Содержание

1. Правоохранительные органы 2

1.1Презумпция невеновности. 2

1.1.3 Причины существования принципа презумпции невиновности. 3

1.1.4 Соотношение принципа презумпции невиновности с другими принципами. 4

1.1.5 Значение принципа презумпции невиновности в доказывании. 5

1.2 Понятия и общая характеристика судебной системы РФ. 8

1.2.1 Конституция – основа судебной власти 9

1.2.2 **Конституционный Суд Российской Федерации** 10

1.2.3. Высший арбитражный суд Российской Федерации 14

1.2.4. Верховный Суд Российской Федерации 16

2.Теория государства и права 17

2.1Функции государства 17

2.1.1 Внешние функции. 21

2.1.2 Правовые формы выполнения функций. 23

2.2 Понятие правоотношения 25

2.2.1 Субъекты правоотношений 25

2.2.2 Возникновение, изменение и прекращение правовых отношений 26

2.2.3 Юридический факт. 27

2.2.4 Субъекты права и участники правоотношений. 29

2.2.5 Правоотношения понятия. 30

3.Конституционное право 31

3.1пределы вмешательства федеральных властей в право субъектов РФ. 31

Сравнительный анализ квалификационных разрядов 36

3.2 Принципы государственного устройства 36

Заключение 39

Список использованной литературы: 40

# Правоохранительные органы

## 1.1Презумпция невеновности.

Принципы уголовного процесса - это основополагающие, руководящие правовые нормы, определяющие характер уголовного процесса, содержание всех его институтов и выражающие взгляды о построении процессуального порядка, обеспечивающего справедливое правосудие по уголовным делам, эффективную защиту личности, ее прав и свобод, интересов общества от преступных посягательств.

Основной документ, специально предназначенный для регулирования уголовно-процессуальной деятельности, - Уголовно – процессуальный кодекс (УПК). В нем и сформулированы принципы уголовного процесса.

Но не только в нем. Многие принципы нашли себе место в статьях Конституции Российской Федерации. Вообще в действующей Конституции их гораздо больше, чем в любой прежней союзной или российской. Объясняется это одним: резко возросла роль судебной власти в государстве, которое стремиться стать правовым. Поэтому принципы организации и деятельности судебной власти, другими словами, принципы правосудия, в том числе правосудия по уголовным делам, надежно, прочно утвердились в Конституции.

 Исходя из того, что принципы процесса представляют собой руководящие правовые нормы, их систему следует строить в соответствие с положениями Конституции РФ, которые относятся к правосудию и судопроизводству, а также нормами УПК РФ, непосредственно с ними связанными. Система принципов уголовного процесса включает в себя следующие принципы: законность, публичность, равенство граждан перед законом и судом, охрана прав и свобод, чести и достоинства граждан, гласность суда, осуществление правосудия независимым и беспристрастным судом, презумпция невиновности, обеспечение обвиняемому права на защиту, состязательность, национальный язык судопроизводства.

Один из важнейших принципов уголовного процесса - презумпция невиновности. Его формулировка содержится в ч.1 ст.49 Конституции РФ: “Каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда”. Данный принцип провозглашен в ст.11 Всеобщей декларации прав человека, которая принята Генеральной Ассамблеей ООН, а также в ст.14 Международного пакта о гражданских и политических правах.

Презумпция невиновности выражает не личное отношение какого-либо конкретного человека к обвиняемому, а объективное правовое положение. Государство, общество считают гражданина добросовестным, добропорядочным до тех пор, пока иное не доказано и не установлено законным порядком компетентной судебной властью. Человек, привлеченный в качестве обвиняемого, занимает в обществе положение не преступника. Он лишь обвинен в преступлении. Но он может быть и оправдан судом, или же признан виновным в менее тяжком преступлении, да и обвинительный приговор может быть отменен по его жалобе или жалобе других участников процесса.

Обвиняемый - это человек, против которого собраны доказательства, дающие основания утверждать, что именно он совершил конкретное преступление, и который официально обвиняется в этом преступлении компетентным должностным лицом.

Но к обвиняемому, исходя из принципа презумпции невиновности, не могут применяться ограничения прав и свобод, допустимые в отношении преступника. Обвиняемый, находясь под стражей, сохраняет жилищные права, право на участие в выборах, он не может быть уволен с работы или отчислен из учебного заведения. Все ограничения конституционных прав и свобод обвиняемого, допускаемые по закону, должны применяться лишь при действительной необходимости, осмотрительно.

### 1.1.3 Причины существования принципа презумпции невиновности.

 В действующей Конституции Российской Федерации, принятой 12 декабря 1993 года, определение принципа презумпции невиновности дано в ч.1 ст.49: “Каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда”. Это определение – отправной пункт, к нему будем возвращаться неоднократно.

 Это принцип, призванный помочь человеку в его противостоянии власти, сбалансировать, уравновесить заведомо неравные силы в извечном споре личности и государства.

 У презумпции невиновности трудная, тяжелая судьба. В советское время вокруг нее постоянно велись конъюктурные политические игры. Живя на одной планете, нельзя было не считаться с мнением думающего большинства планеты. А оно, это большинство, всегда тянулось к презумпции невиновности, видя в ней, часто неосознанно, интуитивно, средство защиты от беззакония. И к этому мнению в СССР вынуждены были прислушиваться, чтобы не оказаться в полной изоляции. Так появились подписи руководителей СССР под международными документами о правах человека, соблюдать которые они заведомо не собирались.

 В Конституции 1977 года, в ст.160 появилась такая запись: “Никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а также подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в соответствии с законом”. И хотя эту запись нельзя расценивать как выражение презумпции невиновности, ибо она не дает ответа на вопрос, можно или нельзя до вынесения приговора считать обвиняемого невиновным, но в ней была заключена главная идея презумпции: признать виновным вправе только суд.

 Опираясь на эту норму новой Конституции, Пленум Верховного Суда СССР в 1978 году принял широко известное постановление о праве обвиняемого на защиту и презумпции невиновности, которое делает честь любому цивилизованному правосудию.

 Но нападки на презумпцию невиновности появляются и в наше, современное время.

 Во время избирательной кампании в российский парламент В.Жириновский предлагал “расстреливать на месте главарей банд”. Хорошо бы все-таки до расстрела выяснить, была ли вообще банда и кто ее главарь. Иначе завтра любого из нас запросто могут поставить к стенке.

 Но еще хуже, когда нечто подобное предлагают люди, увенчаные учеными степенями и званиями. Вот, что, например пишут серьезные дяди из Института социально-политических исследований Российской Академии наук: “Мафиозные структуры, коррупция и рэкет должны быть поставлены вне закона” (Российская газета, 3 июля 1993 года). “Вне закона” – это как? Вне уголовного закона, который устанавливает определенную меру наказания за совершение конкретного преступления? Или вне процессуального закона, требующего от прокурора представить достоверные доказательства виновности и запрещающего суду основывать обвинительный приговор на предположениях? “Вне закона” – это равнозначно “без закона”, т.е. праву расправляться с кем вздумается и как вздумается. Именно так разъясняют упомянутые дяди свою главную идею: “Это означает введение временных чрезвычайных законов, согласно которым вводятся самые строгие меры наказания, максимально сокращены сроки судебного разбирательства. Приговоры судов приводятся в исполнение в течении 24 часов.

 Откуда это?

 Да вот он, первоисточник: по делам о террористических организациях и террористических актах против работников Советской власти “1) следствие… заканчивать в срок не более 10 дней; 2) обвинительное заключение вручать обвиняемым за одни сутки до рассмотрения дела в суде; 3) дела слушать без участия сторон; 4) кассационного обжалования приговоров, как и подачи ходатайств о помиловании не допускать; 5) приговор к высшей мере наказания приводить в исполнение немедленно по вынесении приговора” (постановление ЦИК СССР от 1 декабря 1934 года).

 Нет, к такому возвращаться не надо. Трагические события советской и российской истории неопровержимо подтвердили, что всякое сокращение, любое сокращение процессуальных гарантий способно привести лишь к произволу и беззаконию и никогда – действительному усилению борьбы с преступностью.

 Сейчас у презумпции невиновности прочные позиции, обеспеченные авторитетом Конституции. Хочется верить, что это надолго, навсегда. Презумпция невиновности – не бабочка однодневка. Ее существование благотворно сказывается на множестве явлений общественной жизни. Она тысячами нитей связана со строительством правового, демократического государства, с жизнью его граждан. Особенно сильно ее воздействие на повышение эффективности борьбы с преступностью. Как это не парадоксально звучит – именно применение презумпции невиновности повышает меткость уголовной репрессии, помогает успешно решать задачи уголовного судопроизводства (ст. 2 УПК).

### 1.1.4 Соотношение принципа презумпции невиновности с другими принципами.

Принципами уголовного процесса являются те закрепленные в законе руководящие положения, которые могут действовать на протяжении всего движения уголовного дела, проявлять себя в любой стадии процесса, но обязательно и безусловно – в стадии судебного разбирательства. Это главный критерий, на который следует ориентироваться, решая вопрос, можно ли считать то или иное положение принципом процесса.

О принципах уголовного процесса написано немало. В разных учебниках называется разное число принципов. Тут много субъективного. Если взять, к примеру, оценку доказательств по внутреннему убеждению, то без труда можно найти доводы как за, так и против признания его самостоятельным процессуальным принципом. То же самое можно сказать по поводу всестороннего, полного и объективного исследования материалов дела. Но все же в целом система принципов к настоящему времени достаточно устоялась. Главные ее составляющие – осуществление правосудия только судом, независимость судей, презумпция невиновности, состязательность и др. – теперь уже общепризнаны и общеобязательны.

Принцип всегда имеет силу принципа, независимо от того, в каком законодательном акте он прописан. Во избежании полисемии (многозначности), затрудняющей понимание слов, удобнее, а главное точнее, называть принципами те положения, которые имеют всеобщий для процесса характер, являются стержневыми.

Но тут необходима одна существенная оговорка. Не все стадии уголовного процесса равнозначны. Центральная из них – судебное разбирательство. Именно в ней решается основной вопрос каждого уголовного дела: виновен ли подсудимый в совершении преступления и если да, то какого наказания он заслуживает. Остальные стадии – предшествующие судебному разбирательству или следующие за ним – так или иначе “обслуживают” судебное разбирательство: либо готовят для него материалы, либо проверяют законность принятых там решений. В силу особой важности судебного разбирательства принципами уголовного процесса считаются те указанные в законе положения, которые наиболее полно, выпукло, отчетливо проявляются именно в этой процессуальной стадии. Вполне понятно, почему принципом процесса признается, в частности, законность, равным образом действующая во всех стадиях уголовного процесса. Но принципом процесса является и гласность (открытость) судебного разбирательства, хотя о гласности в стадии предварительного следствия или в надзорной инстанции можно говорить лишь с большой долей условности. То же самое о состязательности.

До решения суда никто не может быть признан виновным в совершении преступления и тем более подвергнут уголовному наказанию, каким бы тяжким ни выглядело преступление и какими бы достоверными ни казались улики. В юридической науке это правило именуется презумпцией невиновности (по латыни praesumptio – предположение). Сей термин означает, что всякое лицо, обвиняемое в совершении преступления, предполагается (считается) невиновным, пока его вина не будет доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

Для науки о правосудии и для всей практики борьбы с преступностью нет более верного компаса, чем безоговорочное признание и правильное понимание презумпции невиновности – этого основополагающего начала уголовного судопроизводства. В таком утверждении нет ни малейшего преувеличения, потому что именно этим принципом определяется и от него целиком зависит характер деятельности государственных органов, которым поручено раскрывать преступления, разыскивать и изобличать виновных, подвергать их заслуженному наказанию. Более того, от реальности этого принципа зависит положение человека в обществе и государстве: пешка он, винтик, покорный объект властного воздействия или Гражданин, Личность, чьи права и свободы составляют высшую ценность.

### 1.1.5 Значение принципа презумпции невиновности в доказывании.

Доказывание – это составная часть уголовного процесса, урегулированная законом, а уголовный процесс – это точно регламентированный законом порядок действий должностных лиц и граждан, а также порядок отношений, возникающих между ними в связи с предполагаемым или действительно совершенным преступлением.

В законе тщательно, до деталей расписан порядок производства каждого следственного и судебного действия, и отступать от этих правил нельзя ни на шаг. Иначе – нарушение прав человека, вынесение несправедливого приговора, произвол и беззаконие, с которыми наше обновляющееся общество никогда мириться не будет.

Независимый суд – самый надежный гарант прав человека, оказавшегося на скамье подсудимых. Такой суд никому не позволит с помощью недостоверных, фальсифицированных, низкопробных “доказательств” увести в сторону от установления истины. Основной принцип, положенный в основу этого – принцип презумпции невиновности.

Презумпция невиновности - это объективное правовое положение, из которого следует несколько важных следствий.

Ни один невиновный не должен быть привлечен к уголовной ответственности и осужден (ст.2 УПК РСФСР).

Раскрытие преступлений и изобличение преступников, равно как и недопущение случаев привлечения к уголовной ответственности и осуждения невиновных лиц, восстановление их в правах, если они были необоснованно привлечены к ответственности, обеспечение своевременной и полной их реабилитации и возмещение причиненного им ущерба означает установление фактических обстоятельств дела в точном соответствии с действительностью, т.е. установление, на основе уголовно-процессуального закона, истины по делу. Недопущение случаев привлечения к уголовной ответственности и осуждения невиновных есть гарантия прав и законных интересов граждан.

Наличие процессуальных гарантий уголовного судопроизводства ограждает граждан от необоснованного привлечения к уголовной ответственности и осуждения.

“Никто не может быть привлечен в качестве обвиняемого иначе как на основаниях и в порядке, установленных законом” (ст.4 УПК РСФСР).

Закон позволяет точно определить круг и характер фактических обстоятельств, которые должностные лица (прокурор, следователь и т.д.) обязаны установить к моменту принятия решения о привлечении лица в качестве обвиняемого. УПК РСФСР (ст.ст.143-151) устанавливает форму, порядок и условия привлечения лица в качестве обвиняемого, основания к вынесению соответствующих решений. Такой порядок служит и для исключения случаев привлечения к уголовной ответственности и осуждения невиновных. Законное и обоснованное привлечение гражданина к уголовной ответственности является одним из основных требований уголовно-процессуального закона. Привлечение к уголовной ответственности заведомо невинного серьезно нарушает конституционное право человека и гражданина и рассматривается как преступление против правосудия.

Важнейшим принципом уголовного судопроизводства является всесторонность, полнота и объективность исследования обстоятельств дела (ст.20 УПК РСФСР). Они означают установление и оценку всех возможных версий совершенного преступления, тщательное исследование обстоятельств как подтверждающих эти версии, так и устраняющих их или подвергающих сомнению. При этом должны быть выяснены все обстоятельства, установление которых имеет существенное значение при постановлении приговора. Всесторонне, полно и объективно должны быть исследованы и данные о личности подсудимого. При объективном, непредвзятом рассмотрении дела выясняются и обстоятельства, отягчающие и смягчающие ответственность подсудимого. Обстоятельства, не отнесенные законом к отягчающим ответственность, не могут учитываться при назначении лицу наказания. Изменяя приговор в отношении Г., Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РСФСР указала: “Отрицание вины не перечислено в ст.39 УК РСФСР в числе обстоятельств, отягчающих ответственность. Следовательно, суд не вправе был учитывать его при назначении осужденному наказания” (Бюллетень ВС РСФСР, 1970 г., № 4 стр.9).

Непосредственно воспринимаемые судьей, следователем определенные предметы, события, не закрепленные с соблюдением процессуальных требований, не могут быть использованы в процессе расследования и рассмотрения уголовного дела, т.к. в этом случае отсутствуют основания для полной, всесторонней и объективной проверки этих данных и условий формирования внутреннего убеждения. Приговор не может быть основан на доказательствах, добытых с нарушением закона.

Рассмотрим уголовное дело Лосева, осужденного Ярославским областным судом по ст.145 ч.3 и ст.93-1 УК РСФСР в 1992 году. Лосев обвинялся в совершении кражи предметов церковного культа из Христорождественской церкви Углического района. Но некоторые из приведенных в приговоре доказательств (по факту кражи) получены с нарушением закона и поэтому должны быть признаны не имеющими юридической силы. Изъятие с места происшествия предметов, с имеющимися на них следами, а также выемка у Лосева сапог произведены с нарушением закона. Следователь, изымая предметы, вопреки требованиям ст.179 УПК РСФСР, не упаковывал их и не опечатал. В деле нет да иных и о том где, кем, когда и при каких обстоятельствах были упакованы доски от киота, а также нет сведений о характере упаковки куска глины. Нарушены ст.83, 84 УПК РСФСР: изъятые предметы не признаны вещественными доказательствами, не составлено их подробного описания, они не сфотографированы. В связи с этим приговор и кассационное определение в этой части подлежат отмене с прекращением дела производством за недоказанностью участия Лосева в совершении кражи. (Постановление Президиума Верховного суда РФ от 19.02.1992 г. Бюллетень ВС РФ, 1992/ № 8 с.8 “Практика ВС РФ по уголовным делам за 1992-1994 гг., М., 1995, с.290).

Верховный Суд РСФСР последовательно проводит в жизнь требование об обоснованности приговора доказательствами. В постановлении Пленума ВС указывается на необходимость обоснования приговора проверенными в судебном заседании доказательствами. Нарушение этого положения приводит к судебным ошибкам, вынесению необоснованных, немотивированных решений. От судей требуется, чтобы “... приговор по каждому делу был законным и обоснованным, а наказание, если подсудимый признан виновным, - справедливым”.

Никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а так же подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в соответствии с законом (ст.13 УПК РСФСР).

В ч.2 ст.13 УПК закреплено важное положение, вытекающее из презумпции невиновности. Пока судом не вынесен обвинительный приговор по уголовному делу, лицо не может быть признано виновным в совершении преступления и подвергнуто уголовному наказанию. Вина каждого обвиняемого должна быть неопровержимо доказана в суде в предусмотренном федеральным законом порядке. Суд - единственный государственный орган, осуществляющий правосудие по уголовным делам. Лицо, совершившее преступление, может быть признано виновным от имени государства и подвергнуто наказанию только по приговору суда, вступившему в законную силу.

При недостаточности доказательств участия обвиняемого в совершении преступления и невозможности собирания дополнительных доказательств на предварительном следствии дело прекращается производством (п.2 ч.1 ст.208 УПК РСФСР); дело может прекратить и судья (ст.234 УПК РСФСР), а также суд, который при рассмотрении дела в кассационном порядке, отменяет обвинительный приговор и тоже прекращает дело (ст.349 УПК РСФСР) может быть вынесен и оправдательный приговор (п.3 ст.309 УПК РСФСР). Обвиняемый может быть признан виновным при условии, если в ходе судебного разбирательства виновность подсудимого в совершении преступления доказана (ст.309 ч.2 УПК РСФСР). Предположение о виновности лица при отсутствии достоверных доказательств не может служить основанием для вынесения обвинительного приговора.

Согласно ч.3 ст.49 Конституции РФ всякое неустранимое сомнение должно толковаться в пользу обвиняемого. Предметом сомнений, которые должны толковаться в пользу обвиняемого. Предметом сомнений, которые должны толковаться в пользу обвиняемого, могут быть: событие преступления; отдельные элементы этого события; существование отягчающих и смягчающих обстоятельств, а также и другие факты. Правовые последствия порождает лишь неустранимое сомнение. Если следователем и прокурором всесторонне исследованы все обстоятельства дела, но остались сомнения в отношении вины какого-либо лица, то эти сомнения будут называться непреодолимыми. Истолкование сомнений в пользу обвиняемого состоит в том, что вызывающие сомнения события преступления, участие в нем обвиняемого, обстоятельства, отягчающие ответственность, уличающие доказательственные факты признаются несуществующими. И, напротив, вызывающие сомнение невиновность обвиняемого, наличие оправдывающих или смягчающих обстоятельств признаются установленными, если только их существование достоверно не опровергнуто.

Это правило предотвращает осуждение невиновных и способствует осуждению тех, чья виновность установлена достоверно.

Наличие существенных противоречий, не получивших объяснения, означает недостаточность доказательств для вывода о виновности. Обвинение не может быть основано на одних лишь показаниях обвиняемого при отсутствии других доказательств. Признание обвиняемым своей вины может быть положено в основу обвинительного приговора только при подтверждении признания совокупностью имеющихся доказательств по делу (ст.77 ч.2 УПК РСФСР). Отказ обвиняемого от дачи показаний, так же как и несообщение в ходе допроса убедительных данных, свидетельствующих о его невиновности, не могут служить доказательством виновности. Обвиняемому разъясняется ст.51 Конституции РФ и он вправе отказаться давать показания. Дача показаний - это право, а не обязанность обвиняемого, он не несет ответственности за отказ от дачи показаний и за дачу заведомо ложных показаний.

Запрещается домогаться показаний обвиняемого и других участвующих в деле лиц путем насилия, угроз и иных незаконных мер (ч.3 ст.20 УПК РСФСР). Недопустимы “приемы”, основанные на применении насилия, угроз, ложных обещаний, необоснованное задержание и т.п. О запрете этих мер при допросе, недопустимости использовать данные, добытые таким путем, и ответственности должностных лиц, нарушивших этот запрет, говорится в ст.ст.20, 69-71 УПК РСФСР.

Обвиняемый не обязан доказывать свою невиновность (ч.2 ст.49 Конституции РФ); суд, прокурор, следователь и лицо, производящее дознание. Не вправе перелагать обязанность доказывания на обвиняемого (ч.2 ст.20 УПК). Обязанность доказывания виновности обвиняемого лежит на том, кто его обвиняет, а в суде, разбирающем дело, обязанность доказывания виновности лежит на обвинителе, участвующем в судебном разбирательстве (ст.20, ст.248 УПК РСФСР).

Обвиняемый освобожден от доказывания своей невиновности. Обязанность доказывания лежит на органах и должностных лицах, осуществляющих уголовное преследование (следователь, прокурор и т.п.). Неисполнение или неполное исполнение этой обязанности влечет прекращение дела, оправдание подсудимого.

Обвиняемый и его защитник могут задавать вопросы допрашиваемым лицам, экспертам, ходатайствовать перед следователем и судом о выполнении следственных и судебных действий по собиранию доказательств, могут представлять предметы и документы для приобщения их к делу в качестве доказательств. Обвиняемый дает показания. Эти действия обвиняемого и защитника составляют предмет их права, но не обязанности участвовать в доказывании.

Отмечаемые на практике неправомерные попытки переложения обязанности доказывания на обвиняемого выражаются в неблагоприятных для обвиняемого решениях следователя или суда (об отклонении ходатайства о прекращении дела, обвинительный приговор, решение об отклонении жалобы на приговор), мотивируемых тем, что обвиняемый (или его защитник) не представил убедительных доказательств невиновности.

Социальная значимость правил о недопустимости переложения обязанности доказывания на обвиняемого состоит в том, что таким образом устраняется зависимость выводов следователя и суда от субъективного фактора - желания и возможностей обвиняемого доказать свою невиновность, наличие или отсутствие доказательственных факторов.

Защита от преступных посягательств жизни и здоровья, личной свободы, чести и достоинства человека и гражданина, его жилища и имущества, иных прав и законных интересов определяет смысл, содержание и применение процессуального законодательства РФ, общие и частные задачи уголовного судопроизводства. Принцип презумпции невиновности следует из одной из таких задач уголовного процесса: правильное применение закона с тем, чтобы каждый совершивший преступление был подвергнут справедливому наказанию и ни один невиновный не был привлечен к уголовной ответственности и осужден.

## 1.2 Понятия и общая характеристика судебной системы РФ.

Важный элемент правового государства помимо господства права - разделение властей. Теория разделения властей лежит в основе западных концепций правового государства. Еще античные мыслители - Платон, Аристотель и др. Высказывали о своих работах подобные идеи. Одним из первых выдвинул идею разделения властей на исполнительную, законодательную и судебную с целью гарантии законности и предупреждения возможных злоупотреблений в государстве Д.Мильберн ( 1614-1657 гг.). Традиционно основоположниками «классического» варианта теории разделения властей в юридической литературе называют Дж.Локка и Ш.Монтескье. Однако Дж. Локк, не выделяя отдельно судебную власть и разделяя власти лишь на законодательную, исполнительную и федеративную (регулирующую отношения с другими государствами), подчинил все власти законодательным органам, поскольку, «тот выше, кто может подписывать законы». Судебную власть Локк считал элементом исполнительной власти.

Свое дальнейшее развитие теория разделения властей получила в работах Монтескье, назвавшего три «рода власти»: законодательную, исполнительную и судебную. Последняя, по его мнению, может быть доверена не какому-либо специальному органу, а выборным лицам из народа, привлекаемым к отправлению правосудия на определенное время. «Таким образом, судебная власть, столь страшная для людей, не будет связана ни с известной профессией, ни с известным положением, она станет ... невидимой и как бы несуществующей». Отсюда Монтескье делал вывод: судебная власть в известном смысле как бы совсем не власть, из трех властей власть судебная есть некоторым образом нечто. Остаются только две.

В своей работе я рассмотрю только судебную власть, отсутствие которой просто невозможно в любом государстве. Для России в современных условиях судебная власть крайне важна. Но важна она не только своим существованием, а действительностью и применимостью в реальной жизни нашего общества.

К сожалению, все еще традиционно слабым местом остается в России судебная власть. Прокламированные Конституцией принципы судоустройства и судопроизводства реализуются с трудом. И в данном случае ощущается противодействие и давление со стороны других ветвей власти. Несмотря на провозглашенные правовые и социальные гарантии судьи, как то несменяемость, неприкосновенность, независимость и т.д., они очень часто не могут полностью обеспечиваться из-за отсутствия технической и материальной базы. (Так закон о статусе судей, в котором говорится о предоставление судье в течение полугода свободного жилья, очень часто не может быть выполнен из-за отсутствия такого.)

По Конституции РФ судебная власть является трехзвенной. Высшими судебными органами являются Верховный суд РФ, Высший Арбитражный Суд, Конституционный Суд.

Верховный суд является высшим судебным органом по гражданским, уголовным, административным и иным делам (ст. 126).

Высший Арбитражный Суд РФ является высшим судебным органом по разрешению экономических споров (ст. 127).

Конституционный Суд призван осуществлять контроль за всеми государственными органами в РФ. О соответствии Конституции издаваемых нормативных актах, заключаемых международных договоров. Также Конституционный Суд решает споры между федеральными органами государственной власти России и органами государственной власти субъектов Российской Федерации (ст. 125).

В связи с принятием России в Совет Европы теперь юрисдикция Европейского Суда распространяется и на территорию России. Это теперь высший судебный орган для России и ее граждан.

### 1.2.1 Конституция – основа судебной власти

Так как в соответствии с основами конституционного строя Российской Федерации государственная власть осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную власти, органы которых являются самостоятельными.

Судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. Ст. 118 Конституции РФ закрепляет, что судебная система Российской Федерации устанавливается Конституцией РФ и федеральным конституционным законом. Создание чрезвычайных судов не допускается.

В систему органов правосудия Российской Федерации входят: Конституционный Суд Российской Федерации, Верховный Суд Российской Федерации и Высший Арбитражный Суд Российской Федерации. В систему органов правосудия входят и военные суды.

В гл.7 Конституции РФ закреплены основы правового статуса судей, единые для всех органов правосудия. Судьями могут быть граждане Российской Федерации, достигшие 25 лет, имеющие высшее юридическое образование и стаж работы по юридической профессии не менее 5 лет. Федеральным законом могут быть установлены дополнительные требования к судьям.

Судьи Конституционного Суда, Верховного Суда и Высшего Арбитражного Суда назначаются Советом Федерации по представлению Президента Российской Федерации. Судьи других федеральных судов назначаются Президентом Российской Федерации в порядке, установленном федеральным законом (ст. 128 Конституции РФ).

В Конституции РФ содержатся и другие положения, закрепляющие основы статуса судей, одновременно являющиеся принципами правосудия.

Согласно ст. 120 Конституции «суды независимы и подчиняются только Конституции Российской Федерации и федеральному закону». Суд, установив при рассмотрении дела несоответствие акта государственного или иного органа закону, принимает решение в соответствии с законом.

В Конституции РФ закреплен принцип несменяемости судей. Полномочия судьи могут быть прекращены или приостановлены не иначе как в порядке, определяемом федеральным законом.

В соответствии со ст. 123 Конституции РФ разбирательство дел во всех судах открытое. Слушание дела в закрытом заседании допускается в случаях, предусмотренных федеральным законом. Заочное разбирательство уголовных дел в судах не допускается, кроме случаев, предусмотренных федеральным законом. Судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон. В случаях, предусмотренных федеральным законом, судопроизводство осуществляется с участием присяжных заседателей.

Финансирование судов производится только из федерального бюджета и должно обеспечивать возможность полного и независимого осуществления правосудия в соответствии с федеральным законом.

Ряд принципиальных положений, относящихся к осуществлению правосудия, содержится в нормах гл.2 Конституции РФ «Права и свободы человека и гражданина». К их числу можно отнести закрепление: равенства перед законом и судом (ст.19); права на жизнь и исключительный характер смертной казни (ст.20); охраны достоинства личности и запрета на пытки, насилие, жестокое и унижающее человеческое достоинство обращение или наказание (ст.21); права на свободу и личную неприкосновенность (ст.22); неприкосновенности жилища (ст.25); охраны права частной собственности (ст.35); государственной защиты прав и свобод (ст.45); судебной защиты прав и свобод (ст.46); права на рассмотрение дела в том судье и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом (ст.47); права на гарантированную квалифицированную юридическую помощь (ст.48); права на помощь адвоката с момента задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения (ст.48); презумпции невиновности (ст.49); запрета на повторное осуждение за одно и тоже преступление; запрета на использование доказательств, полученных с нарушением федерального закона; права на пересмотр приговора вышестоящим судом, а также права на помилование или смягчение наказания (ст.50); положение о том, что никто не обязан свидетельствовать против самого себя, супруга и близких родственников (ст.51); права потерпевших на защиту от преступлений и злоупотреблений властью и компенсацию причиненного ущерба (ст.52); права на возмещение вреда (ст.53); запрета обратной силы закона, устанавливающего или отягчающего ответственность (ст.54) и др.

Вопросы организации судебной власти и осуществления правосудия регулируются федеральными законами. Их содержание будет подробно рассматриваться в ходе изучения таких дисциплин как «правоохранительные органы», «уголовный процесс», «гражданский процесс» и др.

### 1.2.2 **Конституционный Суд Российской Федерации**

Конституционный Суд Российской Федерации – судебный орган конституционного контроля, самостоятельно и независимо осуществляющий судебную власть посредством конституционного судопроизводства.

Порядок образования и деятельности, компетенция Конституционного Суда определяются Конституцией РФ (ст.125), Законом о Конституционном Суде Российской Федерации, принятым Государственной Думой 24 июня 1994г., одобренным Советом Федерации Российской Федерации 21 июля 1994г. По вопросам своей внутренней деятельности Конституционный Суд принимает Регламент Конституционного Суда.

Конституционный Суд Российской Федерации состоит из 19 судей, назначаемых на должность Советом Федерации по представлению Президента Российской Федерации. Предложения о кандидатурах на должности судей могут вносить Президенту: члены Совета Федерации и депутаты Государственной Думы, законодательные (представительные) органы субъектов Российской Федерации, высшие судебные органы, федеральные юридические ведомства, всероссийские юридические сообщества, юридические научные и учебные заведения.

Каждый судья назначается на должность в индивидуальном порядке, тайным голосованием, большинством голосов от общего числа членов Совета Федерации.

Конституционный Суд, подчеркивает в Законе, решает исключительно вопросы права. При осуществлении конституционного судопроизводства он воздерживается от установления и исследования фактических обстоятельств во всех случаях, когда это входит в компетенцию других судов или иных органов.

В целях обеспечения объективности в работе Конституционного Суда Закон устанавливает перечень занятий и действий, несовместимых с должностью судьи.

Судья Конституционного Суда не может быть членом (депутатом) Совета Федерации, депутатом Государственной Думы, иных представительных органов, занимать или сохранять другие государственные или общественные должности, иметь частную практику, заниматься предпринимательской, иной оплачиваемой деятельностью, кроме преподавательской, научной и иной творческой деятельности.

Судья Конституционного Суда не может принадлежать к политическим партиям и движениям, материально их поддерживать, участвовать в политических акциях, вести политическую пропаганду или агитацию, участвовать в кампаниях по выборам в органы государственной власти и органы местного самоуправления, присутствовать на съездах и конференциях политических партий и движений, заниматься иной политической деятельностью. Он не может входить в руководящий состав каких-либо общественных объединений, даже если оно и не преследует политических целей.

Судья Конституционного суда не вправе, выступая в печати, иных средствах массовой информации и перед любой аудиторией, публично высказывать свое мнение о вопросе, который может стать предметом рассмотрения в Конституционном Суде, а также который изучается или принят к рассмотрению, до принятия решения по этому вопросу.

Закон устанавливает, что судья Конституционного Суда назначается на должность на срок 12 лет. Предельный возраст для пребывания в должности 70 лет. К числу правовых гарантий деятельности судьи относятся: гарантии независимости, принципы несменяемости, неприкосновенности, равенства прав судей. В Законе четко урегулированы основания и порядок приостановления полномочий, прекращения полномочий и отставки судьи Конституционного Суда.

Конституционный Суд Российской Федерации состоит из двух палат, включающих в себя соответственно 10 и 9 судей. Персональный состав палат определяется путем жеребьевки.

Организационными формами конституционного судопроизводства являются пленарные заседания и заседания палат Конституционного Суда. Ст. 21 Закона о Конституционном Суде Российской Федерации определяет перечень вопросов, подлежащих рассмотрению исключительно на пленарных заседаниях, а в ст. 22 – перечень вопросов, рассматриваемых в заседаниях палат.

На пленарном заседании судьи тайным голосованием большинством от общего числа судей избирают из своего состава в индивидуальном порядке сроком на 3 года Председателя, заместителя Председателя и судью – секретаря Конституционного Суда.

Председатель Конституционного Суда: руководит подготовкой пленарных заседаний, созывает их и председательствует на них; вносит на обсуждение судьи вопросы, подлежащие рассмотрению; представляет Конституционный Суд в отношениях с государственными органами и организациями, общественными объединениями; по уполномочию суда выступает с заявлениями от его имени; осуществляет общее руководство аппаратом суда и т.д. Председатель Конституционного Суда издает приказы и распоряжения.

Заместитель Председателя Конституционного Суда осуществляет по уполномочию Председателя отдельные его функции, а также выполняет обязанности, возложенные на него судом.

Судья – секретарь Конституционного Суда осуществляет непосредственное руководство работой аппарата суда; организационно обеспечивает подготовку и проведение заседания суда; доводит до сведения соответствующих органов, организаций и лиц решения, принятые Конституционным Судом, и информирует Суд об их исполнении; организует информационное обеспечение судей и др.

По вопросам своей внутренней деятельности Конституционный Суд принимает Регламент Конституционного Суда Российской Федерации. В этом документе устанавливаются: порядок определения персонального состава палат, порядок распределения дел между ними; порядок определения очередности рассмотрения дел в пленарных заседаниях; особенности делопроизводства и т.д.

Второй раздел Закона о Конституционном Суде закрепляет общие правила производства в Конституционном Суде. В их содержание входят: принципы конституционного производства (независимость, коллегиальность, гласность, устность разбирательства, непрерывность судебного заседания, состязательность и равноправие сторон); установление поводов и оснований к рассмотрению дела, общих требований к обращению, перечень документов, прилагаемых к обращению, размеры уплаты государственной пошлины.

В Законе детально регламентированы порядок предварительного рассмотрения обращений, основания для отказа в принятии обращения к рассмотрению; общие процедурные правила рассмотрения дел в Конституционном Суде, права и обязанности сторон и их представителей и т.д.

Решения, принятые как в пленарном заседании суда, так и в заседаниях палат, являются решениями Конституционного Суда. В зависимости от содержания рассматриваемого вопроса решения суда именуются постановлением, заключением и определением. Решение принимается открытым голосованием путем поименного опроса судей. Председательствующий во всех случаях голосует последним. Решение считается принятым, если за него проголосовало большинство участвовавших в голосовании судей, если иное не предусмотрено Законом. Судьи не вправе воздержаться от голосования или уклониться от голосования.

Закон о Конституционном Суде закрепляет нормы, устанавливающие особенности производства в суде по отдельным категориям дел: о соответствии Конституции Российской Федерации нормативных актов органов государственной власти и договоров между ними; о соответствии Конституции Российской Федерации не вступивших в силу международных договоров Российской Федерации; по спорам о компетенции; о конституционности законов по жалобам на нарушения конституционных прав и свобод граждан; о конституционности законов по запросам судов; о толковании Конституции Российской Федерации; о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения Президента Российской Федерации в государственной измене или совершения иного преступления.

В процессе рассмотрения принципиально различных видов дел с использованием различных процедур конституционная юстиция осуществляет следующие задачи, соответствующие ее природе:

1. Разрешает дела в соответствии Конституции Российской Федерации:

а) федеральных законов, нормативных актов Президента Российской Федерации, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства Российской Федерации;

б) Конституций республик, уставов, а также законов и иных нормативных актов субъектов Российской Федерации, изданных по вопросам, относящимся к ведению органов государственной власти Российской Федерации и совместному ведению органов государственной власти Российской Федерации и органов ее субъектов;

в) договоров между органами государственной власти Российской Федерации и органами субъектов федерации, договоров между органами государственной власти субъектов Российской Федерации;

г) Не вступивших в силу международных договоров Российской Федерации.

2. Разрешает споры о компетенции:

а) между федеральными органами государственной власти;

б) между органами государственной власти федерации и субъектов;

в) между высшими государственными органами субъектов Российской Федерации.

3. По жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан и по запросам судов проверяет конституционность закона, примененного или надлежащего применению в конкретном деле.

4. Дает толкование Конституции Российской Федерации.

5. Дает заключение о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения Президента в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления.

6. Выступает с законодательной инициативой по вопросам своего ведения.

7. Осуществляет иные полномочия, представленные Конституцией, федеративным договором, федеральными конституционными законами.

Помимо этих правовых задач конституционная юстиция выполняет и политическую задачу интеграции индивидов в рамках государства, препятствует отчуждению граждан от власти, ибо каждый гражданин знает, что он может вступить в спор даже с законодателем и перед лицом конституционного суда это будет спор формально равных сторон".

Основным преимуществом специальной конституционной юрисдикции считается рационализация процедуры: конституционный суд ограничивается рассмотрением лишь конституционно-правовых вопросов, он избавлен от необходимости попутно решать нередко очень сложные вопросы из области гражданского, уголовного и другого права. А главное, конституционный суд не связан обстоятельствами конкретных споров о праве и может рассматривать вопросы конституционности нормативных актов в порядке абстрактного контроля. В то же время компетенция конституционного суда не лишает все остальные суды правомочия применять конституцию и контролировать конституционность деятельности других государственных органов.

К исключительной компетенции конституционной юстиции относится следующее:

* рассмотрение споров между высшими государственными органами;
* контроль за конституционностью законов — по меньшей мере абстрактный контроль; объявление законов недействительными;
* рассмотрение жалоб граждан, групп или ассоциаций на нарушение конституционных прав законодательством или обыкновением правоприменительной практики;
* проверка конституционности референдума.

Кроме того, в компетенцию конституционного суда может входить:

* рассмотрение жалоб по поводу выборов в органы народного представительства;
* “защита конституции” (рассмотрение жалоб по поводу неконституционности действий государственных органов, отстранение от должности высших должностных лиц государства за нарушения конституции, установление антиконституционного характера политических партий, принятие решений, обязывающих законодателя или высшие судебные органы устранить нарушения конституции либо издать акты, обеспечивающие реализацию конституционных прав и свобод);
* авторитетное толкование закона и квалификация норм между- народного права в плане их соответствия конституции;
* иные “нетипичные” процедуры.

 Наибольший интерес в компетенции конституционных судов представляют контроль за конституционностью законов и рассмотрение индивидуальных жалоб на нарушение конституционных прав — как наиболее соответствующие природе конституционной юрисдикции.

 Предварительный контроль обладает тем преимуществом, что позволяет выяснить спорные конституционно-правовые вопросы на самой ранней стадии законодательного регулирования, еще до вступления закона в силу. Он также способствует стабильности, устраняет проблему отмены подзаконных актов в случае последующего признания закона ничтожным с момента его принятия. Он не вредит авторитету законодателя в той мере, в которой это возможно при последующем контроле.

 В то же время у предварительного контроля есть существенный недостаток. Сложность современного законодательства, особенно относящегося к социально-экономической сфере, крайне затрудняет выяснение его конституционности до тех пор, пока нет данных о практике его применения и толкования судами и органами управления. К тому же социально-экономические условия, с учетом которых был принят закон, впоследствии могут измениться настолько, что в новых условиях смысл отдельных норм может уже противоречить смыслу конституции.

С этой точки зрения более предпочтительным, оказывается абстрактный последующий контроль (хотя во Франции и Греции такой контроль невозможен).

В федеративном государстве абстрактный последующий контроль может быть весьма эффективным средством защиты конституционной компетенции субъектов федерации от ее нарушения федеральным законодательством и наоборот — средством защиты федеральной компетенции". Ибо невозможно строго разграничить компетенцию по всем вопросам, всегда остаются сферы совместной компетенции. И законы, кажущиеся принятыми с соблюдением компетенции, в процессе их применения могут не только стать причиной спора федерации и ее субъектов, но и просто обнаружить свою не конституционность.

Особый вопрос — о применении абстрактного последующего контроля в условиях конституционной реформы к законодательству, которое считается действующим, поскольку оно не противоречит новой конституции. Здесь следует исходить из того, что, с одной стороны, прерогатива конституционного суда объявлять законы недействительными в определенном смысле служит формой защиты верховенства действующей законодательной власти в противоположность такому положению, когда любой суд может объявить закон ничтожным (“централизованная” и “децентрализованная” конституционная юрисдикция). Но, с другой стороны, речь идет о законах, которые были приняты в иной, возможно, в принципиально иной социально-исторической ситуации, причем законодателем, не связанным ныне действующей конституцией. Поэтому нет необходимости считать, что установление недействительности таких законов относится к исключительной компетенции конституционного суда.

В Германии, Австрии, Италии, Испании, Бельгии и Турции, а ныне и в России правоприменительные органы обладают правом возбуждать в конституционном суде процедуру конкретного контроля. Условием обращения в конституционный суд здесь, как правило, признается такое положение, когда правоприменительный орган (обычно это суд) приходит к выводу о неконституционности закона, который он должен применить. В таком случае суд должен приостановить производство по делу и дождаться соответствующего решения конституционного суда. Приостановление рассмотрения дела и обращение суда в конституционный суд возможны либо в силу должностных обязанностей судьи, либо только на основании ходатайства одной из сторон процесса.

Такая процедура, соответствующая “централизованной” конституционной юрисдикции, предполагает, что в компетенцию обычного суда входит и толкование конституции, и проверка конституционности тех законов, которые суд применяет. Но в то же время суд не вправе сам объявить закон ничтожным. Такое правомочие принадлежит лишь одной, особой судебной инстанции, что позволяет избежать разного толкования одной и той же нормы конституции или закона в решениях разных судов первой инстанции, а решения конституционного суда приобретают силу общеобязательных актов толкования права.

 И в заключение — о проблемах рассмотрения индивидуальных жалоб на нарушения конституционных прав. Конституционные права гражданина реальны лишь постольку, поскольку он может защитить их в суде. Конечно, может быть достаточно обратиться за защитой и в обычный суд, но возможность обращения в суд, специально созданный для защиты конституционных прав, принципиально поднимает уровень защищенности таких прав.

Эти аргументы очевидны. Но столь же очевидно, что, для того чтобы рассматривать по существу все жалобы граждан, считающих, что их конституционные права нарушены непосредственно законами или актами применения законов, понадобится примерно столько же конституционных судов, сколько существует правоприменительных органов. Во всех странах, где допускаются индивидуальные конституционные жалобы, конституционные суды не в состоянии справиться с обилием таких дел, и это несмотря на то, что, как правило, более 90% жалоб не принимается к рассмотрению.

Но все это никоим образом нельзя расценивать, как доводы против предоставления гражданину права обращаться в конституционный суд. Практика в Австрии, Бельгии, Венгрии, Германии и других странах, в которых допускается обращение в конституционный суд с индивидуальной жалобой, показала, что это право, как никакое другое, способствует формированию у граждан уверенности в том, что они живут в обществе, в котором проводится режим господства права, а такая уверенность — самый надежный фундамент демократического конституционного государства". Если граждане уверены в том, что по поводу своих прав они могут вступить в спор даже с законодателем, они добиваются защиты своих прав всеми законными способами и во всех случаях их нарушения. Граждане свободны и защищены в правовом государстве постольку, поскольку это государство судей.

### 1.2.3. Высший арбитражный суд Российской Федерации

Высшим звеном системы является Высший Арбитражный Суд Российской Федерации - высший судебный орган по разрешению экономических и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами. Он осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за деятельностью арбитражных судов и дает разъяснения по вопросам судебной практики. ВАС РФ является также организационным центром системы арбитражных судов.

Функцию, компетенцию и полномочия Высшего Арбитражного суда Российской Федерации можно разделить на несколько групп.

Прежде всего, этого судебный орган первой инстанции. В этом качестве он рассматривает лишь две группы дел:

а) дела о признании недействительными (полностью или частично) ненормативных актов Президента РФ, Совета Федерации и Государственной Думы, Федерального Собрания РФ, Правительства РФ, не соответствующих закону и нарушающих права и законные интересы организаций и граждан;

б) экономические споры между Российской Федерацией и ее субъектами, а также между субъектами Федерации. Кроме того, он рассматривает по вновь открывшимся обстоятельствам принятые им и вступившие в законную силу судебные акты. До сих пор Высший Арбитражный Суд Российской Федерации ни одного дела по первой инстанции не рассматривал.

Далее, это судебный орган надзорной инстанции, единственный в системе арбитражных судов страны. Он рассматривает дела в порядке надзора по протестам на вступившие в законную силу судебные акты арбитражных судов России.

Кроме того, это аналитический центр системы. Он изучает и обобщает практику применения арбитражными судами законов и иных нормативных правовых актов, регулирующих отношения в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, дает разъяснения по вопросам судебной практики, а также разрабатывает предложения по совершенствованию законов и иных нормативных актов, регулирующих отношения в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Наконец, это организационный центр системы: ведет судебную статистику и организует работу по ее ведению в арбитражных судах; решает в пределах своей компетенции вопросы, вытекающие из международных договоров России (прежде всего, в части отношений с высшими хозяйственными и арбитражными судами Содружества Независимых Государств); осуществляет меры по созданию условий для судебной деятельности арбитражных судов, в том числе по их правовому, организационному, материально-техническому и иным видам обеспечения, среди которых финансирование судов - своевременное и в полном объеме занимает далеко не последнее место. Образно говоря, Высший Арбитражный Суд Российской Федерации для системы арбитражных судов страны в этом плане то же, что и Министерство юстиции Российской Федерации, и его органы в субъектах Федерации для системы судов общей юрисдикции.

Структура Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в настоящее время состоит из:

* Пленума;
* Президиума;
* судебной коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений;
* судебной коллегии по рассмотрению споров, вытекающих из административных правоотношений.

 Каждая из названных структур Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации действует на базе четко очерченных федеральным конституционным законом правомочий.

Так, Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации ныне решает важнейшие вопросы деятельности арбитражных судов, действует в составе Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, его заместителей и судей Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. В настоящее время, с 1 июля 1995 года в его составе председатели арбитражных судов субъектов Федерации не входят; да и сам Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации арбитражные дела не рассматривает ни по первой инстанции, ни в порядке надзора.

Установлено, что он, в частности:

а) рассматривает материалы изучения и обобщения практики применения законов и иных нормативных актов арбитражными судами и дает разъяснения по вопросам судебной практики;

б) решает вопросы о выступлении с законодательной инициативой;

в) об обращении в Конституционный Суд Российской Федерации с запросами о проверке конституционности законов, иных нормативных правовых актов и договоров;

г) утверждает по представлению Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации членов судебных коллегий и председателей судебных составов Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации;

д) утверждает место постоянного пребывания федеральных арбитражных судов округов;

е) утверждает по представлению председателей арбитражных судов федеральных округов и субъектов Федерации судей, входящих в состав президиумов этих судов;

ж) утверждает по представлению Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации регламент арбитражных судов и т.д.

Президиум Высшего Арбитражного суда Российской Федерации действует в составе Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, его заместителей и председателей судебных составов Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, а по решению Пленума в состав Президиума могут быть введены и судьи Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации:

а) рассматривает дела в порядке надзора по протестам на вступившие в законную силу судебные акты арбитражных судов в России;

б) рассматривает отдельные вопросы судебной практики и о результатах рассмотрения информирует арбитражные суды системы. Если Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации проводит свои заседания не реже двух раз в год, то Президиум заседает два раза в неделю.

Судебные коллегии Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации создаются из числа судей Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, возглавляются председателями коллегий, которые по должности являются заместителями Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. В их функции входит: рассмотрение дел по первой инстанции, изучение и обобщение судебной практики, разработка предложений по совершенствованию законов и иных нормативных и правовых актов, анализ судебной статистики и т.д. В судебных коллегиях Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации образуются судебные составы специализирующиеся на арбитражных делах определенных категорий.

Новым органом в системе является Совет председателей арбитражных судов, действующий при Высшем Арбитражном Суде Российской Федерации. Это совещательный орган, он призван рассматривать вопросы организационной, кадровой и финансовой деятельности арбитражных судов Российской Федерации. Для реализации принятых им решений Председатель Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации издает приказы и распоряжения.

Одновременно при Высшем Арбитражном Суде Российской Федерации действует Научно-консультативный совет, задачей которого является подготовка научно-обоснованных рекомендаций по вопросам, связанным с формированием практики применения законов по их совершенствованию. Положение об этом Совете, как и его состав, утверждаются Председателем Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

### 1.2.4. Верховный Суд Российской Федерации

Придание Верховному Суду Российской Федерации статуса высшего судебного органа не имеет абсолютного характера, оно ограничено сферой осуществления его компетенции: дела, подсудные судам «общей юрисдикции». Следовательно, по делам о проверке конституционности законов и иных нормативных актов, а также по делам об экономических спорах Верховный Суд не является высшим судебным органом, поскольку эти дела рассматриваются соответственно Конституционный Суд Российской Федерации, Высший Арбитражный Суд Российской Федерации и арбитражные суды субъектов Российской Федерации.

Перечень дел, в отношении которых Верховный Суд выступает в качестве суда высшей инстанции, не является исчерпывающим. Помимо гражданских, уголовных и административных дел, в нем упомянуты и иные дела. Способ определения подсудности путем открытого перечня отражает ведущиеся поиски наиболее совершенных форм судебной деятельности. Высказываются, в частности, предложения о создании специализированных подсистем общей юстиции – судов по делам несовершеннолетних, судов по трудовым спорам и т.п. Если эти предложения будут приняты законодателем, то статья 126 Конституции не станет препятствием для их реализации.

В настоящее время Верховный Суд Российской Федерации действует в составе Пленума, Президиума, Судебной коллегии по гражданским делам и Военной коллегии. Полномочия Верховного Суда определены Законом РСФСР от 8 июля 1981г. «О судоустройстве РСФСР», Гражданским процессуальным и Уголовно-процессуальным кодексами. Он рассматривает дела в качестве суда первой инстанции, в кассационном порядке, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам. Последние три вида производства и есть деятельность, выполняя которую Верховный Суд, как сказано в статье 126, «осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор».

Что касается его полномочий как суда первой инстанции, то Концепция судебной реформы, одобренная парламентом 24 октября 1991 г., предлагает максимально ограничить их либо вовсе отменить. Однако необходимо сохранить право судьи, обвиняемого в совершении преступления, настаивать на рассмотрении его дела Верховным Судом Российской Федерации по первой инстанции (ст.122).

Длительное время считалось бесспорным, что Пленум Верховного Суда РСФСР на основе изучения и обобщения судебной практики и статистики дает руководящие указания, обязательные для судов (статья 56 Закона «О судоустройстве РСФСР»). При этом разъяснений подрывает принцип независимости судей и подчинения их только закону, ибо судьи не могут не подчиняться разъяснениям, которые являются для них руководящими и обязательными. Статья 126 Конституции, оберегая независимость судей, изменила прежнее двусмысленное их положение: разъяснения Верховного Суда больше не характеризуются как руководящие и нет указания, что они обязательны для судей.

# 2.Теория государства и права

## 2.1Функции государства

Для того чтобы рассмотреть функции государства, на мой взгляд, надо четко уяснить - что такое государство и пути его ( государства ) происхождения.

Государство в классическом понимании этого слова, есть аппарат подавления одного класса другим. Наиболее ярко эта точка зрения выражается в марксистской литературе.

Однако на мой взгляд ни одна из вышеперечисленных теорий не обладает достаточными доказательствами, чтобы ее можно было принять за основу.

 Проблема происхождения государства и права наиболее обстоятельно исследованы в известной работе Ф.Энгельса “Происхождение семьи, частной собственности и государства”. По мнению автора, человечество прошло три стадии: дикость, варварство и цивилизация, различающиеся главным образом степенью развития производственных сил. По мнению автора, толчком для возникновения государства послужило совершенствование орудий труда, что привело к расслоению общества и появлению угнетателей и угнетенных, а также аппарата (государства) для охраны сложившегося строя. Таким образом Ф. Энгельс является сторонником классического определения государства.

 Я согласна с его точкой зрения на происхождение государства, однако, не могу согласится с его определением государства.

Для того чтобы сложилось правильное и полное представление о государстве, его сущности, функциях, структуре, необходимо

рассматривать их в тесной взаимосвязи на основе структурно-функционального анализа этих понятий.

В функциях государства выражается его сущность, его предназначение, а структура государства, т.е. его внутреннее строение, определяется в первую очередь его назначением и направлением деятельности, которую оно осуществляет. Предназначение государства, Проявляющееся в его функциях, есть объективная необходимость выполнения общественно полезной, социально обусловленной деятельности.

Государство есть сложная социальная организация, основным назначением которой является осуществление публичной власти в интересах всего общества.

Деятельность государства многогранна, она охватывает самые различные стороны общественной жизни. Основные направления деятельности государства называются функциями государства. Функции делятся на внутренние внешние.

К внутренним функциям, охватывающим сферу внутренней, самостоятельной жизни государства, непосредственно касающимся каждого члена общества, относятся следующие виды функций:

1. Охранительная.
2. Экономическая.
3. Социальная.
4. Культурно-воспитательная.
5. Природоохранительная.

К внешним функциям, направленным на обеспечение существования государства в мировом обществе, относятся:

1. Защита государства от вооруженных нападений других государств.
2. Поддержание международных политических отношений (дипломатическая деятельность), экономических и культурных связей.
3. Борьба с международной преступностью.
4. Участие в международной охране окружающей Среды.

Реализация функций осуществляется различными государственными организациями. Их количество, задачи, компетенция, взаимоотношения и связи между ними определяются функциями государства. Функция всегда первична по отношению к выполняющей ее государственной организации. Функция - это идея,

необходимость деятельности, ее направление, а государственная организация - это та материальная сила, которая воплощает данную идею, материализует ее. Государственная функция - это очень широкое направление деятельности и она не может быть реализована какой-то одной государственной организацией. Каждая из государственных организаций в отдельности имеет свои особенные функции, отличающиеся по масштабу от государственных функций. Функции государства выполняются своей совокупностью государственных организаций.

 Существуют два вида государственных организаций. К первому виду относятся государственные организации, которые осуществляют властную, организационно-регулятивную деятельность.

 Второй вид представляют государственные организации, основным назначением которых является непосредственная, практическая деятельность по выполнению функций государства. Они создаются органами государства и управляются ими. В зависимости от того, в какой сфере государственной деятельности (охранительной, экологической или культурно-воспитательной) действуют государственные организации, они подразделяются на три вида.

 В охранительной сфере практическое выполнение функций возло-жено на особые вооруженные государственные организации. Они непосредственно охраняют граждан и государство от внутренних и внешних посягательств. В их число входят части и подразделения вооруженных сил, службы безопасности, милиция (полиция), разведка и некоторые другие вооруженные государственные организации.

 В экономической сфере действуют государственные организации - предприятия и учреждения, основным назначением которых является производственная либо обеспечивающая производство деятельность, а также оказание бытовых, кредитно-расчетных и коммунальных услуг населению. К ним относятся, например, государственные заводы и фабрики, сельскохозяйственные предприятия, предприятия транспорта и связи (железные дороги, почта и др. ), торговых и бытовых услуг, кредитно-расчетные учреждения и т.д.

 Культурно-воспитательные задачи выполняются широкой сетью государственных организаций, таких, как учебные заведения, библиотеки, музеи, театры и др.

 Следует иметь в виду, что охранительные, экономические и культурно-воспитательные задачи выполняются не только государственными организациями. Во всех этих сферах наряду с государственными организациями действуют частные и общественные организации и объединения. В различных современных государствах степень развития частной инициативы и частной предпринимательской деятельности неодинакова и зависит от общественного строя, политических, экономических и исторических традиций, определяется национальной психологией и особенностям быта и многими другими факторами. Частные и общественные организации и предприятия наиболее представлены в экологической, духовной и социальной сферах. Однако и в охранительной сфере действуют негосударственные организации, такие, как, например, частная полиция и охрана, частные детективные организации, объединения и организации общественности по охране общественного порядка и самозащите и некоторые другие.

1. Охранительная функция:

Это функция государственной деятельности проявляется в обеспечении государством общественного и правового порядка, защите и охране прав и интересов граждан и организаций, защите конституционного строя и государства от противоправных посягательств. Обеспечение внутреннего мира и согласия в обществе, урегулирования общественных отношений, снятие социальных противоречий, неизбежных в обществе, состоящем из различных классов, групп, слоев, - это насущная необходимость, одна из тех причин, которые вызывали возникновение государства.

Эта функция также направлена на охрану жизни, здоровья, чести и достоинства граждан, а также на охрану государственного и общественного имущества, на охрану частной собственности.

а) Под общественным порядком понимается система общественных отношений, регулируемых нормами правового и неправового характера (нормами морали, нравственности, обычаями, традициями и т.п.)

Общественный порядок в более узком, специальном смысле представляет собой систему общественных отношений, которые складываются главным образом в общественных местах и по своему обеспечивают свободу и неприкосновенность личности, общественное спокойствие, нормальные условия для труда и отдыха граждан, функционирования и деятельности органов, предприятий, учреждений, организаций.

Общественный порядок охраняется государственными органами, общественными организациями и гражданами. Особая роль в обеспечении общественного порядка принадлежит органам внутренних дел, милиции.

За все виды правонарушений посягающие на общественный порядок установлены различные виды наказаний. Меры наказаний должны быть соразмерны вине нарушителя.

Охрана прав и свобод граждан гарантируется Конституцией Российской Федерации и другими нормативно-правовыми актами.

Так, в частности, в статье 17 Конституции Российской Федерации пункт 1 сказано, что “В Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общеуказаным принципам и нормам международного права и в соответствии с настоящей Конституцией.” Основные принципы прав и свобод человека и гражданина изложены в статьях 17 - 64 Конституции Российской Федерации

В статье 35 пункт 2 сказано, что каждый вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами. Право частной собственности охраняется законом.

Таким образом, любое посягательство на частную собственность граждан, их имущество, а также и на государственное имущество влечет за собой административные и уголовные наказания.

 2. Экологическая функция:

 Эта функция государства сильно изменилась в ходе исторического существования государства от полного невмешательства в экономику (концепция “государства - ночного сторожа”) до полного контроля всей хозяйственной деятельности и регулирования всех вопросов экономической жизни (тоталитарные государства социалистического типа).

В современных условиях, когда неизмеримо умножились и усложнились хозяйственные связи, демократическое государство не остается наблюдателем со стороны. Оно активно разрабатывает и проводит экономическую политику, которая строится на принципах свободного рынка и свободного предпринимательства.

Государство влияет на экономику через налоговую политику, кредитно-финансовую и валютно-денежную системы.

 3. Функция социальных услуг, обеспечения и защиты граждан:

Многие государства характеризуют себя социальными. Это означает, что они считают своей важной задачей заботу о всех тех гражданах, кто в силу каких-либо причин не в состоянии обеспечить для себя нормальное существование, достойное человека. Государство проводит мероприятия направленные на защиту от безработицы, проявляет заботу о детях и нетрудоспособных людях.

Так, в статье 39 Конституции Российской Федерации в частности сказано: “Каждому гарантируется социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и в иных случаях предусмотренных законом.”

В Российской Федерации финансируются федеральные программы охраны и укрепления здоровья населения, принимаются меры по развитию государственной, муниципальной, частной систем здравоохранения, поощряется деятельность, способствующая укреплению здоровья человека, развитию физической культуры и спорта, экологическому и санитарно-эпидемиологическому благополучию (статья 41 пункт 2 )

Поощряются добровольное социальное страхование, создание дополнительных форм социального обеспечения и благотворительность (статья 39 пункт 3).

Таким образом, государство принимает различные меры для повышения жизненного уровня граждан.

4. Культурно - воспитательная функция:

Общество в целом и государство заинтересованы в том, чтобы каждый гражданин имел образование, соответствующее принятому стандарту. Без образования в настоящее время немыслимо активное участие граждан в общественной жизни, в производстве, во всех сферах государственной деятельности, в связи с чем во многих государствах образование является обязательным.

Государство поощряет и развивает искусство, обеспечивает для граждан свободу творческой деятельности. Не может быть сильного, процветающего государства без уважения и сохранения исторических традиций и культурного наследия. Воспитание граждан в духе патриотизм, уважения к историческому прошлому - непременная составная часть воспитательного процесса.

Большое значение имеет правовое воспитание. Каждый гражданин Российской Федерации обязан знать законы своего государства и строго соблюдать их.

5. Природоохранительная функция:

Охрана природы, окружающей среды - насущная необходимость современного мира. Человек в результате своей хозяйственной деятельности нарушает естественные природные связи, разрушает окружающую среду, чем невольно создает для себя неблагоприятные (даже гибельные) условия обитания. Охрана природы - дело всего общества, но только государство, обладающее необходимыми средствами и возможностями мобилизации усилий всех организаций и граждан, может реально обеспечить защиту окружающей среды.

В современную эпоху проблемы охраны и рационального использования природных богатств приобрели большое экономическое, социальное и политическое значение. Они затрагивают интересы всех народов и государств.

Чем разумнее использовать богатства, тем больше успехов добьются промышленность и сельское хозяйство. Охрана природы выдвигается в число наиболее острых социальных проблем и представляет собой одну из важнейших общегосударственных задач.

Деятельность по охране природы в рамках своей компетенции осуществляют все звенья механизма государства и его органов.

Так, в статье 9 Конституции Российской Федерации говорится: “Земля и другие природные ресурсы используются и охраняются в Российской Федерации как основа жизни и деятельности народов проживающих на соответствующей территории.”

Многие нормы, регулирующие природоохранительную деятельность, содержатся в основах земельного законодательства, основах законодательства о недрах, а также в земельных и водных кодексах.

В основе осуществления функции лежат следующие принципы:

1. Природные богатства подлежат охране со стороны государства независимо от того, вовлечены ли они в хозяйственный оборот или нет.

2. Использование природных богатств должно быть рациональным, соответствовать развитию государства.

3. Неукоснительное соблюдение природоохранительных законодательств и строгая ответственность за его нарушение.

Так, в Кодексе РСФСР об административных правонарушениях предусмотрены различные меры наказания за правонарушения в области охраны окружающей среды (статьи 50 - 87).

Проведение этих принципов обеспечивает целенаправленность природоохранительных функций на решение задач, стоящих перед государством в области охраны и рационального использования природных ресурсов.

### 2.1.1 Внешние функции.

1. Функция защиты из вне:

Данная функция является важнейшим направлением деятельности государства, ибо она нацелена на защиту мирного труда, суверенитета и территориальной целостности государства. Основную роль в этом играют Вооруженные Силы Российской Федерации.

Согласно статье 59 Конституции Российской Федерации “Защита Отечества является долгом и обязанностью гражданина Российской Федерации. Гражданин Российской Федерации несет военную службу в соответствии с федеральным законом.”

Согласно этому закону: все мужчины - граждане РФ, независимо от происхождения, социального и имущественного положения, места жительства, обязаны проходить действительную военную службу в рядах Вооруженных Сил Российской Федерации. На действительную военную службу призываются граждане мужского пола, которым ко дню призыва исполняется 18 лет.

Согласно статье 59 пункт 3 Конституции Российской Федерации: “Гражданин Российской Федерации в случае, если его убеждениям или верованиям противоречит несение военной службы, а также в иных установленных федеральным законом случаях имеет право на замену ее альтернативной гражданской службой.” Также граждане достигшие 17-летнего возраста имеют право учится в военно-учебных заведениях. В этом случае, они не несут военную повинность в рядах Вооруженных сил Российской Федерации.

Согласно статье 87 конституции Российской Федерации “Президент Российской Федерации является Верховным главнокомандующим вооруженными силами Российской Федерации. В случае агрессии против Российской Федерации или непосредственной угрозы агрессии Президент Российской Федерации вводит на территории Российской Федерации или в ее отдельных местностях военное положение...”

За воинское преступление - преступления против установленного порядка несения воинской службы, военнослужащие, а также военнообязанные во время прохождения ими учебных или поверочных сборов, несут ответственность (уголовную). Санкции за различные виды воинских преступлений предусмотрены в статьях 238 - 269 Уголовного Кодекса РСФСР.

Практическое исполнение функции защиты из вне так же возможно на особые государственные вооруженные организации. Они предназначены для обеспечения суверенитета, защиты территории, границы и населения от внешних посягательств и обеспечении общественного порядка и безопасности граждан. Особые вооруженные организации наделяются компетенцией в соответствие с конституцией. Характер задач выполняемых вооруженными государственными организациями обуславливает особенности их формирования, деятельности, управления и обеспечения. К особым вооруженным государственным организациям относятся:

1. Службы внешней разведки. Они осуществляют сбор информации на случай ведения военных действий.

2. Служба безопасности. Она предназначена для защиты государственной безопасности и конституционного строя от внешних посягательств.

3. Полиция (милиция) является основой и гарантом общественного порядка. Полиция призвана служить всему обществу, обеспечивать порядок, спокойствие и безопасность граждан.

2. Функция сотрудничества с другими странами.

В основе этой функции заложены интересы каждого государства. В Конституциях ряда стран подчеркиваются идеи дружбы и сотрудничества со всеми странами.

В современных условиях развитие государств определяется процессом интеграции хозяйственной, политической и культурной жизни. Этот процесс углубляется в программе совершенствования сотрудничества.

Функция сотрудничества и взаимопомощи выражает интересы всех государств. На этой основе создаются различные организации деятельность которых направлена на улучшение экономической, политической и культурной жизни общества (ООН, НАТО, Варшавский договор, СЭВ и т.д.)

Как уже было сказано выше, каждое государство связано с другими государствами различными отношениями: политическими, экономическими и культурными. Эти отношения необходимо устанавливать, развивать и регулировать.

1.Политическиеотношения: Государство обязано защищать своих граждан находящихся на территории других государств и оказывать им покровительство (статья 61 пункт 2 Конституции РоссийскойФедерации). Для поддержания международных политических отношений государства обеспечиваются представителями в лице дипломатов, служащих-послов, консулов и др.

 2.Экономические отношения: Государство, являясь членом мирового сообщества, вовлекается в систему мирового хозяйства. Экономическое развитие, природные ресурсы определяют место государства на мировом рынке. Ни одно государство не может существовать без экологических связей с другими государствами. Внешняя торговля, кредиты и займы, инвестиции, совместные проекты - это наиболее распространенные составляющие внешнеэкономической деятельности государства.

3.Культурные отношения:Культура каждого народа, государства является достоянием всего человечества. Она не может развиваться обособленно, так как связана с мировой культурой. Государство поддерживает и развивает культурные связи, что служит взаимному духовному росту и обогащению. Конкретными видами деятельности государства в этом направлении являются: международные выставки, фестивали, олимпиады, международный туризм и многое другое.

3. Борьба с международной преступностью:

В последнее время все более широкие масштабы приобретает международная преступность.

Торговля и контрабанда наркотиков, терроризм, незаконная торговля оружием - вот небольшой перечень наиболее опасных видов международных преступлений.

Ни одно государство не в силах в одиночку справиться с этой проблемой. Очевидна необходимость совместных действий государств по борьбе с международной преступностью.

Конкретными действиями государств в этой области является создание международных организаций по борьбе с преступлениями.

Одной из таких организаций является ИНТЕРПОЛ. Государство планирует свою деятельность по предупреждению и пресечению этих преступлений, проводит совместные мероприятия, обменивается информацией. Это позволяет более эффективно бороться с международной преступностью.

4. Участие в охране окружающей Среды:

В настоящее время остро встал вопрос об охране окружающей среды. Данный вопрос постоянно находится в центре внимания всего мира. Охрана окружающей среды становится составной частью программы завершения строительства материально - технической базы в государстве.

В ряде государств это проявляется в особой мере, в связи со сложными климатическими условиями.

Крупные ученые ряда государств обеспокоены экологическим состоянием природы в различных уголках мира. Из государственного бюджета все больше и больше выделяется средств на поддержание экологии в надлежащем виде, также оказывают различную помощь и общественные организации. В ряде государств правительство принимает различные меры к нарушению нормативных актов по охране природы. Главенствующее положение занимает убеждение, а также штрафы и уголовные наказания.

### 2.1.2 Правовые формы выполнения функций.

Функции государства осуществляются в определенных формах и определенными методами.

Формы осуществления функций характеризуют связь государства с правом как одним из основных средств властвования. Через право государство проводит в жизнь свои функции, свои экономические, политические, идеологические задачи. В одних случаях государство издает юридические нормы, в других - организует их исполнение, в третьих - обеспечивает, охраняет их. В зависимости от этого и различают три основные формы осуществления функций:

1. Правотворческая - государственная деятельность, выражающаяся в разработке и принятии юридических норм, в которых закрепляются программы деятельности людей. Она заключается в издании нормативных актов, т.е. актов, которые устанавливают новые нормы, изменяют или отменяют старые.

2. Правоисполнительная - государственная деятельность, выражающаяся в принятие мер по исполнению норм права. Она состоит главным образом в издании властных индивидуальных актов, т.е. актов, рассчитанных только на данный, индивидуальный случай (например, издание разового планового акта по строительству, назначение гражданина на должность.)

3. Правообеспечительная (правоохранительная) - государственная деятельность, выражающаяся главным образом в контроле и надзоре за соблюдением и исполнением норм , а также в применение принудительных мер к их нарушителям. В процессе осуществления данной функции решаются юридические дела, связанные с применением юридических санкций, спорами между отдельными лицами и т.д.

Деятельность государства широка и многообразна. Для того чтобы охватить, охарактеризовать ее в целом, требуется высокий уровень научной абстракции и соответствующие ему понятия. Они позволяют увидеть, что с момента возникновения и до настоящих дней задачи государства не остаются не измененными. Одни осуществляются до конца, на смену им приходят другие, более сложные.

В будущем будут возникать и новые функции, а вместе с ними и определенные трудности, которые необходимо будет решать.

Таким образом, из рассмотренных нами функций, мы видим, что государство является не только аппаратом подавления, представителем интересов господствующего класса, но и организацией выражающей интересы всего общества.

## 2.2 Понятие правоотношения

Как известно, люди в течении своей жизни вступают в многообразные общественные связи, многие из которых, будучи правоотношениями, регулируются нормами права, которые содержат общие правила поведения. Можно сказать, что нормы права воплощаются в жизнь именно с помощью правоотношений.

Для правоотношений характерно наличие субъективных прав и обязанностей у его участников (субъектов).

Юридические нормы представляют одному участнику отношения права, а на другого отношения возлагают обязанность.

Поэтому правоотношение можно рассматривать как юридическую связь между лицами, выражающуюся в их взаимных правах и обязанностях. Без взаимных прав и обязанностей нет самого правоотношения. Например, каждый студент находится в правовых отношениях с вузом. Студент вправе получать тот объем знаний, который в свою очередь, обязан предоставить ему вуз в соответствии с программой обучения. Права и обязанности участников правовых отношений составляют периодическое содержание правоотношений.

В юридической науке используется понятие “структура правоотношений”, элементы которого следующие:

а) содержание правоотношения;

б) субъекты правоотношения ;

в) объект правоотношения.

Материальное содержание правоотношения есть поведение его субъектов, их действия и поступки обязанные с реализацией принадлежащих им как сторонам взаимодействия прав и обязанностей. Юридическое содержание такого рода правовых связей - права и обязанности субъектов правоотношения. Обратимся к такому примеру: гражданин заключил договор со строительной организацией на строительство дачного дома. В результате возникло правоотношение, материальным содержанием которого является деятельность данной организации и гражданина, направленная на строительство дома. Юридическое содержание данного правоотношения - права и обязанности его сторон ( участников): гражданин обязан оплатить работу по строительству дома; организация обязана построить дом, который и является объектом правоотношения.

###  2.2.1 Субъекты правоотношений

Основные участники правоотношений - физические лица и организации. Физические лица - это граждане, иностранцы и лица без гражданства, находящиеся на территории конкретного государства.

К организациям относятся: государство в целом, государственные органы, общественные образования, хозяйственные объединения (юридические лица).

Чтобы быть участником правоотношений, необходимо обладать определенными юридическими качествами. Речь идет о правоспособности ( т.е. способности обладать правами и нести юридические обязанности ) и о деятельности, иначе говоря, своими действиями осуществлять права и исполнять юридические обязанности. У юридических лиц, организаций правоспособность и деятельность возникает с момента их образования.

Правоспособность физических лиц, по общему правилу, возникает с момента рождения; дееспособность - с момента достижения определенного возраста. Дееспособность связана также с психическим состоянием человека. По законодательству полная дееспособность наступает с 18 лет. Но имеются исключения из этого правила. Например, гражданин может быть привлечен к уголовной ответственности с 16 лет, а по нескорым видам преступлений - с 14 лет.

Или пример другого рода. В отдельных исключительных случаях брачный возраст может быть снижен с 18 лет до 16 лет. Согласно Кодексу о браке и семье Российской Федерации решение об этом вправе принимать соответствующие органы местной исполнительной власти.

### 2.2.2 Возникновение, изменение и прекращение правовых отношений

Возникновение, изменение и прекращение правовых отношений связано не только с наличием названных выше юридических предпосылок, но и с юридическими фактами.

Под юридическими фактами понимаются предусмотренные в законе обстоятельства, служащие основанием для возникновения ( а также изменения или прекращения) конкретных правоотношений.

Юридические факты можно подразделить на две группы бытия и действия, с которыми закон связывает наступление юридических последствий. События - это юридические факты, которые возникают независимо от воли человека, например, естественная смерть человека ведет к возникновению правоотношений, связанных с наследством. Действия - это также юридические факты, наступление которых зависит от воли людей. Действия могут быть подразделены на правомерные, т.е. действия, которые не нарушают правовые нормы, их предписание ( например, договор купли - продажи), и неправомерные, т.е. действия противоречащие, нарушающие закон. Таковы, например, административные, уголовные правонарушения (хулиганство и т.д.).

Нормы права регулируют общественные отношения между людьми. Регуляторы выступают по отношению к каждому отдельному лицу или организации как некий внешний фактор, то термин “права” в этом смысле носит объективный характер, т.е. не принадлежит какому-либо субъекту, не составляет его личного, хотя бы и социального государства. Поэтому нормы права или как систему норм называют объектом права.

Представленная нормами права свобода, возможность поведения носит (в русском языке) то же название - право. Но это уже не норма, следящая за рамками, лично принадлежащих субъекту - человеку или организации. Наоборот, это то, что по объективному праву (закону) принадлежит субъекту, составляет его личную свободу или возможность поведения, пользования вещами, способностями, знаниями и многими иными, в том числе и общественными благами.

Такая свобода и возможность поведения, установленная законом (объективным правом), носит название - субъективное право.

В то же время рамки ограничения свободы и предписания поведения обращены к отдельным людям и организациям, они устанавливают то должностное поведение, которому каждый субъект обязан следовать, соблюдая свободу и интересы других лиц или общества в целом. Подобное данное поведение называется юридической обязанностью субъекта, или юридической субъективной обязанностью.

Такова в своей основе позитивно-правовая концепция юридических субъективных прав и обязанностей в основе которых лежит связь прав и обязанностей с правовыми нормами. Согласно этой концепции правоотношения есть отношения между людьми и их организациями, урегулированные нормами права и состоящие во взаимной ( либо односторонней для простейших отношений) связи субъективных прав юридических обязанностей, предусмотренных нормами права.

Чем отличаются правовые отношения от экономических, политических, социально - культурных, организационно - управляемых, семейных и иных отношений между людьми и организациями людей ?

В юридической науке правовые отношения рассматриваются как надстроечная , в отличие от производственных, которые согласно К.Марксу оставляют экономический базис общества и складываются независимо от воли и сознания людей.

Поэтому и типы правовых отношений, не сомненно, зависят от уровня развития производства и обмена товаров, определяются ими в значительной мере, кроме того, правовые отношения находятся в зависимости от политики сложившейся в обществе, формирования семьи, от уровня развития различных идей, взглядов людей, прежде всего от общественной нравственности. Вовсех этих”надстроенных”, или ”идеологических” отношениях есть свои закономерности, свойственные каждой ступени развития общества, а так же выражающие индивидуальные формы взаимо связей, осознаваемые людьми и создаваемые по воле и сознанию людей.

Применительно к правовым отношениям и их месту среди других отношений речь должна идти не о том, как соответствия результаты и движением силы исторического развития, а каковы те индивидуальные связи и отношения между отдельными людьми и организациями, которые в финансовом понимании и в реальной действительности являются волевыми, то есть возникают по воле и сознанию людей.

Такие индивидуально--волевые отношения имеют место в сфере экономики.Они характерны для социальных отношений, для сферы культуры и других сфер жизни людей.

 Все такие действия и взаимосвязи, а не их объективные результаты, составляют индивидуально--волевые отношения между людьми. И именно они (а не уровень рентабельности предприятия, образованности и культуры человека) регулируется правами и следовательно приготавливают форму правоотношений.

 Индивидуально--экономические, социальные, культурные, семейные и иные отношения, сохроняя свое специфическое для каждого вида отношений содержание в виде взаимодействия людей и организаций, приобретают с помощью права новое качество в виде юридических прав и обязанностей, основываясь на которых они могут, а в надлежащих случаях должны сообразовывать свое поведение в отношении партнеров. Эти права охраняются государством, а не выполнение обязанности обеспечивается принуждением государством в интересах правомочного лица.

 При этом общественные отношения (экономические, политические и другие) не утрачивают своего содержания в интересах сохранения единого порядка всей сложной системы отношений в обществе.

 Таким образом правовые отношения представляют собой обязательную форму индивидуально - волевых отношений, подверженных регулярным нормам права. Правоотношение выражает особую общественную связь между лицами, связь через права и обязанности.

###  2.2.3 Юридический факт.

 Обстоятельства которые предусмотрены в законе и иных источниках правовых отношений, называются юридическим фактом, независимо от проявления воли человека на вступление в правовое отношение (например: авторские права и соответственные правоотношения возникают у поэта независимо от того, думал ли он об этом, сочиняя стихотворение). В особую группу юридических фактов объединяются не правомерные действия людей.

 Для правильного понимания видов правоотношений важно прежде всего выделить основные структурные типы правоотношений. Простейшая структура правоотношения выглядит как связь, взаимодействие прав и обязоностей двух его участников.

Например, праву покупателя соотвествует обязанность продавца пере дать ему вещь (покупку) после оплаты ее стоимости(обязанность покупателя), а продавец вправе потребовать соответствующую плату. По трудовому договору праву нанимателя (работодателя) требовать выполнения обусловленной работы соответствует обязанность работника выполнять такую работу. Праву работника на получение заработной платы соответствует обязанность нанимателя выплачивать ее в установленные сроки.

 Подобные правоотношения носят название двусторонних, поскольку в них участвуют две стороны, каждая из которых обладает

правами и обязанностями в отношении другой. Гражданские правоотношения бывают и односторонними. В них также индивидуализированы правомочный и обязанный субъекты (два участника), из которых один несет обязанность перед другим , а другой имеет право на исполнение этой обязанности в свою пользу.

Например, договор дарения — наиболее элементарное правовое отношение двух индивидуально — определенных субъектов, где есть только одна обязанность и одно право.

 Возможны и существуют правоотношения, в которых участвуют не две, а три и более сторон. Примером могут служить купля — продажа через посредника ; отношения строительного подряда, где партнерами заказчика являются, как правило, генеральный и несколько (часто — множество) субподрядчиков. Но увеличение числа участников правоотношений не меняет их структурного типа, при котором каждому праву одной стороны соответствует обязанность другой стороны, заранее известной, определенной договором.

 Такие отношения носят название относительных правоотношений, в которых определены обе стороны. “Относительны” они потому что все другие лица и организации не несут обязанностей и не имеют прав по данному договору либо, например, семейному отношению между супругами.

 Однако существует и принципиально иная структура правоотношения, в которой определена только одна правомочная сторона. Классический пример -право собственности, которое состоит из правомочий владения, пользования и распоряжения вещью. Закон не определяет каких--либо обязанных перед собственником лиц. Означает ли это, что здесь имеет место только субъективное юридическое право, но нет правового отношения,так как нет обязанной стороны ? В правовой теории многие относили право собственности к правам “вне правоотношения”. Однако более правильной была другая позиция, разделяемая юридической практикой: праву собственника противостоит обязанность всех других лиц не препятствовать свободному осуществлению им владения, пользования или распоряжения вещью, не посягать на эти права. Такая связь участников правоотношений в нормальных условиях как бы не видна. Но как только нарушено право собственности, обязанность нарушителя по отношению к собственнику четко выявляется.

Такие отношения носят название абсолютных правоотношений, то есть налагающих обязанности на всех и каждого. В гражданском праве это право авторства, в административном-право органы государства (должностного лица) пресекать нарушения общественного порядка,обязанность соблюдать который лежит на каждом лице и организации. Аналогичны права органов охраны природы и некоторых других контрольных органов.

 От таких правоотношений следует отличать правосубъективность физических и юридических лиц, правовой статус органов государства, общественных объединений и т.д.

 Виды правовых отношений различаются и по иным признакам.

Например, каждой отрасли права соответствуют своим особенности регулирования, которыми обусловлены особенности отраслевых правоотношений. Так, гражданские правоотношения (обязательства,

наследование, собственность) характеризуются равным положением сторон. Административным правоотношениям, наоборот, свойственно подчинение одной стороны (управляемой) другой стороне (управляющей). Земельные отношения связаны со специаль - ными мерами управления и контроля со стороны государства(условия

отвода земель, их содержания и восстановления, земельный кадастр).

Трудовые правоотношения характеризуются специальными гарантиями для трудящихся, отношения в области судопроизводства--состязательностью сторон, гарантиями презумпции невиновности и т.д.

 В теории права различают также регулятивные и охранительные правоотношения. Первые в известной мере первичные, связаны с установлением позитивных прав и обязанностей сторон и их реализацией. Вторые возникают тогда, когда нарушены права и не исполнены обязанности, когда нарушены права и интересы участников право отношений или каждого лица,всего общества нуждаются в правовых мерах защиты со стороны государства. Типичным примером регулятивных отношений являются гражданско-правовые обязательства, трудовые, семейные и другие правоотношения. Процессуальные отношения в области судопроизводства, исполнения уголовного наказания — это типичные охранительные правоотношения по реализации юридической ответственности.

 Следует отметить, что отраслевая и другие классификации видов правоотношений не связаны с их внутренней структурой. Во всех отраслях права различаются простые и сложные правоотношения, относительные и абсолютные. Регулятивные и охранительные правоотношения также свойственны различным отраслям права, они могут быть простыми и сложными, абсолютными (в уголовном праве) или относительными ( в гражданско - правовом споре).

### 2.2.4 Субъекты права и участники правоотношений.

Понятие субъекта права. В правовых отношениях участвуют люди и образуемые ими для своих частных и общественных целей организации; государство и его органы, предприятия, учреждения, общественные объединения, религиозные организации. Для участия в правоотношениях люди и организации должны обладать определенными качествами, признанными или установленными законом для всех и каждого из будущих участников правоотношения. Совокупность этих качеств образует понятие правосубъектности лица либо организации.

 Таким образом, субъектами права являются лица или организации , за которыми признано законом особое юридическое свойство (качество ) правосубъектности, дающее возможность участвовать в различных правоотношениях с другими лицами и организациями.

 Правосубъектность включает в себя правоспособность и дееспособность, а также правовой статус субъекта права. Под правоспособностью понимается способность иметь права и обязанности, предусмотренные законом, то есть конкретные позитивные права и обязанности участников различных правоотношений. Под дееспособностью подразумевается способность своими действиями приобретать права и налагать на себя юридические обязанности. Это легальное определение гражданской дееспособности важно для физических лиц. У юридических лиц, органов государства и общественных организаций право- и дееспособность, как правило, не разрываются, всегда присутствуют у правомочного юридического лица.

 Правовой статус — это признанная конституцией или законами

совокупность исходных, неотчуждаемых прав и обязанностей человека, а также полномочий государственных органов и должностных лиц, непосредственно закрепляемых за теми или иными субъектами права.

 Правовой статус гражданина, иностранца или лица без гражданства непосредственно выражает его правосубъектность, которую, как записано во Всеобщей декларации прав человека ООН, обязаны признавать все государства. Он включает в себя основные, неотчуждаемые права человека, как правило, закрепленные в конституции, а также частноправовую правоспособность и дееспособность физического лица.

 Виды субъектов права различаются для правоотношений в сфере частного права и в сфере публичного права.

 В сфере частного права (гражданского, семейного, трудового,

земельного гражданского судопроизводства и т.д.) субъекты права

подразделяются на физических и юридических лиц.

 К физическим лицам относятся все граждане, а также иностранцы и лица без гражданства. Иными словами, это все люди за которыми признано качество правоспособности и дееспособности.

 Юридическими лицами являются все предприятия и их объединения, а также учреждения и общественные объединения (в том числе религиозные) независимо от формы собственности или иной формы имущественной правоспособности (арендные коллективы, фермерские хозяйства и т.п.).Для признания организации или учреждения юридическим лицом требуется его регистрация и государственных органах.

 Такая классификация субъектов в сфере частного права имеет

важное практическое значение. Ведь в правоотношениях частного

права имеет важное практическое значение. Ведь в правоотношениях

частного права не должно быть неравного положения субъектов-

подчинения одной стороны отношения другой стороне. На рынке —

классической сфере частного права — продавец и покупатель” подчинены” одному экономическому закону стоимости. Если этот объективный закон нарушается, то частное право и гражданский кодекс не действует, остаются бессильными. Поэтому соблюдение равенства сторон — непременное условие участия в частноправовых отношениях. Для такого соблюдения всех субъекты частноправовых отношений должны иметь равные права и обязанности, участвуя в этих отношениях. Поэтому законы о собственности, предпринимательстве, об общественных объединениях не делают различий между государством, его органами, предприятиями и учреждениями. Все они выступают как равноправные юридические лица в имущественных, трудовых и иных частноправовых отношениях и имеют равную защиту своих интересов.

 Правосубъективность физических и юридических лиц выражается в их правоспособности и дееспособности.

 Все физические лица имеют равную правоспособность в области

частноправовых отношений. Она возникает с момента рождения человека (а по отношениям наследования учитываются и права еще не родившегося ребенка ) и прекращается с его смертью (по отношениям наследства воля наследодателя учитывается и защищается после его смерти). Все граждане России(как и граждане в других государствах) имеют равную и полную (по объему) правоспособность. Для иностранцев могут быть установлены ограничения, защищающие права граждан государства (необходимость получения лицензий, квоты на въезд в страну, ограничения права занятия некоторых должностей — капитанов судов, авиалайнеров и т.д.).

 Дееспособность физических лиц возникает с достижением возраста, когда подросток приобретает способность сознавать значение своих поступков и руководить своими действиями. Полная дееспособность в России возникает с восемнадцати лет ( в ряде других государств — с двадцати одного года ). Однако в гражданском праве заключение мелких бытовых сделок разрешено с более раннего возраста.

 Малолетние дети признаются правоспособными и имеющими

право на жилье, наследство, личные вещи, но являются недееспособными. Их интересы представляют и защищают законные представили — родители и опекуны. Недееспособные (полностью или частично) также умалишенные, признанные таковыми по решению суда.

 Правоспособность и дееспособность юридических лиц, как правило, возникают одновременно и составляют единое качество право дееспособности.

 Юридическими лицами признаются организации, которые обладают обособленным имуществом (уставным и иными фондами), могут от своего имени приобретать имущественные и личные неимущественные права и нести обязанности, выступать истцами и

отвечиками в суде (ст. 48 КГ). Подробно права организаций как юридических лиц регулируются главой 4 ГК российской Федерации.

 Правосубективность юридического лица в отличие от правосубъектности лица физического является специальной. По своему содержанию она должна соответствовать целям и задачам деятельности данной организации, предприятия или учреждения, определенным в уставе. Поскольку цели и задачи организации, выступающих юридическими лицами, чрезвычайно разнообразны, то для них не может и не должно быть равной правосубъектности. Специальная правосубъектность означает, что ее объем и содержание у разных организаций существенно различаются.

 В области публичного права органы государства выступают как самостоятельные субъекты, обладающие полномочиями по осуществлению властных функций законодательной, исполнительной

 и судебной ветвей власти. Правовой статус государственного органа

очерчивается его компетенцией. Только прямо указанные в законе полномочия (властные права и обязанности ) составляют его правовой статус. Выход государственного органа за пределы своих полномочий , так же как и неосуществление их в надлежащих случаях, является неправомерным, незаконным действием.

 Должностные лица органов управления, судьи и судебные исполнители также наделяются законом определенным правом статусом в рамках своей компетенции и обязаны действовать в его пределах.

 В пределах решения и действия органов государства и должностных лиц обязательны для всех других субъектов права, которые должны выполнять предписание органа и должостного лица.

### 2.2.5 Правоотношения понятия.

 Элементы и их содержание.

Правоотношение — это объективно возникающая в обществе в соответствии с законами, даже до закона особая форма социального взаимодействия, участники которого обладают взаимными, корреспондирующими правами и обязанностями и регулируют их в целях удовлетворения своих потребностей и интересов в особом порядке, не запрещенном государством или гарантированном и охраняемом, или в лице определенных органов.

 Правоотношения определяют конкретное поведение, деятельность сторон и вносит элемент порядка в общественную практику, формируя и реализуя общественную волю.

 Оно имеет социально-- экономическую основу и собственные юридические свойства.

 Их юридическая специфика в том, что:

  **во первых**, участниками правоотношений могут быть только

субъекты права, т.е. лица обладающие правосубъектностью;

 **во вторых**, основная масса правоотношений, предусматривающих их юридических норм, не возникает.

  **в третьих**, для правоотношений характерна специальная связь сторон и форме взаимных прав и юридических обязанностей.

  **в четвертых**, и основе возникновения правоотношений лежит юридический факт (фактический состав).

  **в пятых**, правоотношения возникающие на основе юридических норм, гарантируются и сохраняются государством.

 Структуру правоотношений образуют субъекты (физические и юридические лица), объекты (материальные и не материальные блага) содержание (материальное дозволенное поведение обязанного лица, юридические субъективные права и юридические обязанности).

# 3.Конституционное право

## 3.1пределы вмешательства федеральных властей в право субъектов РФ.

Начавшаяся в 1993 году конституционно-правовая реформа изменила формировавшуюся десятилетиями систему отечественного законодательства. Ее темпы и масштаб были настолько велики, а вновь складывающиеся общественные отношения столь нетипичны, что в их законодательное регулирование конституционным путем были включены представительные органы, как Российской Федерации, так и ее субъектов. Если по Конституции РСФСР 1978 года правом принимать собственные законы обладали лишь автономные республики, то с 1993 года свое законодательство вправе стали иметь все субъекты РФ.

Данная практика вполне объяснима требованиями, выдвинутыми принципиальными изменениями в экономике и общественном строе России, но в ряде отраслей законодательства она не вполне оправдана, а где-то подчас и недопустима вовсе.

Именно в данном контексте представляется мне нелогичное развитие одного из институтов муниципального права - законодательства о муниципальной службе. Наделав много шума, как для непосредственных субъектов указанных правоотношений, так и вокруг них в общественном сознании, во многих моментах так и не реализовавшись на практике, законодательство о муниципальной службе уже сейчас нуждается в серьезном изменении.

Федеральный закон от 8 января 1998 года "Об основах муниципальной службы в Российской Федерации" в пункте 7 части 1 статьи 5 устанавливает **единство** основных требований к муниципальной службе в качестве одного из основных принципов муниципальной службы в Российской Федерации. В то же время, установив ряд запретов и гарантий муниципальной службы, федеральный закон состоит, в большинстве своем, из отсылочных норм, корреспондирующих к законам субъектов Российской Федерации, уставам и иным нормативным правовым актам органов местного самоуправления.

Таким образом, в законе заложено ключевое противоречие, имеющее крайне негативные практические последствия.

Статья 2 указанного закона определяет муниципальную службу как профессиональную деятельность, осуществляемую на постоянной основе, на муниципальной должности, не являющейся выборной. Отношения, связанные с прохождением муниципальной службы, подлежат регулированию законодательством о труде с особенностями, установленными законодательством о муниципальной службе.

На какую же муниципальную должность принимается работник при первом поступлении на муниципальную службу и по какой проходит муниципальную службу при дальнейших перемещениях.

 Федеральный закон «Об основах муниципальной службы в Российской Федерации» в статье 8 «Классификация муниципальных должностей муниципальной службы» установил:

«Муниципальные должности муниципальной службы устанавливаются нормативными правовыми актами органов местного самоуправления в соответствии с реестром муниципальных должностей муниципальной службы, утверждаемым законом субъекта Российской Федерации».

Сравнительный анализ основных муниципальных должностей ряда городов Урала, Сибири и Дальнего Востока показал, что все муниципальные должности, также как и государственные должности подразделяются на пять групп:

1. высшие муниципальные должности;
2. главные муниципальные должности;
3. ведущие муниципальные должности;
4. старшие муниципальные должности;
5. младшие муниципальные должности.

Но распределение муниципальных должностей по группам в разных городах проведено различно.

Так должность заместителя мэра в ряде городов отнесена к высшей группе муниципальных должностей (Новосибирск, Барнаул, Благовещенск, Екатеринбург, Кемерово, Курган, Хабаровск), а в ряде городов (Иркутск, Пермь, Тюмень, Чита) к главной группе муниципальных должностей.

 Должность начальника управления в Новосибирске, Кемерово является высшей муниципальной должностью, в Барнауле, Благовещенске, Екатеринбурге, Кургане, Хабаровске - главной, а в Иркутске, Перми, Тюмени, Чите - ведущей муниципальной должностью.

Должность начальника отдела в Новосибирске отнесена к главной муниципальной должности, в Барнауле, Благовещенске, Екатеринбурге, Кемерово, Кургане, Хабаровске - к ведущей, в Иркутске, Перми, Тюмени, Чите это старшая муниципальная должность.

Должность главного специалиста в Кургане отнесена к ведущей муниципальной должности, в Новосибирске, Барнауле, Благовещенске, Екатеринбурге, Кемерово, Тюмени, Хабаровске - к старшей, в Иркутске, Перми, Чите к младшей муниципальной должности.

Анализируя характер деятельности в органах местного самоуправления, можно все должности разделить на пять групп:

1. должности, исполнение обязанностей по которым, как правило, связано с деятельностью учетно-статистического, делопроизводственного и иного вспомогательного характера;
2. должности, исполнение обязанностей по которым, как правило, связано с деятельностью преимущественно информационно-аналитиче­ского характера;
3. должности, исполнение обязанностей по которым заключается в непосредственной организации работы муниципальных служащих первых двух групп, а также предусматривает разработку нормативно-правовых актов и деятельность информационно-аналитического характера;
4. должности, исполнение обязанностей по которым заключается в опосредованной организации работы муниципальных служащих первых двух групп через непосредственное руководство деятельностью муниципальных служащих третьей группы, а также предусматривает разработку нормативно-правовых актов и деятельность информационно-аналитического характера;
5. должности, исполнение обязанностей по которым заключается в принятии административных решений.

Таким образом, не смотря на функциональное единство муниципальной службы, именно оно и не принимается за основу в классификации должностей. На практике, в различных муниципальных образованиях, за принцип берется особенности внутрииерархической организации аппарата. Помимо недоумения о том, каким образом специалист, участвующий в решении сложнейших проблем (к примеру, специалист юридической службы) может занимать младшую муниципальную должность являясь главным специалистом, возникают чисто практические трудности при перемещениях таких специалистов из аппарата администрации города или района одного субъекта Федерации в органы государственной власти другого субъекта РФ. Ведь соотношение муниципальных и государственных должностей устанавливается также законом субъекта, а не федеральным законом. В итоге несогласованность законодательства субъектов Федерации может сказаться на правах граждан, к примеру, в сфере социального обеспечения (см. статью 18 ФЗ "Об основах муниципальной службы в РФ" о пенсионном обеспечении).

Другое противоречие заложено в законодательном определении квалификационных требований по муниципальным должностям муниципальной службы.

В статье 5 Федерального закона "Об основах муниципальной службы в Российской Федерации" закреплен один из принципов муниципальной службы в Российской Федерации - принцип равного доступа граждан к муниципальной службе в соответствии с их профессиональной подготовкой и способностями. Однако отсылочное положение статьи 20 федерального закона ставит названный принцип под сомнение. В соответствии со статьей 20 требования к муниципальным должностям муниципальной службы устанавливаются уставами муниципальных образований в соответствии с законами субъектов Российской Федерации. То есть, переезжая в рамках даже соседних субъектов Федерации, к примеру, из Ямало-Ненецкого автономного округа в Ханты-Мансийский, специалист, обладающий достаточным опытом и необходимым образованием с должности ведущей может попасть на главную или старшую муниципальную должность, либо наоборот.

Сравнительный анализ требований к образованию муниципальных служащих ряда городов Урала, Сибири и Дальнего Востока показал, что для занятия должности муниципальной службы, в основном требуется иметь высшее профессиональное образование по специализации муниципальных должностей или образование, считающееся равноценным, или любое высшее образование. Правда, в Новосибирске и Иркутске, для занятия высших муниципальных должностей, к равноценному образованию необходимо иметь высшее профессиональное образование. В Ямало-Ненецком автономном округе для занятия высшей муниципальной должности помимо высшего профессионального образования или образования, считающегося равноценным, необходимо иметь так же дополнительное высшее образование по специальности "государственное или муниципальное управление" (статья 2 Закона Ямало-Ненецкого автономного округа "О квалификационных требованиях по муниципальным должностям муниципальной службы и квалификационных разрядах муниципальных служащих").

Для младших муниципальных должностей допускается среднее профессиональное образование по специализации муниципальных должностей.

Сравнительный анализ требований

к образованию муниципальных служащих городов Урала, Сибири и Дальнего Востока

|  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| Наименование должности | Ямало-Ненецкий автономный округ | Новосибирск99 | Благовещенск | Иркутск | Кемерово | Курган |
| Высшее проф. образование по специализации мун. должностей или образование, считающееся равноценным с доп. высшим проф. образованием | Высшая | Высшая |  | Главная |  |  |
| Высшее проф. образование по специализации мун. должностей или образование, считающееся равноцен. | ГлавнаяВедущая |  | ВысшаяГлавная | Ведущая |  |  |
| Высшее проф. образование по специальности «гос. и мун. управление» или по специализации мун. должностей | Старшая | Главная |  |  |  |  |
| Высшее проф. образование по специализации муниципальных должностей |  | Ведущая |  |  |  | ГлавнаяВедущаяСтаршая |
| Высшее профессиональное образование |  | Старшая | ВедущаяСтаршая |  | ГлавнаяВедущаяСтаршая | ВедущаяСтаршаяМладшая |
| Высшее или среднее проф. образование по специализации мун. должностей или образование, считающееся равноценным |  |  |  | СтаршаяМладшая |  |  |
| Высшее или среднее проф. образование по специализации мун. должностей |  |  |  |  |  | Младшая |
| Среднее проф. образование по специализации мун. должностей | Младшая |  | Младшая |  |  |  |
| Среднее проф. образование |  | Младшая |  |  |  |  |

Помимо различий в квалификационных требованиях к муниципальным должностям муниципальной службы в различных субъектах Российской Федерации, серьезной проблемой в настоящее время является противоречие закона фактического закону юридическому. То есть требования законодательства субъектов Российской Федерации к муниципальным должностям муниципальной службы неадекватны реальному положению дел.

Так Закон Ямало-Ненецкого автономного округа от 22 сентября 1999 года "О квалификационных требованиях по муниципальным должностям муниципальной службы и квалификационных разрядах муниципальных служащих в Ямало-Ненецком автономном округе" установил следующие требования к гражданам, претендующим на занятие муниципальных должностей:

1) для высших муниципальных должностей муниципальной службы необходимо иметь высшее профессиональное образование по специализации муниципальной должности или образование, считающееся равноценным, с дополнительным высшим профессиональным образованием по специальности "государственное и муниципальное управление";

 2) для главных муниципальных должностей - высшее профессиональное образование по специализации муниципальной должности, либо образование, считающееся равноценным, либо по специализации "государственное и муниципальное управление";

 3) для ведущих муниципальных должностей - высшее профессиональное образование по специализации муниципальной должности, либо образование, считающееся равноценным, либо по специализации "государственное и муниципальное управление";

 4) для старших муниципальных должностей муниципальной службы - высшее профессиональное образование по специальности "государственное и муниципальное управление" либо по специализации муниципальных должностей или образование, считающееся равноценным;

 5) для младших муниципальных должностей муниципальной службы - среднее профессиональное образование по специализации муниципальных должностей муниципальной службы или образование, считающееся равноценным.

На практике данные требования крайне сложно исполнить.

Так, из анализа данных, представленных отдельными муниципальными образованиями по Постановлению Администрации Ямало-Ненецкого автономного округа №558 от 4 августа 1999 года, можно заключить, что требования к муниципальным должностям муниципальной службы только по образованию (без учета требований по стажу) фактически не исполняются. В аппарате Администрации города Ноябрьска всего шесть специалистов занимают младшие муниципальные должности, в то время как специалистов, обладающих средним специальным образованием - 31. Следовательно, двадцать пять специалистов не отвечают установленным законом квалификационным требованиям, так как работают на старших, ведущих, главных и иных муниципальных должностях. В других муниципальных образованиях картина редко отличается.

Требования к муниципальным должностям муниципальной службы, установленные законом автономного округа по стажу так же не везде могут быть исполнены. Важным недостатком закона "О квалификационных требованиях по муниципальным должностям муниципальной службы и квалификационных разрядах муниципальных служащих в Ямало-Ненецком автономном округе" является абсолютная определенность требований по стажу, что противоречит части 1 статьи 11 Закона Ямало-Ненецкого автономного округа "О муниципальной службе в Ямало-Ненецком автономном округе", в соответствии с которым конкретные требования к муниципальным должностям устанавливаются нормативными правовыми актами органов местного самоуправления с учетом требований законов автономного округа и федеральных законов. Полагаю, что более разумным было бы установление альтернативных или относительно определенных требований к стажу муниципальных должностей, к примеру - от одного года до трех лет.

На откуп региональному законодательству отдано установление и квалификационных разрядов муниципальных служащих.

В соответствии со статьей 9 Федерального закона "Об основах муниципальной службы в Российской Федерации" квалификационные разряды присваиваются муниципальным служащим по результатам квалификационного экзамена или аттестации и указывают на соответствие уровня профессиональной подготовки муниципальных служащих квалификационным требованиям, предъявляемым к муниципальным должностям муниципальной службы в соответствии с классификацией муниципальных должностей муниципальной службы.

Квалификационные разряды, порядок их присвоения и сохранения при переводе или поступлении муниципальных служащих на иные муниципальные должности муниципальной службы, либо государственные должности государственной службы субъектов Российской Федерации, а также при увольнении муниципальных служащих с муниципальной службы устанавливаются законами субъекта Российской Федерации в соответствии с федеральными законами. Часть 5 статьи 1 Закона автономного округа "О муниципальной службе в Ямало-Ненецком автономном округе" соответствует редакции федерального закона.

Таким образом, законодательные установления ограничиваются границами территориальной юрисдикции автономного округа, да и любого другого субъекта Федерации. В то же время специалист, отработав определенное время в органах местного самоуправления, может переехать из Салехарда в Омск или из Москвы в Воронеж. Каково будет соотношение квалификационных разрядов по прежней и по новой муниципальной должности?

### Сравнительный анализ квалификационных разрядов

муниципальных служащих городов Урала, Сибири и Дальнего Востока

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| Наименование должности | Благовещенск | Екатеринбург | Иркутск | Ямало-Ненецкий автономный округ |
| Действительный муниципальный советник 1 класса | Высшая | Высшая | Главная | Высшая |
| Действительный муниципальный советник 2 класса | Высшая | Высшая | Главная | Высшая |
| Действительный муниципальный советник 3 класса | Высшая | Высшая | Главная | Высшая |
| Муниципальный советник |  |  |  |  |
| Муниципальный советник 1 класса | ГлавнаяВедущая | ГлавнаяВедущая | Ведущая | Главная |
| Муниципальный советник 2 класса | ГлавнаяВедущая | ГлавнаяВедущая | Ведущая | Главная |
| Муниципальный советник 3 класса | ГлавнаяВедущая | ГлавнаяВедущая | Ведущая | Главная |
| Советник муниципальной службы 1 класса | Старшая | Старшая | Старшая | Старщая |
| Советник муниципальной службы 2 класса | Старшая | Старшая | Старшая | Старшая |
| Советник муниципальной службы 3 класса | Старшая | Старшая | Старшая | Старшая |
| Референт муниципальной службы 1 класса | Младшая | Младшая | Младшая | Младшая |
| Референт муниципальной службы 2 класса | Младшая | Младшая | Младшая | Младшая |
| Референт муниципальной службы 3 класса | Младшая | Младшая | Младшая | Младшая |
|  |  |  |  |  |

Таким образом, столь либеральный, диспозитивный подход к установлению ряда существенных правовых институтов муниципальной службы не только противоречит принципу единства требований к муниципальной службе, установленных в федеральном законе, но и способен негативным образом сказаться на законных интересах граждан, осуществляющих свою профессиональную деятельность на муниципальных должностях, а значит и на гарантиях муниципальных служащих, в целом на устойчивости муниципального управления.

Однако из приведенного в данном материале анализа регионального законодательства не всегда следует его несостоятельность в сфере регулирования отношений муниципальной службы, хотя отдельные отношения следует регламентировать все же на федеральном уровне. В соответствии с пунктом "н" статьи 72 Конституции Российской Федерации установление общих принципов организации местного самоуправления, а значит и муниципальной службы в Российской Федерации, относится к предметам совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов, а, значит, причины сложившихся противоречий кроются в общем отставании федерального законодательства.

Полагаю, что выход из сложившейся ситуации может находиться в совместных инициативах органов законодательной власти субъектов Российской Федерации, а так же различных ассоциаций и соглашений городов и субъектов РФ.

## 3.2 Принципы государственного устройства

Форма государственного устройства -национальное и администpативно-теppитоpиальное строение госyдаpства, котоpое pаскpывает хаpактеp взаимоотношений междy его составными частями, междy центpальными и местными оpганами и госyдаpственной власти. Оpганизация госyдаpства pассматpивается с точки зpения pаспpеделения госyдаpственной власти и госyдаpственного сyвеpенитета в центpе и на местах, их pазделения междy составными частями государства. форма госyдаpственного yстpойства показывает:

-из каких частей состоит внутренняя структура государства;

-каково пpавовое положение этих частей и каковы взаимоотношения их органов;

-как строятся отношения между центpальными и местными госyдаpственными оpганами;

-в какой госyдаpственной фоpме выpажаются интеpесы каждой нации, пpоживающей на теppитоpии данного госyдаpства.

По фоpме госyдаpственного yстpойства все госyдаpства можно подpазделить на тpи основные гpyппы:федеpативные, конфедеpативные и yнитаpные.

**простые**

**формы государственного устройства**

**унитарное**

**сложные**

**федерация**

**конфедерация**

**автономная**

**союзная**

**с государственно автономными единицами**

**с административно автономными единицами**

Hа сегодняшний день выpаботаны лишь две фоpмы оpганизации многонациональных госyдаpств-унитарная и федеративная. Пpи yнитаpизме все pешения, как внyтpегосyдаpственной, так и во внешней сфеpе являются пpеpегатива одной единой, центpальной власти.

Федеpализм пpедпологает тy или инyю степень самостоятельности национальных обpазований, входящих в состав единого госyдаpства.

 Что же касается конфедеpации, то pечь в этом слyчае идет лишь о межгосyдаpственных обpазованиях. Иными словами, это союз госyдаpств, объединившихся с опpеделенными целями и для pешения определенных задач, но сохранившие полную независимость. Hельзя отрицать, что участники конфедеpации делегировали часть своих прав конфедеративной власти, но pешения этой власти могут вступить в силу лишь с одобрения всех членов конфедеpации.

 С самого начала, когда вопросы госyдаpственного yстpойства попали в поле зpения Маркса и Энгельса, они считали, что унитарное государство имеет преимущество перед федеративным. Более высокая обобщенность труда, более тесные связи междy трудящимися должны были, по их мнению, способствовать активизации революционного процесса, чего нельзя было достичь Пpи федеративных началах. Однако такая посылка оказалась справедливой для таких стран, как, скажем, Германия, Франция, стран в национальном отношении практически однородных, где не было и не могло быть сколько-нибyдь серьезных межнациональных конфликтов. Когда же они обратили свои взоры к Великобритании, то увидели, что под британскими колониями существуют четыре разных наpода:английский, шотландский, ландский, валиийский и что если государство там станет унитарным, то неизбежно размежевание не по классовым, а по национальным признакам. То есть, английский рабочий объединится с английским буржуа, шотландский с шотландским и т. д. . Для того, чтобы избежать этого, утверждали Маркс и Энгельс, Британии необходима федеральная Фоpма государственности, которая обеспечит равноправие различных народов, снимет национальный вопрос и станет средством консолидации различных национальностей. По прошествии многих лет мы видим, что то, что открыли основоположники научного коммунизма и нарекли исключением, оказалось гениальной догадкой в отношении госyдаpств со сложным многонациональным характером развития. пример томy-обpазование СССР, а впоследствии Социалистической федеративной республики Югославии, Чехословацкой Социалистической Республики.

# Заключение

В настоящее время наша страна идет к построению правового государства, хотя эти шаги не легки и порой ошибочны. Отношения, которые складываются между людьми в нашем обществе, не всегда основываются на действующем законодательстве Российской Федерации. Поэтому роль сотрудников правоохранительных органов на современном этапе выходит на передовые позиции. К огромному сожалению, из-за юридической неграмотности населения некоторые “правоведы” трактуют ту или иную норму гражданского права по своему или в пользу третьего лица, незаконно наживая огромные капиталы.

Мне, как офицеру МВД хотелось бы видеть в рядах милиции как можно больше грамотных, юридически образованных сотрудников, чтобы в любой момент можно было прийти на помощь гражданам нашей страны. Ведь если все мы действительно хотим построить правовое государство, и видеть Россию процветающей державой, то всем её гражданам необходимо уважать и соблюдать действующее законодательство Российской Федерации.

Правовые знания становятся насущной необходимостью. Основы гражданского права надо знать каждому, чтобы грамотно формулировать и защищать свои законные интересы, отстаивать их.

Много разногласий возникает из-за незнания прав и обязанностей. Любой самый простой вопрос вызывает у нас сомнения: так я делаю или не так, а может лучше сделать по-другому? А зная правовые основы можно было бы избежать значительного количества споров.

# Список использованной литературы:

1. Конституция Российской Федерации.
2. Кодекс об административных правонарушениях.
3. Уголовный кодекс РСФСР.
4. “Функции и структура государства” 15.07.1992 г.
5. Комментарий к Конституции Российской Федерации. «Юридическая литература». М.: 1994г.
6. Федеральный конституционный закон “ Об арбитражных судах в Российской Федерации”, Арбитражный Процессуальный кодекс Российской Федерации. М.: “ Ось-89” , 1995г.
7. Комментарий к Арбитражному процессуальному кодексу Российской Федерации. М.: Юр. фирма КОНТРАКТ, 1995г.
8. Учебник “Арбитражный процесс” под ред. Проф. Треумникова М.К. “Зерцало” Москва, 1995г.
9. Лазарев В.В. «Общая теория права и государства» Москва 1996г.
10. Государственное (конституционное) право Российской Федерации. Учебник. М.: 1995г.
11. Т.Андреева. ФКЗ “ Об арбитражных судах в РФ ”// Хозяйство и право, № 9, 1995г.
12. Нормативные материалы и литература.
13. Конституция РФ. Комментарии, М., 1994.
14. УПК РСФСР. Комментарии, М., 1995.
15. Уголовный процесс. Гуценко, М., 1996.
16. Уголовный процесс. Куликов, М., 1995.
17. Сборник постановлений пленума Верховного Суда СССР 1924-1986гг. /под ред. Геребилова, М., 1987.
18. Вопросы уголовного процесса в практике ВС СССР и ВС РСФСР /под ред. Куликова, Карева, М., 1974.
19. Практика ВС РФ по уголовным делам за 1992-1994 гг., М.: “ДЕ-ЮРЕ”, 1995.
20. Право обвиняемого на защиту и презумпция невиновности. М.С.Строгович, М, 1984 год. Под ред.В.М.Савитского.
21. Уголовный процесс России. А.М.Ларин, Э.Б.Мельников, В.М.Савитский, М, 1997 год.