**СОРТАВАЛЬСКИЙ СЕЛЬСКОХОЗЯЙСТВЕННЫЙ КОЛЛЕДЖ**

**ЗАОЧНОГО ОБРАЗОВАНИЯ**

**КОНТРОЛЬНАЯ РАБОТА № 1**

**по ОСНОВАМ ПРАВА**

**Студент: Синило Максим Андреевич**

**Курс 6, Шифр 1496**

**2009 г.**

**ПЛАН**

1. Правомерное поведение……………………………………………………3
2. Правонарушения. Понятие проступка и преступления…………………..6
3. Юридическая ответственность за правонарушения и преступления……9

4. Основные правонарушения и юридическая ответственность за правонарушения……………………………………………………………….14

5. Понятие об уголовной, административной, гражданско-правовой, дисциплинарной и материальной ответственности………………………...16

6. Виды и формы собственности согласно ГК РФ………………………….35

7. Трудовой договор. Порядок заключения. Возраст, с которого допускается заключение трудового договора……………………………….46

8. Права и обязанности детей по содержанию своих родителей………….53

9. Задача……………………………………………………………………….55

Список использованной литературы………………………………………..

1. **Правомерное поведение.**

Правомерное поведение – это поведение, которое соответствует требованиям права. Относительно права поведение может быть юридически нейтральным (безразличным) и юридически значимым. Юридически нейтральное поведение не регулируется правом, не влечет за собой юридических последствий. Юридически значимое (правовое) поведение может быть правомерным и неправомерным (правонарушением). *Правомерное поведение* – поведение, соответствующее мере (норме) права, не нарушающее норму права. Оно, как правило, является поведением общественно полезным, одобряемым. Однако правомерность и общественная полезность совпадают далеко не всегда. Неучастие в выборах, частые браки и разводы – поведение правомерное, однако общественно не полезное. Значение правомерного поведения состоит в том, что в нем реализуются нормы права. Право осуществляет главным образом регулирование правомерного поведения. Правомерное поведение – это условие существования законности и правопорядка. Правопорядок является результатом правомерного поведения.

Субъективная сторона правомерного поведения (мотивы цели поведения) различна. Нормы права могут соблюдаться, во-первых, под страхом наказания, принуждения. Во-вторых, в результате холодного расчета (выгодно соблюдать – соблюдаем, невыгодно – не соблюдаем, нарушаем). Далее, есть такие понятия, как «легализм» и «конформизм». Легализм – это соблюдение законов по той причине, что это закон, а законы должны соблюдаться. Конформизм – соблюдение норм в силу подражания, следования образу поведения окружающих. Мотивом совершения правомерных действий является и личный интерес. Многие правомерные действия и совершаются, чтобы удовлетворить определенные потребности и интересы соответствующих субъектов. Например, сделки и договоры заключаются именно для этих целей. И наконец, сознательное, целенаправленное правомерное, поведение совершается в силу положительной оценки права в целом и отдельных законов, его одобрения, признания его как необходимого регулятора. Иногда в ряду правомерного поведения и правонарушения называется маргинальное поведение, как поведение пограничное, промежуточное. Между правомерным и неправомерным, характеризующееся определенным психологическим состоянием, психологической деформированностью субъекта. Однако психологическая деформированность – это еще не поведение. Для права безразлично, по каким мотивам не нарушаются нормы права. Так называемое маргинальное поведение – это в конечном счете поведение правомерное.

Правомерное поведение – единственный социально полезный вид правового поведения. Правомерное поведение – это цель законодателя, правоохранительных органов. Обеспечению правомерного поведения подчинена вся система государственного аппарата. В научной литературе существует несколько понятий правомерного поведения: 1) Правомерным считается то поведение, которое соответствует предписаниям юридических норм. 2) Правомерным считается любое поведение, не запрещенное юридическими нормами. Оба эти понятия не являются верными в силу следующих причин: *Первое*: Учитывая существование пробелов в законодательстве, можно сказать, что это определение не верно; Не всякая юридическая норма является выражением права, есть нормы, не имеющие отношения к правоприменению, т.е. и поведение, вытекающее из таких норм, тоже не является правомерным; Поведение должно соответствовать не всей структуре юридических норм, а лишь гипотезе (в регулятивных нормах) или диспозиции (в охранительных нормах). *Второе*: право не является единственным и универсальным регулятором общественных отношений – оно охватывает не все сферы жизни и существует такое поведение, которое является юридически нейтральным, но в то же время отрицательным для общественной жизни. Правомерное поведение – это деяние, которое входит в предмет правового регулирования и соответствует либо принципам права, либо основанным на этих принципах юридическим нормам и диспозициям охранительных норм.

Признаки правомерного поведения: 1. Правомерное поведение всегда выступает в форме деяния (действия или бездействия). 2. Правомерное поведение является поведением общественно полезным, т.е. способствует прогрессивному поступательному развитию общества и индивидов. 3. Правомерное поведение является наиболее массовым видом поведения в правовой сфере. 4. Правомерное поведение иногда неправильно оценивается в рамках массового характера. Например, в случае массового неправомерного поведения законодатель пересматривает те или иные нормы.

*Виды правомерного поведения:* По объективной стороне правомерного поведения (по внешней форме проявления правомерного поведения): 1 Действия – активное правомерное поведение. 2 Бездействия – пассивное правомерное поведение. По субъективной стороне правомерного поведения (психическая сторона): 1 Активно-сознательное правомерное поведение (социально-активное) – основано на внутреннем убеждении субъекта поступать правомерно. Свидетельствует о высокой степени ответственности субъекта. При реализации правовых норм действует активно, стремясь осуществить правовое предписание как можно лучше, эффективнее. 2 Положительное (привычное) поведение – осуществляется в рамках сформировавшейся привычной деятельности личности по соблюдению и исполнению правовых норм, т.е. человек поступает так в силу привычки, в силу воспитания. Особенностью данного поведения является то, что человек не фиксирует в сознании ни социальное, ни юридическое его значение, не задумывается над этим, оно становится внутренней потребностью человека. 3 Конформистское правомерное поведение – такое правомерное поведение, которое основано не на глубоком внутреннем убеждении субъекта, а на том, что так поступают все окружающие. Ему присуща низкая степень социальной активности. Личность пассивно соблюдает правовые предписания, стремится не выделяться, «делать как все». 4 Маргинальное правомерное поведение – когда субъект поступает правомерно из-за боязни неблагоприятных последствий за неправомерное поведение. 5 Законопослушное поведение – это ответственное правомерное поведение, характеризуемое сознательным подчинением людей требованиям закона. Правомерные предписания используются добровольно, на основе надлежащего правосознания. По сферам общественной жизни, в которых реализуется правомерное поведение: 1 Правомерное поведение в экономической сфере. 2 Правомерное поведение в политической сфере. 3 Правомерное поведение в культурной сфере и т.д. По субъекту, осуществляющему правомерное поведение: 1 Правомерное поведение личности (индивида). 2 Правомерное поведение организаций. 3 Правомерное поведение государства, его органов, должностных лиц. По отраслевой принадлежности юридических норм, регулирующих правомерное поведение: 1 Конституционное правомерное поведение. 2 Уголовное правомерное поведение. 3 Гражданское правомерное поведение и т.д. С точки зрения форм реализации норма права – это соблюдение, исполнение, использование и применение норма права. С позиции юридических фактов (в зависимости от юридических последствий, которых хочет достигнуть субъект реализации) это могут быть юридические поступки и действия, создающие объективированный результат и юридические акты. В зависимости от субъектов права, осуществляющих правомерные действия: правомерное индивидуальное и групповое поведение. Групповое – объединение действий членов определенной группы, которые характеризуются определенной степенью общности интересов, целей и единством действий.

1. **Правонарушения. Понятие проступка и преступления.**

*Правонарушение* – это противоправное, виновное, общественно опасное деяние, влекущее за собой государственное принуждение. Признаки: 1 Общественная опасность (материальный признак) – правонарушение всегда нарушает, дезорганизует общественный порядок, наносит ущерб общественным отношениям, либо создает реальные предпосылки для наступления ущерба. 2 Противоправность (формальный признак) – неправомерное поведение нарушает предписания юридических норм, и тем самым ущемляет права и свободы участников общественных отношений, либо влечет за собой неисполнение юридических обязанностей. 3 Правонарушение – это всегда деяние (действие/бездействие), выраженное в окружающей человека физической среде, а не мысль или намерение. Правонарушение – это виновное деяние, характеризующее отрицательное психическое отношение лица к интересам общества и других индивидов (субъектов). Вина – важнейшая характеристика правонарушения. 4 Правонарушение влечет за собой государственное принуждение, в том числе и юридическую ответственность. Государственное принуждение – это осуществляемое государством психическое или физическое насилие, имеющее целью подчинение поведения субъекта воле органов государственной власти. 5 Правонарушением признается только акт жизнедеятельности человека.

Состав правонарушения – система признаков правонарушения в единстве его объективной и субъективной стороны, необходимых и достаточных для возложения юридической ответственности. Он включает в себя субъекта правонарушения, объект правонарушения, объективную субъективную сторону правонарушения. Субъектом правонарушения может быть деликтоспособное (дееспособное) физическое лицо или организация. В уголовном праве таковым является только физическое лицо. Субъект правонарушения закреплен в гипотезе юридической нормы. Так, халатность может совершить только должностное лицо. Объектом правонарушения – то, на что оно направлено, т.е. те ценности и блага, которым правонарушением нанесен ущерб, - собственность, жизнь, здоровье граждан, общественный порядок и т.д. Объект (как и субъект) четко закреплен в правовой норме. Объективную сторону правонарушения характеризуют: внешне выраженное деяние, его общественно вредные последствия и необходимая причинная связь между ними. Как и иные элементы состава, объективная сторона достаточно четко закреплена в законе. Например, телесное повреждение может быть тяжким, легким. Каждое из них образует самостоятельный состав преступления, предусмотренного Уголовным кодексом. Элементами объективной стороны правонарушения являются: а) деяние (действие или бездействие); б) противоправность, т.е. противоречие его предписаниям правовых норм; в) вред, причиненный деянием, т.е. неблагоприятные и потому нежелательные последствия, наступающие в результате правонарушения (утрата здоровья, имущества, умаление чести и достоинства, уменьшение доходов государства и др.); г) причинная связь между деянием и наступившим вредом, т.е. такая связь между ними, в силу которой деяние с необходимостью порождает вред. Именно на выяснение причинной связи направлены действия, допустим, следователя, устанавливающего, предшествовало ли по времени то или иное поведение наступившему результату или нет; д) место, время, способ, обстановка совершения деяния. Субъективная сторона правонарушения сопряжена с понятием вины. Вина – это психическое отношение лица к совершенному им общественно-опасному деянию, предусмотренному нормативно-правовыми актами, и его общественно опасным последствиям. Элементами вины являются сознание и воля, которые образуют ее содержание. Значит, вина характеризуется двумя компонентами: интеллектуальным и волевым. Различные сочетания интеллектуального и волевого элементов, предусмотренные законом, образуют две формы вины – умысел и неосторожность. Делится вина на формы, а в пределах одной и той же формы – на виды. Уголовное законодательство рассматривает деление умысла на прямой и косвенный. Преступление признается совершенным с прямым умыслом, если лицо сознавало общественную опасность своих действий (бездействий), предвидело возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их наступления. Преступление признается совершенным с косвенным умыслом, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, не желало, но сознательно допускало эти последствия либо относилось к ним безразлично. Неосторожность – индивид предвидел наступление общественно опасных последствий, но надеялся на их предотвращение, либо не предвидел, но мог и должен был предвидеть. Деяния, совершенные по неосторожности, делятся в уголовном праве на совершенные по легкомыслию и по небрежности. Преступление признается совершенным по легкомыслию, если лицо предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение этих последствий. Преступление признается совершенным по небрежности, если лицо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия. В субъективную сторону правонарушения входят также мотив и цель совершенного деяния. Мотив – осознанные побудительные причины поступка, цель – результат, которого хочет достичь человек, совершающий правонарушение. Эти элементы сознания и представляют субъективную сторону правонарушения, дающую возможность охватить все психологические характеристики деяния. Именно субъективная сторона позволяет отличить правонарушение от казуса (случая). Казус – это факт, который возникает не в связи с волей и желанием лица. Казус – это всегда невиновное причинение вреда, хотя по некоторым формальным признакам случай сходен с правонарушением. Состав правонарушения является общим признаком для всех правонарушений, его наличие порождает юридическую ответственность.

*Виды правонарушений*: По характеру и степени общественной опасности: 1 Преступления – это наиболее тяжкий вид правонарушения, зафиксированный только в уголовном законодательстве и влекущий самую суровую ответственность – в виде наказания. 2 Проступки – это остальные правонарушения, именуемые в совокупности проступками, они делятся на виды, в зависимости от отраслевой принадлежности: а) Административные – под административным проступком понимается посягающее на государственный или общественный порядок, собственность, права и свободы граждан, на установленный порядок управления виновное (умышленное или неосторожное) действие или бездействие, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность (ст.10 КоАП РСФСР). б) Дисциплинарные – представляет собой противоправное и виновное неисполнение либо ненадлежащее исполнение работником своих трудовых обязанностей. в) Гражданско-правовые – противоправное деяние, направленное на нарушение имущественных или личных неимущественных прав других лиц. Основным юридическим фактом, порождающим гражданско-правовые отношения, выступают сделки (акты свободного волеизъявления лиц), а среди них чаще всего – договоры (двух- и многосторонние сделки). г) Процессуальные – выражаются в намеренном или неосторожном отходе от процедурных стандартов в области правоприменительной деятельности государства и особенно – в сфере правосудия. д) Экологические – состоят в виновном противоправном деянии, наносящем вред окружающей среде и здоровью людей. е) Другими разновидностями правовых проступков считаются международные, налоговые, финансовые и другие правонарушения.

**3. Юридическая ответственность за правонарушения и преступления.**

Вопросы, связанные с пониманием юридической ответственности, являются дискуссионными в теории права. Существует множество определений, и высказанные точки зрения иногда непросто сопоставить между собой. В широком (философском) значении понятие ответственности трактуется как отношение лица к обществу и государству, к другим лицам с точки зрения выполнения им определенных требований, осознания и правильного понимания гражданином своих обязанностей (долга) по отношению к обществу, государству и другим лицам. В узком или социально-юридическом значении юридической ответственностью называется применение к лицу, совершившему правонарушение, мер государственного принуждения, предусмотренной санкцией нарушенной нормы, в установленном для этого процессуальном порядке. Юридическая ответственность неразрывно связана с государством, нормами права, обязанностью и противоправным поведением граждан и их объединений. Государство издавая нормы права, определяет юридическую ответственность субъектов независимо от их воли и желания, она носит государственно-принудительный характер. Юридическая ответственность всегда связана с определенными лишениями, т.е. она сопровождается причинением виновному отрицательных последствий, ущемлением или ограничением его личных, имущественных и других интересов. Лишения являются естественной реакцией на вред, причиненный правонарушителем обществу и государству или отдельной личности. Исходя из такого понимания юридической ответственности, можно выделить следующие ее признаки: 1 Она всегда связана с государственным принуждением, которое может быть реальным, либо потенциальным. 2 Она наступает только за правонарушения, она не может быть применена за иные общественно вредные деяния. 3 Она всегда связана с наложением на субъекта дополнительных обязанностей или с ограничением его прав и свобод. Там, где государственное принуждение не связано с этим, юридической ответственности нет.

*Юридическая ответственность* – особое охранительное отношение, которое возникает между субъектом или иным уполномоченным субъектом с одной стороны, и правонарушителем, с другой и связано это охранительное отношение с претерпеванием нарушителем мер карательного характера за правонарушение.

Юридическая ответственность делится на виды в зависимости от целей, которые преследует то или иное наказание, установленное санкцией нарушенной нормы на: 1) *Карательную* – т.е. имеющую целью общую и частную превенцию правонарушений. Делится на отраслевые виды ответственности (в зависимости от отраслевой принадлежности): а) *Уголовная* – в отличие от других видов ответственности устанавливается только законом, полномочиями привлечения к уголовной ответственности обладает только суд. Наиболее суровый вид ответственности. Основной формой реализации уголовной ответственности является уголовное наказание в виде лишения свободы, исправительных работ, конфискации имущества и др. б) *Административная* – наступает за совершение административных проступков, предусмотренных КоАП, кроме того, эта ответственность может определятся указами Президента РФ, постановлениями правительства РФ, и нормативными актами субъектов федерации. Меры административного принуждения: предупреждение, штраф, административный арест и др. в) *Гражданско-правовая* – наступает за совершение гражданско-правового деликта, за нарушение договорных обязательств. Возложение этого вида ответственности осуществляется судебными и административными органами. Она основана на принципе полного возмещения ущерба, который причинен правонарушением. Истцом в этом случае выступает (наряду с органом) и лицом право которого нарушено в соответствии с ГПК. г) *Дисциплинарная* – возникает вследствие совершения дисциплинарных проступков. Привлекать к дисциплинарной ответственности может лицо, осуществляющее распорядительно-дисциплинарную власть над конкретным работником, возникает в следствие совершения дисциплинарных проступков. Специфика их противоправности заключается в том, что в данном случае нарушается не запретительная норма, а позитивное правило закрепляющее трудовые обязанности работника. Меры дисциплинарной ответственности: Замечания, выговор, строгий выговор, увольнение и др. в соответствии ТК. д) *Материальная* – основанием этого вида ответственности является нанесение ущерба во время работы предприятию, с которым работник находится в трудовых отношениях. Ряд авторов придерживается мнения, что данный вид ответственности надо обособить, т.е. выделить в отдельную, самостоятельную группу, поскольку материальная ответственность присуща всем отраслям права. 2 *Правовосстановительную* – т.е. направленную на устранение вреда, нанесенного правам и законным интересам участников правовых отношений. Содержание данного вида юридической ответственности заключается в восстановлении нарушенных прав или в принудительном исполнении невыполненной обязанности.

Основания юридической ответственности: 1. Обязательным основанием юридической ответственности является факт правонарушения – это фактическое основание. 2. Должна существовать юридическая норма, предусматривающая наказание за данное правонарушение – это юридическое основание. 3. Акт применения права, в соответствии, с которым за данное правонарушение конкретному субъекту применяется конкретное наказание. Основания юридической ответственности исследовались в тот момент истории, когда государство вмешивалось во все сферы общественной жизни, теперь же эти положения пересматриваются. Например, получило развитие частное право, субъекты сами устанавливают нормы и ответственность за их нарушение, т.е. теперь необходимы следующие основания: 1. Юридическое основание – договор. 2. Фактическое основание – факт совершения правонарушения. Акта применения права здесь не нужно. Еще может встречаться сочетание: юридическое основание – это юридическая норма + конкретизирующий ее договор.

Цели юридической ответственности – конкретное проявление общих целей права. В качестве таковых выступают закрепление, регулирование и охрана общественных отношений. Эти цели и обуславливают существование регулятивной и охранительной функций права. Поскольку юридическая ответственность «участвует» в реализации охранительной функции, то и ее цель в общей форме можно определить как *охрану существующего строя и общественного порядка.* Ответственность же, применяемая к конкретному правонарушителю, имеет (наряду с охраной общественных отношений) более узкую цель – *наказание виновного.* При этом государство, осуществляя меру государственного принуждения, преследует еще одну цель – *предупреждение совершения правонарушений впредь.* Кроме того, существуют и чисто правовые цели юридической ответственности, которые служат средством обеспечения нормального функционирования механизма правового регулирования путем обеспечения реализации субъектами правоотношений субъективных прав и юридических обязанностей, являются важнейшей гарантией законности.

Юридическая ответственность реализует несколько функций: 1. *Предупредительная* – юридическая ответственность, предполагая меры карательного плана, побуждает следовать предписаниям юридических норм. 2. *Карательная (репрессивная)* – посредством юридической ответственности общество в лице государства налагает на нарушителей ответственность и возлагает дополнительные юридические обязанности. 3. *Восстановительная* – с помощью юридической ответственности восстанавливаются нарушенные правонарушителем правовые отношения и правовые связи.

Принципы юридической ответственности: 1. *Законность* – суть законности состоит в требовании строгой и точной реализации правовых предписаний. Привлекать к юридической ответственности могут только компетентные органы в строго установленном законом порядке и не предусмотренных законом основаниях. 2. *Однократность применения наказания* – за одно противоправное деяние может быть назначено только одно наказание. 3. *Объективность наказания* – обеспечение состязательности судебного процесса, права обвиняемого на защиту, презумпция невиновности. 4. *Неотвратимость наказания* – важный фактор снижения уровня правонарушений. 5. *Своевременность наказания* – должна существовать исковая давность, наказывать надо своевременно, так как цель юридической ответственности – обеспечение общественного порядка, а несвоевременное наказание эту цель не выполняет. 6. *Целесообразность и гуманизм* – гуманизм должен проявляться в отношении раскаявшихся и т.п., а целесообразность в недопустимости освобождения от ответственности без законных оснований под предлогом политических, идеологических и иных не правовых мотивов. 7. *Ответственность только за вину* – ответственность может наступить только при наличии вины правонарушителя, которая означает осознание лицом недопустимости (противоправности) своего поведения и вызванных им результатов. 8. *Индивидуализация наказания* – ответственность за совершенное правонарушение виновный должен нести сам.

Существуют обстоятельства, исключающие противоправность деяния и юридическую ответственность, к ним относятся: 1. Такие социальные явления, как непреодолимая сила, необходимая оборона и крайняя необходимость. *Непреодолимая сила:* это обстоятельства, которые не зависят от воли и желания субъекта права преодолеть которые он не может, и они объективно становятся на пути исполнения им обязательств ведут его к правонарушению. Это стихийные бедствия (землетрясения, наводнения). Устраняет этот фактор юридическая ответственность в основном в гражданско-правовой сфере. Большой теоретической проблемой является такая ситуация, когда те или иные договорные обязательства не удается исполнить в силу изменения законодательства, например, специального постановления правительства. На этот случай в договорах должна делаться пометка в той или иной форме о возможном появлении непреодолимой силы, о страховании последствий подобной ситуации, о распределении риска. *Необходимая оборона:* это ситуация, когда подвергшийся нападению человек защищается и наносит нападающему вред предотвращающий продолжение нападения. В настоящее время значительно расширены пределы необходимой обороны. *Крайняя необходимость:* это очень расплывчатое оценочное понятие, которое раскрывается в зависимости от многих конкретных обстоятельств правонарушения. Это очень спорное общее понятие, т.к. в одинаковой ситуации «крайней необходимости» разные люди будут выходить из нее по разному. Например, в той же ситуации «крайней необходимости» один человек займется воровством, другой же будет искать иной выход. 2. Действие (бездействие) только тогда становится противоправным, когда порождает последствия, которые являются социально нежелательными, запрещенными правом. 3. Казус (случай) исключает наличие правонарушения. *Казус* – это факт, который возникает не в связи с волей и желанием лица. Казус – это всегда невиновное причинение вреда, хотя по некоторым формальным признакам случай сходен с правонарушением. 4. Важное значение имеет возраст. Субъектом правонарушения может быть только лицо, достигшее 16 лет. По некоторым преступлениям – 14 лет, для субъекта административного правонарушения – 16 лет, в деликтах возраст деликтоспособности начинается в некоторых правонарушениях с 15 лет, а как правило, с гражданского совершеннолетия. 5. Без вины, т.е. без субъективной стороны, тоже не может быть правонарушения. Только единство объективной и субъективной сторон свидетельствует о наличии правонарушения. И в субъективной стороне правонарушения может иметь место казус, когда имеет место невиновное причинение вреда, не в связи с волей и желанием субъекта права. 6. При отсутствии вины (субъективной стороны) признание какого либо действия (бездействия) правонарушением является неправильным, в уголовном праве это называется «объективное вменение» (субъект не только не хотел, но и не мог и не должен был предвидеть наступления вредных последствий от своего действия (бездействия), а его в наступлении этих последствий обвиняют – это произвол и называется «объективное вменение»). Например, в 30-е годы обвинения типа «вредитель», «враг народа» - обвинения без всяких на то оснований.

**4. Основные правонарушения и юридическая ответственность за правонарушения.**

В зависимости от степени общественной опасности правонарушения подразделяются прежде всего на преступления и проступки.

Преступления относятся к категории особо опасных и вредных для общества, они предусмотрены Уголовным кодексом, посягают на наиболее значимые объекты, за их совершение применяются наиболее строгие санкции (лишение свободы, смертная казнь, пожизненное заключение). Именно с преступностью как явлением государство ведет развернутую и последовательную борьбу, стараясь сократить ее, свести к минимуму, т.к. избавиться от нее практически невозможно. Преступность всегда существовала и существует во всех странах мира с незапамятных времен.

Законодатель, решая вопрос, отнести ли деяние к категории преступлений, руководствуется следующими критериями:

а) значимость общественного отношения, ставшего объектом посягательства (жизнь, здоровье, честь, достоинство личности, собственность, государственная безопасность, порядок управления обществом, основные права и свободы граждан и др.);

б) размер причиненного ущерба. Так, если в результате дорожно0транспортного происшествия имеется имущественный ущерб, но нет причинения вреда жизни, здоровью людей, то деяние не будет считаться преступлением;

в) способ, место и время совершения противоправного деяния;

г) личность правонарушителя.

Надо сказать, что границы, разделяющие уголовно наказуемые деяния и проступки, условны, подвижны, они могут меняться вместе с изменениями условий.

Проступок – это также вид правонарушения, отличающийся от преступления тем, что действие (бездействие), образующее проступок, общественно вредно, но не признается законом общественно опасным.

Проступки менее опасны по своему характеру и последствиям, чем преступления. Они совершаются не в уголовно-правовой сфере и не преступниками, а обычными гражданами в различных областях (экономической, хозяйственной, административной, культурной, семейной, производственной деятельности и т.д.). Влекут за собой они не наказания, а взыскания.

Различают следующие виды проступков:

1) гражданские;

Под гражданскими проступками (деликтами) понимается причинение неправомерными действиями вреда личности или имуществу гражданина, а также организации; неисполнение договорных обязательств, нарушение прав собственника, заключение противозаконной сделки и т.д. Санкции за такого рода правонарушения бывают следующие:

а) возмещение морального или материального вреда;

б) восстановление нарушенного права;

в) исполнение лежащей на субъекте обязанности;

г) принудительное взыскание долга;

д) другие формы ответственности.

2) административные;

Под административными проступками понимается нарушение норм административного права, охраняющих установленный в обществе правопорядок, систему управления, экологические объекты, памятники истории и культуры, санитарно-гигиенические требования, правила противопожарной безопасности, эксплуатации транспорта и т.д. Типичные взыскания – штраф, лишение водительских прав, арест на пятнадцать суток (за мелкое хулиганство), исправительные работы до двух месяцев, запрет на охоту и др.

3) дисциплинарные;

Дисциплинарные проступки связаны с нарушениями производственной, служебной, воинской, учебной, финансовой дисциплины, внутреннего трудового распорядка различных организаций, учреждений, предприятий, других государственный структур. Основные взыскания – выговор, замечание, понижение в должности, лишение премии, увольнение.

4) материальные;

Материальные правонарушения (проступки) – это причинение рабочими и служащими материального ущерба своим предприятиям, учреждениям, организациям. Применяются главным образом правовосстановительные санкции – удержание части зарплаты, обязанность загладить вред, возместить стоимость испорченной вещи и т.д.

5) процессуальные.

Процессуальные проступки – это, например, неявка в суд, к следователю на допрос, отказ добровольно выдать вещественное доказательство и т.д. Санкция – принудительный привод по повестке к заинтересованному должностному лицу или органу.

**5. Понятие об уголовной, административной, гражданско-правовой, дисциплинарной и материальной ответственности.**

*Уголовная ответственность*, наряду с гражданско-правовой, административно-правовой и дисциплинарной, является одним из видов юридической ответственности. Но и юридическая ответственность далеко не единственный вид ответственности, возникающей между людьми. Право, как известно, является лишь одним из регуляторов общественных отношений. Кроме него данные отношения регулируют также и нормы морали, религии, корпоративные нормы (нормы общественных организаций), обычаи, традиции и т.д. Следовательно, кроме юридической ответственности, существует ответственность моральная, религиозная, корпоративная и т.д. Все эти виды ответственности в целом составляют понятие социальной ответственности. Проблемы же социальной ответственности в целом изучаются не только и не столько юридической наукой, сколько философией и социологией. Следовательно, уголовная ответственность, как разновидность ответственности юридической и социальной, есть еще и категория философская и социологическая.

Практически любое правонарушение, а тем более преступление вызывает определенную реакцию (ответ) со стороны государства и общества.

Уголовная ответственность рассматривается в позитивном или **перспективном аспекте**, где ответственность понимается как чувство, внутренний стимул к надлежащему поведению. Кроме нее существует и **ретроспективная** ответственность, т.е. обязанность человека отвечать за совершенное им в прошлом деяние.

Следует отметить, что юридическая, а в частности, уголовная ответственность чаще всего рассматривается в ретроспективном смысле как обязанность нести ответственность за уже совершенное человеком правонарушение, однако уголовная ответственность, будучи категорией не только юридической, но и философской, не может не рассматриваться в двух известных философских аспектах. При этом, содержанием уголовной ответственности следует считать единство двух форм ее реализации. С одной стороны – это законопослушное поведение лица к требованиям, закрепленным в уголовном законе, а с другой – возможность принудительного воздействия со стороны общества и государства на лицо, нарушившее эти требования.

Таким образом, следует представлять себе уголовную ответственность в обще социальном, философском понимании.

Ответственность, в том числе и уголовная, является собой двустороннее отношение:

- Лица, совершившего преступление

- Государства в лице соответствующих органов.

УК РФ не содержит понятие уголовной ответственности. В теории по данному вопросу ведется оживленная дискуссия.

В теории уголовного права даются различные определения уголовной ответственности:

1. Уголовная ответственность есть следствие совершения преступления, и возникает она только с момента осуждения лица судом и вынесения обвинительного приговора (Ю.М. Ткачевский, В.Г. Смирнов, А.В. Кладков и др.).

2. Уголовная ответственность – это обязанность лица, совершившего преступление, претерпеть меры государственного принуждения. Такая обязанность возникает уже с самого момента совершения преступления (М.Д. Шаргородский, М.П. Карпушин и В.И. Курляндский).

3. Уголовная ответственность – это обязанность лица, совершившего преступление, подвергнуться мерам уголовно-процессуального воздействия, а затем и понести наказание, назначенное судом. Такая обязанность возникает с момента привлечения лица в качестве обвиняемого в уголовном процессе в порядке, предусмотренном УПК РФ. (Я.М. Брайнин).

4. Уголовная ответственность – это порицание (осуждение) лица за совершенное им преступление (Прохоров В.С., Ретюнских И.С., Санталов А.И.).

5. Уголовную ответственность следует определять как уголовное правоотношение (Фролов Е.А.) либо как совокупность уголовного и других правоотношений (Стручков Н.А.).

6. Уголовная ответственность есть реализация норм уголовного закона, прав и обязанностей, образовавшихся вследствие возникновения уголовных правоотношений (Загородников Н.И., Келина С.Г.).

Безусловно, приведенные мнения имеют право на существование. Попытка определить, какая же из указанных точек зрения наиболее правильная, невозможна без рассмотрения вопроса об уголовно-правовых и уголовно-процессуальных отношениях.

Видами уголовной ответственности (формами ее реализации) являются:

**Осуждение без назначения наказания. Содержание данного вида составляет только осуждение лица (на основании оценки содеянного им как преступления).**

**Осуждение с назначением предусмотренного санкцией нормы УК наказания или иных мер уголовно-правового характера. Содержание данного вида составляет и осуждение, и меры уголовно-правового характера.**

**Таким образом, уголовная ответственность – это реализуемый в рамках уголовного правоотношения, способ государственного воздействия на лицо, совершившее преступление, в соответствии с которым для него наступают неблагоприятные последствия, предусмотренные уголовным законом.**

Признаки уголовной ответственности:

**- Государственное осуждение**

**- Государственное принуждение**

**- Неблагоприятные последствия для преступника**

**- Особая правовая форма реализации**

**Наказание составляет основное содержание уголовной ответственности. Понятие уголовной ответственности шире, чем понятие наказания. В разделе 4 Общей части (Освобождение от уголовной ответственности и от наказания), где нормы, предусмотренные ст.ст. 75-78 УК «Освобождение от уголовной ответственности», объединяются в главу 11, а нормы, предусмотренные ст.ст. 79-83 УК «Освобождение от уголовного наказания» в главе12.**

*Административная ответственность* наряду с уголовной, гражданской и дисциплинарной является одним из видов юридической ответственности, устанавливаемой государством путем издания правовых норм, определяющих основания ответственности, меры, которые могут применяться к нарушителям, порядок рассмотрения дел о правонарушениях и исполнения этих мер.

В теории права юридическая ответственность понимается как реализация правовой санкции в случае правонарушения, применение к правонарушителю наказания, поскольку оно есть и в выговоре за нарушение трудовой дисциплины, и в административном штрафе, и в гражданско-правовой неустойке.

При наличии юридического факта – административного правонарушения – включается механизм санкций правовой нормы, и санкция из потенциальной возможности применения наказания преобразуется в действительное наказание, т.е. в административное наказание. То есть административное правонарушение является основанием административной ответственности. Административное право. Под ред. Ю.М. Козлова, Л.Л. Попова. – М., 1999. с.335.

Несмотря на то, что в КоАП РФ есть глава носящая название «Административное правонарушение и административная ответственность», легального определения административной ответственности кодекс не содержит. В комментариях к КоАП РФ, рассуждая об определении административной ответственности, отмечают следующее: «… анализ статей гл.1 Кодекса позволяет сделать вывод, что законодатель под административной ответственностью понимает назначение судьями, уполномоченными органами и должностными лицами предусмотренного КоАП наказания за административное правонарушение» Комментарий к Кодексу Российской Федерации об административных правонарушениях /Под ред. Ю.М. Козлова. – М.: - 2002.

Административную ответственность характеризует некоторые признаки, общие для всех видов юридической ответственности.

Во-первых, она представляет собой государственное принуждение, поскольку реализация властных полномочий осуществляется через органы государственной власти и органы местного самоуправления.

Во-вторых, это правовое принуждение, подчиняющееся общим принципам законности и справедливости права. Административная ответственность применяется на основе правовой регламентации ее объема и пределов, нормативного установления оснований, содержания и процессуальных форм реализации конкретных административных наказаний. Нормы, регулирующие составные элементы административной ответственности, в совокупности представляют собой самостоятельный институт административного права.

В-третьих, она влечет за собой наступление неблагоприятных последствий для правонарушителей. По своему содержанию меры административной ответственности выражаются в предусмотренных КоАП лишении или ограничении прав и свобод нарушителей, поскольку иным образом оказать принудительное воздействие на этих лиц невозможно. Неблагоприятные последствия для правонарушителя могут наступать в виде ограничений морального (предупреждение), материального (штраф, конфискация, возмездное изъятие) или физического характера (административный арест).

В-четвертых, в мерах административной ответственности содержится итоговая правовая оценка деяния и нарушителя от имени государства. Именно административное наказание представляет собой «окончательную, последнюю инстанцию» в борьбе с правонарушениями, т.е. решение вопроса по существу, и виновный в соответствии с характером деяния подвергается административному наказанию.

Данный признак юридической ответственности вообще и административной ответственности в частности наиболее ярко выражает ее специфику, а именно: осуждение виновного поведения от имени государства, государственное порицание правонарушителя.

В-пятых, юридическая ответственность всегда рассматривалась в качестве результата правонарушения, т.е. это ретроспективная, или негативная, ответственность в отличие от так называемой положительной (позитивной) ответственности, которая понимается как ответственность за порученное дело, за выполнение поставленной задачи, когда она совпадает с понятием правовой обязанности или долга. Административное право. Под ред. Ю.М. Козлова, Л.Л. Попова. – М., 1999.С.336.

Как самостоятельному виду юридической ответственности административной ответственности присущи свои особенности. Они следующие:

1) административные наказания налагаются широким кругом уполномоченных органов и должностных лиц;

2) административные наказания налагаются не в порядке подчиненности по службе;

3) факт наложения административного наказания не влечет судимости или увольнения с работы (но имеет иные юридические последствия);

4) законодательством предусмотрен упрощенный порядок наложения административных наказаний;

5) порядок привлечения к административной ответственности регламентируется нормами административного права. Солдатов А.П. Административное право РФ. Ростов н/Д., 2006. С.138.

Также особенность административной ответственности состоит в том, что исключительно широк правовой аспект регулируемых общественных отношений. Административное принуждение и административная ответственность предназначены для защиты личности, охраны прав и свобод человека и гражданина, санитарно-эпидемиологического благополучия населения, защиты общественной нравственности, охраны окружающей среды, установленного порядка и общественной безопасности, собственности, защиты законных экономических интересов физических и юридических лиц, общества и государства от административных правонарушений.

С другой стороны, административная ответственность применяется за нарушение не каждой нормы административного права, а тех из них, которые содержат указание на административную ответственность.

Административная ответственность используется как важное средство правоохраны, борьбы с особым видом нарушений – административными правонарушениями, которые хотя и не так опасны, но встречаются гораздо чаще, чем преступления. Их опасность заключается не только в характере самих противоправных действий или бездействия, но и в значительной распространенности, их «массовости», охватывающей многие миллионы административных правонарушений.

По своей сущности административная ответственность представляет собой воздействие, оказываемое полномочным органом государства, на лицо, совершившее административное правонарушение. Цель этого воздействия состоит в воспитании виновного, а также в предупреждении совершения в дальнейшем административных правонарушений как лицами, привлеченными к административной ответственности, так и другими гражданами.

В установлении административной ответственности имеется одна существенная особенность, не известная другим видам юридической ответственности. Состоит эта особенность в том, что участие в установлении административной ответственности по некоторым видам правонарушений принимают местные представительные и исполнительные органы государственной власти и управления.

Административная ответственность отличается своим субъектным составом. Субъектами этого вида ответственности являются как физические лица, так и юридические лица – предприятия, организации, учреждения. Алехин А.П., Кармолицкий А.Л., Козлов Ю.М. Административное право. – М., 1998.С.290.

Новой, определяющей принципиальные положения, касающиеся юридических лиц как субъектов административной ответственности, является ст.2.10. КоАП РФ. В ней говорится, что юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, определенных статьями раздела II данного Кодекса или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях. В случае, если в статьях разделов I, III, IV, V КоАП РФ не указано, что установленные данными статьями нормы применяются только к физическому лицу или только к юридическому лицу, данные нормы в ранней мере действуют в отношении и физического, и юридического лица, за исключением случаев, если по смыслу данные нормы относятся и могут быть применены только к физическому лицу.

В ст.2.1. КоАП РФ разделяется ответственность юридического и физического лица за одно и тоже правонарушение, если законом предусмотрены санкции за аналогичный состав правонарушения, применяемые одновременно к физическому и юридическому лицу. Равным образом, привлечение к административной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности юридическое лицо. Комментарий к кодексу РФ об административных правонарушениях. Под ред. И.И. Веремеенко, Н.Г. Салищева, Е.Н. Сидоренко, А.Ю. Якимова. – М., 2003.С.25.

Еще одно немаловажное отличие административной ответственности от других видов юридической ответственности состоит в том, что поскольку некоторые административные правонарушения граничат с преступлениями, важно учитывать те указанные в законодательстве критерии, с помощью которых их можно отличить друг от друга.

Таким критерием часто является наличие или отсутствие тяжких последствий. Например, если нарушение транспортных правил повлекло гибель людей или иные тяжкие последствия, оно рассматривается как преступление, а если тяжких последствий нет, то, как административное правонарушение. Критерием может быть размер ущерба, причиненного правонарушением.

Основная особенность административной ответственности состоит в том, что ее основанием является административное правонарушение, а мерами – административные наказания.

При малозначительности совершенного административного правонарушения судья, орган, должностное лицо, уполномоченные решить дело об административном нарушении, могут освободить лицо, совершившее административное правонарушение, от административной ответственности и ограничится устным замечанием (ст.2.9. КоАП РФ). Установление в законе такой меры наказания как устное замечание, дает возможность говорить о неотвратимости реагирования на каждое правонарушение, в том числе и малозначительное. Комментарий к кодексу РФ об административных правонарушениях. Под ред. И.И. Веремеенко, Н.Г. Салищева, Е.Н. Сидоренко, А.Ю. Якимова. – М., 2003.С.26.

Как разновидность юридической ответственности *ответственность в гражданском праве* имеет особенности, обусловленные спецификой самого гражданского права.

Поскольку гражданское право главным образом регулирует имущественные отношения, то и гражданско-правовая ответственность имеет имущественное содержание, а ее меры (гражданско-правовые санкции) носят имущественный характер. Тем самым эта гражданско-правовая категория выполняет функцию имущественного (экономического) воздействия на правонарушителя и становится одним из методов экономического регулирования общественных отношений. Следовательно, гражданско-правовая ответственность состоит в применении к правонарушителю мер имущественного характера.

Это дает основание иногда не вполне точно называть гражданско-правовую ответственность экономической. В некоторых юридических работах понятию «экономическая ответственность» пытались также придать особый смысл как самостоятельной разновидности административно-правовой (публично-правовой) ответственности организаций («хозорганов»), имеющей имущественное содержание или влекущей для них неблагоприятные последствия (штрафы, взимаемые в доход государства (бюджета), принудительная корректировка отчетных данных путем исключения из них определенных сведений о выполнении заданий, уменьшение бюджетного финансирования и т.п.). Такой подход, характерный для представителей концепции «хозяйственного права» и некоторых их современных последователей, теряет смысл в условиях рыночной экономики.

Но не всякую меру государственно-принудительного воздействия, имеющую имущественное содержание, можно рассматривать как меру гражданско-правовой ответственности. При ином подходе границы юридической ответственности безосновательно расширяются, а стимулы к надлежащему поведению столь же безосновательно теряются. Так, реституция как последствие признания сделки недействительной или понуждение к исполнению заключенного договора не могут считаться мерами имущественной ответственности, поскольку по общему правилу не влекут никаких неблагоприятных имущественных последствий для правонарушителей. А вот требование о возмещении всех причиненных нарушением договора убытков или взыскание предусмотренного договором штрафа, влекущие возложение на правонарушителя дополнительных в сравнении с вытекающими из договора расходов, безусловно, являются мерами ответственности. Поэтому применение гражданско-правовых санкций (мер ответственности) всегда влечет возложение на правонарушителя всех неблагоприятных, невыгодных имущественных последствий его поведения.

Гражданское право регулирует отношения равноправных и независимых товаровладельцев, в которых нарушение обязанностей одним участником всегда влечет за собой нарушение прав другого участника. Такая взаимная связанность участников гражданского оборота имеет следствием то положение, что ответственность в гражданском праве является ответственностью одного контрагента перед другим, ответственностью нарушителя перед потерпевшим. Поэтому имущественные санкции, возлагаемые на правонарушителя, здесь взыскиваются в пользу потерпевшей стороны. Это отличает меры гражданской ответственности от имущественных по характеру мер ответственности, используемых в отраслях публичного права (например, в уголовном или административном праве), где они взыскиваются в доход казны (публичной власти). Весьма немногие предусмотренные гражданским законом случаи взыскания имущественных санкций в доход государства (в частности, ст.169 ГК) связаны с особо злостным нарушением публичных интересов и представляют собой исключение, не характерное для гражданско-правового (частноправового) регулирования.

Регулируемые гражданским правом товарно-денежные отношения носят эквивалентно-возмездный характер. В связи с этим и гражданско-правовая ответственность направлена на эквивалентное возмещение потерпевшему причиненного вреда или убытков, а ее применении имеет целью восстановление имущественной сферы потерпевшего от правонарушения, но не его неосновательное обогащение. Отсюда компенсационная природа гражданско-правовой ответственности, размер которой должен в принципе соответствовать размеру понесенных потерпевшим убытков, но не превышать его. Из этого общего правила имеются отдельные исключения, связанные с возможностью увеличения размера ответственности (например, при защите прав граждан-потребителей или при возмещении внедоговорного вреда в соответствии с абз.3 п.1 ст.1064 ГК) либо его ограничения (прямо установленные законом на основании правила п.1 ст.400 ГК), например при определении размера ответственности транспортных организаций в договоре перевозки). Они объясняются стимулирующей направленностью гражданско-правового регулирования, которое, по общему правилу регламентируя нормальные экономические отношения, призвано, прежде всего, побуждать участников имущественного оборота к добросовестному выполнению своих обязанностей.

В сферу гражданского права включены и определенные неимущественные отношения. Правонарушения в этой области также могут влечь неблагоприятные имущественные последствия. Например, неправомерное использование объекта авторского или изобретательского (патентного) права приводит к появлению убытков у правообладателей, а распространение о лице порочащих его сведений может затруднить его трудоустройство или предпринимательскую деятельность. Наряду с этим гражданское право предусматривает случаи имущественного возмещения морального вреда, в том числе за причиненные гражданам определенными правонарушениями физические и нравственные страдания (ст.151, 1099-1101 ГК), которые тоже являются мерами гражданско-правовой ответственности.

Из сказанного следует, что гражданско-правовая ответственность – одна из форм государственного принуждения, состоящая во взыскании судом с правонарушителя в пользу потерпевшего имущественных санкций, перелагающих на правонарушителя невыгодные имущественные последствия его поведения и направленных на восстановление нарушенной имущественной сферы потерпевшего.

Основной, главной функцией гражданско-правовой ответственности является ее компенсаторно-восстановительная функция. Она отражает соразмерность применяемых мер ответственности и вызванных правонарушителем убытков, а также направленность взыскания на компенсацию имущественных потерь потерпевшего от правонарушителя. Наряду с этим гражданско-правовая ответственность выполняет также стимулирующую (организационную) функцию, поскольку побуждает участников гражданских правоотношений к надлежащему поведению. Способствуя предотвращению возможных в будущем правонарушений, гражданская ответственность выполняет и предупредительно-воспитательную (превентивную) функцию (см., например, п.2 ст.1065 ГК). Разумеется, она, как и всякая юридическая ответственность, осуществляет штрафную (наказательную) функцию в отношении правонарушителей.

Мерами гражданско-правовой ответственности являются гражданско-правовые санкции – предусмотренные законом имущественные меры государственно-принудительного характера, применяемые судом к правонарушителю с целью компенсации имущественных потерь потерпевшего и возлагающие на правонарушителя неблагоприятные имущественные последствия правонарушения. Большинство гражданско-правовых санкций являются компенсационными, имея целью возмещение потерпевшей от правонарушения стороне понесенных ею имущественных потерь. Примером таких санкций служат убытки (п.2 ст.15 ГК). Гражданскому праву известны и штрафные санкции, которые взыскиваются с правонарушителя в пользу потерпевшего независимо от понесенных убытков, например штрафы или пени за просрочку исполнения по договору. Как редкое исключение в гражданском праве используются конфискационные санкции, заключающиеся в безвозмездном изъятии определенного имущества правонарушителя в доход государства (ст.169 ГК).

Следует подчеркнуть, что гражданско-правовая ответственность является институтом Общей части гражданского права, распространяющим свое действие по общему правилу на все виды гражданских правоотношений. Она отнюдь не сводится к ответственности за нарушение обязательств, как это по традиции устанавливается гражданским законодательством, и в большинстве случаев автоматически воспроизводится следующей за ним учебной литературой.

Меры гражданско-правовой ответственности предусмотрены и в общих положениях ГК (например, в виде отказа в охране прав в случаях злоупотребления ими (п.1 и 2 ст.10 ГК), ограничения дееспособности гражданина в соответствии с правилами п.1 ст.30 ГК, ответственности органов и учредителей юридического лица в соответствии с п.3 ст.53 и п.3 ст.56 ГК, ответственности правопреемников юридического лица в соответствии с п.3 ст.60 ГК и т.д.), и в разделе о вещных правах (например, в виде правил о последствиях самовольной постройки, предусмотренных п.2 ст.222 ГК), и в нормах авторского и патентного права.

Традиционное отсутствие обобщающих правил об ответственности в гражданском законодательстве не может считаться безусловным доводом в пользу отсутствия такого института в гражданском праве (не говоря уже о гражданском праве как науке и учебной дисциплине). Напротив, такое положение свидетельствует о недостатках системы действующего законодательства, не учитывающей давно сложившихся в гражданском праве реалий. Не случайно даже законодатель, оставшийся на традиционных позициях, вынужден был поместить правила об убытках (как мере ответственности) в общие правила гражданского права, а не в Общую часть обязательственного права, как было в ранее действовавшем законе.

*Дисциплинарная ответственность* работников является одним из видов юридической ответственности, которая предусмотрена законодательством за неправомерное поведение. Дисциплинарная ответственность представляет собой обязанность работника понести наказание, предусмотренное нормами трудового права, за противоправное неисполнение своих трудовых обязанностей.

Основанием для привлечения к дисциплинарной ответственности служит дисциплинарный проступок. Дисциплинарным проступком называется неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей. Дисциплинарный проступок обладает совокупностью признаков, имеет субъект, субъективную сторону, объективную сторону, объект. Субъектом дисциплинарного проступка может быть только гражданин, состоящий в трудовых отношениях с конкретным работодателем и нарушающий трудовую дисциплину. Субъективной стороной является вина работника (в форме умысла или неосторожности). Объективная сторона дисциплинарного проступка – вредные последствия и причинная связь между ними и действием (бездействием) правонарушителя. Объектом дисциплинарного проступка является внутренний трудовой распорядок организации.

Законодательством о труде закреплены следующие дисциплинарные взыскания: замечание, выговор, увольнение по соответствующим основаниям (ст.192 ТК РФ). Перечень дисциплинарных взысканий является исчерпывающим, поэтому в правилах внутреннего трудового распорядка не могут быть прописаны иные меры дисциплинарных взысканий. Законодательством о специальной дисциплинарной ответственности, а также уставами и положениями о дисциплине могут быть предусмотрены для отдельных категорий работников и иные дисциплинарные взыскания. Принятие нормативных правовых актов, регламентирующих виды дисциплинарных взысканий и порядок их применения, отнесено к ведению федеральных органов государственной власти (ст.6 ТК РФ). В этой связи не допускается применение взыскания, не предусмотренного федеральным трудовым законодательством.

Порядок применения дисциплинарных взысканий, установленный ст.193 ТК РФ, обязателен для всех работодателей.

Право налагать на работника дисциплинарное взыскание принадлежит работодателю. От его имени может выступать руководитель организации. Иные лица обладают такой возможностью, если это предусмотрено в уставе организации либо они специально уполномочены работодателем. Дисциплинарные взыскания в виде увольнения могут налагаться лишь теми лицами, которым предоставлено право приема на работу и увольнения.

До применения дисциплинарного взыскания работодатель должен затребовать от работника объяснение в письменной форме. В случае отказа работника дать объяснение составляется соответствующий акт. Отказ работника дать объяснение не освобождает виновного от привлечения к дисциплинарной ответственности. Работодатель при наложении дисциплинарного взыскания обязан учитывать тяжесть совершенного проступка, предшествующую работу, поведение работника, обстоятельства, при которых был совершен проступок. Не обязательно применять меры взыскания в той последовательности, в какой они расположены в ст.192 ТК РФ.

Закон допускает применение такого дисциплинарного взыскания, как увольнение по соответствующим основаниям. Трудовой кодекс РФ в отличие от КЗоТ не перечисляет эти основания; в этом видится его недостаток, потому что данный пробел может вызвать трудности в правоприменительной практике. Пленум Верховного Суда РФ от 17 марта 2004г. «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации» разъяснил, что увольнение работников по основаниям, предусмотренным п.5-10 ст.81 ТК РФ, является мерой дисциплинарного взыскания. Поэтому увольнение за неоднократное неисполнение без уважительных причин трудовых обязанностей; за однократное грубое нарушение работником трудовых обязанностей; за совершение виновных действий, дающих основание для утраты доверия; за совершение аморального проступка; за принятие необоснованного решения руководителем организации, его заместителями и главным бухгалтером, повлекшего за собой нарушение сохранности, неправомерное использование или иной ущерб имуществу организации; за однократное грубое нарушение руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями своих трудовых обязанностей возможно с соблюдением всех правил применения дисциплинарных взысканий.

Привлекая к дисциплинарной ответственности работника, работодатель должен соблюдать сроки применения дисциплинарного взыскания. Оно применяется не позднее одного месяца обнаружения проступка, не считая времени болезни работника, пребывания его в отпуске (ежегодном, учебном), а также времени, необходимого для учета мнения представительного органа работников. Не применяются во внимание отсутствие на работе по другим причинам, в том числе использование отгулов. Днем обнаружения проступка считается день, когда лицу, которому по службе подчинен работник, стало известно о совершении проступка, независимо от того, наделено ли это лицо правом наложения дисциплинарных взысканий. В случае применения работодателем дисциплинарного взыскания в виде увольнения по подп. «г» п.6 ст.81 ТК РФ месячный срок исчисляется со дня вступления в законную силу приговора суда, которым установлена вина работника в совершении по месту работы хищения чужого имущества либо постановления органа, уполномоченного на применение административных взысканий.

Дисциплинарное взыскание не может быть применено позднее шести месяцев со дня совершения проступка, а по результатам ревизии, проверки финансово-хозяйственной деятельности или аудиторской проверки – позднее двух лет со дня его совершения. В эти сроки не включается время производства по уголовному делу.

Работодатель вправе применить дисциплинарное взыскание к работнику и в том случае, если до совершения дисциплинарного проступка он подал заявление об увольнении по собственному желанию, поскольку трудовые отношения прекращаются лишь по истечении срока предупреждения об увольнении.

За каждый дисциплинарный проступок может быть применено только одно дисциплинарное взыскание. Это правило не распространяется на случаи длящихся дисциплинарных проступков, когда, несмотря на наложенное взыскание, работник продолжает нарушать трудовую дисциплину. В этом случае допустимо применение к работнику нового дисциплинарного взыскания, в том числе и увольнения. От дисциплинарных взысканий следует отличать меры правового воздействия со стороны работодателя, такие как отказ в предоставлении льготной путевки в дом отдыха, лишение премии.

Дисциплинарное взыскание налагается приказом (распоряжением), который доводится до работника под расписку в течение трех рабочих дней со дня его издания. В случае отказа работника подписать указанный приказ (распоряжение) составляется соответствующий акт.

Дисциплинарное взыскание может быть обжаловано работником в государственную инспекцию труда или органы по рассмотрению трудовых споров (комиссию по трудовым спорам, суд). Работник может обратиться в комиссию по трудовым спорам в трехмесячный срок со дня, когда узнал или должен был узнать о нарушении своего права (ст.386 ТК РФ). За разрешением индивидуального трудового спора работник имеет право обратиться в суд в течение трех месяцев со дня, когда узнал или должен был узнать о нарушении своего права, а по спорам об увольнении 0 в течение одного месяца со дня вручения ему копии приказа об увольнении либо со дня выдачи трудовой книжки (ст.392 ТК РФ). Например, трехмесячный срок для обжалования дисциплинарного взыскания, наложенного 7 февраля 2002г., истекает 8 мая 2002г., он начинает исчисляться на следующий после наложения дисциплинарного взыскания день, т.е. с 8 февраля 2002г., а истекает ровно через три месяца, т.е. 8 мая 2002г. Колобова С.В. Трудовое право России: Учебное пособие для вузов. – ЗАО Юстицинформ, 2005г. С.256.

Работодатель при применении к работнику дисциплинарного взыскания должен соблюдать общие принципы юридической, а следовательно, и дисциплинарной ответственности, такие как справедливость, равенство, соразмерность, законность, вина, гуманизм. Поэтому Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 17 марта 2004г. «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации» сделал обоснованный вывод, что при рассмотрении дел об оспаривании дисциплинарного взыскания или о восстановлении на работе работодателю необходимо представить доказательства, свидетельствующие не только о совершении работником дисциплинарного проступка, но и что при наложении взыскания учитывались тяжесть этого проступка, обстоятельства, при которых он был совершен, предшествующие поведение работника и его отношение к труду. Если при рассмотрении дела о восстановлении на работе суд придет к выводу, что проступок действительно имел место, но увольнение произведено без учета вышеуказанных обстоятельств, иск может быть удовлетворен. Однако в указанном случае суд не вправе заменить увольнение другой мерой взыскания, поскольку в соответствии со ст.192 ТК РФ наложение на работника дисциплинарного взыскания является компетенцией работодателя.

Дисциплинарное взыскание действует один год. Если в течение года со дня применения дисциплинарного взыскания работник не будет подвергнут дисциплинарному взысканию, он считается не имеющим дисциплинарного взыскания. Работодатель вправе до истечения года снять дисциплинарное взыскание с работника по собственной инициативе, по просьбе самого работника или ходатайству его непосредственного руководителя, представительного органа работников. Сведения о дисциплинарных взысканиях не заносятся в трудовую книжку. Исключение составляют случаи, когда дисциплинарным взысканием является увольнение.

*Материальная ответственность* по трудовому праву – это обязанность возмещения виновной стороной трудового договора нанесенного вреда (ущерба) другой стороне. В зависимости от того, кто кому нанес вред, различается: материальная ответственность работника за ущерб, причиненный производству его виновными действиями или бездействием, и материальная ответственность работодателя за вред, причиненный работнику трудовым увечьем иным повреждением здоровья, а также нарушением его права на труд.

Трудовой кодекс предусматривает (ст.232), что трудовым договором или заключаемыми в письменной форме соглашениями, прилагаемыми к нему, может конкретизироваться материальная ответственность сторон этого договора. Эта договорная ответственность работодателя перед работником не может быть ниже, а работника перед работодателем – выше, чем это предусмотрено Кодексом и иными федеральными законами. Так и в Трудовом кодексе стороны могут сделать оговорку, что при немедленном увольнении работника досрочно без его вины работодатель выплачивает ему шестимесячный средний заработок и др.

Введение Трудовым кодексом новой указанной договором материальной ответственности сторон трудового договора на практике будет применяться самыми разноречивыми способами, если не дать соответствующего разъяснения по этому вопросу. Например, надо пояснить, со всеми ли работниками можно заключать такое соглашение, заменяет ли оно договор материально ответственного лица, каково возможно содержание такого дополнительного соглашения о конкретизации материальной ответственности и др. И это разъяснение должен сделать законодатель. Особенно оно необходимо для работника, так как работодатель свои обязанности в нем предварительно всегда со своим юристом уточнит, что не может сделать гражданин при приеме его, т.е. при заключении трудового договора.

По трудовому праву материальная ответственность и работника, и работодателя является одним из видов юридической ответственности как санкция за трудовое правонарушение. Она отличается от материальной ответственности по гражданскому праву субъектами ответственности, ее условиями, а также размерами возмещения работником ущерба, которые в большинстве случаев возможны лишь в пределах среднемесячного его заработка.

Значение материальной ответственности работника за ущерб, причиненный производству:

- частично или полностью возмещает ущерб, нанесенный работником производству;

- оказывает воспитательно-дисциплинирующее воздействие на работника по соблюдению им одной из основных трудовых обязанностей, предусмотренных ст.21 Кодекса, - более бережному отношению к имуществу производства;

- предусмотренные законодательством правила возмещения работником ущерба охраняют в то же время его заработную плату от чрезмерных и незаконных удержаний.

Значение материальной ответственности работодателя за вред, причиненный работнику:

- способствует более тщательному соблюдению работодателем, его администрацией трудового законодательства об охране труда и о трудовом договоре, а тем самым и соблюдению права работника на труд и охрану труда;

- позволяет возместить не только материальный, но и моральный вред, причиненный работнику.

Увольнение работника не влечет освобождение его или работодателя от материальной ответственности друг перед другом по трудовому праву. Материальная ответственность стороны трудового договора за ущерб наступает, если этот ущерб нанесен другой стороне виновными противоречивыми действиями или бездействием, если иное не предусмотрено Кодексом или другими федеральными законами. Каждая сторона, который причинен ущерб, обязана доказать его размер.

Материальная ответственность работника за ущерб – это его обязанность возместить нанесенный по его вине ущерб производству в пределах и порядке, установленных законодательством. Конституция РФ (ст.8) признает и защищает равным образом государственную, муниципальную, частную и иные формы собственности. Работник может нести материальную ответственность одновременно с дисциплинарной, административной или даже уголовной ответственностью за данное правонарушение.

Материальная ответственность работника регулируется ст.232, 233, 238-250 Кодекса.

Материальная ответственность работника отличается от материальной ответственности за вред по гражданскому праву следующим:

- работник отвечает только за прямой действительный ущерб, нанесенный работодателю, с него не взыскиваются неполученные доходы, как в гражданском праве (например, если работник по небрежности сломал станок, то с него взыскивается лишь стоимость ремонта станка, а не стоимость недополученной за время простоя станка продукции);

- размер возмещаемого работником ущерба, как правило, ограничивается по отношению к его заработку, чего нет при гражданско-правовой ответственности, где всегда возмещается полная стоимость вреда;

- удержание с работника ущерба в пределах его среднемесячного заработка производится властью работодателя, чего нет при гражданско-правовой ответственности;

- работодатель обязан создать для работника необходимые условия для нормальной работы и обеспечения сохранности вверенного ему имущества, чего нет при ответственности по гражданскому праву за причиненный вред.

Для наступления материальной ответственности работника надо, чтобы одновременно были основания и условия этой ответственности.

Основанием ответственности работника является действительный (прямой) ущерб, причиненный им производству (ч.1 ст.238 ТК). Под прямым действительным ущербом понимается реальное уменьшение наличного имущества работодателя или ухудшение его состояния ( в том числе и находящегося у работодателя имущества третьих лиц), или затраты, излишние выплаты по приобретению или восстановлению имущества. Недополученные доходы не входят в стоимость ущерба.

Условиями ответственности работника являются следующие:

- его противоправные действия или бездействие, причинившее ущерб;

- его вина в форме умысла или неосторожности (форма вины влияет на вид ответственности по некоторому имуществу);

- есть причинная связь между противоправными действиями работника и причиненным ущербом.

Только при наличии основания и всех трех указанных условий работник несет материальную ответственность за ущерб.

Работодатель имеет право с учетом конкретных обстоятельств причинения ущерба отказаться полностью или частично от его взыскания.

Материальная ответственность работника бывает двух видов: ограниченная и полная. Ограниченной она называется потому, что размер возмещаемого ущерба ограничивается по отношению к заработку работника. Полная ответственность называется так потому, что работник в указанных законодательством случаях возмещает полную стоимость ущерба без всякого ограничения.

Как правило, работник несет ограниченную материальную ответственность, возмещая ущерб, но не более одного его среднемесячного заработка (ст.241 ТК), если иное не предусмотрено Кодексом или иным федеральным законом. Полная ответственность работника регламентируется ст.243 ТК. Полная материальная ответственность может быть установлена трудовым договором, заключенным с руководителем организации, заместителями руководителя, главным бухгалтером (ч.2 ст.243 ТК).

Письменный договор о полной материальной ответственности – индивидуальной или коллективной (бригадной) – заключается с работниками, достигшими 18 лет, непосредственно обслуживающими или использующими денежные, товарные ценности или иное имущество, указанными в специальных перечнях. Коллективная полная материальная ответственность основывается на письменном договоре об этом работодателя со всеми членами данного коллектива (бригады). Размер возмещаемого ущерба, причиненного по вине нескольких работников, определяется для каждого с учетом степени вины, вида и предела материальной ответственности.

Прекращение трудовых отношений после причинения вреда не влечет за собой освобождение стороны трудового договора от материальной ответственности по трудовому праву.

Материальная ответственность работодателя перед работником за вред, причиненный противоправным виновным поведением администрации, в некоторых случаях и без вины, может быть следующих видов:

- за вред, причиненный работнику увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанным с исполнением трудовых обязанностей. Правила возмещения страхователем (работодателем) и страховщиком (фондом) этого вреда, причиненного работнику увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанными с исполнением трудовых обязанностей, предусмотрены Федеральным законом от 24 июля 1998г. 125-ФЗ «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний»;

- за вред в результате неполучения заработка во всех случаях незаконного лишения возможности трудиться, т.е. нарушения права на труд (незаконного отказа в приеме на работу, незаконного перевода или увольнении, задержки выдачи трудовой книжки) (ст.234-237 ТК);

- за вред, причиненный личным вещам и другому имуществу работника (ст.235 ТК). Во всех этих трех случаях работодатель несет ответственность в полном размере вреда. Наиболее серьезен вред, причиненный здоровью работника. Четвертый случай Трудовой кодекс предусматривает за задержку выплаты начисленной заработной платы в ст.235 ТК.

Основанием материальной ответственности работодателя за вред, причиненный работнику трудовым увечьем или иным повреждением здоровья является нанесенный трудовым увечьем или иным повреждением здоровья вред работнику (а при его гибели – семье погибшего). Под трудовым увечьем понимается как производственная травма, так и профессиональное заболевание, а также увечье, произошедшее на транспорте работодателя по дороге на работу или с работы. К иному повреждению здоровья работника при исполнении трудовых обязанностей относятся небольшие травмы и нарушения здоровья, при которых работник получает листок по временной нетрудоспособности. Но и эта нетрудоспособность будет считаться трудовым увечьем. Кодекс обязывает работодателя обеспечить здоровые и безопасные условия труда, предупреждать производственный травматизм, внедрять современные средства техники безопасности, предотвращать возникновение профессиональных заболеваний работников, обеспечивая санитарно-гигиенические условия их труда.

Трудовое увечье как повреждение здоровья работника, связанное с исполнением им трудовых обязанностей, может произойти как на территории производства, так и за его пределами (если пребывание там в рабочее время не противоречит правилам внутреннего трудового распорядка). Как правило, причиной трудового увечья является нарушение техники безопасности.

Профессиональное же заболевание возникает не внезапно (редко в аварийных случаях, возможно и от разового источника опасности), а постепенно в результате неблагоприятных внешних условий труда по данной профессии (сверхнормативной задымленности, загазованности, излучений и т.д.) и в результате необеспечения должных санитарно-гигиенических условий труда. Поэтому профессиональное заболевание считается всегда связанным с виной работодателя (имеются списки профессиональных заболеваний, на которые ориентируются медицинские органы, устанавливая причину заболевания).

Возможны следующие виды возмещения вреда работнику в связи с повреждением его здоровья:

- возмещение потерянного заработка (или его части) в зависимости от степени утраты профессиональной трудоспособности, т.е. способности к постоянному труду по своей профессии;

- возмещение дополнительных расходов в связи с трудовым увечьем;

- единовременное пособие в связи с трудовым увечьем;

- возмещение морального вреда.

С принятием 24 июля 1998г. Федерального закона «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний» (СЗ РФ. 1998. 31. ст. 3803) указанные виды возмещения вреда работнику, кроме морального, производятся не работодателями из своих средств, а Фондом этого социального страхования, в который работодатели вносят страховые взносы работников. Но моральный вред, в соответствии с указанным Законом, работодатель возмещает из своих средств.

Материальная ответственность работодателя за вред в связи с нарушением им права на труд, неполучением поэтому заработка наступает, когда работодатель лишает гражданина или работника возможности трудиться в избранной сфере деятельности:

- при незаконном отказе в приеме на работу;

- при незаконном переводе на другую работу;

- при незаконном отстранении от работы и увольнении или сделанных порочащих незаконных записях в трудовой книжке, или необоснованной невыдаче трудовой книжки при увольнении, или задержке исполнения решения органа юрисдикции о восстановлении на работе, а также в других случаях, предусмотренных федеральными законами и коллективным договором.

Статья 64 ТК запрещает необоснованный отказ в приеме на работу, так это нарушает право на труд и мешает получить заработок в избранной сфере. Необоснованный отказ в приеме на работу гражданин может оспорить в народном суде.

Работодатель также несет материальную ответственность за ущерб, причиненный имуществу работника, в полном объеме (ст.235 ТК).

Трудовой кодекс в ст.235 установил новый вид материальной ответственности работодателя перед работником – за задержку выплаты в срок начисленной заработной платы, выплат при увольнении и других причитающихся работнику выплат. Статья 237 Кодекса предусматривает возмещение работнику морального вреда, причиненного неправомерными действиями или бездействием работодателя в размере, определяемом соглашением сторон, а при споре об этом – через суд, независимо от имущественного ущерба.

**6. Виды и формы собственности согласно ГК РФ.**

Отношения собственности представляют собой фундамент, обеспечивающий развитие коммерческих отношений между субъектами, деятельность которых строится на имущественном интересе, преследует цель систематического получения прибыли.

Понятие собственности принято различать в экономическом и юридическом смысле. Собственность как экономическая категория может рассматриваться как присвоение произведенных материальных благ в определенной общественной форме. Как юридическое понятие оно связано с волевой стороной использования собственником принадлежащих ему материальных благ, поэтому право собственности рассматривается как совокупность юридических норм, закрепляющих и охраняющих принадлежность материальных благ определенным лицам, предусматривающих объем и содержание прав собственника в отношении этого имущества и его защиту.

Стабильность отношений собственности является гарантией интересов коммерсантов. Имея четкое представление о правовом статусе собственника, каждый участник коммерческих отношений может определить свое положение, свои правомочия, а соответственно – и свои действия.

Отношения собственности регулируются ст.8 Конституции РФ, разд.II части первой ГК.

Право собственности является наиболее широким по содержанию вещным правом. Под *вещным правом* понимается субъективное гражданское право, объектом которого являются вещи. Вещное право в отличие от обязательственного права характеризуется как абсолютное. Это означает, что оно защищается против любого нарушителя этого права. Все обязаны воздерживаться от нарушения вещных прав их обладателей, которые пользуются возможностью защитить свои права от любого посягательства. Владелец вещного права использует его самостоятельно, без посредников и беспрепятственно, осуществляя распоряжение своим имуществом (вещью).

Помимо права собственности, которое является наиболее широким по содержанию его правомочий., ГК (ст.216) устанавливает и вещные права лиц, не являющихся собственниками. К ним относятся право пожизненного наследуемого владения земельным участком, право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком, сервитуты, право хозяйственного ведения и право оперативного управления.

Содержание права собственности определяют три группы правомочий собственника: владение, пользование и распоряжение.

Сделки, осуществляемые в процессе коммерческой деятельности, могут быть связаны с передачей отдельных правомочий собственника своему партнеру. Так, сдавая имущество в аренду, предприниматель отчуждает свои правомочия по его владению и пользованию, но сохраняет право распоряжения. Передача права распоряжения происходит вместе с переходом права собственности от одного лица к другому, например при сделках по купле-продаже или поставке товаров. Сущность права собственности проявляется в том, что собственник пользуется своим имуществом в своих интересах по своему усмотрению для осуществления любой предпринимательской или иной деятельности, не запрещенной законом.

Но вышесказанное не означает, что он может использовать свое имущество без всяких ограничений. Осуществление права собственности не должно нарушать охраняемых законом интересов других лиц. При осуществлении своего права собственник обязан принимать меры, предотвращающие нанесение им ущерба здоровью граждан и окружающей среде.

Неприкосновенность собственности рассматривается как фундаментальный принцип коммерческого права. Только в случаях, предусмотренных законом, а это, как правило, чрезвычайные ситуации, на собственника может быть возложена обязанность на определенных условиях и в пределах, предусмотренных законом, допустить ограниченное пользование его имуществом другими лицами.

Собственник всегда несет бремя, связанное с содержанием права собственности. Под бременем следует понимать меры по охране имущества, его ремонт, оплату налогов в установленном законом размере, а главное – риск потери имущества в случае нерационального его использования. Собственник рискует своим имуществом, вкладывая его в какую-либо предпринимательскую деятельность вплоть до полного разорения.

С бременем собственника связан и риск случайной гибели или порчи предмета, т.е. его утрата или повреждение при отсутствии чьей-либо вины в этом, если иное не оговорено законом или договором. Так, покупатель, в адрес которого отправлен груз по железной дороге, став собственником с момента отправки груза, не может предъявить претензии ни к продавцу, ни к перевозчику, если груз погиб в результате стихийного бедствия, какого-либо случая, не связанного с виною перевозчика, и несет связанные с этим убытки.

Различны правомочия по использованию имущества. У субъектов коммерческих отношений они зависят от формы собственности, на основе которой осуществляется предпринимательская деятельность.

Законодательством России установлена частная, государственная и муниципальная формы собственности. Субъектами права собственности могут быть граждане, юридические лица, а также Российская Федерация, субъекты Федерации, муниципальные образования.

Особенности приобретения и прекращения права собственности на имущество, владения, пользования и распоряжения им в зависимости от субъектов собственности, могут устанавливаться лишь законом. В нем же определяются виды имущества, которые могут находиться только в государственной или муниципальной собственности.

Предусмотренное законом право частной собственности граждан и юридических лиц по существу можно рассматривать как единый институт частной собственности, который призван служить экономической основой демократических преобразований нашего общества.

Система форм собственности определяется в зависимости от ее роли и места в экономике страны.

Конституция РФ, сохраняя государственную и муниципальную собственность, на первое место ставит частную собственность как перспективную форму развития собственности в нашем обществе.

Коммерческие отношения складываются прежде всего на основе частной собственности между индивидуальными предпринимателями и юридическими лицами – хозяйственными товариществами и обществами, кооперативами. Количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц, не ограничены. Однако закон может устанавливать ограничения в приобретении ими отдельных видов имущества по соображениям государственной и общественной безопасности либо в целях защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц.

Объектом права собственности граждан и юридических лиц не может быть имущество, изъятое из оборота, поскольку оно составляет объект исключительной собственности государства. По действующему законодательству федеральной собственностью являются богатства континентального шельфа и морской экономической зоны, некоторые виды вооружений, памятники истории и культуры.

Исходя из особенностей образования имущества юридических лиц и распоряжения им, ГК устанавливает различные организационно-правовые формы юридических лиц, владеющих имуществом на праве частной собственности – полные товарищества, общества с ограниченной и дополнительно ответственностью, открытые и закрытые акционерные общества.

Однако следует отметить общую природу частной собственности юридических лиц. Они являются собственниками имущества, переданного им в качестве вкладов (взносов) их учредителями, а также имущества, приобретенного этими юридическими лицами по иным основаниям, поэтому, вступая в коммерческие отношения, они несут ответственность своим имуществом. Ошибочным будет полагать, что это имущество находится в долевой собственности участников акционерного общества, кооператива, товарищества или учредителей тех некоммерческих организаций, которым по учредительным документам предоставлено право заниматься хозяйственной деятельностью.

Долевая собственность имеет особый правовой режим, распоряжение ею зависит от согласия дольщиков.

Участниками коммерческих отношений могут быть субъекты государственной и муниципальной собственности. Различие между правом государственной и муниципальной собственности определяется прежде всего по субъектам и органам, осуществляющим распоряжение и управление имуществом.

*Государственная собственность* в России выступает в виде федеральной собственности и собственности республик, автономной области, автономных округов, областей и городов федерального значения. От их имени распоряжение и управление государственным имуществом осуществляют органы государственной власти в пределах их компетенции.

Государство может иметь в собственности любое имущество, необходимое для осуществления его функций.

К федеральной собственности относятся объекты: составляющие основу национального богатства страны (ресурсы континентального шельфа, природные заповедники, художественные ценности и т.п.); необходимые, для обеспечения функционирования федеральных органов власти и управления и решения общегосударственных задач; оборонного производства; отраслей, обеспечивающих жизнедеятельность экономики России в целом (топливно-энергетический комплекс, энергетика, транспорт и т.п.).

*Муниципальную собственность* составляет имущество, находящееся в собственности городских и сельских поселений, а также других, муниципальных образований. От имени муниципального образования права собственника осуществляют органы местного самоуправления в соответствии с их компетенцией.

К муниципальной собственности относятся следующие объекты: жилищный фонд, нежилой фонд, предприятия, предназначенные для его эксплуатации, ремонта, а также предприятия бытового обслуживания, розничной торговли, общественного питания и другое имущество, необходимое для экономического и социального развития и выполнения других задач, стоящих перед соответствующими административно-территориальными образованиями.

Установленное законом разграничение объемов государственной и муниципальной собственности содержит перечень видов имущества соответствующих субъектов, порядок передачи им этого имущества и оформления права собственности.

Право государственной и муниципальной собственности осуществляется через унитарные предприятия, которые наделяются вещным правом – *правом хозяйственного ведения.*

За унитарным предприятием государство закрепляет принадлежащее ему имущество, зачисляя его на балансе этого предприятия. Предприятие (не собственник) самостоятельно владеет, пользуется, распоряжается этим имуществом, совершает в отношении него любые действия, не запрещенные законом или иными правовыми актами в хозяйственной системе нашего общества. Но только собственник может решать вопросы, связанные с профилем и целями этого предприятия, его реорганизации и ликвидации, назначать директора предприятия. Собственник контролирует эффективность использования и сохранность переданного имущества. Важно отметить, что собственник при этом вправе получать часть прибыли от использования имущества, которое он передал предприятию.

Предприятие, не являясь собственником, не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный (складочный) капитал хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника (ст.295 ГК).

*На праве оперативного управления* закрепляется имущество за казенными предприятиями, государственными и иными учреждениями, которые могут создаваться частными собственниками.

Право оперативного управления дает меньше прав, чем право хозяйственного ведения. Это проявляется в том, что собственник имущества, закрепленного за казенным предприятием, вправе изъять излишнее, неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению. При этом бремя доказывания этих фактов лежит на собственнике.

Право хозяйственного ведения или оперативного управления на имущество собственника возникает у предприятия или учреждения с момента фактической передачи этого имущества, если иное не предусмотрено законодательством или решением самого собственника Таким моментом можно считать дату утверждения баланса предприятия или поступления имущества по смете.

Казенные предприятия вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом, кроме готовой продукции, лишь с согласия собственника этого имущества. Порядок распределения его доходов определяется также собственником.

Учреждение не вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом и имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных по смете. Если эти же учреждения осуществляют с согласия собственника деятельность, приносящую доходы, они приобретают право на самостоятельное распоряжение доходами от такой деятельности и имуществом, приобретенным за счет этих доходов, которые учитываются на отдельном балансе.

Результаты хозяйственного и иного пользования имущества, находящегося в хозяйственном ведении или оперативном управлении, включая произведенную продукцию, а также имущество, приобретенное унитарным предприятием или учреждением по договорам или иным основаниям, поступают соответственно в хозяйственное ведение или оперативное управление.

Как гарантии стабильности имущественного положения субъектов права хозяйственного ведения и оперативного управления следует рассматривать правило о том, что при переходе права собственности на государственное или муниципальное предприятие как имущественный комплекс к другому собственнику такое предприятие сохраняет право хозяйственного ведения на принадлежащее ему имущество. Аналогично решается вопрос о сохранении права оперативного управления на принадлежащее имущество учреждению при переходе права собственности на учреждение к другому собственнику.

Право хозяйственного ведения и право оперативного управления как вещные права введены российским законодательством для определения имущественного положения тех юридических лиц, которые, не являясь собственниками, участвуют в гражданском обороте.

Средства государственного бюджета и иное государственное имущество, не закрепленное за государственными предприятиями и учреждениями, составляют соответственно государственную казну Российской Федерации, республики, края, области, города федерального назначения, автономной области, автономного округа. В казну поступают налоги, пошлины и другие государственные доходы. Средства местного бюджета и иное муниципальное имущество, не закрепленное за муниципальными предприятиями, составляет муниципальную казну.

Под объектом права понимается то, на что направлены права и обязанности субъектов правоотношений. В соответствии с ГК (ст.128) к объектам гражданских прав относятся вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; информация; результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность); нематериальные блага. Понятие «вещь» используется в гражданском законодательстве как определенное материальное благо. Оно охватывает здания, сооружения, оборудование, сырье и материалы, а также предприятия, земельные участки, горные отводы.

Разнородность объектов, содержащихся в этом перечне, обуславливает различие их правового режима, под которым понимается порядок приобретения и использования вещи, что существенно для коммерческого оборота.

Признаками вещей, определяющих различие правового режима прежде всего являются деление вещей на недвижимые и движимые, их оборотоспособность.

К недвижимым вещам (недвижимое имущество, недвижимость) относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, т.е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения (ст.130 ГК).

К недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты. Законом к недвижимым вещам может быть отнесено и иное имущество.

Право собственности и другие вещные права на недвижимость, их ограничение, возникновение, переход и прекращение оформляются составлением единого документа, подписанного сторонами, регистрируются в Едином государственном реестре учреждениями юстиции. Регистрации подлежат права собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления, ипотека, а также иные права в случаях, предусмотренных Федеральным законом от 21 июля 1997 г. «О государственной регистрации прав на недвижимые имущество и сделок с ним».

Проведенная регистрация удовлетворяется свидетельством о государственной регистрации. Отказ в государственной регистрации права на недвижимость или сделки с ней либо уклонение соответствующего органа от этих действий могут быть обжалованы в суде.

Особым видом недвижимости имущества является предприятие. Законодательство (ст.132 ГК), рассматривая предприятие как объект гражданских прав, признает его имущественным комплексом, используемым для осуществления предпринимательской деятельности. Предприятие в целом как имущественный комплекс признается недвижимостью.

Предприятие в целом или его часть могут быть объектом купли-продажи, залога, аренды и других сделок, связанных с установлением, изменением и прекращением вещных прав.

В состав предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности., включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуализирующие предприятия, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания), и другие исключительные права, если иное не предусмотрено законом или договором.

Важным признаком, определяющим полномочия собственников по отношению к данной вещи, порядок ее приобретения и отчуждения, является оборотоспособность вещи. На основании закона могут быть изъяты из оборота определенные вещи, т.е. они могут принадлежать не всем, а лишь указанным в законе участникам коммерческого оборота.

В правовом регулировании коммерческих отношений вещь как объект предпринимательской деятельности именуется товаром, что равнозначно понятию вещи ( см. определение договора купли-продажи в п.1 ст.454 ГК).

Правовой режим товаров может также различаться в зависимости от их назначения. Так, из общей массы товаров можно выделить категорию потребительских товаров, к которым согласно Закону о защите прав потребителей применяются особые правила обмена, ремонта, возврата товара покупателем в случае несоответствия их необходимым условиям.

Вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признаются *движимым имуществом.*

Как объекты гражданских прав вещи классифицируются и по следующим основаниям:

*Делимые и неделимые –* в зависимости от возможности их деления без ущерба их назначению. Вещь, раздел которой в натуре невозможен без изменения ее назначения, признается неделимой;

*Сложные вещи.* Если разнородные вещи образуют целое, предполагающее использование из по общему назначению, они рассматриваются как одна вещь, например предприятие;

*Главная вещь и принадлежность.* Вещь, предназначенная для обслуживания другой, главной и связанная с ней общим назначением (принадлежность), следует судьбе главной вещи, если договором не предусмотрено иное (например, ключ от замка);

*плоды, продукция и доходы* – это поступления, полученные в результате использования имущества. Они принадлежат лицу, использующему имущество на законном основании, если иное не предусмотрено законом или договором;

*животные.* К ним применяются общие правила об имуществе, если иное не установлено законом. В частности, при осуществлении прав не допускается жесткое обращение с животными, противоречащее принципам гуманности. Например, ст.241 ГК допускает принудительный выкуп домашних животных при ненадлежащем негуманном обращении с ними.

Особыми материальными объектами гражданских прав являются деньги и ценные бумаги.

*Деньги –* специфический объект права собственности. Они относятся к вещам, определяемым только родовыми признаками. Специфика их как объекта собственности выражается в том, что они используются как средство платежа во всех видах гражданско-правового оборота, определяют возможности участия в таком обороте собственника. Инфляционные процессы и обесценение денег вызывают необходимость правовой защиты интересов собственника в денежных обязательствах. Деньги как объекты гражданских прав – это, как правило, заменимые и делимые вещи. Законным платежным средством является рубль.

*Ценные бумаги* как существенный элемент рыночной экономики представляют собой объект собственности, который в значительной мере имеет самостоятельное правовое регулирование.

Понятие и виды ценных бумаг даны в ст.142, 143 ГК. Ценной бумагой признается документ, удостоверяющий с соблюдением формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении. Отсутствие обязательных реквизитов или несоответствие установленной формы влечет е ничтожность. Таким образом оборотоспособность ценных бумаг ставится в строгую зависимость от формальных требований.

Ценные бумаги подразделяются на предъявительские, ордерные и именные. Эта классификация ценных бумаг определяет правовой статус ее держателя, а также способ передачи прав, удостоверенных ценной бумагой.

К числу ценных бумаг относятся: облигация, вексель, чек, сберегательный сертификат, коносамент, акции и другие ценные бумаги, отнесенные к ним в законодательном порядке.

*Интеллектуальной собственностью* как объектом гражданских прав признаются права на результаты творческой деятельности человека, а также средства индивидуализации юридических лиц.

Законодательство устанавливает исключительное право гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальная собственность) и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.п.).

Использование результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, которые являются объектом исключительных прав, может осуществляться третьими лицами только с согласия правообладателя (ст.138 ГК).

*Информация* признается объектом гражданских прав, если она содержит служебную или коммерческую тайну. В соответствии с ГК информация составляет служебную или коммерческую тайну в случае, когда она имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности. Сведения, которые не могут составлять служебную или коммерческую тайну, определяются законом и иными правовыми актами (ст.139).,

Информация, составляющая служебную или коммерческую тайну, защищается способами, предусмотренными законодательством.

Лица, незаконными методами получившие информацию, которая составляет служебную или коммерческую тайну, обязаны возместить причиненные убытки. Такая же обязанность возлагается на работников, разгласивших служебную или коммерческую тайну вопреки трудовому договору (контракту) и на контрагентов, сделавших это вопреки гражданско-правовому договору.

Объектами гражданских прав могут быть *результаты* выполнения работ, оказания услуг. Например, результаты выполнения работ по договору подряда, подлежащие передаче заказчику, становятся объектом прав. В данном случае результат подряда (работа) приобретает определенную материальную (овеществленную) форму.

Под *услугами* понимаются определенные действия, совершаемые, например, в соответствии с условиями договора. Так, деятельность комиссионера, хотя и не овеществлена (не материализована), является объектом прав, так как представляет интерес для комитента.

В современных условиях хозяйствования применяются различные виды услуг – юридические, медицинские, посреднические, аудиторские и др.

*Нематериальные блага* представляют специальную группу объектов гражданских прав. К ним относятся жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбор места пребывания и жительства, право на имя, авторство, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона, неотчуждаемые и непередаваемые иным способом (ст.150 ГК),

Нормы гражданского права о приобретении и прекращении права собственности в коммерческих отношениях призваны охранять права собственника.

*Приобретение права собственности* возможно на основе первоначального или производного способа. К первоначальным относятся способы, при которых право собственности устанавливается независимо от права предшествующего собственника. Право собственности на вновь создаваемое недвижимое имущество (здания, сооружения и др.), подлежащее государственной регистрации, возникает с момента такой регистрации. Производные способы предполагают переход этого права от одного собственника к другому по договорам (купли-продажи, поставки и т.д.) или в порядке наследования.

Одним из способов приобретения права собственности, создания частной собственности в промышленности, сельском хозяйстве, других отраслях экономики является приватизация, т.е. приобретение гражданами, акционерными обществами (товариществами) у государства и муниципальных органов в частную собственность различного имущества.

Основания прекращения права собственности указаны в п.1 ст.235 ГК. Принудительное изъятие у собственника имущества не допускается, кроме случаев, предусмотренных законом (п.2).

*Прекращение права собственности* помимо воли собственника допускается в случаях реквизиции и конфискации. При реквизиции, которая возможна при стихийном бедствии, собственнику выплачивается стоимость изъятого имущества. Конфискация может применяться как санкция по решению суда или другого правомочного государственного органа (должностного лица) за совершение преступления или иного правонарушения.

Право общей собственности возникает, когда имущество находится в собственности двух или нескольких лиц (граждан, юридических лиц или государства). Участники коммерческих отношений в этом случае становятся собственниками объекта какого-либо имущества.

Общая собственность возникает при поступлении в собственность двух или нескольких лиц имущества, которое не может быть разделено без изменения его назначения (неделимые вещи) либо не подлежит разделу в силу закона. Таким образом, нескольким лицам принадлежит право собственности на один и тот же объект.

Правовое регулирование института общей собственности имеет цель обеспечить одновременно общие интересы собственников по владению, пользованию и распоряжение объектами общей собственности и интересы каждого сособственника.

Законом предусмотрены два вида общей собственности: долевая и совместная. *Долевая* предполагает определение доли каждого собственника в праве собственности, в *совместной* *собственности* доли ее собственников не определены.

Как правило, общая собственность является долевой, но это не предполагает физического деления имущества на части (доли). Специфической особенностью института общей собственности является то, что собственники сообща владеют, пользуются и распоряжаются одним и тем же имуществом. Каждый имеет право на долю общей собственности. Они владеют и пользуются имуществом по взаимному согласию, а при не достижении согласия – в порядке, устанавливаемом судом.

Доли участников общей собственности считаются равными, если они не могут быть определены на основании закона и не установлены соглашением всех ее участников.

Распоряжение имуществом, находящемся в долевой собственности, осуществляется также по соглашению всех ее участников независимо от того, какой долей располагает каждый. Но вместе с тем сособственник по своему усмотрению может распорядиться своей долей: завещать, подарить, заложить, обменять или продать.

Защита права собственности осуществляется путем обращения в суд, арбитражный суд, третейский суд с предъявлением виндикационного или негаторного исков.

**7. Трудовой договор. Порядок заключения. Возраст, с которого допускается заключение трудового договора.**

*Трудовой договор* заключается между работодателем и работником. Работодателями в рыночной экономике выступают предприятия, учреждения, организации, хозяйственные товарищества и общества, физические лица, осуществляющие свою деятельность на основе любой формы собственности и в любой организационно-правовой форме, применяющие труд наемных работников на основании трудовых договоров с ними.

КЗоТ регулирует не только трудовые отношения наемных работников, но и всех лиц, работающих по трудовому договору, например тех, кто связан отношениями членства и собственности с данным юридическим лицом – работающими членами хозяйственных товариществ и обществ.

Работники казенных предприятий также связанны с предприятиями трудовыми договорами.

В трудовом законодательстве последовательно проведен принцип единства регулирования трудовых отношений. Это выражается прежде всего в том, что КЗоТ действует на всей территории России.

Трудовой договор есть соглашение между работником и работодателем, учреждением, организацией, по которому работники обязуются выполнять работу по определенной специальности, квалификации или должности с подчинением внутреннему трудовому распорядку. Работодатель может потребовать от работника выполнения работы, не обусловленной трудовым договором. ( ст.4 КЗоТ ).

В соответствии со ст.53 ГК заключение трудового договора осуществляется через должностных лиц, которым в соответствии с уставом юридического лица предоставлено право найма и увольнения работников. Юридические лица могут делегировать это право должностным лицам филиалов, представительств и структурных подразделений, что должно быть отражено в уставе юридического лица.

Сторонами трудового договора могут быть в качестве работодателей – предприятия, учреждения, организации любой организационно-правовой формы (юридические лица) и физические лица; в качестве работников – граждане, достигшие 15 лет.

Трудовой договор является юридическим фактом, который связывает стороны обязательственными отношениями.

Соглашением сторон могут быть предусмотрены дополнительные условия об испытательном сроке, о совмещении профессий, режиме рабочего времени и времени отдыха, о регулярном повышении квалификации, надбавках, доплатах и т.д.

Вопросы оплаты труда решаются непосредственно на предприятиях, их регулирование осуществляется в коллективных договорах и других локальных нормативных актах, на предприятии могут быть установлены тарифные надбавки и оклады.

При заключении трудового договора руководители имеют право за счет собственных средств повышать уровень условий труда и размер оплаты, устанавливать разнообразные льготы. Оплата труда руководителей и работников производится, как правило, на основании должностных окладов. Они устанавливаются работодателем в соответствии с должностью и квалификацией работника.

Трудовые обязанности работника должны быть конкретизированы: указаны название профессии, должность, квалификация, структурное подразделение, круг его служебных обязанностей, продолжительность испытательного срока, которая определяется в календарных датах.

Работодатель обязан эффективно организовать труд работников, создавать условия для безопасного и производительного труда, оборудовать рабочие места в соответствии с правилами охраны труда и техники безопасности, своевременно выплачивать работникам обусловленную договором оплату труда, независимо от финансового состояния предприятии.

Каждый работодатель, в том числе предприниматель, вступая в трудовые отношения с конкретным работником, принимает на себя обязательства, предписанные законом. По трудовому договору работодатель приобретает и широкий круг прав. Он может требовать от работника квалифицированного исполнения обязанностей, бережного и эффективного использования имущества, контролировать, как работник соблюдает правила внутреннего трудового распорядка. За допущенные по вине работника нарушения работодатель может привлечь работника к материальной и дисциплинарной ответственности, включая расторжение трудового договора.

Ключевое значение имеет ст.5 КЗоТ: она определяет, что условия договора о труде, ухудшающие положение работников по сравнению с законодательством о труде, недействительны. Это требование относится и к коллективным, и к индивидуальным трудовым договорам.

В трудовых договорах не могут быть предусмотрены следующие условия: дополнительные основания увольнений по инициативе работодателя; новые виды дисциплинарных взысканий; штрафная ответственность за нарушение трудовой дисциплины; иные виды материальной ответственности, кроме установленных КЗоТ; заключение договоров о полной материальной ответственности с работниками, которые не относятся к категории, непосредственно обслуживающих товарно-денежные ценности.

На практике работодатели нередко идут на нарушение закона и по своей инициативе включают такие условия в трудовой договор. Кроме того, получили широкое распространение трудовые договоры с обязательным испытательным сроком для любого работника; работодатели предлагают заключать только срочные договоры, требуют отказа от льгот, предоставляемых законом женщинам, молодежи, работникам, совмещающим работу с обучением (ст.184-200 КЗоТ). Все это приводит к тому, что трудовой договор считается недействительным. Для того чтобы доказать недействительность условий договора, не обязательно обращаться в суд, достаточно найти соответствующую норму закона и сопоставить ее с условием заключаемого договора.

Федеральным законом от 12 мая 1998г. Ст.15 КЗоТ дополнена новым положением, в соответствии с которым в трудовом договоре могут содержаться условия неразглашения работником сведений, составляющих служебную или коммерческую тайну, ставших известным ему в связи с исполнением им своих должностных обязанностей. Такое дополнительное условие может быть внесено в трудовой договор только для тех работников, на которых обязанность хранить служебную или коммерческую тайну уже возложена специальным федеральным законом. Такая обязанность установлена для работников спецслужб правоохранительных органов, для должностных лиц налоговой полиции и др.

Работодатель обязан заключать письменные трудовые договоры со всеми работниками, как с постоянными, так и с временными, с совместителями и надомниками, осуществлять социальное, медицинское и иные виды обязательного страхования.

В соответствии со ст.8 КЗоТ трудовой договор заключается в письменной форме, прием на работу оформляется приказом (распоряжением). Приказ (распоряжение) объявляется работнику под расписку. Запрещен необоснованный отказ в приеме на работу. Запрещается отказывать женщинам в приеме на работу по мотивам, связанным с беременностью, наличием детей или возможностью иметь детей. Такие отказы являются дискриминационными, но в условиях рыночной экономики широко распространены. Письменная форма трудового договора позволяет фиксировать все условия договора в одном акте, обязательном для сторон.

Рекомендации о порядке заключения трудового договора содержатся в постановлении Минтруда России от 14 июля 1993 г. №1353.

Срок действия трудового договора – существенное условие каждого трудового договора. Законодательство различает трудовой договор на неопределенный срок, на определенный срок не более пяти лет, на время выполнения определенной работы (ст.7 КЗоТ). Окончание срока действия договора является тем юридическим фактом, который прекращает действие трудового договора (п. 2 с.29 КЗоТ). Если по истечении срока трудового договора трудовые отношения фактически продолжаются и ни одна из сторон не потребовала их прекращения, действие договора считается продолженным на неопределенное время (ст.30КЗоТ).

Разновидностью срочного трудового договора является трудовой договор о временной или сезонной работе.

Срочный трудовой договор лишает права работника на определенное время расторгнуть трудовой договор по своей инициативе без уважительных причин. Порядок расторжения срочного трудового договора по инициативе работника регулируется ст.32 КЗоТ. К уважительным причинам относятся болезнь, инвалидность, нарушение работодателем законодательства о труде или трудового договора. Наличие этих обстоятельств должен доказать работник.

При отсутствии спора между работодателем и работником срочный трудовой договор может быть прекращен по соглашению сторон (п.1 ст.29 КЗоТ), а также по другим основаниям, установленным законом.

Срочный трудовой договор может быть заключен с согласия работника, когда это в его интересах и в связи со срочным характером работы он получает дополнительные льготы в социально-трудовых отношениях (обучается новой профессии, за счет работодателя повышает квалификацию, ему устанавливаются доплаты и надбавки к зарплате, решаются бытовые вопросы).

Заключение срочных трудовых договоров допускается лишь как исключение в случаях, предусмотренных ч.2 ст.17 КЗоТ.

В интересах работодателей для проверки деловых качеств работника и установления упрощенной процедуры освобождения работника, не обладающего необходимыми деловыми качествами, при заключении трудового договора соглашением сторон может быть установлено испытание на срок не более трех месяцев, по согласованию с соответствующим выборным профсоюзным органом – шести месяцев. В период испытания на работника полностью распространяется законодательство о труде (ст.21-23 КЗоТ). В ст.21 определены категории работников, для которых испытание не устанавливается.

Необходимо всегда помнить, что испытание может быть обусловлено только согласием работника, условие об испытании должно быть указано в приказе о приеме на работу. Если условие об испытании не включено в трудовой договор или в приказ о приеме на работу, считается, что работник принят без испытания.

Установленный в надлежащем порядке испытательный срок при неудовлетворительном результате испытания дает право работодателю освободить работника от работы без согласования с соответствующим выборным профсоюзным органом, без выплаты выходного пособия до истечения срока испытания, но не позднее последнего дня испытательного срока. Работник вправе в судебном порядке обжаловать такое освобождение.

Если срок испытания истек, а работник продолжает работу, то считается, что он выдержал испытание, и последующее расторжение трудового договора допускается только на общих основаниях.

Трудовой договор должен исполняться на тех условиях, которые в нем установлены соглашением сторон. Законодательство о труде предусматривает основания и порядок изменения существенных условий трудового договора. К существенным условиям трудового договора относятся специальность, квалификация, должность, система и размер оплаты труда, режим рабочего времени и времени отдыха, совмещение профессий, льготы и др.

Работодатель не может требовать от работника работы, не обусловленной трудовым договором (ст.24, 25 КЗоТ). Перевод на другую работу, в другую местность допускается только с согласия работника. Под другой работой понимается такое предложение работодателя, когда изменяется хотя бы одно существенное условие трудового договора.

Согласие работника на перевод должно быть получено работодателем в письменной форме. Если перевод осуществлен без письменного согласия, но работник добровольно приступил к выполнению другой работы, такой перевод может считаться законным. Если перевод осуществлен работодателем с соблюдением закона, отказ работника от выполнения работы является нарушением трудовой дисциплины, а невыход на работу – прогулом.

Работодатель вправе переместить работника на другое рабочее место, в другое структурное подразделение в той же местности, поручить ему работу на другом механизме или агрегате в пределах его специальности, квалификации или должности, которые соответствуют трудовому договору. Такое перемещение возможно и без согласия работника.

Работодатель не может перемещать работника на работу, противопоказанную ему по состоянию здоровья (ст.25 КЗоТ).

О существенном изменении условий труда при продолжении работы по той же специальности, квалификации или должности работник должен быть поставлен в известность не позднее чем за два месяца. Если работодатель не известил работника в указанный срок, он вправе требовать от него выполнения работы на новых условиях и обязан обеспечить работой на прежних условиях. Изменения существенных условий труда и условия их осуществления предусмотрены ч.3 ст.25 КЗоТ, и их следует отличать от перевода.

Если работник своевременно извещен о существенном изменении условий труда и отказывается от продолжения работы на новых условиях, такой отказ служит основанием для прекращения трудового договора по п.6 ст.29 КЗоТ с выплатой выходного пособия в размере не менее двухнедельного среднего заработка.

Одним из оснований изменения существенных условий договора является аттестация работников. Обязательная периодическая аттестация определенных категорий работников строго регламентирована нормативными актами.

По результатам аттестации определяются квалификационные категории и разряды оплаты труда. На основании результатов аттестации руководитель вправе изменить существенные условия трудового договора: понизить или повысить квалификационную категорию, изменить должностной оклад. Перевод работника по результатам аттестации на другую работу допускается только с его согласия.

Перевод на другую работу может быть произведен по инициативе или по требованию работника. Статья 155 КЗоТ предусматривает обязанность работодателя перевести работника, нуждающегося по состоянию здоровья в предоставлении более легкой работы, ст.164 обязывает работодателя переводить на более легкую работу с сохранением среднего заработка беременных женщин и женщин, имеющих детей в возрасте до полутора лет.

Допускаются переводы работника без его согласия, но они носят временный характер и могут быть только по двум основаниям – производственная необходимость и простой (ст.26-28 КЗоТ).

Одним из случаев производственной необходимости является замещение отсутствующего работника в связи с болезнью, отпуском, командировкой и т.д. Временный перевод работника без его согласия для замещения отсутствующего работника не может превышать одного месяца в течение календарного года. Во всех остальных случаях производственной необходимости перевод работника допускается несколько раз в календарном году, но каждый раз на срок до одного месяца. Производственная необходимость должна возникнуть у того предприятия (учреждении, организации), с которым данный работник заключил трудовой договор.

При переводе в случае простоя работники переводятся с учетом их специальности и квалификации на другую работу на том же предприятии на все время простоя либо на другое предприятие, но в той местности на срок до одного месяца.

Перевод в случае вынужденного простоя может осуществляться неоднократно в течение календарного года, если коллективный или трудовой договор не содержат ограничений по данному вопросу.

Трудовой договор связывает стороны взаимными правами и обязанностями, как правило, на длительный срок, и стороны должны исполнять его в полном соответствии с закрепленными в нем условиями, трудовым законодательством, коллективным договором, правилами внутреннего трудового распорядка. Время, когда работник свободен от исполнения трудовых обязанностей (перерывы, отпуска, отстранение от работы, временная нетрудоспособность и др.), определены и строго регламентированы законодательством о труде.

Общие основания прекращения трудового договора закреплены в ст.29 КЗоТ: трудовой договор может быть прекращен по соглашению сторон, по истечении срока его действия, по инициативе работника, по инициативе работодателя. Прекращение трудового договора всегда оформляется приказом, в трудовой книжке делается запись об увольнении, работодатель обязан в день увольнения работника произвести с ним расчет и выдать ему трудовую книжку (ст.98, 99 КЗоТ).

При прекращении трудового договора по любому основанию работнику предоставлено право на судебную защиту.

Дополнения, внесенные в КЗоТ Федеральным законом с 20 марта 1997г., направлены на более полную защиту интересов незаконно уволенных работников. Новые положения ст.213 соответствуют общепризнанным международным принципам защиты трудовых прав. При увольнении без законного основания работник не только восстанавливается на прежней работе, но ему выплачивается средний заработок за все время вынужденного прогула (в прежней редакции статьи выплата среднего заработка производилась не более чем за год).

Решение суда о восстановлении на работе подлежит немедленному исполнению вне зависимости от его обжалования в кассационном порядке (ст.215 КЗоТ).

Основанием к прекращению трудового договора могут быть обстоятельства, не зависящие от сторон трудового договора, - призыв работника на военную службу, истечение срока договора, вступление в законную силу приговора суда, который лишает работника возможности продолжить исполнение трудовых обязанностей ( п.2, 3, 7 ст.29 КЗоТ).

В УК установлены виды наказаний, которые влекут за собой прекращение трудового договора по п.7 ст.29 КЗоТ: лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, арест на срок от одного до шести месяцев, лишение свободы.

Самостоятельными основаниями прекращения трудового договора являются: перевод работника с его согласия на другое предприятие, в учреждение, организацию или переход на выборную должность; отказ работника от перевода вместе с предприятием, учреждением, организацией в другую местность, а также отказ от продолжения работы с существенным изменением условий труда (п.5, 6 ст.29 КЗоТ).

В современных экономических условиях часто осуществляются реорганизация, ликвидация, продажа предприятий, их преобразование в акционерные общества. Все эти процедуры и сделки совершаются с соблюдением норм гражданского законодательства (ст.57-65, 549-566 ГК), они затрагивают интересы трудового коллектива, наемных работников, и законодательство содержит ряд гарантий для охраны социально-трудовых прав. При любой форме реорганизации юридического лица соблюдается принцип правопреемства (ст.58 ГК). Вновь образованные юридические лица несут ответственность по всем обязательствам реорганизованного юридического лица в отношении всех кредиторов и должников, включая работников по трудовому договору.

**8. Права и обязанности детей по содержанию своих родителей.**

В ст.87 СК указано, что совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся родителей. Родители вправе заключить со своими детьми соглашение о порядке и условиях представления им содержания. При отсутствии соглашения родители могут взыскать алименты в судебном порядке. Основанием для возникновения этого алиментного обязательства являются наличие следующих юридических фактов: родственная связь между родителями и детьми; достижение детьми 18-летнего возраста; нетрудоспособность и нуждаемость родителей. В судебном порядке могут взыскиваться алименты только с совершеннолетних детей.

Соглашение об уплате алиментов может быть заключено с детьми, не достигшими совершеннолетия. Несовершеннолетние дети, даже приобретшие полную гражданскую дееспособность в результате эмансипации или вступления в брак, не обязаны предоставлять родителям содержание. В отношении лиц, вступивших в брак до 18 лет, это следует признать справедливым.

С эмансипированными детьми дело обстоит сложнее. Основанием для эмансипации является то, что несовершеннолетний работает по трудовому договору или занимается предпринимательской деятельностью. Следовательно, он обладает определенным доходом и нет оснований освобождать его от обязанности по содержанию родителей.

Совершеннолетние дети обязаны содержать родителей независимо от того, являются они сами трудоспособными и дееспособными или нет. Если они нетрудоспособны, алименты взыскиваются из их пенсии или иного дохода, а если они недееспособны, их интересы в процессе защищаются опекуном. Нетрудоспособность и нуждаемость родителей определяется так же, как и в отношении совершеннолетних детей.

Алименты взыскиваются в твердой денежной сумме, размер которой устанавливается судом исходя из материального и семейного положения и других заслуживающих внимания интересов родителей и детей.

«Дети также обязаны содержать нетрудоспособных родителей независимо от того, обладают они достаточными средствами или нет. Поэтому алиментные обязательства возникают, даже если дети сами находятся в тяжелом материальном положении. Но это обстоятельство учитывается при определении размера алиментов» Логунов Д.А. Взыскание алиментов//Юридический мир. 200 №2. с.12.

Обязанность детей содержать своих родителей является алиментной обязанностью первой очереди. Однако наличие иных лиц, обязанных содержать нетрудоспособных родителей, влияет на размер алиментов. Если у родителей помимо ответчика есть другие совершеннолетние дети, обязанные предоставлять им содержание, они в соответствии с п.4 ст.87 СК учитываются независимо от того, предъявлен к ним иск или нет.

Потребовать алименты только от одного из детей или от нескольких из них и не обращаться за помощью к остальным является правом самих родителей. Они могут не желать получать алименты от кого-либо из детей по личным мотивам или из-за того, что эти дети сами находятся в затруднительном положении. Тем не менее это не означает, что при предъявлении иска лишь нескольким детям все бремя по содержанию родителей должны нести только они. Поэтому суд при определении размера алиментов принимает во внимание суммы, которые родители могли бы получить при взыскании алиментов со всех совершеннолетних детей.

Родители могут также обратиться за алиментами к своим супругам и бывшим супругам или к своим родителям, которые также являются по отношению к ним алиментообязанными лицами первой очереди. Наличие указанных лиц характеризует семейное положение родителей и может повлиять на размер присужденных алиментов.

«Если судом будет установлено, что родители, требующие от детей алименты, в прошлом уклонялись от их содержания, дети освобождаются от обязанности по содержанию родителей. При этом родители не обязательно должны быть осуждены за злостную неуплату алиментов. Достаточно доказать, что они без уважительных причин не предоставляли детям содержание в прошлом» Антокольская М. Алименты на содержание детей//Российская юстиция. 1995. №3. с.4.

Данная норма является санкцией, применяемой к родителям за невыполнение ими родительских обязанностей. По своей правовой природе она представляет собой меру ответственности и может применяться, только если родители действовали виновно. Сам термин «уклонение» всегда предполагает умышленную форму вины.

Дети также освобождаются от обязанностей по содержанию своих родителей, если последние были лишены родительских прав и их права не были восстановлены.

Статья 87 ГК обязывает детей не только предоставлять содержание своим родителям, но и заботиться о них. В данном случае речь идет о личном уходе и иных видах помощи. Обязанность о ком-либо не может быть осуществлена принудительно. Никто не может быть обязан оказывать заботу по решению суда, поскольку в этом случае возникают отношения, настолько тесно связанные с личностью, что принудить к исполнению их невозможно. Однако оказание родителям помощи может быть учтено при взыскании алиментов. Например, если родитель, нуждающийся в постороннем уходе, обращается за алиментами к своим детям, тот из детей, который осуществляет за ним уход, вправе требовать уменьшения размера взыскиваемых с него алиментов.

**9. Задача.**

Продавец магазина Миронова умышленно завысила цены на сливочное масло, в результате чего получила незаконно 100 тысяч рублей.

А) Совершила ли продавец Миронова уголовное преступление?

Б) Какое наказание может быть назначено за совершенные ею действия?

В) Какие виды обмана покупателей указаны в уголовном кодексе?

**Список использованной литературы:**

1. Трудовой Кодекс Российской Федерации. М.2006.

2. А.В.Малько. Теория государства и права. М.2000.

3. Молодцов М.В., Крапивин О.М., Власов В.И. Трудовое право России. М.2001

4. Сыроватская Л.А. Трудовое право. М.2001.

5. Право.(3-е изд.).Учебник под ред. Проф. Н.А.Тепловой, проф. М.В.Малинкович. М.2001.

6. Гражданский Кодекс Российской Федерации

7. Монография М.И.Брагинского, В.В.Витрянского. Договорное право. Договоры о передаче имущества. М.2002.

8. Колобова С.В. Трудовое право России: Учеб.пособие для вузов. М.2005.

9. Анисимов Л.Н. Новое в трудовом законодательстве. М.2007.

10. Комментарий к Трудовому кодексу Российской Федерации. Под ред. Проф. В.И. Шкатуллы (4-е изд.), изм. и доп. М.2006.

11. Солдатов А.П. Административное право РФ. Ростов н/Д.2006.

12. Комментарий к Кодексу РФ об административных правонарушениях. Под ред. Ю.М. Козлова. М.2002.

13. Комментарий к Кодексу РФ об административных правонарушениях. Под ред. И.И. Веремеенко, Н.Г. Салищева, Е.Н. Сидоренко, А.Ю. Якимова. М.2003.

14. Кашанина Т.В., Кашанин А.В. Основы поссийского права: учебник для ВУЗов. М.2002.

15. Матузов Н.И., Малько А.В. Теория государства и права. М.2004.

**Ответы на программированные вопросы**

Задание 168

|  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| Номера  вопросов | I | II | III | IV | V |
| Номера  Правильных  ответов | 3 | 4 | 4 | 3 | 2 |