СИБИРСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ ПОТРЕБИТЕЛЬСКОЙ КООПЕРАЦИИ

КАФЕДРА ПРАВОВЕДЕНИЯ

ПО ДИСЦИПЛИНЕ: ПРАВОВЕДЕНИЕ

**КОНТРОЛЬНАЯ РАБОТА**

**Вариант 4**

Выполнил:

студент заочного факультета

специальность - экономика

и управление на предприятии

Латушкин А. В.

Э05-159Д

Проверил:

Новосибирск 2007

Ответы на теоретические вопросы.

1. Правоотношения:
* понятие и признаки правовых отношений;
* субъекты права, их правоспособность и дееспособность;
* субъективные права и юридические обязанности;
* объекты правоотношений;
* понятие и классификация юридических фактов.

**Ответ:**

**ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ.**

**Понятие, признаки и виды правовых отношений.**

Правоотношение - это возникающая на основе норм права общественная связь, участники которой выступают как носители субъективных прав и юридических обязанностей, обеспеченных государством. В литературе представлены разносторонние взгляды на понятие правоотношения, некоторые учёные считают, что это часть общественных отношений урегулированных нормами права, другие же, придерживаются мнения, что это особое общественное отношение.

Общественные отношения это социальные связи между людьми. Любое отношение имеет ряд ограничений и масштаб свободы. Если общественное отношение затрагивает существенные интересы Г и права, то оно переводится в разряд юридических отношений. Масштаб свободы в таком случае становится субъективным правом, а ряд ограничений - юридической обязанностью.

Признаки:

1. Правоотношение предусмотрено нормой права.

2 Правоотношения носят интеллектуальный (осознанность) и волевой (способность руководить своими действиями) характер.

3 Правовые отношения характеризуются наличием у сторон субъективных прав и юридических обязанностей.

4 Правовые отношения гарантируются Г и охраняются в необходимых случаях его принудительной силой.

Виды правоотношений:

По отраслевому признаку:

1 Государственно-правовые.

2 Уголовно-правовые.

3 Гражданско-правовые и т.д.

В соответствии с функцией права, которая реализуется через правоотношение:

1 Регулятивные - возникают на основе правомерного поведения, направлены на развитие общественных отношений.

2 Охранительные - возникают на основе неправомерного поведения.

По взаимодействию с государством:

1 Общие - возникают непосредственно из закона, регулируют отношения между личностью и государством. Закон одновременно является и юридическим фактом (пример: в связи с введением в силу уголовного закона). На гражданина ложится обязанность соблюдать запрет, на государство - право требовать его исполнения.

2 Конкретные - возникают на основе юридических фактов (поступков, конкретных действий).

По степени определённости субъектов правоотношений:

1 Абсолютные - в таких правоотношениях персонифицирована лишь одна из сторон, носитель субъективного права (право собственности).

2 Относительные - все стороны поимённо персонифицированы (правоотношение купли-продажи).

**Понятие и виды субъектов права. Правосубъектность.**

Субъекты права – это индивиды и организации, которые могут быть участниками правоотношений, т.е. носителями субъективных прав и юридических обязанностей. Близким к понятию субъекты права является понятие субъекты правоотношений. Нередко эти понятия отождествляют и рассматривают как равнозначные. Принципиальной ошибки здесь нет, но определенные различия между субъектами права и субъектами правоотношений все же существуют. Это различие состоит в том, что субъекты права это возможные потенциальные участники правоотношений. Субъекты правоотношений это уже реальные участники правоотношений. По этому под субъектами правоотношений следует понимать индивидуумов и организации, которые являются участниками конкретных правоотношений. Т.о. понятие субъект права шире, чем понятие субъект правоотношений. Виды Традиционно субъекты права и субъекты правоотношений подразделяют не 2 вида (категории).

На индивидов или физических лиц и организаций или юридических лиц. К индивидам относятся во-первых граждане государства, во-вторых иностранные граждане или иностранцы. Третья разновидность – лица без гражданства (апатриды) – не являются гражданами какой либо страны. Нередко сюда относят бипатридов (двойное гражданство). В последнее время в литературе к индивидам стали относить беженцев, временных переселенцев, лица находящиеся в политическом убежище.

К организациям относят во-первых государство в целом. Вторая разновидность – это органы государства, третья – государственные организации (государственные учреждения, предприятия), четвёртая – негосударственные организации (негосударственные предприятия, общественные организации, движения). Организации, которые могут быть субъектами гражданских, т.е. имущественных правоотношений именуются в юриспруденции юридическими лицами. Т.е. юридические лица – это субъекты гражданских правоотношений. Понятие организации шире, чем понятие юридическое лицо. Иногда выделяют еще одну категорию субъектов: социальные общности – народ, нации, трудовые коллективы. В последнее время в юриспруденции различают субъекты публичного и частного права. Субъектов публичного права подразделяют на индивидуальных субъектов или индивидов и коллективных субъектов (организации), а субъекты частного права подразделяются на физические и юридические лица.

Для того, что бы быть субъектом правоотношений индивиды и организации должны обладать таким качеством, как правосубъектность – это способность быть субъектом права отсюда и субъектом правоотношений.

Правосубъектность включает следующие компоненты:

Правоспособность - это способность лица быть носителем прав и обязанностей, способность иметь юридические права и обязанности, т.е. если индивид или организация способны иметь юридические права и обязанности, значит они правоспособны. Обычно правоспособность рассматривают как абстрактную возможность иметь юридические права и обязанности. Принято различать правоспособность индивидов, в частности граждан возникает с момента их рождения и прекращается смертью. А правоспособность организации возникает с момента официального создания организации и прекращается с момента ликвидации. В литературе нередко правоспособность подразделяют на общую, отраслевую (трудовая) и специальную (некоторые организации обладают).

Дееспособность - это способность физического лица как субъекта правоотношений своими действиями осуществлять принадлежащие ему права и обязанности, способность самостоятельно своими действиями осуществлять свои юридические права и обязанности. Понятие дееспособность имеет значение только для индивидов, поскольку дееспособность организаций сливается с их правоспособностью и автономно от правоспособности существовать не может. Дееспособность индивида имеет значение только в области гр. права. Правоспособность с рождения, а дееспособность с восемнадцати лет. На дееспособность влияет возраст, психическое здоровье индивида, т.к. лица, имеющие психические заболевания, могут быть признаны судом недееспособными. Во-вторых, некоторые другие факторы могут повлиять на дееспособность: родственные отношения, лица принимающие алкоголь или наркотики могут быть признаны частично недееспособными. Права недееспособных лиц осуществляют их законные представители.

Деликтоспособность - это способность лица нести юридическую ответственность за совершенное правонарушение (деликт). Это разновидность дееспособности. Деликтоспособность часто выделяют как дееспособность в охранительных правоотношениях. Иногда деликтоспособности придают самостоятельное значение и рассматривают её не как разновидность дееспособности, а как самостоятельный третий элемент правосубъектности.

**Субъективные права и юридические обязанности**.

Исходя из того, что правоотношения – это урегулированные нормами права общественные отношения, следует выделять материальное и юридическое содержание правоотношений. Материальное содержание правоотношений составляют сами фактические общественные отношения. Юридическое содержание правоотношений составляют субъективные права и юридические обязанности субъектов правоотношений. Акцентируют внимание именно на юридическом содержании, поскольку оно составляет специфику правоотношений. Субъективное право – это мера возможного (дозволенного) поведения субъекта правоотношений (управомоченная сторона обладает субъективными правами). Субъективное право – это не само поведение, не сами действия управомоченного субъекта, а лишь возможность определенного поведения, возможность совершить определенные действия. Субъективное право именуется в правоотношениях субъективным, потому что оно принадлежит конкретному субъекту.

В субъективном праве принято выделять 3 элемента, которые называются правомочиями:

1. Право на положительные действия, т.е. возможность субъекта правоотношений совершить те или иные действия (право собственности).

2. Право требования – это возможность управомоченной стороны требовать поведения от обязанной стороны (договор займа).

3. Право притязания – это возможность управомоченной стороны обратится в компетентные органы за защитой нарушенных прав и интересов.

Выделяют и четвёртый элемент – право на социальное благо, но оно растворяется как бы в трёх предыдущих.

Юридическая обязанность в правоотношении - это мера должного необходимого поведения в правоотношении. Юридическая обязанность выражается в должном поведении. Юридическая обязанность в правоотношении это тоже не само поведение, не сами действия обязанной стороны, а только лишь долженствование или необходимость совершения определенных действий. Юридическая обязанность в правоотношениях тоже является субъективной, поскольку принадлежит конкретным субъектам, поэтому её можно назвать субъективной обязанностью. Однако термин субъективная обязанность в юриспруденции употребляется редко. Юридическая обязанность в правоотношениях имеет определенную структуру в составе которой обычно выделяют 2 элемента:

1. пассивная обязанность – это обязанность воздерживаться от совершения каких либо действий.

2. активная обязанность – это обязанность совершить определенные действия.

Некоторые ученые выделяют третий элемент: юридическую ответственность – обязанность ответить за совершенное правонарушение.

**Объекты правоотношений: понятие, виды**

Объект правоотношения - это те явления, по поводу которых возникает правовое отношение. Определение объекта правоотношений - очень трудная задача. В юридической литературе имеются различные точки зрения на понимание объекта правовых отношений:

1 Монистическая точка зрения - единый объект правоотношений это поведение человека.

2 Плюралистическая - гласит о множественности объектов правоотношений.

Объекты делятся на материальные и на нематериальные. Материальные – различные материальные блага (вещи, деньги, ценные бумаги и т.п.). Нематериальные – различные нематериальные блага (жизнь, здоровье, честь, достоинство, имя человека, различные духовные блага). Кроме материальных и не материальных нередко к объектам правоотношений относят действия и результаты действий обязанной стороны.

Объекты правоотношений следует отличать от объектов права. Соотношение этих двух понятий зависит от того, в каком значении употребляются термин объект права. Если под объектом права подразумевается объект объективного права, т.е. норм позитивного права, то в этом случае объекты правоотношений и объекты права не совпадают т.к. объектами правоотношений являются определенные социальные блага, а объектами объективного права, т.е. правовых норм являются общество. Если же под объектом права подразумевается объект субъективного права, то в этом случае объекты субъективного права совпадают с объектами правоотношений, т.к. объектами субъективных прав тоже являются определенные социальные блага.

Права и обязанности сторон могут быть направлены на следующие объекты правоотношений:

Вещи (материальные блага, предметы потребления);

Личные нематериальные блага (жизнь, здоровье, имя, честь, достоинство); Продукты интеллектуального творчества (произведения искусства, литературы, живописи, науки, результаты авторской и изобретательской деятельности);

Действия (воздержание от действий) обязанных лиц и управленческих лиц (поведение условно осужденного лица во время испытательного срока);

Результаты действий участников правоотношения (доставка грузов, перевозка пассажиров);

Ценные бумаги и документы (деньги, акции, дипломы, аттестаты).

Указанные объекты охраняются государством от различных посягательств нормами различных отраслей права.

Юридические факты.

Юридические факты - это такие жизненные факты, с которыми норма права связывает возникновение, изменение либо прекращение юридических отношений. Юридические факты предусматриваются в гипотезах норм. Наступление юридического факта вызывает предусмотренные нормой юридические последствия. Большинство юридических фактов необходимо доказать (в суде), хотя некоторые факты презумируются (презумпция знания закона, презумпция невиновности).

Признаки:

1. Юридические факты – это определенные жизненные обстоятельства, т.е. факты реальной действительности, связанные с жизнью людей.

2. Юр-ми фактами являются только такие факты реальной действительности, которые нашли отражение в гипотезах правовых норм и с которыми нормы права связали наступление определенных юридических последствий, т.е. либо возникновение либо изменение, либо прекращение правоотношений.

Классификация юридических фактов:

В зависимости от порождаемых юридических последствий:

1. Правообразующие юридические факты - такие факты влекут возникновение правоотношений.
2. Правоизменяющие юридические факты - изменяют правоотношения.
3. Правопрекращающие юридические факты - соответственно, прекращают правоотношения.

По волевому признаку юридические факты делятся на:

1. События - это такие юридические факты, наступление которых не зависит от воли субъектов правоотношения, но порождают определённые юридические последствия (пожар от удара молнии, истечение срока и т.д.).

2. Действия - волевые акты поведения людей (действие или бездействие), внешнее выражение их воли и сознания, с которыми нормы права связывают юридические последствия. Действия делятся на: а) Правомерные действия - такие действия, которые отвечают требованиям закона. б) Неправомерные действия - правонарушения, т.е. совершение действий, запрещённых нормами права (преступления и проступки).

По целевой направленности:

1. Юридические акты - это правомерные действия, которые изначально преследуют целью наступление, изменение или прекращение правоотношения.

2 Юридические поступки - это действия, которые независимо от намерений лица влекут возникновение юридических последствий (опубликование автором своего произведения).

По характеру воздействия:

1. Позитивные юридические факты - это обстоятельства, влекущие возникновение правовых отношений. При вступлении в брак необходимо соблюдение определённых требований: возраст, согласие и добровольность, т.е. позитивные факты.

2 Негативные юридические факты - это обстоятельства, препятствующие возникновению правовых отношений. Если использовать пример с браком, то это: близкое родство, недееспособность, состояние в другом браке.

По характеру действия:

1. Действия однократного характера (Факты однократного действия существуют непродолжительное время (договор займа)).
2. Юридические факты-состояния, которые носят как волевой (состоит в браке), так и неволевой характер (состояние в родстве).

С учетом элементарного состава (сложности) юридические факты делятся на: простые и сложные. Простые – одноэлементные факты (договор займа). Сложные – многоэлементные элементы (правонарушение).

С учетом формы выражения юридические факты делятся на: положительные (реально существующий факт) и отрицательные (отсутствие факта тоже факт).

Нередко для возникновения, изменения или прекращения правоотношений требуется не один юридический факт, а определенная совокупность. Такая совокупность юридических фактов в юриспруденции именуется фактическим (юридическим составом).

Юридический (фактический) состав - есть система юридических фактов, предусмотренных нормами права в качестве основания для наступления правовых последствий (возникновение, изменение, прекращение правоотношения).

Классификация юридических составов.

По функциям: Правообразующие. Правоизменяющие. Правопрекращающие.

По процессу накопления фактов: Завершённые. Незавершённые.

По способу накопления фактов: Простые - юридические составы с независимым накоплением элементов. Сложные - юридические составы с последовательным накоплением элементов. Смешанные - одна часть с независимым, а другая с последовательным накоплением элементов.

Фактические составы необходимо отличать от сложных юридических фактов. Это отличие состоит в том, что фактические составы – это всегда совокупность юридических фактов, т.е. несколько юридических фактов, взятых вместе, а сложный юридический факт – это всегда один факт, но состоящий из нескольких элементов.

В ряде случаев роль юридических фактов играют презумпции (лат. – предположение, основанное на вероятности). Юридические презумпции – это предположения о наличии обстоятельств, имеющих силу юридических фактов. Потребность юридической практики в презумпциях вызывается невозможностью в определенных случаях доказать наличие обстоятельств от которых зависит существование правоотношений.

Классификация:

по форме существования: легальные (предположения, которые закреплены нормами права); фактические (предположения, основанные на разумных основаниях и житейском опыте).

По сфере действия: общеправовые (действуют во всех отраслях права – презумпция знания закона); отраслевые (выполняют роль юридических фактов в пределах одной отрасли – презумпция невиновности в уголовно-процессуальном праве).

По юридической силе: опровергаемые (положения, которые допустимо оспаривать – презумпция отцовства); неопровергаемые (положения, которые являются принципами права – презумпция невиновности).

В некоторых случаях роль юридических фактов играют юридические фикции – заведомо неистинные положения, которые вносят определенность в правовое положение лица и тем самым способствуют реализации норм права. Теория права относит юридические фикции к особым средствам, которые используются для обеспечения формальной определенности права. Они упрощают правовые положения и способствуют установлению справедливости. В Российском праве юридические фикции закреплены в законе (напр., в соответствии с нормами уголовного права гражданин считается несудимым, если судимость в установленном законом порядке снята или погашена. Такие фикции называются легальными). Некоторые правоведы, наряду с легальными, выделяют фактические фикции (напр., положение о том, что незнание закона не освобождает от ответственности). По существу правовые фикции являются неопровержимыми доказательствами, которые позволяют избежать неопределенности в сложных ситуациях.

**2. Гражданство Российской Федерации: понятие, порядок и формы удостоверения, основания приобретения и утраты.**

**Ответ:**

**ГРАЖДАНСТВО РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.**

**Понятие гражданства.**

Гражданство Российской Федерации – устойчивая правовая связь лица с Российской Федерацией, выражающаяся в совокупности их взаимных прав и обязанностей. Эта связь длится в течение всей жизни человека. Она возникает в момент рождения или приобретения гражданства РФ и прекращается со смертью или утратой гражданства. Отношения гражданства не могут прекращаться в одностороннем порядке, то есть по инициативе гражданина, но без участия государства, и наоборот, по решению государства без соответствующего волеизъявления гражданина.

Гражданство является важнейшим элементом правового статуса личности и основой взаимоотношений гражданина и государства. С гражданством связаны существенные юридические последствия для человека, объем его прав, свобод и обязанностей, гарантированная государственная защита прав и свобод. Гражданство – это правовое состояние, которое предполагает наличие взаимных прав и обязанностей как у гражданина по отношению к государству, так и у государства по отношению к гражданину. Гражданин находится под юрисдикцией государства. Государство может потребовать от своего гражданина выполнение обязанностей, даже если он находится за пределами страны.

Гражданство является предпосылкой обладания всем комплексом конституционных прав, свобод и обязанностей лица. Так, исключительно российские граждане могут быть депутатами, судьями, прокурорами, следователями, военнослужащими. Только гражданин Российской Федерации может быть избран Президентом страны, занимать должности на государственной службе, иметь доступ к сведениям, составляющим государственную тайну.

Государство берет на себя обязательства обеспечивать условия для реализации конституционных прав, свобод и обязанностей своих граждан, защищать их, где бы они ни находились (как внутри страны, так и за рубежом), выплачивать им пенсии по старости, пособия по инвалидности, при потере кормильца и в других случаях.

В мире насчитывается около 200 государств и каждое из них имеет свое гражданство. Гражданство – это неизменный атрибут суверенного государства. Наряду с обычным состоянием гражданства в России возможно почетное гражданство. Оно может быть предоставлено только лицу, не являющемуся гражданином РФ, за выдающиеся заслуги перед Россией и мировым сообществом. Почетное гражданство предоставляется Президентом РФ с согласия того лица, которому оно предоставляется.

Дойное гражданство означает наличие у гражданина России гражданства (подданства) иностранного государства. Гражданин Российской Федерации может иметь гражданство иностранного государства (двойное гражданство) в соответствии с федеральным законом или международным договором Российской Федерации. Такая ситуация всегда исключение, ибо по общему правилу за гражданином, состоящим в гражданстве конкретной страны, не допускается принадлежность к гражданству другого государства.

Иностранный гражданин – физическое лицо, которое не является гражданином страны проживания, но имеет доказательства своей принадлежности к другому, то есть иностранному государству. На иностранцев в России распространяется национальный режим. Они пользуются правами и свободами и несут обязанности наравне с гражданами России, если федеральным законом не предусмотрено иное. Также предусмотрены определенные ограничения для иностранцев. Так, они не могут пользоваться политическими правами, находиться на государственной и муниципальной службе. В то же время иностранные граждане могут заниматься предпринимательской деятельностью, получать образование, работать на строительстве жилищных комплексов, заниматься адвокатской практикой. Также Они могут участвовать в выборах органов местного самоуправления.

Лицо без гражданства – это довольно ограниченная категория лиц, которые не имеют официального доказательства своей принадлежности ни к стране пребывания, ни к иному государству. По своему правовому статусу лица без гражданства близки к иностранным гражданам. На них распространяются те же ограничения, что и на иностранных граждан. Состояние без гражданства может возникнуть в случае, если гражданин одной страны вышел из ее гражданства, а другое государство не предоставило ему своего гражданства.

Ребенок – лицо, не достигшее совершеннолетия, то есть восемнадцати лет. Дети подразделяются на малолетних и несовершеннолетних. Соответственно различается и их дееспособность во всех ситуациях, и прежде всего в вопросах гражданства. Малолетние следуют гражданству родителей автоматически. Подростки в возрасте от 14 до 18 лет дают письменное нотариальное удостоверенное согласие на изменение своего гражданства.

Гражданство не связано с территорией государства, поскольку юрисдикция государства осуществляется в отношении своих граждан, проживающих как на его территории, так и за рубежом. Законы, принятые российским государством, действуют в пределах его территории и распространяются на всех граждан, если эти законы не предусматриваю каких-либо исключений.

Гражданство Российской Федерации регулируется, прежде всего, Конституцией РФ и Законом о гражданстве РФ с изменениями и дополнениями 2003 г. Совокупность этих норм образует институт гражданства РФ.

**Приобретение и прекращение гражданства.**

Гражданство – это первый и основополагающий элемент правового статуса личности. Гражданство дает объем прав, свобод и обязанностей конкретному лицу. Ст. 6 Конституции РФ говорит, что приобретение гражданства происходит в соответствии с федеральным законом (Законом РФ "О гражданстве").

Самостоятельную группу связанных с гражданством отношений, регулируемых нормами права, составляют отношения по поводу приобретения гражданства. Гражданство любого государства приобретается по нескольким основаниям: по рождению; в результате приема в гражданство; в результате восстановления в гражданстве; по иному основанию, предусмотренному законом или международным договором РФ (в частности путем оптации – выбора гражданства при изменении государственной принадлежности территории).

Приобретение гражданства по рождению. Это наиболее распространенное основание приобретения гражданства. Из всех оснований приобретения гражданства рождение является, бесспорно, самым важным. В любом государстве преобладающая часть граждан – это граждане именно по рождению. Закон о гражданстве Российской Федерации объединяет все условия приобретения гражданства по рождению в ст. 12. В ней указывается, что ребенок приобретает гражданство Российской Федерации по рождению, если на день его рождения:

а) оба его родителя или единственный его родитель имеют гражданство Российской Федерации (независимо от места рождения ребенка);

б) 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);

в) 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;

г) оба его родителя или единственный его родитель, проживающий 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 его гражданство.

Ребенок, который находится на территории Российской Федерации и родители которого неизвестны, становится гражданином Российской Федерации в случае, если родители не объявятся в течение шести месяцев.

Поскольку государства не признают себя обязанными принимать в гражданство каждого просящего об этом иностранца или каждое лицо без гражданства, то прием в гражданство обусловливается специальными условиями. Эти условия служат материально-правовым основанием приобретения гражданства лицами, не имеющими права на гражданство данного государства и достигшими совершеннолетия. Устанавливая такие условия, государство преследует цель предотвратить прием в гражданство нежелательных лиц, которые ищут перемены гражданства только как средство избегнуть, например, уголовного преследования и т.п. Поэтому прием в гражданство допускается после получения о желающем приобрести гражданство необходимых государству сведений, для чего от претендентов на гражданство часто требуется предварительное проживание в стране в течение определенного срока. По общему правилу прием в гражданство Российской Федерации возможен, если иностранные граждане и лица без гражданства, достигшие возраста восемнадцати лет и обладающие дееспособностью:

а) проживают на территории Российской Федерации со дня получения вида на жительство и до дня обращения с заявлениями о приеме в гражданство Российской Федерации в течение пяти лет непрерывно, за исключением случаев, предусмотренных частью второй настоящей статьи.

б) обязуются соблюдать Конституцию Российской Федерации и законодательство Российской Федерации;

в) имеют законный источник средств к существованию;

г) обратились в полномочный орган иностранного государства с заявлениями об отказе от имеющегося у них иного гражданства.

д) владеют русским языком.

Предыдущий закон о гражданстве РФ 2002 года отказался от регистрации как способа приобретения российского гражданства. Однако в нем впервые предусмотрен упрощенный порядок приема в гражданство, то есть порядок рассмотрения вопросов гражданства и принятия решений по этим вопросам в отношении лиц, на которых распространяются льготные условия, установленные им. Упрощенный порядок приема в гражданство не предусматривает необходимости проживания на территории Российской Федерации и позволяет приобрести гражданство Российской Федерации лицам, проживающим за границей. Это касается иностранцем и лиц без гражданства, которые:

а) имеют хотя бы одного родителя, имеющего гражданство Российской Федерации и проживающего на территории Российской Федерации;

б) имели гражданство СССР;

в) являются гражданами государств, входивших в состав СССР, получили среднее профессиональное или высшее профессиональное образование в образовательных учреждениях Российской Федерации после 1 июля 2002 года.

Иностранные граждане, проживающие на территории Российской Федерации имеют право приобрести гражданство РФ, если эти граждане:

а) родились на территории РСФСР и имели гражданство бывшего СССР;

б) состоят в браке с гражданином Российской Федерации не менее трех лет;

в) являются нетрудоспособными и имеют дееспособных сына или дочь, достигших возраста восемнадцати лет и являющихся гражданами Российской Федерации.

Также гражданство РФ могут приобрести нетрудоспособные иностранные граждане и лица без гражданства, прибывшие в Российскую Федерацию из государств, входивших в состав СССР, и зарегистрированные по месту жительства в Российской Федерации по состоянию на 1 июля 2002 года. В упрощенном порядке приобретают гражданство РФ иностранные граждане и лица без гражданства, имевшие гражданство СССР, прибывшие в Российскую Федерацию из государств, входивших в состав СССР, зарегистрированные по месту жительства в Российской Федерации по состоянию на 1 июля 2002 года либо получившие разрешение на временное проживание в Российской Федерации.

Без представления вида на жительство в гражданство РФ принимаются ветераны Великой Отечественной войны, имевшие гражданство бывшего СССР и проживающие на территории Российской Федерации.

В гражданство Российской Федерации принимаются в упрощенном порядке без соблюдения условий, предусмотренных частью первой статьи 13 настоящего Федерального закона, ребенок и недееспособное лицо, являющиеся иностранными гражданами или лицами без гражданства, если:

а) ребенок, один из родителей которого имеет гражданство Российской Федерации;

б) ребенок, единственный родитель которого имеет гражданство Российской Федерации, - по заявлению этого родителя;

в) ребенок или недееспособное лицо, над которыми установлены опека или попечительство, - по заявлению опекуна или попечителя, имеющих гражданство Российской Федерации.

Прием в гражданство Российской Федерации в упрощенном порядке основывается на принципах почвы и крови и отвечает интересам лиц, желающих сохранить связь с Россией как своей исторической Родиной.

Ещё одним основанием приобретения гражданства является восстановление в гражданстве. Оно, согласно статье 15 закона о гражданстве, касается лиц, которые в прошлом имели гражданство России, но по каким-либо основаниям его утратили. При этом срок их проживания на территории Российской Федерации сокращается до трех лет. Восстановление в гражданстве является одним из оснований его приобретения. Для восстановления в гражданстве требуется:

1. достижение совершеннолетия (18 лет);

2. дееспособность;

3. непрерывное проживание на территории России со дня получения вида на жительство и до момента обращения с заявлением о восстановлении в гражданстве в течение трех лет;

4. обязательство соблюдать Конституцию и законодательство РФ;

5. отказ от иностранного гражданства (за исключением случаев, когда отказ от гражданства невозможен в силу независящих от лица причин или не требуется по условиям международного договора Российской Федерации);

6. владение русским языком, достаточное для общения в устной и письменной форме в условиях языковой среды.

Закон о гражданстве 2003 года предусматривает ряд оснований отклонения заявлений о приеме в гражданство Российской Федерации, независимо от того, идет ли речь об общем или упрощенном порядке приема в гражданство (ст. 16). В соответствии с ним отклоняются заявления о приме в гражданство Российской Федерации, поданные лицами, которые:

а) выступают за насильственное изменение основ конституционного строя Российской Федерации или иными действиями создают угрозу безопасности Российской Федерации, то есть экстремисты и террористы;

б) в течение пяти лет, предшествовавших дню обращения с заявлениями о приеме в гражданство Российской Федерации или о восстановлении в гражданстве Российской Федерации, выдворялись за пределы Российской Федерации в соответствии с федеральным законом;

в) использовали подложные документы или сообщили заведомо ложные сведения;

г) состоят на военной службе, на службе в органах безопасности или в правоохранительных органах иностранного государства, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации;

д) имеют неснятую или непогашенную судимость за совершение умышленных преступлений на территории Российской Федерации или за ее пределами, признаваемых таковыми в соответствии с федеральным законом;

е) преследуются в уголовном порядке компетентными органами Российской Федерации или компетентными органами иностранных государств за преступления, признаваемые таковыми в соответствии с федеральным законом (до вынесения приговора суда или принятия решения по делу);

ж) осуждены и отбывают наказание в виде лишения свободы за действия, преследуемые в соответствии с федеральным законом (до истечения срока наказания).

Таким образом, законодателем учтены многолетняя практика, интересы государства и общества.

Предыдущим законом основания для отклонения заявлений о приеме в гражданство Российской Федерации существенно расширены и конкретизированы и полностью соответствуют Европейской конвенции о гражданстве 1997 года. Однако Федеральным законом о гражданстве 2003 года пункт “з” был исключен.

Одним из традиционных способов приобретения гражданства является оптация, то есть выбор гражданства при изменении Государственной границы государства. Оптация может быть как основанием приобретения, так и утраты гражданства. Если какая-либо часть государства согласно международному договору переходит к другому государству, или наоборот, присоединяется к нему, всем гражданам, населяющим соответствующую территорию, будет предоставлено право решить вопрос, остаются ли они гражданами данного государства или нет. Решение вопроса о приобретении или утрате гражданства, в том числе решается не в отношении каждого индивидуально, а сразу в отношении всех проживающих на данной территории.

Подобные случаи имели место в нашей истории. Учитывая, что Российская Федерация имеет открытый характер, теоретически можно предположить, что какое-либо государство пожелает войти в состав РФ. Подобный процесс урегулирован Федеральным конституционным законом «О порядке принятия в Российскую Федерацию и образовании в ее составе нового субъекта Российской Федерации» от 17 декабря 2001 г.

Согласно международному правовому договору будет решаться вопрос о гражданстве лиц, которые пожелают сохранить прежнее или получить новое гражданство. Необходимо отметить, что с оптацией нельзя смешивать своеобразный выбор гражданства, который имеет место при самоопределении нации. Право на самоопределение предполагает возможность осуществления нацией выбора между полным государственным отделением от господствующей нации и вхождением вместе с ней на соответствующих уровнях в одно государство. Разумеется, и оптация может быть связана с принципом самоопределения нации, в частности, при территориальных изменениях. В этом случае она дает возможность лицам, принадлежащим к разным нациям, населяющим территорию, переходящую от одного государства к другому, путем индивидуального выбора гражданства одного из государств сохранить или упрочить связь с соответствующей нацией, но право оптации всегда предоставляется, в конечном счете непосредственно заинтересованным лицам. При самоопределении какой-либо нации выбор гражданства носит произвольный характер, зависит от решения одного вопроса о будущем национальном государстве и осуществляется не в индивидуальном порядке, а всей нацией.

**Основания прекращения гражданства.**

Право на изменение гражданства является неотъемлемым личным правом каждого гражданина России. Гражданин не может быть лишен права изменить свое гражданство. Европейская конвенция о гражданстве 1997 года предусматривает в ст. 8, что каждое государство-участник разрешает отказ от гражданства при условии, что соответствующие лица не становятся в результате этого лицами без гражданства.

Закон предусматривает, что прекращение российского гражданства возможно:

1) вследствие выхода из гражданства РФ с учетом волеизъявления по инициативе самого гражданина;

2) по иным основаниям, предусмотренным действующим Законом о гражданстве (например, усыновление или удочерение ребенка иностранными гражданами);

3) на основании международного договора (оптация).

Выход из гражданства – это добровольная акция, то есть осознанное действие правоспособного и дееспособного лица. Выход из гражданства не прекращает юридическую связь конкретного лица с государством, их взаимные права, обязанности и ответственность. Лицу, проживающему на территории Российской Федерации, у которого прекращено гражданство, выдается вид на жительство иностранного гражданина или лица без гражданства.

Выход из гражданства Российской Федерацией предусмотрен статьей 19 закона о гражданстве.

Настоящая статья предусматривает процедуру общего и упрощенного порядка выхода из гражданства. В том и в другом случае основанием решения вопроса о выходе из гражданства является волеизъявление, то есть личная инициатива самого гражданина. Естественно, суверенное государство вправе предусмотреть исключение из общего правила, то есть ситуацию, когда выход из гражданства не допускается.

В общем порядке решаются дела о выходе из гражданства лиц, проживающих в России.

При выходе из гражданства РФ лиц, проживающих в России, вместе с заявлением представляется документ полномочного органа иностранного государства о наличии у заявителя иного гражданства или подтверждение возможности предоставления ему иного гражданства в случае выхода из гражданства Российской Федерации, а также документ налогового органа Российской Федерации об отсутствии задолженности об уплате налогов.

Дела о выходе из гражданства РФ россиянина, проживающего за границей, решаются в упрощенном порядке. Такие лица вместе с заявлением предоставляют:

– документ, подтверждающий разрешение полномочного органа иностранного государства на проживание в данном государстве (в случае отсутствия этих данных в паспорте заявителя);

– документ о снятии с регистрационного учета по месту жительства в Российской Федерации (в случае отсутствия этих данных в паспорте заявителя);

– документ полномочного органа иностранного государства о наличии у заявителя иного гражданства или подтверждение возможности предоставления заявителю иного гражданства в случае его выхода из гражданства Российской Федерации;

– документ налогового органа Российской Федерации (по последнему месту жительства заявителя на территории Российской Федерации) об отсутствии задолженности по уплате налогов.

Исключение составляют случаи, когда действующий закон не разрешает выход из гражданства. Это касается лиц:

– имеющих не выполненные перед государством обязательства (призыв на военную или альтернативную государственную службу; непогашенная банковская ссуда; неоплаченные налоги);

– привлеченные к уголовной ответственности или отбывающие уголовное наказание в местах лишения свободы;

– не имеющих иного гражданства и гарантий его приобретения.

В упрощенном порядке решается вопрос о выходе из российского гражданства ребенка, если один из его родителей иностранный гражданин, а другой – гражданин России – не возражает против такого решения. Еще проще решается этот вопрос, если у ребенка имеется единственный родитель (отец или мать) и этот родитель иностранный гражданин.

Лицу, которому разрешен выход из гражданства Российской Федерации, в том числе ребенку, выдается справка о прекращении гражданства Российской Федерации.

Каждое общее правило всегда имеет исключения. Поэтому не следует думать, что выход из гражданства это автоматический процесс и любой гражданин в любое время может легко и просто изменить свое гражданство.

Закон предусматривает три безусловных основания для отказа в выходе из гражданства.

Первая ситуация: наличие не выполненных перед Российской Федерацией обязательств.

Что в данном случае имеется в виду? Это, например, военная или альтернативная гражданская служба по призыву в Вооруженных силах РФ. Защита Отечества является долгом и обязанностью гражданина РФ. Согласно Федеральному закону РФ «О воинской обязанности и военной службе» от 28 марта 1998 г. Каждый гражданин России мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет подлежит призыву на военную службу, если он не имеет официальной отсрочки или право на замену военной службы альтернативной гражданской службой.

Вторая ситуация. В выходе из гражданства будет отказано, если гражданин России, ходатайствующий об этом, привлечен правоохранительными органами в качестве обвиняемого по уголовному делу (до завершения следствия прекращения этого дела) или если в отношении этого гражданина имеется вступивший в законную силу обвинительный приговор суда. Приговор суда подлежит обязательному исполнению.

Третья ситуация: если гражданин, подавший заявление о выходе из гражданства, не имеет иного гражданства или гарантий его приобретения. Это означает, что ни одно государство, куда обращался гражданин по поводу приобретения нового гражданства, не дало ему положительного ответа. В случае выявления фактов, свидетельствующих о наличии оснований для отклонения заявления о приеме в гражданство Российской Федерации и восстановлении в гражданстве Российской Федерации либо для отказа в выходе из гражданства Российской Федерации, Федеральная служба безопасности Российской Федерации или ее территориальные органы информируют об этом в письменной форме соответствующий полномочный орган.

Решения по вопросам гражданства принимаются по каждому заявлению отдельно, с указанием оснований принятия в гражданство и восстановления в гражданстве Российской Федерации либо отклонения таких заявлений, разрешения выхода и гражданства Российской Федерации либо отказа в выходе из гражданства.

Оптация является в равной мере, как основанием приобретения, так и основанием утраты гражданства. В случае территориальных изменений в соответствии с международным договором, если какая-либо часть территории Российской Федерации отойдет от России, люди, проживающие на данной территории, будут иметь право сохранить или изменить свое гражданство. Если же какое-либо государство или его часть присоединяется к России, люди, населяющие эту территорию, смогут в порядке оптации приобрести гражданство РФ.

Точно также решается вопрос об утрате российского гражданства лицами, проживающими на территории РФ, переданное иностранному государству. Если они в установленный срок не заявят о своем желании сохранить прежнее, то есть российской гражданство, на них автоматически распространиться гражданство государства, к которому отошла часть территории России.

**3. Система и виды административных взысканий, общие правила их наложения.**

**Ответ:**

**административные взыскания.**

Административное взыскание - это мера административной ответственности, применяемая к правонарушителю за совершение административного правонарушения.

Цели административного взыскания:

* воспитание правонарушителя в духе соблюдения законов и уважения к правопорядку;
* предупреждение совершения новых правонарушений правонарушителем;
* предупреждение совершения правонарушений другими лицами.

За совершение административных правонарушений могут применяться следующие административные взыскания:

* предупреждение;
* штраф;
* возмездное изъятие предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения;
* конфискация предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения;
* лишение специального права, предоставленного данному гражданину (права управления транспортными средствами, права охоты, права на эксплуатацию радиоэлектронных средств или высокочастотных устройств);
* исправительные работы;
* административный арест;
* административное выдворение за пределы России иностранного гражданина или лица без гражданства.

По отношению к должностным лицам действующее законодательство предусматривает только два вида административных взысканий: предупреждение и штраф (в тех случаях, когда правонарушение связано с выполнением должностным лицом его служебных обязанностей).

Законами Российской Федерации могут быть установлены и иные, кроме вышеперечисленных, виды административных взысканий.

Административные взыскания подразделяются на взыскания, которые могут применяться только в качестве основных, и на взыскания, которые могут применяться в качестве как основных, так и дополнительных взысканий.

В качестве как основных, так и дополнительных административных взысканий могут применяться:

* возмездное изъятие предмета,
* конфискация предмета,
* административное выдворение.

Прочие административные взыскания КоАП РФ могут применяться только в качестве основных.

За одно административное правонарушение может быть наложено либо одно основное, либо одно основное плюс одно дополнительное взыскание.

Предупреждение как мера административного взыскания выносится в письменной форме или (в предусмотренных законодательством случаях) оформляется иным установленным способом.

Предупреждение влечет за собой такие же юридические последствия, как и прочие основные административные взыскания. В частности, предупреждение может иметь значение для квалификации правонарушения как повторного, то есть, если лицо, получившее предупреждение за административное правонарушение, в течение года со дня его получения совершит новое административное правонарушение, то наличие предупреждения явится основанием для применения более строго административного взыскания за новое правонарушение.

Устное предупреждение и устное замечание не являются административным взысканием и не влекут отрицательных правовых последствий.

Наиболее распространенным административным взысканием, предусмотренным почти за все виды административных правонарушений, является штраф.

Штраф - это денежное взыскание, налагаемое за административные правонарушения в случаях и пределах, предусмотренных законодательством об административных правонарушениях.

Штраф выражается в рублях либо кратно одной из следующих величин:

* минимальному размеру месячной оплаты труда (взятому без учета районных коэффициентов), установленному законодательством на момент окончания или пресечения административного правонарушения (обозначается как МРОТ);
* стоимости похищенного, утраченного, поврежденного имущества;
* размеру незаконного дохода, полученного в результате административного правонарушения.

В исключительных случаях, в связи с выполнением обязательств, вытекающих из международных договоров, и особой необходимостью усиления административной ответственности законами Российской Федерации может быть установлен штраф в большем размере.

Сумму штрафа, налагаемого на коммерческую организацию за административное правонарушение, нельзя включать в состав внереализационных расходов организации и относить (в составе этих расходов) на себестоимость ее продукции (работ, услуг).

Возмездное изъятие предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения, состоит в его принудительном изъятии и последующей реализации с передачей вырученной суммы бывшему собственнику за вычетом расходов по реализации изъятого предмета. То есть, возмездное изъятие в качестве административного взыскания может быть применено только к предмету, явившемуся орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения.

Взыскание за административное правонарушение может быть наложено только в пределах, установленных нормативным правовым актом, предусматривающим ответственность за совершенное правонарушение, и только в точном соответствии с действующим законодательством.

При наложении административного взыскания учитываются:

* характер совершенного правонарушения;
* личность правонарушителя;
* степень вины правонарушителя;
* имущественное положение правонарушителя;
* обстоятельства, смягчающие ответственность;
* обстоятельства, отягчающие ответственность.

Обстоятельства, смягчающие ответственность за административное правонарушение:

* чистосердечное раскаяние виновного;
* предотвращение виновным вредных последствий правонарушения;
* добровольное возмещение виновным ущерба или устранение причиненного вреда;
* совершение правонарушения под влиянием сильного душевного волнения либо при стечении тяжелых личных или семейных обстоятельств;
* совершение правонарушения несовершеннолетним;
* совершение правонарушения беременной женщиной;
* совершения правонарушения женщиной, имеющей ребенка в возрасте до 1 года.

Законодательством Российской Федерации могут быть предусмотрены и иные обстоятельства, смягчающие ответственность за административное правонарушение. Помимо этого орган или должностное лицо, решающее дело об административном правонарушении, может признать смягчающими и те обстоятельства, которые не указаны в законодательстве, то есть законодательный перечень обстоятельств, смягчающих ответственность, не является исчерпывающим.

Обстоятельства, отягчающие ответственность за административное правонарушение:

* продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его;
* повторное в течение года совершение однородного правонарушения, за которое лицо уже подвергалось административному взысканию;
* совершение правонарушения лицом, ранее совершившим преступление;
* вовлечение несовершеннолетнего в правонарушение;
* совершение правонарушения группой лиц;
* совершение правонарушения в условиях стихийного бедствия или при других чрезвычайных обстоятельствах;
* совершение правонарушения в состоянии опьянения (орган или должностное лицо, налагающее административное взыскание, в зависимости от характера административного правонарушения может не признать данное обстоятельство отягчающим).

В отличие от перечня обстоятельств, смягчающих ответственность, перечень обстоятельств, отягчающих ответственность, является исчерпывающим, то есть орган или должностное лицо, налагающее административное взыскание, не может выйти за пределы этого перечня.

Как видно из предыдущего текста, факт повторного совершения административного правонарушения является отягчающим обстоятельством лишь при одновременном выполнении всех следующих условий:

* вновь совершенное административное правонарушение однородно составу (квалификации) с предыдущим административным правонарушением;
* новое административное правонарушение совершено до истечения года с момента совершения предыдущего;
* за предыдущее административное правонарушение лицо было подвергнуто административному взысканию.

Если хотя бы одно из этих обстоятельств отсутствует, то факт повторности административного правонарушения не является отягчающим обстоятельством при оценке вновь совершенного административного правонарушения. В частности, если составы предыдущего и нового административных правонарушений предусмотрены разными правовыми нормами (разными, имеющими самостоятельные санкции статьями КоАП РФ или другого нормативного правового акта) предусматривающего административную ответственность, повторности административного правонарушения не будет являться отягчающим обстоятельством. Не будет являться таким обстоятельством и повторение административного правонарушения (такого же, как и ранее совершенное), если за предыдущее на правонарушителя не было своевременно наложено административное взыскание.

Когда речь идет о совершении административного правонарушения группой лиц, как обстоятельстве, отягчающем ответственность за это правонарушение, то при этом имеется в виду объединение несколькими лицами своих усилий для совершения одного и того же административного правонарушения. Самостоятельное совершение даже однородных по составу административных правонарушений несколькими лицами не является для каждого из них отягчающим обстоятельством.

За одно административное правонарушение может быть наложено либо одно основное, либо одно основное и одно дополнительное взыскание, предусмотренные за данное правонарушение.

Это правило не исключает применения к правонарушителю наряд с мерой административной ответственности также и мер дисциплинарной и (или) материальной ответственности, если они предусмотрены для конкретного правонарушения нормативными правовыми актами. Например, согласно Кодексу законов о труде Российской Федерации возмещение ущерба, причиненного работником предприятию, учреждению, организации, производится независимо о привлечения работника к дисциплинарной, административной или уголовной ответственности за действие (бездействие), которым причинен ущерб.

Если одно и то же лицо совершило два или более административных правонарушений, то административное взыскание налагается за каждое правонарушение в отдельности.

Однако если одно и то же лицо совершило несколько административных правонарушений, дела о которых одновременно рассматриваются одним и тем же органом (должностным лицом), то взыскание на это лицо налагается лишь в пределах санкции, установленной за более серьезное правонарушение, то есть за то правонарушение (из числа рассматриваемых), за которое установлено наиболее суровое административное взыскание. В этом случае к основному взысканию может быть присоединено одно из дополнительных взысканий, предусмотренных статьями об ответственности за любое из совершенных правонарушений.

Таким образом, если выяснилось, что одно и то же лицо совершило несколько административных правонарушений, то на него может быть наложено одновременно несколько основных административных взысканий только, если одновременно выполняются все следующие условия:

* составы правонарушений предусмотрены разными правовыми нормами (разными, имеющими самостоятельные санкции статьями КоАП РФ или другого нормативного правового акта, предусматривающего административную ответственность), то есть каждое правонарушение квалифицировано по отдельной статье законодательства об административных правонарушениях, отличной от статей квалификации других правонарушений;
* по каждому правонарушению не истек срок давности привлечения к административной ответственности;
* за эти правонарушения (в целом и по отдельности) еще не были наложены административные взыскания;
* дела о нескольких административных правонарушениях не рассматриваются одновременно одним и тем же уполномоченным органом (должностным лицом).

При рассмотрении дела о совокупности административных правонарушений надлежит выяснить, действительно ли имеют место несколько административных правонарушений, или же имеет место лишь одно административное правонарушение, но продолжаемое или длящееся.

Правонарушение оценивается как продолжаемое, если состоит из ряда сходных по направленности и содержанию действий, направленных к общей цели и образующих в совокупности единое правонарушение.

Правонарушение оценивается как длящееся, если непрерывно осуществляется в течение какого-то, более или менее продолжительного периода времени. Например, неисполнение руководителем требований налоговой инспекции об устранении выявленных нарушений налогового законодательства.

Если же выяснилось, что имеют место несколько административных правонарушений, то надлежит выяснить, имеют место несколько самостоятельных правонарушений или повторение одного и того же правонарушения. Повторение является отягчающим обстоятельством, но лишь при условиях, названных выше.

Если при рассмотрении дела о совокупности административных правонарушений выяснилось, что фактически имеет место одно продолжаемое административное правонарушение, или одно длящееся административное правонарушение, или повторение однородного административного правонарушения, то на правонарушителя может быть наложено, только либо одно основное, либо одно основное плюс одно дополнительное взыскание.

Административное взыскание может быть наложено не позднее 2 месяцев со дня совершения правонарушения, а при длящемся правонарушении - не позднее 2 месяцев со дня его обнаружения.

В случае отказа в возбуждении уголовного дела либо его прекращении, но при наличии в действиях нарушителя признаков административного правонарушения административное взыскание может быть наложено не позднее месяца со дня принятия решения об отказе в возбуждении уголовного дела либо о его прекращении.

Указанные сроки не распространяются на случаи применения конфискации предметов контрабанды, производимой на основе Таможенного кодекса Российской Федерации.

Должностные лица, уполномоченные рассматривать дела об административных правонарушениях, могут налагать административные взыскания только в пределах предоставленных им полномочий и лишь при исполнении служебных обязанностей.

Если лицо, подвергнутое административному взысканию, в течение года со дня окончания исполнения взыскания не совершило нового административного правонарушения, то это лицо считается вообще не подвергавшимся административному взысканию. То есть, срок погашения административного взыскания - один год, причем этот срок отсчитывается не со дня вынесения постановления о наложении взыскания, а со дня фактического окончания исполнения наложенного взыскания. Для административного взыскания в виде штрафа таким днем является день полной выплаты суммы штрафа; для административного взыскания в виде предупреждения срок отсчитывается со дня его наложения.

По истечении указанного срока совершенное тем же лицом аналогичное административное правонарушение не может быть квалифицировано как повторное.

Срок погашения административного взыскания установлен единый для всех административных правонарушений и всех административных взысканий по ним.

Факт погашения административного взыскания не требуется оформлять каким-либо специальным документам, поскольку он наступает автоматически - по истечении срока погашения, если в течение этого срока не совершено новое административное правонарушение.

Если в результате совершения административного правонарушения причинен имущественный ущерб гражданину или юридическому лицу, то компетентный орган при решении вопроса о наложении взыскания за административное правонарушение имеет право (но не обязан) одновременно решить вопрос о возмещении виновным и имущественного ущерба.

Решение, принятое в порядке административного производства, может быть обжаловано в суд.

На должностных лиц административные взыскания налагаются в том же общем порядке наложения административных взысканий, который предусмотрен для физических лиц.

**Решение задач.**

**Задача № 1**

Сельскохозяйственный производственный кооператив «Урожай» закупил в Колыванском райпо две тонны семенного картофеля, полностью за него расплатившись. Поскольку закупка происходила зимой, стороны предусмотрели в договоре условия хранения картофеля до весны в райпо. Весной вследствие небывалого в здешних местах паводка склад, в котором хранился картофель, оказался заполнен водой. Картофель стал непригоден для посадки. Кооператив «Урожай» потребовал от райпо вернуть уплаченные за картофель деньги, либо выделить для посадки другой картофель. Райпо отклонило эти требования.

Как будет решен данный спор?

Ответ:

Договор между кооперативом «Урожай» и Колыванским райпо является смешанным, т. к. в договоре купли-продажи предусмотрены условия хранения. Следовательно, к правоотношениям, возникшим на его основе, применяются нормы гл. 30 «Купля-продажа» и гл. 47 «Хранение» Гражданского кодекса РФ.

Поскольку, картофель, являющийся объектом договора (товаром, вещами), оказался непригоден для использования по прямому назначению, то имеет место неисполнение Колыванским райпо (продавцом, хранителем) своей обязанности по договору сохранить картофель в надлежащем качестве и представить его для выборки кооперативу «Урожай» (покупателю, поклажедателю) в оговорённый в договоре срок.

При купле-продаже, согласно п. 1 ст. 459 Гражданского кодекса РФ, риск случайной гибели товара переходит на покупателя с момента, когда в соответствии с законом или договором продавец считается исполнившим свою обязанность по передаче товара покупателю. Если иное не было предусмотрено в договоре между кооперативом «Урожай» и Колыванским райпо, то моментом исполнения обязательства продавца является момент предоставления товара в распоряжение покупателя (п. 1 ст. 458 Гражданского кодекса РФ). При хранении хранитель отвечает за утрату вещей в соответствии со ст.ст. 901, 401 Гражданского кодекса РФ,

Т. к. недостатки качества картофеля невозможно устранить, то покупатель, в силу п. 2 ст. 475 Гражданского кодекса РФ, вправе отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы.

Если данный спор будет решаться в арбитражном суде, то денежные средства в размере стоимости купленного картофеля (а также государственная пошлина за рассмотрение судебного иска) будут взысканы с Колыванского райпо в пользу кооператива «Урожай», если только Колыванское райпо не принесёт в арбитражный суд справку Торгово-промышленной палаты о том, что паводок весной был настолько «небывалым в здешних краях», что может считаться обстоятельством непреодолимой силы (форс-мажорным обстоятельством), в этом случае суд может освободить Колыванское райпо от ответственности и отказать кооперативу «Урожай» в иске.

**Задача № 2**

При проведении общего собрания членов общества с ограниченной ответственностью «Изабель» обсуждался вопрос о реорганизации его в производственный кооператив. При решении данной проблемы у некоторых учредителей возникли вопросы.

1. Что понимается под реорганизацией юридического лица?
2. Чем отличается правовой статус общества с ограниченной ответственностью от статуса производственного кооператива?
3. Какую имущественную ответственность несут по обязательствам производственного кооператива его члены?
4. Какой порядок преобразования хозяйственного общества в кооператив?

Ответ:

1. Реорганизация юридического лица осуществляется в таких формах, как:

- слияние нескольких юридических лиц в одно;

- присоединение одного или нескольких юридических лиц к другому;

- разделение юридического лица на несколько самостоятельных организаций;

- выделение из состава юридического лица (не прекращающего при этом своей деятельности) одного или нескольких новых юридических лиц;

- преобразование юридического лица из одной организационно-правовой формы в другую (п. 1 ст. 57 ГК).

Во всех этих случаях, за исключением выделения, прекращается деятельность по крайней мере одного юридического лица, однако его права и обязанности не прекращаются, а переходят к вновь созданным юридическим лицам в порядке правопреемства. Правопреемство происходит и при выделении, ибо к вновь создаваемому (выделяющемуся) юридическому лицу и в этом случае переходит часть прав и обязанностей остающегося юридического лица.

Следовательно, реорганизация юридического лица всегда влечет возникновение правопреемства (даже не будучи связанной с прекращением его деятельности в случае выделения). В этом ее принципиальное отличие от ликвидации юридического лица, при котором никакого преемства в правах и обязанностях не возникает, ибо они, как и их субъект - юридическое лицо, подлежат прекращению.

Реорганизация юридического лица по общему правилу проводится им добровольно, по решению его учредителей либо уполномоченного на то учредительными документами его органа, например общего собрания его участников. Добровольная реорганизация в форме слияния, присоединения или преобразования в предусмотренных законом случаях может осуществляться с предварительного согласия государственных органов (п. 3 ст. 57 ГК). Такое согласие требуется получить от антимонопольных органов, контролирующих появление хозяйствующих субъектов, которые могли бы занять доминирующее положение на товарном рынке.

В случаях, прямо предусмотренных законом, реорганизация в форме разделения и выделения может осуществляться принудительно, по решению компетентного государственного органа или суда. Так, в соответствии с законом юридические лица, занимающие доминирующее положение на каком-либо товарном рынке, в случае неоднократного нарушения требований антимонопольного законодательства могут быть подвергнуты принудительному разделению или выделению из их состава самостоятельных организаций.

Реорганизация юридических лиц оформляется либо передаточным актом (балансом) (в случаях слияния, присоединения и преобразования), либо разделительным балансом (в случаях разделения и выделения) (ст. 58 ГК). В передаточном акте или в разделительном балансе должны содержаться положения о правопреемстве по всем без исключения правам и обязанностям реорганизованного юридического лица в отношении всех его кредиторов и должников, включая и оспариваемые сторонами обязательства (п. 1 ст. 59 ГК). Соблюдение этого правила призвано обеспечить полную ясность относительно всех правоотношений, участником которых являлось реорганизованное юридическое лицо. Очевидно, что оно установлено прежде всего в интересах кредиторов юридического лица с тем, чтобы их требования не "затерялись" в ходе реорганизации.

Данный процесс таит в себе значительные опасности для кредиторов - контрагентов реорганизуемых юридических лиц. Так, они могут столкнуться с ситуацией, когда имеющиеся перед ними у юридического лица обязательства после его разделения или выделения окажутся переданными наиболее слабым в имущественном отношении преемникам. Присоединение или слияние грозит кредиторам увеличением их числа, отнюдь не обязательно сопровождающимся увеличением имущества должника (если, например, имущество присоединяемого юридического лица уже обременено многочисленными долгами). Изменение организационно-правовой формы в результате преобразования может повлечь исключение дополнительной ответственности перед ними участников юридического лица (например, при преобразовании общества с дополнительной ответственностью или производственного кооператива в общество с ограниченной ответственностью). Поэтому закон требует, чтобы лица или органы, принявшие решение о реорганизации, письменно уведомили об этом всех кредиторов, а последние вправе независимо от поступления уведомления требовать прекращения или досрочного исполнения соответствующих обязательств и возмещения возникших убытков (п. 1 и 2 ст. 60 ГК). Данные правила составляют важнейшие юридические гарантии прав и интересов кредиторов реорганизуемого юридического лица.

Если же кредитор не воспользовался указанным правом, место реорганизованного юридического лица в обязательстве перед ним занимает правопреемник, определяемый на основании передаточного акта или разделительного баланса. Поэтому после утверждения названных документов лицами или органами, принявшими решение о реорганизации, они должны быть представлены для государственной регистрации вместе с учредительными документами вновь возникших юридических лиц. Непредставление этих документов для регистрации либо отсутствие в них положений о правопреемстве в отношении обязательств реорганизованного юридического лица должны влечь отказ в государственной регистрации вновь возникших юридических лиц (п. 2 ст. 59 ГК), т.е. по сути непризнание состоявшейся реорганизации. Если же разделительный баланс составлен так, что не дает возможности определить правопреемника по конкретному обязательству, вновь возникшие в результате разделения или выделения юридические лица будут нести по нему солидарную ответственность перед кредиторами реорганизованного юридического лица (п. 3 ст. 60 ГК). Таким образом, в ходе реорганизации юридических лиц осуществляется всесторонняя защита интересов кредиторов.

Реорганизация считается завершенной (состоявшейся) с момента государственной регистрации вновь возникших юридических лиц, а в случае присоединения - с момента государственной регистрации прекращения деятельности присоединенного юридического лица (п. 4 ст. 57 ГК).

2. Основными характеристиками, отличающими производственный кооператив от общества с ограниченной ответственностью, являются следующие:

1) производственный кооператив есть объединение граждан-непредпринимателей (в отличие от общества с ограниченной ответственностью, которое является объединением капиталов);

2) кооператив представляет собой объединение граждан на основе членства (этого института общества с ограниченной ответственностью не знают);

3) в кооперативе обязательно личное трудовое участие члена кооператива в его производственной или иной хозяйственной деятельности, что не требуется от участников общества;

4) в отличие от общества кооператив не может быть организацией одного лица;

5) каждый член кооператива имеет только один голос независимо от размера пая (в отличие от обществ);

6) прибыль между членами кооператива распределяется не по размеру пая, а по степени трудового участия члена кооператива в его работе.

3. Члены производственного кооператива несут по обязательствам кооператива субсидиарную ответственность в размерах и в порядке, предусмотренных законом о производственных кооперативах и уставом кооператива (п. 2 ст. 107 Гражданского кодекса РФ).

Субсидиарная ответственность членов кооператива по обязательствам кооператива определяется в порядке, предусмотренном уставом кооператива (абз. 2 п. 1 ст. 13 Федерального закона от 08.05.96 № 41-ФЗ).

4. При реорганизации общества в форме преобразования изменяется его организационно-правовая форма.

Согласно п. 1 ст. 68 части первой ГК РФ хозяйственные товарищества и общества одного вида могут преобразовываться в хозяйственные товарищества и общества другого вида или в производственные кооперативы по решению общего собрания участников в порядке, установленном Гражданским кодексом РФ.

На основании приведенной нормы в п. 2 ст. 92 ГК РФ установлено, что общество с ограниченной ответственностью вправе преобразоваться в акционерное общество или в производственный кооператив. В дополнение к этому правилу п. 1 ст. 56 Закона предусмотрено, что общество вправе преобразоваться не только в акционерное общество или производственный кооператив, но и в общество с дополнительной ответственностью.

В п. 3 ст. 7 Закона установлена обязанность общества осуществить преобразование в открытое акционерное общество или в производственный кооператив в случае, если число участников общества превысит установленный предел численности участников общества - пятьдесят участников (комментарий к ст. 7 Закона).

Понятие производственного кооператива определено в п. 1 ст. 107 части первой ГК РФ:

производственным кооперативом (артелью) признается 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;

производственный кооператив является коммерческой организацией.

В соответствии с п. 2 ст. 107 ГК РФ члены производственного кооператива несут по обязательствам кооператива субсидиарную ответственность в размерах и в порядке, предусмотренных Законом о производственных кооперативах и уставом кооператива (о субсидиарной ответственности см. комментарий к ст. 3 Закона).

В соответствии с п. 1 ст. 16 Федерального закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" реорганизация юридического лица в форме преобразования считается завершенной с момента государственной регистрации вновь возникшего юридического лица, а преобразованное юридическое лицо - прекратившим свою деятельность (о государственной регистрации обществ, созданных в результате реорганизации, внесении записей о прекращении деятельности реорганизованных обществ см. комментарий к ст. 51 Закона).

На общем собрании участников общества, реорганизуемого в форме преобразования, принимаются следующие решения:

* о реорганизации в форме преобразования;
* о порядке и об условиях преобразования;
* о порядке обмена долей участников общества на акции акционерного общества, доли участников общества с дополнительной ответственностью или паи членов производственного кооператива;
* об утверждении устава создаваемого в результате преобразования акционерного общества, общества с дополнительной ответственностью или производственного кооператива;
* об утверждении передаточного акта.

Участники юридического лица, создаваемого в результате преобразования:

принимают решение об избрании органов создаваемого юридического лица в соответствии с требованиями федеральных законов о таких юридических лицах;

поручают соответствующему органу осуществить действия, связанные с государственной регистрацией юридического лица, создаваемого в результате преобразования. О государственной регистрации обществ, созданных в результате реорганизации, внесении записей о прекращении деятельности реорганизованных обществ (см. комментарий к ст. 51 Закона).

Как разъяснено в подп. "д" п. 25 Постановления Пленума ВС России и Пленума ВАС России от 9 декабря 1999 г. N 90/14, при преобразовании общества в акционерное общество, производственный кооператив или общество с дополнительной ответственностью оно должно руководствоваться соответствующими нормами Гражданского кодекса РФ и нормами Федеральных законов "Об акционерных обществах", "Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)", "О производственных кооперативах".

Как установлено в п. 1 ст. 1 Федерального закона "Об акционерных обществах" (в ред. Федерального закона от 7 августа 2001 г. N 120-ФЗ), в соответствии с Гражданским кодексом РФ указанный Федеральный закон определяет порядок создания, реорганизации, ликвидации, правовое положение акционерных обществ, права и обязанности их акционеров, а также обеспечивает защиту прав и интересов акционеров. Согласно п. 3 ст. 1 Федерального закона "Об акционерных обществах" особенности создания, реорганизации, ликвидации, правового положения акционерных обществ в сферах банковской, инвестиционной и страховой деятельности определяются федеральными законами (о таких федеральных законах см. комментарий к ст. 1 Закона).

Федеральный закон от 19 июля 1998 г. N 115-ФЗ "Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)" определяет особенности создания и правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий), права и обязанности их акционеров, а также обеспечивает защиту прав и интересов акционеров. К народным предприятиям применяются правила Федерального закона "Об акционерных обществах" о закрытых акционерных обществах, если иное не предусмотрено Федеральным законом "Об особенностях правового положения акционерных обществ работников (народных предприятий)", о чем и указано в п. 2 ст. 1.

Как установлено п. 3 ст. 95 части первой ГК РФ, к обществу с дополнительной ответственностью применяются правила Гражданского кодекса РФ об обществе с ограниченной ответственностью постольку, поскольку иное не предусмотрено указанной статьей.

Федеральный закон от 8 мая 1996 г. N 41-ФЗ "О производственных кооперативах" регулирует отношения, возникающие при образовании, деятельности и прекращении деятельности кооперативов, осуществляющих производство, переработку, сбыт промышленной и иной продукции, торговлю, строительство, бытовое и иные виды обслуживания, добычу полезных ископаемых, других природных ресурсов, сбор и переработку вторичного сырья, проведение научно-исследовательских, проектно-конструкторских работ, а также оказывающих медицинские, правовые, маркетинговые и другие не запрещенные законом виды услуг.

Особенности создания и деятельности сельскохозяйственных производственных кооперативов определяются Федеральным законом от 8 декабря 1995 г. N 193-ФЗ "О сельскохозяйственной кооперации" .

Пункт 4 ст. 56 Закона воспроизводит положение п. 5 ст. 58 ГК РФ, согласно которому 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.

**Задача № 3**

Аронов, с целью избежать описи своего имущества (компьютера и видеоплеера) в возмещение причиненного вреда, заключил сделку купли-продажи с одним из своих приятелей Жуковым, не получив при этом покупной платы.

1. Дайте понятие сделки. Каково соотношение сделки и договора?
2. Дайте правовую характеристику действий Аронова.
3. К какому виду недействительных сделок относится договор Аронова с Жуковым?
4. Каковы последствия сделки, описанной в задаче?

Ответ:

1. Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 Гражданского кодекса РФ).

Договор – это двух- или многосторонняя сделка (п. 1 ст. 154 Гражданского кодекса РФ).

2. Аронов совершил недействительную сделку.

3. Сделка Аронова является мнимой, т. е. сделкой, совершённой лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия (п. 1 ст. 170 Гражданского кодекса РФ). Мнимая сделка является ничтожной как недействительная.

4. Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения. 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 - если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом (ст. 167 Гражданского кодекса РФ).

**Литература.**

1. Конституция Российской Федерации: Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.
2. ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации: Принят ГД ФС (Ч.1 – 21.10.94 г., Ч. 2 – 22.12.95 г., Ч. 3 – 01.11.2001 г.).
3. КоАП РФ – Кодекс об административных правонарушениях Российской Федерации: Принят ГД ФС РФ 20.12.2001 г.
4. Основы права: Учебник / Под ред. З.Г. Крыловой. – М.: Высшая школа, 2000.
5. Правоведение: Учебное пособие / Отв. ред. В.А. Васенков. – М.: Юрист, 1999.