает постоянно или преимущественно.

**Минимальная заработная плата (минимальный размер оплаты труда)** - гарантируемый федеральным законом размер месячной заработной платы за труд неквалифицированного работника, полностью отработавшего норму рабочего времени при выполнении простых работ в нормальных условиях труда.

**Монархия** – это форма правления, при которой верховная власть в государстве принадлежит одному лицу, получающему эту власть в порядке престолонаследия.

**Моральный вред** – физические и нравственные страдания.

**Мошенничество** - хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество путем обмана или злоупотребления доверием.

**Наемничество** - вербовка, обучение, финансирование или иное материальное обеспечение наемника, а равно его использование в вооруженном конфликте или военных действиях.

**Наименование места происхождения товара** – обозначение, представляющее собой либо содержащее современное или историческое наименование страны, населенного пункта, местности или другого географического объекта или производное от такого наименования и ставшее известным в результате его использования в отношении товара, особые свойства которого исключительно или главным образом определяются характерными для данного географического объекта природными условиями и (или) людскими факторами.

**Наймодатель** – это лицо, предоставляющее нанимателю жилое помещение во владение и пользование.

**Наказание** - мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда.

**Наниматель** – это физическое лицо, которому жилое помещение предоставляется в пользование.

**Наследование** – это переход прав и обязанностей умершего к другим лицам в порядке универсального правопреемства, то есть в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент.

**Наследственная трансмиссия** – это переход прав на наследство наследника, призванного к наследованию по завещанию или по закону, умершего после открытия наследства, не успев его принять в установленный срок, к его наследникам по закону, а если все наследственное имущество было завещано - к его наследникам по завещанию.

**Научная доктрина** - правовая теория какого-либо видного юриста, имеющая общеобязательную силу (доктрина религиозная - религиозное учение, которое содержит нормы права или из которого они выводятся путем толкования).

**Негаторный иск** - это иск собственника об устранении всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения.

**Неисключительная лицензия** – лицензионный договор, по которому лицензиар, предоставляя лицензиату право на использование объекта промышленной собственности, сохраняет за собой все права, подтверждаемые патентом, в том числе и те, которые переданы лицензиату, а также права на предоставление лицензий третьим лицам.

**Некоммерческие организации** – юридические лица, не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющие полученную прибыль между участниками.

**Ненормативные (индивидуальные) правовые акты** – акты, распространяющие свое действие на определенное лицо (перечень лиц).

**Ненормированный рабочий день** - особый режим работы, в соответствии с которым отдельные работники могут по распоряжению работодателя при необходимости эпизодически привлекаться к выполнению своих трудовых функций за пределами нормальной продолжительности рабочего времени. Перечень должностей работников с ненормированным рабочим днем устанавливается коллективным договором, соглашением или правилами внутреннего трудового распорядка организации.

**Необходимая оборона** - защита интересов личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства, если это посягательство было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия.

**Неполнородные братья, сестры** - родные братья и сестры, происходящие от разных отцов или разных матерей. Неполнородные братья и сестры называются единокровными, если они происходят от общего отца, и единоутробными, если происходят от общей матери.

**Несостоятельность (банкротство)** - признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

**Неустойка (штраф, пени)** - определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

**Норма права** - общеобязательное правило поведения, установленное или санкционированное государством и обеспеченное его

принудительной силой. Норма права устанавливает запрет на совершение каких-либо действий или обязанность совершить какое-то действие или предоставляет право на его совершение.

Норма права есть общеобязательное правило поведения, установленное или санкционированное государством и обеспеченное мерами государственного принуждения.

**Нормативные правовые акты** – правовые акты, содержащие нормы права, распространяющие свое действие на неопределенный круг лиц.

**Нормативный договор** - договор между двумя или несколькими странами, в котором содержатся общеобязательные правила поведения.

**Нормативный правовой акт** - документ, изданный компетентным органом государства и содержащий нормы права (законы парламента, акты главы государства, министерств и ведомств и т. д.).

**Общая собственность супругов** - имущество, нажитое супругами во время брака и являющееся их совместной собственностью, если договором между ними не установлен иной режим этого имущества.

**Общество с дополнительной ответственностью** - учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники такого общества солидарно несут субсидиарную ответственность по его обязательствам своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов, определяемом учредительными документами общества. При банкротстве одного из участников его ответственность по обязательствам общества распределяется между остальными участниками пропорционально их вкладам, если иной порядок распределения ответственности не предусмотрен учредительными документами общества.

**Общество с ограниченной ответственностью** - учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли определенных учредительными документами размеров; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

**Объект преступления** - общественные отношения, социальные интересы, а именно интересы личности, ее здоровье, социальные права, политические и экономические интересы государства и общества, правопорядок в целом.

**Объективная сторона преступления** - элементы с описанными в диспозициях уголовного закона признаками деяния, т.е. действия и бездействия, посягающего на тот или иной объект и причиняющего ему вред (ущерб), включающие в себя место, способ, обстановка, орудия совершения преступления.

**Объекты правоотношений** - то, по поводу чего возникают эти общественные отношения.

**Обычай делового оборота** - сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

**Обязательная лицензия** – лицензия, которая выдается в случае, если патентообладатель не может использовать изобретение, полезную модель, промышленный образец, не нарушая при этом прав другого патентообладателя.

**Обязательства со множественностью лиц** – обязательства, в которых в качестве сторон – кредитора и (или) должника участвуют одновременно несколько лиц.

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

**Обязательство из публичного конкурса** – обязательства, в котором лицо, объявившее публично о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды (о выплате награды) за лучшее выполнение работы или достижение иных результатов (публичный конкурс), должно выплатить (выдать) обусловленную награду тому, кто в соответствии с условиями проведения конкурса признан его победителем.

**Обязательство из публичного обещания награды** – обязательство, в котором лицо, объявившее публично о выплате денежного вознаграждения или выдаче иной награды (о выплате награды) тому, кто совершит указанное в объявлении правомерное действие в указанный в нем срок, обязано выплатить обещанную награду любому, кто совершил соответствующее действие, в частности отыскал утраченную вещь или сообщил лицу, объявившему о награде, необходимые сведения.

**Ограничение родительских прав** - отобрание ребенка у родителей по решению суда без лишения родительских прав.

**Опека и попечительство** - способы восполнения дееспособности и защиты прав и интересов несовершеннолетних и недееспособных лиц (одна из форм устройства детей, оставшихся без попечения родителей).

**Оплата труда** - система отношений, связанных с обеспечением установления и осуществления работодателем выплат работникам за их труд в соответствии с законами, иными нормативными правовыми актами, коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами и трудовыми договорами.

**Ответственность за нарушение обязательств** – гражданско-правовая ответственность, состоящая в применении к нарушителю обязательств имущественных санкций в пользу потерпевшего,

направленных на восстановление нарушенной имущественной сферы потерпевшего.

**Открытая лицензия** - официально публикуемое Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам безотзывное заявление о предоставлении любому лицу права на использование объекта промышленной собственности.

**Открытое акционерное общество** - акционерное общество, участники которого могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров, признается.

**Отраслевое (межотраслевое) соглашение** - это соглашение, которое определяет общие условия оплаты труда, трудовые гарантии и льготы работникам отрасли (отраслей).

**Отрасль права** - совокупность норм права, регулирующих относительно обособленную, качественно однородную сферу общественных отношений своим особым методом.

**Оферта** - адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определено и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.

**Патент** - охранный документ, выдаваемый на изобретение, промышленный образец, удостоверяющий авторство, исключительные права на эти объекты, а также их охраноспособность.

**Передоверие** – передача полномочия представителем другому лицу (заместителю) в случаях если уполномочено на это доверенностью либо вынуждено к этому силою обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность.

**Платежное поручение** - распоряжение владельца счета (плательщика) обслуживающему его банку, оформленное расчетным документом, перевести определенную денежную сумму на счет получателя средств, открытый в этом или другом банке.

**Платежное требование** - расчетный документ, содержащий требование кредитора (получателя средств) по основному договору к должнику (плательщику) об уплате определенной денежной суммы через банк.

**Подотрасль права** - совокупность институтов права, образующих внутри отрасли права обособленную группу, нормы которой регулируют свои, чем-то отличающиеся, общественные отношения (обязательственное право в гражданском праве).

**Поклажедатель** – лицо, которое передает по договору хранения вещь на хранение.

**Политический режим** означает совокупность приемов, методов и способов осуществления государственной власти в обществе, характеризует степень политической свободы, правовое положение личности в обществе и определенный тип политической системы, существующий в стране.



**Полная лицензия** - договор, по которому лицензиат получает на определенный срок, указанный в договоре, исключительные права на все способы использования охраняемого объекта.

**Полное товарищество** - товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом.

**Поручительство** – способ обеспечения исполнения обязательства, при котором поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части.

**Потребительским кооперативом** - признается добровольное объединение граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов.

**Правила внутреннего трудового распорядка организации** - локальный нормативный акт организации, регламентирующий в соответствии с Трудовым кодексом РФ и иными федеральными законами порядок приема и увольнения работников, основные права, обязанности и ответственность сторон трудового договора, режим работы, время отдыха, применяемые к работникам меры поощрения и взыскания, а также иные вопросы регулирования трудовых отношений в организации.

**Право оперативного управления** – право казенного предприятия или учреждения владеть, пользоваться и распоряжаться в отношении закрепленного за ними имущества в пределах, установленных законом, в соответствии с целями своей деятельности, заданиями собственника и назначением имущества.

**Право хозяйственного ведения** – право государственного или муниципального унитарного предприятия владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом государства или муниципального образования в пределах, определяемых в соответствии с Гражданским кодексом РФ.

**Правовая идеология** - систематизированные правовые идеи, убеждения, представления, суждения и понятия, выработанные в процессе теоретического осмысления правовых явлений.

**Правовая культура** - совокупность духовных и материальных ценностей, связанных с правом и другими правовыми явлениями.

**Правовая психология** - чувства, желания, представления, эмоции, привычки.

**Правовая система** - совокупность взятых в масштабе одной или нескольких стран, на определенном отрезке времени, взаимосвязанных между собой правовых явлений: позитивного права и его принципов,

правосознания, источников права, деятельности людей и организаций, имеющих правовое значение.

**Правовой обычай** - правило поведения, которое возникло и существует в обществе и которому государство придало юридическую общеобязательную силу (широко распространен в странах Африки).

**Правовые акты** – акты, принимаемые органами государственной и муниципальной власти, содержащие нормы, имеющие общеобязательный характер.

**Правоотношения** - часть общественных отношений, урегулированные нормами права, субъекты которых имеют конкретные взаимные права и обязанности.

**Правосознание** - совокупность идей, представлений и чувств, в которых выражается отношение людей к праву и деятельности людей, связанной с правом, а также к другим правовым явлениям.

**Правоспособность** – это способность иметь гражданские права и нести обязанности.

**Правотворчество** - особого рода деятельность в основном органов и должностных лиц государственной власти и местного самоуправления по разработке и изданию норм позитивного права.

**Предварительный договор** – это договор, по которому стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором.

**Предпринимательская деятельность** - самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

**Представительство** - обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения, которое представляет интересы юридического лица и осуществляет их защиту.

**Прекращение брака** - прекращение правоотношений, возникших между супругами из юридически оформленного брака.

**Преобразовании юридического лица одного вида в юридическое лицо другого вида** – форма реорганизации юридического лица, при которой имеет место изменение организационно-правовой формы) к вновь возникшему юридическому лицу переходят права и обязанности реорганизованного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

**Преступление** - виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное Уголовным кодексом РФ под угрозой наказания.

**Преступная небрежность** – вид неосторожной формы вины, при которой лицо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), хотя при

необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия.

**Преступное легкомыслие** – вид неосторожной формы вины, при которой лицо предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение этих последствий.

**Приемная семья** - форма устройства на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей, основанная на договоре между приемными родителями и органами опеки и попечительства.

**Принудительная лицензия** - вид лицензионного договора, заключаемый в принудительном порядке при неиспользовании или недостаточном использовании патентообладателем изобретения или промышленного образца в течение четырех лет, а полезной модели - в течение трех лет с даты выдачи патента, по инициативе любого лица, желающего и готового использовать охраняемый объект промышленной собственности, в случае отказа патентообладателя от заключения лицензионного договора на условиях, соответствующих установившейся практике.

**Принципал** – лицо, по просьбе которого гарант выдает банковскую гарантию, за что принципала уплачивают гаранту вознаграждение.

Под **принципами права** подразумеваются основополагающие идеи, реализующиеся в содержании и форме позитивного права (главные руководящие идеи, основные свойства, требования, особенности, права).

**Принципы права** - основополагающие идеи, реализующиеся в содержании и форме позитивного права (главные руководящие идеи, основные свойства, требования, особенности, права).

**Присоединение юридического лица к другому юридическому лицу** – форма реорганизации, при которой к одному юридическому лицу переходят права и обязанности другого присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

**Проектные работы** - процесс создания проекта объекта строительства, на основании которого проводятся работы по договору строительного подряда.

**Промышленный образец** - художественно-конструкторское решение изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства, определяющее его внешний вид.

**Прямой умысел** – форма умысла, при которой лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их наступления.

**Публичная оферта** – содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица,

делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется, признается офертой.

**Публичный договор** - договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

**Работник** - физическое лицо, вступившее в трудовые отношения с работодателем.

**Работодатель** - физическое лицо либо юридическое лицо (организация), вступившее в трудовые отношения с работником.

**Рабочее время** - время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка организации и условиями трудового договора должен исполнять трудовые обязанности, а также иные периоды времени, которые в соответствии с законами и иными нормативными правовыми актами относятся к рабочему времени.

**Разбой** - нападение в целях хищения чужого имущества, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия.

**Развод** - прекращение брака по инициативе супругов (одного из супругов) в органах ЗАГСа или суде, при котором правовые отношения между супругами прекращаются на будущее время.

**Разделение юридического лица** – форма реорганизации, при которой одно юридическое лицо прекращается, а его права и обязанности переходят к вновь возникшим юридическим лицам в соответствии с разделительным балансом.

**Расчеты по инкассо** - банковская операция, посредством которой банк по поручению и за счет клиента на основании расчетных документов осуществляет действия по получению от плательщика платежа.

**Ребенок** - лицо, не достигшее 18 лет (совершеннолетия).

**Региональное соглашение** - это соглашение, которое устанавливает общие принципы регулирования социально-трудовых отношений на уровне субъекта Российской Федерации.

**Республика** – это такая форма правления, при которой высшие органы власти и высшие должностные лица избираются, при этом срок их полномочий конституционно ограничен.

**Родство** - кровная связь лиц, происходящих одно от другого или от общего предка.

**Санкция** – это часть правовой нормы, указывающая на неблагоприятные последствия, возникающие у субъектов

правоотношений в результате нарушения ими правила поведения, содержащегося в диспозиции.

**Сводные братья и сестры** - входящие в одну семью дети, у которых нет ни общей матери, ни общего отца. Сводные братья (сестры) состоят не в родстве, а в отношениях свойства.

**Свойство** - отношения между родственниками одного супруга и другим супругом и между родственниками обоих супругов.

**Секвестр (договор о секвестре)** – договор, по которому двое или несколько лиц, между которыми возник спор о праве на вещь, передают эту вещь третьему лицу, принимающему на себя обязанность по разрешении спора возвратить вещь тому лицу, которому она будет присуждена по решению суда либо по соглашению всех спорящих лиц (договорный секвестр).

**Семья** - круг лиц, связанных правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, усыновления или иных форм принятия детей на воспитание.

**Система права** - совокупность связанных между собой норм права и их объединений (институтов, отраслей и подотраслей), существующих в одном государстве.

**Слияние юридических лиц** – форма реорганизации, при которой права и обязанности каждого из юридических лиц переходят к вновь возникшему юридическому лицу в соответствии с передаточным актом.

**Служебная командировка** - поездка работника по распоряжению работодателя на определенный срок для выполнения служебного поручения вне места постоянной работы. Служебные поездки работников, постоянная работа которых осуществляется в пути или имеет разъездной характер, служебными командировками не признаются.

**Смешанный договор** - договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами.

**События** - факты, имеющие место независимо от воли людей (землетрясение, пожар, оползни, извержение вулкана, ураган и т. д.).

**Соглашение** - правовой акт, устанавливающий общие принципы регулирования социально-трудовых отношений и связанных с ними экономических отношений, заключаемый между полномочными представителями работников и работодателей на федеральном, региональном, отраслевом (межотраслевом) и территориальном уровнях в пределах их компетенции.

**Содержание правоотношения** - совокупность вытекающих из нормы права конкретных субъективных прав и юридических обязанностей.

**Срок годности** - период, по истечении которого товар (работа) считается непригодным для использования по назначению.

**Срок исковой давности** - срок для защиты права по иску лица, чье право нарушено.

**Срок службы** - период, в течение которого изготовитель (исполнитель) обязуется обеспечивать потребителю возможность использования товара (работы) по назначению и нести ответственность за существенные недостатки, возникшие по его вине.

**Степень родства** - число рождений, связывающих между собой двух лиц, состоящих в родстве.

**Страхование** - отношения по защите интересов физических и юридических лиц, Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований при наступлении определенных страховых случаев за счет денежных фондов, формируемых страховщиками из уплаченных страховых премий (страховых взносов), а также за счет иных средств страховщиков.

**Страховая выплата** - денежная сумма, установленная федеральным законом и (или) договором страхования и выплачиваемая страховщиком страхователю, застрахованному лицу, выгодоприобретателю при наступлении страхового случая.

**Страховая премия** - плата за страхование, которую страхователь (выгодоприобретатель) обязан уплатить страховщику в порядке и в сроки, которые установлены договором страхования.

**Страховая сумма** – сумма, в пределах которой страховщик обязуется выплатить страховое возмещение по договору имущественного страхования или которую он обязуется выплатить по договору личного страхования, которая определяется соглашением страхователя со страховщиком.

**Страховой риск** - предполагаемое событие, на случай наступления которого проводится страхование.

**Страховой случай** – совершившееся событие, предусмотренное договором страхования или законом, с наступлением которого возникает обязанность страховщика произвести страховую выплату страхователю, застрахованному лицу, выгодоприобретателю или иным третьим лицам.

**Суброгация** – уступка права, возникающая в силу закона и состоящая в переходе к новому кредитору требований в размере реального произведенной за них оплаты.

**Субъект преступления** – физическое вменяемое лицо, достигшее определенного возраста, совершившее преступление.

**Субъективная сторона преступления** - психическая деятельность лица, связанная с преступным деянием, его последствиями и включает такие элементы, как вина, мотив, цель, эмоциональное состояние (например, аффект).

**Судебный и административный прецедент** - решения компетентного государственного органа (судебного или административного) по конкретному делу, которое является

общеобязательным при разрешении всех подобных дел для всех последующих судов.

**Суррогатная мать** - женщина, вынашивающая эмбрион, генетически происходящий от лиц (лица), заключивших договор с ней на искусственное вынашивание.

**Существенное нарушение договора** - такое нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

**Существенные условия договора** – условия, без которых договор считается незаключенным. К ним относятся условия о предмете, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как необходимые для договоров данного вида, условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

**Тарификация работы** - отнесение видов труда к тарифным разрядам или квалификационным категориям в зависимости от сложности труда.

**Тарифная сетка** - совокупность тарифных разрядов работ (профессий, должностей), определенных в зависимости от сложности работ и квалификационных характеристик работников с помощью тарифных коэффициентов.

**Тарифная система** - совокупность нормативов, с помощью которых осуществляется дифференциация заработной платы работников различных категорий.

**Тарифная ставка (оклад)** - фиксированный размер оплаты труда работника за выполнение нормы труда (трудовых обязанностей) определенной сложности (квалификации) за единицу времени.

**Тарифный разряд** - величина, отражающая сложность труда и квалификацию работника.

**Твердый залог**- залог при котором предмет залога остается у залогодателя с наложением знаков, свидетельствующих о залоге.

**Терроризм** - совершение взрыва, поджога или иных действий, создающих опасность гибели людей, причинения значительного имущественного ущерба либо наступления иных общественно опасных последствий, если эти действия совершены в целях нарушения общественной безопасности, устрашения населения либо оказания воздействия на принятие решений органами власти, а также угроза совершения указанных действий в тех же целях.

**Товарищество на вере (командитное товарищество)** - товарищество, в котором наряду с участниками, осуществляющими от имени товарищества предпринимательскую деятельность и отвечающими по обязательствам товарищества своим имуществом (полными товарищами), имеется один или несколько участников -

вкладчиков (коммандитистов), которые несут риск убытков, связанных с деятельностью товарищества, в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в осуществлении товариществом предпринимательской деятельности.

**Товарный знак** - обозначение, служащее для индивидуализации товаров, выполняемых работ или оказываемых услуг юридических или физических лиц.

**Трудовое право** - это отрасль права, регулирующая трудовые и непосредственно связанные с ними отношения.

**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 кодексом РФ, законами и иными нормативными правовыми актами, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, содержащими нормы трудового права, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать действующие в организации правила внутреннего трудового распорядка.

**Уголовное право** – отрасль публичного права, регулирующая отношения по борьбе с преступлениями.

**Удержание** – способ обеспечения исполнения обязательства, при котором кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено.

**Унитарное государство** – это единое государственное образование, состоящее из административно-территориальных единиц, которые подчиняются центральным органам власти и признаками государственного суверенитета не обладают.

**Унитарное предприятие** - коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней собственником имущество.

**Усыновление** - форма устройства судом на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей, в результате которой между усыновителем и его родственниками и усыновленным возникают такие же права и обязанности как между родителями и детьми, другими родственниками по происхождению.

**Учредительный договор** – один из видов учредительных документов, в соответствии с которым учредители обязуются создать юридическое лицо, определяют порядок совместной деятельности по его



созданию, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности.

**Федерация** – это добровольное объединение нескольких ранее самостоятельных государственных образований в одно союзное государство.

**Физические лица** - это граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства.

**Фиктивный брак** - брак, заключенный без цели создания семьи

**Филиал** - обособленное подразделение юридического лица, расположенное вне места его нахождения и осуществляющее все его функции или их часть, в том числе функции представительства.

**Фирменное наименование** - наименование коммерческой организации, которое позволяет отличать его от других участников гражданского оборота и состоит из указания на организационно-правовую форму юридического лица и отличительный элемент.

**Форма государственного устройства** – это административно-территориальное и национальное строение государства, которое раскрывает характер взаимоотношений между его составными частями, между центральными и местными органами государственной власти.

**Форма правления** указывает порядок формирования органов государственной власти, их взаимоотношения между собой и с гражданами.

**Функции права** - основные направления воздействия права на общество, посредством которых реализуются цели права.

**Хулиганство** - грубое нарушение общественного порядка, выражающее явное неуважение к обществу, совершенное с применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия, -

**Цессия** – форма уступки права требования на основании договора либо иных предусмотренных законом юридических фактов, приводящий к замене кредитора в обязательстве.

**Шикана** - действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу.

**Шпионаж** - передача, а равно собирание, похищение или хранение в целях передачи иностранному государству, иностранной организации или их представителям сведений, составляющих государственную тайну, а также передача или собирание по заданию иностранной разведки иных сведений для использования их в ущерб внешней безопасности Российской Федерации, если эти деяния совершены иностранным гражданином или лицом без гражданства.

**Экоцид** - массовое уничтожение растительного или животного мира, отравление атмосферы или водных ресурсов, а также совершение иных действий, способных вызвать экологическую катастрофу.

**Эмансипация** – объявление несовершеннолетнего, достигшего шестнадцати лет, полностью дееспособным по решению органа опеки и попечительства - с согласия обоих родителей, усыновителей или

попечителя либо при отсутствии такого согласия - по решению суда, если несовершеннолетний работает по трудовому договору, в том числе контракту, или занимается предпринимательской деятельностью с согласия родителей усыновителей или попечителей (ст. 27 Гражданского кодекса РФ).

**Юридическая ответственность** - деятельность специальных государственных органов по реализации своих обязанностей наказывать правонарушителей, и, одновременно, претерпевание правонарушителем лишений, предусмотренных в наказании.

**Юридический факт** - обстоятельство, с которым закон связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

**Юридическое лицо** - организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности.