Федеральное агентство связи

Государственное образовательное учреждение

Высшего профессионального образования

"Поволжская государственная академия телекоммуникаций и информатики"

Кафедра

КОНСПЕКТ ЛЕКЦИЙ

ПО УЧЕБНОЙ ДИСЦИПЛИНЕ

Самара 2006

Содержание

1. Государство и право. Их роль в жизни общества

Понятие и происхождение государства. Функции государства

Понятие права, его социальное назначение

Взаимосвязь государства и права

Выделяют три основные формы права

Виды нормативных актов. Законы и подзаконные акты

2. Основные правовые системы современности

Понятие правовой системы

Романо-германская правовая семья

Правовая семья англо-саксонского общего права

Мусульманское право (семья исламского права)

3. Система российского права. Отрасли права

Понятие и структурные элементы системы права

Отрасль права. Характеристика основных отраслей права в России

Защита прав потребителей по российскому законодательству

## 1. Государство и право. Их роль в жизни общества

## Понятие и происхождение государства. Функции государства

Правильное понимание любого социального явления невозможно без знания его исторических корней, того, в каких условиях данное явление возникло, как он развивалось и каким стало в действительности

Изучение основ государства и права следует начать с рассмотрения вопросов о понятии государства и его социальном назначении. Такой исторический подход необходим для познания и уяснения сущности государства и права, которые появились на определённой ступени развития человечества. История современного кроманьонского человека насчитывает около 40 тыс. лет. А первые государственные образования возникли 5 тыс. лет назад. Десятки тысяч лет человеческое общество существовало, не зная государства и права. Этому периоду соответствовали другие формы организации общества.

Родовая община - первичная ячейка организации первобытного строя, которая характеризуется:

1. кровным родством;

2. совместным коллективным трудом;

3. общественной собственностью.

Общественная собственность и социальное единство внутри родовой общины порождали и соответственные им формы организации общественной власти и управления делами общины. В осуществлении общественной власти участвовали все взрослые члены рода. Род давал защиту всем своим членам от внешних врагов как своей военной силой, так и глубоко укоренившимся обычаем кровной мести. Власть в первобытном обществе - это ещё не государственная власть. Её особенность - отсутствие особого аппарата управления и принуждения. Огромную роль в родовой общине играли обычаи, с помощью которых регулировалась жизнедеятельность рода и его членов. В обычаях содержались непререкаемые запреты (табу) или ритуальные действия, а также мифы, создававшие образцы для подражания защитникам рода, традиций и долга продолжения рода. На основе генетических связей и языческих культов соблюдение обычаев становится прочной привычкой, потребностью каждого члена рода.

Избранные представители родовой власти (старейшины и военные вожди) не обладали никакими привилегиями и не располагали специальными средствами и органами принуждения. Их власть опиралась лишь на личный авторитет, поскольку соплеменники, избрав наиболее мудрых, опытных, знающих родовые обычаи и запреты, в большинстве своём добровольно подчинялись их распоряжениям, ибо только так общество могло выжить в суровых условиях жёсткой борьбы за своё существование.

С течением времени в первобытном обществе происходят процессы, которые постепенно привели к смене родовой организации государственной властью и возникновению государства.

Теории о происхождении государства стали возникать вместе с последним, отражая уровень развития экономического строя и общественного сознания.

Существуют различные теории, по-разному трактующие возникновение государства.

1. Теологическая теория, согласно которой источником государственной власти является божественная воля. Так, в законах царя Хаммурапи (древний Вавилон) говорилось о божественном происхождении власти царя: "Боги поставили Хаммурапи править "черноголовыми", "Человек является тенью бога, раб является тенью человека, а царь равен богу". В древнем Китае император именовался сыном неба. В более близкие нам времена идею богоустановленности государственной власти продолжало развивать христианство.

2. Патриархальная теория (Платон, Аристотель) объясняла происхождение государства разрастанием семьи и трансформацией отеческой власти в государственную власть монарха над своими подданными. Патриархальная теория нашла благоприятную почву в России. Её активно пропагандировал социолог, публицист, теоретик народничества Н.К. Михайловский. Видный историк М. Покровский также считал, что древнейший тип государственной власти развился непосредственно из власти отцовской. Видимо, не без влияния данной теории пустила глубокие корни в нашей стране вековая традиция веры в хорошего царя, вождя, "отца народа".

3. Договорная теория, согласно которой люди заключают договор с государством, передав ему часть своих прав, чтобы оно от их имени обеспечивало управление обществом и порядком. Эта теория получила полное своё развитие в трудах блестящих мыслителей ХVII - ХVIII вв. (Спиноза, А. Радищев, Т. Гоббс, Д. Локк, Ж. -Ж. Руссо). Теория договорного происхождения государства впервые показала, что государство возникает как результат сознательной и целенаправленной деятельности людей. Это фактически первый созданный людьми общественно-политический институт, оказывавший огромное воздействие на жизнь индивидов, групп и всего общества. Договорная теория положила начало учению о народном суверенитете, о подконтрольности перед народом всех государственно-властных структур.

4. Теория насилия (завоевания) возникла и получила распространение в к. ХIХ - н. ХХ вв., согласно которой государство возникло в результате насилия как внутреннего (экономического, политического), так и внешнего. Её основоположниками Л. Гумплович, К. Каутский, Е. Дюринг опирались на известные исторические факты возникновения германских и венгерских государств. Мать государства, утверждают сторонники насилия, - война и завоевание. Так, австрийский государствовед Л. Гумплович писал: "История не предъявляет нам ни одного примера, где бы государство возникало не при помощи акта насилия, а как-нибудь иначе. Кроме того, это всегда являлось насилием одного племени над другим, оно выражалось в завоевании и порабощении более сильным чужим племенем более слабого, уже оседлого населения".Ф. Энгельс жёстко и во многом справедливо критиковал данную теорию, которая гипертрофировала роль насилия и игнорировала социально-экономические факторы. Вместе с тем бесспорно и то, что насилие, завоевание играло немаловажную роль в государствообразующем процессе (н., римское, древнегерманское государство, Киевская Русь).

5. Ирригационная теория (правовед Виттфогель обосновывает данную теорию в книге "Восточный деспотизм").

6. Марксистская теория наиболее полно изложена в работе Ф. Энгельса "Происхождение семьи, частной собственности и государства", согласно которой государство есть продукт и проявление непримиримости классовых противоречий. Для данной теории характерен последовательный материалистический подход. Она связывает возникновение государства с частной собственностью, расколом общества на классы и классовым антагонизмом. Отрицать влияние классов на возникновение государства нет оснований. Но так же нет оснований считать классы единственной первопричиной его появления.

Современный подход к проблеме происхождения государства базируется на новейших достижениях таких наук как археология, этнография, история, позволившие сделать вывод о том, что впервые в истории человеческого общества государства возникли в тех регионах, где были благоприятные условия для занятия земледелием, что способствовало переходу от присваивающего к производящему хозяйству. Эти изменения в способе производства привели к тому, что возникла потребность в управлении производством, а затем управлением и самой усложнившейся структурой общества. Одновременно идёт процесс социального расслоения. Государство, возникшее для управления делами всего общества, постепенно начинает использоваться и для защиты интересов одного экономически господствующего класса.

Понятие государства, его характеристики конкретизируются при раскрытии признаков, отличающих его как от родового строя, так и от негосударственных организаций обществ.

Общие признаки государства:

1. Территория. Наличие чётко определённых внешних границ и внутреннего административно-территориального деления. Государство объединяет людей, проживающих на его территории, под которой понимается пространство в пределах государственных границ, и свои права и обязанности они осуществляют по месту своего жительства.

2. Публичная (государственная) власть. Публичной она называется потому, что, не совпадая с обществом, выступает от его имени. Принципиальная особенность публичной власти состоит в том, что она воплощается в профессиональном сословии управителей, из которых комплектуются органы гос. управления. Государство располагает специальными взаимосвязанными государственными органами, образующими гос. аппарат (администрация, армия, суды), который от имени государства обеспечивает управление, а в случае необходимости государственное принуждение.

3. Только государство может создавать нормы права (юридические нормы), закреплённые в законах и других правовых актах.

4.Взимание с населения налогов и других обязательных сборов в качестве средств на содержания госаппарата и других общественных нужд.

5. Государственный суверенитет, что означает его независимость от других государств, а также от любых иных организаций внутри страны, возможность самостоятельно решать свои внутренние и внешние дела.

Таким образом, государство - особая суверенная территориальная организация политической власти, обладающая специальным аппаратом и регулирующая отношения, складывающиеся в обществе, с помощью общеобязательных правил поведения.

## Понятие права, его социальное назначение

Право как особая система юридических норм и связанных с ними правовых отношений возникает в силу тех же причин и условий, которыми объясняется происхождение государства, и процесс этот имеет исторические параллели. У разных народов и в разные эпохи возникновение права связано с индивидуальными особенностями каждого народа, однако общие закономерности в значительной степени совпадают в истории большинства народов мира.

Экономическая и социальная жизнь любого общества нуждается в определённой упорядоченности организации деятельности людей, участвующих в производстве, обмене и потреблении материальных благ, брачно-семейных и трудовых отношений, а также в управлении обществом. Такая урегулированность, подчиняющая всю массу единичных отношений людей общему порядку, достигается с помощью правил поведения, или социальных норм.

Таким образом, возникновение права было связано с:

1. качественным усложнением производства, политической и духовной жизни общества;

2. обособлением личности как участника общественных отношений со своими притязаниями на автономность существования (социальную свободу);

3. формированием государства, которому потребовался новый нормативный социальный регулятор, способный выполнить задачи:

а) обеспечить функционирование общества как целостного организма более высокого порядка, чем первобытное общество, поддерживать в нём порядок и стабильность;

б) закрепить и обеспечить индивидуальную свободу автономной личности.

Выполнить такие задачи было не под силу нормативным регуляторам первобытнообщинного строя: нормам - обычаям. Эту роль взяло на себя формирующееся юридическое право, определяющей чертой которого стала государственная принудительность.

Существует множество подходов к пониманию права как сложного общественного явления. Но общим для них является признание следующих признаков права:

1. Право есть социальное явление, без которого невозможно существование цивилизованного общества.

2. Право в нормативной форме должно отражать требования общечеловеческой справедливости, служить интересам общества в целом и личности.

3. Право частной собственности: владение, использование и распоряжение является основополагающим правом человека, которое почти все учёные отмечали с незапамятных времён.

4. Право - мера поведения, установленная и охраняемая государством. Тесная связь с государством отличает его от всех других видов социальной и технической регуляции.

Наиболее распространённый взгляд на право состоит в том, что оно представляет собой норму свободы.

И. Кант определял право как совокупность условий, при которых произвол одного может быть согласован с произволом другого по общему для них правилу свободы.

Г. Гегель писал, что в общественной жизни свобода человека выступает как его право, т.е. нормированная, урегулированная правовыми средствами свобода.

Содержание права можно видеть в масштабе, в мере свободы. Возникает вопрос: кому отмеряется свобода, чьим достоянием она становится? Это вопрос об объективном и субъективном праве.

Объективное право - это общие, обязательные для всех правила поведения, существующие независимо от индивидов, распространяющиеся на все подпадающие под них случаи и на всех индивидов.

Субъективное право, напротив, принадлежит конкретному индивиду, определяя меру его возможного поведения.

В различных учебниках и учебных пособиях по теории государства и права даются различные определения права. Одни авторы подчёркивают выраженную в праве волю экономически господствующего класса, другие считают главным критерием права защиту равенства и справедливости субъектов правоотношений и т.д. На наш взгляд, наиболее ёмкое определение права дал профессор С.С. Алексеев: "Право - это система норм, выраженных в законах, иных признаваемых государством источниках и являющихся общеобязательным, нормативно-государственным критерием правомерно-дозволенного поведения".

# Функции права.

Роль права в жизни общества, т.е. его социальное назначение, заключается в том, что с его помощью в обществе поддерживается правопорядок. Поскольку нормы права устанавливаются государством, то в конечном счёте, это такой порядок, к которому стремится данное государство. С точки зрения современного подхода к роли государства и права в обществе, в первую очередь право призвано обеспечивать общесоциальные интересы, т.е. интересы всего общества. Таким образом, с помощью права в обществе достигается согласование различных интересов, т.е. определённый компромисс, заключающийся в том, что каждый член общества подвергается некоторым ограничениям свободы своего поведения для того, чтобы не навредить другим людям.

Роль права в жизни общества находит своё проявление в том, что одни нормы права выполняют его регулятивную функцию: с их помощью обеспечивается общественный порядок в экономических, торговых, семейных и других отношениях. Достигается это тем, что государство устанавливает общие для всех участников таких отношений права и обязанности (н., устанавливает правила торговли или порядок наследования умершего человека). С помощью других норм права осуществляется охранительная функция права, заключающаяся в том, что государство защищает от посягательств на жизнь, здоровье людей, их имущество, устанавливая меры ответственности за убийство, кражу, причинение вреда здоровью и другие опасные для общества деяния.

В минувшие исторические эпохи право как система установленных государством общеобязательных правил поведения, выражало и защищало интересы экономически господствующих классов. Но тем не менее всё таки являлось своеобразным аккумулятором цивилизации. Оно ограничивало произвол отдельных представителей господствующего класса. Так, в Древнем Риме, где раб рассматривался как говорящее орудие, рабовладелец не мог безнаказанно лишить раба жизни.

Право как система ограничений, действующих в интересах всего общества, всегда лучше, чем хаос, анархия, произвол и беззаконие.

## Взаимосвязь государства и права

Право и государство находятся в диалектическом единстве. В теории по проблеме соотношения права и государства существуют два подхода. Первый - исходит из приоритета государства над правом. Здесь право рассматривается как следствие деятельности государства. Второй - ограничение государством правом: право возникает до государства, старше его. Существует и третья точка зрения, суть которой в том, что их взаимоотношения носят характер двусторонней зависимости. Творческая роль государства в отношении права состоит в осуществлении правотворческой деятельности, в обеспечении развития всей системы источников права, во влиянии на выбор методов правового регулирования, в том, что оно управляет правовой средой общества, способствует её обновлению. С другой стороны, право - средство ограничения государства. Оно, по словам С. Алексеева, главный инструмент цивилизации, способный обуздать государство, его произвол.

Прогрессивный потенциал права может быть реализован только в условиях демократического общества правовым государством. Степень развития объективного права является показателем культуры, достигнутого обществом. Полезность права для общества повышается в зависимости от того, насколько оно способно служить средством удовлетворения передовых, прогрессивных, общественных и личных потребностей и интересов. Целью правового регулирования является упорядочение общественных отношений, их дальнейшее развитие. Это значит, что политические, экономические и другие реформы в обществе осуществляются посредством права, т.е. сначала принимаются соответствующие нормы права, претворение которых в жизнь влечёт необходимые изменения.

# Нормы права.

1.Понятие и признаки правовых норм.

2. Структура нормы права.

3. Понятие и виды форм (источников) права.

В основе права лежит нормативная природа общественных отношений (их постоянство, массовость, ритмичность, повторяемость).

Норма права - первичный элемент системы права, юридически обязательное правило поведения, исходящее от государства. Нормы права формализованы, т.е. закрепляются в письменной форме, содержатся в систематизированном виде в законах, сборниках, тем самым право защищается от произвольного изменения, обеспечивается определённая его стабильность.

Структура нормы права объединяет три элемента: гипотезу, диспозицию и санкцию. Гипотеза - это часть правовой нормы, указывающая на условия, при наступлении которых правило поведения подлежит применению нормы об уголовной ответственности действуют лишь в отношении лиц, достигших возраста уголовной ответственности. С помощью гипотезы абстрактный вариант поведения соотносится с конкретным жизненным случаем, с определённым человеком, временем и местом.

Диспозиция - это часть правовой нормы, в которой содержится само правило поведения, которому должны следовать участники правоотношения и которое является стержнем, основной частью нормы права. Так, диспозиция нормы может предоставлять какое-нибудь право (право на вступление в брак).

Санкция - часть юридической нормы, которая указывает на неблагоприятные последствия, возникающие в результате нарушения правила, предусмотренного диспозицией.

Санкция - это завершающий структурный элемент юридической нормы. В ней выражается неодобрительное отношение общества, государства, личности к нарушителям нормы права. Так, родители обязаны заботиться о своих детях, воспитывать их, содержать. В том случае, если они не будут этого делать, они могут быть лишены родительских прав.

Структура нормы права может быть представлена в виде следующей формулы: Если - То - Иначе.

# Источники права

Источники права - это обстоятельства, вызывающие появление права, его действие.

## Выделяют три основные формы права

1. Правовой обычай. Это самый древний источник права. Так, первые законы античного и феодального общества, по существу, были сводами обычного права отдельных племен (Русская Правда, Салическая Правда, Саксонская Правда и др.). Вообще 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. 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.

В ходе истории правовые обычаи постепенно вытесняются другими юридическими источниками. Однако и в настоящее время эта форма права, хотя и не часто, все же встречается.

Во многих современных африканских государствах он и сейчас является основным источником права. Среди достоинств обычая можно назвать следующие:

1. возникновение его не сверху, а снизу, в силу чего он способен полнее, нежели другие формы права, выражать волю народа, его воззрения, потребности;
2. выражение им определенных закономерностей, существующих в обществе, и, как следствие, - большая его объективность;
3. устная форма и донесение информации простым, доступным языком;
4. большая степень добровольности в исполнении, поскольку обычай основан на привычке.

Однако обычаям присущи и существенные недостатки:

1. косность, относительная неподвижность;
2. неопределенность, что является результатом незафиксированности в письменном виде;
3. небольшая сфера распространения, местный характер.

2. Юридический прецедент (юридическая практика). Это более распространенный источник права, чем правовой обычай. Он встречался еще в Древнем Риме, господствовал в Средние века. В настоящее время играет главную роль в Англии и в странах, в которых получило развитие так называемое англосаксонское, или общее, право.

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, либо суд в полном составе принимает решение по делу. Они обязаны руководствоваться принципами права, положениями юридической науки, своим мировоззрением, правосознанием, господствующими в обществе моральными ценностями.

Прецедентное право (его еще называют судейским правом) имеет много достоинств:

1. прецедент - это результат логики и здравого смысла;
2. прецедент обладает большей убедительностью, поскольку аргументы в пользу принятого решения сопровождаются большим количеством доказательств;
3. прецедент характеризуется значительно большим динамизмом, нежели нормативный акт: ведь судья в своем решении способен отразить изменения, происходящие в жизни.

Но прецедентное право страдает и недостатками:

1. прецедент не имеет того авторитета, которая присуща нормативному акту;
2. прецедент допускает возможность произвола;
3. объем действия прецедента не определен.

3. Нормативный акт. Как источник права - это наиболее распространенное даже в тех странах, где традиционно большую роль играют другие источники права (в арабских странах - религиозные воззрения, в странах Британского Содружества Наций - прецедент).

Нормативный акт - очень удобная форма права, поскольку обладает многими достоинствами:

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;
2. нормативные акты 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;
3. нормативные акты позволяют точно и определенно фиксировать содержание правовых норм, поскольку они являются письменным источником права.

Переход к нормативному регулированию посредством нормативных актов осуществлялся постепенно. Вначале они применялись для регламентации лишь сфер общественной жизни, которые непосредственно касались государственной власти, борьбы с преступностью. Частные имущественные и семейные отношения длительное время оставались под воздействием обычного права и судебной практики.

Нормативные акты создаются в основном государственными органами, имеющими право принимать нормативные решения по тем вопросам, которые переданы им для разрешения. При этом они выражают волю государства. Отсюда проистекает их властность, официальность, авторитарность, обязательность.

## Виды нормативных актов. Законы и подзаконные акты

Нормативные акты в зависимости от их юридической силы можно разделить на две большие группы: законы и подзаконные акты.

Законы - это нормативные акты, принятые в особом порядке органами законодательной власти, регулирующие важнейшие общественные отношения и обладающие высшей юридической силой.

Законы - это наиболее значительный вид нормативных актов.

Во-первых, законы могут приниматься только одним органом - парламентом, которому принадлежит законодательная власть в стране. Так, в США законы принимаются Конгрессом США, в России - Федеральным собранием, в Италии, Франции, Японии - парламентом.

Во-вторых, законы принимаются в особом порядке, который называется законодательной процедурой.

В-третьих, законы регулируют наиболее важные отношения в обществе. С из помощью упорядочиваются и регулируются наиболее важные вопросы государственной и общественной жизни.

В-четвёртых, законы обладают высшей юридической силой по сравнению с другими видами нормативных актов.

По своей значимости законы делятся на три группы:

основные законы (конституция), регулирующие основополагающие вопросы жизни государства (конституционный строй, основные права и свободы граждан, систему государственной власти).

конституционные законы, регулирующие вопросы общественной жизни, отнесённые к предмету Конституции (Закон о выборах Президента, Закон о выборах в Государственную Думу, Закон о судебной системе).

текущие (обычные) законы, принимаемые для урегулирования всех остальных важных вопросов жизни общества (Закон об акционерных обществах, Гражданский кодекс, Уголовный кодекс, Закон об образовании). Текущие законы также не должны противоречить Конституции РФ и федеральным конституционным законам. Кодексы представляют собой сложные систематизированные акты. Как правило, в кодексе в определённом порядке располагаются все или самые главные нормы какой-нибудь отрасли права. Так, в Уголовном кодексе собраны все нормы о преступлении и наказании, в Гражданском кодексе - самые важные нормы, регулирующие имущественные отношения. Кодексы относятся к наиболее высокому уровню законодательства.

Виды нормативных актов по юридической силе

|  |  |
| --- | --- |
| Законы | Подзаконные акты |
| 1. Конституция обладает высшей юридической силой, ни один закон не может противоречить конституции. | 1. Указы Президента |
| 2. Конституционные | 2.Постановления Правительства |
| 3. Обыкновенные | 3. Нормативные акты министерств и ведомств (инструкции, приказы). |
| 4. Чрезвычайные | 4. Нормативные решения, постановления местных органов (указы Президентов республик, местных Дум, указы губернаторов областей, краёв, постановления администрации областей, решения органов местного самоуправления). |
| Представляют ядро правовой системы государства. | 5. Корпоративные акты организаций |

1. Указы Президента РФ, согласно Конституции, обязательны для исполнения на всей территории Российской Федерации (п.2 ст.90). Они издаются по вопросам, отнесённым Конституцией к компетенции Президента РФ (ст.80-89). Публикуются указы в "Собрании законодательства Российской Федерации" (СЗ РФ).

2 Постановления. Этот вид нормативных актов издаётся правительством России. В компетенцию Правительства входит в основном решение вопросов социально-экономического характера (руководство промышленностью, сельским хозяйством, строительством, транспортом и связью, социальная защита населения, внешние экономические связи, организация работы министерств и ведомств). Большое количество актов Правительства связано с выработкой механизма, порядка исполнения законов, принятых парламентом. Постановления Правительства наряду с распоряжениями, имеющими, как правило, индивидуальный характер, "обязательны к исполнению в РФ" (п.2 ст.115). В случае противоречия постановлений и распоряжений Правительства Конституции РФ, федеральным законам и указам Президента России они "могут быть отменены Президентом РФ" (п.3 ст.115).

3. Инструкции министерств и ведомств. Указанные органы создаются для руководства той или иной сферой деятельности, реализацией специальных исполнительных, контрольных, разрешительных или надзорных функций государства. Нормативные акты их, помимо инструкций, называются и другими терминами: приказы, положения, наставления, правила, уставы. Но ведущую роль играют именно инструкции. Они регулируют основные виды служебной деятельности работников определённой категории.

4. Нормативные акты администрации краёв, областей. Эти актами принято именовать постановлениями. Они могут регулировать различные вопросы - предоставление в аренду помещений, земельных участков, взимание платы за проезд в общественном транспорте. Акты как представительных, так и исполнительных органов субъектов Федерации публикуются в местных газетах.

Акты органов местного самоуправления называются, как правило, решениями. Они издаются по вопросам местного значения, касающихся жителей городов, районов, сёл, посёлков, деревень (озеленение, благоустройство, торговля, коммунальное хозяйство, бытовое обслуживание и т.п.).

5. Корпоративные (внутриорганизационные, внутрифирменные) нормативные акты. Это такие акты, которые издаются различными организациями для регламентации своих внутренних вопросов и распространяются на членов этих организаций. Корпоративные акты регулируют самые разнообразные отношения, возникающие в конкретной деятельности предприятий (вопросы использования их финансовых средств, управленческие, кадровые, социальные вопросы). В процессе уменьшения вмешательства государства в дела предприятий и расширения их самостоятельности корпоративные акты берут на себя всё большую нагрузку.

## 2. Основные правовые системы современности

## Понятие правовой системы

Познание сущности и социальной природы права обусловливает поиск общих черт, признаков, закономерностей, которые лежат в основе действующих национальных систем права.

Правовая система каждого государства отражает закономерности развития общества, его исторические, национальные, культурные особенности. Естественно, что каждое государство имеет свою правовую систему, которая имеет как общие черты с правовыми системами других стран, так и специфические особенности. Возникновение и история развития правовой системы государства свидетельствует о том, что на содержание и динамику правовой системы воздействует вся духовная культура общества: религия, философия, мораль, художественная культура, наука, а также политика и политическая культура. Известно, что в Древнем Китае, Индии, Египте, Римском государстве правовые системы были органически взаимосвязаны с религией; морально-этические элементы культуры, правовые ценности выступали в религиозной форме.

В Древнем мире самой развитой правовой системой было римское право, юриспруденция Древнего Рима. Рецепция римского права стала важнейшей составной частью формирования в средневековой Европе романо-германской правовой системы, "правовой семьи". На формирование индусского, иудейского, а также мусульманского права решающее воздействие оказала религия.

Известный французский юрист Р. Давид, специалист в области сравнительного изучения права, группы однородных национальных систем позитивного права обозначил как "правовые семьи".Р. Давид исходил из двух критериев:

1) юридико-технические характеристик (источники права, структура права, юридическая терминология и т.д.);

2) идеологический критерий (философские, политические и экономические принципы, мировоззрение и общественные идеалы).

Такой подход позволяет понимать под национальной правовой системой исторически сложившуюся совокупность норм права отдельной страны, а также используемые в этой стране механизмы правотворчества, правореализации и государственного принуждения, призванные обеспечить надлежащее функционирование и совершенствование действующих норм права.

С учётом приведённых критериев была предложена следующая классификация "правовых семей современного мира":

1) романо-германская правовая семья;

2) семья общего права;

3) мусульманское право;

4) семья социалистических систем права.

## Романо-германская правовая семья

Романо-германская правовая семья объединяет правовые системы многих государств современного мирового сообщества. Сформировалась она на территории Европы в латинских (Италия, Испания, Португалия) и германских странах (Германия, Франция, Швеция, Норвегия, Дания). К романо-германской правовой семье относятся правовые системы государств континентальной Европы, вся Латинская Америка, значительная часть Африки, Страны Ближнего Востока. Влияние этой правовой семьи нашло выражение в правовых системах Японии, Индонезии и других государств.

Решающая роль в становлении Романо-германской правовой семьи принадлежала средневековым университетам Европы, где изучалось римское и каноническое право. Датой основания этой семьи считаются ХII - ХIII вв. Болонский университет в Италии был alma mater общего права университетов - романо-германской правой системы. Изучение римской правовой культуры, кодификации императора Юстиниана, быстрый рост авторитета римского права имели место в условиях быстрого экономического развития, роста торговли и городов.

Общие черты романо-германской правовой системы:

1. наличие писаных конституций с высшими юридическими нормами;

2. наличие системы кодексов;

3. иерархическая система источников права;

4. большое значение международного права;

5. деление права на публичное и частное;

6. стирание границ между публичным и частным правом.

Действующее право стран романо-германской семьи отличается большой чёткостью, определённостью, простотой, обозримостью и доступностью. Его можно легко реформировать и изменить в нужном направлении.

## Правовая семья англо-саксонского общего права

Система общего права была создана в Англии после нормандского завоевания. Эта правовая семья включает в настоящее время правовые системы почти всех англоязычных стран, оказало решающее воздействие на развитие правовой системы США, которая в настоящее время во многом отличается от правовой системы современной Англии, но входит вместе с ней в семью общего права. Общее право оказало большое влияние на формирование современных правовых систем Индии, Пакистана, ряда стран Африки. Следует заметить, что английское общее право не является правом Великобритании, оно применяется на территории Англии и Уэльса, а Шотландия, Северная Ирландия, острова Ла-Манша и остров Мэн не подчиняются английскому праву.

Английское право развивалось автономным путём, связи с континентальной Европой оказали на него незначительное влияние. Исторической датой в становлении английского права был 1066 г., когда нормандцы завоевали Англию, с этого времени формируется новая феодальная юрисдикция. Римское право и основанное на нём университетское юридическое образование не оказали сколько-нибудь заметного влияния на процесс создания общего права.

Общее право было создано королевскими судами, которые с конца Средних веков стали по существу единственными органами правосудия.

Общие черты:

1. источник права - судебная практика (прецедентное право судов). Суды не только применяют, но и создают правовые нормы. В настоящее время это относится к деятельности Верховного суда, в который входят Высокий суд, Суд короны и Апелляционный суд. Судебный прецедент создают только решения Высоких судов. Важным источником права выступает также закон - акт парламента и различные подзаконные акты (статутное право). В ХХ в. в Англии происходит развитие законодательства, возрастает роль законов в регулировании различных сфер жизни.

2. отсутствие деление права на публичное и частное;

3. отсутствие кодексов европейского вида;

4. отсутствие писаной конституции. Под "английской конституцией" имеется в виду совокупность норм закона и прецедентного права, определяющих систему и правомочия органов государственной власти, права и свободы подданных.

5. сложная иерархическая система прецедентов;

6. право отмены судом делегированного законодательства.

Право США отличается от английского права, отражая различия в цивилизации, в системе федеративного устройства, менталитете американцев, образе жизни. Это проявляется в нормах и структуре права. В США существует федеративная правовая система и система отдельных штатов. Большая роль принадлежит Конгрессу, Верховному суду, законодательным и судебным органам штатов. Право США, как и английское право, - это прежде всего право судебной практики, но вместе с развитием американской правовой системы возрастает в ней значение писаного права, закона. Конституция США (1787 г.) имеет фундаментальное значение для функционирования правовой системы страны, она возвышается над общим правом и определяет основы американского общества. Принцип судебного контроля за конституционностью законов является одним из основополагающим, в Англии этот принцип неизвестен. Правовая система США чётко функционирует благодаря усилиям многочисленной группы высококвалифицированных юристов.

## Мусульманское право (семья исламского права)

Мусульманское права - это единая исламская система социально-нормативного регулирования, которая включает:

1. собственно юридические нормы;

2. религиозные и нравственные постулаты;

3. обычаи.

Шариат ("путь следования") это по сути своей религиозный закон, диктуемый верующим.

Источники мусульманского права:

1. Коран - собрание изречений Мухаммеда;

2. Сунна - собрание преданий о Мухаммеде;

3. Иджма - согласованное заключение других правоведов (знатоков ислама). В своём толковании Корана и сунны мусульманские правоведы разных школ опирались на поощрявшийся пророком принцип "иджтихад" - свободное усмотрение судьи, в случаях умолчания других источников, относительно рассматриваемого дела, что фактически сопровождалось установлением ими новых форм шариата.

4. Апалогия (кияс) - правила применения предписаний, установленных Кораном, к новым сходным случаям.

Правовые системы разных мусульманских государств при их общности, единстве в главном имеют в то же время и существенные различия в структуре права, правовых учреждениях, правовой культуре. Такие различия существуют, например, между правовыми системами Саудовской Аравии, Ирана, Пакистана, Судана и правовыми системами такой группы государств, как Египет, Сирия, Ирак, Марокко, Иордания, Алжир. Существенную роль в отходе в ХIХ - ХХ вв. этих национальных систем права от традиционного шариата сыграли такие факторы, как развитие современных форм социально-экономической, политической и духовной жизни, рецепция некоторых положений европейского права, усиление объёма и значения государственного законодательства, ликвидация в ряде стран специальных судов, применявших шариат.

# Международное право как особая правовая система.

Международное публичное право представляет собой особую правовую систему. Его принципы образуют фундамент мирового порядка, основанного на законности. Его формы выступают как основные и необходимые инструменты регулирования межгосударственных отношений.

Принятая в 1993г. Конституция Российской Федерации определила место международного права в национальной правовой системе. Этот факт ознаменовал признание Россией своей принадлежности к единому мировому сообществу и окончательное отрешение от концепций раздела мира на самостоятельные мировые системы.

Международное право представляет собой созданную и развивающуюся на основе согласования вдоль государств систему юридических норм, регулирующие отношения, возникающие в рамках мирового сообщества, главным образом, взаимоотношения между государствами.

Международное право функционирует в рамках межгосударственной системы. Предметом регулирования межгосударственного права являются отношения:

между государствами - двухсторонние и многосторонние;

между государствами и международными организациями;

между международными организациями;

между государствами и национальными политическими организациями, возглавляющими борьбу за национальную независимость.

Международное право обеспечивается добровольным соблюдением или принуждением. Современное международное право непосредственно связанно с принятием 10 октября 1945г. Устава Организации Объединенных Наций, который открыл новую эпоху в правовом регулировании международных отношений и нормативно закрепил такие важнейшие принципы международного права, соблюдение и уважение которых способно реально обеспечить всеобъемлющую безопасность всех проживающих на планете Земля.

Субъекты международного права - это стороны, наделенные юридическими правами и обязанностями в общественных правоотношениях, возможность участия или реальное участие в которых урегулировано международным правом.

Первичными субъектами современного международного права признаются также нации и народы, которые ведут борьбу за независимость. Признание права наций и народов бороться во имя самоопределения, отражено в принятой в 1970г. на 15-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН Декларации о предоставление независимости колониальным странам и народам, а также в Декларации о принципах международного права.

Производными субъектами международного права являются международные (межправительственные) организации. Они создаются государствами на основе международного соглашения (учредительного документа), который и свидетельствует об объеме их правосубъектности. Правосубъектность международных организаций выражается в их способности участвовать в международных отношениях от имени государств-членов. К субъектам международного права относятся также международные органы универсального характера, как например, Международный суд ООН.

Единого документа, который исчерпывающим образом перечислял бы принципы международного права, нет. Основные принципы международного права отражены в Уставе ООН, другие - в резолюциях Генеральной Ассамблеи, третьи - в документах регионального характера. Наиболее полно содержание принципов международного права раскрыто в Декларации о принципах международного права, касающихся дружественных отношений и сотрудничества между государствами, в соответствии с Уставом ООН, принятой Генеральной Ассамблеей ООН 24 октября 1970г., и Декларации принципов, которыми государства - участники будут руководствоваться во взаимных отношениях содержащейся в Заключительном акте Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе от 1 августа 1975г.

Все принципы международного права взаимно связаны, и каждый из них должен рассматриваться в контексте всех других принципов.

1. Принцип суверенного равенства государства;
2. Принцип неприменения силы и угрозы силой;
3. Принцип территориальной целостности государств;
4. Принцип нерушимости государственных границ;
5. Принцип мирного разрешения международных споров;
6. Принцип всеобщего уважения прав человека;
7. Принцип самоопределения народов и наций;
8. Принцип сотрудничества;
9. Принцип добросовестного выполнения международных обязательств.

# Международный договор - основной источник международного права.

Договором называется заключенное между государствами или другими субъектами международного права соглашение, предназначенное для регулирования их взаимоотношений путем создания международно-правовых обязательств.

Международные соглашения регулируют политические, экономические и культурные отношения между государствами. Эти соглашения могут носить разные названия.

1. соглашение;
2. конвенция и пакт (Конвенция ООН по морскому праву, Конвенция о правах ребенка);
3. протокол;
4. статут и устав.

Международные договоры разделяют по числу участников (двусторонние и многосторонние); по предмету договора (по различным отраслям международного права); по срокам (срочные и бессрочные).

Согласие государств на обязательность для него договора может быть выражено подписанием договора, ратификацией, принятием, утверждением, присоединением. Именно на этой стадии происходит рождение международного договора как источника международного права, возникают обязательные договорные нормы.

## 3. Система российского права. Отрасли права

## Понятие и структурные элементы системы права

Система права представляет собой нормативное образование, которое включает в себя нормы права, правовые институты и отрасли права, тесно взаимодействующие между собой и обусловленные системой общественных отношений. Т.о., система права - это его внутренняя структура.

В качестве структурных элементов системы права выступают:

1. отдельные юридические нормы;

2. правовые институты;

3. отрасли права.

Юридическая норма - один из основных элементов системы права, выступающий как регулятор конкретных видов общественных отношений. Правовой результат достигается действием не одной правовой нормы, а их совокупностью. Такие совокупности родственных норм именуются правовыми институтами. Главным в объединении правовых норм в правовой институт является признак однородности сферы регулируемых ими общественных отношений. Так, в гражданском праве существует институт собственности и наследования.

## Отрасль права. Характеристика основных отраслей права в России

Отрасль права - это совокупность правовых норм, регулирующих какую-либо сферу общественных отношений своим специфичным методом (н., имущественные отношения - гражданское право, отношения, связанные с совершением преступлений - уголовное право). Ведь в жизни человека возникают самые различные интересы, связанные с его многообразными потребностями (трудовые, семейные, имущественные).

Сами отрасли складываются из подотраслей. Так, подотрасли гражданского права - это авторское, изобретательное, жилищное; подотрасль административного права - муниципальное.

Ещё древнеримские юристы различали право частное и публичное. В российской правовой системе реально сформировались два правовых пространства: публичное право и частное право. Такое деление права является необходимой предпосылкой для установления предела вторжения государственных интересов в сферу частного права.

Публичное право регулирует отношения между государством и гражданами (его объектом являются общественные отношения, имеющие общий, публичный интерес). Эти отношения можно представить в виде вертикали, где верхняя точка - власть, а нижняя - подчинение. К сфере публичного права относятся конституционное, административное, уголовное, уголовно-процессуальное, финансовое.

Частное право регулирует отношения между субъектами права на основе их взаимных обязательств (включает отрасли, обеспечивающие интерес отдельной личности). Их можно представить в виде горизонтали, где участники отношений равны, они являются сторонами, партнёрами. В этой сфере субъекты права выступают как частные лица. При этом и государство действует как частное лицо (гражданское, трудовое, семейное).

Характеристика основных отраслей права

|  |  |
| --- | --- |
| Публичное право | Частное право |
| Конституционное право регулирует основы государственного устройства страны, закрепляет основные права и обязанности граждан, определяет порядок формирования и деятельности органов власти и управления, устанавливает систему правосудия. Нормативные акты конституционного права - Конституция РФ, конституции республик в составе РФ, уставы краёв и областей. | Гражданское право регулирует имущественные, а также личные неимущественные права, как честь и достоинство гражданина, авторское имя. Основной нормативный акт - Гражданский кодекс (ГК). Подотрасли: авторское, патентное, наследственное, торговое право. |
| Административное право регулирует отношения, складывающиеся в процессе государственного управления, а также отношения органов управления с гражданами и их объединениями. Особенность этого права - одной из сторон в них является гос. орган или должностное лицо, которое имеет властные полномочия по отношению к тому, с кем вступает в отношения. Нормативный акт - Кодекс об административных правонарушениях, закон о милиции | Трудовое право - регулирует общественные отношения, связанные с применением труда. Нормативный акт - Трудовой кодекс  Право социального обеспечения - подотрасль трудового права. |
| Уголовное право регулирует общественные отношения, возникающие в связи с совершением деяний, предусмотренных Уголовным кодексом. | Семейное право регулирует семейно-брачные отношения, связанные со вступлением в брак, его прекращением, алиментированием и усыновлением. Нормативный акт - Семейный кодекс. |
| Уголовно - процессуальное право устанавливает порядок производства по уголовным делам. |  |
| Уголовно - исполнительное право регулирует условия и порядок отбывания наказаний. |  |
| Финансовое право регулирует доходы и расходы государства (источники и порядок получения доходов). Нормативные акты: Закон о гос. бюджете, закон о налогах. |  |

Обособленное место в системе права занимает международное право - частное и публичное. Эта отрасль не входит в систему внутригосударственного права, так как устанавливается не отдельным государством, а соглашением разных государств и регулирует их взаимоотношения.

Различные отрасли права находятся на разных ступенях развития: объём общественных отношений у одних увеличивается, у других сужается. Формируются предпринимательское право, банковское право, жилищное, конституционно-процессуальное.

# Правонарушение и юридическая ответственность.

1. Понятие правонарушения.

2. Вина. Формы вины.

3. Основные виды правонарушений и санкций за их совершение.

4.Понятие и виды юридической ответственности.

5.Принципы юридической ответственности.

1. Правонарушение - антиобщественное деяние, причиняющее вред обществу и наказываемое в соответствии с законом.

Признаки правонарушения, которые позволяют отличить его от других антиобщественных поступков людей (н., аморальных, которые законом не наказываются).

1. Правонарушение - лишь то деяние, которое нарушает закон, которое запрещено нормами права. Поэтому важнейший признак правонарушения его противоправность, которая может быть выражена в отступлении от требований права (н., хищение чужого имущества), в нарушении конкретной юридической обязанности (н., неуплата долгов). Так, Уголовный кодекс РФ предусматривает уголовную ответственность должностного лица, злоупотребляющего властью или служебным положением вопреки интересам службы.

2. Правонарушение - это деяние дееспособных, вменяемых лиц, т.е. тех, кто достиг установленного законом возраста (14-16 лет) и способен отдавать отчёт в своих действиях, руководить своими поступками. За предусмотренные законом общественно вредные поступки малолетних отвечают лица, виновные в неосуществлении необходимого надзора и воспитания.

3. Наличие вины, т.е. умысла или неосторожности в совершении неправомерного деяния.

С учётом вышеизложенного можно дать следующее определение правонарушения - это виновное противоправное деяние, носящее общественно опасный характер, совершённое лицом, способным самостоятельно отвечать за свои поступки.

Противоправное деяние может быть осуществлено как путём запрещённых правом действий (н., хулиганство), так и путём бездействия, т.е. неисполнением лицом своих юридических обязанностей (умышленное неисполнение должностным лицом решения, приговора, определения или постановления суда).

Юридическая наука в понятии правонарушения выделяет его объективные и субъективные признаки, которые в своей совокупности образуют состав правонарушения

В состав правонарушения входят:

1) субъект правонарушения. Им может быть физическое лицо, способное согласно закону отвечать за свои действия, а также организации (юридические лица). При этом субъект правонарушения в уголовном праве может выступать только физическое, вменяемое лицо, достигшее определённого возраста.

Ни животные, ни тем более неодушевлённые предметы не могут быть субъектом права. Впрочем, такие смешные исключения известны. Так, в некоторых штатах США домашние животные - кошки и собаки - могут фактически оказаться наследниками своих хозяев. Ещё более нелепый случай в России в конце ХVI в. Когда в Угличе погиб малолетний царевич Дмитрий, там поднялось стихийное восстание против царя Бориса Годунова. Оно было подавлено, и бунтовщиков судили. Когда на суде выявляли зачинщиков смуты, то оказалось, что бунтовщики поднялись, услышав звук колокола местной церкви. Но кто ударил в набат, выяснить не удалось. Решили: колокол зазвонил сам. Он тоже был признан бунтовщиком, приговорён к оторванию языка, битью батогами и ссылке навечно в Сибирь. Так и сделали. А в Сибирь колокол тащили волоком остальные осуждённые. Там колокол пробыл 300 лет. В к. ХIХ в. группа либеральных юристов ходатайствовали перед царём о помиловании колокола, мотивируя это приближением 300 - летия дома Романовых. И царь помиловал колокол. Его вернули в Углич, но на звонницу не подняли. Так и стоит он сегодня на помосте в церкви Спаса на крови. Как видим, колокол в этой истории был признан субъектом преступления, а значит и правонарушения, и понёс уголовную ответственность. Истории (в период средневековья) также известны случаи признания субъектами правонарушений животных (свиней, мышей, крыс, собак) и их судили по всей строгости закона.

2. Объект правонарушения - общественные отношения, которые регулируются и охраняются правом (н., отношения собственности).

3. Объективная сторона правонарушения - внешнее проявление противоправного деяния (что, где, когда и какой вред)

4. Субъективная сторона правонарушения показывает виновность лица, совершившего противоправное деяние, характеризует его психическое отношение к содеянному.

2. Вина - это психическое отношение правонарушителя к своему противоправному действию и его результату. В этом психическом отношении проявляются мотивы и цели правонарушения. Различаются с этой точки зрения две формы вины: умысел и неосторожность. Если правонарушение совершается умышленно, это значит, что правонарушитель понимает опасный, вредный характер своих действий и их результатов и желает их наступления либо допускает, что они наступят. Кража всегда является умышленным преступлением, потому что вор сознательно стремиться, желает присвоить чужую вещь. Такой умысел называется прямым. Но может быть и по - другому. Убийство во время драки часто совершается по косвенному умыслу. Убийца не стремится причинить смерть своему противнику, но понимает и допускает, что его удар может быть смертельным.

Другая форма вины - неосторожность. Она также проявляется двояко. Правонарушитель понимает и предвидит возможную опасность своих действий, но легкомысленно полагает, что сумеет её избежать. Все знают, что, выходя из дома, нельзя оставлять включёнными электронагревательные приборы. Но многие оставляют и возвращаются к пепелищу. Эта форма неосторожности называется самонадеянностью. В другом случае неосторожности правонарушитель не предвидит вредных последствий своих действий, но обязан предвидеть. Это - небрежность. Часто трудно провести чёткую грань между самонадеянностью и небрежностью. Урок чернобыльской катастрофы: персонал в порядке экспериментального отключения защитного устройства, предохранявшие 4-й энергоблок от аварии, были уверены, что выброса избегнут. В этом была их самонадеянность. Одна из форм неосторожности - необоснованный риск. Это новые понятия в российском праве, введённые в Уголовный кодекс: обоснованный и необоснованный риск.

Обоснованный риск - если поставленная цель (хозяйственная, производственная) не могла быть достигнута иными средствами, а тот, кто рискует, предпринял все необходимые меры для предотвращения вреда. Использование атомных электростанций всегда сопряжено с риском. Когда приняты все меры безопасности, риск становится обоснованным. Необоснован он в случае, заведомо сопряжённым с причинением серьёзного вреда.

# Формы вины

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| Умышленная вина | | Неосторожная вина | | Казус (случай) |
| Прямой умысел | Косвенный умысел | Самонадеянность | Небрежность |  |
| 1. осознает что совершает противоправное деяние | 1. то же, что и в прямом умысле | 1. то же, что и в прямом умысле | 1. не осознает противоправность и общественную опасность деяния | 1. не осознает противоправность и общественную опасность деяния |
| 2. предвидит вредные последствия этого деяния | 2. то же, что и в прямом умысле | 2. то же, что и в прямом умысле | 2. не предвидит вредных последствий | 2. не предвидит вредных последствий |
| 3. желает наступления вредных последствий | 3. допускает или равнодушно относится к наступлению вредных последствий | 3. не желает наступления вредных последствий и легкомысленно надеется их предотвратить | 3. должен и мог предвидеть общественную опасность деяния и наступивший вред | 3. не должен или не мог предвидеть общественную опасность и противоправность деяния и наступления вреда |

Именно субъективная сторона позволяет отличить правонарушения от казуса (случая). Казус - это факт, который возникает не в связи с волей и желанием лица. Казус может быть как природным явлением (наводнение, пожар), так и результатом проступков других людей, которые человек не осознавал. Казус - это всегда невиновное причинение вреда. Будучи лишен вины, он не влечет ответственности лица, по отношению к которому рассматривался.

Пример казуса. Следуя на автомашине по тихому переулку, водитель неожиданно увидел, как из-за кустов на дорогу выкатился мяч, а следом девочка 5-ти лет. Водитель резко вывернул руль влево. Девочка осталась жива, но сидевший на заднем сиденье подросток в результате такого резкого поворота ударился головой о стойку салона автомобиля и получил тяжкие телесные повреждения. Родители просили привлечь к уголовной ответственности. Суд признал водителя невиновным, указав, что хотя водитель должен был предусмотреть все последствия его резких действий, он не мог этого сделать по причине малого промежутка времени (доли секунды), разделяющего момент появления девочки и момент принятия решения резко повернуть руль.

Пример умысла. Собственники дачи, которую они покидают на зимний период, озабоченные проблемой сохранности имущества и желающие наказать возможных похитителей, оставили недопитую бутылку спиртного, в которую всыпали яд. В случае смерти кого-либо из пожелавших "отведать" содержимое бутылки собственники дачи будут отвечать за умышленное убийство.

Пример неосторожности. Подростки, достигшие 15 лет, на квартире одного из них, осматривали охотничье ружье. Один из друзей, с интересом ощупывая приклад, нажал на курок. Ружье оказалось заряженным. Пуля влетела в живот стоящего напротив подростка, который скончался от полученного ранения. Нажавшего на курок следует считать виновным (неосторожность в форме небрежности) в совершенном убийстве.

Кроме вины как главного элемента в субъективную сторону правонарушения включаются также мотив - внутреннее побуждение к совершению правонарушения и цель - конечный результат, к которому стремился правонарушитель, совершая противоправное деяние.

Отсутствие какого-либо из признаков, образующих в своей совокупности состав правонарушения (н., вины), приводит к тому, что оно не может считаться правонарушением и, следовательно, не влечёт за собой установленную законом ответственность.

Все правонарушения подразделяются на преступления и проступки.

Преступления - это общественно опасные правонарушения, запрещённые уголовным законодательством. Общественная опасность преступлений состоит в том, что они наносят ущерб самим условиям существования общества, его государственному строю, основным правам и свободам граждан. Основными видами уголовной ответственности являются исправительно-трудовые работы и лишение свободы.

Законодательство, решая вопрос, отнести ли деяние к преступлению, руководствуется следующими критериями:

1. значимость общественного отношения, ставшего объектом посягательства (жизнь, здоровье, честь, достоинство личности, собственность, государственная безопасность);

2. размер причинённого ущерба. Так, если в результате дорожно-транспортного происшествия имеется имущественный ущерб, то нет причинение вреда жизни, здоровью людей, то деяние не будет считаться преступлением.

3. способ, место и время совершения противоправного деяния. Неисполнение приказа военнослужащим в мирное время - дисциплинарный проступок, а в военное время - преступление.

4. личность правонарушителя. Так, управление автомобилем в состоянии опьянения - административный проступок, но такое же деяние, совершённое повторно, приводит к более жёстким санкциям.

Вторую (очень многочисленную) группу правонарушений составляют проступки. Они характеризуются меньшей степенью общественной опасности по сравнению с преступлением. Проступки как разновидность правонарушений крайне неоднородны и в зависимости от сферы общественных отношений, на которые посягают, делятся на 8 разновидностей.

1. Административные проступки - это правонарушения, посягающие на установленный законом общественный порядок, на отношения в области исполнительной и распорядительной деятельности государства, не связанные с выполнением служебных обязанностей (превышение скорости, несоблюдение сигналов светофора, несоблюдение правил пожарной безопасности, санитарной гигиены на предприятиях, распитие спиртных напитков в общественном месте, безбилетный проезд).

2. Дисциплинарные проступки - правонарушения, которые совершаются в сфере трудовых отношений и нарушают порядок работы коллективов предприятий. Ослабляя трудовую дисциплину, дисциплинарные проступки способствуют дезорганизации работы организаций, снижение её эффективности. Это опоздания на службу, прогулы, невыполнение распоряжений администрации, нарушение технологических правил, недобросовестное выполнение трудовых обязанностей.

3. Материальные проступки - правонарушения, имеющие место в сфере трудовых правоотношений, но связанные с причинением вреда организации, в которой правонарушитель находится на службе (порча инструментов, недостача материальных ценностей, их неправильное хранение).

4. Гражданские проступки - правонарушения, совершаемые в сфере имущественных и таких неимущественных отношений, которые представляют для человека духовную ценность (честь, достоинство, авторство) и защищаются с помощью средств гражданского права. Примеры: неисполнение договорных обязательств, причинение вреда источником повышенной опасности, распространение сведений, порочащих честь и достоинство гражданина.

5. Финансовые проступки - правонарушения в области сбора и распределения денежных ресурсов государства (сокрытие налогов, нарушение финансовой отчётности, правил ведения кассовых операций и др.).

6. Семейные проступки - правонарушения в области брачно-семейных отношений (отказ от содержания и воспитания детей и др.).

7. Конституционные проступки - это нарушения, выражающиеся, в частности, в издании государственными органами таких нормативных актов, которые противоречат конституции.

8. Процессуальные проступки - это нарушения установленной законом процедуры осуществления правосудия, прохождения юридического дела в правоприменительном органе (неявка свидетеля по вызову следователя, прокурора, суда, за что может последовать наложение штрафа, или неявка подсудимого в суд, являющаяся основанием изменения меры пресечения на более суровую).

# Юридическая ответственность.

Одним из действенных правовых средств сдерживания правонарушаемости является юридическая ответственность.

Юридическая ответственность - это применение мер государственного принуждения к правонарушителю за совершённое им противоправное деяние.

Она характеризуется следующими признаками:

1. Юридическая ответственность выражается в несении правонарушителем определённых неблагоприятных для него последствий (ограничений, лишений, страданий). Эти последствия ложатся дополнительным бременем на его плечи (н., правонарушитель не только возвращает похищенную вещь, но и уплачивает штраф за совершённое им мелкое хищение).

2. Юридическая ответственность налагается от имени государства (им устанавливается и применяется).

3. Юридическая ответственность налагается только за правонарушения.

4. Юридическая ответственность сочетается с государственным осуждением, которое помогает вызвать чувства, оказывающие воспитательное воздействие.

Цели юридической ответственности

1. охранительная: защитить права и свободы граждан и организаций.

2. воспитательная: изменить взгляды, сознание правонарушителя так, чтобы он в дальнейшем не допускал подобных проступков;

3. предупредительная.

Цели конкретизируются в функциях юридической ответственности, причём их содержание различно в зависимости от вида ответственности.

Можно выделить следующие функции:

1. штрафную (или карательную) - реакция государства, выражающаяся в наказании виновного лица, причинения ему личных, имущественных либо мер государственного принуждения.

2. правовосстановительную функцию, которая позволяет компенсировать потери потерпевшей стороны, возместить убытки, восстановить права потерпевшего;

3. воспитательную функцию, которая призвана формировать у субъектов сознание к правомерному поведению.

Виды юридической ответственности (классифицируются по отраслевой принадлежности) разделяют подобно тому, как разграничивают виды правонарушений.

1. Уголовная ответственность наступает за совершение деяния, предусмотренного уголовным законом, и характеризуется наиболее жёсткими санкциями.

Устанавливается только законом, а применяется исключительно в судебном порядке. Порядок наложения крайне детализирован. Это связано с её особой репрессивностью.

2. Административная ответственность предусматривается за совершение административных проступков, т.е. за невыполнение правил дорожного движения, общественного порядка, охраны природы, гигиены и санитарии (мелкое хулиганство, мелкое хищение, неповиновение работнику милиции). Административные санкции: арест, исправительные работы, штрафы, конфискация предметов, лишение специальных прав.

3. Дисциплинарная ответственность следует за нарушение служебных обязанностей. Они могут быть установлены как Трудовым кодексом, правилами внутреннего трудового распорядка, должностными инструкциями. Дисциплинарные санкции: замечание, выговор, лишение премии, понижение в должности.

4. Материальная ответственность связана с ущербом, причинённым работником предприятия. Он обязан возместить ущерб не в полном размере, а в размере своего месячного заработка, если ущерб причинён по неосторожности.

5. Гражданская ответственность иначе ответственность имущественная. Она применяется за совершение гражданского правонарушения (причинение имущественного или морального вреда гражданам, организациям, с которыми правонарушитель не состоит в трудовых правоотношениях). Гражданская ответственность означает возложение обязанности возместить причинённый гражданам и организациям имущественный или моральный вред. Вред возмещается в полном размере, причём независимо от применения других мер юридического воздействия.

6. Финансовая ответственность наступает за совершение деяний, нарушающих правила обращения с денежными ресурсами. Санкции: взыскание неуплаченных или сокрытых налогов, и штрафы, и арест банковского счёта.

7. Семейная ответственность назначается за семейные проступки, которые носят весьма разнообразный характер. Санкции: лишение родительских прав.

8. Конституционная ответственность выражается чаще всего в отмене нормативных актов, противоречащих Конституции.

9. Процессуальная ответственность возлагается за нарушения порядка прохождения юридического дела в правоприменительном органе. Санкции: от предупреждения до удаления из зала судебного заседания, от штрафа до принудительного привода.

# Законность и правопорядок. Их значение в современном обществе.

Без наличия законов и других правовых актов, их реализации в жизни невозможно цивилизованное существование государства.

Законность - это требование соблюдать установленный порядок в обществе.

Законность - это принцип, метод и режим строгого неуклонного соблюдения и исполнения правовых норм всеми субъектами права.

Исторические реалии показывают, что законы издавались, а законность отсутствовала.

В цивилизованном государстве все равны перед законом и несут равные обязанности и ответственность в случае нарушения законности.

Для укрепления законности важное значение имеют принципы законности.

1. Верховенство закона.

2. Единство законности. (единое применение законов на всей территории)

3. Целесообразность - необходимость выбора строго в рамках закона, наиболее оптимальных, отвечающих целям и задачам общества, вариантов осуществления правотворческой деятельности.

4. Реальность законности - это достижение фактического исполнения правовых предписаний во всех видах деятельности и неотвратимость ответственности за любое их нарушение.

Роль законности в жизни общества неразрывно связана с ролью права и правопорядка.

Правопорядок - это состояние упорядоченности общественных отношений основанное на праве и законности.

С позиций личности, гражданина законность и правопорядок выступают, в первую очередь, как средство защиты их прав, свобод и законных интересов. Они обеспечивают охрану человека как от произвола самого государства и его органов, должностных лиц, от преступного посягательства со стороны других лиц.

От состояния законности и правопорядка зависит степень свободы личности, реальность ее прав и демократии.

Следовательно, в обществе законность и правопорядок составляют основу, ядро общественного порядка. Укрепление законности и правопорядка является непременным условием и средством формирования правового государства. Без их укрепления невозможен сам процесс создания правовых начал в государстве.

Сохранение в обществе высокого уровня преступности, "войн законов и суверенитетов", бюрократического произвола и даже нарушение Конституции РФ говорит о кризисе законности, что является деструктивным фактором на пути движения к правовому государству.

# Правовое государство.

Правовое государство - это продукт нового времени. Ни древность, ни средние века не знали правового государства.

В основе современных концепций правового государства лежат идеи немецкого философа Канта (1724-1804), французского просветителя и правоведа Монтескье (1689-1755), других ученых ХVIII века.

Эти ученые полагали, что на смену полицейскому, бюрократическому государству эпохи абсолютизма (которые Кант называл государством произвола) должно придти правовое государство, в основе которого лежит идея автономии личности, обладающей неотъемлемыми правами.

Правовое государство характеризуется господством права и верховенством закона.

1. Господство (верховенство) права. Устанавливая правовые нормы, государство обязано соблюдать эти нормы, поддерживать правопорядок. Нормы права обязательны для государственных органов в той же мере, как и для граждан.

2. Правовое государство характеризуется не только связанностью правом, но и верховенством закона, что означает, что законы обладают высшей юридической силой в системе правовых норм.

3. Суть власти в правовом государстве обусловлена не только господством права, связанностью власти правом, но и тем, как она организована, в каких формах и какими органами осуществляется. И здесь целесообразно обратиться к теории разделения властей (Локк, Монтескье).

С помощью разделения властей государство организуется и функционирует в правовом режиме; государственные органы действуют в рамках своей компетенции, не подменяя друг друга; устанавливается взаимный контроль, сбалансированность, равновесие во взаимоотношениях государственных органов, осуществляющих законодательную, исполнительную и судебную власть.

4. Важнейшее условие функционирования правового государства - независимый суд. Господство права предполагает, что суд должен играть роль, независимую от какого-либо влияния, от каких-либо государственных и общественных структур.

5. Одна из важнейших задач государственной власти в условиях правового государства - это соблюдение и охрана прав и свобод человека: право на жизнь, право на свободу, неприкосновенность и безопасность личности и жилища и др. При этом важно, что правовое государство, утверждая верховенство закона, устанавливает равенство граждан, должностных лиц перед законом и судом. Речь идет о юридическом равенстве (равноправии). Согласно ст.55 Конституции РФ права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечение обороны страны и безопасности государства.

6. Современное правовое государство - это демократическое государство, в котором обеспечиваются политические права и свободы, участие народа в осуществлении законодательной власти (непосредственно и через представителей). Это предполагает высокий уровень правовой и политической культуры, развитое гражданское сознание в обществе. В правовом государстве обеспечивается возможность в рамках закона отстаивать и пропагандировать индивидуальные и групповые взгляды и убеждения, что находит свое выражение, в частности, в формировании и функционировании политических партий и объединений, в политическом плюрализме, свободе прессы и т.п. Таким образом, правовое государство - это такое демократическое государство, в котором обеспечивается господство права, верховенство закона, равенство всех перед законом и независимым судом, где признаются и гарантируются права и свободы человека, а в основу организации власти положен принцип разделения (обособления) властей.

Другое определение: правовое государство - это государственная власть, которая действует на основе и в рамках норм права, которые она не может преступить, отменить или ограничить, и признает неотчуждаемые естественноисторические права граждан и их объединений.

Уважение государством достоинства человека и гражданина предполагает не только то, что оно должно делать, но и то, что оно исключает из методов правления: административный произвол, грубое насилие и ложь.

Понятие правового государства дает нам идеальную модель поведения государственной власти в условиях демократии, такую же, какой являются библейские заповеди для поведения верующих. Политическая ориентация на эту идеальную модель определяет современные демократические методы и формы государственной деятельности.

Родившись из потребности общественного развития, эта идея постепенно воплощается в различных государствах и их демократических учреждениях.

Почти в каждой стране этот процесс преодолевал острые конфликты между властью и гражданским обществом. Даже сегодня или еще вчера мы сталкивались с такими факторами как расовая сегрегация в США, как взрыв на судне экологической организации "Гринпис", организованный государственными спецслужбами Франции и многие другие.

По мере изменения условий общественной жизни изменилась и сама идея правового государства. Первоначально ее смысл заключался в том, чтобы обосновать необходимость упразднения всех юридических привилегий аристократии. Во второй половине 19 века эта идея обосновывала полную свободу предпринимательства, невмешательство государства в "частные дела", равноправие наимодателя и наемного рабочего на капиталистическом предприятии. С таким чисто формальным пониманием правового государства не согласилось организованное движение трудящихся, боровшихся за свои интересы. Под влиянием этой борьбы была сформулирована идея социального государства, которое обеспечивает социальные и экономические потребности общества: оказывает социальную помощь малоимущим, безработным, больным, пенсионерам, учащимся и т.д., а также активно вмешивается в экономическую жизнь. Впервые эти идеи были реализованы (частично) в 30-х годах в политике президента США Ф.Рузвельта, который получил название "Новый курс". После второй Мировой Войны идея социального государства была постепенно воплощена в жизнь почти во всех странах Западной Европы, прежде всего в Швеции, Франции, Италии, затем в Испании и Греции.

По мере сглаживания внутренних конфликтов в странах Западной Европы, и отхода властей от авторитарных методов правления, произошло соединение идей социального и правового государства. Российская Конституция, учитывая этот опыт, определяет наше государство как социальное и как правовое.

# Пути формирования правового государства в России.

Россия вступила на путь формирования правового государства в 1906-1907гг, что было связано с начавшимся в эти годы процессом ее перехода к конституционному строю.

В 1917 г. возникли Советское государство, его первая Конституция 1918г. закрепляла диктатуру пролетариата, власть, которая не связана законами. В этих условия о правовом государстве разговор был неуместен.

Лишь в конце 80-х годов стало возможным сколько-нибудь серьезно вести речь о необходимости создания правового государства.

1. Одно из направлений решения этой задачи - дальнейшее реформирование всей системы государственной власти, в основе которых - принцип разделения властей, закрепленный впервые у нас в ст.13 Декларации о государственном суверенитете РФ от 12 июня 1990г.

Новая конституция (ст.10) закрепляет это разделение.

Президент РФ (ст.80) Федеральное Собрание Правительство РФ и суды РФ

2. Проведением судебной реформы: утверждение судебной власти как самостоятельной влиятельной силы, независимой в своей деятельности от законодательной и исполнительной.

3. В правовом государстве человек, его права и свободы - высшая ценность. Крупнейший русский философ Н. Бердяев отметил: идея класса убила в России идею человека. Дальнейший ход истории показал, что личность так и не стала чем-то самостоятельным в нашей стране. Человек рассматривался лишь как винтик огромной машины - административной управленческой системы. Обеспечение прав и свобод личности оставалось на втором плане.

Принятая Верховным Советом РФ в 1991г Декларация прав и свобод человека и гражданина, новая Конституция исходит из того, что соблюдение и защита прав и свобод, чести и достоинства человека - главная обязанность государственной власти.

4. В качестве одной из важнейших задач связанных с формированием правового государства следует рассматривать развитие и совершенствование законодательства, формирование новой, по существу, правовой системы. Последнее время были приняты многочисленные законодательные акты. Это Декларация о государственном суверенитете РФ, Декларация прав и свобод гражданина, закон о гражданстве и др.12 декабря 1993г путем всенародного голосования была принята новая Конституция РФ.

5. Современное демократическое правовое государство предполагает развитое гражданское общество, в котором взаимодействуют различные общественные организации, партии. Политическая жизнь в правовом государстве строится на основе политического плюрализма. Необходимо избавиться от того правового нигилизма, который отчетливо проявился не только у граждан, но и у представителей государственного аппарата. Уважение и соблюдение Конституции всеми членами общества, всеми должностными лицами - неотъемлемая черта демократического правового государства.

# Конституция России 1993 г.

В любой стране провозглашение новой Конституции знаменует важную поворотную веху в истории этой страны. Новая Конституция - это зеркало глубоких изменений в самих основах жизни государства. С этой точки зрения Российская Конституция - не исключение и принята она была для того, чтобы юридически закрепить уже произошедшие перемены и расчистить путь для новых.

Конституция юридически упразднила общественный строй, основанный на огосударствлении всех сторон жизни гражданина; она упразднила экономическую систему, основанную на государственной монополии на средства производства, на централизованном планировании и распределении всех богатств общества. Конституция упразднила монополию одной партии на политическую власть, подмену партийными органами всех ветвей власти. Конституция юридически сломала унитарные государственное устройство в России, которая фактически существовала под флагом Федерации.

Конституция юридически упразднила официальную идеологию и идеологический характер государства.

Она провозгласила и юридически зафиксировала, что:

1. Россия является демократическим государством, признающим права и свободы граждан, а значит гражданское общество - свободное от вмешательства и опеки государства. Не общество для государства, а государство для общества. Конституция заложила основы для местного самоуправления.

2. Экономика России основана на различных формах собственности, а частная собственность, в том числе и на землю является основной формой владения общественным богатством.

3. Россия является социальным государством, которое перераспределяет часть общественного богатства среди нуждающихся слоев населения.

4. Множественность партий и их конкуренций в борьбе за власть на законных основаниях являются необходимым условием демократии и свободы гражданского общества.

5. Россия является федеративным государством. При этом рамки федерации были значительно расширены: все национальные подразделения, а не только национальные автономии получили статус субъектов федерации. Все субъекты федерации пользуются самостоятельностью решений тех вопросов, которые можно решить без вмешательства и помощи федеральных властей и без ущерба для Федерации.

6. Россия является светским государством, нейтральным ко всем религиям и атеизму, к различным идеологиям, за исключением тех, что проповедуют насилие, расовую, социальную, национальную и религиозную рознь и поэтому запрещаются государством.

7. Россия является правовым государством, служители которого действуют в точном соответствии с Конституцией и не допускается их подмена.

Само понятие конституция в переводе с латыни означает установление, учреждение, устройство. В Древнем Риме так именовали отдельные акты императорской власти.

Первые акты конституционного типа были приняты в Англии. Однако исторические особенности ее развития привели к тому что в ней отсутствовала конституция в обычном понимании этого слова, т.е. нет единого акта, регулирующего как важнейшие стороны внутренней организации государства, общественного устройства так и права и свободы граждан. Современная Великобритания - страна, имеющая неписаную конституцию, которую составляют многочисленные акты, принятые в период 13-20 веков. Все они не связаны между собой определенной системой и не образуют единого акта.

Первой писаной конституцией (т.е. представляющей единый и основной закон с внутренней структурой) можно назвать конституцию США, принятую в 1787г и действующую по сию пору. В Европе первыми писаными конституциями были конституции Франции, Польши (1791).

Конституционное развитие России является хотя и не столь длительным, но очень бурным. В истории РФ насчитывается 5 конституций (1918, 1925, 1937, 1978, 1993). Срок их действия небольшой - 7,12,40,15 лет. Первые четыре по своей сущности были советскими, т.е. фиктивными. Они провозглашали принципы, которые фактически не осуществлялись в жизни: принадлежность власти трудящимся, полновластие Советов, федеративное устройство государства. Конституция 1993г была принята всенародным голосованием 12 декабря 1993г. Ей присущи следующие особенности:

1. Это, в основном, деидеологизированный правовой документ, в котором высшей ценностью являются не интересы государства, а права и свободы человека. Из конституции исключены положения, касающиеся классового подхода в решении проблем общества. Пустопорожние положения об активной роли трудового коллектива заменены нормами, закрепляющими право частной собственности, нормами о свободе предпринимательской деятельности, о развитии рыночных отношений.

2. Конституция имеет классическую структуру, т.е. такую, которая используется при построении конституций во многих странах. Она состоит из 9 глав: "Основы конституционного строя", "Права и свободы человека и гражданина", "Федеративное устройство", "Президент", "Федеральное собрание", "Правительство", "Судебная власть", "Местное самоуправление", "Конституционные поправки и пересмотр Конституции".

3. В Конституции провозглашается принцип разделения властей, но вместе с тем в ней устанавливается сильная роль Президента. В конечном счёте любая конституция отражает соотношение политических сил. Парламент, являющийся представительным органом народа, зародился в России недавно и пока не может взять на себя основную нагрузку по управлению обществом. Однако в действующей Конституции заложена возможность превращения Российской Федерации в парламентскую республику путём установления соответствующих конституционных норм (например, участие в формировании Правительства в соответствии с расстановкой сил в парламенте).

4. Конституция РФ устанавливает юридическое равенство субъектов Федерации во взаимоотношениях с федеральными органами государственной власти.

5. В Конституции устанавливается довольно сложный порядок изменения и пересмотра её положений. Нормы, касающиеся конституционного строя, прав и свобод граждан, не могут быть пересмотрены иначе как всенародным голосованием при поддержке не менее 50% избирателей, принявших участие в голосовании. Другие же нормы Конституции могут быть изменены в порядке, используемом для принятия федеральных конституционных законов (3/4 голосов от общего члена Совета Федерации и 2/3 голосов от общего числа депутатов Государственной Думы), при условии их одобрения органами законодательной власти не менее чем 2/3 субъектов Российской Федерации. Такой сложный порядок изменения Конституции РФ установлен сознательно: главная цель любой конституции - стабилизировать общество, но прежде всего сама конституция должна быть относительно стабильным правовым документом.

6. Конституция РФ - это документ, рассчитанный на перспективу. В ней находят отражение положения, которые пока не претворены в жизнь, например, положение о том, что Россия - правовое государство и др. Это оправдано, потому, что общество должно видеть путь, по которому оно движется. Конституция же это не однодневный документ, а нормативный акт долговременного действия.

Система органов государственной власти Российской Федерации.

Органы государственной власти - это подразделения государственного аппарата, выполняющие функции власти и управления и наделенные для этого необходимыми полномочиями.

Совокупность прав и обязанностей гражданина Российской Федерации именуется его статусом. Совокупность прав и обязанностей государственного органа называющая его компетенций. Компетенция государственного органов существенно отличается: одни руководят промышленностью, другие - обороной и безопасностью страны и т.п.

Компетенция органов государственной власти и управления закрепляется в специальных законах и положениях. Компетенция высших органов власти - в Конституции Российской Федерации.

В зависимости от характера и их компетенции органы Российской Федерации подразделяются на следующие основные виды:

1. органы государственной власти - Президент и Федеральное собрание;
2. органы государственного управления - Правительство Российской Федерации, министерства, государственные комитеты, ведомства, администрации государственных предприятий и учреждений.

# **Их называют исполнительно - распределительными органами, т.к. они осуществляют распределительную деятельность во вверенной им сфере.**

1. Органы надзора и контроля включают в себя Конституционный суд Российской Федерации, Генерального прокурора Российской Федерации, которые осуществляют надзор и контроль за соблюдением Конституции, общефедеральных законов, фактическим исполнением решений государства.
2. Органы охраны правопорядка (правоохранительные органы) - суд, арбитраж, органы внутренних дел. Это органы, которые стоят на страже законности, предупреждают и пресекают правонарушения, привлекают к ответственности лиц, нарушающих законодательство. К числу правоохранительных органов относят также прокуратуру, которая соединяет функцию надзора за соблюдением законов и др. нормативных актов с борьбой за правопорядок. Она возбуждает уголовные дела и занимается расследованием некоторых категорий преступлений.
3. Органы защиты государства: армия, внешняя разведка и контрразведка, пограничная и таможенная служба - защищают наше государство от нападения извне, разоблачают и пресекают подрывную деятельность иностранных разведслужб, ведут борьбу с терроризмом, бандитизмом и международной наркомафией.

Президент.

В соответствии с Конституцией Президент Российской Федерации является главой государства и определяет основные направления внутренней и внешней политики Российского государства. Глава государства - это должностное лицо, занимающее высшее место в системе органов государства. Вообще же в мире существует 3 вида правого статуса Президента:

1. президент лишь номинально является главой государства и выходит на политическую арену во время политических кризисов (например, в ФРГ);
2. президент, являясь главой исполнительной власти, выполняет и функции главы государства (например, в США);
3. президент не входит непосредственно не в одну ветвь власти, а сконцентрировав в руках важнейшие полномочия, занимает особое место в системе органов государственной власти.

Правовой статус Президента России попадает под статус третьего вида. Этому есть вполне логичное обоснование. Дело в том, что усиление правового статуса Президента крайне необходимо в странах, не имеющих демократических традиций (а именно таковой и является Россия), а также в период проведения реформ.

Однако данное правовое положение Президента не дает никаких оснований трактовать президентскую, власть как стоящею над другими властями. В Конституции заложена необходимая система "сдержек и противовесов" властей, система гарантий президентской узурпации государственной власти Президента.

К ним относятся:

* ограниченность периода полномочий президента (4 года);
* всенародные прямые выборы;
* альтернативный характер выборов;
* недопустимость занятия поста Президента более двух сроков подряд;
* возможность отречения его от должности;
* возможность признания не соответствующими Конституции Российской Федерации нормативных актов Президента на основе решений Конституционного Суда.

Президентом может быть избран гражданин России не моложе 35 лет, постоянно проживающий в Российской Федерации не менее 10 лет. Условия и порядок выборов Президента регламентируется ст.81, 82 Конституции специальным федеральным законом. Выборы Президента согласно ст.102 Конституции назначает верхняя палата Федерального Собрания Совет Федерации. Президент избирается на основе всеобщего равного и прямого избирательного права гражданами Российской Федерации при тайном голосовании.

Полномочия Президента как главы Российского государства можно сгруппировать следующим образом.

I группа - права и обязанности Президента, связанные с деятельностью Парламента страны - Федерального Собрания. Президент назначает выборы Государственной Думы; может распустить ее в случаях, предусмотренных Конституцией; вносит законопроекты в Государственную Думу и подписывает и обнародует федеральные законы, принятые Государственной Думой и одобренные советом Федерации.

II группа - права и обязанности Президента, связанные с деятельностью Федерального Правительства. Президент назначает с согласия Государственной Думы Председателя Правительства; принимает решения об отставке Правительства в целом или отдельных федеральных министров; имеет право председательствовать на заседаниях Правительства; принимает или отклоняет отставку Правительства и т.д.

III группа - права и обязанности Президента в области обороны и внешних сношений. Президент является Верховным Главнокомандующим Вооруженными Силами Российской Федерации; назначает и освобождает высшее командование; утверждает военную доктрину; формирует и возглавляет Совет Безопасности; вводит военное положение; осуществляет руководство внешней политикой и представляет Россию в международных отношениях.

IV группа - права и обязанности Президента, связанные с координацией деятельности властных структур государства. Он может использовать согласительные процедуры для решения разногласий между органами федерации и органами S России; обеспечивает осуществление полномочий органов федеральной государственной власти на всей территории страны.

Президент - гарант Конституции Российской Федерации, прав и свобод человека и гражданина. Президент несет персональную ответственность за бесперебойную работу механизма защиты Конституции Российской Федерации и прав человека. Он обязан принимать все меры в случае сбоя в их реализации по тем или иным причинам.

Президент - гарант суверенитета Российской Федерации. Он принимает меры к охране суверенитета России, ее независимости и государственной целостности. Для этой цели он наделяется особыми полномочиями по оперативному решению вопросов (введение военного или чрезвычайного положения и т.п.)

Реализуя свои полномочия, Президент издает указы и распоряжения. Указы могут иметь как нормативное, так и ненормативное содержание. Распоряжения всегда представляют собой акты применения права.

# Федеральное собрание - законодательный орган власти.

Федеральное Собрание - парламент Российской Федерации; оно совместно с Президентом, Правительством, судами Российской Федерации осуществляет государственную власть и является законодательным органом в системе разделения властей (ст.10). Это не единственные законодательные организованные нормы права, как, например, действующая Конституция, могут приниматься и избирательным корпусом (участвующими в голосовании лицами). И в то же время парламент наряду с законодательной осуществляет и иную деятельность (контрольную и т.п.).

Сам же термин "парламент" в переводе с английского означает "говорильня". Родина парламента - Англия, где с XIII в. власть короля ограничило собрание крупнейших феодалов, высшего духовенства и представителей городов и графств. Затем парламенты появились и в других европейских странах. В современном мире они существуют в несколько ином виде во многих государствах.

В России парламент появился в ходе революции 1905 года, в результате царского Манифеста от 17 декабря. Судьба первых Государственных Дум была печальна. Революция 1917 года и вовсе поставила крест на существовании зарождающегося парламентаризма, хотя формально существовали законодательные органы - Верховный Совет СССР и др. И лишь только в 1990 году парламентаризм вновь стал возрождаться. Разумеется, за такой короткий промежуток существования парламента в России невозможно было отшлифовать его работу. Парламент в нашей стране находится все еще на стадии становления.

1 Парламент имеет представительный характер. Это срез общества. В Федеральном Собрании представлены все граждане (в Государственной Думе) и все субъекты федерации (в Совете Федерации).

2 Парламент - это законодательный орган. Принятие законов и бюджета - это основная задача Федерального Собрания (изъяты распорядительные функции, ограничены контрольные).

3 Федеральное Собрание - постоянно действующий орган

4 Федеральное Собрание состоит из двух палат - Совет Федерации и Государственной Думы

5 Совет Федерации и Государственная Дума заседают раздельно. Совместные заседания проводятся для заслушивания посланий Президента, Конституционного Суда и выступлений руководителей иностранных государств. Это сделано для того, чтобы удерживать депутатов от поспешных, непродуманных, эмоциональных решений гасить горячность и неосмотрительность депутатов.

# Совет Федерации.

В Совет Федерации входят по два представителя от всех 89 субъектов федерации: по одному от представительного органа и по одному от исполнительного (всего 178чел.).

Исключительные полномочия Совета Федерации определены в ст.102 Конституции. К ведению Совета Федерации относятся: утверждение изменения границ между субъектами федерациями; утверждение указов Президента о введении военного и чрезвычайного положения; решение вопроса о возможности использования Вооруженных Сил за пределами территории России; назначение выборов Президента; отречение его от должности; назначение на должность судей Конституционного, Верховного и Высшего Арбитражного судов; назначение на должность Генерального прокурора, а также заместителя председателя Счетной палаты и половины состава ее аудиторов. Счетная палата образуется для осуществления контроля за исполнением федерального бюджета из числа депутатов Совета Федерации и Государственной Думы.

Законодательные полномочия.

В течение 14 дней палата может рассмотреть и одобрить или отклонить закон, принятый Государственной Думой. Согласно ст.105 федеральный закон считается одобренным Советом Федерации, если он в течение 14 дней не будет рассмотрен Советом Федерации. Однако в ст.106 Конституции дается перечень вопросов, законы по которым подлежат обязательному рассмотрению в Совете Федерации: законы по вопросам федерального бюджета; федеральных налогов и споров; валютного, финансового, кредитного, таможенного регулирования, денежной эмиссии; ратификации и денонсации международных договоров России; войны и мира. Обязательному рассмотрению Советом Федерации подлежат также все федеральные конституционные законы.

Полномочия по самоорганизации.

Особое значение имеют постановления и регламент, принимаемые Советом Федерации, где организационные и процедурные вопросы регулируются весьма детально.

Структура Совета Федерации. Председатель Совета Федерации, три его заместителя, комитеты, аппарат палаты. Председатель и его замы избираются и освобождаются от занимаемых должностей решением Совета Федерации, принимаемым большинством голосов от общего числа депутатов Совета Федерации.

Порядок работы. Деятельность Совета Федерации основывается на принципе коллективности. Обсуждения проходят свободно и открыто. Могут присутствовать и представители средств массовой информации, депутаты Государственной Думы, Президент, представители Правительства. Заседание палаты считается правомочным, если на нем присутствует не менее 2/3 от общего числа депутатов.

Заседанием руководит Председатель Совета Федерации, который не вправе высказывать собственное мнение по существу обсуждаемых вопросов, комментировать выступления, давать характеристику выступающим.

Используются следующие виды выступлений: доклад, содоклад, заключительное слово по обсуждаемому вопросу, выступление в прениях, а также справки, информационные обращения. Решения Совета Федерации принимаются открытым или тайным голосованием с помощью электронной системы подсчета голосов. Решение принято, если проголосовали более ½ от общего числа (исключение составляют федеральные конституционные законы, которые принимаются не менее ¾ голосов).

Государственная Дума

По Конституции Государственная Дума состоит из 450 депутатов и избирается сроком на 4 года. Половина депутатов (50%) избирается по так называемым одномандатным округам (т.е.1 округ - 1 депутат), а вторая половина - по так называемому общефедеральному округу (которым является территория всей России) от политических партий, объединений, движений: чем больше голосов на выборах получила та или иная партия, тем больше мест в Государственной Думе ей будет принадлежать. При этом каждая из политических партий должна преодолеть своего рода "предварительный барьер" в 5% голосов, т.к. в противном случае представители от данного избирательного объединения в Государственную Думу не попадают. Депутатом может быть гражданин достигший 21 года.

Полномочия Государственной Думы делятся на 3 группы:

а) исключительные полномочия (ст.103) дача согласия Президенту на назначение Правительства; решение вопроса о доверии Правительству; назначение на должность и освобождение от должности Председателя Центрального банка, Председателя Счетной палаты и половины состава аудиторов, объявление амнистии, выдвижение обвинения против Президента для отречения его от должности;

б) законодательные полномочия Государственная Дума реализует в форме принятия федеральных законов и федеральных конституционных законов. Конституционные законы - по таким вопросам, как режим чрезвычайного положения, принятие в Российскую Федерацию и образование в ее составе нового субъекта, изменение статуса субъекта Российской Федерации, описание и порядок официального использования государственного флага, герба и гимна, референдум, режим военного положения, порядок деятельности Правительства.

Структура Государственной Думы

Избирается Председатель, первым заместителем и еще заместителем. В составе Государственной Думы создаются депутатские объединения - фракции и депутатские группы. Их цель - совместная деятельность и выражение единой позиции по вопросам, рассматриваемых в Государственной Думе. Комитеты - это структурные подразделения Государственной Думы. Существуют и аппараты.

Комитеты и комиссии палат Федерального Собрания.

В Конституции (ст.101) предусматривается право создания комитетов и комиссий. Палаты очень активно пользуются этим предоставленным им Конституционным правом.

Комитеты - это постоянно действующие органы палат. Одни из них имеют отраслевую направленность, другие функциональную, т.е. создается для рассмотрения специальных вопросов.

Комиссии - это структуры палат, носящие временный характер и созданные для выполнения определенных задач (н., комиссии для проверки определенных данных о событиях и должностных лицах; для подсчета результатов тайного голосования).

Рабочие группы - для подготовки рассматриваемых вопросов и организаций парламентских слушаний.

Статус депутата. Термин "депутат" означает "посланник". Его задача - участвовать в законотворчестве и осуществлении парламентом других функций. Мандат депутата свободный. Это означает, что он, представляя интересы всего народа, связан лишь Конституцией и своей совестью, которая должна ему подсказывать, как обращаться в конкретных случаях следует решать те или иные общефедеральные проблемы.

Права депутата:

1. право участвовать в работе своей палаты и ее органов;
2. право на выступления;
3. право присутствовать на заседаниях другой палаты и ее органов;
4. право на получение необходимой информации;
5. право на запросы Правительству и его членам;
6. право на содержание вспомогательного персонала;
7. право законодательной инициативы;
8. право предлагать решения палаты и ее органов;
9. право вести прием граждан, принимать меры по обеспечению прав избирателей, рассматривать их жалобы;
10. право информировать народ о своей работе, работе парламента, в том числе и через средства массовой информации;
11. право безотлагательного приема руководителями, должностными лицами государственных органов и организаций;
12. право на неприкосновенность. Она имеет цель оградить депутата от административного и уголовного преследования со стороны исполнительной власти под ложным предлогом. Но, с другой стороны, право на неприкосновенность депутата может стать укрытием для преступников. Вот почему необходимо дальнейшая нормативная проработка этого права депутата.

Обязанности:

1. обязан соблюдать депутатскую этику (не употреблять в своей речи грубые, оскорбительные выражения, не допускать необоснованных обвинений в чей либо адрес);
2. обязан предоставлять в налоговые органы и палату Федерального Собрания декларацию о доходах и изменениях своего имущественного положения;
3. обязан не разглашать секретные сведения;
4. обязанность соблюдать запрет на одновременное членство в другой палате;
5. обязанность не заниматься другой оплачиваемой деятельностью, кроме преподавательской, научной и другой творческой деятельности.

В целом, статус депутата довольно высок и для его реализации требуются немалые средства, поступающие от налогоплательщиков. Вот почему, в процессе избирательной компании следует всем внимательно изучать кандидатов в депутаты на предмет того, достойны ли они носить этот высокий статус.

# Правительство Российской Федерации

Ст.110 Конституции Российской Федерации называет Правительство Российской Федерации органом, стоящим во главе исполнительной власти. Однако, это не совсем верно, поскольку решения Правительства могут быть отменены Президентом Российской Федерации, т.к. именно Президент формирует Правительство Российской Федерации. Тем не менее основным органом исполнительной власти выше следует назвать Правительство, поскольку оно является органом общей компетенции и осуществляет непосредственное оперативное руководство хозяйственной и иными сферами жизни страны.

Правительство - это коллегиальный орган. В него входят: Председатель Правительства, его Заместители и федеральные министры, а также председатели федеральных служб в ранге министерств. Непосредственно возглавляет и организует работу Правительства его Председатель.

Правительство действует в пределах срока полномочий Президента и слагает свои полномочия перед вновь избранным Президентом. Правительство может уйти в отставку: по инициативе Президента или по собственной инициативе. Наряду с коллективистской отставкой может выйти в отставку и отдельный член правительства, также либо по своей инициативе, либо по инициативе Президента.

Структуру Правительства определяет Президент Российской Федерации и

Федеральный конституционный закон от 17 декабря 1997 года "О Правительстве Российской Федерации".

Компетенция Правительства Российской Федерации:

1. осуществляет меры по обеспечению обороны страны, государственной безопасности, охране собственности, общего порядка, борьбе с преступностью;
2. реализует внешнюю политику Российской Федерации;
3. разрабатывает программы и реализует единую политику в сферах экономического развития, здравоохранения, науки, образования, культуры, социального обеспечения;
4. разрабатывает федеральный бюджет и обеспечивает его исполнение;
5. обеспечивает меры по охране всех форм собственности, управляет государственной собственностью, содействует развитию предпринимательства и т.д.

Если Государственная Дума отклоняет предложенную кандидатуру Председателя и делает это троекратно, то Президент своей волей назначает Председателя Правительства, распускает Государственную Думу и назначает новые выборы.

Заседания Правительства проводятся его Председателем систематически, но не реже одного раза в месяц и носит открытый характер.

Если Государственная Дума в течение трех месяцев повторно выразит недоверие Правительству, Президент объявляет об отставке Правительства либо распускает Государственную Думу.

Имея такую широкую компетенцию, Правительство способно хорошо видеть общую картину в стране. Вот почему ему принадлежит право законодательной инициативы и, надо отметить, что оно им активно пользуется.

Реализация полномочий Правительства облекается в документальную форму. Оно издает постановления, имеющие нормативный характер и принимаемые по наиболее важным вопросам. Акты по оперативным и инициативным текущим вопросам, имеющие индивидуальный характер, издаются в форме распоряжений. Постановления и распоряжения в случае их противоречия Конституции, федеральным законам и указам Президента могут быть отменены Президентом Российской Федерации.

# Органы судебной власти Российской Федерации.

Судебная власть возложена на совокупность судебных органов от низовых до верховных. Совокупность судов именуется юстицией (от лат. слово - справедливость).

Особенности судебной власти.

1. Судебная власть осуществляется только судом (ст.118).
2. Судебной деятельностью вправе заниматься граждане, достигшие 25 лет, имеющие высшее юридическое образование и стаж работы по юридической профессии не менее 5 месяцев.
3. Судьи независимы и подчиняются только закону.
4. Судьи несменяемы.
5. Судьи неприкосновенны.
6. Судебное разбирательство является открытым.
7. Не допускается заочное рассмотрение уголовных дел.
8. Судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон.
9. Судопроизводство осуществляется в случаях, предусмотренных федеральным законом, с участием присяжных заседателей (речь идет о наиболее тяжких преступлениях, за которые может быть назначена смертная казнь).

Центральные органы федеральной исполнительной власти.

К ним относятся федеральные министерства и инициативные федеральные органы исполнительной власти (государственные комитеты, федеральные комиссии, федеральные службы, российские агентства, федеральные надзоры). Н, на уровне Российской Федерации осуществляется деятельность Министерства промышленности и торговли, Министерства экономики, Министерства юстиции, Государственной налоговой службы. В настоящее время (данные на 1998 год) осуществляет деятельность 61 федерального органа исполнительной власти.

Судебная власть - это одна из ветвей государственной власти. Представлена в виде системы всех судов, имеющих общие задачи. Только суды осуществляют правосудие в Российской Федерации. Действуя независимо от других властей, они решают споры о нарушенном праве, тем самым отстаивая законность и правопорядок от посягательства на них кого бы то не было.

Суды возникли вместе с государством и по мере его развития выделились в самостоятельные органы. В первобытном обществе все споры и конфликты разрешались старейшинами и вождями на основе существующих обычаев. В Древней Греции и Риме суды защищали только свободу граждан. Рабы не могли быть даже свидетелями. Отличительная особенность судов средневековья - их сословность. Существуют разные суды - церковные, крестьянские. Что касается крупных землевладельцев, то они фактически имели судебный иммунитет.

История русского суда берет начало во временах Киевской Руси, когда суд творился князем и его представителями - посадниками и тиунами. В русском централизованном государстве высший суд осуществлял царь и боярская Дума. В эпоху Петра I и позднее высшей судебной инстанцией был Сенат. Тогда в систему судебных органов входили уездные и земские суды - для дворян, городские и губернские - для горожан, нижняя и верхняя расправа - для свободных крестьян.

Важнейшей вехой в истории российского суда была судебная реформа 1864 года; в ходе которой утверждались главные принципы буржуазного судопроизводства.

Конституционный Суд Российской Федерации возглавляет первую ветвь. В настоящее время в большинстве стран с развитой демократией существует специальный орган, осуществляющий конституционный надзор. Система этих органов весьма разнообразна и во многом зависит от политических традиций той или иной страны.

В ряде государств (США, Дания, Мексика) проверку конституционности законов осуществляют все суды без исключения. В других странах, например в Австралии, Индии, Ирландии, такую проверку осуществляет только Верховный Суд. В некоторых государствах конституционный контроль осуществляют специальные Конституционные Суды (Германия, Италия).

Судебная власть в Российской Федерации состоит из 3 ветвей.



Мировые судьи только декларируются в Конституции, реально же пока они не существуют, поскольку нет законодательных актов, регулирующих их деятельность.

Конституционный Суд - орган конституционного надзора и контроля. Его основная задача - следить за тем, чтобы все издаваемые в стране законы и нормативно - правовые акты не противоречили нормам Конституции (ст.125 Конституции).

Конституционный Суд состоит из 19 судей, которые разделены на две коллегии, назначенные Советом Федерации по представлению Президента России. Судьи имеют полномочия, ограничение сроком 12 лет, предельный возраст пребывания в этой должности - 70 лет (40 лет - 15 л).

На Конституционный Суд возложено разрешение споров о компетенции между различными органами государственной власти. Помимо этого Конституционный Суд проверяет конституционность законов, применяемых в конкретных делах, по запросам судов и рассматривает жалобы о нарушении конституционных прав и свобод граждан Российской Федерации.

Конституционный Суд работает только по запросам Президента Российской Федерации, Правительства, Парламента, высших федеральных судов и по запросам органов государственной власти субъектов Российской Федерации.

Помимо этого с жалобами о нарушении конституционных прав и свобод в него могут обращаться граждане Российской Федерации.

Систему судов общей юрисдикции возглавляет Верховный Суд Российской Федерации (ст.126 Конституции). Суды общей юрисдикции осуществляют судопроизводство по гражданским, уголовным и административным делам.

Основным звеном второй ветви судебной власти являются районные (городские) суды. Им подсудны практически все дела. На это звено возлагается и обеспечение исполнения судебных решений, и контроль за деятельностью и законностью органов, ведущих расследование дел, в частности, за законностью арестов.

Военные суды - это специализированные суды, но они являются органичной частью судебной системы, о чем свидетельствует тот факт, что высшей инстанцией для военных судов является Верховный Суд России.

Военные суды рассматривают дела о преступлениях, совершенных военнослужащими и военнообязанными во время военных сборов, и некоторых других.

Арбитражные суды осуществляют гражданское судопроизводство, рассматривая хозяйственные споры между юридическими лицами. Возглавляет систему арбитражных судов Высший Арбитражный Суд Российской Федерации (ст.127 Конституции).

Высший Арбитражный Суд рассматривает дела по первой инстанции, жалобы на нормативные акты Президента, палат Федерального Собрания, Правительства, нарушающие права и законные интересы организаций и граждан, а также экономические споры между Российской Федерации и субъектами федерации, между субъектами Российской Федерации. В его компетенцию входит и рассмотрение дел, и порядок надзора. В обязанности Высшего Арбитражного Суда входят изучение и обобщение судебной практики, разработка предложений по совершенствованию законов, он может выступать с законодательной инициативой.

# Местное самоуправление.

Конституция Российской Федерации, говоря о местном самоуправлении, употребляет также понятие "муниципальная собственность". Следовательно, термины "муниципалитет", "муниципальное право" применимы ко всему явлению местного самоуправления и могут использоваться как синонимы понятий "представительные органы местного самоуправления".

В Конституции Российской Федерации 1993 года закреплена классическая, идеальная модель местного самоуправления, реализовать которую будет достаточно сложно, хотя к этому необходимо стремиться.

Местное самоуправление - это самостоятельность и под свою ответственность деятельность населения определенной территории по решению вопросов местного значения, исходя из интересов населения т.е., суть местного самоуправления заключается в автономности, самостоятельности населения от других органов государственной власти в решении местных проблем. Органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти. Но в федеральных законах о местном самоуправлении четко определяется круг вопросов местного значения, полномочия местного самоуправления, гарантии и ответственность (федеральный закон "Об основных принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" от 12 августа 1995 год).

Вмешательство в законную деятельность местного самоуправления не допускается.

К вопросам местного значения относятся вопросы непосредственное обеспечение жизнедеятельности населения муниципального образования, отнесенные к таковым уставом муниципального образования. В частности, это вопросы владения пользования и распоряжения муниципальной собственностью, местного бюджета, установление местных налогов и сборов, содержание и использование муниципального жилищного фонда, муниципального учреждения образования, здравоохранения, охрана общественного порядка, контроль за использованием земель, энерго-, газо-, тепло-, водоснабжение, дороги, транспортное обслуживание и т.д.

Уставом предусмотрена должность главы муниципального образования выборного должностного лица, возглавляющего деятельность по осуществлению местного самоуправления. Его компетенция определяется уставом.

Глава VII Конституции посвященная местному самоуправлению, состоит всего из 4 статей, что говорит о том, что государство определяет только основные принципы и идеи местного самоуправления. Более детальное его регламентирование отнесено к ведению самих S федерации.

# Особенности федеративного устройства России.

В основе национально-государственного устройства Российской Федерации лежат следующие принципы.

Совмещение национальной и территориальной основ структурной организации федерации выражается прежде всего в том, что субъектами Российской Федерации провозглашается не только национально-государственного образования (21 республика, 1 автономная область и 10 автономных округов), но и соответствующие административно-территориальные единицы (6 краев, 49 областей и 2 города федерального значения). Такая конструкция федеративного устройства уникальна; так как всякая федерация как форма национально-государственного устройства является выражением и воплощением определенных общественных отношений. Например, в Индии, Китае, Нигерии федерация является выражением межнациональных отношений, а в США, Мексике, Бразилии она основывается исключительно на территориальном принципе разграничения своих субъектов. Совмещение же сугубо территориальных и национальных принципов построения федерации (ст.5 Конституции 1993 года) означает нетрадиционный подход к способу ее существования и функционирования.

Свободное региональное развитие Российской Федерации закреплено в ст.72, 73, 76-78 Конституции Российской Федерации 1993 года и позволяет субъектам федерации решать самостоятельно или совместно с федеральными органами широкий круг вопросов.

Равноправие и самоопределение народов.

Равноправие народов Российской Федерации включает в себя комплекс организационных, правовых и экономических условий, позволяющих прежде всего малым народам и народностям России чувствовать себя равноправными в большой семье народов нашей федерации. В соответствии с Конституцией той или иной народ на основе своего волеизъявления вправе самоопределяться в различных формах национальной государственности (в виде автономных округов, автономной области или республик). Государство гарантирует всем народам России право на свободное функционирование национального языка и создание условий для его развития и изучения. Наконец, важным условием, обеспечивающим равноправие народов Российской Федерации, является способ решения вопросов об изменении территории их национально-государственных образований: лишь с согласия субъектов федерации границы между ними могут быть изменены.

Россия, будучи государством федеративным, характеризуется наличием всяких признаков, позволяющих говорить, что это государство сложное, имеющее такую форму административно - территориального устройства, при которой наряду с едиными (федеральными законами и органами государственной власти и управления) существуют отдельные территориальные единицы, имеющие составные законодательные, исполнительные и судебные органы.

Федеративная природа нашего государства характеризуется следующими признаками:

1. Российская Федерация имеет Конституцию. Наряду с ней субъекты, входящие в состав федерации, имеют свои конституции (в республиках), уставы и законодательство (в краях, областях, городах федерального значения и в автономных образованиях), в которых закрепляется их правовой статус как субъекта Российской Федерации;
2. Российская Федерация обладает своей территорией, на которую распространяется ее государственный суверенитет и в рамках которой общефедеральное законодательство имеет верховенство;
3. Российская Федерация характеризуется наличием единого общероссийского гражданства;
4. Российская Федерация имеет систему общефедеральных органов государственной власти, акты которых являются обязательными для исполнения на всей территории страны;
5. Российская Федерация имеет единую денежную систему, единый государственный бюджет и единую налоговую систему;
6. Российская Федерация имеет герб, гимн, государственный флаг и столицу.

# Конституционные права, свободы и обязанности граждан.

Совокупность различных прав и обязанностей человека, закрепленных нормами отраслей права, составляет его правовой статус.

Основы правового статуса личности, закреплённые в конституции, называют конституционным статусом. В Конституции Российской Федерации конституционному праву посвящена вторая глава конституция, которая состоит из 48 статей.

Личные (гражданские) права и свободы.

1) Право на жизнь (ст. 20) В Конституции 1993 г оно было закреплено впервые. Что значит право на жизнь? Право вести полнокровную, отвечающую современным стандартам жизнь. И государство обязано создавать для этого соответствующие условия как то: обеспечить чёткую работу государственных и общественных структур, которые бы позволили удовлетворять необходимые потребности личности, проводить мероприятия по сохранению и восстановлению природной среды обитания, осуществлять политику, направленную на отказ от войн, целенаправленно бороться с преступлениями пр. личности. Важное значение имеют мероприятия медицинского характера: диспансеризация, надлежащее медицинское обслуживание.

В Конституции оговаривается вопрос о смертной казни. Возможности её применения резко сужаются

2) Право на охрану государством достоинства личности (ст.21). Достоинство, отмечал Кант, - это уважение человека к закону человечности в своём собственном лице. Достоинство может быть нравственным, интеллектуальным и др.

3) Право на неприкосновенность личности (ст.22). Человек имеет право как на физическую, так и на духовную неприкосновенность (до судебного решения лицо не может быть подвергнуто задержанию на срок больше 48 ч.)

4) Право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени (ст.23).

Для сбора информации о частной жизни лица нужно его согласие, так как возможны злоупотребления владением данной информацией.

Должностные лица государственных органов, где обычно аккумулируются сведения о частной жизни людей (нотариусы, работники ЗАГСа, врачи) должны хранить тайну. Граждане имеют также право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и интернетных сообщений. Для защиты доброго имени установлен судебный порядок, включая право на возмещение морального вреда.

5) Право на неприкосновенность жилища (ст.25).Под жилищем понимается не только место жительства, но и место пребывания (гостиница, дом отдыха, больница).

Есть ограничения этнического права, допускающие вход в помещение:

а) если имеется санкция прокурора или постановление суда о разрешении провести оперативно - следственные действия;

б) если имеется санкция налоговой полиции, если помещение используется для предпринимательской деятельности;

в) работникам милиции при наличии достаточных оснований полагать, что там совершается или совершено преступление или произошёл несчастный случай;

г) судебному исполнителю для наложения ареста на имущество или для выселения проживающих в силу судебного решения. Нарушение данного права квалифицируется как преступление (ст.136 УК РСФСР).

6) Право свободно передвигаться, выбирать пребывания и места жительства (ст.27). Свобода касается возможности передвижения лица как внутри страны, так и его права покидать свою страну и возвращаться. Прибыв на новое место жительства, гражданин в течение 7 дней должен в милиции зарегистрироваться. Ограничения на выдачу заграничного паспорта устанавливается законом и, в частности, отказ может быть получен по причине владения человеком сведениями, составляющими государственную тайну.

7) Свобода совести, вероисповедания (ст.28). Человек вправе вступать в существующие религиозные объединения, осуществлять культовые обряды, свободно распространять религиозные и иные убеждения. Наличие религиозных убеждений запрещено фиксировать в официальных анкетах. Государство не вмешивается в вышесказанные определения человеком своего отношения к религии.

8) Свобода мысли и слова (ст.29). Статья провозглашает и гарантирует духовную, творческую свободу - свободу идей, мнений, убеждений. Мысли человека, его убеждения, мнения относятся к сфере его внутренней жизни, в которую без его согласия никто не может вторгаться.

Право человека делать свои мысли достоянием других нет в установленной, но и в печатной форме. Цензура запрещается.

9) Право на информацию (ст.29) предполагает обязанность органов власти и местного самоуправления обеспечить каждому возможность ознакомления с документами, материалами, непосредственно затрагивающими его права и свободы.

Политические права и свободы.

В отличие от личных прав, которые принадлежат каждому от рождения, политические права связаны с обладанием гражданством, то есть политико-правовой связью человека с определённым государством, в частности с Россией.

1. Право на участие в управлении делами государства (ст.32). Осуществление эти права, могут выражаться в различных формах: непосредственно и через своих представителей.

Каждый гражданин имеет право равного доступа к государственной службе без каких-либо ограничений. Важны лишь способности и профессиональная подготовка. Конституционно закреплено право граждан, обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления.

2. Право на объединение (ст.30). Речь идёт о создании и участии в профсоюзах, политических партиях и других общественных организациях.

3. Право на митинги, демонстрации, шествия и пикетирование (ст.31) Мирные публичные мероприятия позволяют публично выразить требования и интересы граждан, воспользоваться свободой мысли и слова. Собираться можно, лишь уведомив предварительно соответствующие органы исполнительной власти. Проводить мероприятия можно также без оружия. Запрещается использовать это право для насильственного изменения конституционного строя, разжигания расовой, национальной, классовой, религиозной ненависти, пропаганды насилия и войны. (Указ Президента Российской Федерации “О порядке организации и проведения митингов, уличных шествий, демонстраций и пикетирования" от 25.05.1992).

Экономические права и свободы.

Они в своей основе связаны с правом собственности, охватывают свободу человеческой деятельности в сфере производства, обмена, распределения и потребления товаров и услуг.

Право на предпринимательскую деятельность (ст.34) Лишь в настоящее время Конституция закрепила право её осуществления и свободного использования для этой цели своих способностей и имущества.

Право на частную собственность (ст.35) Это новое для нас право. Ранее за гражданином признавалось лишь право на личную собственность (трудовые доходы, дом, подсобное домашнее хозяйство, предметы домашнего обихода и личного потребления). Право частной собственности лежит в основе предпринимательской деятельности и предполагает право индивида самому создавать хозяйственные предприятия. Такие предприятия, как и сам индивид, является частными, и их собственность остаётся частной. Частной собственностью являются и предприятия, созданные группой (коллективом) лиц, получившие статус юридического лица. Каждый может иметь на праве честной собственности любое имущество движимое и недвижимое, относящиеся к средствам права и предметам потребления. Никто не может быть лишён своего имущества иначе, как по решению суда. Принудительное отчуждение может иметь место лишь по решению суда в предусмотренных законом случаях (конфискация за совершённое преступление, реквизиция для государственных нужд). Собственность наследуется, и это право гарантируется государством.

Ограничение права собственности могут быть введены только федеральными законами и только в целях, предусмотренных конституцией Российской Федерацией. К таким целям ст.55 Конституции относит защиту основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечение обороны страны и безопасности государства.

Право частной собственности ограничено, прежде всего, тем, что ряд объектов права собственности изъят из обращения, то есть законодательством предусмотрен перечень имущества, которое не может принадлежать на праве частной собственности. К такому имуществу относятся памятники истории и культуры, некоторые виды оружия (в том числе ядерного). Эти виды имущества могут находиться исключительно в государственной собственности.

Субъектами права частной собственности являются юридические лица и граждане.

Также ст.36 Конституции предусматривает 2 существенных условия, хотя и не ущемляющих хозяйственные свободы собственности земли, но в различных рамках ограничивающих их деятельность: они не должны наносить ущерб окружающей среде и нарушать права и законные интересы иных лиц.

Социальные права.

Они сформировались позже других - в течение XX в. и затрагивает область наёмного труда. К ним можно отнести такие, как:

Право на труд (ст.37). Это довольно многогранное право, включающее следующие элементы:

а) право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию. Здесь идёт речь главным образом о реализации права на труд по найму, то есть на работу, выполняемую на основании трудового договора между работником и предприятием. Право свободно распоряжаться своими способностями к труду означает, и право вообще не заниматься трудовой деятельностью. В конституции нет указания на всеобщую обязанность граждан трудиться, из УК РСФСР исключена статья об ответственности за трудовые нарушения, тунеядство. Принудительный труд запрещён;

б) право трудиться в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены;

в) право получать вознаграждение за труд, без каких-лидо дискриминаций и не ниже установленного федеральным законом min размера оплаты труда;

г) право на защиту от безработицы: бесплатное содействие в подборе подходящей работы и трудоустройстве федеральной службой занятости России, бесплатное обучение новой профессии, получение пособия по безработице;

д) право на индивидуальные и коллективные трудовые споры с использованием установленных федеральным законом способов их разрешения, включая право на забастовку.

Право на отдых (п.6 ст.37). Оно тесно связано с правом на труд. Право на отдых позволяет работнику восстановить затраченные в труде усилия и сохранить здоровье, которое является социальной ценностью. Кроме того, здесь большую роль играет и деятельность самого работника, который должен рационально и грамотно использовать время отдыха и совершенствовать свои физические, интеллектуальные, организаторские и деловые качества. Функции же государства в этой сфере заключаются в установлении, в законодательстве различной продолжительности рабочего времени, выходных и праздничных дней, оплачиваемого ежегодного отпуска.

Право на охрану материнства и детства (ст.38). По существу в данной статье сформулировано 2 права, но одно касается родителей, а другое детей. Обеспечивается это право развитой системой гарантий, предусмотренных в федеральном законодательстве: пособия, денежные и другие выплаты, связанные с беременностью, воспитанием детей, потерей кормильца, многодетностью и другие. Конституция определяет и взаимные права родителей и детей. Забота о детях, их воспитание возлагается на обоих родителей, но и трудоспособные дети, достигшие 18 лет, должны заботиться о нетрудоспособных родителях.

Право на социальное обеспечение (ст.39). Оно возникает в случае достижения определённого возраста, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и другие. Выражается это в различных формах: получение пособий, пенсий, добровольное социальное страхование, благотворительность.

Право на жилище (ст.40). Это одно из фундаментальных прав. Данное право может быть сведено к 3 юридическим возможностям:

а) стабильное постоянное пользование жилым помещением;

б) улучшение жилищных условий;

в) обеспечение здоровой жилой среды, достойной цивилизованного человека.

В настоящее время государство играет в этой области принципиально иную роль. Оно не обеспечивает (не наделяет) всей жилой площадью (исключение сделано лишь в отношении малоимущих), а содействует, поощряет жилищное строительство и удовлетворение гражданами свои права на жилище (выделяет кредиты).

Право на охрану здоровья и медицинскую помощь (ст.41). Под охраной здоровья понимается совокупность мер политической, экономической, правовой, социальной, культурной, медицинской, санитарно-гигиенической и тому подобного характера направленных на сохранение и укрепление здоровья каждого человека, поддержание его активной долголетней жизни, предоставление ему медицинской помощи в случае утраты здоровья. А также меры социального характера по уходу за больными, нетрудоспособными и инвалидами, включая выплату пособия по временной нетрудоспособности.

Право на образование (ст.43), под которым понимается целенаправленный процесс обучения и воспитания в интересах личности, общества и государства. Оно общедоступно, бесплатно (дошкольное, основное общешкольное и средне профессиональное) В настоящее время развивается параллельно сеть платных учебных заведений (частные школы, колледжи, университеты, академии). Помимо этого образование может иметь место в форме семейного образования, самообразования, экстерната. Однако для всех форм получения образования в рамках общеобразовательной или основной профессии образовательная программа действует единый государственный образовательный стандарт.

Культурные права и свободы.

Связаны со свободой доступа гражданина к духовным и материальным ценностям, созданным человеческим сообществом.

Свобода литературной, художественной, научной, технической и других видов творчества, преподавания (ст.44). Государство не вмешивается в творческую деятельность, за исключением случаев, когда такая деятельность ведёт к пропагандё войны, насилия, жестокости, национальной, религиозной исключительности и нетерпимости. Право человека заниматься творчеством может осуществляться как на профессиональной, так и на непрофессиональной (любительской) основе. Творческий работник имеет право на интеллектуальную собственность, которая защищается законодательством.

Право на участие в культурной жизни и использование учреждениями культуры, на доступ к культурным ценностям. (ч. II ст.44) Это право обеспечивающиеся доступностью учреждений культур (библиотек, музеев, архивов, концертных залов, театров, картинных галерей и т.п.) В этом отношении имеет важное значение рациональное размещение этих учреждений, чтобы они были удобными и доступными. Некоторые культурные учреждения бесплатны (библиотеки, архивы), а в других устанавливаются доступные цены на билеты, предусматривающие льготы для детей дошкольного возраста, учащиеся, инвалиды, военнослужащие срочной службы.

Конституционные обязанности.

Новая конституция устанавливает значительно меньше обязанностей, нежели прежняя. В ней акцент сделан сознательно на права и свободы граждан. Но без закрепления основных обязанностей индивидов не предоставляется возможным, поскольку их реализация обеспечивает нормальное функционирование государства. В них наиболее концентрировано, обобщена тема требования, в исполнение которых проявляется ответственность личности перед обществом, гражданина перед государством, надлежащее отношение его к государственным и общественным интересам.

Особенность конституционных обязанностей - ответить за их неисполнение, предусмотрено не в конституции, а в системе норм, относящихся к различным отраслям законодательства (налогового, уголовного и т.п.). В конституции РФ зафиксированы следующие основные обязанности:

Обязанность соблюдать конституцию и законы РФ (ст.15). Эта обязанность возлагается не т. на граждан,

но и на иностранных граждан и лиц без гражданства, находящихся на её территории. Это соблюдение требования не нарушать законы и чтобы своей деятельностью, образом жизни стараться содействовать претворению в жизнь принципов, основ, норм жизни, заложенных в конституции и других законах.

Обязанность платить налоги и сборы (ст.57) Это сравнительно новая для нас обязанность, поскольку при своей власти налоговая система не использовалась, а применялась система индивидуальных, а затем нормативных (постоянно меняющихся госорганом) платежей. В конечном счёте, государство брало столько средств, сколько считало нужным. Налоги существуют в любом государстве, вопрос в их размере. Они используются для содержания госаппарата, армии, на нужды образования, культуры, медицины, обеспечение социальной защищённости инвалидов, детей, студентов и т.п. И поэтому индивида, уклоняющегося от налогов, можно рассматривать как человека, желающего проживать за чужой счёт. Вполне обосновано к нему согласно действующему законодательству применяются санкции.

Обязанность сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам (ст.58).

Установление этой обязанности - результат появившегося недавно осознания того, что деградация природы, в связи с настоящим прогрессом, можно сделать жизнь человека на земле невозможной. В последнее время принят ряд законов об охране природы, атмосферы, воздуха, животного мира. Исполнение данной конституционной обязанности состоящей в соблюдении установленных законодательством правил, активном противодействии их нарушению со стороны других лиц.

Обязанность получения детьми основного общего образования (ч.4 ст.43) Основное общее образование (9 кл.) и государственная аттестация по его завершении признаются необходимыми потому, что сейчас уже действуют более высокие стандарты жизни, производства, технологии и т.п. Обязанность по обеспечению детьми основного общего образования возлагается на родителей или лиц, их заменяющих.

# Избирательная система

Избирательная система - это совокупность общественных отношений, возникающих по поводу выборов.

Принципы избирательного права. Граждане Российской федерации участвуют в выборах на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права при тайном голосовании.

Всеобщее избирательное право означает, что к выборам допускается практически почти всё взрослое население и каждому даётся возможность реализовать своё избирательное право независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения. Но есть определённые ограничения:

а) возрастные. Правом участвовать в голосовании обладают граждане, достигшие 18 лет.

б) общая недееспособность, если таковая установлена судом;

в) нахождение в местах лишения свободы;

г) нахождение на государственной должности, несовместимой со статусом депутата Государственной Думы.

Равным избирательным право считается тогда, когда все избиратели и кандидаты участвуют в выборах на равных основаниях.

Прямое избирательное права предполагает, что избиратели голосуют на выборах за или против кандидатов непосредственно и лично.

Тайное голосование исключает возможность какого-либо контроля за волеизъявлением избирателей.

Добровольность (свобода) участия гражданина в выборах означает, что никто не вправе его к этому принуждать и влиять на его свободное волеизъявление.

# Виды избирательных систем.

Существуют два основных вида избирательных систем.

1. Мажоритарная избирательная система предполагает подведение итогов выборов по большинству подданных за кандидатов голосов. Она в свою очередь различается на:

а) систему абсолютного большинства, при которой для избрания кандидата требуется подача голосов более половины лиц списочного состава или лиц, пришедших на выборы;

б) систему относительного большинства, при которой для избрания кандидату требуется набрать голосов больше, чем другим кандидатам.

Мажоритарная система имеет несомненные достоинства: она проста и позволяет создать прочное большинство в представительном органе власти. Парламент становится работоспособным органом, что в свою очередь стабилизирует общество.

Однако мажоритарной системе свойственны и недостатки. При её использовании меньшинство граждан, разделяющих иные политические взгляды, оказываются никем в парламенте не представленным. Также мажоритарная система относительно дорога, так как часто нужно проводить второй тур голосования для выявления победителя.

2. Пропорциональная система основана на подаче голосов за список кандидатов, принадлежащих какой-либо политической партии. Количество мест в парламенте, занимаемых депутатами определённой партии, определяется прямо пропорционально количеству (процентам) голосов, набранных данной партией на выборах.

Достоинства пропорциональной системы - это недостатки мажоритарной системы. Пропорциональная система отражает интересы также меньшинства населения, которое представляют в парламенте партии, получившие небольшой процент голосования избирателей. Парламент, в котором представлены различные партии, но в разном объёме, отражает расстановку сил в стране. Но она довольно сложна, и её применение предполагает наличие относительно высокого уровня политической грамотности населения. Оно должно разбираться в партиях всего политического спектра, притом что их различия зачастую трудноуловимы. Труден и подсчёт голосов при пропорциональной системе.

Во многих странах, для того чтобы обеспечить эффективное использование этой системы, устанавливается заградительный барьер, лишающий малые партии, набравшие слишком мало голосов, возможности участвовать в распределении депутатских мандатов. В нашей стране он был равен 5% (на сегодняшний день рассматривается законопроект - 7%).

В Российской Федерации при формировании представительного законодательного органа используется смешанная избирательная система. Из 450 мест в Государственной Думе 225 заполняется по мажоритарной системе (одномандатные округа) и 225 - по пропорциональной.

# Гражданское право

Термин "гражданское право" возник очень давно, он происходит от лат. Justivile - "право гражданское"; право римских граждан, хотя со времен Древнего Рима смысл, который вкладывался в то выражение, во многом изменился. (как отрасль - частное право).

Гражданское право регулирует имущественные отношения между различными лицами (гражданскими 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 качестве участника, равного гражданам и юридическим лицам. С переходом страны к рыночной экономике содержание гражданского права радикально меняется. С 1 января 1995 года вступает в действие 1 ч. ГК, с 1.3.90 - 2 часть. Гражданский кодекс РФ (1994) конкретизирует особенности частно-правовых отношений в ст.1 на основе принципов:

1. невмешательства государства в гражданско-правовые отношения либо min вмешательства (н, для защиты от монополий, охраны окружающей среды);
2. инициативы и диспозитивности участников, которые приобретают и осуществляют свои права своей волей и в своих интересах. Лицо само решает, как ему поступить с имуществом, заключать ли ему договор, с кем, на какую суму.
3. самостоятельность ответственности, которая вытекает из предыдущего принципа.
4. судебная защита своих прав, что гарантирует независимость и равенство участников гражданско-правовых отношений.

Предмет гражданского права - это общественные отношения, регулируемые гражданским правом. Основное место среди них занимают имущественные отношения, вступающие в товаро - денежной форме и связанные с обладанием и распоряжением имуществом. Под имуществом в гражданском праве не только вещи, деньги, ценные бумаги, но и имущественные права (вклад в банке есть ни что иное как право требования).

Имущественные отношения всегда возникают и существуют либо в связи с нахождением имущества у определенного лица (вещные отношения), либо в связи с переходом имущества от одного лица к другому (обязательные отношения).

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

Имущественные отношения, основанные на административном или властном подчинении одной стороны другой, не регулируются гражданским законодательством. Подобные отношения (в том числе налоговые и другие финансовые и административные отношения) регулируются другими отраслями права (административным, финансовым, и т.д.).

Гражданское правоотношение - один из видов правовых отношений. Они возникают в результате регулирования нормами гражданского права имущественных и личных отношений. Гражданское правоотношение - сложное правовое явление, как и всякое правоотношение, состоит из трех основных элементов:

1. субъект правоотношения;
2. объект правоотношения;
3. содержания правоотношения.

Субъектами гражданских правоотношений могут быть такие лица, обладающие гражданской правосубъективностью, а именно

1. граждане;
2. юридические лица;
3. государственные и муниципальные образования.

Граждане принимают активное участие в гражданском обороте и являются важнейшими субъектами гражданских прав и обязанностей, в ГК РФ (гл.3) наряду с понятием "гражданин" как синоним используется понятие "физическое лицо". К ним относятся не только российские граждане, но и иностранцы, и лица без гражданства, находящиеся на территории РФ. Они, как правило, пользуются такими же правами и обязанностями, что и российские граждане.

Для участия в гражданских правоотношениях граждане должны обладать правоспособностью и дееспособностью.

Гражданская правоспособность - это способность иметь гражданские права и нести обязанности (ст.17 ГК). Ее значение заключается в том, что она является предпосылкой возникновения конкретных гражданских прав и обязанностей у физического лица.

Гражданская правоспособность признается в равной степени за всеми гражданами. Она возникает в момент рождения гражданина и прекращается с его смертью. Однако это не означает, что гражданин обладает правоспособностью в силу рождения (от природы), лицо приобретает правоспособность в силу закона.

Ст.18 ГК РФ определяет примерный перечень прав, которые могут иметь граждане, составляющих содержание гражданской правоспособности: иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательством или иной не запрещенной законом деятельностью; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах и т.д.

Гражданская правоспособность имеет и пределы, которые определяются указанием закона. ГК определяет, что гражданская правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами. Это означает, что в РФ никто не имеет никаких привилегий и преимуществ в способности обладать правами вне зависимости от происхождения, социального или имущественного положения, национальной принадлежности, языка, пола, убеждений и т.д. но это не исключает некоторых отличий в правах и обязанностях, которыми может обладать гражданин, установленных законом для отдельных категорий граждан (несовершеннолетние, психически больные). Так, например, лицо, не достигшее 16 лет, не могут быть членом кооператива.

По причине совершения определенных преступлений суд может ограничить гражданина в возможности занимать определенные должности и вести определенную деятельность.

Правоспособность гражданина возникает в момент рождения, причем не имеет значения то, насколько жизнеспособным является ребенок.

Известны случаи, когда интересы еще не родившегося ребенка защищаются гражданским правом. Так, наследниками могут быть дети наследодателя, родившиеся после его смерти. Однако, это не означает, что неродившийся ребенок имеет возможность обладать гражданскими правами, так как до его рождения никто за него не сможет вступить в наследство, а значит, у него не возникнет право собственности на наследуемое имущество.

Дееспособность граждан (физических лиц) - это способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их.

Смысл этой категории в том, что при ее наличии лицо сможет активно участвовать в имущественном обороте, лично, без чьего-либо согласия заключать договора, выдавая доверенности. Наличие дееспособности также означает наличие деликтоспособности, т.е. способности самому нести ответственность за неправомерные действия.

Дееспособность может быть ограничена только в случае и в порядках, установленных законом. Закон устанавливает следующие виды дееспособности:

1) полная дееспособность - это способность своими действиями приобретать и осуществлять любые не запрещенные законом права и принимать и исполнять любые не запрещенные законом обязанности. Она возникает при достижении лицом 18-летнего возраста.

Закон предусматривает 2 исключения из этого правила:

1. гражданин приобретает полную дееспособность до достижения им 18-летнего возраста в случае вступления в брак. Если брак будет признан недействительным, то суд может принять решение об утрате несовершеннолетним супругом полной дееспособности.

2. гражданин приобретает полную дееспособность в случае эмансипации, т.е. объявления несовершеннолетнего, достигшего 16 лет, полностью дееспособным, если:

а) он работает по трудовому договору (контракту) или с согласия родителей, усыновителей, попечителей занимается предпринимательской деятельностью;

б) эмансипация производится по решению органа опеки и попечительства - с согласия обоих родителей, усыновителей либо при отсутствии такого согласия - по решению суда.

2) неполная дееспособность малолетних в возрасте от 6 до 14 лет означает, что гражданин может приобретать, осуществлять своими действиями не любые, а только некоторые права и обязанности. Все остальные сделки за несовершеннолетних могут совершать их родители, усыновители или опекуны.

Малолетние в возрасте от 6 до 14 лет в праве совершать:

1. мелкие бытовые сделки (покупка хлеба и т.д.)

2. сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации (принятие некрупного подарка)

3. сделки по распоряжению средствами, предоставленными родителями, усыновителями или опекуном либо с согласия последнего 3-м лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

Имущественную ответственность по всем сделкам малолетнего за причиненный им вред несут его родители, усыновители, если не докажут, что обязательно было нарушено не по их вине.

Неполная дееспособность в возрасте от 14 до 18 лет. Лица указанной категории в праве:

1. распоряжаться своим заработком, стипендией, иными доходами. Вещи, купленные на эти средства, перестают быть заработком, а значит, несовершеннолетний не может распоряжаться ими без согласия родителей, усыновителей.

2. осуществлять авторские и изобретательские права (заключать авторские договора, подавать заявку на патент)

3. вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими. Если вклад внесен на имя несовершеннолетнего другим лицом, то распоряжаться им несовершеннолетний сможет только с письменного согласия родителей, усыновителей.

4. с 16 лет быть членом кооператива

5. совершать все сделки, предусмотренные для малолетнего.

Остальные сделки несовершеннолетний в возрасте от 14 до 18 лет совершает сам, но с письменного согласия своих законных представителей (родителей, усыновителей).

Ограниченная дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет. При наличии достаточных оснований суд по ходатайству законных представителей может ограничить или лишить несовершеннолетнего права самостоятельно распоряжаться заработком, стипендией, другими доходами: так бывает, когда неправильные действия несовершеннолетнего вредят его родителю или воспитателю (покупка спиртных напитков).

Ограниченная дееспособность лиц, злоупотребляющих спиртными напитками, наркотическими средствами, устанавливается судом в случае, если такое злоупотребление ставит семью в тяжелое материальное положение. Все сделки, кроме мелких бытовых, данный гражданин может совершать только с согласия попечителя. Однако он во всех случаях самостоятельно несет полную имущественную ответственность.

Полностью недееспособным признаются:

А) малолетние в возрасте до 6 лет

Б) признанные недееспособными в судебном порядке в случае, когда гражданин вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими. Сам факт наличия у лица психического расстройства, будучи даже подтвержденным заключением психиатрического лечебного учреждения, не влечет автоматическую недееспособность. Для этого необходимо вступившее в силу решение суда.

Сделки за полностью недееспособных заключаются их опекунами от имени подопечных.

Юридические лица.

Юридическим лицом 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.

Таким образом, можно выделить следующие признаки юридического лица:

1. юридическое лицо - организация, т.е. четкая внутренняя структура организации, наличие органов управления, структурных подразделений. Это организационное единство документально закреплено в уставе, учредительном договоре, где определяется наименование юридического лица, порядок управления деятельностью юридического лица, состав и компетенция органов управления.

2. наличие обособленного имущества, т.е. которое принадлежит юридическому лицу на праве собственности.

Законом определяется минимальный размер обособленного имущества - минимальный уставный капитал. Уставный капитал составляется из стоимости вкладов его участников и является собственностью юридического лица.

Внешней формой имущественной самостоятельности является расчетный счет, который представляет как бы окошко во внешний мир.

Способность отвечать по обязательствам своим имуществом.

Только в полных товариществах можно возложить бремя имущественной ответственности на собственность участников.

Характеристика юридических лиц.

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

А) солидарная ответственность кредитор. товарищества при определенных обстоятельствах может обратить взыскание на личное имущество любого товарища по своему выбору, на имущество нескольких или всех товарищей.

Б) личное участие в деятельности.

В) лицо может быть участником только одного товарищества.

Общество с ограниченной ответственностью - это учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставной 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.

А) участники общества с ограниченной ответственностью не отвечают по долгам общества своим личным имуществом. Ведь имущество, переданное обществу, становится собственностью общества, а у участников остается лишь право требования обязательственного характера (участвовать в управлении делами общества, получать информацию о деятельности общества, принимать участие в распределении прибыли). В случае неудачного ведения дел общества его участники рискуют только не получить часть прибыли, ликвидационную квоту, т.е. несут риск убытков, а не ответственность.

Б) т.к. общество с ограниченной ответственностью есть объединение капиталов, то личное участие его членов не обязательно.

Акционерное общество - это общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акции. Участники акционерного общества (акционеры) не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акции.

1. акционерное общество имеет уставный капитал, разделенный на равные доли, определяемые ценными бумагами - акциями. Следовательно, невозможен выход из акционерного общества, кроме как путем продажи своих акции другим лицам.

2. акционеры не несут ответственности по долгам общества, а несут лишь риск убытков в форме утраты стоимости принадлежащих им акций, т.к. реализация прав обязательственного характера, которое им дает обладание акциями, становится невозможной.

3. акционерное общество есть объединение капиталов, поэтому акционеры не знают друг друга. Недаром во Франции акционерное общество называется анонимным. Поэтому оно обязано ежегодно публиковать для всеобщего сведения годовой отчет, бухгалтерский баланс, счет прибылей и убытков.

4. участие в акционерном обществе оформляется ценными бумагами - акциями. Акции могут быть именными (выписываемыми на имя определенного лица, а потому обладающими усложненной оборотоспособностью) и предъявительскими (выписываемыми без указания на определенное лицо, т.е. на предъявителя). Акции также могут быть простыми и привилегированными. Привилегированные - их обладатели не имеют права голоса на общественном собрании, но зато получают фиксированный размер дивидендов, который независим от состояния дел акционерного общества. Размер дивидендов по простым акциям определяется каждый год в соответствии с размером прибыли.

Акционерное общество закрытого типа распределяет акции среди заранее определенного круга лиц. Число акционеров в таком обществе ограничено. Кроме того, акционеры закрытого акционерного общества имеют преимущественное право приобретения акций, продаваемых другими акционерами этого общества.

Производственный кооператив (артель) - добровольное объединение граждан на основе членства для совместной производственной или иной хозяйственной деятельности, основанной на их личном трудовом и ином участии и объединении его членами (участниками) имущественных паевых взносов.

1. личный труд

2. при управлении делами кооператива каждый его член имеет один голос вне зависимости от своего имущественного вклада.

3. прибыль распределяется с учетом трудового участия.

4. члены производительного кооператива несут дополнительную ответственность по обязательствам артели в размере, определенном в уставе кооператива. Обычно этот размер является кратным паевому взносу членов кооператива.

5. не может насчитывать менее 5 человек.

Унитарное предприятие. По общему правилу юридическое лицо имеет имущество на праве собственности. Однако ГК допускает исключения 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.

1. собственником имущества унитарного предприятия может быть только государственное или муниципальное образование.
2. имущество закрепляется на праве хозяйственного ведения или оперативного управления. Выделяют 2 вида унитарных предприятий.

Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, создается по решению уполномоченного на то государственного или муниципального органа.

Такое предприятие владеет, пользуется и распоряжается вверенным имуществом с некоторыми ограничениями по сравнению с правами собственника. Так, предприятие не в праве продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника.

Собственник имущества (государство или муниципальное образование) обладает некоторыми правомочиями по отношению к такому предприятию. Так, собственник решает возможности создания, реорганизации и ликвидации предприятия, определяет цели его деятельности, назначает директора и т.д. он имеет право на получение прибыли от деятельности предприятия.

Унитарное предприятие, основанное на праве хозяйственного ведения, отвечает по своим долгам всем своим имуществом. Собственник не отвечает по долгам предприятия. Он не в праве изъять имущество предприятия либо распорядиться им другим образом.

Унитарное предприятие, основанное на праве оперативного управления (федеральное казенное предприятие), создается по решению Правительства РФ на базе имущества, находящего в федеральной собственности.

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

Общественные и религиозные организации - добровольные объединения граждан, создание в установленном законом порядке на основе общности их интересов для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей.

Участники таких организации не сохраняют прав на переданное ими этим организациям в собственность имущество, в т.ч. на членские взносы.

Фонды - это не имеющая членства некоммерческая организация, учрежденная гражданами или юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующая социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно-полезные цели.

Имущество является собственностью фонда и используется только на цели, для осуществления которых фонд был создан.

Фонд может быть ликвидирован только по решению суда в указанных в законе случаях по заявлению заинтересованных лиц.

В случае ликвидации фонда его имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредитора, направляется на цели, указанные в уставе фонда.

Учреждение - это организация, созданная собственником для осуществления управленческих, социально-культурных или иных функций некоммерческого характера и финансируемая им полностью или частично.

Объект гражданских прав - это имущество или иное благо, по поводу которого складывается гражданское правоотношение, то, на что направлено поведение участников.

К объектам гражданских прав относятся:

1. Имущество (вещи, деньги, ценные бумаги, имущественные права)

2. Работы и услуги;

3. Информация, результаты творческой деятельности;

4. Нематериальные блага.

Под имуществом понимается совокупность принадлежащих лицу вещей, прав требования и долгов.

Вещи в зависимости от возможности их участия в гражданском обороте делятся на:

1. Допущенные (разрешенные) к обороту, т.е. такие, которые могут сменить собственника без каких-либо ограничений. К ним относится подавляющее число вещей.

2. Ограниченные в обороте, т.е. такие, которые могут отчуждаться лишь при выполнении определенных условий. Может быть ограничен круг лиц, имеющих право обладать вещью, обладание ею может быть поставлено в зависимость от специального разрешения. К таким вещам относятся оружие, летательные аппараты, сильно действующие яды, наркотики, драгоценные металлы, памятники истории и культуры.

3. Изъятые из оборота, т.е. такие, которые могут находиться только в собственности РФ и не могут быть объектом сделок (казна государства, недра, леса, воды).

Движимые и недвижимые вещи.

К недвижимым вещам относятся участки, строения, леса, насаждения, т.е. то, что прочно связано с землей и перемещение чего не возможно без нанесения несоразмерного ущерба их назначению. Кроме того, к недвижимости относятся предприятия как имущественный комплекс, а так же космические объекты, воздушные, мореходные и речные суда, подлежащие государственной регистрации.

Недвижимость обладает усложненной оборотоспособностью, т.к. любые сделки по распоряжению недвижимостью нуждаются в нотариальном оформлении и государственной регистрации учреждением юстиции.

Движимыми являются вещи, перемещение которых возможно без соразмерного ущерба их назначению. Отнесение объекта к движимым либо недвижимым вещам влечет различные правовые последствия. Движимые вещи приобретаются обычно без особых формальностей, а сделки с недвижимыми вещами требуют соблюдения специальных правил. Различны сроки приобретательской давности в зависимости от того, относится ли имущество к движимому либо недвижимому (ст.234 ГК).

Делимые и неделимые вещи.

Вещь, раздел которой в натуре не возможен без значительного ее назначению, признается неделимой (автомобиль, коллекция картин, магнитофон).

В случае раздела общей собственности делимые вещи делятся в натуре, а неделимая вещь остается у одного из собственников, а другому выплачивается денежная компенсация его доли. В условиях перехода к рынку все большее значение приобретают ценные бумаги. Ценные бумаги - документ, удостоверяющий с соблюдением установленные формы и обязательства реквизитов имущественное право, которое может быть осуществлено только при предъявлении этого документа.

Конкретные разновидности ценных бумаг.

1. Облигация - ценная бумага, удостоверяющая обязательство займа. Ее владелец обладает правом на получение от лица, выпустившего облигацию в предусмотренный срок ее номинальную стоимость, а также фиксированные проценты от номинальной стоимости. Правом выпуска облигаций обладают юридические лица и государственного образования.

2. Акция - ценная бумага, принадлежащая участнику акционерного общества.

3. Вексель - ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока определенную сумму владельцу векселя.

4. Кроме того, в РФ имеют обращение иные виды ценных бумаг: чек, депозитный и сберегательные сертификаты.

Работы и услуги, как объект гражданских прав. Они выражаются как в активном поведении (действия по передаче имущества, по оказанию услуг), так и в пассивном, т.е. в воздержании от совершения тех или иных действий.

Работы и услуги - разновидности действий, направленных на достижение определенного полезного результата, который может воплощаться в определенных материальных предметах (изготовление вещи, отделка помещений), а может и не воплощаться (перевозка пассажиров).

Информация как объект гражданских прав. Не всякая информация считается объектом гражданских прав, а только такая, из которой ее обладатель потенциально может извлечь какую-либо имущественную выгоду, а именно служебная и коммерческая тайна.

Интеллектуальная собственность - исключительное право гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности (произведения искусства, литературы, изображение, промышленные образцы), а также приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, продукции, выполняемых работ и услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания).

Нематериальные блага как объект гражданского права. Это особая категория прав, которые не связаны с обладанием и распоряжением имуществом (неимущественные) и принадлежат гражданину от рождения или в силу закона являются неотчуждаемыми и непередаваемыми иным образом.

Нарушение личных имущественных прав зачастую связано с неблагоприятными имущественными последствиями (распространение сведений, наносящих ущерб чести, достоинству и деловой репутации граждан).

Ст.15 ГК, Виды неимущественных прав.

1. Право на имя, на защиту чести, достоинства, доброго имени, деловой репутации.

2. Личные неимущественные права, направленные на обеспечение личной неприкосновенности граждан; право на жизнь и здоровье, личную неприкосновенность, неприкосновенность внешнего облика, личного изображения.

3. Личные неимущественные права, направленные на обеспечение личной неприкосновенности и тайны личной жизни; право на право на личную, семейную, медицинскую и другую тайну, тайну вкладов в кредитные учреждения.

Ст.151, 152 ГК. Гражданин или юридическое лицо вправе требовать возмещения убытков и морального вреда, причиненных действиями ответчиков.

Основаниями возникновения гражданских правоотношений являются юридические факты, т.е. обстоятельства, с которыми закон связывает возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений. Юридические факты, зависящие от воли субъектов, именуются действиями. Они подразделяются на правомерные (сделки, административные акты, юридические поступки) и противоправные (причинение вреда имуществу либо личности другого, неисполнение договорных обязательств и др.) если обстоятельства (юридические факты) возникают и развиваются независимо от воли участников правоотношений, они называются событиями. Примерами событий является смерть человека, наводнение либо иное стихийное бедствие. В первом случае возникает наследственное правоотношение: право собственности и другие имущественные права переходят от наследодателя к наследникам. Во втором, если имущество было застраховано, возникает обязанность страховщика выплатить страховое возмещение и право страхователя требовать исполнять эти обязанности.

# Понятие гражданско-правового обязательства. Виды обязательств.

Купля-продажа, дарение, аренда, подряд, перевозка, кредитование, страхование - вот далеко не полный перечень обязательств, регламентированных гражданским правом. Обязательства - это правовая форма экономического оборота, опосредующая динамику гражданских прав и обязанностей.

Легальная дефиниция гражданско-правового обязательства дана в п.1 ст.307 ГК РФ: в силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Структуру обязательства, как и любого гражданского правоотношения, образует совокупность трех элементов: субъекты, объект, содержание.

Субъекты гражданских правоотношений, участвуя в обязательстве, выступают в качестве должников и кредиторов.

Содержание гражданско-правового обязательства образуют права и обязанности его субъектов. Право кредитора именуется правом требования, обязанность должника - долгом.

Объектом обязательства является поведение обязанного лица-должника. Чаще всего это действие, связанное с передачей вещей (купля-продажа подряд) или оказанием услуг.

Виды обязательств.

1) Различают обязательства договорные и обязательства внедоговорные.

Основанием возникновения договорных является соглашение сторон; внедоговорные обязательства возникают из иных юридических факторов (причинения вреда, неосновательного обогащения и пр.).

2) Классификации обязательств возможны и по иным основаниям. Так, выделяют обязательства основные и дополнительные (акцессорные). Дополнительное обязательство предполагает существование основного, по отношению к которому оно носит служебный, вспомогательный характер. Так, кредитное обязательство является основным; залог, обеспечивающий возврат кредита - дополнительным. Акцессорными обязательствами являются способы обеспечения исполнения обязательств: поручительство, неустойка, залог. Известной самостоятельностью отличается лишь банковская гарантия.

3) Обязательства со сложным субъектным составом могут быть долевыми и солидарными. Примером обязательства с множественностью лиц является договор купли-продажи квартиры, находящейся в общей совместной собственности супругов.

В солидарных обязательствах каждый должник обязан, а каждый кредитор в праве требовать исполнения обязанности в полном объеме.

# Исполнение обязательств. Обеспечение исполнения обязательств.

Исполнение обязательства представляет собой совершение должником в пользу кредитора или иного управомоченного лица определенного действия, составляющего объект обязательства.

Обеспечение исполнения обязательств. Действующее гражданское законодательство предусматривает довольно разнообразный правовой инструментарий минимизации имущественных рисков в обязательственных правоотношениях, однако, прямо к способам обеспечения исполнения обязательств Гражданский кодекс Российской Федерации относит всего лишь шесть: неустойка, залог, поручительство, банковская гарантия, удержание и задаток.

#### Все поименованные в гл.23 ГК РФ способы обеспечения исполнения обязательств можно разделить на три вида: гарантирующие, стимулирующие и гарантирующе - стимулирующие.

К стимулирующим способам обеспечения исполнения обязательств относится неустойка - определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности, в случае просрочки исполнения (п.1 ст.330 ГК РФ).

Неустойка может выражаться в виде штрафа (определенной денежной суммы) или пени (периодически начисляемых сумм).

К гарантирующим способам обеспечения исполнения обязательств относятся поручительство и банковская гарантия. Назначение их состоит в привлечении на стороне должника третьих лиц, которые отвечают на ряду с должником в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения им принятых на себя обязательств. В случаи привлечения поручителя к ответственности, к нему переходят права кредитора в том объеме, в котором поручитель удовлетворил требования кредитора (п.1 ст.365 ГК РФ).

Банковская гарантия представляет собой способ обеспечения исполнения обязательств, в силу которого банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица принципала письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате (ст.368 ГК ГФ).В качестве гаранта могут выступать только банки иные кредитные организации или страховые организации. Действующее законодательство допускает возможность выдачи гарантий и иными субъектами (правительством РФ, фондами поддержки малого предпринимательства), однако на подобные гарантии правовой режим, предусмотренный параграф 6 гл.23 ГК РФ, не распространяется.

К способам, одновременно выполняющим стимулирующую и гарантирующую функции относятся залог, удержание и задаток.

ГК РФ различает 2 основных вида залога: залог без передачи и с передачей заложенного имущества залогодержателю (заклад). По общему правилу, заложенное имущество остается у залогодателя; иное может быть предусмотрено договором залога. Исключение составляет ипотека, а также залог товаров в обороте, которые ни при каких условиях не могут быть переданы залогодержателю.

Удержание представляет собой способ обеспечения обязательств, в соответствии с которым кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, в праве 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.

# Ответственность за нарушение обязательств.

Конститутивные признаки гражданско-правовой ответственности: гражданско-правовая ответственность представляет собой санкцию за правонарушение, выражающееся в неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обязательства. В отличие от иных (например, оперативных) санкции, гражданско-правовая ответственность напрямую связана с неблагоприятными имущественными последствиями для неисправного должника, которые заключаются либо в лишении его субъективного гражданского права, либо в возложении дополнительной обязанности.

Наряду с общей, выполняют так называемые специальные формы гражданско-правовой ответственности, применяемые в случаях прямо предусмотренных законом или соглашением сторон (уплата неустойки, потеря задатка и пр.).

Под убытками в гражданском праве понимаются те отрицательные имущественные последствия, которые претерпевает кредитор (потерпевший) в результате нарушения его субъективного гражданского права. Убытки складываются из двух элементов: реальный ущерб и упущенная выгода.

##### 4. Прекращение обязательств.

Прекращение обязательства означает прекращение прав и обязанностей, образующих его содержание.

Прекращение сторон в обязательстве может в определенных случаях может приводить к прекращению обязательства. Подобное основание характерно для личных обязательств с участием граждан. Смерть кредитора прекратит все обязательства, неразрывно связанные с его личностью.

Ст.700 ГК РФ предусматривает также сохранение договора ссуды при ликвидации организации-ссудодателя, права и обязанности которого переходят к лицу, к которому перешло право собственности на переданную в ссуду вещь.

# Защита интеллектуальной собственности

Ряд учёных, в том числе Т. Кашанина, считают, что термин "интеллектуальная собственность" достаточно условен и имеет мало общего с правом собственности. Такое наименование возникло после того, как король Франции назвал Бомарше собственником его произведения "Фигаро". Однако, как скоро выяснилось, применение правил права собственности ни к чему хорошему не привело, а, наоборот, поставило такого "собственника" в неприятное положение. Дело в том, что объектом отношений "интеллектуальной собственности" являются не какие-либо вещи (книга, магнитофонная лента и т.д.), а некие нематериальные образы, идеи. Следовательно, применительно к результатом творческой деятельности более корректно говорить о категории исключительных прав.

Интеллектуальная собственность - исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности; права, относящиеся к литературным, художественным и научным произведениям, исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио - и телевизионным передачам, научным открытиям, изобретениям и др.

К интеллектуальной собственности относится информация, которая может быть представлена на материальном носителе и распространена в неограниченном количестве копий по всему миру. Собственностью являются не эти копии, а отражаемая в них информация.

Интеллектуальная собственность обычно подразделяется на промышленную собственность и произведения, охраняемые авторским правом.

Конвенция об учреждении Всемирной организации интеллектуальной собственности, принятая в Стокгольме 14 июля 1967г., предусматривает, что объектами права интеллектуальной собственности являются:

1. литературные, художественные произведения и научные труды;
2. исполнительская деятельность артистов, фонограммы и радиопередачи;
3. изобретения во всех областях человеческой деятельности;
4. научные открытия;
5. промышленные образцы;
6. товарные знаки, знаки обслуживания и коммерческие наименования и обозначения;
7. пресечение недобросовестной конкуренции.

Данный перечень конкретных видов интеллектуальной собственности не является исчерпывающим. Он может быть дополнен национальным законодательством.

Литературные, художественные произведения и научные труды как объекты интеллектуальной собственности охраняются авторским правом.

Права на такие объекты, как исполнительская деятельность артистов, фонограммы и радиопередачи, обычно называются смежными правами, то есть правами, смежными с авторскими.

Изобретения, промышленные образцы, товарные знаки, знаки обслуживания и коммерческие наименования и обозначения - это объекты промышленной собственности в рамках интеллектуальной собственности.

Научные открытия - установление неизвестных ранее, объективно существующих закономерностей, свойств и явлений материального мира. Научные открытия не относятся ни к объектам авторского права, ни к объектам промышленной собственности. Существует точка зрения, что научные открытия не должны упоминаться среди видов интеллектуальной собственности, поскольку ни одно национальное законодательство и ни один международный договор не дают какого-либо права на собственность применительно к научным открытиям. Тем не менее, научное сообщество обычно присваивает открытиям имена их первооткрывателей.

Подсчитано, что только в 1994 году во всем мире было выдано около 670000 патентов, осуществлено около 11 млн. регистраций знаков. По данным ВОИС, на конец 1994года во всем мире насчитывалось примерно 4 млн. действующих патентов, больше 8 млн. действующих регистраций знаков.

Таким образом, интеллектуальная собственность как правовая категория не имеет на настоящий момент однозначного толкования. Отличительной особенностью объектов интеллектуальной собственности является их нематериальный характер, что определяет ее принципиальное отличие от собственности на материальные объекты.

Содержание интеллектуальной собственности как права включает в себя права автора и исключительное право.

К правам автора на объекты интеллектуальной собственности относятся такие права как:

* право авторства - право любого гражданина быть названным автором произведения науки, литературы, искусства, изобретения и др. при условии, что это произведение создано его личным творческим трудом;
* право на имя, реализуемое в виде права автора на присвоение его имени тому произведению, которое он создал;
* право на опубликование - это право автора обнародовать свое произведение или сохранить его в тайне;
* право на неприкосновенность произведения заключается в том, что никто не имеет права изменять, искажать авторский вариант произведения с сохранением имени автора, поскольку это может нанести ущерб его репутации.

Исключительное право на объекты интеллектуальной собственности связано с понятием использования, под которым следует понимать воспроизведение объектов интеллектуальной собственности в виде материальных объектов. В этом смысле исключительное право - это, прежде всего, право использовать самому объекты интеллектуальной собственности, а также разрешать и запрещать это делать другому лицу. С исключительным правом связаны все вопросы коммерческого использования результатов интеллектуального труда.

В отличие от прав автора исключительное право является отчуждаемым и его владельцем может быть любое физическое или юридическое лицо, которому по закону или по договору это право будет предоставлено.

Так, по закону приобретение прав возможно в случае создания "служебного изобретения", когда право получить патент имеет предприятие, работник которого это изобретение создал в связи с выполнением служебного задания.

## Защита прав потребителей по российскому законодательству

Начало реализации фундаментальных прав потребителя было положено с принятием Закона СССР от 22 мая 1991 г. "О защите прав потребителей", который, однако, в связи с распадом СССР так и не вступил в силу. Важно отметить, что и после распада СССР союзный закон о защите прав потребителей оставался моделью для законодателя отдельных стран-членов СНГ. В частности, для закона Российской федерации от 7 февраля 1992 г., а так же его редакции от 9 января 1996 г. № 3-Ф3.

Существующее законодательство о защите прав потребителей не исчерпывается одним только Законом РФ "О защите прав потребителей". Это целая группа нормативных актов, как законов, так и постановлений правительства, регулирующих отдельные сферы потребительского законодательства. Нормы потребительского законодательства содержатся не только в различных законах, но и принадлежат к различным отраслям законодательства. Перечень нормативных актов открывает Конституция Российской Федерации, которая закрепляет права граждан на отдых, охрану здоровья, жилище, образование и т.д., а также устанавливает гарантии осуществления этих прав. От наиболее существенных нарушений потребителей защищают нормы административного и уголовного законодательства. В Уголовном кодексе России недавно появилась специальная статья, которая устанавливает ответственность за обман потребителей. Нормы, предусматривающие ответственность за нарушение прав потребителей, содержатся и в Кодексе "Об административных правонарушениях".

Основное регулирование отношений с участием потребителей все-таки осуществляется нормами гражданского законодательства, и в частности, Гражданского Кодекса Российской Федерации. Действующий ГК состоит из нескольких частей. Первая часть действует с 8 декабря 1994г. и устанавливает правовые основы участия граждан и организаций в гражданском обороте, правовое положение различных субъектов гражданских правоотношений, а также определяет общие условия заключения гражданско-правовых договоров. Вторая часть ГК РФ вступила в силу с 1 марта 1996 года и содержит нормы, определяющие особенности отдельных видов гражданско-правовых договоров.

Кроме ГК РФ и Закона РФ "О защите прав потребителей" в сфере потребительского законодательства действует несколько законов, напрямую затрагивающих интересы потребителей. Прежде всего это Закон РФ "О страховании", Закон "О сертификации", Закон РФ "Об антимонопольной политике и поддержке новых экономических структур" Закон РФ "О естественных монополиях" и ряд других нормативных актов. Там, где действует несколько нормативных актов, неизбежно возникает вопрос об их соотношении. По общему правилу Гражданский Кодекс Российской Федерации имеет преимущественную силу при регулировании любых правоотношений в сфере гражданского оборота. В то же время, понимая важность установления особенностей правового регулирования отношений с участием граждан, законодатель оговаривает, что в дополнение к правам, предоставленным Гражданским Кодексом, гражданин-потребитель пользуется также правами, предоставленными Законом РФ "О защите прав потребителей". Таким образом, ГК РФ и рассматриваемый Закон действуют в комплексе и дополняют друг друга.

Основное требование к другим нормативным актам, затрагивающим интересы потребителей, заключается в том, что эти документы не должны содержать норм, противоречащих Закону РФ "О защите прав потребителей" и не должны снижать гарантий прав потребителей, уже предусмотренных действующим законодательством. Для того чтобы исключить ограничение прав потребителей ведомственными инструкциями, в закон был введен прямой запрет передавать органам исполнительной власти право принимать нормативные акты, в которых содержатся нормы, касающиеся потребителей. Это означает, что только Правительство России имеет право принимать правила и инструкции, регулирующие отношения с участием граждан-потребителей; и это право не может быть передано никаким другим субъектам исполнительной власти.

# Основные права потребителей и их гражданско-правовая защита

9 апреля 1985 г. была принята резолюция Генеральной Ассамблеи ООН Руководящие принципы для защиты интересов потребителей, которая закрепила 8 основополагающих прав потребителей:

право на выбор;

право на безопасность;

право быть выслушанным;

право на информацию;

право на потребительское образование;

право на удовлетворение базовых потребностей;

право на качество;

право на возмещение ущерба.

Практически все эти права нашли отражение в российском законодательстве о защите прав потребителей. Каждое право заслуживает самостоятельного рассмотрения.

# Уголовное право

Уголовное право - как отрасль права представляет собой совокупность юридических норм, установленных высшими органами власти, которые определяют преступность и наказуемость деяний, а также основания уголовной ответственности и освобождения от нее.

Субъект уголовного права - это преступник и государство в лице правоприменительных органов.

Этимологически слово “уголовный” происходит от слов “уголовить”, т.е. обидеть, разозлить, и “головщина” которая по Псковской судной грамоте означала убийство.

Общие принципы угол. права и гарантии защиты гражданина от необоснованного привлечения к уголовной ответственности предусмотрены в Конституции РФ.

Основным источником Уголовного права считается Уголовный кодекс, вступивший в силу с 1 января 1997 г. Это уже 4-й УК (1922, 1926, 1960), который целиком и полностью новый: в нем не осталось без изменения ни одни статьи. Сохранилось лишь традиционное разделение на “Общую” и “Особенную” части. Он включает 12 разделов, 34 главы и 360 статей. “Общая часть" УК дает описание конкретных составов преступления. Она открывается статьей об ответственности за убийство как самое опасное преступление. На первое место в УК поставлена задача уголовно-правовой охраны прав и свобод человека и гражданина, а потом общества и государства.

Понятия преступления. Преступление - это деяние если оно: - общественно опасно

противоправно

виновно

наказуемо

Общественная опасность определяется:

1. величиной ущерба
2. способом совершения преступления
3. мотивами, побуждаемыми к совершению преступления. Всегда будут строже наказываться деяния, совершенные из корысти, мести, желания скрыть другое преступление.
4. временем и обстановкой совершения деяний.

Деяние должно быть предусмотрено в уголовном законе, в противном случае, каким бы общественно опасным не был поступок человека, он ни в коем случае не будет считаться преступлением. Например: мужчина, оставляющий жену с грудным ребенком - аморален, однако он не предусмотрен уголовным кодексом и, следовательно, не может считаться преступлением.

Лицо считается виновным в совершении преступления, если оно его совершило умышленно или по неосторожности.

Прямой, косвенный умысел, неосторожность, распадается на неосторожную самонадеянность и неосторожную небрежность. Неосторожная самонадеянность: водитель, понимая что это опасно, превышает скорость в условия гололедицы, и это приводит к дорожно-транспортному происшествию с человеческими жертвами.

Неосторожная небрежность - лицо не предвидело, но могло и должно было предвидеть наступление последствий. Например: гражданин Р. небрежно отнесся к выполнению своих служебных обязанностей, в результате чего на территорию завода проникли посторонние лица и похитили там метанол. В результате 19 человек скончалось. Р был осужден за халатность.

По объекту посягательства преступления подразделяются на следующие группы и виды. Это преступления:

против личности;

в сфере экономики;

против общественной безопасности и общественного порядка;

против военной службы;

против государственной власти;

против мира и безопасности человечества.

Преступления против личности поставлены на первое место в классификации преступлений по важности объекта посягательства. Установлена ответственность за преступления против жизни, здоровья, свободы, чести и достоинства личности. Это прежде всего ответственность за убийство, причинение телесных повреждений различных степеней тяжести, половые преступления, преступления против семьи и несовершеннолетних. Последнее понятие преступлений введено в уголовное законодательство впервые. Это:

вовлечение несовершеннолетних в совершение преступлений, антиобщественных деяний;

торговля несовершеннолетними;

не исполнение обязанностей по их воспитанию.

Все преступления против собственности делятся на корыстные и некорыстные. К корыстным относятся: кража, мошенничество, присвоение или растрата, грабеж, разбой, вымогательство, причинение имущественного вреда путем обмана. Некорыстные: умышленное и неосторожное уничтожение или повреждение чужого имущества.

В сфере экономической деятельности наиболее опасными признаны след. преступления:

посягательство на кредитно-денежные отношения и банковскую деятельность во внешне экономической деятельности;

налоговые преступления;

лжепредпринимательство;

незаконное получение кредита;

банкротство.

В УК впервые выделяются экологические преступления: нарушения правил охраны окружающей среды при производстве, загрязнение вод, атмосферы, порча земли.

Состав преступления.

Несмотря на то, что в практике широко применяется категория “состав преступления” (например: одним из оснований прекращения уголовного дела является отсутствие в деянии состава преступления), уголовному праву такая конструкция не знакома. В УК нет определения состава преступления. Это делает теория и практика. В случае отсутствия какого-либо элемента состава преступления уголовная ответственность наступить не может. Например, если деяние совершенно невменяемым человеком, отсутствует состав преступления.

Состав преступления. (совокупность установленных законом объективных и субъективных признаков, характер конкретного общ.)

|  |  |
| --- | --- |
| Объект - общественные отношения, которым причиняется ущерб | Субъект - вменяемое совершеннолетнее лицо, совершившее преступление. |
| Объективная сторона - действие или бездействие + последствия преступления + причинно-следственная связь между действием и последствиями + способ, средства, место, время, обстановка совершения преступления | Субъективная сторона - умысел или неосторожность + мотив, цель преступления. |

Уголовная ответственность теснейшим образом связана с Конституцией, принципом презумпции невиновности, закреплённой в ст.49 УК РФ.

Основой уголовной ответственности служат уголовные правоотношения. Уголовная ответственность есть порицание лица за совершенное им преступление. Уголовная ответственность заключается в обязанности лица, совершившего общественно опасное деяние дать отчет перед государством в содеянном, подвергнуться за это публичному осуждению и мерам государственного принуждения, а также фактически претерпеть эти неблагоприятные последствия. "Основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного настоящим Кодексом" (ст.8 УК РФ)

Обстоятельства, исключающие уголовную ответственность:

необходимая оборона (ст.37 УК РФ)

причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление (ст.38 УК РФ)

крайняя необходимость (ст.39 УК РФ)

физическое или психическое принуждение (ст.40 УК РФ)

обоснованный риск (ст.41 УК РФ)

исполнение приказа или распоряжения (ст.42 УК РФ)

Необходимой обороной следует признать правомерную защиту жизни, здоровья, прав и законность интересов обороняющихся лиц, интересов всего общества от опасного на них посягательства или непосредственно угрозы его осуществления путем причинения вреда.

Необходимая оборона может иметь место при неправомерности действий должностных лиц, напр. при незаконном задержании, незаконном проникновении в жилище. Не дают право на необходимую оборону малозначительные действия. Не являются правомерными оборонительные действия, предпринятые лицом против нападения, возможного в будущем. За превышение пределов необходимой обороны, если имело место явного несоответствия защиты характеру и опасности посягательства, наступает уголовная ответственность.

Уголовный закон исключает уголовную ответственность и за нарушение права собственности в случае крайней необходимости. Например, во время наводнения может возникнуть необходимость разобрать строение, построить плот, чтобы спасти людей. При этом будет нанесен ущерб собственнику, однако уголовная ответственность не наступит.

Наказание

Уголовное наказание является особой мерой принуждения, применяемой от имени государства по приговору суда к лицу, виновному в совершении преступления. Наказание назначается с учетом тяжести совершенного преступления, степени общественной опасности личности, смягчающих и отягчающих уголовную ответственность обстоятельств.

Уголовный кодекс различает основные и дополнительные наказания.

Основные:

1. обязательные работы
2. исправительные работы
3. ограничения по военной службе
4. ограничение свободы
5. арест
6. содержание в дисциплинарной воинской части
7. лишение свободы на определенный срок
8. пожизненное лишение свободы
9. смертная казнь

Штраф и лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью применяются в качестве как основных, так и дополнительных видов наказаний.

Лишение специального воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград, а также конфискация имущества применяются только в качестве дополнительных видов наказания.

Лишение свободы применяется тогда, когда с учетом совершенного преступления и личности виновного необходима его изоляция от общества. Лишение свободы устанавливается на срок от 6 месяцев до 20 лет. Пожизненное лишение свободы устанавливается за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, при этом пожизненное лишение свободы не применяется в отношении женщин, несовершеннолетних и мужчин, достигших 60-летнего возраста.

Таким же образом, применяется смертная казнь как исключительная мера наказания. В порядке помилования смертная казнь может быть заменена пожизненным лишением свободы.

Назначив виновному меру наказания в виде исправительных работ, суд может применить условное наказание, т.е. назначенное наказание считать условной мерой. При назначении условного осуждения суд учитывает характер и степень общественной опасности деяния, личность виновного, смягчающие и отягчающие обстоятельства, которые должны свидетельствовать о возможности исправления лица без отбывания им наказания.

Условное осуждение связано с определенными условиями. Для осужденного, в частности, устанавливается срок, в течение которого он должен своим поведением доказать свое исправление. Он обязан, например, уведомлять о перемене места жительства, работы, учебы, устранять причиненный имуществу вред, если необходимо, пройти курс лечения от алкоголизма или наркомании и т.д.

Обстоятельства, смягчающие ответственность:

1. Явка с повинной, чистосердечное раскаяние, активное способствование раскрытию преступления
2. Предотвращение виновным вредных последствий совершенного преступления или добровольное возмещение нанесенного ущерба, или устранение ущерба, или устранение причиненного вреда.
3. Совершение преступления вследствие стечения тяжелых личных или семейных обстоятельств.
4. Совершение преступления под влиянием угрозы или принуждения, либо в силу материальной, служебной или иной зависимости.
5. Совершение преступления впервые, вследствие случайного стечения обстоятельств, если это преступление не представляет большой общественной опасности.
6. Совершение преступления под влиянием сильного волнения, вызванное неправомерными действиями потерпевшего (но не с принятием алкогольных напитков)
7. Совершение преступления при защите от общественно опасного посягательства, хотя и с превышением пределов необходимой обороны, при нарушении условия правомерности крайней необходимости, задержания преступника, оправданного профессионального или хоз.риска.
8. Совершение преступления несовершеннолетним.
9. Совершение преступления женщиной в состоянии беременности.

Обстоятельства, отягчающие ответственность:

* + - 1. Совершение преступления лицом, ранее совершившем какие-либо преступления.
      2. Совершение преступления лицом по предварительному сговору либо организованной группой.
      3. Совершение преступления лицом из корыстных или иных низменных побуждений.
      4. Причиненные преступлением тяжкие последствия.

# Преступления в области информационных технологий.

В современных условиях очень важно иметь точное представление о сущности и свойствах информации, над которой можно осуществлять разнообразные операции, в том числе и криминальные действия в информационной сфере.

Формирование отечественного законодательного регулирования в области информационных правоотношений прошло сложный путь. Признание обществом, а вслед за ним и законодателем факта существования информационного ресурса как реального объекта, имеющего материальное выражение, признание информации в качестве объекта гражданских прав, установление возможности признания права собственности физических и юридических лиц, государства на информацию, информационные системы, технологии и средства их обеспечения повлекло необходимость государственного регулирования в области уголовно-правовых запретов.

В настоящее время число преступлений, совершаемых в сфере информационных технологий, постоянно растёт. Это связано, прежде всего, с повсеместным появлением новейших технических устройств (компьютеров), новых каналов связи посредством всемирной паутины и высококвалифицированных специалистов, способных разработать и воплотить в жизнь план преступления.

Преступления в сфере информационных технологий могут быть нескольких видов: несанкционированный доступ к информационным технологиям, хранящимся в компьютере; ввод в инструментарий (один или несколько взаимосвязанных программных продуктов) информационной технологии "логических бомб".

Статья 272 УК РФ предусматривает ответственность за неправомерный доступ к компьютерной информации, если это повлекло уничтожение, блокирование, модификацию либо копирование информации, нарушение работы вычислительных систем.

Согласно части 1 статьи санкция предусматривает три вида наказаний: штраф, исправительные работы и лишение свободы.

Санкция же согласно части 2 ужесточена: в неё введён новый вид наказания (арест на срок от 3 до 6 мес.), размеры остальных увеличены: штраф от 500 до 800 минимальных размеров оплаты труда или зарплаты за период от 5 до 8 месяцев; исправительные работы от 1 года до 2 лет; лишение свободы до 5 лет.

Статья 273 предусматривает ответственность за создание и распространение различного рода компьютерных "вирусов" и других программ, которые могут нарушить целостность информации, нарушить нормальную штатную работу компьютера, сети ЭВМ. Статья защищает права владельца компьютерной системы на неприкосновенность и целостность, находящейся в ней информации.

"Компьютерные вирусы" - это программы, которые умеют воспроизводить себя в нескольких экземплярах, модифицировать (изменять) программу, к которой они присоединились, и тем самым нарушать её нормальное функционирование.

Преступления в сфере экономики.

Раздел VIII УК РФ "Преступления в сфере экономики" состоит из трёх глав: "Преступления против собственности" (гл.21), "Преступления в сфере экономической деятельности" (гл.22), "Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях" (гл.23).

Глава "Преступления против собственности" содержит 11 статей, предусматривающих ответственность за посягательство на чужое имущество в форме: кражи, мошенничество, присвоения или растраты, грабежа, разбоя, хищения предметов, имеющих особую ценность, вымогательства, причинения имущественного ущерба путём обмана или злоупотребления доверием, неправомерного завладения автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения; умышленного уничтожения или повреждения имущества, уничтожения или повреждения имущества по неосторожности.

В примечании к статье 158 УК РФ ("Кража") законодатель сохранил понятие хищения как совершённое с корыстной целью противоправное безвозмездное изъятие и (или) обращение чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинившее ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества.

По смыслу закона дела о преступлениях против чужой собственности являются делами публичного обвинения и для их возбуждения, производства предварительного расследования и судебного разбирательства не требуется согласия собственника или иного владельца имущества, ставшего объектом преступного посягательства.

Особого внимания вследствие новизны составов преступлений заслуживает глава 22 нового УК "О преступлениях в сфере экономической деятельности".

К первой группе преступлений в этой области можно отнести деяния, связанные с преступным поведением должностных лиц, которыми признаются лица, осуществляющие функции представителя власти либо выполняющие организационно-распорядительные, административно-хозяйственные функции в государственных органах, органах местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждениях, а также в Вооружённых силах РФ, а именно воспрепятствование законной предпринимательской деятельности, выражающееся в неправомерном отказе в регистрации индивидуального предпринимателя или коммерческой организации либо уклонение от их регистрации. А также неправомерном отказе в выдаче лицензии на осуществление определённой деятельности либо уклонение от его выдачи; ограничение прав и законных интересов индивидуального предпринимателя или коммерческой организации в зависимости от организационно-правовой формы или формы собственности, а равно ограничение самостоятельности либо незаконное вмешательство в деятельность индивидуального предпринимателя или коммерческой организации, если эти деяния совершены должностным лицом с использованием своего служебного положения.

Ко второй группе относятся преступления, основным признаком которых является нарушение общих принципов и порядка осуществления предпринимательской деятельности.

Статья 171 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за осуществление предпринимательской деятельности без регистрации либо без специального разрешения в случаях, когда лицензия обязательна, или с нарушением условий лицензирования, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству либо сопряжено с извлечением дохода в крупном размере.

К этой же группе относятся преступления, связанные с незаконной банковской деятельностью (ст.172 УК), лжепредпринимательством (ст.173 УК РФ), легализацией (отмыванием) денежных средств или иного имущества, приобретённого незаконным путём (ст.174 УК РФ), приобретением или сбытом имущества, заведомо добытого преступным путём (ст.175 УК РФ).

Ещё в одну группу можно объединить преступления, связанные с нарушением прав и причинением ущерба кредиторам (незаконное получение кредита (ст.176 УК РФ), злостное уклонение от погашения кредиторской задолженности (ст.177 УК РФ). Ответственность по ст.176 УК РФ наступает в случае в случае получения кредита либо льготных условий кредитования путём представления банку или иному кредитору заведомо ложных сведений о хозяйственном положении либо финансовом состоянии получателя кредита. Единственным условием для наступления уголовной ответственности при наличии указанных выше обстоятельств является причинение крупного ущерба.

В части 2 ст.176 УК РФ как деяния более опасные, чем указанные выше, выделено незаконное получение государственного целевого кредита, а равно его использование не по прямому назначению, если это деяние причинило крупный ущерб гражданам, организациям или государству. Санкция, предусматривающая ответственность от штрафа до 5 лет лишения свободы, свидетельствует о распространённости и опасности этого преступления.

В особую группу можно выделить преступления, связанные с проявлением монополизма и недобросовестной конкуренции (ст.178 УК РФ).

Т.о., новый Уголовный кодекс РФ - достижение уголовно-правовой науки, судебной практики, новый шаг в законотворчестве. Принятый с учётом требований современной жизни нашего общества, он создал хорошие нормативные предпосылки для успешного преодоления преступности.

# Семейное право.

В нашей стране отношения, составляющие предмет семейного права, традиционно регулируются обособленной сферой законодательства, т.е. отдельными кодексами (в настоящее время действует Семейный кодекс РФ, принятый в 1995 г.).

В семейном праве имеются свои особенности:

1. Отношения, составляющие предмет регулирования семейного права, характеризуются особым субъектным составом: супруги, родители, дети, усыновители, усыновлённые, опекун, попечитель.

2. Семейно-брачные правоотношения возникают из специфических юридических фактов: брак, родство, материнство, отцовство, усыновление.

3. Семейно-брачные отношения в основном носят личный характер; имущественные отношения являются вторичными.

Семейное право - отрасль права, регулирующая личные и имущественные отношения между гражданами, возникающие из брака, рождения детей и принятия детей на воспитание в условиях семьи (усыновление, приёмная семья, опека, попечительство).

Брак - это свободный равноправный союз мужчины и женщины, заключённый с соблюдением порядка и условий, установленных законом, имеющий целью создание семьи и порождающий между супругами взаимные личные и имущественные права и обязанности.

В юридическом понимании семья - это союз лиц, соединённых юридическими правами и обязанностями, вытекающими из брака, родства, свойства, усыновления или иной формы принятия детей на воспитание.

От юридического понятия семьи следует отличать социологическое, акцентирующее внимание на духовной общности членов семьи: семья есть союз лиц, основанный на браке, родстве, принятии детей на воспитании, характеризующийся общностью жизни и взаимной поддержкой.

Заключение брака.

В нашей стране признаётся и защищается только брак, зарегистрированный в органах записи актов гражданского состояния. Только с момента регистрации брака возникают права и обязанности супругов.

В Российской федерации не допускается использование института представительства при заключении брака. Желающие заключить брак должны подать заявление об этом лично. Месячный срок установлен для проверки серьёзности намерений будущих супругов.

Условия заключения брака и препятствия к вступлению в брак.

1. Взаимное согласие мужчины и женщины.

Отсутствие взаимного согласия имеет место в том случае, когда согласие получено в результате принуждения, обмана, заблуждения.

2. Достижение брачного возраста. В России брачный возраст устанавливается в 18 лет. При наличии уважительных причин разрешается брак лицам, достигшим возраста 16 лет. В ряде субъектов федерации брачный возраст может быть иным.

Брачный возраст может быть снижен до 16 лет в случаях, предусмотренных законом. Это:

а) фактическое создание семьи;

б) беременность;

в) рождение ребёнка;

г) неизлечимая болезнь одного из супругов;

д) призыв на военную службу.

Лица, вступившие в брак до 18 лет, приобретают полную гражданскую дееспособность. Не требуется разрешение местных органов власти на вступление в брак граждан в возрасте 16-17 лет, если они признаны эмансипированными

3. Брак не может быть заключён, если хотя бы одна из сторон состоит в другом браке.

4. Не допускаются браки между близкими родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии, а также между полнородными (общие мать и отец) и неполнородными (общий один из родителей) братьями и сёстрами.

В основе данного запрета лежит распространённая практически у всех народов культурная традиция, основанная на наблюдении о биологической нежизнеспособности детей, рождающихся в близкородственных браках. Историческое развитие данного принципа в некоторых странах привело к запрету браков даже между свойственниками (родственниками супругов). По российскому законодательству допускается заключение брака даже между двоюродными братьями и сёстрами.

5. Отсутствие у лиц, вступающих в брак, душевной болезни или слабоумия, в результате чего кто-то из них признан судом недееспособным.

Перечень препятствий к заключению брака является исчерпывающим. Отказ в регистрации брака по каким бы то ни было иным основаниям: в связи с расовыми, национальными, религиозными, социальными и иным различиям - запрещён и рассматривается как грубое нарушение прав человека.

Недействительным брак будет признан:

1. если один из супругов скрыл, что имеет заболевание: ВИЧ-инфекцию или венерическое заболевание;

2. при заключении фиктивного брака.

Фиктивный брак - это брак, зарегистрированный супругами, либо одним из них, без намерения создать семью.

Цель заключения такого брака меркантильна: получение жилплощади, наследства, прописка, гражданство, уклонение от налогов.

Порядок регистрации брака.

Существует определённый порядок регистрации брака Он предусматривает личную подачу заявлений будущими мужем и женой в районный (городской) загс по месту жительства любого из них. Это срок может быть сокращён по уважительной причине или увеличен не более чем на один месяц.

Потребность в увеличении срока может быть вызвана невозможностью личного присутствия одного из супругов в связи с командировкой, болезнью или иными обстоятельствами. Уменьшение срока может быть вызвано беременностью, болезнью, отъездом одного из супругов или иными причинами. Новое законодательство предусматривает возможность заключения брака в день подачи заявления при наличии особых обстоятельств. Необходимость срочной регистрации брака может быть связана с непосредственной угрозой жизни одного из супругов при несчастном случае, ранении, смертельной болезни, при рождении ребёнка или беременности невесты.

Личные права и обязанности супругов.

В реализации своих личных неимущественных прав и обязанностей муж и жена равноправны. Обязанности супругов сводятся к тому, чтобы строить свои отношения в семье в духе взаимоуважения и взаимопомощи, содействовать благополучию семьи, заботиться о благосостоянии и развитии своих детей. В соответствии со своими личными правами супруги имеют возможность по личному желанию и взаимному согласию избрать фамилию одного из них. В этом случае фамилия становится общей. Но муж и жена могут оставить и свои прежние фамилии.

Супруги имеют право:

1. на выбор занятий, профессии, места жительства;

2. на гражданство;

3. на воспитание и образование детей;

4. на отцовство и материнство.

Имущественные права и обязанности супругов.

При определении имущественных прав супругов Семейный кодекс различает "Законный режим имущества супругов" и "Договорной режим имущества супругов".

Брачный договор - это соглашение мужчины и женщины (собирающихся вступить в брак или уже состоящих в браке) о том, какие имущественные права будет иметь каждый из них в браке или в случае расторжения брака. Брачный договор может быть заключён как до, так и в любой момент после заключения брака. Если брачный договор заключается до регистрации брака, то он вступает в силу только с момента заключения брака. Субъектами брачного договора могут быть только супруги. Если лицо не достигло брачного возраста, то оно не может заключить брачный договор без согласия родителей или попечителей до момента регистрации брака.

Брачный договор обязательно должен быть заключён в письменной форме и нотариально удостоверен. Этот договор определяет только имущественные права и обязанности супругов. В закреплении этих прав необходимы чёткость и определённость, которые достигаются приданием ему нотариальной формы.

В брачном договоре можно решить судьбу вещей, как уже имеющихся у супругов, так и тех вещей, которые они когда-нибудь приобретут, предусмотреть обязанность одного из супругов оказывать материальную помощь другому в случае расторжения брака, изменить доли, причитающиеся каждому из супругов в случае раздела имущества.

Проблемы раздела имущества возникают чаще всего тогда, когда брак расторгают. И там, где в заключённый брачный договор включаются любые положения, касающиеся имущественных отношений супругов. Личные права и обязанности супругов в брачном договоре не фиксируются.

Расторжение брака.

Расторжение брака (развод) - это юридический акт, который, за некоторыми исключениями, прекращает на будущее время права и обязанности супругов.

Семейный кодекс предусматривает два способа расторжения брака: в суде либо через органы загса.

1. Расторжение брака в органах загса. Существует две процедуры.

Обычный порядок. Брак расторгается в органах загса в обычном порядке при наличии взаимного согласия на расторжение брака супругами, не имеющими общих несовершеннолетних детей. При этом необязательно присутствие обоих супругов. В случае отсутствия одного из супругов от его имени должно быть представлено надлежащим образом заверенное заявление, подтверждающее согласие на расторжение брака. Расторжение брака и выдача свидетельства производится органом загса по истечении месяца со дня подачи заявления о расторжении брака. Значение срока аналогично значению срока ожидания при вступлении в брак.

Упрощённый порядок. В данном случае брак расторгается органом загса по одностороннему заявлению одного из супругов. Однако применение упрощённой процедуры развода допускается лишь в трёх случаях: если другой супруг а) признан судом безвестно отсутствующим; б) признан судом недееспособным; в) осуждён за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трёх лет. Однако в этом случае орган загса принимает меры к защите другого супруга: извещает места лишения свободы или опекуна недееспособного супруга о намерении другого супруга расторгнуть брак и выясняет наличие спора по поводу детей или имущества. Спор по поводу самого факта развода во внимание не принимается. Независимо от наличия спора брак расторгается органом загса, а спорные вопросы рассматриваются в судебном порядке.

Расторжение брака в судебном порядке. Судебный порядок развода применяется в том случае, если у супругов имеются общие несовершеннолетние дети, при отсутствии согласия одного из супругов на развод, а также если один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органах загса (отказывается подать заявление, не желает явиться для государственной регистрации расторжения брака).

При наличии взаимного согласия супругов на расторжение брака суд расторгает брак без выяснения мотивов развода. Роль суда в данном случае сводится к принятию мер к защите интересов несовершеннолетних детей: он рассматривает и санкционирует соглашение родителей о детях или сам устанавливает права и обязанности родителей по отношению к детям.

При отсутствии взаимного согласия супругов расторжение брака возможно лишь в случае, если суд установит, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны. В такой ситуации суд вправе отложить разбирательство дела, назначив супругам срок для примирения в пределах трёх месяцев. Расторжение брака производится, если меры по примирению супругов оказались безрезультатными и супруги (один из них) настаивают на расторжении брака. Такая формулировка ("суд вправе") не совсем удачна, так как практика показывает, что в случае правильного применения примирительной процедуры до 35% пар в суд не возвращаются.

При расторжении брака в суде супруги могут представить на рассмотрение суда соглашение о том, с кем из них будут проживать несовершеннолетние дети, о порядке выплаты средств на содержание детей и (или) нетрудоспособного супруга, о разделе общего имущества и т.п. Если такое соглашение нарушает интересы детей или супруга, а также если оно отсутствует, суд обязан определить место проживания несовершеннолетних детей, размер алиментов на детей, по требованию супруга произвести раздел имущества, находящегося в общей совместной собственности супругов.

Брак считается расторгнутым с момента вступления решения суда в законную силу. Суд самостоятельно в течение трёх дней направляет выписку из решения суда в орган загса.

Наиболее распространёнными причинами разводов служат:

эгоизм одного из супругов;

неуважение, отсутствие заботы;

супружеская неверность;

грубость, расточительство;

неумение вести домашнее хозяйство;

пьянство, наркомания4

длительное и вынужденное раздельное проживание супругов.

Однако в качестве основной называется чрезвычайно возросшая эмансипация женщин. Экономически самостоятельная женщина уже не мирится с недостатками мужа, поэтому именно женщина чаще всего является инициатором развода.

Алиментные права и обязанности супругов и бывших супругов.

1. Алиментные отношения лиц, состоящих в зарегистрированном браке. Необходимо отметить, что супруги могут предусмотреть содержание алиментных правоотношений в брачном договоре.

Правом на получение содержания обладает нетрудоспособный нуждающийся супруг. Нетрудоспособными считаются лица, достигшие пенсионного возраста, а также инвалиды с любой группой инвалидности. Нуждаемость супруга, претендующего на алименты, каждый раз в каждом конкретном случае определяется судом.

Таким же правом обладает жена в период беременности и в течение трёх лет, со дня рождения общего ребёнка. В настоящее время женщине в таком положении не нужно доказывать в суде ни свою нетрудоспособность, ни свою нуждаемость.

2. Алиментные отношения между бывшими супругами. Законодательство предусматривает, что алиментные правоотношения возникают не только между супругами, состоящими в зарегистрированном браке, но и между бывшими супругами. При условии, что бывший супруг обладает необходимыми средствами для уплаты алиментов, право на получение содержания имеют следующие категории бывших супругов:

1) бывшая жена в период беременности и в течение трёх лет со дня рождения общего ребёнка;

2) нуждающийся бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребёнком - инвалидом до достижения ребёнком возраста 18 лет или за общим ребёнком - инвалидом детства I группы;

3) нетрудоспособный нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака или в течение года с момента расторжения брака;

4) нуждающийся супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через пять лет с момента расторжения брака, если супруги состояли в браке длительное время.

Последние два пункта рассчитаны на ситуации, когда муж оставляет свою жену на грани пенсионного возраста, которая всю жизнь была занята ведением домашнего хозяйства и поэтому не может рассчитывать на пенсию.

Алиментные обязательства родителей и детей.

Семейный кодекс РФ устанавливает взаимную обязанность детей и родителей по содержанию друг друга: родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей, а трудоспособные совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей, заботиться о них.

Под алиментами понимаются средства, выплачиваемые на содержание определённого лица в соответствии с алиментным соглашением или по решению суда.

Новшеством современного семейного законодательства является институт алиментных соглашений. Соглашение об уплате алиментов заключается между лицом, обязанным уплачивать алименты, и их получателем.

При отсутствии соглашения об уплате алиментов алименты на несовершеннолетних детей взыскиваются судом с их родителей ежемесячно в размере.

Алименты в пользу несовершеннолетних детей.

При отсутствии соглашения об уплате алиментов алименты на несовершеннолетних детей взыскиваются судом с их родителей ежемесячно в размере:

на одного ребёнка - одной четверти (25%) заработка и (или) иного дохода родителей;

на двух детей - одной трети (33,3 %);

на трёх и более детей - половины (50%).

Такой порядок определения размера алиментов не обеспечивает минимум средств для ребёнка в том случае, если родитель не работает или искусно скрывает свои доходы. Кроме того, могут нарушаться интересы алиментоплательщика, имеющего большие доходы, так что эти алименты позволяют существовать не только ребёнку, но и другому родителю.

Поэтому законодательство предусмотрело три способа избежания таких неблагоприятных последствий.

I. Увеличение или уменьшение размера алиментов.

II. Взыскание алиментов в твёрдой сумме.

III. Участие родителей в дополнительных расходах на детей.

# Трудовое право

Трудовое право - это система норм права, регулирующих отношение работодателя и работника по поводу использования его способности к труду (наёмного труда).

Но не нуждается в правовом регулировании труд лица, работающего на самого себя (приготовление пищи, уборка, работа на садовом участке)

Не регулируется с помощью норм трудового права труд предпринимателя.

Особое место среди источников трудового права занимает Трудовой кодекс (ТК РФ), систематизировано регулирующий все стороны трудовых отношений. Это довольно объёмный нормативный акт, состоящий из 424 статей, размещённых в 14 разделах, включающих в себя 62 главы. Он принят в 2001 г. Трудовое законодательство, помимо ТК, содержит и другие законы, например Закон РФ "О коллективных договорах и соглашениях", закон РФ "О занятости населения в Российской Федерации".

В регулировании трудовых правоотношений большое место занимают корпоративные (или локальные) нормативные акты. Эти акты, разрабатываемые и принимаемые на предприятии и распространяющиеся на коллектив данного предприятия (например, Положение о приёме на работу, Положение о премиях, Правила внутреннего трудового распорядка и т.п.). Как правило, они лучше учитывают условия и особенности конкретного предприятия и более точно регулируют трудовые отношения, нежели законодательные нормативные акты.

Граждане, для того чтобы вступить в трудовое правоотношение, должны иметь трудовую правосубъектность, т.е. закреплённую трудовым законодательством возможность работать по трудовому договору. По общему правилу она возникает с 16 лет. Но если получено основное общее образование, то и с 15 лет.

Работодатели - это предприятия, учреждения, организации, относящиеся к любой форме собственности (государственной, муниципальной, частной коллективной или индивидуально-частной) и обладающие работодательской правосубъектностью.

Работодательская правосубъектность состоит в способности заключать с гражданами трудовые договоры или предоставлять работу членам - собственникам коллективного предприятия и нести ответственность за трудовые обязательства.

Работодатели как сторона трудового правоотношения имеют следующие обязанности:

рационально использовать труд работников;

справедливо оплачивать труд работников в соответствии с трудовым вкладом;

создавать безопасные условия труда;

организовывать подготовку, переподготовку и повышение квалификации работников.

Трудовые договоры (контракты).

Трудовой договор - это соглашение между работодателем и работником, по которому работник обязуется лично выполнять определённую трудовую функцию или работу по определённой 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.

Все условия трудового договора делятся на две группы - обязательные (существенные) и дополнительные (несущественные).

К числу обязательных условий трудового договора относятся следующие:

1. наличие волеизъявления о приёме - поступлении на работу;

2. условие о месте работы;

3. условие о дате начала работы;

4. условие о трудовой функции. Характер конкретных трудовых операций, которые придётся выполнять работнику, может меняться. Важно, чтобы они все находились в пределах специальности, квалификации, должности или вида выполняемой работы, обусловленных при поступлении на работу.

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).

6. условие о заработной плате. Вид, системы оплаты труда, размеры тарифных ставок, премий, иных поощрительных выплат определяются предприятием самостоятельно.

Дополнительные условия трудового договора также зависят от усмотрения сторон. Среди них можно назвать следующие.

1. Условие о сроке действия трудового соглашения.

Трудовые договоры заключаются на: а) на неопределённый срок; б) на определённый срок не более пяти лет.

Трудовой договор на неопределённый срок является обычным трудовым договором, заключение которого позволяет применить полный набор гарантий правового положения работника, предусмотренный ТК РФ. Именно поэтому работа по данному трудовому договору является оптимальным для работника вариантом.

Срочный трудовой договор (часто его ещё называют контрактом) заключается на срок не более пяти лет. С некоторых пор во многих организациях стали практиковать заключение именно данного вида договора. Однако важно помнить, что в этом случае достаточно во многом правовое положение работника ухудшается. Во-первых, работник, заключив такой договор, как бы накладывает вето на увольнение по собственному желанию. Такой договор по инициативе работника может быть расторгнут только в случае его болезни или инвалидности, препятствующей выполнению работы по договору. Во-вторых, продолжение отношений с работником по истечении указанного в договоре срока целиком зависит от воли администрации.

2. Условие об испытании. Это условие может быть предусмотрено сторонами с целью проверки квалификации работника в соответствии с поручаемой работой. Оно должно быть указано в приказе и по продолжительности не может превышать трёх месяцев, а для руководителей - шести. В этот срок не засчитываются время болезни и другие периоды, когда работник отсутствовал на работе по уважительной причине.

3. Условие о режиме работы. Рабочая неделя не должна превышать 40 ч. (для лиц в возрасте от 16 до 18 лет - не более 36 ч., для лиц от 15 до 16, а также для учащихся в возрасте от 14 до 15 лет, работающих в период каникул, - не более 24 ч.).

4. Условие о транспортировке на работу.

5. Условие о предоставлении жилья. Речь может идти о предоставлении временного жилья или постоянного, в будущем времени или в настоящем, жилья отдельного или в коммунальной квартире, ЖСК в кредит или с полной оплатой.

6. Условие об обязанности отработать после обучения определённый срок (если обучение производилось за счёт средств работодателя).

Трудовой договор считается заключённым, если стороны договорились по всем его существенным условиям. Такая договорённость должна быть зафиксирована письменно (в двух экземплярах).

# Понятие, виды времени отдыха.

Время отдыха - время, в течение которого работник свободен от исполнения трудовых обязанностей и которое он может использовать по своему усмотрению (ст.106 ТК).

Виды времени отдыха.

1. Перерывы в течение рабочего дня, смены (внутрисменные) - это перерывы для отдыха и питания и специальные перерывы для обогревания и отдыха на производствах, связанных с работой на открытом воздухе, погрузочно-разгрузочных работах. Обеденный перерыв длится 30 минут-2 часа, он не включается в рабочее время и оплате не подлежит. Должен предоставляться для отдыха и питания не позднее 4 часов после начала рабочего дня. Специальные перерывы включаются в рабочее время. Если продолжительность рабочего дня (смены) не превышает 6 часов, а также при не полном рабочем дне работа может производиться без предоставления перерыва для отдыха и питания.

2. Перерывы между рабочими днями, сменами (междусменные) обычно продолжаются 12-16 часов.

3. Еженедельные выходные дни. Минимальная продолжительность - 42 часа. При 5-дневной рабочей неделе работникам предоставляются два выходных дня в неделю, при 6-дневной - один выходной день. Общий выходной день - воскресенье. Как правило, выходные предоставляются подряд. Работа в выходные дни запрещается, за исключением случаев необходимости предотвращения или ликвидации стихийного бедствия, производственной аварии, предотвращения несчастных случаев и др. Работа в выходной день компенсируется предоставлением другого дня отдыха или денежной выплатой в двойном размере.

4. Нерабочие праздничные дни. Согласно ст.112 ТК нерабочим праздничными днями РФ являются: 1 и 2 января - Новый год, 7 января - Рождество Христово, 23 февраля - День защитника Отечества, 8 марта - Международный женский день, 1 и 2 мая - Праздник весны и труда, 9 мая - День Победы, 12 июня - День России, 7 ноября - годовщина Октябрьской революции, День согласия и примирения, 12 декабря - День Конституции РФ. При совпадении выходного и нерабочего праздничного дней выходной день переносится на следующий после праздничного рабочий день. Перенос выходных дней, совпадающих с праздничными, осуществляется в организациях, применяющих различные режимы труда и отдыха, при которых работа в различные дни не производится. В указанные праздничные дни допускаются работы на непрерывно действующих производствах, неотложные ремонтные и погрузочно-разгрузочные работы.

# Понятие, виды отпусков, их продолжительность.

В соответствии сост.37 Конституции РФ работающему по трудовому договору гарантируется установленный федеральным законом ежегодный отпуск.

Отпуск - это период непрерывного отдыха в течение определенного количества рабочих дней подряд с сохранением места работы (должности) и среднего заработка.

Виды отпусков:

1) ежегодные;

2) периодические.

1. Ежегодные: а) основные; б) дополнительные.

Ежегодные основные отпуска предоставляются работникам продолжительностью 28 календарных дней. Удлиненный основной отпуск (более 28 дней) предоставляется: лицам моложе 18 лет (31 календарный день в удобное для них время); госслужащим (не менее 30 календарных дней) и др.

Приходящиеся на период всех отпусков выходные и праздничные нерабочие дни, число рабочих дней в отпуск не входят. При этом оплачиваются только рабочие дни. На работе по совместительству ежегодно оплачиваемые отпуска предоставляются одновременно с отпуском по основной работе, а если на совмещаемой работе совместитель отработал еще 6 месяцев, то отпуск предоставляется ему авансом (ст.286 ТК).

Все отпуска рассчитываются по 6 - дневной рабочей недели.

Ежегодные дополнительные отпуска предоставляются:

работникам, занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда

(в зависимости от степени вредности - то 6 до 36 рабочих дней);

за особый характер работы;

за специальный стаж работы (госслужащим, судьям, прокурорам);

работникам Крайнего Севера и приравненных к ним местностей (северный отпуск 21 и 14 дней);

за непрерывный стаж работы;

работникам с ненормированным рабочим днем (не менее трех календарных дней);

за многосменный режим работы (работникам горнодобывающей, энергетической промышленности и др.);

лицам пострадавшим в результате аварии на ЧАЭС.

2. Периодические отпуска предоставляются:

при временной нетрудоспособности с оплатой пособия по больничному листу;

по беременности и родам (70 календарных дней до и 70 после родов);

материнские отпуска по уходу за ребенком;

специальные отпуска (без оплаты по просьбе работника для его социальных нужд - свадьба, похороны и т.п.)

Целевые отпуска предоставляются работникам, занимающимся научной деятельностью (для защиты кандидатских диссертаций - до трех месяцев; докторской - до 6 месяцев), и в учебных целях работникам, обучающихся без отрыва от производства (заочных, вечерних вузов и техникумов)

Порядок предоставления отпусков.

Основной оплачиваемый отпуск в первый год работы работник может по истечении шести месяцев работы на данном производстве (ст.122 ТК)

Досрочно, т.е. до истечения шести месяцев работы, очередной отпуск должен быть предоставлен по заявлению работника моложе 18 лет, работников, пострадавших от радиации в результате аварии на ЧАЭС. О времени начала отпуска работник должен быть извещен не позднее двух недель до его начала.

В стаж работы, дающий право на отпуск, включатся: время фактической работы; время вынужденного прогула при незаконном увольнении или отстранении от работы и последующем восстановлении на прежней работе.

Нерабочие праздничные дни, приходящиеся на период отпусков, в число календарных дней отпуска не включается и не оплачивается.

При исчислении общей продолжительности оплачиваемого отпуска дополнительные отпуска не включаются и не оплачиваются. При исчислении общей продолжительности оплачиваемого отпуска дополнительные отпуска суммируются с ежегодным основным оплачиваемым отпуском.

Предоставление отпуска в исключительных случаях по производственным причинам может быть перенесено на следующий рабочий год с согласия работника.

Запрещается непредоставление ежегодного отпуска в течение двух лет подряд, а также лицам моложе 18 лет и работникам, имеющим право на дополнительный отпуск по вредности условия туда. О времени начала отпуска работник должен быть извещен за две недели.

Часть отпуска, который превышает 28 календарных дней, по заявлению работника может быть заменена денежной компенсацией.

Статья 124 ТК предусматривает порядок продления и перенесения ежегодного оплачиваемого отпуска. В том числе и на другой срок, при нарушении срока предупреждения о начале отпуска или его уплаты, а также порядок перенесения отпуска на следующий год.

По соглашению сторон отпуск может быть разделен на части, и одна из них должна составлять не менее 14 календарных дней.

Отпуск должен предоставляться ежегодно в установленный срок, должен быть продлен и перенесен: при временной нетрудоспособности работника, при выполнении им государственных или общественных обязанностей, при несовпадении очередного отпуска с учебным отпуском.

Оплата труда - это система отношений, возникающих в связи с обеспечением установления и осуществления работодателем выплат работникам за их труд в соответствии с законами и договорными актами по труду.

Заработная плата (далее - з. пл.) - это установленное соглашением сторон (не ниже госминимума) систематическое вознаграждение работника, которое работодатель обязан выплачивать ему за выполненную работу по установленным заранее расценкам, нормам, тарифам, учитывая его трудовой вклад, а также выплаты стимулирующего и компенсационного характера.

З. пл. зависит от квалификации работника, сложности выполняемой им работы, количества и качества затраченного труда и не ограничивается максимальным размером.

На работника работодатель обязан вести расчетные листки. В расчетных листках указываются составные части зарплаты за определенный период, размер основания произведенных удержаний, а также общая денежная сумма, подлежащая выплате.

Как правило, заработная плата выплачивается работнику в месте выполнения им работы либо перечисляется на указанный работником счет в банке.

Согласно ч.6 ст.136 ТК выплата зарплата должна производиться не реже чем каждые полмесяца. Если день выплаты совпадает с выходным или нерабочим праздничным днем, то з. пл. выдается накануне этого дня.

Оплата отпуска должна быть произведена не позднее чем за три дня до его начала.

З. пл. должна выдаваться непосредственно работнику. Статья 139 ТК устанавливает два способа расчета средней зарплаты:

1) исходная из физически начисленной работнику з. пл. и фактически отработанного им времени за 12 месяцев, предшествующих моменту выплаты;

2) применяется при расчете средней з. пл. для оплаты отпусков, выплаты компенсации за неиспользованные отпуска. За расчетный период берутся последние три календарных месяца работы.

Средний дневной заработок определяется путем деления суммы начисленной з. пл. (за 3 месяца) на 3 и на 29,6 (среднемесячное число календарных дней). Если отпуск предоставляется в рабочих днях, средний дневной заработок для оплаты отпусков, выплаты компенсаций за неиспользованные отпуска определяется путём деления суммы начисленной з. пл. на количество рабочих дней по календарю 6-дневной рабочей недели.

При прекращении трудового договора выплата всех сумм, причитающихся работнику, производится в день увольнения работника. Если работник не работал в день увольнения - не позднее следующего дня после предъявления работником требования о расчёте

Оплата труда в особых условиях

Труд на производстве не всегда определяется нормальным режимом и условиями труда. Статьи 146 - 158 ТК устанавливают случаи, когда производятся доплаты или сокращения отплаты при определённых отклонениях от нормальных условий труда, режима труда.

Рассмотрим эти случаи.

1. Оплата при выполнении работ различной квалификации рабочих-повременщиков и служащих производится по работе более высокой квалификации. Сдельщики получают по расценкам выполняемой работы. Когда сдельщику поручается работа ниже его разряда, то ему выплачивается межразрядная разница.

2. При совмещении своей основной работы с дополнительной по другой профессии (должности) на том же производстве или с дополнительными обязанностями временно отсутствующего работника оплата пруда производится путём доплаты за это.

3. Оплата за сверхурочную работу производится в повышенном размере: за первые 2 часа - не менее чем в полуторном размере, а за последующие часы - не менее чем в двойном размере.

4. Оплата работы в выходные и праздничные нерабочие дни производится сдельщикам - не менее чем по двойным сдельным расценкам; тем, кто оплачивается по часовой (дневной ставке, - не менее двойной часовой или дневной ставки; получающим месячные оклады - не менее одной часовой или дневной ставки сверх их оклада, если работа была в этот день по графику в пределах месячной нормы, если же она была сверх месячной нормы, то не менее двойной часовой или дневной ставки сверх их оклада.

5. Оплата работы в ночное время производится в повышенном размере (не ниже 40% часовой тарифной ставки, а за вечернюю смену - не менее 20% за каждый час такой работы).

6. При невыполнении норм труда (должностных обязанностей) по вине работодателя работнику платят за фактически проработанное время или невыполненную работу.

7. Плата брака не по вине работника производится наравне с годной продукцией. Полный брак по вине работника не оплачивается, а частичный оплачивается по степени годности продукции.

8. Время простоя по вине работника не оплачивается, а не по его вине оплачивается в размере не менее 2/3 средней зарплаты работника при условии, если он в письменной форме предупредил работодателя о начале простоя.

Увольнение работников.

В зависимости от того, кто настаивает на расторжении трудового договора, различают увольнение по инициативе работника и увольнение по инициативе администрации.

Помимо этого в Трудовом кодексе указывается и множество оснований увольнения работника, как зависящих, так и не зависящих от воли сторон, к которым относятся следующие:

1) соглашение сторон.

2) истечение срока трудового договора. Это основание применяется в отношении сезонных, временных работников либо тех, с кем был заключён срочный договор.

3) перевод работника с его согласия на другое предприятие или переход на выборную должность;

4) отказ работника от перевода на работу в связи с изменением существенных условий труда;

5) призыв или поступление работника на военную службу;

6) вступление в законную силу приговора суда, которым на работника назначается наказание, исключающее возможность продолжения данной работы.

7) восстановление на работе работника, ранее выполнявшего эту работу;

8) другие.

Передача предприятия из подчинения одного органа другому, либо смена собственника, либо реорганизация (слияние, присоединение, выделение, разделение, преобразование) трудовые отношения не прекращают, если при этом не имело место сокращение численности или штата работников.

# Понятие и источники экологического права

Экологическое право Российской Федерации - это самостоятельная отрасль права в правовой системе России, которая исторически сформировалась в связи с выделением экологических интересов общества в самостоятельную категорию. Экологическое право образуют правовые нормы, регулирующие поведение людей по отношению к окружающей природной среде. Формирование экологического права в России и странах мира обусловлено появлением экологической проблемой во второй половине XX столетия как проблемы опасной деградации окружающей природной среды под влиянием человеческой деятельности. Под воздействием этого в обществе развивается понимание необходимости условия выживания современной и будущих цивилизаций, стабильного и бескризисного развития общества.

Несмотря на свое недавнее происхождение, современное экологическое право своими корнями уходит в отдаленное прошлое, когда проблемы деградации окружающей среды в своем фрагментарном выражении уже стали волновать общество. Целеустремленная деятельность государств по охране природы начинается с конца XIX столетия с практических шагов по охране памятников природы, уникальных, красивых и ценных природных объектов. В этот период по всему миру создается сеть особо охраняемых территорий. В 1916 в России были учрежден первый заповедник - Баргузинтский, положивший начало консервативной охране природы.

В начале XX столетия все возрастающее значение постепенно приобретает мероприятие по охране природы в экономических целях - для сохранения источников сырья и необходимых запасов природных ресурсов. Эти интересы обусловили самостоятельное развитие отраслей земельного, водного, горного, лесного права, которые позднее образовали единое направление под названием "природоресурсовое право". Затем под воздействием ставших особенно заметными проблем загрязнения природных сред и общей экологической деградации доминирующее значение в обществе приобретают интересы сохранения благоприятной для человека среды жизни. Эти интересы определили развитие правовой охраны природы и природопользования в направлении консолидации и формирования отрасли экологического права.

Учитывая, что причины и факторы, обусловившие необходимость охраны окружающей среды не исчезают, а усиливаются в дальнейшем значение экологического права, будет возрастать. Эти причины и факторы включают: рост народонаселения в условиях ограниченного пространства и ограниченных природных ресурсов, рост производительных сил, сопровождаемый усилением вмешательства человека в природные процессы, истощением природных ресурсов, загрязнением природной среды, урбанизация и связанная с этим количественное усложнение человеческих потребностей

Своей целью экологическое право ставит конструирование модели экологически корректного, максимально соответствующего законам природы поведения людей.

Предмет экологического права составляют общественные экологические, отношения - особая группа общественных волевых отношений, складывающихся между людьми по поводу охраны окружающей среды в целом, её отдельных экосистем, использования природных объектов. Общественные экологические отношения имеют сложную структуру и включают земельные, водные, горные, лесные отношения, а также отношения, связанные с охраной животного мира и атмосферного воздуха, охраной ценных экосистем (особо охраняемых территорий), сохранением биоразнообразия, введением генно-инженерной деятельности, обращением с твердыми отходами, предупреждением стихийных бедствий, устранением их последствий. В процессе развития экологического права, в условиях роста знаний о природе, вовлечения в жизнедеятельность все возрастающего количества природных ресурсов круг регулируемых общественных отношений расширяется. Например, еще недавно, законодательством вообще не регулировались вопросы воздействия генно-изменных на окружающую среду, сегодня в этой области действует специальный федеральный закон. Все более значимое место в системе общественных экологических отношений занимают отношения по использованию и охране космического пространства.

Общественные экологические отношения, урегулированные нормами права, именуются экологическими правоотношениями. Иными словами - это отношения между субъектами права, которые возникают, осуществляются, изменяются и прекращаются в соответствии с предписаниями норм экологического права. Содержание экономических правоотношений составляет деятельность людей в сфере взаимодействия общества и природы, выражающаяся в реализации предусмотренных законодательством взаимных прав и обязанностей. Чтобы выделить экологические правоотношения из всего множества правоотношений, в которые постоянно вступают граждане и группы граждан, юридические лица, органы государства в процессе своей жизнедеятельности, необходимо обратиться к понятию "объект экологических правоотношений".

Объекты экологических правоотношений, или то, на что направлена регулирующая сила права и по поводу чего возникают взаимные права и обязанности, включают действия субъектов права по отношению к окружающей природной среде. Эти действия субъектов права по отношению к окружающей природной среде. Эти действия включают использование природных объектов для различных целей и как пространство, и как ресурса, размещение в природных средах жидких, газообразных ми твердых отходов, преобразование природных комплексов и защиту от стихийных сил природы.

Окружающая природная среда, на использование или охрану которой направлены действия человека, включает часть материального мира, находящуюся вне общества, в которую входят природные объекты в своем единстве и взаимодействии, включая объекты как естественного, так и искусственного происхождения, но не выделенные из природной среды.

Необходимыми атрибутами характеристики любой отрасли права, определяющими ее предметное содержание и состояние внутренней организации, является определение системы и структуры отрасли.

Систему экологического права образует единство правовых норм, направленных на регулирование отношений по использованию природных объектов и охране окружающей среды. По своей предметной характеристике экологическое право, тем самым может быть ограниченно от конституционного, административного, гражданского, финансового и других отраслей.

Нормы экологического права внутренне взаимосвязаны и располагаются в определенной иерархии. Расположение юридических норм по отношению друг к другу, их соотношение характеризуют структуру экологического права.

Структура экологического права отражает вертикальное построение права. Нормы экологического права - первичные единицы структуры, объединяются в институты права по признаку регулирования относительно однородных общественных отношений. Среди институтов экол. права можно назвать институты обращения с отходами, конституционных прав человека в области охраны окружающей среды, институты экологич. экспертизы, доступа к эколог. Информации, лицензирования, платежей за природопользование. Учитывая специфику правового регулирования отношений по использованию и охране отдельных природных объектов, в структуре экологического права выделяется особая структурная единица - подотрасль права.

К подотрослям экоогического. права относятся земельное, горное, водное, лесное, фаунистическое, атмосферное право, которые в свою очередь имеют также внутреннюю структуру. Нормы подотраслей экологического права объединяются соответственно в институты права собственности на земли, недра, воды и т.д., права пользования, государственного управления, юридической ответственности. Выделение структурных единиц - процесс динамичный. Изменения в политике, законодательстве создают условия для появления новых институтов, подотраслей, содержательного изменения или исчезновения старых.

Экологическое право России, обладая известной автономией, одновременно является составной частью, структурной единицей экологического права мира, развиваясь под влиянием и во взаимодействии с международным экологическим правом других государств.

Одним из признаков, позволяющих говорить об экологическом праве Российской Федерации как о самостоятельной отрасли, является наличие источников, направленных на регулирование общественных экологических. отношений.

Источники права - это форма закрепления общеобязательных правовых норм. В российской системе права они представлены нормативными договорами.

Нормативный акт представляет собой документ, объединяющий совокупность предметно связанных между собой норм. Действующие нормативные правовые акты в своем единстве и взаимодействии образуют законодательство. В соответствии со ст.72 п. "к" Конституции России земельное, водное, лесное законодательство, законодательство о недрах, об охране окружающей среды находятся в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации. По предметам совместного ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, как это предусмотрено ст.76 (ч.2), Конституции России, издаются федеральные законы и принимаемые в соответствии с ними законы и иные нормативные правовые акты субъектов Российской Федерации. Таким образом, экологическое законодательство России образуют законы и подзаконные акты, принятые на федеральном и субъектном уровнях.

Нормативные договоры, регулирующие экологические отношения, бывают международными и внутригосударственными. Международные договоры России занимают особое место в иерархии источников права, обладая верховенством по отношению к внутренним законам. В настоящее время Россия является участницей более 80 многосторонних отношений и протоколов к ним в области охраны окружающей среды и регулирования природопользования. В их число входят наиболее крупные по числу сторон глобальные и региональные экологически конвенции "Об изменении климата", "О биологическом разнообразии", "О международной торговли исчезающими видами флоры и фауны", "Об охране озонового слоя", Конвенция по морскому праву и др.

Наиболее распространенным и широко известным видом внутри государственных договоров являются договоры между Российской Федерацией и субъектов Российской Федерации и субъектами РФ. Такие договоры носят комплексный характер, и экологические вопросы затрагиваются лишь в самом общем виде. В развитие договоров принимаются соглашения, подписываемые главами исполнительной власти Федерации и субъектов РФ, в которые общие положения договоров конкретизируются.

В системе источников экологического права законодательство играет основную роль. Основополагающим практически всех отраслей права, в том числе экологического, является Конституция РФ. Она имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории страны. Конституция России содержит ряд статей как прямо, так и косвенно регулирующих экол. отношения и составляющих конституционную основу правового регулирования экологических отношений.

Статья 9 регулирует отношения собственности на природные объекты, провозглашая возможность обладать природными объектами на праве частной, государственной, муниципальной и иных формах собственности. Одновременно в данной статье провозглашается публичная значимость природных объектов как основы жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории.

В статье 42 закреплены конституционные права граждан в области охраны окружающей среды, которые включают право каждого на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии и право на возмещение ущерба, причиненного имуществу и здоровью граждан экол. правонарушением.

Статья 58 возлагает на каждого обязанность охранять окружающую среду и бережно относиться к ее богатствам.

В статье 67 определен статус и частично правовой режим континентального шельфа и исключительно экономической зоны РФ. В частности, установлено, что на эти территории распространяется юрисдикция РФ.

Статьи 71 и 72 разграничивают предметы ведения РФ и субъектов РФ. Основная часть экологических вопросов, включая вопросы владения, пользования и распоряжения землей, недрами, водами и другими природными ресурсами, природопользование, охрану окружающей среды и обеспечение экологической безопасности, особо охраняемые природные территории, а также правовое регулирование экологических отношений отнесено к совместному ведению РФ и ее субъектов.

В развитии конституционных норм, а также в соответствии с экологической политикой государства в России действует экологическое законодательство. Основная роль в системе законодательства принадлежит федеральным законам и подзаконным актам, принимаемым федеральными органами власти. Законодательство развивается под воздействием двух тенденций - консолидации и дифференциации правового регулирования. Консолидация правового регулирования выражается в принятии нормативных актов, направленных на охрану окружающей среды в целом. Одновременно с учетом специфики отдельных компонентов природной среды - природных объектов, развивается законодательство, дифференцированно регулирующее экологические отношения, в зависимости от того, применительно к каким природным объектам они осуществляются. Свидетельством. В законотворческой деятельности в соответствующих случаях применяется экосистемный подход к регулированию экологических отношений. Его использование связано с пониманием значимости и специфики отдельных экосистем, нуждающихся в охране и регулировании использования на комплексной основе. Относительно самостоятельное место в системе экологического законодательства занимают нормативные правовые акты, посвященные решению проблемы предупреждения и устранения угрозы загрязнения окружающей среды химическими веществами, опасными и иными отходами.

Положение законов в необходимых случаях развиваются в Указах Президента РФ, постановлениях Правительства РФ и ведомственных нормативных актах. Президент РФ имеет право также принимать указы по вопросам, не урегулированным в федеральных законах, тем самым, создавая новые нормы. Среди Указов Президента РФ важное значение для регулирования экологических отношений играю указы от 4 февраля 1994г. "О государственной стратегии России по охране окружающей среды и обеспечению устойчивого развития"; от 1 апреля 1996г." О Концепции перехода РФ к устойчивому развитию"; от 16 декабря 1993г. "О федеральных природных ресурсах". Подзаконные нормативные правовые акты, принимаемые Правительством РФ, федеральными министерствами и ведомствами, составляют наиболее многочисленную группу источников экологического права. По своему назначению они развивают и обеспечивают исполнение отдельных положений законов и не могут устанавливать новые, не предусмотренные законом нормы. Они не носят комплексного характера, а являются тематически узко специальными. Перечень вопросов чрезвычайно широк. Некоторые последние нормативные правовые акты включают, к примеру, Постановления Правительства РФ от 14 февраля 2000г. "Об утверждении Положения о предоставлении информации о состоянии окружающей среды, ее загрязнении и чрезвычайных ситуациях техногенного характера, которые оказали, оказывают, могут оказать негативное воздействие на окружающую природную среду".

Развитие субъектного законодательства в целом, включая регулирование экологических отношений, осуществляется в соответствии с Конституцией России, конституциями и уставами соответствующих ее субъектов РФ, Федеральным законом РФ, подзаконными нормативными правовыми актами России. Экологическое законодательство субъектов РФ представлено законами по различным, обычно имеющим значение для соответствующего субъекта РФ, вопросам и подзаконными актами. К примеру, в Республике Карелия, богатой лесными ресурсами, развито лесное законодательство. Здесь, в частности, принят Закон "О порядке и условиях взимания лесных податей и определения их минимальных ставок в лесах Республики Карелия" (1995).в республике Тыва в 1996 г. принят Закон "О недрах", а также развито земельное законодательство.

На уровне местного самоуправления обычно издаются правовые нормативные акты об охране зеленых насаждений и благоустройстве территорий населенных пунктов, о порядке пользования водными объектами для питьевых и хозяйственных нужд, населения сельских населенных пунктов, утилизации бытовых отходов, порядке пользования парками и городскими лесами.

Таким образом, российское экологическое право развивается как сложный комплекс правовых норм, регулирующих экологические отношения. Правовые экологические нормы содержатся в разнообразных правовых нормативных актах, принимаемых органами государственной власти на федеральном и субъектном уровнях, а также местными органами самоуправления.

# Правовые основы профессиональной деятельности. Нормативно-правовые акты в области информации для государственной службы**.**

На современном этапе развития цивилизации, характеризуемое как постиндустриальное или информационное общество, информация начинает играть решающую роль в государстве, а информационные ресурсы приобретают такую же высокую ценность, как природные, трудовые, финансовые и иные ресурсы, составляющие потенциал той или иной страны.

Высокая значимость информации для России определяется ещё и тем, что Конституция России закрепила необходимость "незыблемости демократических основ", определив тип новой государственности в России как социальное государство (ст.7).

Построение демократического правового государства возможно только при отлаженной системе информационного взаимодействия между государством и обществом. Следовательно, государство, его структуры и представители должны выступать как потребители и источники информации.

Согласно Федеральному закону "Об информации, информатизации и защите информации" (1995), понятие "информация" трактуется как "сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах независимо от формы их представления" (ст.2). В законе вводится также понятие "документированная информация, или документ", означающее информацию, зафиксированную на материальном носителе с реквизитами, позволяющими её идентифицировать, тем самым получить информацию овеществлённую. Овеществление сведений даёт возможность обособиться от создателя информации и с правовой точки зрения - защитить документированную при помощи использования института интеллектуальной собственности и института вещной собственности. Вся производимая в государстве и обществе информация, включаемая в сферу правового регулирования, как правило, подлежит документированию.

Документированная информация может быть следующих видов.

Документированная исходная информация. Она является произведением творчества и защищается как интеллектуальная собственность (результат творчества) и как вещная собственность (результат тиражирования). После оформления авторских и патентных прав распространяется в информационной сфере открыто (за исключением информации ограниченного доступа).

Обязательно предъявляемая документированная информация. К данному виду информации относятся обязательные контрольные экземпляры документов, учётная, статистическая, налоговая, регистрационная и иная подобная информация, создаваемая юридическими и физическими лицами и фиксируемая различными отчётными формами. Подобная документированная информация, как правило, относится к категории информации неограниченного доступа и защите не подлежит, на неё не распространяется право интеллектуальной собственности.

Документированная информация о гражданах (персональные данные). Подобная информация создаётся самими гражданами в процессе повседневной деятельности и осуществления таких прав и свобод, как право на труд, на жилище, на социальное страхование, пенсионное обеспечение, свободу слова и выражается в анкетах, заявлениях, декларациях о доходах, банковских записях и т.п. В соответствии с правовыми нормами о защите личной тайны персональные данные относятся к конфиденциальной информации, подлежащей защите от несанкционированного доступа. Однако на неё не распространяется право интеллектуальной собственности.

Официальная документированная информация. Этот вид информации является продуктом деятельности органов государственной власти и местного самоуправления, судебных органов и общественных объединений и выражается в форме текстов законодательного, административного и судебного характера. Согласно закону "Об авторском праве и смежных правах" (1993), официальные документы и их официальные переводы не являются предметами авторского права. Данный вид документированной информации в большинстве случаев открыт для пользователя и может распространяться свободно за исключением случаев, когда информация касается отдельных граждан (например, судебные решения) и её распространение осуществляется в соответствии с действующим законодательством.

Основным источником документированной информации, содержащей сообщения о событиях и фактах, являются средства массовой информации. На этот вид информации не распространяются авторские права (за исключением случаев, когда СМИ публикуют произведения авторов: стихи, повести и т.д.). При производстве и распространении подобного рода информации возникают отношения между государством и СМИ как юридическими лицами, между СМИ и гражданами или юридическими лицами по поводу права на создание информации, обязанностей по созданию достоверной и полной информации, по поводу ответственности за распространение недостоверной, ложной информации или дезинформации. Данная информация относится к категории открытой информации.

Таким образом, всю производимую в обществе информацию можно подразделить на открытую информацию, т.е. свободно распространяемую, и информацию ограниченного доступа.

К открытой информации относится документированная исходная информация, создаваемая в процессе творчества; обязательно представляемая документированная информация, создаваемая органами трёх ветвей власти и общественными организациями; документированная информация, содержащая сообщения о событиях и фактах; другая информация неограниченного доступа.

К информации ограниченного доступа относится документированная информация о государственной и служебной тайне (в порядке защиты интересов государства); документированная информация, содержащая сведения о ноу-хау и ноу-ноу (в порядке защиты секретов производства и науки); персональные данные (в порядке защиты личной тайны).

Государственным служащим в процессе профессиональной деятельности приходится работать со всеми видами документированной информации. В повседневной практике государственные служащие в первую очередь пользуются официальной документированной информацией, так как этот вид информации является продуктом деятельности самих государственных служащих и различных организаций, в постоянном контакте с которыми они обеспечивают жизнедеятельность государства. Кроме того, государственные служащие систематически работают с обязательно предъявляемой документированной информацией, которая нередко является основанием к появлению официальной документированной информации. По причине постоянного взаимодействия государственных служащих с гражданами, необходимостью обеспечения их социальными услугами и выполнением задач по защите государственных интересов, государственные служащие работают с документированной информацией о гражданах. В силу профессиональных обязанностей осуществлять гласность в отношении своей деятельности и учитывать отклики общественности на решения и действия государственной службы, государственные служащие анализируют и пополняют документированную информацию, содержащую сообщения о событиях и фактах. И, конечно, государственные служащие включены в процесс освоения документированной исходной информации, так как без творческого продукта невозможно эффективное управление на государственном уровне.

# Правовые основы защиты государственной тайны и другой информации ограниченного доступа

Сегодня не установлено чёткой единой классификации видов информации ограниченного доступа, хотя действующими нормативными актами определяется свыше 30 её разновидностей. Наиболее часто в правовых документах употребляется понятия: "государственная тайна", "служебная тайна", "коммерческая тайна", "профессиональная тайна" и "тайна частной жизни". Государственные служащие могут иметь отношения в процессе профессиональной деятельности ко всем перечисленным тайнам.

Государственная тайна. Согласно Закону "О государственной тайне" (1993), государственной тайной (ст.2) называются защищаемые государством сведения в области "военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространение которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации". На государственных служащих по Федеральному Закону "Об основах государственной службы Российской Федерации" возлагается обязанность хранить государственную тайну (п.8 ст.10).

Допуск государственных служащих к государственной тайне осуществляется в добровольном порядке после принятия следующих обязательств: неразглашение доверенных им сведений; согласие на частичные временные ограничения в правах; ознакомление с нормами законодательства о государственной тайне; письменное согласие на проведение проверочных мероприятий в отношении допускаемого к государственной тайне. Для допущенных к государственной тайне на постоянной основе устанавливаются льготы, в том числе процентные надбавки к зарплате и преимущественное право на оставление на работе при проведении организационных и штатных мероприятий.

Существуют три формы допуска к государственной тайне: "к сведениям особой важности", "совершенно секретным" и "секретным". Допуск государственного служащего к сведениям более высокой степени секретности является основанием для доступа к сведениям более низкой степени секретности.

Основаниями для отказа государственному служащему в допуске к государственной тайне являются следующие показатели: признание его недееспособным или ограниченно дееспособным, а также опасным рецидивистом; нахождение его под судом или следствием за государственные или тяжкие преступления, или не снятая судимость за такие преступления; медицинские противопоказания (согласно перечню, утверждённому Министерством здравоохранения РФ); постоянное место жительства его самого или близких родственников за границей или оформление указанными лицами документов на выезд на постоянное проживание в другие государства; выявление в результате проверочных мероприятий действий, создающих угрозу безопасности России или уклонение от проверочных мероприятий (ст.22).

Прекращение допуска государственного служащего к государственной тайне может быть осуществлено в случаях расторжения трудового договора, однократного нарушения взятых обязательств или в связи с возникшими обстоятельствами, представляющими основание для отказа в допуске к государственной тайне (ст.22). При этом прекращение допуска к государственной тайне не освобождает государственного служащего от взятых обязательств по неразглашению сведений, составляющих государственную тайну.

В связи с допуском (настоящим или бывшим) к государственной тайне государственные служащие могут подвергаться ограничениям в плане выезда за границу, распространения сведений, составляющих государственную тайну и неприкосновенности частной жизни, при проведении проверочных мероприятий в период оформления допуска к государственной тайне.

Законом определяется, что руководители структур государственной службы несут персональную ответственность за создание условий, при которых государственный служащий, допущенный к государственной тайне, знакомится только с теми сведениями и в том объёме, которые необходимы для выполнения функциональных обязанностей. Руководители структур государственной службы осуществляют отнесение сведений к государственной тайне в соответствии с Перечнем должностных лиц, наделённых полномочиями по отнесению сведений к государственной тайне, утверждаемые Президентом РФ, причём лица, указанные в Перечне, несут персональную ответственность за принятые ими решения (ст.9).

Не могут быть засекречены следующие сведения:

о чрезвычайных происшествиях и катастрофах, угрожающих безопасности и здоровью граждан и их последствиях, а также о стихийных бедствиях, их официальных прогнозах и последствиях;

о привилегиях, компенсациях и льготах, предоставляемых государством гражданам, должностным лицам, предприятиям, учреждениям и организациям;

о состоянии экологии, здравоохранении, санитарии, демографии, образования, культуры, сельского хозяйства, а также о состоянии преступности;

о фактах нарушения прав и свобод человека и гражданина;

о размерах золотого запаса и государственных валютных резервах Российской Федерации;

о состоянии здоровья высших должностных лиц Российской Федерации;

о фактах нарушения законности органами государственной власти и их должностными лицами (ст.7).

Государственные служащие, принявшие решения по засекречиванию выше перечисленных сведений, согласно закону, несут уголовную, административную или дисциплинарную ответственность в зависимости от причинённого обществу, государству и гражданам ущерба. Подобные решения могут быть обжалованы в суде.

Органы государственной власти, руководители которых наделены полномочиями по отнесению сведений к государственной тайне, обязаны не реже, чем каждые пять лет, пересматривать перечень сведений, подлежащих засекречиванию. Срок засекречивания сведений, составляющих государственную тайну, не должен превышать 30 лет, но в исключительных случаях он может быть продлён по заключению межведомственной комиссии.

Рассекречивание сведений осуществляется не позднее установленных сроков. Руководители органов государственной власти наделяются полномочиями по рассекречиванию носителей сведений, необоснованно засекреченных подчинёнными им должностными лицами.

Коммерческая тайна. В соответствии со ст.139 ГК РФ информация составляет коммерческую тайну, когда она имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность, в силу неизвестности её третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании и обладатель информации принимает меры к охране её конфиденциальности. В силу того, что коммерческая тайна является составной частью частного, а не публичного права, для государственных служащих является особенно важным, какая информация не подлежит засекречиванию её владельцем. В Постановлении Совета Министров - Правительства РФ "О перечне сведений, которые могут составлять коммерческую тайну" от 5 декабря 1991 г. №35 также определены сведения, которые предприятиям и предпринимателям запрещено относить к разряду коммерческой тайны:

сведения об учредительных документах;

сведения о документах, дающим право заниматься предпринимательской деятельностью;

сведения по установленным формам отчётности о финансово-хозяйственной деятельности и иные сведения, необходимые для проверки правильности исчисления и уплаты налогов и других обязательных платежей;

сведения документов о платёжеспособности;

сведения о численности состава работающих, их заработной плате и условиях труда, а также о наличии свободных рабочих мест;

документы об уплате налогов и обязательных платежей;

сведения о загрязнении окружающей среды, нарушении антимонопольного законодательства, несоблюдении безопасных условий труда, реализации продукции, причиняющей вред здоровью населения, а также о других нарушениях законодательства Российской Федерации и размерах причинённого при этом ущерба;

сведения об участии должностных лиц предприятия в кооперативах, малых предприятиях, товариществах, акционерных обществах, объединениях и других организациях, занимающихся предпринимательской деятельностью.

Для государственных и муниципальных предприятий на период до проведения приватизации и в процессе приватизации установлены дополнительные ограничения относительно того, какие сведения не могут составлять коммерческую тайну. К ним относятся:

сведения о размерах имущества и денежных средствах;

сведения о вложении средств в ценные бумаги и уставные фонды совместных предприятий, а также о кредитных, торговых и иных обязательствах;

сведения о договорах с различными негосударственными предприятиями, коллективами и гражданами.

Из приведённого перечня сведений, которые нельзя относить к коммерческой тайне, следует, что запрещению не может быть подвержена информация, затрагивающая интересы государства или общества, а также информация, способствующая соблюдению законности и осуществлению государственного контроля.

Служебная тайна. Как и коммерческая тайна, служебная тайна, согласно ст.139 ГК РФ, представляет собой конфиденциальную информацию, к которой нет свободного доступа на законном основании, и по отношению к которой обладатель информации обязан принимать меры к охране её конфиденциальности. Однако применительно к государственной службе служебная тайна трактуется как несекретная информация, касающаяся деятельности государственных органов, ограничение на распространение которой диктуется служебной необходимостью. Иначе говоря, служебная тайна представляет собой сведения, не составляющие государственной тайны, но не подлежащая оглашению. Служебная тайна для государственного служащего - это скорее соблюдение требований по порядку работы со служебной информацией РФ. В ст.10 Федерального закона "Об основах государственной службы РФ", где определяются основные обязанности государственного служащего, отмечается, что госслужащий обязан "соблюдать установленные в государственном органе правила внутреннего распорядка, должностные инструкции, порядок работы со служебной информацией".

Ответственность за сохранение служебной тайны несёт руководитель государственной организации, и он же определяет состав информации, доступ к которой ограничивается в интересах функционирования этой государственной организации.

К служебной тайне относят сведения, являющиеся объектом налогообложения. В этой связи п.2 ст.12 ФЗ "Об основах государственной службы РФ" констатирует, что поступающая в органы государственной налоговой службы информация составляет служебную тайну.

Государственный служащий не имеет права на апелляцию к прессе с использованием своего служебного положения или знания служебной документации для того, чтобы критиковать конституционный строй, недостатки и упущения в деятельности государственных органов. Кроме того, государственный служащий не имеет права использовать сведения, полученные при исполнении должностных обязанностей, в личных целях. В случае увольнения государственный служащий обязан возвратить все служебные документы. Это правило касается наследников и родственников государственного служащего в случае его смерти.

Гражданский кодекс предусматривает защиту служебной тайны путём возмещения убытков или расторжения трудовых отношений.

Профессиональная тайна. Под профессиональной тайной понимаются сведения, связанные с профессиональной деятельностью. Доступ к этим сведениям ограничивается в соответствии с Конституцией России и федеральными законами, регулирующими различные виды деятельности. Профессиональная тайна бывает врачебной, нотариальной, адвокатской, следственной, тайной переписки, телефонных переговоров, почтовых отправлений и т.д. Например, врачебную тайну составляет информация о факте обращения гражданина за медицинской помощью, о результатах обследования, о диагнозе и иных сведениях о состоянии его здоровья. Содержание врачебной тайны определяется ст.61 Основ законодательства РФ об охране здоровья.

Адвокатскую тайну составляют сведения о преступлении, соучастниках, личной, семейной жизни обратившегося за защитой; сами акты обращения за юридической помощью; сведения из досье адвоката. Адвокат не может быть допрошен в качестве свидетеля об обстоятельствах дела, которые ему стали известны в связи с выполнением обязанностей защитника. В этом случае адвокат не несёт ответственности за недоносительство.

Нотариальную тайну составляет уже сам факт обращения гражданина к нотариусу. Нотариальная тайна распространяется на все дела и документы, находящиеся у нотариуса.

Ответственность за разглашение профессиональной тайны может возлагаться и на государственных служащих, если им доверена профессиональная тайна.

Любой вид профессиональной тайны охраняется законом.

Одновременно закон устанавливает порядок разглашения сведений, составляющих профессиональную тайну. Так, ст.61 Основ законодательства РФ об охране здоровья граждан допускает нарушение врачебной тайны при угрозе распространения инфекционных заболеваний, при нанесении вреда здоровью в результате противоправных действий и т.п. Информация о действиях нотариуса может быть выдана по требованию судебных органов в связи с находящимися в производстве уголовными и гражданскими делами.

Тайна частной жизни. Конституция России определила неприкосновенность и тайну частной жизни как важнейший элемент правового статуса гражданина РФ (ст.23). Это значит, что сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни не допускается без согласия гражданина. Персональные данные, согласно Указу Президента РФ от 6 марта 1997 г. "Об утверждении перечня сведений конфиденциального характера", отнесены к конфиденциальной информации.

Государственным служащим в силу профессиональных обязанностей приходится работать с данными, касающимися частной жизни граждан. Поэтому в подп.8 ст.10 ФЗ "Об основах государственной службы РФ" среди обязанностей государственного служащего выделяется обязанность не разглашать ставшие ему известными в связи с исполнением должностных обязанностей сведения, затрагивающие частную жизнь, честь и достоинство граждан.

Соблюдая тайну частной жизни, государственным служащим необходимо выполнять ряд требований к процессам сбора, хранения и использования персональных данных. Персональные данные могут быть получены непосредственно от граждан, к которым они относятся, по согласию гражданина - из других источников; без согласия гражданина - в целях борьбы с преступностью, для защиты здоровья гражданина и в чрезвычайных ситуациях.

Государственные служащие, работающие с персональными сведениями, должны собирать только информацию, относящуюся к цели сбора, соблюдать её конфиденциальность и обеспечивать безопасность.

Передача персональных данных разрешается в пределах одной отрасли, сферы деятельности; передача информации из одной отрасли в другую возможна при соблюдении законодательства.

Государственные служащие, аккумулирующие персональную информацию, обязаны обеспечить возможность её доступа гражданину, которого она касается, с целью внесения исправлений при наличии неточностей. В случае отказа выдать хранящуюся в государственных органах информацию или наличии фальсификаций гражданин может обратиться в суд.