1. Понятие права, сущность права, признаки и функции права.

1.1 Понятие права

"Я имею право" - часто произносим мы, когда претендуем на получение каких-либо благ. В этом смысле под правом понимаются социально- правовые притязания людей, удовлетворение которых позволяет им полноценно существовать. В основном они составляют естественные права человека, то есть притязания, обусловленные его природой: право на жизнь, человеческие условия существования, право на свободу, собственность, счастье, честь, достоинство, сопротивление угнетению и т. п.

Другое значение термина "право" - это мера допустимого поведения, зафиксированная в системе общеобязательных правил поведения, которая создается государством и действует независимо от воли и сознания отдельных лиц.

Обязательность соблюдения и исполнения этих юридических норм каждым человеком обеспечивается государственным принуждением. В данном случае система юридических норм выступает как право в объективном смысле. В этом значении право, по мнению Аристотеля, выступает "регулирующей нормой политического общения" и должно являться "критерием справедливости".

По своему происхождению право связано с такими понятиями, как правда, справедливость. Jus в переводе с латыни означает справедливо, законно, a justicia - законность и правосудие. В этой связи известный римский юрист Цельс подчеркивал, что "право есть наука о добром и справедливом".

1.2 Сущность права

Право создавалось людьми для удовлетворения определенной социальной потребности. Люди не могут существовать, не взаимодействуя друг с другом, не создавая коллективов, организаций. Только благодаря этому взаимодействию они удовлетворяют, свои материальные, духовные, физиологические и иные потребности.

Однако в большинстве своем интересы и потребности не совпадают, поскольку все люди обладают различными способностями и талантами, неодинаковым материальным положением, социальным статусом. Вследствие этого их совместная деятельность предполагает наличие четких правил, которые являются результатом согласия, компромисса и должны соблюдаться всеми, быть обязательными для всех. Обязательность соблюдения таких правил придает человеческим действиям и поступкам предсказуемость, управляемость, а всему обществу - стабильность и упорядоченность.

Для отдельной личности право гарантирует свободу, независимость, индивидуальность, определенную границами этих правил.

Право есть система общеобязательных правил поведения в обществе, установленных или санкционированных (то есть утвержденных в качестве общеобязательных правил, существовавших в обществе ранее) государством, соблюдение которых обеспечивается возможностью государственного принуждения.

1.3 Признаки права

Право обладает рядом свойств (признаков), которые характеризуют его как специфическую систему регулирования отношений в обществе.

Нормативность права. Право имеет нормативную природу. Она выражается в установлении в нормах права общего масштаба поведения, который определяет границы дозволенного, запрещенного, обязательного.

Наличие норм права говорит человеку о том, какие его действия будут правомерными (возможными, необходимыми), а за какие поступки возможно наступление неблагоприятных последствий, то есть санкций.

Обязательность. Общеобязательный характер норм права выражается в том, что все члены общества обязаны выполнять их требования. Это оказывается возможным потому, что правовые нормы обеспечиваются государственным принуждением. Государственное принуждение выражается в защите субъективного права личности, в принуждении правонарушителя возместить причиненный ущерб, исполнить иные обязанности в отношении пострадавшей стороны. Государственное принуждение не только ограничивает свободу человека, но и в определенных законом случаях нищает человека свободы.

Формальная определенность. Нормы права выражены в официальной форме: закреплены в нормативно-правовых актах государства (законах, решениях судов, прецедентах).

Формальная определенность выражается и в том, что предписывает порядок принятия законов, механизм их реализации и средства контроля за их исполнением

Неоднократность действия права. Нормы права не имеют конкретного адресата, они обращены ко всему населению. Лишь в том случае, когда действие конкретного лица подпадает под сответствующую норму, тогда он становится ее адресатом. Однако осуществление требований данной нормы не прекращает ее действия во времени, она продолжает действовать вплоть до ее отмены уполномоченным на то государственным органом (чаще всего парламентом).

Связь права с государством. Этот признак выражается в том, что государство не только целенаправленно создает нормы права (правотворчество), но и обеспечивает реализацию их требований с помощью правоохранительных органов.

Функции права - главные направления воздействия права на личность, ее взаимодействия с другими людьми, органами государства.

Две функции права - регулятивная и охранительная

Содержание регулятивной функции права состоит в обеспечении четкой организации и стабильного функционирования общественных отношений.

Охранительная функция права заключается в отделении нормы права от других норм (морали, традиций, обычаев). Она осуществляется органами государства, принимающими индивидуальные властные решения, направленные на охрану положительных и вытеснение вредных, опасных для общества отношений.

Охранительная функция реализуется: 1) путем введения запретов на совершение противоправных деяний; 2) в установлении санкций за совершение противоправных деяний; 3) в непосредственном применении санкций в отношении лиц, совершивших правонарушение.

2. Соотношение права и морали

Возникновение права не вытеснило иные социальные нормы, поскольку не все отношения в обществе можно регулировать с помощью права. Так, например, сфера чувств, переживаний, любовные отношения не регулируются правом. Семейное право регламентирует лишь имущественные и личные отношения супругов и детей, но не касается их чувств друг к другу. Эти отношения регулируются другими нормами: нормами морали, религии, обычаев, традиций, ритуалов.

Общее, что их объединяет, состоит в том, что все они являются нормативными регуляторами взаимоотношений людей в обществе, устанавливающими образцы социально необходимого поведения, принятого в данном обществе. Они определяют границы возможного и обязательного поведения людей, организаций, коллективов, нарушение которых влечет за собой неблагоприятные последствия для нарушителя.

Действие всех социальных норм направлено на обеспечение порядка и стабильности в обществе. Однако перечисленные социальные нормы различаются. 1) тем, как они формируются - стихийно или сознательно; 2) в какой форме существуют - в письменных источниках или в сознании людей; 3) как обеспечивается выполнение требований социальных норм - возможностью государственного принуждения или силой общественного мнения, внутренним убеждением; 4) какую сферу общественных отношений они регулируют (политическую, этическую, эстетическую и т. п.).

Нормы морали представляют собой правила поведения, которые складываются на основе имеющихся в ту или иную эпоху в сознании общества представлений о добре, зле, справедливости, достоинстве, чести и т. п. Мораль, кроме того, включает в себя абсолютные ценности, которые пригодны для всех случаев жизни.

Если право оценивает поступки людей по принципу "можно - нельзя", то мораль делает это по принципу "хорошо - плохо". Нормы морали формируются стихийно, в результате отбора в ходе эволюции человеческого общества тех ценностей и идеалов, которые утверждают принципы добра и справедливости, достоинства человеческой личности. Моральные нормы не имеют специальных механизмов своей реализации. Их действие обращено к внутреннему миру человека с целью формирования у него внутренних убеждений и установок должного поведения: будь скромен, будь вежлив, "чти отца своего и мать свою" и т. п.

Право и мораль тесно взаимосвязаны. Многие моральные нормы и при-нципы перешли в правовые нормы, например, принцип справедливости, который означает соразмерность наказания содеянному.

3. Роль права в правовом социальном государстве

Правовое государство — это государство, где право перестало быть средством воплощения воли правящей элиты, а стало мерилом жизни не только для граждан, но и для нее самой.

Правовому государству, в отличие от государства, которое таковым не считается, присущи следующие признаки.

1. Господство (верховенство) права. Это понятие означает, что высшей формой выражения свободы людей должен быть закон. Но не всякий закон может считаться основой правового государства, а лишь тот, который отвечает сложившимся реалиям, жизненным потребностям людей, который воплощает принципы справедливости. Законы должны приниматься с соблюдением определенной процедуры, что позволяет их оценить с разных сторон и избежать ошибок. Принятые законы не должны противоречить конституции и международно-правовым нормам. Самое главное состоит в том, что законам должна подчиняться и сама государственная власть, которая создает законы. Нормы права должны быть обязательными для государственных органов и должностных лиц в той же мере, как и для граждан.

2.Разделение властей. Человеческий опыт показывает, что концентрация власти в одних руках очень часто приводит к злоупотреблению властью.

Государственная власть должна быть единой. Однако сам процесс осуществления власти неоднороден. Он включает выработку общих правил существования государства (т. е. законотворчество), практическое осуществление этих законов, а также контроль за их выполнением. Для выполнения каждой функции создается особая ветвь власти: законодательная, исполнительная, судебная. Следовательно, речь идет о распределении функций в государственном управлении, о рассредоточении, о распределении государственных дел. Разделение властей поэтому означает, что каждая ветвь власти независима, не подчиняется другим ветвям, не обязана следовать их указаниям в осуществлении своих функций.

Однако этим теория разделения властей не исчерпывается. Для того чтобы предотвратить злоупотребление властью, предусматривается система сдержек и противовесов, или инструментов контроля ветвей друг за другом. Так, парламент при определенных условиях может быть досрочно распущен королем или президентом. Президент может наложить вето на законопроект, принятый парламентом. Правительство может быть досрочно отправлено в отставку по требованию парламента. Глава правительства, министры во многих странах назначаются с согласия парламента. Президент за совершение преступлений может быть отстранен парламентом от должности в порядке импичмента. Судьи назначаются на должность или парламентом, или президентом. Конституционный суд может признать акты других ветвей власти противоречащими конституции.

3. Широкие и реальные права и свободы личности. Право на жизнь, право на свободу, неприкосновенность личности и жилища, право на образование, социальное обеспечение, судебную защиту и др. закрепляются в конституции. Но этого мало. В правовом государстве существуют реальные экономические, политические, духовные предпосылки для их реализации.

Конкретное право — это кусочек свободы. О том, что личность свободна, мы можем говорить только тогда, когда круг этих прав достаточно широк. Но он не может быть беспредельным. Согласно ст. 55 Конституции РФ права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, обеспечения обороны страны и безопасности государства, здоровья, прав и законных интересов других лиц.

4.Взаимная ответственность государства и личности. Отношения между государством как носителем политической власти и гражданином как участником ее формирования и осуществления должны строиться на началах равенства и справедливости. Определяя в законах меру свободы личности, государство в этих же пределах ограничивает и себя в собственных решениях и действиях. Оно берет на себя обязательство обеспечивать справедливость в отношениях с каждым гражданином. Подчиняясь праву, государственные органы не могут нарушать его предписания и несут ответственность за нарушения или невыполнение этих обязанностей. Обязательность закона для государственной власти обеспечивается системой гарантий, которые исключают произвол с ее стороны. К ним относятся: ответственность депутатов перед избирателями; ответственность правительства перед представительными органами; импичмент президента; дисциплинарная, гражданско-правовая или уголовная ответственность должностных лиц государства любого уровня за невыполнение своих обязанностей перед конкретными людьми; в некоторых случаях государство возмещает имущественный вред гражданам, причиненный незаконными действиями должностных лиц.

На тех же правовых началах строится ответственность личности перед государством. Применение государственного принуждения должно носить правовой характер, не нарушать меру свободы личности, соответствовать тяжести совершенного правонарушения

Социальное государство - это более высокая ступень государственности. Если исходить из термина, то его можно определить как государство, служащее интересам общества.

Признаки социального государства:

Достойный уровень заработной платы трудоспособных граждан. Именно их трудом содержится государство и общество в целом, поскольку они являются основными налогоплательщиками. Одним словом, чтобы хорошо работать, надо иметь достаточные для этого, прежде всего материальные, стимулы.

2.Высокий уровень удовлетворения людьми своих потребностей. Если речь идет о физиологических потребностях, то должно быть хорошее питание (сбалансированное, качественное, достаточное по количеству). Все мы нуждаемся и в психологическом комфорте, а следовательно, хорошем времяпрепровождении как в период отпуска, так и в период между работой. Немаловажно для каждого и социальное общение. Есть у нас и политические потребности, а отсюда вытекает наличие у нас возможностей доводить до сведения власти свои интересы, чаяния и желания. Нельзя сбрасывать со счета потребности духовные, которые способна реализовать развитая сеть культурных учреждений.

* + 1. Мощная социальная защита нетрудоспособных слоев населения. Имеются в виду пенсионеры, инвалиды, дети, учащиеся, безработные, переселенцы, беженцы и т. д. Они должны получать пенсии и пособия в таком размере, чтобы не чувствовать себя ущербными членами общества и иметь возможность на достойном уровне удовлетворять свои потребности. При этом следует учитывать, что, например, пенсионеры в прошлом были активными членами общества и сполна вложили свой труд в его процветание.
    2. Хорошая система образования, здравоохранения и других социальных услуг. Образование — важный фактор продвижения личности вперед, здравоохранение — залог ее комфортного существования, удобство дорожного и транспортного обслуживания повышает динамизм личности. Это известно всем. Однако следует обратить внимание и на то, что деятельность в области государственного управления также относится к социальным услугам. Эффективный государственный менеджмент, т. е. осуществляемый в интересах людей, важная характеристика социального государства.

Минимизация социальных различий. В обществе существуют различные страты, в пределах которых имеются также различия возрастные, половые, профессиональные и др. И тем не менее по социальному положению, т. е. значимости для общества, а отсюда и по положению имущественному, все же резких различий не должно быть. Понятно, что напряженность работы, допустим, министра гораздо выше, чем у большинства работников. Но как бы чувствовал себя тот же министр, если бы в подъезде, где он проживает, никто не убирал? Считается допустимым, если доход высшего и низшего слоев общества различается примерно в шесть раз, но никак не в десятки раз, как это пока имеет место в России.

* + 1. Реализация социальной справедливости. Социальную справедливость в упрощенном варианте можно определить, как соответствие того, что человек дает обществу, тому, что он от него получает. Много копий сломано на этот счет. Однако большинство согласятся с тем, что вряд ли справедливо, когда значительные богатства, накопленные многолетним трудом всего российского народа, вдруг в одночасье оказались в руках расторопных дельцов — олигархов. Или разница в заработной плате рядового рабочего и директора предприятия в сто и более раз, что совсем не свидетельствует о социальной справедливости.
    2. Мирное разрешение социальных конфликтов. Конечно, желательно до конфликтов все же не допускать. И тем не менее совсем' избегать их не удается. Например, большое число фермеров США и Европы в течение многих лет выращивали продукцию для России (зерно, кур, цветы и др.). Однако Россия в последнее время по многим позициям отказывается от экспорта. Фермеры зарубежных стран проявляют недовольство и склонны бастовать. Правительства этих стран вынуждены рассматривать вопрос о выделении им субсидий, что, понятно, сразу может отразиться на других слоях населения. Однако это все же лучший вариант разрешения социального конфликта, нежели битье витрин или блокирование железных или автомобильных дорог возмущенными фермерами.
    3. Воплощение в жизнь нравственных предписаний общества. Благотворительность, милосердие, альтруизм и другие явления бескорыстной помощи людей друг другу становятся нормой жизни, а не экзотическим явлением, не говоря уже о неукоснительном и привычном соблюдении всеми норм морали в своем поведении.

Социальное государство — это государство благосостоятельных людей, в котором формальное равенство граждан постепенно становится равенством фактическим.

4. Сущность, структура, признаки и виды норм права

Жизнь человека в обществе достаточно регламентирована, упорядочена. Она протекает в соответствии с представлениями в общественном сознании о том, что благоприятно или неблагоприятно, что хорошо, а что плохо, что можно, а что нельзя.

Даже посещение ресторана требует, чтобы вы были одеты соответствующим образом (костюм, галстук), поскольку в одежде для игры в теннис в ресторан вас не пропустят. Это сделано с целью придать взаимоотношениям людей предсказуемый характер, позволяющий строить свое поведение в соответствии с ожидаемым поведением другого человека.

Норма права, как и любая другая разновидность социальной нормы (норма морали, традиции, обычая, религиозная норма, и т. п.), представляет собой правило поведения, которое определяет границы возможного, дозволенного и должного поведения индивида, организаций, государства.

Однако норма права обладает рядом признаков, которые отличают ее от других видов социальных норм.

Во-первых, норма права является общеобязательным правилом поведения людей в обществе. Общеобязательность выражается в том, что она является государственно-властным предписанием, созданным для всех людей. Правовая норма определяет общеобязательные границы возможного и должного поведения. Правовая норма указывает, каким образом, в каком направлении, в течение какого времени необходимо действовать человеку.

Во-вторых, норма права является правилом поведения, гарантированным возможностью государственного принуждения. Это отличает правовую норму от всех иных социальных норм и обеспечивает ее действенность, эффективность.

В-третьих, норму права отличает обращенность не к конкретному лицу, а к каждому гражданину.

В-четвертых, правовая норма характеризуется формальной определенностью - она закрепляется в нормативно-правовом акте (официальном документе государства). В отличие от норм морали, которые, как правило, не фиксируются в документах государства, правовая норма представляет собой детализированное и четко выраженное в письменной форме правило поведения.

В-пятых, норма права носит представительно-обязывающий характер. Она регулирует взаимоотношения между людьми через наделение одних правами и возложение на других обязанностей.

Правовая норма предоставляет, например, собственнику свободу действий по удовлетворению своих законных прав: право собственника распоряжаться принадлежащей ему собственностью, как он пожелает, - он может ее продать, подарить, отдать в пользование, проиграть в карты, никто не может покушаться на ваши права собственника.

В-шестых, правовая норма характеризуется многократностью действия. Она создается для постоянного применения, и ее действие не завершается после ее использования.

Таким образом, норма права есть установленное или признанное государством общеобязательное правило поведения, обеспеченное возможностью государственного принуждения, закрепленное и опубликованное в официальных актах государства.

Структура нормы права

Правовая норма, будучи четко выраженным детализированным правилом поведения, связывает в единое целое условия для соответствующего поведения или действия, само действие, то есть правило поведения, и последствия, наступающие за нарушение данного правила.

Именно эти три фактора обусловили наличие внутри нормы права трех элементов: 1) гипотезы; 2) диспозиции; 3) санкции. Взаимосвязь этих трех частей правовой нормы осуществляется по правилу "если —> то иначе", где "если" - условия действия нормы права, "то" – содержание правила поведения, "иначе" - неблагоприятные последствия, которые наступают за .нарушение правила.

Гипотеза - часть правовой нормы, которая указывает на конкретные условия (жизненные обстоятельства), наличие которых позволяет осуществить правило поведения. Гипотеза придает этим жизненным обстоятельствам юридическое значение.

Диспозиция - часть правовой нормы, которая содержит само правило поведения, согласно которому должны действовать участники правоотношения. Обычно диспозиция содержит права и обязанности тех, кто вступает в правоотношения.

Санкция - часть правовой нормы, которая указывает на неблагоприятные последствия, наступающие у нарушителя правила поведения (диспозиции). Ответственность наступает за нарушение определенной нормы права.

В качестве примера рассмотрим установленную ст. 20 Конституции Российской Федерации норму "каждый имеет право на жизнь". Она означает, что никто не может быть произвольно лишен жизни. Право на жизнь предполагаёт проведение государством миролюбивой внешней политики, исключающей войны и конфликты, в которых гибнут люди. Государство обязано организовать эффективную борьбу с преступностью и ; особенно с террористическими акциями.

Кроме того, гарантиями права на жизнь является борьба с детской смертностью, развитие системы здравоохранения, обеспечение техники безопасности и предупреждение несчастных случаев на производстве, дорожно-транспортных происшествий и т. п.

Данная норма содержит три компонента. Если право на жизнь есть неотъемлемое право каждого человека и это право охраняется законом (гипотеза), то никто не может быть произвольно лишен жизни (диспозиция), иначе за особо тяжкие преступления против жизни устанавливается смертная казнь (санкция).

По характеру обязательности правила поведения выделяют виды норм права:

Императивные (категорические) нормы права. Правила, содержащиеся в императивных нормах права (как обязывание, запрет, так и дозволение), не могут быть изменены соглашением сторон. Большая часть норм права является императивными.

Диспозитивные нормы права. Они действуют лишь постольку, поскольку субъекты конкретного правоотношения не установили для себя иных правил поведения. Обычно диспозитивные нормы права формулируются следующим образом: должно быть то, “если иное не установлено законом или договором”.

Рекомендательные нормы права содержат правила, исполнение которых только желательно для государства, но не обязательно. В частности, такие рекомендации давались ранее колхозам, иным негосударственным предприятиям по вопросам организации сельскохозяйственного производства и оплаты труда. Данный юридический институт является свидетельством важности права как инструмента социального управления. Обычно в этом случае право распространяет свое действие на те сферы общественных отношений, которые до того в силу различных причин: новизны, невозможности или нецелесообразности - не подвергались правовому регулированию. Таким образом, сначала происходит очень осторожное вмешательство права в новые области общественных отношений, их юридическая регламентация. Кроме того, рекомендательные нормативные документы получили распространение в международном праве, где следует учитывать суверенность каждого государства, являющегося субъектом межгосударственных отношений.

5. Нормативно-правовые акты. Их виды и требования, предъявляемые к ним

Наиболее распространенным источником права является нормативно- правовой акт - официальный документ, созданный уполномоченным на это государственным органом и принятый в установленном порядке, содержащий общеобязательные правила поведения. Нормативно-правовые акты различаются по содержанию, по органу, его издавшему, и процедуре принятия. Нормативные акты можно разделить на 2 вида : законы и подзаконные акты. Главенствующее положение среди нормативно-правовых актов принадлежит закону.

Закон - это нормативно-правовой акт, который принимается в особом порядке законодательным органом власти (парламентом) и выражает волю государства по наиболее важным вопросам общественного развития. Он обладает высшей юридической силой, то есть имеет верховенство над всеми иными нормативно-правовыми актами (указами, решениями судов, постановлениями и т. п.) и содержит правовые нормы по коренным вопросам общественной жизни.

Все остальные нормативно-правовые акты должны исходить из законов и не противоречить им.

По степени важности и юридической силе законы разделяются на конституционные, органические и обычные.

Органические законы как источник права распространены в странах Западной Европы. Их издание предусмотрено конституциями этих государств. Они регулируют деятельность органов государства.

К конституционным относятся конституция и примыкающие к ней законы, касающиеся наиболее важных вопросов государственного и общественного развития. Они имеют основополагающий характер, определяют главные принципы устройства общества и государства.

Конституция (Основной закон) государства представляет собой систему правовых норм имеющих высшую юридическую силу и регулирующих основы взаимоотношения между человеком, обществом и государством.

Конституционные законы Российской Федерации представляют собой особую группу федеральных законов. Их Принятие предусмотрено Конституцией РФ (например, Федеральный конституционный закон РФ "О судебной системе Российской Федерации от 31 декабря 1996 года и др.), и должно быть их 13. Они еще не все приняты.

Конституционные законы касаются основополагающих вопросов жизни государства, общества и личности и принимаются особым способом. Для их принятия необходимы 3/4 голосов от общего числа членов Совета Федерации и 2/3 голосов от общего числа членов Государственной Думы.

Федеральные законы составляют следующую группу нормативно-правовых актов Российской Федерации. Они принимаются Государственной Думой и должны быть одобрены Советом Федерации. Для их принятия достаточно простого большинства обеих палат Федерального Собрания.

В течение четырнадцати дней принятый закон должен подписать Президент, после чего он вступает в законную силу и начинает действовать. Президент может отклонить закон, то есть наложить отлагательное вето (от лат. veto - запрещаю). Однако оно может быть преодолено, если обе палаты повторно проголосуют за прежний вариант закона. Тогда он автоматически вступает в силу.

Кроме законов, к нормативно-правовым актам относятся подзаконные нормативные акты. Они не должны противоречить законам и принимаются во исполнение законов. К ним относятся указы Президента, обязательные для исполнения на всей территории Российской Федерации; постановления Правительства по актуальным вопросам текущей жизни приказы и инструкции министерств и ведомств, содержание нормы права. К источникам права относятся общие принципы права (справедливость, гуманизм), религиозные тексты (напр.Коран – священная книга мусульман).

Требования, предъявляемые к нормативным актам

1.Чтобы иметь большую регулирующую силу, нормативные акты должны быть качественными.

Если принятые нормативно-правовые акты будут противоречить объективной действительности, содержащиеся в них нормы как минимум станут «мертвыми», не применяющимися на практике. В случае же острого противоречия принятие такого акта чревато социальными потрясениями. Любые, даже очень хорошие идеи не могут быть претворены в жизнь с помощью нормативных актов, если общество до них не «дозрело», если нет необходимых условий. Пример: Закон о выборах, которым вводятся элементы пропорциональной избирательной системы, т. е. представительства в парламенте партий, при отсутствии практически таковых в российской действительности (партии-головастики, т. е. партии, не имеющие электората, не в счет).

* + - * 1. Нормативные акты должны иметь структуру, а не представлять хаотичный набор нормативных положений. Как правило, нормативный акт имеет вводную часть, называемую преамбулой. В ней излагаются цели и задачи нормативного акта, характеризуется общественно-политическая обстановка, существующая в момент его принятия. Первые статьи нормативного акта могут быть посвящены определению терминологии, используемой в дальнейшем. Затем построение нормативного акта может укладываться в следующую схему: субъекты правоотношений (например, налогоплательщики и финансовые органы), объекты (получаемый доход), права и, обязанности (обязанность уплатить налоги, право проверить точность их уплаты и др.), льготы, меры поощрения (например, освобождение от налогов малых предприятий в течение двух лет с момента создания) и санкции (за уклонение от уплаты налогов штраф в размере сокрытой суммы).
        2. Нормативные акты должны быть доступными для понимания гражданами. Причем здесь законодатель должен ориентироваться не на интеллектуалов, а на людей среднего или даже ниже среднего интеллектуального уровня. Нормативные акты должны излагаться простым, ясным языком, отличаться строгостью стиля, соответствовать законам формальной логики, а также не носить слишком абстрактного характера, но одновременно и не увязать в деталях. В них не должно быть сложных юридических терминов.

6. Действия нормативно-правовых актов в пространстве, во времени и по кругу лиц

6.1 Действие во времени

Действие закона, равно как и любого другого нормативного акта, начинается с момента вступления его в силу, а прекращается с момента утраты им юридической силы.

В одних случаях вступление нормативно-правового акта в силу связывается с датой его принятия или утверждения. Таковыми являются, например, нормативные акты (указы, постановления, приказы и др.), принимаемые в тех или иных странах в чрезвычайных или других экстремальных ситуациях. Таковыми были в СССР и союзных республиках - субъектах Федерации - постановления Правительства. В других случаях вступление нормативно-правового акта в силу соотносится с датой его опубликования (обнародования).

В Италии, например, законы и регламенты каждой из палат Парламента вступают в силу на 15-й день после их опубликования, если в них не предусмотрено иное. Что же касается большинства других нормативных актов, то они вступают в силу с момента их опубликования.  
В Российской Федерации, порядок вступления нормативно-правовых актов в силу регулируется Федеральным законом о порядке опубликования и вступления в силу законов РФ (принят ГД РФ 25 мая 1994г.).В соответствии с ним, в течение 7 дней с момента принятия закона он должен быть опубликован в официальном источнике, каковыми являются – Российская Газета и Собрание Законодательства Российской Федерации. Закон цитируется по тому, как он опубликован в этих официальных источниках. 23 мая 1996 года был подписан Указ Президента РФ «О порядке опубликования и вступления в силу актов Президента РФ, Правительства РФ и нормативно-правовых актов федеральных органов исполнительной власти». В соответствии с ним эти акты должны быть опубликованы в Российской Газете и СЗРФ в течение 10 дней с момента принятия. Федеральные законы вступают в действие на всей территории Российской Федерации в течение 10 дней, а указы Президента РФ - в течение 7 дней, таким образом и в том и в другом случае, между принятием акта и вступлением его в силу проходит 17 дней.

В других случаях срок вступления в силу нормативно-правовых актов либо определяется самими актами, или же указывается в других, специально изданных актах для введения их в действие.

Немалое значение имеют не только сроки, но и способы "вступления в силу", или "введения в действие", нормативно-правовых актов. В настоящее время нормативно-правовые акты начинают действовать одновременно на всей территории (страны, субъекта федерации, округа и т.п.), на которую они рассчитаны. Но не исключается возможность в случае необходимости и постепенного введения их в действие. В России, Нормативно-правовой акт действует вечно, если иное не предусмотрено законом. Согласно сложившейся практике, утрата им юридической силы происходит в результате следующих обстоятельств.

Во-первых, в результате истечения срока действия закона или иного нормативно-правового акта, который заранее указывается в самом акте. Такого рода акты указанием сроков действия издаются, например, при введении чрезвычайного положения на определенной территории и на определенный срок, при создании временных государственных органов, действующих в переходный период.

Во-вторых, в результате прямой отмены действующего нормативно-правового акта другим актом, изданным компетентным государственным органом.

В-третьих, в результате замены действующего нормативного акта другим актом, устанавливающим в данной области новые правила поведения.

6.2 Действие в пространстве

В соответствии с принципами государственного суверенитета и территориального верховенства нормативно-правовые акты, издаваемые высшими органами власти того или иного государства, действуют лишь на его территории. В пределах территории данного государства они выступают как акты, обладающие высшей юридической силой и имеющие беспрекословный приоритет перед всеми другими нормативными актами, действующими на той же государственной территории.

Под государственной территорией понимается часть земного шара, включающая в себя сушу, недра, воздух и воду, которая находится под суверенитетом данного государства и на которую государство распространяет свою власть. Суверенитет государства распространяется на территорию своих посольств, военных кораблей, всех кораблей в открытом море и других объектов, принадлежащих государству и находящихся в открытом море или космосе.

Однако акты, изданные в порядке текущего законодательства, могут действовать и на строго определенной, ограниченной части территории. Об этом заранее оговаривается в самом законе или ином нормативном акте. В России таковыми могут быть, например, законы, указы Президента или постановления Правительства, касающиеся определенных районов или всего Крайнего Севера, Дальнего Востока, регионов, пострадавших от чернобыльской аварии.  
 Действие некоторых нормативно-правовых актов может выходить за пределы территории государства. И наоборот, на территории данного государства могут действовать в соответствии с заключенными соглашениями нормы, содержащиеся в актах других государств. Это касается в первую очередь гражданского, коммерческого, финансового и некоторых иных отраслей права.

6.3 Действие по кругу лиц

По общему правилу, нормативно-правовые акты издаются с целью распространения их предписаний на граждан данного государства. Наделяя своих граждан конституционными правами и свободами, равно как и возлагая на них определенные конституционные обязанности, государство должно не только принимать меры к тому, чтобы гарантировать соблюдение данных конституционных требований и положений в отношении граждан внутри страны, но и оказывать им защиту и покровительство за пределами государства. Закон Российской Федерации от 28 ноября 1991 г. "О гражданстве Российской Федерации", например, прямо предписывает всем государственным органам России, дипломатическим представительствам и консульским учреждениям всячески содействовать тому, чтобы гражданам Российской Федерации была обеспечена возможность в полном объеме пользоваться всеми правами, установленными законодательством государства их пребывания, международными договорами Российской Федерации, международными обычаями. Им вменяется в обязанность защищать права и законные интересы граждан, а "при необходимости принимать меры для восстановления нарушенных прав граждан Российской Федерации"'.

Когда гражданин Российской Федерации является одновременно гражданином другого государства, т.е. имеет двойное гражданство, он пользуется не только покровительством России, но и покровительством "своего'\* нового государства.

Законодательство России, впрочем, как и законодательство других стран, приравнивает иностранных граждан и лиц без гражданства в отношении прав и обязанностей к российским гражданам. Согласно ч. 3 ст. 62 Конституции Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в России правами и несут обязанности "наравне с гражданами Российской Федерации, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором Российской Федерации".

Особое положение в России, равно как и в других странах, занимают дипломаты, консульские работники и другие сотрудники зарубежных госучреждений, пользующиеся дипломатическим иммунитетом. В строгом соответствии с международным и национальным (внутренним) правом они не подлежат аресту и задержанию. На них не распространяется уголовная, административная и в значительной части гражданская юрисдикция государства пребывания.

7. Система права РФ, Система законодательства и формы ее систематизации

Система права отражает взаимосвязь между действующими в государстве правовыми нормами, а также разделение норм права на относительно самостоятельные группы (их специализацию).

Для того чтобы в полной мере обозреть право как социальное явление, следует исследовать его вглубь (вертикальный срез) и вширь (горизонтальный срез). При этом появляется возможность получить представление как о видах подсистем права, так и об их соотношениях.

А. Вертикальное строение права. В праве выделяют следующие элементы:

1.отрасль права — это совокупность правовых норм, регулирующих какую-либо сферу общественных отношений (отношения землепользования — земельное право, имущественные — гражданское право, управленческие отношения — административное право, отношения, связанные с совершением преступлений, — уголовное право и т. п.);

2.подотрасль права — это совокупность правовых норм, регулирующих определенную область общественных отношений.

Многие отрасли права имеют подотрасли. Обычно это отрасли «старые», где накоплен значительный массив правовых норм. Так, в финансовом праве выделяется подотрасль — банковское право. Военно-уголовное право — это подотрасль уголовного права;

3.институт права — это совокупность правовых норм, регулирующих какой-либо вид общественных отношений. В каждой отрасли права можно выделить множество институтов. Так, в уголовное право включаются институты преступлений против жизни, здоровья, достоинства личности, институт преступлений против собственности, институт должностных преступлений и др. В трудовом праве можно, увидеть институты коллективного договора, трудового договора, дисциплины труда, материальной ответственности, охраны труда и др.;

4.субинститут права — это совокупность правовых норм, регулирующих разновидность общественных отношений. Далеко не каждый институт права имеет хотя бы один субинститут. Но можно привести пример, когда таковых несколько. Институт преступлений против жизни, здоровья, достоинства личности делится на субинституты преступлений против жизни (его составляют различные виды убийств), против здоровья (здесь сосредоточены нормы, касающиеся различных видов телесных повреждений) и преступлений против достоинства личности (клевета, оскорбление);

5.норма права — обязательное правило поведения, охраняемое силой государственного принуждения, является самым дробным элементом системы права, так как только правовая норма, а не отдельные ее составляющие (гипотеза, диспозиция, санкция), может самостоятельно обеспечить выполнение основной функции права — правовое регулирование общественных отношений.

Таков вертикальный срез права. Каждая подсистема выполняет свою самостоятельную по значению функцию. Так, если норма права обеспечивает регулирование отдельного вопроса, отношения, то институт права предполагает комплексное урегулирование определенной целостной группы отношений, а отрасль права — целой сферы, отделенной от других сфер. Комплексность и логическая взаимоувязанность регулирования на каждом новом уровне — вот признак, качественно отличающий функции подсистемы более высокого уровня от более низкой.

Б. Горизонтальное строение права. Оно позволяет нам увидеть все отрасли (и подотрасли), составляющие право. Их классификация позволяет выделить две части права: материальное и процессуальное.

Материальное право — это совокупность отраслей (и подотраслей) права, в которых основной упор делается на установление прав и обязанностей субъектов.

К отраслям материального права относятся: конституционное право — закрепляет основы конституционного строя страны, правового положения личности, систему государственных органов и их основные полномочия. Главным нормативным актом этой отрасли является Конституция РФ. Конституционное право в последние годы получило бурное развитие. Вот почему в его составе начинают просматриваться такие подотрасли, как гуманитарное право (основные права и свободы человека), избирательное право, парламентское право;

административное право регулирует общественные отношения, возникающие в процессе деятельности исполнительных органов государства. Основной нормативный акт — Кодекс РФ об административных правонарушениях (КоАП);

финансовое право, которое в своем составе имеет три подотрасли (бюджетное, налоговое, банковское право), регулирует доходы и расходы государства (источники и порядок получения доходов, направления их использования). Основные нормативные акты — Бюджетный кодекс РФ (БК), Налоговый кодекс РФ (НК), Закон о банковской деятельности,

предпринимательское право — это система норм, регулирующих экономические рыночные отношения, среди которых наиболее значимыми по содержанию являются корпоративные (внутрифирменные) отношения, а также отношения по управлению хозяйственным комплексом. Если в основе первых лежит принцип автономии, то вторые регулируют отношения предпринимателей с органами управления и основаны на началах подчиненности. Основные нормативные акты — Закон об ограничении монополистической деятельности, Закон об акционерных обществах и др.;

гражданское право — наиболее объемная отрасль системы права. Оно регулирует разнообразные имущественные отношения. Гражданским правом охраняются и такие личные неимущественные права, как честь и достоинство гражданина. Гражданский кодекс РФ (ГК) — основной нормативный акт. Гражданское право имеет подотрасли: авторское право, патентное право, наследственное право, торговое право. Некоторые ученые склонны считать их самостоятельными отраслями права;

жилищное право, являясь пока в основном подотраслью гражданского права, регулирует порядок предоставления и использования жилья. Основной нормативный акт — Жилищный кодекс РСФСР;

семейное право регулирует брачно-семейные отношения. Основной нормативный акт — Семейный кодекс РФ;

природоресурсное право определяет порядок владения, пользования и распоряжения природными ресурсами — землей (.Земельный кодекс РФ), недрами (Закон о недрах), водой (Водный кодекс РФ), воздухом (Воздушный кодекс РФ), лесными богатствами (Лесной кодекс РФ);

экологическое право выделяется в самостоятельную отрасль, но этот процесс практически уже завершен. Оно регулирует защиту природных объектов и всей окружающей среды. Закон об охране окружающей среды — основной нормативный акт. Охранительные нормы экологического права имеются также во многих нормативных актах (УК, КоАП, ГК и др.);

трудовое право регулирует общественные отношения, связанные с применением наемного труда. Основной нормативный акт — Трудовой кодекс РФ (ТК).

Право социального обеспечения — подотрасль трудового права, главным нормативным актом которого является Закон о государственных пенсиях;

уголовное право — система норм, которые устанавливают, какие деяния являются общественно опасными, т. е. преступлениями, и какое наказание за их совершение применяется. Основной нормативный акт — Уголовный кодекс РФ (УК).

Процессуальное право — это совокупность отраслей, основная задача которых — установление порядка осуществления и защиты прав и обязанностей субъектов.

К числу наиболее «старых» процессуальных отраслей относятся:

уголовно-процессуальное право (уголовный процесс) объединяет нормы, определяющие порядок назначения наказания. Основной нормативный акт — Уголовно-процессуальный кодекс РФ (УПК); гражданско-процессуальное право (гражданский процесс) регулирует порядок рассмотрения споров, в которых хотя бы одной из сторон выступает гражданин (споры трудовые, жилищные, имущественные, семейные, наследственные и др.). Основной нормативный акт — Гражданский процессуальный кодекс РФ (ГПК);

арбитражно-процессуальное право (арбитражный процесс) регулирует порядок рассмотрения споров между организациями, организациями и государственными органами. Основной нормативный акт — Арбитражный процессуальный кодекс РФ (АПК).

В процессе становления находятся и некоторые другие отрасли процессуального права: конституционный процесс, административно-процессуальное право, налогово-процессуальное право, бюджетный процесс, избирательный процесс, дисциплинарный процесс и др.

Особую группу отраслей процессуального права составляют отрасли, регулирующие процесс исполнения решений юрисдикционных органов:

уголовно-исполнительное право регулирует процесс исполнения мер уголовного наказания в связи с исправительно-трудовым воздействием. Основной нормативный акт — Уголовно-исполнительный кодекс РФ (УИК);

гражданско-исполнительное право регулирует вопросы принудительного исполнения решений судов в части имущественных взысканий, а также совершения в пользу граждан, юридических лиц определенных действий. Основные нормативные акты — Закон «Об исполнительном производстве», Закон «О судебных приставах».

Особое положение занимает международное право — система норм, регулирующих отношения между государствами в процессе их борьбы и сотрудничества. Оно делится на международное публичное и международное частное право. Вопрос о правовой природе норм международного права является спорным, так как им не свойственен основной системообразующий признак права — обеспечение норм права государственным принуждением. Исполнение же норм международного права, как правило, зависит от доброй воли самих государств.

С возникновением новых, прогрессивных отношений, требующих правового регулирования, система права пополняется новыми нормами, институтами, подотраслями, отраслями, становится более совершенной и эффективной. Система права, как и общественная жизнь, находится в постоянном изменении и развитии.

* 1. Формы права

Форма права — это то, из чего мы черпаем знания о праве, иначе, это способ формирования, закрепления правовых норм. Выделяют три основные формы права.

Правовой обычай — правило поведения, которое сложилось в течение жизни нескольких поколений и стало обязательным в силу многократного повторения, в силу привычки. Так, еще в древности зародился обычай передавать имущество умершего его родственникам.

Однако не всякий обычай является нормой права. Только если государство согласится с обычаем и станет его защищать, он становится правовым обычаем, источником права. Как государство признает обычай источником права? Оно может, например, для этого принять нормативно-правовой акт, указывающий на необходимость применения соответствующих обычаев, а может просто осуществлять их защиту в судах. Так, российские суды при разводе супругов обычно оставляют ребенка с матерью, хотя ни в одном нормативном акте такого правила нет. Но так как этот обычай применяется судами, то можно признать его правовым.

Государство признает не всякий обычай, а только тот, который выражает какую-то общественную закономерность, а следовательно, для него полезен. К некоторым обычаям оно относится безразлично (например, к древнерусскому обычаю «помочи»), а с некоторыми борется (например, с обычаем кровной мести, распространенным среди народов Кавказа).

Юридический прецедент (судебный или административный) — это решение по конкретному делу (судебному или административному), ставшее образцом для рассмотрения аналогичных дел в будущем. Прецедент появляется тогда, когда дело требует юридического решения, а необходимой нормы в законодательстве нет. В этом случае судья (или должностное лицо исполнительного органа власти) либо суд в полном составе (или государственный орган в целом) принимает решение по делу. При этом решение не должно ими приниматься на пустом месте или в соответствии с настроением судей (или должностных лиц). Они обязаны руководствоваться принципами права, положениями юридической науки, своим мировоззрением, правосознанием, господствующими в обществе моральными ценностями, наконец, житейским опытом. Если данное решение окажется эталоном для решения подобных дел, то оно становится прецедентом. Однако для этого необходима достаточная информированность о данном решении. Обычно таковая достигается, когда решение выносится судом высшей инстанции и публикуется.

Нормативный акт. Как источник права — это наиболее позднее творение человеческого разума. Он становится все более распространенным.

1.нормативные акты позволяют быстро и эффективно реагировать на изменения потребностей жизни. Они могут быть относительно быстро изданы, в любом объеме изменены, а то и отменены;

* + - * 1. нормативные акты как бы исходят из единого центра, поскольку они объединены Конституцией Российской Федерации и не должны ей противоречить. Благодаря этой особенности они в состоянии направить развитие всего общества в единое русло и установить порядок;
        2. нормативные акты позволяют точно и определенно фиксировать содержание правовых норм, поскольку они являются письменным источником права. Это обеспечивает надлежащую определенность права, является одним из условий последовательного проведения начал законности, преградой для местничества;
        3. если выражение юридических норм в обычае и прецеденте имеет казуистический и не всегда определенный характер, то в нормативном акте правовые нормы выражаются общим, но достаточно определенным способом.

8. Правонарушения: признаки, состав и виды правонарушений. Юридическая ответственность и ее виды

Правонарушение - общественно опасное (посягающее на интересы личности, общества и государства), противоправное (нарушающее норму права), виновное деяние (действие или бездействие), совершенное лицом, достигшим установленного законом возраста и влекущее юридическую ответственность, применение к нему мер общественного либо государственного принуждения. Любое правонарушение характеризуется следующими признаками.

1.правонарушение по своему характеру является общественно опасным, поскольку наносит вред либо создает опасность такого вреда для личности, государства или общества в целом;

2.правонарушение противоречит нормам права и совершается вопреки им, то есть обладает признаком противоправности; таковым правонарушение признается в силу его общественной опасности;

3.правонарушением признается такое поведение человека, которое выражается в совершении запрещенных законом действий либо в бездействии, то есть в несовершении предписанных законом действий;

4.правонарушением признается только виновное поведение субъекта права, когда у него была возможность выбрать должное поведение: совершать или не совершать правонарушение. Следовательно, лицо должно осознавать, что оно действует противоправно;

5.правонарушение - это деяние деликтоспособного лица, то есть способного нести юридическую ответственность (в уголовном праве делик тоспособным лицом является вменяемое лицо, достигшее 16 лет);

6.последствием совершенного правонарушения является применение к правонарушителю мер общественного либо государственного воздействия.

8.1 Состав правонарушения и основание юридической ответственности

По своей структуре каждое правонарушение характеризуется совокупностью необходимых и достаточных объективных и субъективных признаков, которые в теории права называются юридическим составом правонарушения. Он включает в себя: объект правонарушения; объективную сторону правонарушения; субъект правонарушения; субъективную сторону правонарушения.

Объект правонарушения составляют признаки, характеризующие направленность правонарушения, то есть, каким общественным отношениям наносится вред либо создается угроза его причинения (по поводу жизни или здоровья человека, по поводу его имущества и т. п.). Следовательно, объектом правонарушения являются общественные отношения, охраняемые правом, которым наносится ущерб.

Объективную сторону правонарушения образуют внешние признаки, через которые осуществляется и проявляется вовне правонарушение Содействие или бездействие, которым оно совершается; вред, наступивший в результате действия или бездействия; причинная связь между действием и порожденным им вредом; место, время, способ, обстановка совершения действия или бездействия).

Субъектом правонарушения признается лицо, совершившее противоправное деяние и обладающее правоспособностью, дееспособностью и деликтоспоеобностью.

Субъективную сторона правонарушения выражает психическое отношение субъекта к совершенному деянию и его последствиям. К признакам субъективной стороны относятся вина, мотив и цель.

Став личностью и получив возможность правильно ориентироваться в обществе, человек осознанно оценивает и направляет свое .доведение на достижение тех или иных целей. При этом, преступая закон, индивид должен осознавать, что своим поведением он наносит вред государству или личности, то есть совершает виновное, противоправное деяние.

Вина характеризует внутреннее (психическое) отношение лица к совершенному правонарушению, то есть сознавало ли лицо характер совершаемого правонарушения и его общественную опасность (интеллектуальный момент вины) и желало ли его совершить (волевой момент вины).

В зависимости от соотношения интеллектуального и волевого моментов вины различают две ее формы - умышленную, и неосторожную. В свою очередь, наделяют умысел прямой и косвенный, а неосторожная вина может быть в виде преступной самонадеянности и преступной небрежности. За совершение действия или бездействие, повлекших общественно опасный вред, наступление которого лицо не сознавало и не предвидело, оно ответственности не подлежит. Такие действия (бездействие) признаются казусом - не влекущим ответственности невиновным причинением вреда.

Мотив - это внутренние побуждения, которыми руководствовался субъект при совершении правонарушения.

Цель - идеальная модель результата, которого стремился достичь субъект при совершении правонарушения.

Таким образом, под юридическим составом правонарушения понимают совокупность необходимых и достаточных (с точки зрения законодателя) объективных и субъективных признаков для признания противоправного деяния как правонарушения. Только совершение лицом действия (бездействие), в котором содержатся признаки состава правонарушения, предусмотренного правовой нормой, является основанием для привлечения его к юридической ответственности.

8.2 Виды правонарушений

По характеру и степени общественной опасности все правонарушения подразделяются на проступки и преступления.

Преступления отличаются от проступков большей степенью социальной (общественной) вредности. Это главный материальный критерий размежевания преступлений и проступков. При прочих равных условиях преступления неизменно причиняют больший вред, вина опаснее, мотивация низменней, способы деяния более дерзки.

Проступки делятся на следующие разновидности.

Административные проступки - виновные противоправные деяния лица, посягающие на отношения, складывающиеся в сфере исполнительной и распорядительной деятельности государственных и муниципальных органов власти, не связанные с выполнением служебных обязанностей. Ответственность за их совершение предусмотрена Кодексом об административных правонарушениях (КоАП). Например, управление автомобилем в нетрезвом состоянии, нарушение правил пожарной безопасности, безбилетный проезд, азартные игры и др.

Одним из видов административных проступков являются нарушения таможенных правил (уклонение от уплаты таможенных платежей, незаявление о перемещении через таможенную границу иностранной валюты и др.), ответственность за которые установлена Таможенным кодексом РФ.

Дисциплинарные проступки - правонарушения, наносящие вред внутреннему порядку деятельности предприятий, учреждений, организаций. Ослабляя трудовую (служебную, учебную, военную) дисциплину, они дезорганизуют работу, снижают ее эффективность. Ответственность за них предусмотрена нормами трудового права, дисциплинарными уставами и т. п. Это могут быть опоздания на работу, прогулы, недобросовестное выполнение трудовых обязанностей и др.

Гражданские правонарушения (деликты) - противоправные виновные деяния, совершаемые физическими и юридическими лицами в области имущественных и связанных с ними личных неимущественных отношений (авторские права, честь, достоинство). К их числу относятся, например, нарушение стороной обязательств договора; несоблюдение или неисполнение требований гражданско-правовых норм и др.

Материальные проступки - это правонарушения, связанные с причинением работником вреда предприятию в процессе или в связи с исполнением трудовых обязанностей (порча обрабатываемых деталей, инструмента, механизмов в результате их неправильной эксплуатации и т. п.).

Финансовые проступки - противоправные, виновные деяния, совершаемые в финансовой сфере (уклонение от уплаты налогов и др.).

Семейные проступки - виновные, противоправные деяния в области семейно-брачных отношений (злоупотребление родительскими правами; уклонение от уплаты алиментов; нарушение обязанности содержать совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи родителей, и заботиться о них и др.).

Процессуальные проступки - противоправные, виновные действия участников процесса (например, неявка без уважительных причин свидетеля по вызову полномочного должностного лица).

Международные правонарушения - виновные, противоречащие нормам международного права или собственным обязательствам деяния субъектов международного права, причиняющие вред другому субъекту (группе субъектов). Например, непринятие мер по пресечению противоправных действий в отношении дипломатов, нарушение торговых обязательств и др.

Юридическая ответственность - это применение мер государственного принуждения к правонарушителю за совершенное им противоправное деяние, связанное с претерпеванием виновным лишений личного или имущественного характера.

8.3 Виды юридической ответственности

Общепринята классификация юридической ответственности в зависимости от того, нормы какой отрасли права нарушены, какой вид правонарушения совершен.

Наиболее тяжким видом юридической ответственности является уголовно-правовая. Она наступает за преступления, предусмотренные уголовным законом (УК РФ), и влечет наиболее суровые меры государственного принуждения, в числе которых названы лишение свободы и даже смертная казнь.

Административно-правовая ответственность предусмотрена за совершение проступков, которые близки к преступлениям, но не являются таковыми, поскольку степень их общественной опасности значительно ниже. Менее жестки и административные санкции, хотя, как и уголовные наказания, влекут для правонарушителя неблагоприятные последствия (например, административный арест, штраф, лишение водительских прав).

Административно-правовая ответственность предусмотрена Кодексом РСФСР об административных правонарушениях (с изм. от 28 мая 1999 года) (например, по ст. 156' - за уклонение от подачи декларации о доходах) и другими нормативными актами (например, по ст. 256 Таможенного кодекса РФ за неостановку транспортного средства, следующего через таможенную границу).

Дисциплинарная ответственность наступает вследствие нарушения трудовой, военной, учебной и т. п. дисциплины в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка, в порядке подчиненности, в соответствии с дисциплинарным уставом, положениями (в Министерстве обороны, Министерстве внутренних дел, ГТК РФ, на железнодорожном, водном и воздушном транспорте).

Этот вид ответственности имеет место в случаях наличия подчиненности правонарушителя и органа, применяющего меру дисциплинарного воздействия (выговор, строгий выговор, увольнение и т. п.). При административно-правовой ответственности таких отношений подчиненности нет.

Материальная ответственность связана с причинением работником ущерба предприятию. Материальная ответственность может быть полной или ограниченной. Поскольку она вытекает, как правило, из трудовых обязанностей в интересах данного предприятия, причиненный по неосторожности ущерб возмещается им не в полном объеме.

Гражданско-правовая ответственность представляет собой применение к одной стороне (например, должнику) в интересах другой стороны (кредитора) установленных договором (гражданским кодексом) мер воздействия, влекущих невыгодные последствия для стороны нарушителя имущественного характера (возмещение убытков, уплату неустойки, возмещение вреда и т. п.).

Гражданско-правовая ответственность носит компенсационный характер - восстановление имущественных прав по принципу полного возмещения вреда, независимо от применения других видов юридической ответственности (например, уголовной).

Финансовая ответственность наступает за нарушение правил обращения с денежными ресурсами (например, взыскание неуплаченных налогов в кратном размере, штрафы, арест банковского счета и др.).

Семейная ответственность применяется за совершение семейных проступков (например, лишение родительских прав, расторжение брака и др.).

Процессуальная ответственность наступает за нарушение установленных законом правил производства уголовных и гражданских дел, ведения судебного процесса и т. п.

9. Понятие административного права. Его предмет, источники, субъекты и принципы

Административное право Российской Федерации является самостоятельной отраслью права. Название отрасли произошло от лат. "administratio", что означает управление, то есть особый вид государственной деятельности, связанный с реализацией исполнительной власти.

В условиях нарастающей демократизации общественной жизни в России назначение административного права состоит и в том, чтобы регулировать те общественные отношения, которые возникают между личностью и государством, между гражданином и исполнительными органами государственной власти.

Основной задачей административного права является гарантия прав и свобод граждан в сфере государственного управления, защита их от возможного ограничения и произвола со стороны государственных органов и должностных лиц.

Административное право - это совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, возникающие в процессе реализации исполнительной власти и осуществления государственного управления. Эти отношения охватывают процесс формирования структур власти, установления их компетенции и осуществления данной компетенции в полномочиях конкретного органа исполнительной власти на всех уровнях государственного управления.

Назначение органов исполнительной власти состоит в повседневном обеспечении общественного порядка, охране жизни, прав и свобод граждан. Поэтому административно-правовое регулирование осуществляется с помощью издания актов управления, организации их применения, наблюдения, надзора, контроля, а также применения к виновным лицам мер административного принуждения. Следовательно, административно- правовые нормы определяют поведение не только граждан и должностных лиц, но и органов управления.

Предметом правового регулирования в административном праве являются административно-правовые отношения, представляющие собой отношения между органами системы управления, должностными лицами и внутриорганизационные отношения государственных органов между руководителями и подчиненными.

Кроме этого административно-правовые отношения в качестве элемента содержат отношения между гражданами и органами управления (должностными лицами). Примером таких отношений могут быть отношения между пенсионером и работниками отдела социального обеспечения, между водителем и инспектором ГИБДД, между участниками внешнеэкономической деятельности и должностными лицами таможенных органов. Наконец, административно-правовые отношения устанавливаются между гражданами в сфере обеспечения общественного порядка, защиты прав и свобод граждан.

9.1 Источники административного права

Одним из основных источников административного права является Конституция Российской Федерации. Согласно ст. 72, п. "к", Конституции РФ административное законодательство находится в совместном ведении РФ и субъектов РФ. В Конституции РФ устанавливается порядок формирования органов исполнительной власти, их компетенции.

Наряду с Конституцией, деятельность исполнительных органов власти регламентируется федеральными конституционными законами. Так, правовой статуе Правительства определяет Федеральный конституционный закон от 17 декабря 1997 года "О Правительстве Российской Федерации" (с изм. от 31 декабря 1997 года). Система федеральных органов власти, их структура урегулированы указами Президента от 14 августа 1996 года и 9 июля 1997 года (с изм. от 12 апреля 1999 года).

Статус государственных служащих определяет Федеральный закон "Об основах государственной службы Российской Федерации" от 31 июля 1995 года (с изм. от 18 февраля 1999 года) и ряд актов, определяющих порядок прохождения службы в таможенных органах, милиции, налоговой полиции и т. п.

Основания и характер административной ответственности прописаны в Кодексе об административных нарушениях РСФСР, принятом 20 июня 1984 года (с изм. от 28 мая 1999 года). Порядок судебного рассмотрения жалоб граждан определен в Федеральном законе "Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан" от 27 апреля 1993 года (с изм. и доп. от S4 декабря 1995 года).

9.2 Субъекты административного права

Участниками административно-правовых отношений являются физические липа и организации (государственные и негосударственные). Нормы административного права наделяют их правами и обязанностями и делают субъектами конкретных правоотношений, возникающих в сфере государственного управления.

Так, физические лица могут выступать в статусах гражданина Российской Федерации, иностранца, лица без гражданства. Объем прав и обязанностей этих субъектов определяется их связью с государством.

Государственные организации создаются и действуют от имени и по поручению государства, выполняют его функции, управляются государством. К ним относятся аппарат законодательных, исполнительных, судебных и контрольных органов власти, а также государственные предприятия и учреждения.

Негосударственные организации - профсоюзы, политические партии, творческие союзы, коммерческие объединения осуществляют групповые и индивидуальные интересы граждан и действуют независимо от государства.

Если правовой статус гражданина определяет совокупность прав, свобод и обязанностей, установленных Конституцией РФ, то государственные органы наделяются компетенцией и полномочиями, а также нормами со стороны Конституции и федеральных законов.

10. Характеристика административных правоотношений, виды административно-правовых норм и их особенности

Любая отрасль российского права регулирует определенные правоотношения, т.е. отношения урегулированные нормами права. В частности, гражданскому праву свойственно регулирование гражданских правоотношений (имущественных и связанных с ними личных неимущественных прав), уголовному праву -регулирование отношений, связанных с преступлением и наказанием.

Административно-правовые отношения - это урегулированные нормами административного права общественные отношения, складывающиеся в сфере деятельности исполнительной власти.

Административно-правовые отношения представляют собой разновидность правовых отношений, разнообразных по своему характеру, юридическому содержанию, по их участникам. Им свойственны все основные признаки любого правоотношения, как-то: первичность правовых норм, вследствие чего правоотношение есть результат регулирующего воздействия на данное общественное отношение данной правовой нормы, придающей ему юридическую форму; регламентация правовой нормой действий (поведения) сторон этого отношения; корреспонденция взаимных обязанностей и право сторон правоотношения, определяемая нормой и т.п.Что касается конкретной характеристики административно-правовых отношений, то в этом вопросе нет единого мнения.

## 10.1 Виды административно-правовых норм

Центральное место отводится характерному для всех правовых норм выделению двух основных их видов, соответствующих целям содержащихся в них юридически властных предписаний. Это материальные и процессуальные нормы.

**Материальные** административно-правовые нормы определяют объем и содержание обязанностей и прав конкретных участников регулируемых общественных отношений. Фактически речь идет о формировании их административно-правового статуса (правового положения).

Особенностью материальных норм административного права является то, что ими закрепляются юридические возможности того или иного участника управленческих отношений в статийном варианте, т.е. до стадии практической реализации этих возможностей. Например, материальными по своему характеру будут нормы, закрепляющие право граждан на обжалование неправомерных действий должностных лиц; нормы, определяющие компетенцию губернатора области и т.п.

**Процессуальные** нормы административного права определяют порядок (процедуру) практической реализации участниками управленческих отношений закрепленных за ними нормами материального права обязанностей и прав. Это уже динамика управленческих отношений.

Именно на основе норм процессуального административного права осуществляются подача, рассмотрение и разрешение жалоб, практически реализуются входящие в компетенцию губернатора области управленческие действия и т.п.

В числе процессуальных норм административного права особое место занимают те из них, которыми определяется порядок разрешения административно-правовых споров и применения мер административного принуждения. Эту их группу принято называть административно-юрисдикционными нормами.

Следующим видом классификации административно-правовых норм представляется их классификация по конкретному юридическому содержанию. Она производна от используемых в практике административно-правового регулирования методов. Соответственно различают:

а) обязывающие, т.е. содержащие юридически властное предписание на обязательное совершение определенных действий, предусмотренных данной нормой. Например, при приеме на работу государственного служащего руководитель исполнительного органа обязан издать приказ; возникающее коммерческое объединение обязано пройти регистрацию в органах юстиции и т.п.;

б) запрещающие, т.е. содержащие юридически властное предписание, запрещающее совершение определенных действий, предусмотренных данной нормой. Запрещающий характер носят прежде всего административно-правовые нормы, в которых предусматриваются составы административных правонарушений;

в) уполномочивающие, или дозволительные, т.е. такие административно-правовые предписания, которыми предусматривается возможность действовать в пределах предусмотренных нормами условий по своему усмотрению. Прямые предписания или запреты при этом отсутствуют, тем не менее определенный правовой режим действует, что исключает произвольный характер поведения участников регулируемых управленческих общественных отношений.

В силу этого нет оснований руководствоваться нередко звучащим «правилом»: разрешено все, что не запрещено. Вседозволенность не может превратиться в принцип действия административно-правовых норм, равно как и всех норм российского права. В особенности он неприменим к действиям, совершаемым субъектами исполнительной власти.

Однако невозможно роль права свести исключительно к установлению юридических запретов. Вот почему административно-правовые нормы разрешают определенную свободу выбора того или иного варианта поведения, но непременно в рамках условий, установленных конкретной нормой.

Так, при осуществлении государственного надзора соответствующие контрольно-надзорные органы (должностные лица) не вправе «изобретать» те или иные меры административного воздействия на нарушителей действующих в данной области правил. Они самостоятельны только в выборе одной из предусмотренных административно-правовыми нормами мер такого воздействия. В их числе: требование устранить обнаруженные нарушения, ограничение, приостановление или прекращение работы поднадзорного объекта; предъявление иска в арбитражный суд; отзыв лицензии; привлечение виновных к административной ответственности и т.п. Использование такого рода полномочий является юридической обязанностью этих органов, уклониться от выполнения которой они не вправе;

г) стимулирующие, т.е. такого рода нормы, в которых закреплены соответствующие средства материального или морального воздействия на участников управленческих отношений с целью обеспечить их должное поведение. С помощью таких норм, например, устанавливаются налоговые льготы, применяются меры материального поощрения и т.п. Как правило, данные меры сопутствуют прямым предписаниям или запретам.

Административно-правовые нормы могут, далее, квалифицироваться и по признаку адресата. Соответственно можно выделить нормы, регламентирующие: а)административно-правовой статус граждан; б) организацию и деятельность органов исполнительной власти; в) правовое положение государственных служащих; в)основы функционирования государственных предприятий и учреждений; г)отдельные стороны организации и деятельности различного рода коммерческих структур, включая частные; д) административно-правовой статус общественных объединений.

Возможны и другие виды классификации административно-правовых норм. Например, с учетом федеративного устройства Российской Федерации различен масштаб действия этих норм: нормы, устанавливаемые на федеральном уровне, и нормы, устанавливаемые на уровне субъектов Федерации. По объему регулирования управленческих отношений можно различать общие, межотраслевые, отраслевые и местные нормы. Наконец, административно-правовые нормы могут распространяться на нижестоящие звенья механизма исполнительной власти, т.е. иметь внутрисистемный характер либо иметь общеобязательный характер, т.е. распространяться на все виды участников регулируемых управленческих отношений, либо быть адресными, т.е. регулировать деятельность отдельных участников этих отношений (например, положения о различных видах государственного надзора и контроля).

11. Понятие административной ответственности и виды административных взысканий

Административная ответственность - форма юридической ответственности граждан и должностных лиц за совершение ими административного правонарушения.

Основанием наложения административной ответственности является наличие в действиях лица состава административного правонарушения: объекта, субъекта, объективной и субъективной сторон. К административной ответственности привлекаются лица, достигшие 16 лет.

11.1 Административные взыскания - разновидности

Административное взыскание - это мера ответственности за совершение административного правонарушения. Кодекс об административных правонарушениях РСФСР (ст. 23) устанавливает, что административное взыскание применяется в целях воспитания лица, совершившего административное правонарушение, в интересах соблюдения законов, а также предупреждения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами.

За совершение административных правонарушений ст. 24 Кодекса об административных правонарушениях РСФСР устанавливает 8 видов административных взысканий: 1) предупреждение (выносится в письменной форме); 2) штраф (денежное взыскание, налагаемое за административные правонарушения, выражающееся в величине, кратной минимальному размеру месячной оплаты труда - от одной десятой до 100 минимальных размеров); 3) возмездное изъятие предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения (изымаемая вещь продается, а владельцу вещи выплачиваются деньги, вырученные от ее продажи); 4) конфискация предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения (принудительное безвозмездное изъятие вещи в пользу государства); 5) лишение специального права (лишение права управления транспортными средствами, права охоты сроком до трех лет); 6) исправительные работы на срок до 2 месяцев (с удержанием до 20% от заработка лица в доход государства); 7) административный арест (помещение лица на 15 суток в охраняемое место с принудительными работами в дневное время); 8) административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства.

12. Должностные лица - участники административно-правовых отношений

Деятельность любого государственного служащего должна определяться следующими основными принципами, установленными законодательством Российской Федераций:

1.верховенство Конституции РФ, законов Российской Федерации над иными нормативно-правовыми актами, должностными инструкциями. Данный принцип появился в законодательстве как реакция на совершенно обратное положение, когда все регулировалось инструкцией, приказом, а закон становился « голым королем»;

2.приоритет прав и свобод человека и гражданина, их непосредственное действие. Государственные служащие обязаны соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина;

3. принцип равного доступа к государственной службе. Этот принцип не отрицает, однако, установления определенных требований к способностям, профессиональной подготовке, возрасту, иногда к здоровью и др. Важно, чтобы не устанавливались требования к полу, расе, национальности, языку, социальному происхождению, имущественному положению, месту жительства, отношению к религиозным и общественным объединениям и т. п. К сожалению, негласно этот принцип иногда нарушается;

4. принцип обязательности для государственных служащих решений, принимаемых вышестоящими государственными органами и руководителями в пределах их полномочий и в соответствии с законом. Можно без преувеличения сказать, что на данном принципе строится вся деятельность государственного аппарата, на его основе создаются иерархии, которые позволяют функционировать государственным органам как единой системе;

5.принцип единства основных требований, предъявляемых к "государственной службе;

6.принцип гласности в осуществлении государственной службы;

7.принцип ответственности государственных служащих за подготавливаемые и принимаемые решения, неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих должностных обязанностей. Данный принцип является ключевым звеном механизма обеспечения эффективного функционирования системы исполнительной власти. Практика показывает, что главная причина сбоев в работе органов государственной власти заключается в безответственности чиновников. Реализация данного принципа требует создания эффективной системы контроля и надзора за деятельностью органов исполнительной власти;

8.принцип внепартийности и внерелигиозности государственной службы, отделения религиозных объединений от государства. В системе государственной службы не допускается создание политических партий и движений, государственные служащие при исполнении своих обязанностей не связаны решениями политических и религиозных организаций. Кроме того, не допускается возложение отдельных государственных функций на религиозные или политические объединения.

13. Предмет и метод гражданско-правового регулирования

Гражданское право как отрасль российского права представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии и имущественной самостоятельности их участников.

Известно, что теория права устанавливает в качестве критериев разграничения отраслей права предмет и метод правового регулирования. Не является исключением из этого правила и гражданское право.

Предмет гражданского права составляют имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения. Основным элементом регуляции норм гражданского права являются имущественные отношения, то есть отношения владения, пользования и распоряжения различными благами. Эти отношения носят товарно-денежный характер и связаны с обменом и потреблением. Исходя из этого гражданское право регулирует возмездные (купля-продажа, прокат, контрактация, поставка, аренда и др.) и безвозмездные (дарение, завещание) имущественные отношения.

Кроме этого, нормы гражданского права регулируют личные неимущественные отношения, связанные с имущественными. Неимущественные отношения, регулируемые нормами гражданского права, лишены экономического содержания.

Они подразделяются на две самостоятельные группы: 1) собственно неимущественные отношения, связанные с имущественными - отношения в сфере интеллектуальной собственности (патентного и авторского права), субъекты которого наряду с имущественными правами обладают правомочиями личного характера (например, право на авторство, неприкосновенность созданного произведения); 2) неотчуждаемые права и свободы человека, закрепленные помимо п. 2 ст. 2 Гражданского кодекса в гл. 2 Конституции - право на жизнь, здоровье, достоинство, честь и доброе имя, неприкосновенность жилища и др.

Метод гражданско-правового регулирования представляет собой совокупность приемов, способов воздействия норм гражданского права на общественные отношения, составляющие предмет этой отрасли. Таковым является диспозитивный метод, то есть метод координации, дозволительный, автономный, не предписывающий строго определенного поведения и жестких санкций за отступление от установленных правил.

Ему присущи некоторые особые черты, обусловленные спецификой регулируемых общественных отношений:

1. имущественные и личные неимущественные отношения существуют лишь в том случае, если они регулируются на основе юридического равенства сторон. Участники гражданского оборота достаточно самостоятельны и обладают равными возможностями по защите своих прав и интересов;

2.защита нарушенного или оспариваемого гражданского права осуществляется посредством обращения в суд: арбитражный, третейский или суд общей юрисдикции. Исполнение решения суда обеспечивается в случае необходимости государственно-принудительными мерами (например, изъятием имущества, выселением из квартиры);

3. санкции в гражданском праве носят исключительно имущественный характер. Среди них: уплата неустойки, пени, штрафа; возмещение убытков добросовестной стороне; исполнение обязанности в натуральной форме и др.;

4. участники гражданского оборота всегда обособлены по отношению к друг к другу. Эта обособленность может быть имущественной, организационной, функциональной;

5.метод гражданско-правового регулирования предоставляет участникам возможность самим определять свое поведение в рамках закона, а также выбирать иные формы этого поведения, не предусмотренные действующим законодательством, но не противоречащие ему. Несмотря на диспозитивный характер норм гражданского права, в отрасли существуют и императивные нормы, то есть присутствует метод властных предписаний. Например, в ст. 1068 ГК РФ устанавливается норма, согласно которой юридическое или физическое лицо возмещает ущерб, причиненный работником при исполнении служебных обязанностей.

14. Понятие и структура гражданских правоотношений

Преследуя свои частные - имущественные и неимущественные - личные интересы, граждане и организации вступают в отношения, которые регламентируются нормами гражданского права. Следовательно, они вступают в гражданские правоотношения.

Гражданское правоотношение представляет собой урегулированную нормами гражданского права устойчивую юридическую связь равных, автономных и обособленных субъектов, заключающуюся в наличии у них взаимных прав, обязанностей, обеспечиваемых государственно-принудительными мерами имущественного характера. Гражданское правоотношение имеет общую с иными правоотношениями структуру, включающую в себя объект, субъекты, субъективные права и юридические обязанности.

Объект гражданского правоотношения - это то, на что направлены права и обязанности субъектов правоотношения, то, по поводу чего это правоотношение возникает. Круг объектов гражданских прав и обязанностей указан в ст. 128 ГК РФ. К ним относятся: вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; информация; результаты интеллектуальной деятельности, включая исключительные права на них (интеллектуальная собственность), нематериальные блага.

Перечень нематериальных благ как объектов гражданских правоотношений приводится в ст. 150 ГК РФ. К ним относятся: жизнь, здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывния и жительства, право на имя, право авторства, иные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона.

Субъекты гражданских правоотношений - это лица, участвующие в них. Круг субъектов гражданского правоотношения составляют: а) физические лица - граждане России, иностранные граждане, лица без гражданства; б) юридические лица - иностранные, российские, международные; в) публично-правовые субъекты - Российская Федерация, ее субъекты, органы государства.

Субъективные права - определяемая нормами гражданского права мера возможного поведения. Сюда включаются все правомочия субъекта гражданского правоотношения\* заключенного в норме: права собственника (права владения, пользования, распоряжения), права наследника и т. п.

Юридические обязанности - определяемая нормами гражданского права мера должного поведения. Действия обязанной стороны состоят в совершении действий, предписанных нормами гражданского права: обязанность должника в срок и надлежащим образомжсполнить свои обязательства перед кредитором и т. п.

14.1 Классификация гражданских правоотношений

Гражданские правоотношения весьма разнообразны. Существует несколько оснований, позволяющих классифицировать этот вид правоотношений.

Прежде всего, по характеру связи управомоченного и обязанного субъекта различают абсолютные и относительные правоотношения.

В абсолютных правоотношениях управомоченному лицу противостоит неопределенный круг обязанных субъектов. Например, в отношениях собственности ни одно правосубъектное лицо не вправе ограничивать владение, пользование и распоряжение имуществом лицом, которому оно принадлежит. Относительными являются правоотношения, в которых управомоченному лицу противостоит одно обязанное лицо (отношения между кредитором и должником).

По особенностям объекта различают имущественные и личные неимущественные отношения.

По способу удовлетворения интересов управомоченного лица различают вещные и обязательственные правоотношения. Вещные правоотношения обусловлены нахождением имущества у определенного лица. Обязательственные правоотношения отражают различного рода действия, совершаемые в гражданском обороте, - оказание услуг, поставка и др.

15. Юридические лица – участники гражданских правоотношений

В гражданских правоотношениях участвуют не только физические лица, но и создаваемые этими лицами предприятия, учреждения, организации, обладающие статусом юридических лиц. "Юридическим лицом, согласно п. 1 ст. 48 ГК, признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Юридические лица должны иметь самостоятельный баланс или смету."

Признаками юридического лица, как это следует из определения, являются следующие характеристики:

1.Организационное единство, то есть наличие управленческих и организационных связей между структурными подразделениями, созданными для ведения хозяйственной (коммерческой) и некоммерческой деятельности, упорядоченность деятельности этих подразделений, ее направленность на достижение общих целей, указанных в уставе юридического лица.

2.Имущественная обособленность означает отделенность имущества его учредителей и участников. Организация должна иметь имущество на праве собственности, в хозяйственном ведении или оперативном управлении. В состав имущества входят также текущие и расчетные счета в банках. Этим имуществом юридическое лицо отвечает по своим обязательствам.

3.Самостоятельная имущественная ответственность юридического лица состоит в том, что организация, предприятие несет ответственность за результаты своей деятельности и отвечает по своим долгам принадлежащим имуществом.

4.Выступление от своего имени означает, что в гражданском обороте юридическое лицо имеет фирменное наименование, фиксируемое в учредительном документе.

Правоспособность юридического лица отличается по содержанию и порядку приобретения от правоспособности физического лица. Прежде всего, она бывает общей и специальной.

Общая означает возможность заниматься любой деятельностью, не противоречащей законодательству. Такой правоспособностью обладают производственные кооперативы и хозяйственные товарищества.

Специальная подразумевает, что юридическое лицо может иметь только те права и нести только те обязанности, которые предусмотрены в учредительных документах и соответствуют цели создания юридического лица.

Правоспособность юридического лица возникает с момента создания (регистрации устава), а прекращается после внесения записи о ликвидации его в Единый государственный реестр юридических лиц. Дееспособность юридических лиц обретается через деятельность его единоличных и коллегиальных органов - директора, начальника, председателя правления, общего собрания, совета директоров и т. п. Прекращение деятельности юридического лица имеет место вследствие его ликвидации или реорганизации.

16. Виды юридических лиц

Классификация юридических лиц может происходить по нескольким критериям.

1.По характеру деятельности юридические лица делятся на коммерческие и некоммерческие:

а) коммерческими являются организации, в качестве основной цели своей деятельности преследующие извлечение прибыли, а также распределяющие прибыль между участниками. К таким относятся хозяйственные общества и товарищества, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия;

б) некоммерческими являются организации, не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками. Это потребительские кооперативы, общественные или религиозные организации, финансируемые собственником учреждения, благотворительные и иные фонды и др. Перечень некоммерческих организаций, приведенный в ГК, является открытым. Некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы.

2. По видам прав учредителей (участников) в отношении юридических лиц или их имущества различают:

а) юридические лица, в отношении которых их участники имеют обязательственные права (хозяйственные общества и товарищества, производственные и потребительские кооперативы). Собственником передаваемого имущества становится сама организация;

б) юридические лица, на имущество которых учредители имеют право собственности или иное вещное право. Так, государственные и муниципальные унитарные предприятия, а также финансируемые собственником учреждения владеют имуществом на праве хозяйственного ведения или оперативного управления;

в) юридические лица, в отношении которых их участники не имеют никаких имущественных прав (общественные и религиозные организации (объединения); благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц (ассоциации и союзы).

3.По организационно-правовой форме коммерческие юридические лица могут быть разделены на:

а) хозяйственные товарищества, представляющие собой прежде всего объединение лиц и поэтому предполагающие личное участие членов товарищества в его делах и лично-доверительные отношения между участниками;

б) хозяйственные общества, представляющие собой объединения капиталов и поэтому не предполагающие личного участия членов общества в его делах;

в) унитарное предприятие;

г) производственный кооператив.

17. Образование юридического лица

Развитой товарно-денежный оборот ставит перед людьми несколько проблем.

- Как быть в случае необходимости совершения крупных сделок, если капитала каждого отдельного участника для этого недостаточно, но они желают объединить свои усилия?

- Как оформлять сделки, совершаемые от имени всех лиц, сложивших капитал?

- Как можно уменьшить риск имущественной ответственности при совершении сделок подобного рода?

Первыми эти проблемы попытались разрешить древние римляне, сообразив, что некоторой совокупности имущества можно даровать самостоятельную активную жизнь, представив ее в виде отдельного лица, участника имущественного оборота. Сама же конструкция самостоятельного лица позволяет сконцентрировать значительный капитал в одних руках, сделать более простым и удобным деловой оборот, а также уменьшить ответственность тех лиц, которые реально стоят за спиной юридического лица, т. е. тех, кто участвует в нем своим имуществом.

Юридическим лицом признается организация, которая имеет отраженное на самостоятельном балансе или в смете обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

18. Прекращение деятельности юридического лица. Реорганизация юридического лица.

Деятельность юридических лиц прекращается по различным причинам. Но классифицировать акты таких прекращений можно по двум критериям: в зависимости от органа, принявшего решение о прекращении деятельности субъекта, и в зависимости от наличия правопреемства.

В зависимости от того, какой орган принял решение о прекращении деятельности юридического лица, этот акт признается добровольным или принудительным. Первый вариант возможен в случае вынесения соответствующего решения самим юридическим лицом, т.е. его учредителями (участниками), либо органом, имеющим в силу учредительных документов необходимые для этого полномочия. Принудительное прекращение существования юридического лица происходит по решению суда (в большинстве случаев) либо по решению уполномоченных государственных органов.

В зависимости от наличия правопреемства различают такие виды прекращения юридических лиц, как реорганизация и ликвидация.

Реорганизация — это прекращение деятельности юридического лица, сопровождающееся общим правопреемством (сингулярное правопреемство при реорганизации невозможно). В результате реорганизации возникают одно либо несколько новых юридических лиц, являющихся обязанными по отношениям, в которых участвовало прекратившее существование юридическое лицо.

Она осуществляется по решению собственника имущества, учредителей (участников) юридического лица, уполномоченного ими органа (согласно учредительным документам) и по решению суда. Она может служить в некоторых случаях служить способом избежания ликвидации предприятия, в том числе по банкротству. Во всех формах нужно иметь одно обстоятельство, что всякая ликвидация предприятия несет зачатки монополизации. Форма - слияние, присоединение и преобразование - требуется согласие антимонопольного комитета.

Реорганизация представляет собой специфический способ прекращения действующих и образования новых юридических лиц (кроме случаев реорганизации в формах присоединения и выделения), влекущий переход прав и обязанностей от ранее действовавших юридических лиц к вновь возникшим.

Ликвидация представляет собой прекращение деятельности юридического лица без правопреемства, т.е. прекращение как самого юридического лица, так и его прав и обязанностей.

И реорганизация, и ликвидация могут осуществляться как добровольно, так и принудительно.

Представляется интересной позиция А. А.Мельникова, который предлагает наряду с добровольной и принудительной выделять вынужденную реорганизацию и ликвидацию юридических лиц. "К вынужденным относятся реорганизация и ликвидация юридических лиц, вызванные изменением действующего законодательства" . Именно вынужденной (а не добровольной либо принудительной) следует считать ликвидацию организации по такому основанию, как признание судом недействительной регистрации юридического лица в связи с допущенными при его создании нарушениями закона и иных правовых актов (ч.2 п.2 ст.61 ГК РФ).

19. Организационно-правовые формы предприятий

По организационно-правовой форме коммерческие юридические лица могут быть разделены на:

а) хозяйственные товарищества, представляющие собой прежде всего объединение лиц и поэтому предполагающие личное участие членов товарищества в его делах и лично-доверительные отношения между участниками;

б) хозяйственные общества, представляющие собой объединения капиталов и поэтому не предполагающие личного участия членов общества в его делах;

в) унитарное предприятие;

г) производственный кооператив.

Полное товарищество — это товарищество, участники которого (полные товарищи) в соответствии с заключенным между ними договором занимаются предпринимательской деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам принадлежащим им имуществом.

Общество с ограниченной ответственностью — это учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли, определенные в учредительных документах; участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов.

Унитарное предприятие. По общему правилу юридическое лицо имеет имущество на праве собственности. Однако ГК допускает исключение из этого правила, одним из которых является унитарное предприятие, т. е. коммерческая организация, не наделенная правом собственности на закрепленное за ней имущество, которое является неделимым и не может быть распределено по вкладам (долям, паям). Отсюда эта форма и получила свое название.

Потребительским кооперативом признается добровольное объединение граждан или юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемое путем объединения его членами имущественных паевых взносов (например, жилищно-строительный кооператив). Получение прибыли не является основной целью деятельности потребительского кооператива.

20. Филиалы и представительства, их правовое положение

Юридические лица вправе создавать филиалы и открывать представительства на территории РФ и за ее пределами.

1. Филиал и представительство являются подразделениями юридического лица, его составными частями. Данные подразделения должны быть организационно обособлены в составе юридического лица и располагаться вне его местонахождения. Отличие обоих подразделений друг от друга заключается в круге выполняемых задач.

2.Филиал осуществляет функции юридического лица, под которыми следует понимать виды производственной и иной деятельности юридического лица, которыми оно вправе заниматься в соответствии с законом и учредительными документами юридического лица. Задачи представительства носят ограниченный характер. Они состоят в представительстве и защите интересов юридического лица, т.е. в функциях, осуществляемых в рамках института представительства, в силу полномочия, основанного на доверенности (см. гл. 10 ГК). Так, например, представительство кредитной организации в отличие от филиала кредитной организации не вправе осуществлять банковские операции.

Дополнительно следует отметить, что филиал юридического лица может иметь индивидуализирующее его наименование, включающее наименование создавшего его юридического лица. Применительно к филиалу банка об этом определенно говорится в п. 1 ст. 843 ГК, предусматривающем необходимость указания и удостоверения в сберегательной книжке наименования и места нахождения банка, а если вклад внесен в филиал, то и его соответствующего филиала.

3. Подразделения, считающиеся филиалом или представительством, не являются юридическими лицами. Они не обладают самостоятельным правовым статусом, отделенным от правового статуса создавшего их юридического лица. Правоспособность филиала и представительства производна от правоспособности юридического лица, ее пределы определяются в соответствии с законом самим юридическим лицом в положении о филиале или представительстве, на основании которого последние и действуют.

Для выполнения своих функций филиал и представительство наделяются создавшим их юридическим лицом необходимым имуществом. Данное имущество закрепляется за соответствующим филиалом или представительством, но находится либо в собственности юридического лица, либо принадлежит юридическому лицу на ином правовом основании. В бухгалтерском учете указанное имущество отражается одновременно и на отдельном балансе филиала или представительства, и на балансе юридического лица.

В соответствии с действующим налоговым законодательством филиалы и представительства не являются самостоятельными плательщиками налогов и (или) сборов. Вместе с тем в порядке, предусмотренном НК, филиалы и представительства выполняют обязанности создавшей их организации по уплате налогов и сборов по месту нахождения этих филиалов и представительств

4.Руководитель филиала и руководитель представительства назначаются органом юридического лица, уполномоченным на это в соответствии с учредительными документами юридического лица.  
Представительства и филиалы юридического лица не являются его органами Полномочия руководителя должны быть удостоверены доверенностью, выданной юридическим лицом; полномочия не могут основываться лишь на указаниях, содержащихся в учредительных документах юридического лица, положении о филиале или представительстве и т.п., либо явствовать из обстановки, в которой действует руководитель филиала или руководитель представительства.

ВС РФ и ВАС РФ определили, что при разрешении спора, вытекающего из договора, подписанного руководителем филиала или руководителем представительства от имени соответственно филиала или представительства и без ссылки на то, что договор заключен от имени юридического лица и по его доверенности, следует выяснить, имелись ли у руководителя филиала или руководителя представительства на момент подписания договора соответствующие полномочия, выраженные в положении о филиале или представительстве и доверенности. Сделки, совершенные руководителем филиала и руководителем представительства при наличии таких полномочий, следует считать совершенными от имени юридического лица Необходимо также учитывать, что руководитель филиала и руководитель представительства вправе передоверить совершение действий, на которые он уполномочен доверенностью, другому лицу с соблюдением правил, предусмотренных ст. 187 ГК.

* 1. Поскольку филиал и представительство действуют от имени создавшего их юридического лица, т.е. не выступают в качестве самостоятельного субъекта гражданского оборота, то и ответственность за их деятельность несет создавшее их юридическое лицо. По сути, обязательства филиала и представительства являются обязательствами самого юридического лица. Филиал и представительство могут предъявлять иски, вытекающие из их деятельности, только от имени юридического лица. Иски третьих лиц, вытекающие из деятельности обособленных подразделений, должны предъявляться не к филиалу или представительству, а к создавшему их юридическому лицу.
  2. К исковому заявлению, которое подписывается руководителем филиала или представительства, должна быть приложена доверенность юридического лица (или ее копия), подтверждающая полномочия руководителя соответствующего обособленного подразделения на подписание искового заявления от имени юридического лица. При удовлетворении иска, предъявленного руководителем филиала или представительства от имени юридического лица, исполнительный лист направляется юридическому лицу.

21. Гражданско-правовые сделки, их виды

Договор — это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Одним из краеугольных камней гражданского права является принцип свободы договора.

1.Граждане и юридические лица вступают в договорные отношения по своему усмотрению. Понуждение к заключению договора допускается лишь в некоторых случаях:

а) когда обязанность заключить договор установлена законом (например, некоторые случаи поставки продукции для государственных нужд, договоры с участием монополий, публичные договоры: розничной купли-продажи, перевозки, банковского счета и др.);

б) когда стороны заключили предварительный договор, согласно которому они обязуются в будущем заключить договор о выполнении работ или оказании услуг, о передаче имущества на условиях, предусмотренных предварительным договором.

2.Стороны могут заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом. Другими словами, гражданское законодательство признает имеющими юридическую силу такие договоры, которые хотя прямо и не предусмотрены действующим законодательством, но не противоречат ему. Стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров.

3.Стороны свободны в определении любых условий договора, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано императивными нормами закона или иных нормативно-правовых актов.

Различают виды договоров :

1.Договоры могут быть реальными и консенсуальными. Консенсуальными являются договоры, в которых права и обязанности сторон возникают сразу после достижения сторонами соглашения (консенсуса) об установлении прав (договор купли-продажи, найма). Договор считается реальным, если права и обязанности сторон возникают после достижения соглашения и передачи вещи, например, договор займа.

2.Договоры делятся на возмездные и безвозмездные. Договор, по которому сторона должна получить плату либо иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей, является возмездным. Безвозмездным признается договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления (например, договор дарения).

3.Договоры могут быть разделены на односторонние и взаимные. В односторонних договорах один из участников обладает только правами, а другой — обязанностями (договор займа). Во взаимных договорах каждая сторона имеет и права, и обязанности (например, договор купли-продажи: продавец обязан передать вещь в собственность и имеет право на получение денежной суммы, а получатель обязан уплатить покупную цену и имеет право требования передачи вещи).

4.Несмотря на то что большее число договоров составляют договоры в пользу его участников, очень важную роль в гражданском обороте играют договоры в пользу третьих лиц, т. е. такие

договоры, в которых стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному им третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнение обязательства в свою пользу.

5.Существует также особая разновидность договоров — предварительный договор, т. е. такой договор, согласно которому стороны обязуются заключить в будущем основной договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг на условиях, предусмотренных предварительным договором. Если впоследствии одна из сторон будет уклоняться от заключения основного договора, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор.

22. Условия действительности сделок

Существуют несколько разновидностей условий договора.

1.Существенные условия договора — это такие условия, достижение соглашения по которым необходимо для признания договора заключенным. К существенным условиям относятся:

а) предмет договора. Условие о предмете договора охватывает ряд показателей, характеризующих то, по поводу чего заключен договор. Как правило, это наименование (вид) товара, работы, услуги и др., а также их количество, а иногда и другие показатели;

б) условия, названные в нормах закона, относящихся к конкретным видам договоров, в качестве существенных;

в) те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

2.Предписываемые условия — это такие условия, необходимость включения которых в текст договора предусмотрена законодательством, однако в отличие от существенных условий невключение в текст договора предписываемых условий не влечет признания договора незаключенным. Указывая на необходимость включения в текст договора таких условий, закон ставит задачей достичь хотя бы минимальной определенности взаимоотношений сторон договора, отсутствие которой с неизбежностью затруднит исполнение обязательств.

3.Инициативные условия — это такие условия, которые хотя и не упоминаются в законодательстве о договорах данного вида, но включаются в текст договора по инициативе сторон. Инициативные условия договора не должны противоречить закону.

Заключение договора. Договор считается заключенным с момента достижения соглашения по всем существенным условиям договора, оформленного надлежащим образом. Поэтому при рассмотрении проблемы заключения договоров основное внимание следует уделить вопросу согласования воль, желаний сторон, а также вопросу формы договора.

Выделяются две стадии достижения соглашения:

1.предложение заключить договор (оферта);

2.согласие заключить договор (акцепт), принятие предложения.

Предложение заключить договор (оферта) — это адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.

1.Оферта направляется одному или нескольким конкретным лицам. Однако существуют ситуации, когда в предложении усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется. Такое предложение также признается офертой (публичная оферта). Однако такую ситуацию следует отличать от рекламы, иных предложений, которые могут рассматриваться лишь как предложения делать оферты и никак не связывают рекламодателя.

2.Оферта должна быть достаточно определенной, т. е. содержать существенные условия договора или хотя бы порядок их определения. Оферта не может быть беспредметной. Никак не связывает лицо предложение заключить договор вообще.

3.Оферта должна выражать намерение оферента (лица, сделавшего предложение) считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Поэтому в том случае, если адресат примет предложение оферента, со стороны последнего не нужно будет какого-либо подтверждения того, что договор уже заключен.

Оферта связывает направившее ее лицо с момента ее получения адресатом, поэтому только в случае, если оферент успеет отозвать оферту до получения ее адресатом или одновременно с получением, только в этом случае предложение считается неполученным.

Принятие предложения заключить договор (акцепт). Акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

Акцепт не должен содержать каких-либо условий и оговорок, он должен быть полным и безоговорочным, из него должно явствовать согласие принять все положения, которые содержатся в оферте. Если акцептант в принципе соглашается на предложение, но хотел бы изменить некоторые условия, то такой ответ не считается акцептом. Такой ответ признается отказом от акцепта и в то же время новой офертой. Однако в некоторых случаях (например, при заключении внешнеторговых контрактов) ответ, не меняющий существенных условий, содержащихся в оферте, но содержащий некоторые дополнительные положения, не являющиеся существенными, признается акцептом, хотя оферент имеет право возражать против таких положений.

Молчание адресата по общему правилу не считается акцептом, однако если лицо, получившее оферту, совершает действия по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т. п.), то такие действия считаются акцептом.

Договор по общему правилу считается заключенным в момент получения ее акцепта лицом, направившим оферту. Реальные договоры считаются заключенными с момента передачи имущества, а договоры, подлежащие государственной регистрации (например, сделки с недвижимостью), считаются заключенными с момента регистрации.

Форма договора. Договор может совершаться в устной, простой письменной и нотариальной форме. Иногда при этом требуется государственная регистрация договоров.

Договор, для которого законом или соглашением сторон не установлена письменная (простая или нотариальная) форма, может быть совершен устно. Кроме того, могут совершаться устно все сделки, исполняемые при самом их совершении, за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, несоблюдение простой письменной формы которых влечет их недействительность.

Простая письменная форма выражается в составлении документа, излагающего содержание договора и подписанного сторонами договора. В простой письменной форме должны совершаться сделки юридических лиц между собой и с гражданами, а также сделки граждан на сумму, превышающую в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты труда, а также в других случаях, когда одна из сторон настаивает на простой письменной форме. По общему правилу несоблюдение простой письменной формы не влечет недействительности договора, но лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки на свидетельские показания. Стороны в этом случае смогут воспользоваться другими доказательствами существования сделки (например, предъявить договор о задатке). В случаях, прямо указанных в законе, несоблюдение простой письменной формы влечет ничтожность договора, например, если договор дарения содержит обещание дарения в будущем.

Нотариальная форма договора обязательна в случаях, указанных в законе, а также в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась.

23. Содержание, основания возникновения и прекращения права собственности

Право собственности - в юридическом смысле оно есть не что иное, как совокупность правовых норм, регулирующих принадлежность материальных благ определенным лицам. Право собственности - сложное, комплексное право, включающее в себя совокупность трех самостоятельных правомочий: владения, пользования и распоряжения.

Правомочие владения означает гарантированную законом возможность фактического обладания вещью, возможность хозяйственного господства над ней. Владение может быть законным (титульным) и незаконным (беститульным). В отличие от первого незаконное опирается на законное основание.

Беститульное владение, в свою очередь, делится на добросовестное и недобросовестное. Если владелец не знает и не должен знать о незаконности своего владения, он - добросовестный владелец. (Действительно, приобретая вещь в комиссионном магазине, покупатель может не знать о том, что она краденая. Владелец недобросовестен, если он знал или должен был знать о незаконности своего владения.)

Правомочие пользования - это основанная на законе возможность эксплуатации, извлечения из вещи ее полезных свойств, плодов и доходов в процессе ее потребления.

Правомочие распоряжения представляет собой гарантированную законом возможность решения юридической судьбы вещи вплоть до ее полного уничтожения.

Собственник владеет, пользуется и распоряжается принадлежащим имуществом по своему усмотрению. Однако усмотрение это не должно граничить с произволом.

Право собственности является исключительным правом. Собственник вправе исключить противоречащее его интересам влияние как физических, так и юридических лиц.

Объектами права собственности могут быть любые виды имущества: движимого и недвижимого, а также деньги, ценные бумаги. В силу многообразия объекты права собственности могут подвергаться разграничению по принадлежности. Например, земля и другие природные ресурсы, в отношении которых отсутствуют какие-либо доказательства принадлежности их к собственности граждан, юридических лиц либо муниципальных образований, предполагаются объектами государственной собственности (п. 2 ст. 214 ГК);

23.1 Возникновение и прекращение права собственности

Юридические факты, с которыми закон связывает возникновение права собственности, называются основаниями возникновения права собственности. Так как большинство таких юридических фактов относится к категории действий, их принято также называть способами приобретения права собственности.

Способы приобретения права собственности можно разделить на первоначальные и производные

Первоначальные способы приобретения права собственности — это такие способы, когда с помощью их право собственности на имущество устанавливается впервые либо возникает помимо воли прежнего собственника (изготовление вещи, конфискация имущества).

Производные способы приобретения права собственности — это такие способы, когда право собственности на имущество возникает по воле предшествующего собственника и с согласия самого приобретателя (договоры, наследование).

Первоначальные способы приобретения права собственности.

1.Создание новой вещи с соблюдением норм закона. Так, право собственности на созданное недвижимое имущество возникает с момента регистрации. У лица, осуществившего самовольную постройку, не возникает на нее право собственности. А как быть, если новая вещь создана в результате использования чужих материалов (например, путем кражи)? Если изготовитель получил материалы недобросовестным путем, то право собственности возникает у собственника материалов. Если переработчик материалов приобрел их добросовестно, то право собственности на новую вещь все равно возникает у собственника материалов, хотя при этом тот должен компенсировать затраты на переработку. Однако, если стоимость переработки существенно превышает стоимость материалов, право собственности приобретает изготовитель вещи, но он должен компенсировать стоимость материалов.

2.Сбор общедоступных вещей. Так, лицо, собирающее в лесах, водоемах, на других территориях грибы, ягоды, производящее лов рыбы, добычу других общедоступных вещей и животных, приобретает на них право собственности. Общедоступность устанавливается законом, обычаем, разрешением, данным собственником.

3.Присвоение поступлений, полученных в результате использования имущества. В этом случае плоды, продукция, доходы принадлежат лицу, использующему это имущество на законном основании.

4.Приобретательная давность. Лицо (гражданин или юридеческое лицо), не являющееся собственником имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющее недвижимым имуществом как своим собственным в течение 15 лет либо иным имуществом в течение пяти лет, приобретает право собственности на это имущество.

5.Бесхозяйные вещи. По общему правилу право собственности на бесхозяйные вещи (вещи, которые не имеют собственника либо собственник которой неизвестен, либо вещь, от права собственности на которую собственник отказался) может быть приобретено в силу приобретательной давности.

а) бесхозяйные недвижимые вещи принимаются на учет органом, осуществляющим государственную регистрацию прав на недвижимость.

б) брошенная вещь, стоимость которой явно ниже суммы, соответствующей пятикратному минимальному размеру труда, а также брошенный металлолом, бракованная продукция,

в) находка. Лицо, нашедшее потерянную вещь, обязано вернуть ее потерявшему. Если личность потерявшего неизвестна, нашедший обязан заявить о находке в милицию или орган местного самоуправления. Если в течение шести месяцев после этого потерявший не объявится, нашедший вещь приобретает право собственности на нее;

г) клад (зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен) поступает в собственность лица, которому принадлежит земельный участок, где клад был сокрыт, и лица, обнаружившего клад, в равных долях.

Производные способы приобретения права собственности

1.Отчуждение имущества. Право собственности на имущество, которое имеет собственника, может быть приобретено другим лицом на основании договора об отчуждении имущества (купля-продажа, дарение, мена и т. п.). Право собственности этом случае возникает с момента передачи вещи. Передачей вещи считаются вручение ее приобретателю, а равно сдача в отделение связи для пересылки, перевозчику — для отправки и т. п.

2.Реорганизация, в процессе которой право собственности на имущество возникает у вновь образованного юридического лица.

3.Получение имущества в порядке наследования, в результате которого право собственности переходит к наследнику.

Основания прекращения права собственности.

1.Основания, связанные с прекращением существования объекта права собственности. К ним относятся: а) полное потребление вещи собственником (топлива, продуктов питания и др.) и б) гибель вещи.

2.Основания, связанные с прекращением существования собственника. Здесь следует выделить смерть собственника-гражданина (либо признание его в установленном порядке умершим) и ликвидацию либо реорганизацию юридического лица- собственника (кроме унитарного предприятия и учреждения). В этих случаях имущество становится объектом права собственности других лиц либо государства.

3.Совершение собственником сделок по отчуждению имущества (купля-продажа, мена, дарение и т. п.).

4.Отказ от права собственности. Это можно сделать, объявив либо совершив другие действия, определенно свидетельствующие об устранении, и устраниться от владения, пользования и распоряжения имуществом без намерения сохранить какие-либо права на это имущество (например, лицо отнесло свои вещи на помойку). Однако права и обязанности собственника прекращаются с момента приобретения права собственности на него другим лицом.

Принудительное изъятие имущества у собственника:

а) обращение взыскания на имущество по обязательствам собственника на основании решения суда, исполнительной надписи нотариуса и др.;

б) отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу;

в) возмездное изъятие земельного участка для государственных или муниципальных нужд;

г) выкуп бесхозяйственно содержимых особо ценных и охраняемых культурных ценностей по решению суда.

д) выкуп домашних животных, если обращение с ними противоречит закону и нормам гуманного обращения с животными, принятого в обществе. Иск в суд может подать любое лицо, заинтересованное в выкупе животного;

е) реквизиция, т. е. возмездное изъятие имущества по решению государственных органов в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, иных обстоятельств, носящих чрезвычайный характер. Имущество изымается в интересах общества для предотвращения последствий стихийных бедствий и т. д.;

ж) конфискация, т. е. безвозмездное изъятие имущества у собственника по решению суда в виде санкции за совершенное преступление или иное правонарушение.

24. Способы защиты прав собственности

Отношения собственности являются основополагающими для экономики любого государства, поэтому они нуждаются в особой защите и покровительстве со стороны государства. Российское законодательство закрепляет уголовно-правовую, гражданско-правовую, административно- правовую защиту права собственности. Помимо этого она охраняется нормами земельного, финансового, семейного, экологического и других отраслей права.

Защита интересов собственника в широком смысле этого слова отражена в ст. 13 ГК. Она может осуществляться путем признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления, нарушающего интересы собственника. К иным способам защиты относятся признание недействительными сделок, нарушающих интересы собственника, возмещение убытков собственнику, исковая защита.

Глава 20 ГК называет три способа исковой (судебной) защиты права собственности: а) об истребовании имущества из чужого незаконного владения (виндикационный иск); б) об устранении всяких нарушений права собственности, хотя бы и. не связанных с лишением владения (не- гаторный иск); в) о защите интересов собственника при прекращении его права законом Российской Федерации.

Виндикационный иск - иск невладеющего собственника к владеющему несобственнику об истребовании индивидуально-определенного имущества из его незаконного владения. Истцом по делу выступает собственник имущества, который должен доказать, что имущество принадлежит ему на праве собственности.

Негаторный иск направлен на полное обеспечение возможности собственника владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим имуществом. Чаще всего этот иск применяется в случае необходимости исключить неправомерно описанное имущество из описи.

Арест имущества, то есть его опись и запрет на распоряжение, применяется для обеспечения исполнения решения суда о возмещении ущерба либо приговора о конфискации имущества. Если же описано имущество, не принадлежащее ответчику или подсудимому, оно должно быть исключено из описи.

В соответствии со ст. 306 ГК в случае принятия закона Российской Федерации, прекращающего право собственности, убытки, причиненные собственнику в результате принятия этого акта, возмещаются государством. Споры о возмещении убытков разрешаются судом.

25. Характеристика и основные категории обязательственного права

Гражданское право — отрасль права, регулирующая имущественные отношения между различными лицами (гражданами и юридическими лицами), которые являются равными участниками гражданско-правовых отношений. Каждое лицо, для того чтобы вступать в такие отношения, должно иметь некоторый объем имущества, которым оно может распоряжаться по собственному усмотрению. Государство в эти отношения может вступать лишь в ипостаси участника, равного гражданам и юридическим лицам.

Предмет гражданского права — это общественные отношения, регулируемые гражданским правом .

Основное место среди них занимают имущественные отношения, выступающие в товарно-денежной форме и связанные с обладанием и распоряжением имуществом. Под имуществом в гражданском праве понимаются не только вещи, деньги, ценные бумаги, но и имущественные права (например, вклад в банке есть не что иное, как право требования). Делятся на 2 группы:

1.Вещные отношения. Обладанием тем или иным имуществом, по поводу которого не был заключен договор. Обладатель вещи относится к ней как к своей, т. е. владеет, пользуется, распоряжается имуществом самостоятельно, а также несет бремя заботы, ухода за имуществом. Вещные отношения, регулируемые гражданским правом, существуют в виде отношений собственности, а также в виде отношений владения, пользования и распоряжения чужим имуществом (хозяйственное ведение, оперативное управление, право сервитутного типа, пожизненное наследуемое владение земельным участком и др.);

2.Обязательственные отношения. С помощью них опосредуется право на вещь в динамике, т. е. они связаны с переходом имущественных благ от одних лиц к другим, реализуют процесс обмена объектов гражданских прав.

Обязательственные отношения могут возникать из разных оснований, важнейшими из которых являются договор, а также односторонняя сделка. Обязательства могут возникать также из причинения вреда одним лицом другому, из неосновательного обогащения.

Личные неимущественные отношения — это такие отношения, предметом которых являются нематериальные блага (честь, достоинство, имя, авторство на произведение литературы, искусства, на изобретение, торговый знак и т. п.), а также те отношения, которые неотделимы от личности. Так, автором произведения может считаться только лицо, его написавшее. Подразделяются на:

1. Непосредственно связанные с имущественными, т. е. такие отношения, вступление в которые может повлечь имущественные последствия для субъекта данных отношений. К ним относятся отношения по поводу авторства на произведение литературы, искусства, на изобретение и т. п. Так, осуществление авторского права связано с получением вознаграждения за опубликование произведения;

2. Чисто личностные, такие, как отношения, возникающие по поводу защиты чести и достоинства, личного изображения, неприкосновенности частной жизни, переписки и т. п.

Гражданское право регулирует данные отношения потому, что они, будучи похожими на вещные отношения, наилучшим образом защищаются именно с помощью гражданско-правовых средств. Кроме того, в некоторых случаях при нарушении данных отношений возможно наступление невыгодных имущественных последствий для их участников.

26.Способы обеспечения и исполнения обязательств

26.1 Неустойка, удержание, задаток

1. Способы обеспечения обязательств (ст. 329.1): Исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законом или договором.

2. Неустойка (штраф, пеня) (ст. 330.1): Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. Кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Законная неустойка (определённая законом независимо от соглашения сторон: размер её может быть увеличен соглашением сторон, если закон этого не запрещает.

Договорная: определяется договором.

В зависимости от соотношения права на взыскание неустойки с правом на возмещение убытков (ст. 394):

- зачётная (возмещение убытков в части, не покрываемой неустойкой;

- штрафная – убытки взыскиваются в полной сумме сверх неустойки;

- альтернативная – по выбору кредитора взыскивается либо неустойка, либо убытки;

- исключительная – взыскивается только неустойка.

3. Удержание – способ обеспечения исполнения обязательства, при котором кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено:

- удержанием вещи могут обеспечиваться также исполнение других обязательств, сели договором не установлено иное;

- требования кредитора, удерживающего вещь, удовлетворяются из ее стоимости в объеме и порядке, предусмотренных для удовлетворения требований, обеспеченных залогом.

4. Задаток способ обеспечения исполнения обязательства, при котором денежная сумма, признаваемая задатком, выдаётся одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения.

Несоблюдение формы соглашения о задатке (простой письменной) эта сумма считается уплаченной в качестве аванса, если не доказано иное. Функции задатка:

- платёжная – выдаётся в счёт причитающихся платежей по основному обязательству;

- удостоверительная – исполняя передачей задатка всё основное обязательство или его часть, должник подтверждает наличие обязательства;

- обеспечительная – засчитывается в счёт основного обязательства и в этой части гарантирует, обеспечивает его исполнение. Если за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную денежную сумму задатка;

- компенсационная – сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачётом суммы задатка, если иное не предусмотрено договором.

27. Внедоговорные обязательства

Внедоговорные обязательства — это обязательства, возникающие не на основе соглашения сторон, а в связи с наступлением фактов, предусмотренных в законе, а именно:

а) причинения вреда одним субъектом другому;

б) приобретения или сбережения имущества за счет средств другого лица без достаточных оснований (неосновательное обогащение);

в) совершения некоторых действий в чужом интересе без поручения.

Особенностью внедоговорных обязательств является присущая всем им восстановительная функция. Собственно, законодатель ввел эти нормы для того, чтобы устранить несправедливость и компенсировать лицу его потери.

Обязательства вследствие причинения вреда — это такие гражданско-правовые обязательства, в силу которых потерпевший (кредитор) имеет право требования от причинителя (должника) полного возмещения противоправно причиненного вреда, что направлено на ликвидацию последствий правонарушения, на восстановление имущественного состояния потерпевшего.

1.Вред, причиненный государственными и муниципальными органами или их должностными лицами в результате издания акта, противоречащего закону. Он подлежит возмещению независимо от вины органа, издавшего акт, за счет казны Российской Федерации, субъекта Федерации, муниципального образования. Также независимо от вины следователя, прокурора, суда подлежит возмещению вред, причиненный гражданину в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения в качестве обвиняемого, незаконного применения заключения под стражу и подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных работ.

2.Вред, причиненный несовершеннолетним в возрасте до 14 лет (малолетним). За него отвечают его родители, усыновители или опекуны, если не докажут, что вред возник не по их вине. ГК РФ предусматривает правило, согласно которому такой вред, но причиненный в то время, когда несовершеннолетний находился под надзором учебного заведения, воспитательного, лечебного учреждения либо лица, осуществляющего надзор на основании договора, возмещается этим учреждением или лицом, если они не докажут, что вред возник не по их вине. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно несут ответственность за причиненный вред. Однако, если у них нет имущества, достаточного для возмещения, к ответственности субсидиарно привлекаются их родители, если они не докажут, что вред возник не по их вине.

3.Вред, причиненный недееспособным гражданином. Возмещается его опекунами или организацией, обязанной осуществлять за ним надзор, если они не докажут, что вред возник не по их вине.

4.Вред, причиненный гражданином, ограниченным в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами. Возмещается самим причинителем вреда. Данное правило введено с целью защиты семьи этого гражданина, ведь он был ограничен в дееспособности не просто по причине злоупотребления алкоголем и наркотиками, а потому, что он ставил свою семью в тяжелое материальное положение.

5.Вред, причиненный источником повышенной опасности. За

него ответственность несет собственник источника повышенной опасности, а также лицо, владеющее им на законном основании (на праве хозяйственного ведения, оперативного управления, аренды, по доверенности на право управления транспортным средством и т. д.). Под источником повышенной опасности следует понимать предметы материального мира, которые в процессе использования могут проявить вредоносность, не в полной мере поддающуюся контролю человека: транспортные средства, электрическая энергия высокого напряжения, атомная энергия, взрывчатые вещества, сильнодействующие яды и т. п.

6. компенсация морального вреда, т. е. физических и нравственных страданий гражданина. Моральный вред может быть возмещен не во всех ситуациях, а только в случаях, предусмотренных законом.

Во-первых, моральный вред может быть причинен нарушением личных неимущественных прав, например, распространением сведений, порочащих честь и достоинство, причинением вреда жизни и здоровью, незаконным осуждением, заключением под стражу и др. Подлежит возмещению моральный вред, причиненный любым нарушением личных неимущественных прав.

Во-вторых, моральный вред может быть причинен нарушением имущественных прав гражданина. Такой вред подлежит компенсации только в случаях, специально предусмотренных законом: например, при нарушении прав потребителя и др.

Обязательства вследствие неосновательного обогащения — это такие гражданско-правовые обязательства, в силу которых одно лицо обязано возместить вред, причиненный другому лицу в результате приобретения или сбережения имущества за счет другого без достаточных оснований.

1. Приобретение имущества за счет другого лица означает увеличение объема имущества у одного лица без соответствующих затрат и одновременное его уменьшение у другого. Например, лицо повторно отдает заимодавцу сумму долга.

Сбережение имущества за чужой счет — это ситуация, когда лицо должно было израсходовать свои средства, но не сделало этого благодаря затратам другого лица. Например, по платежному поручению одного лица кредитное учреждение ошибочно списало деньги со счета другого лица.

Имуществом, подлежащим возврату по правилам о неосновательном обогащении, могут быть только вещи, определяемые родовыми признаками (деньги, ценные бумаги на предъявителя, зерно, картофель, молоко и т. п.).

2.Приобретение или сбережение имущества должно произойти без достаточных оснований, т. е. не основываться на законе или на сделке. Случаются такие ситуации, когда в момент приобретения или сбережения имущества у лица имелось законное основание на такие действия, однако впоследствии это основание отпало. Например, суд признал недействительной частично исполненную сделку. В этом случае все полученное по недействительной сделке, если иное не предусмотренное законом, возвращается по правилам о неосновательном обогащении.

3.В действиях приобретающего (сберегающего) не должно быть вины до и в момент приобретения, т. е. это лицо не должно знать о том, что имущество попало к нему без законного основания . Другими словами, лицо должно заблуждаться в том, кому принадлежит имущество. Достаточно часто бывает так, что впоследствии, поразмыслив об источниках получения данного имущества, лицо предпочтет умолчать об этом имуществе и оставить его за собой. С этого момента неосновательный приобретатель отвечает за всякую, в том числе и за случайную, недосдачу или ухудшение имущества, а также должен возместить потерпевшему все доходы, которые он извлек или должен был извлечь из этого имущества. При наличии вины приобретателя имущества до и в момент приобретения (сбережения), т. е. если он знал или должен был знать, что приобретает (сберегает) имущество за чужой счет без законного основания, применяются правила о возмещении вреда.

Обязательства, возникающие вследствие ведения чужих дел без поручения, направлены на возмещение затрат лицам, действующим в чужом интересе.

1.К категории действий, произведенных без поручения и дающих право на возмещение убытков, относятся действия по предотвращению вреда личности какого-либо лица, по предотвращению вреда его имуществу, исполнения его обязательства, которое отвечает действительным и вероятным интересам какого-либо лица и совершается для его выгоды и пользы (например, сосед отремонтировал поврежденную ветром крышу дома, жители которого временно уехали).

2.Данные действия совершаются в условиях невозможности уведомления заинтересованного лица, т. е. без его поручения. Если лицо, в интересах которого предпринимались действия, одобрит их, то к отношениям этих лиц применяются правила о договоре поручения. Если заинтересованное лицо не одобрило такие действия, у лица, действовавшего в чужом интересе, сохраняется право на возмещение необходимых расходов, иного реального ущерба, понесенного им при выполнении таких действий.

3.В случае устранения угрозы имуществу размер возмещения не должен превышать стоимости имущества.

4.Действия, совершенные после того, как лицо получило сведения о неодобрении их заинтересованным лицом, не влекут возникновения права на возмещение реального ущерба. Действия с целью предотвращения опасности для жизни лица, оказавшегося в опасности, допускаются и против воли этого лица, а исполнение обязанности по содержанию кого-либо — против воли того, на ком лежит эта обязанность. Ущерб, понесенный при выполнении таких действий, безусловно подлежит возмещению.

28. Понятие, предмет, источники и функции трудового права

Удовлетворение повседневных потребностей осуществляется человеком в процессе его деятельности. Материальные и нематериальные блага, необходимые для собственного существования, он создает в результате совместной, целенаправленной и осознанной деятельности, которая называется трудом. Эта деятельность и отношения в процессе создания материальных и нематериальных благ нуждаются в регулировании.

Трудовое право - это система правовых норм, регулирующих трудовые отношения рабочих и служащих. Его нормы регламентируют порядок возникновения, развития и прекращения трудовых правоотношений, режим труда и трудовую дисциплину, меру труда и вознаграждение за него, гарантии и компенсации, вопросы охраны труда, трудовые споры и ряд других важных вопросов трудовой деятельности.

Источниками российского трудового права являются акты компетентных органов государства, регулирующие трудовые правоотношения. К ним относятся: международные договоры с участием РФ, Конституция РФ, федеральные законы, указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, конституции (уставы,) субъектов РФ, их законы и постановления, приказы и инструкции федеральных и республиканских министерств, комитетов, ведомств, приказы директоров предприятий, фирм и т. п., решения органов местного самоуправления.

Поскольку система рыночных отношений в Российской Федерации лишь создается, то и новое законодательство о труде находится в стадии становления. Народу с Конституцией РФ, которая определяет основополагающие принципы правового регулирования (ст. 37), в стране действует Кодекс законов о труде РСФСР 1971 года (с изм. от 30 апреля 1999 года).

Кроме этого, важную роль играют федеральные законы, например, "О занятости населения в Российской Федерации" (1991 г., с изм. и доп.), или "О коллективных договорах и соглашениях" (1992 г., с изм. от 1 мая 1999 года), "О порядке разрешения коллективных трудовых споров" (1995), "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности" (1996), "Основы законодательства Российской Федерации об охране труда" (1993, с изм. от 17 МЮля 1999 года), "Основы законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан" (1993 г., с изм. от 2 марта 1998 года), "Об основах государственной службы Российской Федерации" (1995 г., с изм. от 18 февраля 1999 года).

Сюда же следует отнести указы Президента РФ и постановления Правительства РФ по вопросам труда и занятости, которые призваны быстро реагировать на изменения в сфере трудовых отношений.

Названные нормативно-правовые акты распространяются на все трудовые правоотношения в пределах территории Российской Федерации.

Вместе с тем необходимо учитывать, что согласно п. "к" ст. 72 Конституции РФ вопросы регулирования трудовых правоотношений находятся в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов и, следовательно, в значительной мере зависят от дополнительных договоров между РФ и субъектами о разграничении полномочий в этой области. Правовые акты, изданные субъектами РФ, действуют в пределах их территориальных границ.

Правовые акты, издаваемые министерствами, комитетами, ведомствами, действуют, как правило, в пределах соответствующей отрасли. Но из этого правила есть исключения, например, отдельные акты, издаваемые Министерством труда и социального развития РФ, Министерством здравоохранения РФ, Государственным комитетом по экологии РФ в области трудовых правоотношений, распространяются и на работников других отраслей.

Правовые акты, изданные органами местного самоуправления, руководителями предприятий, учреждений, фирм и организаций, распространяются на территорию самоуправления, и, соответственно, на членов трудового коллектива. В качестве локальных источников регулирования условий труда выступают коллективные договоры, индивидуальные трудовые договоры (контракты) и т. п. Их значение в условиях рыночной экономики будет возрастать.

Все указанные акты в области трудового права не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам и не ухудшать правового положения работников.

Функции трудового права это основные направления воздействия его норм на поведение (сознание, волю) людей в процессе труда для достижения целей и задач трудового законодательства. Трудовое право выполняет и такие общие для всего российского права функции, как регулятивная и охранительная. Специфичные для трудового права функции направлены на достижение целей и задач норм данной отрасли права. Выделяют пять функций трудового права.

1.Социальная функция. Она отражается в нормах по содействию занятости, реализации свободы труда и права на труд и других трудовых прав, в нормах по обеспечению безопасных условий труда, охраны труда, ограничению рабочего измени, меры труда, оплаты труда, компенсаций и т. д.

2. Защитная функция. Она выражается в установлении нормального уровня условий труда, в непрерывном его повышении договорным методом, в надзоре и контроле за соблюдением трудового законодательства, правил охраны труда, в порядке разрешения индивидуальных и коллективных трудовых споров и восстановлении нарушенных трудовых прав. Эта функция трудового права действует на всех стадиях правового регулирования труда, т. е. при создании норм трудового законодательства, при их применении, при их профилактике от нарушений и при разрешении трудовых споров, восстановлении нарушенных прав. Поэтому защитная функция трудового нрава отражается в нормах большинства институтов трудового права: института обеспечения занятости и трудоустройства, трудового договора, рабочего времени и времени отдыха, оплаты труда, охраны труда, надзора и контроля, рассмотрения трудовых споров .

3.Хозяйственно-производственная функция, проявляемая в нормах по рациональному использованию трудовых ресурсов, стимулированию качественной и производительной работы, в нормах трудовой дисциплины, определяющих обязанности работников по выполнению производственных задании, и др. Эта функции конкретизируется в нормах институтов трудового договора, рабочего времени, дисциплины труда, оплаты труда.

4.Воспитательная функция. Она отражается в нормах о поощрениях, стимулировании высокопроизводительного труда, а также в нормах о дисциплинарной и материальной ответственности за ущерб (вред), причиненный по вине работника производству или работнику по вине работодателя.

5. Функция развития производственной демократии. Она выражается в нормах о праве работников на участие в управлении организацией, о правах и гарантиях деятельности профсоюзов, и дополнительных юридических гарантиях права на труд для представителей работников, профсоюзов, коллективов работников. В Трудовом кодексе нормы, отражающие функцию производственной демократии, сокращены по сравнению с прежним трудовым законодательством.

29. Коллективные договоры и соглашения. Порядок заключения, сроки действия

Трудовой договор является основной формой реализации права граждан на труд, поскольку определяет взаимные права и обязанности работника и работодателя. Он является основанием возникновения трудового правоотношения.

Согласно ст. 7 КЗоТ РФ коллективный договор - это правовой акт, регулирующий трудовые, социально-экономические и профессиональные отношения между работодателем и работниками на предприятии, в учреждении, организации. В нем участвуют две стороны, коллектив работников в лице профсоюза (если таковой имеется на предприятии, в учреждении, организации) или непосредственно сам трудовой коллектив; второй стороной выступает работодатель или его представитель.

В коллективный договор могут включаться взаимные обязательства работодателя и работников по наиболее важным вопросам трудовой деятельности, например по вопросам оплаты труда, денежного вознаграждения, пособий и различного рода компенсаций, условий труда, рабочего времени и времени отдыха, охраны труда и другим вопросам социальной защиты работников.

Коллективный договор, заключаемый между профсоюзом и работодателем, не может ухудшать положение работника по сравнению с тем, что предусмотрено Кодексом законов о труде Российской Федерации. Он заключается на срок от одного года до трех лет. После предварительного обсуждения положений договора в коллективе он принимается на общем собрании и подписывается представителями сторон.

Коллективный договор не следует смешивать с трудовым соглашением. Соглашение - это правовой акт, регулирующий условия труда, занятости и социальных гарантий для работников определенной профессии, отрасли или территории. Соглашения могут заключаться на уровне Федерации, субъектов Федерации, отрасли или территории. Срок действия соглашения не может превышать трех лет. Невыполнение взятых сторонами обязательств влечет за собой соответствующие санкции. Так, представитель работодателя может быть смещен с занимаемой должности, на него может быть наложен денежный штраф в размере до 100-кратного минимального размера оплаты труда.

30. Понятие трудового договора и его содержание

Трудовой договор — это соглашение между работодателем и работником, по которому работник обязуется лично выполнять определенную трудовую функцию или работу по определенной специальности, квалификации, должности с подчинением внутреннему трудовому распорядку, а работодатель обязуется выплачивать ему заработную плату и обеспечить условия труда, предусмотренные законодательством о труде, коллективным договором и соглашением сторон.

Сторонами в договоре являются работник и работодатель. В качестве работодателя могут выступить любые организации, являющиеся юридическими лицами.

Содержание трудового договора составляет совокупность условий, определяющих взаимные права и обязанности сторон. Все условия трудового договора делятся на две группы — обязательные (существенные) и дополнительные (несущественные).

Под обязательными понимаются такие условия, при отсутствии соглашения по Которым трудовой договор не считается заключенным и не порождает трудового отношения. Дополнительные условия не влияют на существование трудового договора. Эта классификация отражает различный объем прав и обязанностей, принимаемых сторонами при его заключении.

31.Трудовой договор, контракт. Порядок заключения и расторжения

Трудовой договор (контракт) - это соглашение между работником и работодателем (предприятием, учреждением, организацией), содержанием которого является обязательство первого выполнять работу по определенной специальности, квалификации или должности с соблюдением внутреннего трудового распорядка, а второго - выплачивать трудящемуся заработную плату и обеспечивать условия труда, предусмотренные трудовым законодательством, коллективным договором и соглашением сторон (ст. 15 КЗоТ РФ).

КЗоТ РФ запрещает необоснованный отказ в приеме на работу по мотивам пола, расы, национальности, языка, социального происхождения, религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям и другим обстоятельствам, не связанным с деловыми качествами работника.

Трудовой договор заключается в письменной форме. В нем должны быть оговорены место работы, специальность, квалификация, должность, размер заработной платы и соблюдение трудового распорядка. Однако для работников бюджетных отраслей размер заработной платы не оговаривается, так как он установлен соответствующим нормативным актом и, следовательно, не зависит от соглашения сторон. Могут быть также отражены дополнительные условия, которые, однако, не должны ухудшать правовое положение работника, предусмотренное трудовым законодательством.

Прием на работу оформляется приказом работодателя и доводится до сведения работника под расписку. Вместе с тем фактическое, допущение работника к исполнению обязанностей, даже если не было соответствующего оформления, означает, что трудовой договор уже заключен (ч. 3. ст. 18 КЗоТ РФ).

При приеме на работу трудовое законодательство предусматривает возможность установления испытательного срока, как правило, до трех месяцев, а в исключительных случаях (с согласия профсоюзного органа) - до шести месяцев. Цель испытания - изучить личные и деловые качества работника и определить его профессиональную пригодность. Испытательный срок недопустим в отношении несовершеннолетних, молодых специалистов и молодых рабочих по окончании ими учебных заведений, инвалидов Великой Отечественной войны и некоторых других лиц (ст. 21 КЗоТ РФ).

Если в течение испытательного срока были получены неудовлетворительные результаты, работник увольняется без согласования с профкомом предприятия, учреждения или организации и без выплаты ему выходного пособия. По истечении испытательного срока, если администрация не поставила в известность работника, что он как не выдержавший испытание подлежит увольнению, а его трудовая деятельность продолжается, то считается, что работник выдержал испытание. В этом случае увольнение его может иметь место только на общих основаниях, указанных в ст. 29 КЗоТ РФ.

При оформлении на работу наряду с трудовой книжкой для отдельных категорий требуется медицинский осмотр, а также представление документов о специальном образовании или профессиональной пригодности.

Российское трудовое законодательство предусматривает три вида трудовых договоров (контрактов): 1) трудовой договор на неопределенный срок; 2) трудовой договор на определенный срок не более пяти лет; 3) трудовой договор на время выполнения определенной работы (ст. 17 КЗоТ РФ). Чаще всего заключается трудовой договор на неопределенный срок, особенно при приеме на государственную службу.

Срочный трудовой договор обычно заключается для работы в районах Крайнего Севера, по организованному набору, а также в других случаях, предусмотренных законом. Трудовой договор на время выполнения определенной работы может иметь место для выполнения временной и сезонной работы.

Разновидностями трудового договора также являются трудовой договор о работе по совместительству, трудовой договор о совмещении профессий, трудовой договор о работе на дому, трудовой договор с внештатным работником, трудовой договор о работе с неполным рабочим днем и др.

Работа по совместительству означает выполнение работником на условиях трудового договора дополнительной платной работы по своей или другой профессии в свободное от работы время. Представление трудовой книжки по месту совместительства не требуется. Не требуется и согласия администрации основного места работы, если трудовая функция совместителя выполняется на другом предприятии, учреждении.

Трудовой договор о совмещении профессий заключается в тех случаях, когда работник в рабочее время по месту работы наряду с основной деятельностью выполняет другие обязанности по той же или другой профессии.

Трудовой договор о работе на дому (надомник) предусматривает выполнение работником трудовой функции по месту жительства, то есть дома, из материала и на оборудовании, как правило, предприятия.

Трудовой договор с внештатным работником заключается на определенный срок для выполнения трудовой функции с подчинением трудовому распорядку, но без зачисления работника в штат предприятия, учреждения, организации. Данный договор оформляется в письменной форме в виде трудового соглашения, в котором должны быть оговорены характер, условия и объем работы, плата за нее, начало и окончание ее.

Трудовой договор о работе с неполным рабочим днем может быть заключен как при приеме на работу, так и во время трудовой деятельности. Оплата труда осуществляется пропорционально отработанному времени или объему выполненной работы. Но это не сокращает продолжительность ежегодного отпуска и исчисления трудового стажа (ст. 49 КЗоТ РФ).

Основания прекращения трудового договора (контракта)

В соответствии со ст. 29 КЗоТ РФ трудовой договор (контракт) может быть прекращен по следующим основаниям: 1) соглашение сторон; 2) истечение срока трудового договора; 3) призыв или поступление работника на военную службу; 4) расторжение трудового договора по инициативе работника либо пo инициативе администрации, либо по требованию профсоюзного органа; 5) перевод работника, с его согласия, на другое предприятие, в учреждение, организацию либо переход на выборную должность; 6) отказ работника от перевода на работу в другую местность или в связи с изменением существенных условий труда; 7) осуждение работника вступившим в законную силу приговором к лишению свободы или к другой мере наказания, исключающей возможность продолжения данной работы.

При расторжении по инициативе работника трудового договора (контракта), заключенного на неопределенный срок, работник обязан предупредить об увольнении администрацию письменно за две недели. Вместе с тем указанный срок при наличии веских причин или по договоренности сторон может быть сокращен. Увольнение работника до истечения двухнедельного срока без согласия на это работника не допускается. Не допускается также задержка увольнения сверх установленного срока (ст. 31 КЗоТ РФ).

Срочный трудовой договор (контракт) по требованию работника может быть расторгнут досрочно только в случае болезни, инвалидности или нарушения администрацией законодательства о труде, коллективного либо трудового договора или по другим важным причинам.

Расторжение трудового договора (контракта) по инициативе администрации может иметь место в следующих случаях: 1) ликвидации предприятия, учреждения, организации или сокращения численности либо штата работников; 2) несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работе в связи с низкой квалификацией, состоянием здоровья; 3) систематического неисполнения работником без уважительных причин обязанностей, возложенных на него трудовым договором или правилами внутреннего трудового распорядка при условии, что к работнику ранее применялись меры дисциплинарного или общественного взыскания1; 4) прогула без уважительных причин; 5) неявки на работу в течение более четырех месяцев подряд в связи с временной нетрудоспособностью3; 6) восстановления на работе работника, ранее выполнявшего эту функцию; 7) появления на работе в нетрезвом состоянии, в состоянии наркотического или токсического опьянения; 8) совершения по месту работы хищения.

Для увольнения по инициативе администрации в связи с сокращением численности либо штата работников, несоответствием работника занимаемой должности, низкой квалификацией и состоянием здоровья либо в связи с неявкой на работу в течение более четырех месяцев подряд требуется предварительное согласие профсоюзного органа.

Работникам, увольняемым по основаниям, указанным в пп. 3, 6 ст. 29 и пп. 2, 6 ст. 33 КЗоТ РФ, а также в связи с нарушением администрацией законодательства о труде, коллективного или трудового договора должно быть выплачено выходное пособие в размере на менее двухнедельного среднего заработка (ст. 36 КЗоТ РФ).

При увольнении в связи с ликвидацией предприятия, учреждения, организации или сокращением численности либо штата работников выходное пособие должно быть выплачено в размере среднего месячного заработка, (п. 1 ст. 403 КЗоТ РФ). Кроме того, сохраняется средняя заработная плата на период трудоустройства, но не свыше двух месяцев со дня увольнения с учетом выплаты выходного пособия (ст. 403 КЗоТ РФ).

\* Наложенное дисциплинарное взыскание сохраняет свою силу в течение года.

Прогулом считается самовольное отсутствие без уважительных причин на работе (с выходом за территорию предприятия, учреждения, организации) свыше трех часов в течение рабочего дня.

Данный срок может быть более длительным при определенных заболеваниях, в связи с трудовым увечьем или профессиональным заболеванием.)

Прекращение трудового договора оформляется приказом с указанием основания увольнения и статьи КЗоТ РФ. В трудовой книжке, которая должна быть выдана работнику в момент увольнения, делается запись об основаниях увольнения и всех поощрениях, имевших место в период работы на данном предприятии, в учреждении, организации. Задержка выдачи трудовой книжки не допускается.

32. Общий порядок заключения трудового договора при приеме на работу, испытательный срок, трудовая книжка

1.Все трудовые договоры должны заключаться в письменной форме.

Один экземпляр трудового договора передается работнику, другой хранится у работодателя. Получение работником экземпляра трудового договора должно подтверждаться подписью работника на экземпляре трудового договора, хранящемся у работодателя. Заключение трудового договора в письменной форме — обязанность работодателя.

2. Переход к рыночным отношениям определил необходимость повысить защитную функцию трудового права в отношении всех работников, заключающих трудовые договоры с работодателями, а также установить дополнительные гарантии при приеме на работу некоторых категорий граждан, нуждающихся в особой защите государства.

Эта защитная функция проявляется в запрещении необоснованного отказа в заключении трудового договора, в праве лица, которому отказано в заключении трудового договора, требовать от работодателя, чтобы он сообщил причину отказа в письменной форме, в обжаловании отказа в заключении трудового договора в суд.

- Дискриминационные признаки от пола, расы, цвета кожи, национальности, языка, происхождения, имущественного, социального и должностного положения, возраста, места жительства (в том числе наличия или отсутствия регистрации по месту жительства или пребывания).

- Трудовой кодекс содержит прямой запрет на отказ в заключении трудового договора женщинам по мотивам, связанным с беременностью или наличием детей.

- Нельзя отказать в заключении трудового договора и работникам, приглашенным в письменной форме на работу в порядке перевода от другого работодателя, в течение одного месяца со дня увольнения с прежнего места работы. Если месяц прошел и работник не изъявил желания заключить трудовой договор, работодатель освобождается от обязательного приема на работу такого работника.

3.Трудовой кодекс требует от поступающего на работу предъявления определенных документов: паспорт или иной документ, удостоверяющий личность. В настоящее время паспорт должны иметь все лица, достигшие 14 лет и проживающие на территории РФ. Помимо паспорта или иного документа, поступающий на работу предъявляет работодателю трудовую книжку и страховое свидетельство государственного пенсионного страхования. Если лицо поступает на работу впервые, то трудовая книжка и страховое свидетельство оформляются работодателем. В этом случае трудовая книжка находится у работодателя, а страховое свидетельство выдается работнику на руки.

4. Особое значение имеет трудовая книжка, поскольку она сопровождает гражданина в течение всей трудовой жизни и является основным документом, подтверждающим его трудовой стаж. По записям в трудовой книжке устанавливается общий, непрерывный и специальный трудовой стаж, с которыми законы, иные нормативные правовые акты, а также трудовой договор связывают предоставление определенных льгот и преимуществ. Оформление трудовой книжки работнику, принятому на работу впервые, осуществляется работодателем в присутствии работника не позднее недельного срока со дня приема на работу.

5. В случаях, предусмотренных Трудовым кодексом и иными федеральными законами, заключению трудового договора должно предшествовать обязательный медицинский осмотр (обследование). Он проводится в целях определения пригодности работника по состоянию здоровья к выполнению работы, предусмотренной трудовым договором, и предупреждения профессиональных заболеваний, а также в интересах охраны труда лиц, нуждающихся по физиологическим особенностям их организма в повышенной защите.

6. Прием на работу завершается изданием приказа (распоряжения) работодателя, который должен соответствовать содержанию заключенного трудового договора. Нельзя в приказе (распоряжении) определять условия, которые не предусмотрены в трудовом договоре. Если, например, в приказе оговорено, что работник назначен на соответствующую должность с условием об испытании, а это условие отсутствует в трудовом договоре, то приказ в этой части является недействительным. Работник считается принятым на работу без испытания. Приказ (распоряжение) работодателя о приеме на работу объявляется работнику под расписку в трехдневный срок со дня фактического начала 6работы.

33. Правовое регулирование существенных условий труда

К числу обязательных (существенных) условий трудового договора относятся следующие.

1.Наличие волеизъявления о приеме-поступлении на работу. Таковое отражает действительную, а не мнимую волю сторон. Пороки воли (обман, заблуждение, недееспособность граждан) или отсутствие намерения продлить трудовое правоотношение (изменить или прекратить его) делают договор недействительным. Так, если работник, допущенный к работе, не представит сразу диплом об образовании по той причине, что он не имеет его вообще, а закон не разрешает выполнять определенную работу без наличия такового, договор окажется недействительным.

2.Условие о месте работы. Под местом работы понимается расположенное в определенной местности предприятие, где работнику предстоит прилагать свои трудовые усилия (населенный пункт) (с указанием структурного подразделения). Последующее изменение работодателем места работы без согласия работника не допускается.

3.Условие о дате начала работы. Таковым считается число, с которого договор вступает в силу и возникают права и обязанности. Обычно этот момент устанавливается при заключении договора, но если он отсутствует, срок работы исчисляется с момента фактического допуска к работе.

4.Условие о трудовой функции. Характер конкретных трудовых операций, которые придется выполнять работнику, может меняться. Важно, чтобы они все находились в пределах специальности, квалификации, должности или вида выполняемой работы, обусловленных при поступлении на работу. Так, если водителю поручается погрузка-разгрузка перевозимого груза, то он может возразить, поскольку этот вид деятельности к его специальности не относится. Выполнение других трудовых функций помимо обусловленных в договоре может стать обязательным для работника лишь на основе дополнительного соглашения с работодателем.

5.Условие о правах и обязанностях как работника, так и администрации. Права и обязанности работника отражены в его должностной инструкции, из которой можно прямо вывести права и обязанности другой стороны (работодателя), поскольку права одной стороны корреспондируют обязанностям другой стороны.

6.Условие о заработной плате. При оплате труда рабочих могут применяться как тарифные ставки, оклады, так и бестарифная система. Вид, системы оплаты труда, размеры тарифных ставок, премий, иных поощрительных выплат определяются предприятием самостоятельно.

34. Трудовая дисциплина и порядок разрешения трудовых споров

Под трудовой дисциплиной понимается определенный порядок поведения участников совместной производительной деятельности. Она включает в себя, с одной стороны, требования к работодателю и его администрации, обеспечивающих на производстве трудовую дисциплину; с другой стороны, обязанность работника подчиняться установленной дисциплине и правилам внутреннего трудового распорядка.

В соответствии со ст. 127 КЗоТ РФ лица, выполняющие трудовые функции, обязаны честно и добросовестно соблюдать дисциплину труда, своевременно и точно исполнять распоряжения работодателя и администрации, повышать производительность труда, улучшать качество продукции, соблюдать технологическую дисциплину, требования по охране труда, технике безопасности и производственной санитарии, бережно относиться к имуществу.

Обязанностью работодателя и администрации является правильная организация труда, создание необходимых условий для роста производительности труда, обеспечение трудовой и производственной дисциплины, строгое соблюдение законодательства о труде и правил охраны труда, улучшение условий труда и быта работников.

В качестве мер формирования добросовестного работника выступают: воспитание, убеждение, моральное и материальное стимулирование, дисциплинарное воздействие.

Напротив, за нарушение трудовой дисциплины администрация может применять дисциплинарные меры взыскания, к которым относятся: замечание, выговор, строгий выговор, увольнение. Для отдельных категорий работников могут быть установлены и другие дисциплинарные меры, предусмотренные уставами и иными дисциплинарными актами (ст. 135 КЗоТ РФ).

34.1 Трудовые споры и порядок их разрешения

Разногласия между работником и работодателем относительно непосредственного применения труда, установления или изменения его условий и оплаты называются трудовыми спорами.

Споры в области трудовых правоотношений могут быть двух видов: 1) индивидуальные трудовые споры, когда в качестве спорящих сторон выступают работник и администрация; 2) коллективные трудовые споры, возникшие из-за несовершенства организационно-управленческих и социально-экономических отношений в сфере труда между трудовым коллективом и администрацией предприятия, учреждения, организации.

Индивидуальные трудовые споры подлежат разрешению комиссиями по трудовым спорам и районными (городскими) судами.

Комиссия по трудовым спорам создается трудовым коллективом предприятия, учреждения, организации, которая, в свою очередь, избирает из своего состава председателя, заместителя и секретаря. Возникший трудовой спор должен быть рассмотрен в течение 10 дней с момента подачи заявления. Решение принимается путем голосования и в течение десяти дней может быть обжаловано. По истечении срока обжалования решение в трехдневный срок подлежит исполнению работодателем. В случае неисполнения решения комиссия по трудовым спорам выдает работнику удостоверение, имеющее силу исполнительного листа.

Если комиссия не рассмотрела поступившую жалобу в установленный срок или решение комиссии не удовлетворяет работника, последний вправе обратиться в районный (городской) суд для разрешения трудового спора. Срок такого обращения ограничен тремя месяцами с момента, когда работнику стало известно о нарушении трудового права. Исковое заявление о нарушении трудовых прав может быть подано в суд минуя комиссию по трудовым спорам.

Порядок разрешения коллективных трудовых споров регулируется Федеральным законом "О порядке разрешения коллективных трудовых споров" от 23 ноября 1995 года. В соответствии с ним, в случае возникновения коллективного трудового спора трудовой коллектив обязан направить работодателю свои претензии в письменной форме, который в трехдневный срок должен рассмотреть их и сообщить в письменной форме свое решение представителю трудового коллектива.

Коллективный трудовой спор может быть разрешен примирительной . комиссией, с участием посредника или в трудовом арбитраже, путем забастовки. Закон разрешает трудовому коллективу в поддержку своих требований проводить собрания, митинги, демонстрации, пикетирование.

Примирительная комиссия создается совместно приказом, работодателя и решением представителя трудового коллектива. В нее входят на равных началах представители сторон. По соглашению сторон для разрешения коллективного трудового спора может быть приглашен посредник или создан трудовой арбитраж. Рекомендации посредника или трудового арбитража оформляются в письменной форме и обязательны для спорящих сторон, если это было оговорено заранее и закреплено письменно.

Забастовка как метод разрешения коллективного трудового спора может иметь место в исключительных случаях и только по решению общего собрания коллектива. На собрании также должен быть избран или уполномочен определенный орган (обычно профком или совет трудового коллектива) для руководства проведением забастовки.

Законом допускается одночасовая предупредительная забастовка с обязательным уведомлением работодателя не позднее чем за 'три дня до ее начала. В решении об объявлении забастовки должны быть указаны: перечень требований трудового коллектива, дата и время начала забастовки и ее продолжительность, количество участников, наименование органа, возглавляющего забастовку. О начале забастовки уполномоченный орган должен поставить в известность работодателя (предприятие, учреждение, организацию) не позднее чем за две недели и изложить требования трудового коллектива.

Забастовка признается незаконной. 1) если было допущено нарушение сроков объявления забастовки и других процедурных требований; 2) если в результате забастовки реально создалась угроза для конституционного строя и здоровья граждан; 3) если проведение забастовки не разрешает закон о чрезвычайном положении; 4) если имеется решение Конституционного Суда РФ о запрещении забастовки; 5) в особых случаях, имеющих значимость для обеспечения жизненно важных интересов РФ или отдельных ее территорий; 6) если она организована работниками Вооруженных Сил РФ или правоохранительных органов и имеется угроза обороне страны и ее безопасности.

При законной забастовке за участниками сохраняется место работы и трудовой стаж. Неявка на работу не рассматривается как нарушение трудового законодательства. Однако заработная плата участникам забастовки не выплачивается. Участники забастовки могут получать пособие от забастовочного комитета, профкома, из специального страхового фонда и пожертвований. Забастовка заканчивается письменным соглашением сторон или ре пением суда о признании забастовки незаконной.

35. Понятие, предмет, источники семейного права. Порядок заключения и прекращения брака

Человек "входит" в общество через различные социальные общности (партии, движения, трудовые коллективы и т. п.), важнейшим из которых является семья. Трудно найти другую социальную группу, в которой удовлетворялось бы столько разнообразных индивидуальных и общественных потребностей. Она осуществляет ряд важных функций: репродуктивная (рождение детей); экономическая (производство и потребление материальных благ); защитная (забота о здоровье, содержании и защите членов семьи); воспитательная и образовательная (воспитание и обучение детей); эмоциональная (любовь супругов); функция социализации (передача детям социального опыта для эффективного выполнения социальных ролей, то есть для нормальной жизни общества).

В юридическом смысле (не следует смешивать с социологическим пониманием) семья представляет собой группу; лиц, связанных между собой взаимными правами и обязанностями, которые возникают в связи с кровным родством, вступлением в брак, усыновлением или удочерением.

Взаимные права супругов, родственников, детей регулируются и охраняются нормами семейного права. Семейное право - это совокупность правовых норм, регулирующих личные неимущественные отношения и связанные с ними имущественные отношения, возникающие из брака, родства и усыновления (удочерения).

Отношения между членами семьи, урегулированные нормами семейного права, представляют собой семейные правоотношения. Они могут быть имущественными (например, определяют режим владения имуществом супругами) или личными неимущественными (например, право супругов на свободный выбор фамилии, право на воспитание детей и т. п.).

Субъектами семейных правоотношений являются граждане (мужчина и женщина, вступившие в брак, родственники, усыновленные и усыновители), а в случаях усыновления или удочерения детей, определения их судьбы при потере ими родителей - специально управомоченные на то органы опеки и попечительства.

Объектами семейных правоотношений являются действия (поведение) субъекта правоотношения, а также имущество и иные материальные блага. Среди первых объектов можно выделить осуществление родительских прав в соответствии с интересами детей. Ко вторым, например, выплаты средств на содержание супруга.

Содержание семейных правоотношений составляют взаимные права и обязанности членов семьи.

В силу того что семья выполняет ряд социально значимых функций и является основой общества, государство заинтересовано в ее укреплении. В ст. 38 Конституции РФ и в ст. 1 Семейного кодекса РФ (СК РФ) провозглашается, что семья, материнство, отцовство и детство в Российской Федерации находятся под защитой государства.

Семейные отношения должны строиться на чувствах взаимной любви и уважении, взаимной помощи и ответственности перед семьей всех ее членов, недопустимости произвольного вмешательства в дела семьи, обеспечении беспрепятственного осуществления членами семьи своих прав и возможностей, судебной защиты этих прав.

Закон запрещает любые формы ограничения прав граждан при вступлении в брак и в семейных отношениях по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности, подчеркивая при этом, что права граждан в семье могут быть ограничены только на основании Федерального закона (п. 4 ст. 1 СК РФ).

Не все отношения в семье могут быть урегулированы нормами права. Значительный удельный вес взаимоотношений между супругами, родителями и детьми определяются моральными, нравственными правилами. Государство не вправе вмешиваться в личные интимные отношения.

35.1 Источники семейного права

В качестве источников семейного права выступают Конституция РФ, Семейный кодекс Российской Федерации от 8 декабря 1995 года (с изм. от 27 июня 1998 года), федеральные законы и законы субъектов Российской Федерации, а также нормы международных договоров РФ, связанные с вопросами брака и семьи. Законы субъектов РФ, принятые в области семейного права, должны соответствовать Конституции РФ, Семейному кодексу РФ и другим федеральным законам.

35.2 Порядок и условия заключения и расторжения брака

Создание семьи осуществляется путем заключения брака, то есть заключенного с соблюдением определенных правил добровольного и равноправного союза мужчины и женщины, направленного на создание семьи и порождающего взаимные права и обязанности супругов.

Согласно ст. 10 СК РФ брак заключается в органах записи актов гражданского состояния (загс), что порождает права и обязанности супругов, вступивших в брачно-семейные отношения.

Закон регламентирует условия и порядок заключения брака. Для регистрации брачного союза необходимы следующие условия:

1.наличие взаимного добровольного желания мужчины и женщины;

2.достижение ими брачного возраста, который установлен ранее упомянутым Федеральным законом в восемнадцать лет. Вместе с тем закон разрешает органам местного самоуправления (при наличии уважительных причин и по просьбе желающих вступить в брак) снизить брачный возраст до шестнадцати лет, хотя и это не является пределом. Субъектам Российской Федерации предоставлено право при наличии особых обстоятельств и с учетом национальных традиций разрешать вступление в брак в более раннем возрасте;

3.отсутствие брачных отношений у будущих супругов - закон не разрешает заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно состоит в зарегистрированном браке;

4.отсутствие родственных связей между женихом и невестой - по этой причине запрещаются браки между близкими родственниками, усыновителями и усыновленными;

5.дееспособность лиц, вступающих в брак - он признается недействительным, если заключен между лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным в связи с психической болезнью. Отсутствие одного из этих условий делает заключенный брак недействительным, юридически ничтожным.

Перед вступлением в брак законом предусматривается возможность медицинского освидетельствования, которое проводится бесплатно и с согласия лиц, принявших решение о заключении брачного союза. Результаты медицинского освидетельствования составляют медицинскую тайну и могут быть доведены до сведения партнера только с согласия обследуемого.

Порядок заключения брака представляет собой последовательный ряд действий. Для заключения брака необходима подача заявления в органы загса не менее чем за месяц до регистрации брака. Данный срок при наличии уважительных причин может быть как уменьшен, так и увеличен, причем увеличение срока допускается не более чем на один месяц.

В особых случаях (беременность, рождение ребенка, непосредственная угроза жизни одной из сторон и др.) брак может быть заключен в день подачи заявления. Решение об этом принимает орган записи актов гражданского состояния. Свидетели регистрации брака законом не предусмотрены. Отказ в регистрации брака может быть обжалован в судебном порядке.

Расторжение брака воспринимается в обществе как негативное явление. Однако государство, регламентируя процедуру расторжения, не создает искусственных препятствий к этому. Согласно закону брак может быть прекращен путем расторжения по заявлению одного или обоих супругов, а также по заявлению опекуна супруга, признанного судом недееспособным (ст. 16 СК РФ).

Закон запрещает мужу возбуждать бракоразводный процесс без согласия жены во время ее беременности и в течение года после рождения ребенка.

В качестве органов, расторгающих брак, выступают органы загса и суды общей юрисдикции. В органах загса браки расторгаются: 1) при взаимном согласии супругов на расторжение при условии, если они не имеют общих несовершеннолетних детей; 2) по заявлению одного из супругов, если другой супруг признан судом безвестно отсутствующим, недееспособным или осужденным к лишению свободы на срок свыше трех лет. В этих случаях брак расторгается в течение месяца со дня подачи заявления. О расторжении брака орган загса выдает свидетельство.

В судебном порядке браки расторгаются, если у супругов имеются общие несовершеннолетние дети или один из супругов возражает против расторжения брака либо уклоняется от расторжения брака в органах загса. Дело о расторжении брака рассматривается в суде в порядке гражданского судопроизводства.

Если один из супругов возражает против расторжения брака, суд обязан принять меры к примирению супругов и отложить в связи с этим разбирательство дела в пределах трех месяцев (ст. 22 СК РФ). В целях сохранения личной и семейной тайны законодатель не обязывает суд выяснять мотивы расторжения брака, если оба супруга согласны на расторжение брачно-семейных отношений.

При расторжении брака суд должен решить вопрос о разделе имущества супругов, определить, с. кем из родителей будут проживать несовершеннолетние дети, с кого и в каком размере удерживать алименты. Указанные вопросы подлежат разрешению судом только в тех случаях, когда супруги не пришли по ним к обоюдному соглашению.

Брак считается прекращенным со дня государственной регистрации в книге регистрации актов гражданского состояния или с момента вступления решения суда в законную силу.

36. Личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов

Вступление в брачно-семейные отношения не ограничивает супругов в правах, свободах и обязанностях, предусмотренных Конституцией РФ. Среди личных неимущественных прав супругов можно выделить следующие:

1. согласно ст. 31 СК РФ каждый из супругов свободен в выборе рода занятий, профессии, места пребывания и жительства;

2.все вопросы, касающиеся жизни и деятельности семьи, в том числе воспитания и обучения детей, должны решаться супругами совместно и на равных началах,

3.при заключении брака супруги вправе сохранить свои добрачные фамилии, избрать одну из них в качестве общей фамилии или к фамилии одного супруга присоединить фамилию другого супруга.

Имущественные правоотношения супругов включают отношения собственности и алиментные отношения, то есть взаимные права по содержанию супругов. Имущественные права супругов регулируются двумя режимами: 1) законным режимом имущества супругов, когда все имущество является их совместной собственностью (гл. 7 и 2) договорным режимом имущества, определяемый брачным договором (гл. 8).

По законному режиму все имущество, нажитое супругами после вступления в брак, является их совместной собственностью (общей собственностью), которая включает в себя все доходы каждого из супругов, в том числе полученные в результате предпринимательской и интеллектуальной деятельности, а также пенсии, пособия и другие выплаты, приобретенное движимое и недвижимое имущество и ценные бумаги.

Владение, пользование и распоряжение общим имуществом осуществляется по обоюдному согласию супругов (п. 1 ст. 35 СК РФ). Каждая заключенная сделка одним из супругов предполагает согласие на это другого супруга. Для заключения сделки, касающейся недвижимого имущества, и сделки, нуждающейся в нотариальном удостоверении, требуется согласие другого супруга, имеющего нотариальное подтверждение.

Наряду с общей собственностью существует личное имущество. В качестве личной собственности каждого супруга, которое не подлежит разделу, является: а) имущество, нажитое до вступления в брак; б) имущество, полученное в порядке наследования и дарения; в) вещи индивидуального пользования, исключая драгоценности и другие предметы роскоши.

Договорный режим имущества определяет иные правила владения, пользования и распоряжения, которые оговариваются в брачном контракте. Брачный договор может быть заключен как до вступления в брак, так и после. В нем оговариваются вопросы совместной и раздельной собственности, права и обязанности по взаимному содержанию, порядок и доли несения семейных расходов и другие положения.

Вместе с тем брачный договор не вправе ограничивать правоспособность и дееспособность супругов, их право обращаться в суд за защитой, права и обязанности в отношении детей и ряд других прав (ст. 42 СК РФ).

Брачный договор может быть расторгнут и изменен в любое время по соглашению сторон и по решению суда. Расторжение или изменение брачного договора осуществляется в письменной форме с обязательным нотариальным удостоверением. Брачный договор перестает действовать с момента прекращения брака, за исключением тех положений, которые были оговорены на период после прекращения брака (п. 3 ст. 43 СК РФ).

Закон обязывает супругов при необходимости оказывать друг другу материальную помощь. В частности, право на материальную помощь от супруга (супруги) имеют: нетрудоспособный нуждающийся супруг; жена в период беременности и в течение трех лет после рождения общего ребенка; нуждающийся супруг, который осуществляет уход за общим ребенком-инвалидом до достижения им восемнадцатилетнего возраста или за общим ребенком-инвалидом с детства первой группы (ст. 89 СК РФ).

Размер алиментов и порядок их выплаты определяются соглашением сторон или по решению суда. Соглашение сторон об уплате алиментов должно быть заключено в письменной форме и удостоверено у нотариуса. Данный документ имеет силу исполнительного листа.

Использованная литература:

* + 1. Кашанина Т.В., Кашанин А.В. – Основы Российского права; Москва 2003г.Махров И.Е. – Правоведение, курс лекций
    2. Мухаев Р.Т. – Правоведение 2007г.