# План

1. Государственная власть и самоуправление в Украине. 3

2. Расторжение трудового договора. 21

Задача 31

Список литературы 32

# 1. Государственная власть и самоуправление в Украине.

Организационно-структурная характеристика государственного управления в известной мере отличается от местного самоуправления и имеет инструментальное значение для определения их соотношения. Концептуально соотношение государственного управления и местного самоуправления должно определяться в общей управленческой лексике, теории и практике социального управления, общегосударственного (управленческого центра и его органов на местах) и местного управления

В этой связи следует отказаться от традиционных представлений об самоуправлениях - демократии - народовластие - народного суверенитета. Подобный подход возможен при политологическом сравнительном анализе проблемы, но в управленческом отношении представляется теоретическим упрощением и ведет к порочной ориентации практики на поиск самоуправляющейся максимы как условия демократии, народовластия, суверенитета народа. Этому содействует конституционная формула о том, что «народ осуществляет власть... через органы государственной власти и органы местного самоуправления» (ст. 5 Конституции Украины), хотя известно, что органы местного самоуправления проявляют интересы лишь территориальных общин или их объединений.

В действительности же в государственно-организованном обществе должны быть определенные не максимальные, а предельные возможности самоуправления с целью развития демократии и обеспечение суверенитета народа, и, следовательно, оптимальное соотношение государственного управления и самоуправления, их соотношение на местном уровне.

Этот оптимум направлен на повышение уровня управления государством, регионами и отдельными территориями и обеспечение легитимности управления как доверия населения к управленческим центрам и готовности населения принимать общее участие в управлении. Таким образом достигается демократичность управления на всех уровнях: от государства в целом, где оказывается народовластие - принадлежность власти народа, которая осуществляется им непосредственно и через органы государственной власти и органы местного самоуправления (ст. 5 Конституции Украины), к территориальному коллективу, демократичность управления которым (местного управления) достигается путем самоорганизации населения и осуществления местного самоуправления как права «территориальной общины - жителей села или добровольного объединения в сельскую общину жителей нескольких сел, поселка и города - самостоятельно решать вопрос местного значения...» (ст. 140 Конституции Украины).

В зависимости от представлений о соотношениях государственного и местного управления формируются теоретические концепции самоуправления:

а) «общественная теория», в соответствии с которой «сущность самоуправление в предоставлении местному обществу самому заведовать своими общественными интересами и в сохранении за правительственными органами заведования самими лишь только государственными справами»;

б) «государственная теория», которая видит в самоуправлении «службу местного общества государственным интересам».

Общественная теория видит в противоположности общественных и государственных интересов основу для полной самостоятельности органов самоуправления. При этом критическое отношение к местному самоуправлению как природного права оградилось интересными для нашей страны доводами англо-американской судебной практики о муниципальных делах, государственной природе местного самоуправления. На этом грунте развились ростки «общинно-хозяйственной» доктрины «гражданского, или хозяйственного самоуправления», при котором местное управление действует в корпоративно-территориальных интересах, получает «собственную суверенную компетенцию и права только в сфере неполитичных отношений, в местных хозяйственных и общественных делах. В вопросах политических, общегосударственных эти органы действуют как представители государственную».

При этом, однако, нужно учитывать, во-первых, то, что избрание теоретической ориентации соотношения государственного управления и местного самоуправления зависит от государственного строя (формы правления: президентской, парламентарной, смешанной, которые определяют структуру центральной власти, но не могут влиять на ее отношение к местному управлению, на соотношение государственного управления и местного самоуправления), и, особенно, от государственного строя (унитаризм, федерализм и др.).

Украина определяется как унитарное конституционно-децентрализованное государство с территориальной автономией - Республикой Крым, которая отвечает содержанию ст. 2, 132, 134 Конституции Украины.

Общими принципами такого уклада можно считать:

- непоколебимость, неотчужденность суверенитета Республики в сфере государственного строя и возможность трансформации суверенных прав Республики в самоуправляющиеся права самоуправляющихся территорий (деконцентрация управление);

- делегирование прав центральной администрации местным ее органам (децентрализация управления);

- единство, неделимость, нерушимость и целостность государственной территории;

- конституция и законность образования (реорганизации) и отмены составных частей государственного строя;

- конституционное определенная ограниченность децентрализации территории государства, что обусловленная обще-государственными интересами и потребностями, управляемостью страны как единственного политического, социально-экономического, экологического и правового простора;

- обеспеченность наций, национальностей, коренных народов, этносов и исторически сложенных территориальных коллективов с преимуществом многонационального населения и монолингвистическим составом, установившимися общими традициями и менталитетом - правом на национальную и территориально-культурную автономию;

- единство региональной политики - государственный регионализм, ориентированный на гражданскую согласованность и внутреннюю безопасность страны;

- обеспечение нормотворчої и исполнительно-распорядительной деятельности на региональном уровне - на принципе деления влад, на местном уровне - поза деления власти, но с гарантированным государством самоуправлением и самостоятельной правосубъектностью территориальной общины; - территориальное представительство в высшем представительском органе страны.

Действие этих принципов приведет в теоретическом отношении к преодолению трактовки местного самоуправления как феномену, который противостоит государственности, на практике - до минимизации вертикальных связей, выделению в качестве самостоятельной подсистемы публичной власти местных самоуправляющихся органов, которые решают все вопросы, которые относятся к местным интересам и потребностям населения, действия подсистемы органов местной государственной администрации на территории через местные государственные органы (синтез «суспільної» и «державної» теорий местного самоуправления).

Преодоление негативных последствий природного развития местного самоуправления и образования новой модели управления, которая должна объединить широкий местный демократизм со стабильной, ответственной и сильной политикой государства на местах, допускает выделение в составе государственного строя (условно исключая Республику Крым, которая имеет особенный статус);

а) территориальных единиц, которые централизованы руководствуются государством и имеют свое население (граждане, что постоянно или временно живут на территории, иностранцы, лица без гражданства);

б) самоуправляющихся территорий со своим территориальным коллективом (люди, что постоянно живут или праіооють на территории).

В составе территориальных единиц разграничиваются следующие.

1. Основные:

регион (край) - основная составная часть территориальной организации государственного строя, который определяется единственной политикой государственного регіо-налізму и характеризуется организационной отделенностью, целостностью, экономической и демографической самой достаточностью, системой государственных органов, которые являются элементами (подсистемой) государственной структуры страны;

территориальные округа - функциональные территориальные единицы, которые образуются с целью выполнения государственных или образовательно-культурологических заданий;

образовательные округа с университетским центром науки, образования и культуры;

судебные округа, которые объединяют территории, которые обслуживаются межрайонными судами;

транспортные (железнодорожные, бассейновые) округа;

военные округа, которые образуются и функционируют на основе военной доктрины страны.

2. Факультативные:

экологическая зона - территориальные единицы, которые характеризуются специальными условиями функционирования и охраны окружающей (природного) среды жизни населения;

природно-заповедная зона - участки суши и водного простора, природные комплексы и объекты которых владеют особенными природоохранительной, научной, эстетической, рекреационной и другой ценностью, и охранительная территория, которая прилегает к ним;

курортная зона;

зона санитарной охраны источников водоснабжения и курортов; экологически опасная зона, которая включает зоны отчуждения и обязательного отселения населения, гарантийного добровольного отселения населения, усиленного экологического контроля, зона экологической беды - простор, в пределах которого случились стойкие негативные изменения природной среды, что не совместимые с нормальной жизнедеятельностью человека;

зона специальной экологической защиты, которая прилегает непосредственно к зонам экологической беды;

пограничная зона - пограничная полоса, которая устанавливается непосредственно вдоль государственной границы и на его сухопутных участках или вдоль берегов пограничных рек, озер и других водоемов, но не включает населенные пункты и места массового отдыха населения;

зона территориальной обороны - территория, которая устанавливается с целью прикрытия, оборони та защиты государственной границы, морского побережья, островных зон, важных объектов и коммуникаций от нападения агрессора, борьбы с его десантами и диверсионными группами, поддержки режима военного положения;

режимные территориальные единицы.

В составе самоуправляющихся территорий должны выделяться следующие.

1. Основные:

город с районным делением самоуправляющейся территории (как правило, республиканского или регионального значения) столица Украины - Киев и город Севастополь, также наибольшие промышленные и культурные центры с населением свыше миллион постоянных жителей (территориальных коллективов) типа мега-полісів - Днепропетровск, Донецк, Одесса, Харьков;

город с районным делением территорий, которые являются частью самоуправляющейся территории города, который является экономическим и культурным центром с развитой промышленностью и местным хозяйством;

город (без районного деления), как правило, имеет промышленные предприятия, самостоятельное местное хозяйство (основанное не только на коммунальной собственности), достаточную для обслуживания населения социальную и культурную инфраструктуру;

поселок городского типа - населенный пункт, расположенный при промышленных предприятиях, строительствах, железнодорожных узлах, гидротехнических сооружениях, предприятиях с производства и переработки сельскохозяйственной продукции, а также населенный пункт, на территории которого расположенные высшие и средние учебные заведения, научно-исследовательские учреждения, санатории и другие стационарные лечебные и оздоровительные учреждения;

район (сельский) - самоуправляющаяся и выполняющая функцию політико-коор-динуючого публичного центра территория с предельное допустимым экономическим (прежде всего аграрный сектор и переделывающие производства) потенциалом и определенной хозяйственной специализацией, транспортной и информационной инфраструктурой, которая обеспечивает связь между городскими населенными пунктами, между ними и городами, а также региональными центрами;

село - самоуправляющаяся территория населенного пункта или нескольких населенных пунктов с единственным органом местного самоуправления и подавляющим сільськогосподарськоі производственной ориентации, которая не относится к другим видам территорий, а также прилегающая к населенному пункту (пунктам) территория хуторской застройки, земель и вод сельскохозяйственного назначения;

2. Факультативные:

область - исторически сложенная составная часть региона, в территориальном коллективе которой преобладает многонациональное население с установившимися общими традициями, монолінгвіністичним составом и менталитетом или компактно представленные нации, этносы или эффективно действующая хозяйственная спецификация;

курортные населенные пункты;

поселок дачный - компактно застроенный населенный пункт временного (сезонного) обитания людей с необходимой сетью коммунально-бытовых предприятий и учреждений;

зона свободного предпринимательства - открыта на льготных условиях экономической деятельности и внешнеэкономических связей для мирового рынка территория.

Предложенная диверсификация уклада государства ведет к реконструкции соотношения государственного управления и местного самоуправления в направлениях: во-первых, конституционного гарантирования местного самоуправления, его независимости и самостоятельности «вирішувати вопрос местного значения в пределах Конституции и законов України» (ст.140 Конституции Украины);

во-вторых, признание публичности самоуправляющейся власти «двох уровней публичной власти - государства и самоуправления, государственной и публично-самоуправляющейся власти; в-третьих, управленческой деятельности субъектов местного самоуправления по поручению государства путем делегирования государственных полномочий (ч. III ст.143 Конституции Украины) или трансформации суверенных прав государства в самоуправляющиеся полномочия территориальных коллективов; в-четвертых, допущения наглядной деятельности государства, ее контрольных органов за местным самоуправлением вплоть до приостановки решений органов местного самоуправления из мотивов их несоответствия Конституции или законам Украины с одновременным обращением уповноваженного государством органа к суду (пор.: ч.ІІ ст.144 Конституции Украины) или досрочному прекращению их полномочий в установленном законом порядке; в-пятых, юрисдикционной (лучше - специального административно-юрисдикционного) защиты правового статуса местного самоуправления и подобной же защиты государства и граждан от незаконных действий органов местного самоуправления, не ограниченной установкой ответственности, связанной с возмещением ущерба, а обращенной к защите любого публичного интереса (пор.: ст. 145,56 Конституции Украины).

Такой подход к соотношению государственного управления и местного самоуправления принципиально отвечает Конституции Украины, представлением о содержании административной реформы, органически связанной с муниципальной реформой, которая должна основываться на том, что местное самоуправление - основное звено гражданского общества Украины. Научно-практическим подтверждением этого подхода концептуально является также действующее законодательство о местном управлении и местном самоуправлении

Местные государственные администрации и органы местного самоуправления: взаимодействие и разграничение полномочий.

Конституция Украины закрепила две системы власти на местах: местные государственные администрации, которые являются местными органами исполнительной власти, и местное самоуправление, как публичную власть территориальных общин. Это - различные за своей юридической природой системы местной власти, в первую очередь за функциями и полномочиями. Конституция Украины гарантирует местное самоуправление и тем самым не допускает возможности его подмены местными государственными администрациями.

Однако, вопрос о взаимоотношениях органов самоуправления с местными государственными администрациями - довольно сложное. В зависимости от политических тенденций в том или другом обществе изменялись взгляды на самоуправление.

Так, в юридической доктрине раннего капитализма главенствовало мнение, что самоуправление - это самостоятельное ведение местного хозяйства территориальной общиной, без контроля со стороны государства. Со временем к компетенции органов самоуправления стали включать не только экономические, но и социально-культурные интересы местного значения.

В то же время изменились и взаимоотношения между местными государственными администрациями и органами местного самоуправления в западных странах. Политика и практика муниципального дуализма дала возможность им установить рациональные взаимоотношения между государством и местным самоуправлением, которое сохраняет свои неотъемлемые права и одновременно осуществляет часть функций исполнительной власти. Законодательство и судебная практика указанных выше стран устанавливают границы взаимоотношений властных и самоуправляющихся структур, способы решения конфликтов между ними.

Местное самоуправление в Украине действует в соответствии с Конституцией и заключается в предоставлении территориальным общинам и их органам права самостоятельно решать вопрос местной жизни, а в установленных законом случаях - полномочий местных государственных администраций. Это означает, что местное самоуправление одновременно является институтом как общественного, так и государственного управления. Органы местного самоуправления являются формой привлечения граждан Украины к участию в решении вопросов местного значения и исполнительной власти в соответствии с требованиями законности.

К сожалению, наука еще глубоко не изучила содержание местного самоуправления и его юридическую природу. Необходимо констатировать, что местное самоуправление шире употребляется не как юридический, а преимущественно как политический срок, как определенное отбивание политической жизни государства.

Взаимоотношения местных государственных администраций и органов местного самоуправления в Украине строится на соответствующей нормативно-правовой основе. Конституция допускает делегирование полномочий местных государственных администраций исполкомам сельских, поселковых и городских советов, а также областных и районных советов - областным и районным государственным администрациям. Законодательство Украины устанавливает границы такого делегирования, а также другие формы взаимодействия местных государственных администраций и органов местного самоврядува ння.

Очевидно, что местные государственные администрации являются проводниками внутренней политики государства на местах и принимают меры для ее обеспечения в деятельности органов местного самоуправления. Однако муниципальная политика исполнительной власти должна базироваться на правовых основах и методах ее осуществления, но не может опираться на командно-административные методы как это было в советские времена. Сферы взаимодействия местных государственных администраций и органов местного самоуправления самые разнообразные - экономические, социальные. культурные, экологические, религиозные, национально-бытовые и другие.

Однако на практике реализация функций и полномочий местных государственных администраций, органов местного самоуправления приводит не только к согласованным действиям, но нередко порождает различные вопросы относительно установления границ их функций и полномочий, способов решения компетенційних споров и тому подобное. После принятия Верховной Радой Украины законов о местных государственных администрациях и местном самоуправлении В Украине эти вопросы получили правовую основу их решения.

Границы осуществления функций и полномочий власти на местах есть практически во всех демократических, правовых государствах. Законодатель не может раз и навсегда закрепить эти границы, так как развитие общественных отношений часто порождает новые проблемы, которые не могут быть решенные в рамках существующего законодательного разграничения функций и полномочий органов власти. С другой стороны, законодатель не может заниматься отдельными мелкими вопросами разграничения функций и полномочий органов власти на местах и поэтому допускает другие, кроме законодательного, способы этого разграничения.

Одним с первоочередных шагов независимого Украинского государства стало разграничение власти на местах: государственные функции взяли на себя местные органы исполнительной власти в лице представителей Президента Украины и их местных государственных администраций. А коллективные интересы населения сел, поселков, районов в городах, городов, районов и областей взяли на себя органы местного и регионального самоуправления.

Вопросы разграничения функций и полномочий остро диктовались в течение всего периода становления систем местных органов исполнительной власти и органов местного самоуправления (1992-1996 рр.). Особенно актуальным был вопрос о двоевластии на местах, об авторитаризме местных государственных администраций, об отмене местного самоуправления и т.ін. Дело же заключалось в том, что старые механизмы разграничения функций и полномочий органов власти на местах не работали, а новые - часто воспринимались враждебно. По существу проблемы разграничения функций и полномочий органов власти на местах были проблемами психологии и культуры тех людей, которые осуществляли эту власть. Выйдя из командно-административной системы, они не могли сразу освоить культуру государственного и местного управления, свойственную демократическому, социальному и правовому государству. Нужно время, а главное - создание предпосылок для формирования в органах власти на местах демократической правовой культуры

Важным фактором формирования данной культуры является теория разграничения функций и полномочий органов власти на местах. Разработка такой теории успешно ведется украинскими учеными-юристами, специалистами различных отраслей права. В ее основе - идеи административной и муниципальной реформы, верховенства права, децентрализации, баланса государственных и местных интересов и тому подобное. Именно эти идеи стали ориентиром авторского видения вопросов разграничения функций и полномочий органов власти на местах.

Вопросы о разграничении функций и полномочий местных государственных администраций и органов местного самоуправления возникают потому, что эти органы часто вступают в конфликты между собой через различное понимание границы осуществления ими функций и полномочий. Такие вопросы возникают между районными государственными администрациями и органами местного самоуправления сел, поселков и городов (районного подчинения), районными советами;

между областными государственными администрациями и органами местного самоуправления городов (областного подчинения) и областными советами.

Конституция Украины и законы о местных государственных администрациях и о местном самоуправлении в Украине дают возможность произвести эффективный правовой механизм разграничения функций и полномочий этих администраций и органов самоуправления. Как известно, до недавнего времени в разграничении функций и полномочий органов власти на местах главную роль играла политическая практика, которая складывалась на базе фактического разграничения этих функций и полномочий. В первую очередь путем применения политических и административных методов, в частности, со стороны местных государственных администраций.

Существующая система правового обеспечения разграничения функций и полномочий местных государственных администраций и органов местного самоуправления включает различные юридические инструменты: нормативно-правовые, договорные, судебные и тому подобное.

1. Первоосновой разграничения функций и полномочий двух ветвей местной власти является Конституция, которая служит основным средством их нормативно-правового закрепления, следовательно Конституция и определяет принципиальные границы функций и полномочий как местных государственных администраций, так и органов местного самоуправления с целью предупреждения их смешивания или незаконного осуществления. Только поправки к самой Конституции в части функций и полномочий местных государственных администраций и органов местного самоуправления могут привести к изменению существующего конституционного разграничения этих функций и полномочий. Нарушение конституционных границ распределения функций и полномочий между двумя ветвями местной власти порождает юридические последствия, определенные Конституцией и законами

2. Вторым основным видом нормативно-правового разграничения функций и полномочий местных государственных администраций и органов местного самоуправления в Украине являются законы. Известно, что законодатель после принятия Закона о местных государственных администрациях от 2 апреля 1997 г. решил не передавать его на подпись Президенту, а согласовать с законом о местном самоуправлении в Украине, в первую очередь в части функций и полномочий двух ветвей местной власти. Это было сделано.

Функции и полномочия местных государственных администраций и органов местного самоуправления базируются на принципах отраслевой компетенции, что при определенных условиях может воспрепятствовать переходу исполнительной власти к функциональным основам управления. Отраслевую компетенцию можно разделить на три вида:

а) исключительную компетенцию местных государственных администраций (например, государственный контроль);

б) смежную компетенцию, когда местные государственные администрации и органы местного самоуправления наделяются полномочиями в одной отрасли общественной жизни, но имеют различные предметы ведания. Это большинство полномочий обеих ветвей местной власти, которые очень нуждаются в разграничении, как на законодательном уровне, так и в процессе правореализации;

в) исключительную компетенцию органов местного самоуправления (советов, частично их исполнительных органов например, управление коммунальной собственностью).

Фактически законодатель, распределяя функции и полномочия двух ветвей местной власти, имел в виду обеспечение условия для раздельного их функционирования. Но наличие широкой смежной компетенции делает этот замысел законодателя малоэффективным. Накладки и дублирование, а соответственно и вмешательство одних органов в дела других все же, к сожалению, остаются. Законодатель недостаточно использовал при разработке законов о местных государственных администрациях и местном самоуправлении опыт зарубежных стран относительно четкого разграничения объектов управления. Возможно это связано с тем, что в Украине не завершен процесс разгосударствления собственности.

3. Очевидно, что акты Президента и Кабинета Министров будут дополнять отдельные положения Закона о местных государственных администрациях. Эти акты могут снимать часть вопросов, внесут определенный порядок в разграничения функций и полномочий между местными государственными администрациями и органами местного самоуправления. Но они могут, как это показывает опыт 1992-1996 гг., порождать и новые вопросы в этой сфере.

В то же время, когда нужно решить какой-то конкретный казус, который винник в отношениях двух органов власти на местах, необходимо прибегать к другим методам разграничения их функций и полномочий: судебных, договорных и тому подобное

4. самое Совершенное законодательство не исключает копетенционых споров (споров) между органами. Оттого компетенционные споры между местными государственными администрациями и органами местного самоуправления в определенной части являются объективными и к ним следует относиться как к природным явлениям: их нужно понимать и использовать для общественного блага.

5. Конституционный Суд имеет право истолковывать Конституцию и законы Украины, а со временем может стать важным источником разграничения функций и полномочий между местными государственными администрациями и органами местного самоуправления. Он также осуществляет контроль за соответствием Конституции, актов государственной власти: Верховной Рады, Президента, Кабинета Министров, Верховной Рады Автономной Республики Крым, в том числе относительно конституционного разграничения функций и полномочий власти на местах. Самые местные администрации или органы местного самоуправления не могут обращаться в Конституционный Суд по поводу их компетенционных споров, но они могут к нему направлять свои представления относительно толкования компетенционных норм Конституции в случае нарушения их конституционных функций и полномочий. Конституционный Суд обязан рассмотреть эти представления и принять соответствующий акт толкования касаемо конфликтной ситуации.

На практике существуют также другие способы разграничения функций и полномочий между органами власти на местах. Перспективным следует признать способ заключения договоров и соглашений относительно совместной деятельности в соответствующих отраслях общественной жизни. Местные государственные администрации и органы местного самоуправления имеют право заключать такие договоры, которые могут конкретизировать в соответствии с законом их взаимные права и обязанности. Договорами и соглашениями можно также решать споры между этими органами. Практика таких договоров только начинает складываться в Украине. Но, учитывая, что договор имеет глубокую традицию в украинской истории, можно ожидать, что он найдет надлежащее место в разграничении функций и полномочий органов власти на местах

# 2. Расторжение трудового договора.

1. Основания прекращения трудового договора.

2. Увольнение по инициативе работника.

3. Порядок увольнения с работы по инициативе собственника предприятия.

4. Порядок увольнения с работы по инициативе собственника предприятия с согласия профсоюзного комитета.

5. Прекращение трудового договора по инициативе третьих лиц.

1. Все основания прекращения трудового договора установлены ст. 36 КЗоТ Украины. Их можно разделить на 4 группы:

1. Прекращение трудового договора с учетом воли сторон:

а) соглашение сторон (п. 1 ст. 36 КЗоТ). По этому основанию может быть прекращен любой договор в любое время. Главное состоит в том, чтобы было взаимное волеизъявление сторон на прекращение трудовой связи. Причем, не имеет значения, какая из сторон выступила инициатором;

б) истечение срока (п. 2 ст. 36 КЗоТ). Однако необходимо знать, что если по истечении срока трудового договора трудовые отношения фактически продолжаются и ни одна из сторон не требует его прекращения, то считается, что действие трудового договора продолжается на неопределенный срок;

в) перевод работника с его согласия на другое предприятие или переход на выборную должность (п. 5 ст. 36 КЗоТ);

г) отказ работника от перевода на работу в другую местность вместе с предприятием, а также отказ от продолжения работы в связи с существенным изменением условий труда;

д) основания, предусмотренные контрактом (п. 8 ст. 36 КЗоТ).

2. Прекращение трудового договора по инициативе работника (ст. ст. 38, 39 КЗоТ). Причем, ч. 3 ст. 38 изложена в новой редакции (на основании Закона Украины от 24.12.99 г.): «Работник имеет право в определенный им срок расторгнуть трудовой договор по собственному желанию, если владелец или уполномоченный им орган не выполняет законодательство о труде, условия коллективного или трудового договора».

3. Прекращение трудового договора по инициативе собственника или уполномоченного им лица (ст. ст. 40, 41 КЗоТ).

4. Прекращение трудового договора по инициативе третьих лиц (п. 3, 7 ст. 36, ст. ст. 37, 45, 199 КЗоТ).

2. С целью надлежащей организации труда предприятий, учреждений, организаций, предоставлению собственнику (уполномоченному ним органу) возможности подбора нового работника на место работника, который увольняется по собственному желанию, законодательством предусмотрено обязательное письменное предупреждение работником собственника об увольнении за 2 недели до прекращения трудовых отношений. В случае, когда заявление работника об уходе с работы по собственному желанию обусловлено невозможностью продолжать работу (переезд на новое место жительства; перевод мужа или жены на работу в другую местность; беременность и т.д.), собственник должен расторгнуть трудовой договор в срок, предложенный работником.

Если работник после окончания срока предупреждения об увольнении не оставил работу и не требует расторжения трудового договора, собственник не может уволить его по представленному ранее заявлению, кроме случаев, когда на его место приглашен другой работник, которому в соответствии с законодательством нельзя отказать в заключении трудового договора.

В то же время, для некоторой категории работников законодательством введены ограничения о прекращении трудового договора в конкретный период по собственному желанию. Эти ограничения распространяются на молодых специалистов в течение срока, указанного в направлении на работу или договора, а также для лиц, осужденных к исправительным работам без лишения свободы на время отбывания ними наказания. Однако это правило имеет исключения. К примеру, расторжение трудового договора молодым специалистом до окончания 3-х лет после его заключения возможно по уважительным причинам:

1) установление инвалидности I или II группы, вследствие чего выпускник не может выехать на работу по направлению;

2) установление инвалидности I или II группы у мужа (жены) выпускника, одного из родителей (или лиц их заменяющих) выпускника;

3) если молодой специалист – беременная женщина; мать или отец, имеющие ребенка в возрасте до 3-х лет, или ребенка, который в соответствии с медицинским заключением требует ухода (до достижения ним 6-ти летнего возраста); одинокая мать или отец, имеющие ребенка в возрасте до 14 лет или ребенка-инвалида;

4) поступление в высшие учебные заведения III-IV уровней аккредитации для выпускников высших учебных заведений I-II уровней аккредитации и др.

Что касается срочных трудовых договоров, то в соответствии с действующим законодательством они не могут быть прекращены по инициативе работника, кроме отдельных случаев (в случае болезни работника или его инвалидности, которые препятствуют выполнению работы по договору; нарушение собственником законодательства о труде, коллективного или трудового договора и в случаях, указанных выше; когда не нужно предупреждение за 2 недели до расторжения действия трудового договора.).

3. Трудовым законодательством установлен исчерпывающий перечень оснований увольнения работников по инициативе собственника. Это одна из важнейших гарантий защиты работников от необоснованных увольнений. Основания, по которым собственник может уволить работника, закреплены в ст. ст. 40, 41 КЗоТ, а также в уставах о дисциплине, которые действуют в отдельных отраслях народного хозяйства, и в некоторых специальных нормативных актах.

Собственник может расторгнуть трудовой договор, заключенный на неопределенный срок, а также срочный трудовой договор до истечения срока его действия в следующих случаях:

1. Изменения в организации производства и труда, в т.ч. ликвидации, реорганизации, перепрофилировании предприятия, сокращения численности или штата работников.

Решение о реорганизации или ликвидации предприятий, основанных на общегосударственной собственности, принимают, например, министерства и другие подведомственные Кабинету Министров Украины органы государственной исполнительной власти в соответствии с полномочиями; признание предприятия банкротом также является основанием для его ликвидации и т.д.

Решение о сокращении численности или штата работников принимается собственником с участием трудового коллектива, профсоюзного комитета.

Преимущественное право для оставления на работе при сокращении численности или штата работников предоставляется лицам с более высокой квалификацией и производительностью труда. Категории этих лиц предусмотрены ст. ст. 42, 421 КЗоТ.

Законодательством предусмотрен особый порядок высвобождения работников (п. 1 ст. 40 КЗоТ) и назначения им льгот и компенсаций (ст. ст. 491, 492, 493, 44 КЗоТ, Закон Украины от 01.03.91 г. «О занятости населения» с последующими изменениями и пр.). В частности, ст. 44 КЗоТ, изложенная в новой редакции в соответствии с Законом Украины от 24.12.99 г., гласит следующее: «При прекращении трудового договора на основаниях, указанных в п. 6 ст. 36 и п.п. 1, 2, 6 ст. 40 настоящего Кодекса, работнику выплачивается выходное пособие в размере не менее среднего месячного заработка; в случае призыва или вступления на военную службу, направления на альтернативную (невоенную) службу (п. 3 ст. 36) - не менее двухмесячного среднего заработка; вследствие нарушения владельцем или уполномоченным им органом законодательства о труде, коллективного или трудового договора (ст. 38 и 39) – в размере, предусмотренном договором, но не менее трехмесячного среднего заработка».

2. Несоответствие работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации либо состояния здоровья, препятствующих продолжению данной работы. По этому основанию собственник может уволить работника при наличии одной из двух причин: недостаточная квалификация или состояние здоровья.

Обязанности работника определяются тарифно-квалификационным справочником работ и профессией рабочих, квалификационными справочниками должностей руководителей и специалистов, должностными инструкциями, техническими правилами, утвержденными в установленном порядке. Недостаточная квалификация работника может служить основанием для его увольнения в тех случаях, когда собственник имеет конкретные факты ненадлежащего выполнения работником трудовых обязанностей (по результатам аттестации).

Расторжение трудового договора вследствие несоответствия работника выполняемой работе по состоянию здоровья может иметь место при стойком снижении трудоспособности, препятствующем надлежащему выполнению трудовых обязанностей (должно быть подтверждено медицинским заключением).

3. Систематическое неисполнение работником без уважительных причин обязанностей, возложенных на него трудовым договором или правилами внутреннего трудового распорядка, если к работнику ранее применялись меры дисциплинарного или общественного воздействия. Систематически нарушающими трудовую дисциплину считаются работники, которые имеют дисциплинарное или общественное взыскание за нарушение дисциплины и нарушили ее вновь.

4. Прогул (в том числе отсутствие на работе более 3-х часов в течение рабочего дня без уважительных причин). Прогул - неявка на работу без уважительной причины, либо в течение всего рабочего дня, либо отсутствие на работе без уважительных причин более 3-х часов в течение рабочего дня подряд или суммарно. Для увольнения по этому основанию достаточно одного факта прогула.

5. Неявка на работу в течение более 4-х месяцев подряд вследствие временной нетрудоспособности, не считая отпуска по беременности и родам, если законодательством не предусмотрен более длительный срок сохранения места работы (должности) при определенном заболевании. Уволить на этом основании можно только, если нетрудоспособность продолжалась непрерывно более 4-х месяцев. Суммировать отдельные периоды болезни нельзя. За работниками, заболевшими туберкулезом, место сохраняется в течение 12 месяцев. Если работник утратил трудоспособность в связи с трудовым увечьем или профессиональным заболеванием, то за ним сохраняется место работы (должность) до восстановления трудоспособности или установления инвалидности.

6. Восстановление на работе работника, ранее выполнявшего эту работу. На этом основании работники могут быть уволены в таких случаях: когда незаконно уволенный работник восстановлен на работе органом по рассмотрению трудовых споров; когда военнослужащих срочной службы (курсантов) увольняют (отчисляют) с военной службы (учебного заведения) по состоянию здоровья или семейным обстоятельствам в течение первых 3-х месяцев со дня призыва (зачисления), не считая времени проезда к месту постоянного жительства, и они возвращаются на прежнее место работы (ст. 26 Закона Украины от 25.03.92 г. «О всеобщей воинской обязанности и военной службе»), когда работнику, освобожденному от работы (должности) в связи с незаконным привлечением к уголовной ответственности, предоставляется прежняя работа (должность). Увольнение на этом основании будет правильным, если нельзя перевести работника с его согласия на другую работу.

7. Появление на работе в нетрезвом состоянии, состоянии наркотического или токсического опьянения. Работники, находящиеся в таком состоянии, должны быть отстранены от работы руководителем процесса труда. Нетрезвое состояние работника либо токсическое или наркотическое опьянение могут быть подтверждены как медицинским заключением, так и другими доказательствами, оценку которым должны сделать собственник либо суд. Для увольнения на этом основании не имеет значения, отстранялся ли работник от работы, отработал ли нарушитель свою смену, выполнил ли производственное задание, применялись ли к нему ранее меры дисциплинарного или общественного воздействия.

8. Совершение по месту работы хищения (в том числе мелкого) имущества собственника, установленного вступившим в законную силу приговором суда или постановлением органа, в компетенцию которого входят наложение административного взыскания или применение мер общественного воздействия. Увольнение возможно при однократном совершении по месту работы хищения.

Кроме оснований, перечисленных в ст. 40 КЗоТ, в ст. 41 КЗоТ закреплены дополнительные основания расторжения трудового договора по инициативе собственника.

По общему правилу увольнение работников по инициативе собственника может иметь место только при наличии предварительного согласия профсоюзного комитета (ст. 43 КЗоТ). Однако ст. 431 КЗоТ предусматривает основания расторжения трудового договора по инициативе собственника и без согласия профсоюзного органа.

4. Одной из важнейших гарантий права на труд является запрещение администрации увольнять по своей инициативе работников без предварительного согласия профсоюзного комитета, кроме случаев, предусмотренных законом (п. 6 ст. 40, п. 1 ст. 401, ст. 43 КЗоТ).

Для получения согласия администрация должна обратиться в профсоюзный комитет с письменным представлением, в котором указать основания увольнения. При необходимости прилагаются соответствующие документы, обосновывающие увольнение.

Представление администрации должно быть рассмотрено в 10-дневный срок на правомочном заседании профсоюзного комитета, т.е. в присутствии не менее 2/3 членов комитета.

На заседание обязательно приглашается работник, в отношении которого решается вопрос об увольнении.

Профкомы должны решать вопрос о даче согласия на увольнение после всесторонней проверки материалов, представленных администрацией.

Решение профкома о даче согласия на увольнение является окончательным и сообщается собственнику или уполномоченному им органу в письменной форме в 10-дневный срок.

Отказ профкома дать согласие на увольнение администрация не вправе обжаловать ни в вышестоящие профсоюзные органы, ни в суд.

Трудовой договор может быть расторгнут не позднее одного месяца со дня получения согласия профкома на увольнение.

Предварительного согласия профсоюзного комитета для увольнения не требуется в случаях, предусмотренных ст. 431 КЗоТ.

5. Субъектами, имеющими право прекращения трудового договора, так называемыми, третьими лицами, могут выступать уполномоченные государственные органы и должностные лица, не являющиеся сторонами трудового договора.

К ним относятся:

1) городские (районные) военкоматы - в случае призыва или поступления работника на военную службу либо направление на альтернативную (не военную) службу (п. 3 ст. 36 КЗоТ);

2) суды - в случае прекращения трудового договора на основании вступления в законную силу приговора суда, которым работник осужден (кроме случаев условного осуждения и отсрочки исполнения приговора) к лишению свободы, исправительным работам не по месту работы либо к иному наказанию, исключающему возможность продолжения данной работы (п. 7 ст. 36 КЗоТ), либо в случае направления работника по постановлению суда в лечебно-трудовой профилакторий на принудительное лечение (ст. 37 КЗоТ).

Третьим лицом, имеющим право требовать расторжения трудового договора, выступает также профсоюзный орган или другой уполномоченный на представительство трудовым коллективом орган, который по поручению последнего подписал коллективный договор. По требованию профсоюза собственник должен расторгнуть трудовой договор (контракт) с руководителем или отстранить его от занимаемой должности, если он нарушает законодательство о труде и не выполняет обязательств по коллективному договору (ст. 45 КЗоТ).

В качестве третьих лиц могут также выступать родители, усыновители и попечители несовершеннолетнего работника, а также государственные органы и должностные лица, на которых возложен надзор и контроль за соблюдением законодательства о труде. Они имеют право требовать расторжения трудового договора с несовершеннолетними, в том числе и срочного, если продолжение его действия угрожает здоровью несовершеннолетнего или нарушает его законные интересы (ст. 199 КЗоТ).

# Задача

Задача

Гражданин Р. завещал все свое имущество родному брату. Жена гражданина Р. /45 лет, работает врачом в детской поликлинике/, сын /24 года, работает инженером/, дочь /10 лет/ в качестве наследников в завещании не указаны. Имеет ли кто-либо из названных родственников право на долю в наследстве? Если да, то на какую?

Ответ:

Ст. 1217 ГКУкраины

Наследование осуществляется по завещанию или по закону.

Ст. 1241 ГК Украины

Имеет право на обязательную долю, независимо от содержания завещания. А именно, половину дома, которая принадлежала бы по закону, дочь гражданина Р. которой 10 лет, которая является несовершеннолетней.

Жена и сын право на имущество умершего гр. Р. не имеют.

# Список литературы

1. Административное право Украины (Общая часть). Учебное пособие. — X.: 000 «Одиссей», 1999. — 224 с.
2. Основы права: Учебное пособие. – Донецк: ДонНУ, 2001. – 254 с.