**Тема № 1. Современные концепции правопонимания**

Право – это один из важнейших институтов человеческой цивилизации. Возникновение права обусловлено процессом социализации и рационализации человеческих отношений, т.е. их развитием от первобытной, общинно-родовой организации людей к современной, государственно-правовой.

На любой стадии исторического развития человеческий коллектив для того, чтобы сохранить себя как устойчивую, организованную форму взаимоотношений, предполагает определенные, общеизвестные и общеобязательные для всех его членов правила и нормы поведения – нормативный порядок. Без наличия соответствующего порядка невозможно существование какой-либо общности людей.

Соблюдение такого порядка, в т.ч. путем официального принуждения является признаком и назначением всякой общественной власти. Именно определенная нормативная организация всего социума и упорядочение применения силы отличает официальную социальную власть от господства физической силы и непосредственного насилия. Однако наличие официальной власти ещё не означает наличие права. Право (оформленное в виде государственной власти) возникает тогда, когда в обществе появляются свободные и несвободные люди. Власть в первобытном обществе – это власть рода в целом, а не отдельных его членов. Свободные и несвободные индивиды появляются в процессе разложения рода.

На смену институтам и нормам родовой власти приходят право и государство, как всеобщая и необходимая форма защиты свободы индивидов – субъектов права и государства и регулятора их взаимоотношений. Право и государство возникают и развиваются как две взаимосвязанные части единого по своей сути способа существования свободных людей. Под государством понимается такая форма официальной социальной власти, которая обеспечивает жизнь общества в соответствии с нормами права, т.е. можно сказать, в обществе без свободы нет права и нет государства. Конечно, наличие несвободных людей (объектов права и государства) не является их обязательным признаком. Исторический прогресс права как формы свободы привел к ликвидации института рабства, хотя фактическое неравенство не исчезло. Однако природа и сущность права, его основные принципы и назначение остались неизменными на всем протяжении его существования.

**Виды норм права**

Существует множество признаков для классификации норм права. Наиболее интересные из них: отраслевой, признак определенности, признак санкций, признак юридической силы.

По отраслевому признаку нормы права делятся на нормы уголовного, гражданского, семейного, трудового, административного права и т.д. В связи с изменением системы правоотношений в государстве происходит и изменение правовых норм, появляются новые отрасли права (например, в России в последние 10 лет появились такие отрасли как коммерческое право, патентное право, информационное право), следовательно, появляются новые юридические нормы.

По степени категоричности нормы делятся на императивные и диспозитивные. «Если в числе обстоятельств, обусловливающих реализацию правовой нормы, указано решение участников правоотношения, возникающего на основе диспозиции (быть или не быть этому отношению?) либо если им предоставлено право конкретизировать будущие права и обязанности, такие нормы относятся к диспозитивным; если и основания правоотношения, и его содержание твердо и детально определены нормативным актом - нормы относятся к императивным». Например, норма, утверждающая, что если договором найма жилого помещения не установлено иное, наниматель обязан самостоятельно вносить коммунальные платежи, а норма, выраженная в ст.671, о том, что наймодатель обязуется по договору найма предоставить жилое помещение во владение и пользование для проживания в нем, является императивной.

Выделяются из общего множества бланкетные и отсылочные нормы. Бланкетные нормы имеют переменную диспозицию. Пример - ст.144 КЗоТ РФ: на администрацию предприятия возлагается проведение инструктажа по технике безопасности. Правила техники безопасности меняются в зависимости от типа производства и используемых технологий.

Отсылочные нормы указывают на другие нормы права, как на условие своего действия. Например, согласно ст.689 ч.2 ГК РФ к договору безвозмездного пользования применяются правила, предусмотренные ст.607, пунктом 1 и абзацем первым пункта 2 статьи 610, пунктами 1 и 3 статьи 615, пунктом 2 статьи 621, пунктами 1 и 3 статьи 623 ГК РФ.

По юридической силе нормы делятся на нормы законов и нормы подзаконных актов. Существует множество других классификаций. Особый интерес вызывает классификация по признаку происхождения нормы права, которая основывается на способах формирования социальных норм. Нормы юридические как и нормы социальные могут формироваться либо в виде дозволений, выражающихся «преимущественно в субъективных правах на собственное активное поведение»., либо в виде запретов - воздержаний от неугодного для интересов государства поведения.

Дозволения и запреты находятся друг с другом в системной взаимосвязи, определяющей принципы развития всей системы права. Эти принципы основываются на схеме «разрешено - запрещено».

1. что разрешено - то не запрещено. Абсолютный принцип, распространяемый на все без исключения нормы права для всех субъектов.
2. что не запрещено - то разрешено. Этот принцип применим к нормам права, регулирующим поведение только части субъектов правоотношений, а именно - граждан. Например, что касается коммерческих организаций, то они могут создаваться только в тех организационно-правовых формах, которые предусмотрены ГК РФ.
3. что не разрешено - то запрещено. Данный принцип относится к нормам права, регулирующим деятельность органов государственной власти и должностных лиц. Например, согласно Конституции Правительство РФ не может издавать законы - нет такого разрешения, прописанного в Конституции, однако нет и запрета.
4. что запрещено - то не разрешено. Это абсолютный принцип относящийся ко всем нормам права и ко всем субъектам также как и принцип что разрешено - то не запрещено.

**Понятие административного правоотношения**

Любая отрасль украинского права регулирует определенные правоотношения, т.е. отношения урегулированные нормами права. В частности, гражданскому праву свойственно регулирование гражданских правоотношений (имущественных и связанных с ними личных неимущественных прав), уголовному праву - регулирование отношений, связанных с преступлением и наказанием. Какие правоотношения регулирует административное право? Прежде всего, следует указать, что административное право - это самостоятельная отрасль правовой системы Украины. Отрасли права отличаются друг от друга по предмету и методу правового регулирования. Именно предмет административного права составляют те отношения, о которых речь пойдет дальше.

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

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

Однако следует выделить некоторые особенности, дополняющие эту общую характеристику и способные служить основой для отграничения административно-правовых отношений от других видов правоотношений. К таким особенностям относятся:

- права и обязанности сторон данных отношений связаны с деятельностью исполнительных органов государства и других субъектов исполнительной власти;

- всегда одной из сторон в таких отношениях выступает субъект административной власти (орган, должностное лицо, негосударственная организация, наделенные государственно-властными полномочиями);

- административные правоотношения практически всегда возникают по инициативе одной из сторон;

- если произошло нарушение административно-правовой нормы, то нарушитель несет ответственность перед государством;

- разрешение споров между сторонами, как правило, осуществляется в административном порядке.

- административные правоотношения являются властеотношениями, построенные на началах “власть-подчинение”, где отсутствует равенство сторон. Признак подчинения является в таких отношениях доминирующим, поскольку он предопределен важнейшими приоритетами государственно-управленческой деятельности.

В принципе подобная картина наблюдается во всех случаях использования правовых средств, независимо от их отраслевой принадлежности, но только административно-правовые отношения воспринимаются как «властеотношения». Управление органически сочетается с властью. В широком социальном смысле оно осуществляется и в процессе законодательства (законодательная власть). Все ветви единой государственной власти «властвуют», т.е. в чисто юридическом смысле они столь *же* авторитарны, как и в сфере государственного управления. Если быть последовательным, то следует признать, что не только административно-правовые отношения являются властеотношениями, но и государственно-правовые, и финансово-правовые, и природоохранительные, и уголовно процессуальные, и трудовые, и т.п. Значит, суть проблемы заключается не в безапелляционности однобокой характеристики административно-правовых отношений, а в констатации присущих им как разновидности властеотношений вообще особенностей.

Властная природа права предопределяет наличие определенной степени властности и в любом виде регулируемых правовых отношений. В подтверждение такого вывода можно сослаться на то, что когда был, подвергнут критике так называемый «административно-командный» стиль управления, то в виду имелось не только административно-правовое регулирование, но и гражданско-правовое, хозяйственно-правовое и т.п.

Власть осуществляется в различных вариантах правового регулирования. Это значит, что в любом случае нормативного установления запретов, дозволений или же прямых предписаний, независимо от конкретного вида правовых норм, последние служат юридической основой возникновения властеотношений. Поскольку названные варианты правового регулирования (метод) характерны, хотя и в различной степени, для гражданского, финансового, трудового, земельного, уголовного, конституционного и иных отраслей права, общественные отношения, регулируемые ими наряду с управленческими, носят на себе определенный отпечаток властности. Отсюда – соответствующая степень *неравенства,* которое обычно приписывается только административным правоотношениям.

Административно-правовые отношения о своей сути являются *организационными.* Имеется в виду их прямая связь с реализацией функций исполнительной власти, которые до своему содержанию направлены, прежде всего, на организацию процесса правоисполнения. В их рамках происходит обеспечение этого процесса структурными, кадровыми, материальными и прочими атрибутами, без которых механизм государственного управления вряд ли может быть реально действующим, Конечно, нельзя забывать, что любой вариант социального управления, в конечном счете, есть организующая деятельность, ибо «организация» есть устройство, упорядочение, объединение в единое целое. Соответственно и законодательная власть действует организующе, стремясь объединить и упорядочить совместную деятельность членов общества. Организующе воздействуют на собственную внутреннюю жизнь и общественные объединения через свои органы управления.

Государственное управление, в сфере которого складываются административно-правовые отношения, в конечном счете, сводится к осуществлению функций, направленных на организацию совместной деятельности людей, что прямо вытекает из его природы и социального назначения. Поэтому часто его называют «непосредственно организующей» деятельностью государства. Это означает, что организация в государственно-управленческом смысле осуществляется в особых, присущих исполнительной власти формах.

Известно, что для разрешения гражданско-правовых споров установлен особый процессуальный порядок (исковое производство не установлен для разрешения возможных административно-правовых споров). Как правило, такого рода споры разрешаются в *административном,* т.е*.* вовнесудебном порядке*.* Это означает, что основной способ их разрешения не выходит за рамки сферы государственного управления и является одним из атрибутов государственно-управленческой деятельности. Суть его – в принятии исполнительным полномочным органом (должностным лицом) юридически-властного решения по предмету спора, каковым является законность оспариваемого решения или действия, породивших спорную ситуацию.

Что касается конкретной характеристики административно-правовых отношений, то в этом вопросе нет единого мнения.

В юридической литературе фигурируют две основные концепции административно-правовых отношений.

Исходные положения первой из них состоят в том, что названные отношения:

1) возникают в процессе государственного управления;

2) имеют в качестве обязательного субъекта орган государственного управления;

3) являются отношениями власти – подчинения и характеризуются юридическим неравенством их сторон.

Эта концепция была внедрена тогда еще в советскую административно-правовую литературу в двадцатых годах В. И. Кобалевским, который исходил из традиционного для буржуазной науки деления права на публичное и частное. Он писал: «В частном праве обе стороны юридического отношения между собой юридически равны... Совершенно иначе обстоит вопрос в праве публичном... С одной стороны, всегда выступают органы публичного управления, с другой – граждане... Возлагая на активного субъекта осуществление функций государственного управления, закон, естественно, отдает явное предпочтение этому субъекту перед отдельными гражданами, действующими в их личных интересах... Наиболее ярким отличием правового положения активного субъекта, по сравнению с положением гражданина, является, несомненно, присущий ему, хотя и далеко не во всех случаях, характер публичного властвования... Правовыми формами, в которых выражается эта черта юридического положения активного субъекта, служат односторонний характер исходящих от него приказов и распоряжений, административное принуждение и особая правовая защита исходящих от него требований». Эта характеристика с некоторыми изменениями была воспринята и позднее развита в работах многих административистов и цивилистов.

Разделяя в основном ту же точку зрения, Ю. М. Козлов пишет: «Советское административное право регулирует те общественные отношения, которые складываются в процессе управления или осуществления управленческой деятельности. Специфической особенностью отношений, регулируемых административным правом, является юридическое неравенство сторон: один из участников такого отношения подчинен другому... Административно-правовому регулированию свойствен метод властных предписаний, метод властвования. Соответственно отношения управленческого характера есть отношения власти и подчинения... Для административно-правовых отношений характерен обязательный субъект. Они не могут возникнуть без участия органа управления или другого субъекта, наделенного юридически властными полномочиями».

В пятидесятых годах в результате критического анализа этой концепции возникла вторая концепция советских административно-правовых отношений. В отличие от первой ее основные положения заключаются в том, что административно-правовые отношения:

1) возникают в сфере государственного управления;

2) могут иметь место между всеми субъектами административного права в любом их сочетании;

3) делятся по соотношению прав и обязанностей участников на две группы: отношения, в которых одна сторона подчинена другой (отношения власти и подчинения), и отношения, в которых стороны не подчинены друг другу (отношения равноправия).

Рассмотрим названные концепции.

На первый взгляд расхождение по первому пункту не идет дальше терминологии. Не случайно термины «в процессе» и «в сфере» некоторыми авторами употребляются как синонимы. В действительности это не так. В данном случае применения термина «процесс» имеется в виду деятельность органов государственного управления, а это означает, что административно-правовые отношения не могут возникнуть вне этого процесса, без участия органа государственного управления. Термин «сфера» имеет более широкий смысл, означающий, что административно-правовые отношения возникают не только в процессе деятельности органов государственного управления, а во всей области их административной правосубъктности.

В критикуемых Л.К. Юрченко положениях вовсе не доказывается, что заинтересованность гражданина в назначении ему пенсии или пособия, в зачислении в высшее учебное заведение и т.д.свидетельствует о наделении его правомочиями на участие в принятии решений по этим вопросам. В них доказывается иное, а именно – что наряду с вертикальными административно-правовыми отношениями между гражданами и органами государственного управления могут быть отношения горизонтальные, в которых одна сторона не подчиняется другой, что праву гражданина, например, на назначение пенсии или пособия, на обжалование незаконного акта и т. д. соответствует обязанность органа управления удовлетворить законное притязание гражданина. Гражданин односторонне порождает и имеет право в любой стадии прекратить такое отношение, чего не имеет права сделать ни один орган управления.

**Виды административных правоотношений**

Емкая характеристика административно-правовых отношений как властеотношений, акцентируя внимание на их сущностной природе, не исключает возможности их видовой классификации по различным критериям.

Присущий им элемент юридической властности выражается по-разному. Управленческая практика свидетельствует о том, что отдельные виды административно-правовых отношений не всегда и не во всем прямо и непосредственно выражают присущую государственно-управленческой деятельности властность, что такого рода правоотношения могут иногда строиться и на началах равенства их участников. Наконец, известное, хотя и далеко не всестороннее развитие получают административно-правовые отношения *договорного* типа. Следовательно, при относительной однородности своих основных или наиболее показательных проявлений, они могут включать в свой состав различные варианты социальных связей, опосредствованных административно-правовыми нормами. В связи с этим необходимо учитывать также и то, что не все управленческие отношения оформляются административным правом.

Иногда выделяют *субординационные* и *координационные* административно-правовые отношения. Суть первых ясна: они построены на авторитарности (властности) юридических волеизъявлений субъекта управления. Координационными связями называют те, в которых эта авторитарность, якобы, отсутствует. При этом делается отсылка к отношениям, например, между несоподчиненными исполнительными органами. Такое решение было бы приемлемым, если бы содержание координации (т.е. согласования) трактовалось однозначно. Но для этого достаточных оснований не имеется. Координация входит в перечень основных проявлений государственно-управленческой деятельности, т.е. фактически совпадает с ее юридически-властными проявлениями. Так, Правительство Российской Федерации координирует деятельность администрации краев, областей, автономий, городов федерального значения, направляет (т.е. координирует) работу республиканских правительств. Координационные полномочия подобного рода реализуются в форме правительственных актов, т.е. егоюридически-властных волеизъявлений. Еще один пример: Минприроды Российской Федерации координирует деятельность министерств и ведомств по вопросам охраны окружающей природной среды, причем принимаемые этим органом решения обязательны для иных исполнительных органов Российской Федерации. Все это свидетельствует о том, что координация имеет юридически-властный характер как во взаимоотношениях между вышестоящими и нижестоящими субъектами исполнительной власти, так и между несоподчиненными исполнительными органами. Значит, по своей сути координация также может быть субординационной. Поэтому классификация административно-правовых отношений по признаку основных и неосновных, деление их на субординационные и координационные в достаточной степени условны. Так женадо учитывать, что в ряде случаев координация, действительно, не только не связана с соподчиненностью, но и лишена юридически-властного характера. Например, это имеет место в отношениях между субъектом исполнительной власти и общественными объединениями; в подобных отношениях вместо координации властного типа осуществляется деловое взаимодействие (сотрудничество).

Наиболее значительный интерес представляет классификация административно-правовых отношений *по юридическому характеру взаимодействия* их участников*.* В соответствии с этим критерием, поглощающим в определенной мере ранее рассмотренные, выделяются *вертикальные и горизонтальные* правоотношения.

*Вертикальные* административно-правовые отношения в наибольшей степени выражают суть административно-правового регулирования и типичных для государственно-управленческой деятельности субординационных связей между субъектом и объектом управления. Это и есть то, что обычно называют властеотношениями. Возникают они между соподчиненными сторонами, что свидетельствует об отсутствии в них, в отличие отгражданско-правовых отношений, равенства сторон. Однако соподчиненность нельзя трактовать в буквальном смысле. Фактически вертикальность означает, что у одной стороны есть юридически-властные полномочия, которых либо нет у другой стороны (например, у гражданина), либо их объем меньше (например, у ниже стоящего органа управления). Властной стороной при этом выступает соответствующий субъект исполнительной власти (исполнительный орган, орган государственного управления). Столь же очевидно, что именно в вертикальных отношениях реализуется непосредственное управляющее воздействие субъекта управления на тот ли иной объект, который далеко не вовсех случаях ему организационно подчинен.

Таким образом, общие черты *неоднозначных,* вертикальных административно-правовых отношений – это осуществление в их рамках прямого управляющего воздействия и приоритет юридически выраженной воли одной стороны.

*Горизонтальными* административно-правовыми *отношениями* признаются те, в рамках которых стороны фактически и юридически равноправны. В них, соответственно, отсутствуют юридически-властные веления одной стороны, обязательные для другой. Конечно, такого рода правоотношения не столь распространены в сфере государственного управления, как вертикальные. И это понятно, ибо они как бы выпадают из общего русла административно-правового регулирования. Тем неменее, возможность их возникновения существует.

Сам факт признания равенства сторон в административно-правовых отношениях, казалось бы, находится в прямом противоречии как с сущностью административно-правового регулирования, так и с принципиальными особенностями административно-правовых отношений. Поэтому сама возможность их возникновения в сфере государственного управления нередко была под сомнением. Однако при условии правильного понимания сути управленческой горизонтальности противоречия и сомнения могут быть сняты. Для этого необходимо, учитывать следующие определяющие обстоятельства.

Во-первых, действительное, а неформальное юридическое равенство участников административно-правовых отношений, т.е. качество, традиционно связываемое с гражданско-правовыми отношениями, реально при наличии одинакового правового уровня сторон и, соответственно, отсутствии выраженной в любой форме их соподчиненности. Во-вторых, обязательное одновременное наличие в конкретных управленческих связях этих двух признаков, ибо отсутствие соподчиненности не всегда тождественно юридическому равенству сторон. В-третьих, столь же обязательно отсутствие юридически-властного волеизъявления одной стороны, адресованного другой.

Вычленить горизонтальные отношения из общей массы управленческих связей довольно сложно, так как они, не являясь типичными для сферы государственного управления, выражаются не столь отчетливо, как вертикальные. Тем не менее, управленческая практика дает определенные основания для отнесения к их числу следующих административно-правовых отношений:

а) отношения, *предшествующие* непосредственному управляющему воздействию. Они служат предпосылкой вертикальных отношений, т.е. предназначены для создания условий, необходимых для принятия одностороннего юридически-властного решения. Это – связи, возникающие между находящимися на одинаковом правовом уровне исполнительными органами (должностными лицами), в которые они вступают по поводу, например, подготовки принятия совместных нормативных актов управления (например, между двумя министерствами); отношения по согласованию совместных управленческих действий; отношения в связи с проведением совместных заседаний (например, коллегий двух министерств); отношения по формированию межведомственных консультативных, совещательных или координационных советов; отношения между органами исполнительной власти и, например, профсоюзными органами по поводу удовлетворения законных интересов последних (на предмет заключения или изменения тарифных соглашений) и т.п.;

б) отношения, возникающие послеосуществления непосредственного управляющего воздействия с целью создания условий для эффективной реализации принятого в одностороннем порядке юридически-властного решения. Это, например, отношения, в ходе и результате которых вырабатываются совместные меры по исполнению нормативных актов (формирование межведомственных комиссий, проведение совместных ревизий и т.п.).

Две названные группы отношений относятся к числу административно-процедурных;

в) отношения *административно-процессуального* характера, в которых стороны занимают равноправное положение (например, в рамках производства по жалобам граждан, по делам об административных правонарушениях). Содержанием этих отношений является рассмотрение административно-правовых споров;

г) отношения *административно-договорного характера,* носящие форму различного рода соглашений (например, предварительное соглашение о приеме на ту или иную должность и т.п.). Соглашения возможны и между субъектами исполнительной власти. Элементы административных договоров можно обнаружить в Федеративном договоре, поскольку в нем определяются основы разграничения компетенции различных субъектов исполнительной власти; такого же рода элементы содержатся в договорах между соответствующими органами автономных округов и краев, областей; федеральные органы исполнительной власти по соглашениюс органами исполнительной власти субъектов федерации могут передавать им осуществление части своих полномочий, и наоборот. На договорных началах определяется порядок передачи приватизируемых предприятий и т.п. В целом же проблема административных договоров пока еще не относится к числу исследованных и четко регламентированных. Характеристика горизонтальных административно-правовых отношений предполагает учет ряда важных обстоятельств. В ряде случаев элементы административного договора сопряжены с категориями других отраслей права. Так, договоры по поводу имущества имеют как административно-правовые, так и, прежде всего, гражданско-правовые аспекты. Вводимая сейчас контрактнаясистема замещения должностей в аппарате управления помимо вопросов, относящихся к предмету трудового права, охватывает и решение компетенционных вопросов: на договорной по своей сути основе определяются служебные обязанности, права и ответственность работника. Вместе с тем, многие процедурные связи не урегулированы юридически, а потому далеко не все они носят административно-правовой характер, хотя и не утрачивают управленческие качества. Наконец, любые совместные действия однопорядковых и равноправных субъектов (отношения типа «субъект» – «субъект») перерастают в *вертикальные* административно-правовые отношения с момента, например, принятия совместного юридически-властного акта (совместный приказ). Горизонтальность их проявляется, следовательно, временно. Отсюда вспомогательный характер таких отношений.

Административно-правовые отношения классифицируются по многим критериям.

Первоначально выделяются две группы административных правоотношений:

а) отношения, непосредственно выражающие основную формулу управляющего воздействия (субъект-объект), в которой отчетливо проявляется властная природа государственно-управленческой деятельности, их можно обозначить как властеотношения; иногда они именуются как *основные*;

б) отношения, складывающиеся за рамками непосредственно управляющего воздействия на тот или иной объект, но органически связанные с его осуществлением; характеризующиеся как *неосновные* правоотношения;

Первые из названных выражают сущность управления, вторые связаны с этой сущностью, но прямо ее не выражают. К первым можно отнести отношения между вышестоящими и нижестоящими звеньями механизма исполнительной власти, между должностными лицами-руководителями и подчиненными им по службе работниками административно-управленческого аппарата, между исполнительными органами (должностными лицами) и гражданами, несущими определенные административно-правовые обязанности и т.п.

Вторая группа характеризуется тем, что такие отношения хотя и возникают непосредственно в сфере государственного управления, однако не преследуют целью непосредственное управляющее воздействие субъекта на управляемый объект. К примеру, отношения между двумя сторонами, функционирующими в сфере государственного управления, но не связанные между собою соподчиненностью. Так два министерства могут вступать в отношения, связанные с необходимостью подготовки совместного правового акта или согласования взаимных управленческих вопросов и т.д.

Координация входит в перечень основных проявлений государственно-управленческой деятельности, т.е. фактически совпадает с ее юридически властными проявлениями. К примеру, Министерство природы Российской Федерации координирует деятельность министерств и ведомств по вопросам охраны окружающей природной среды, причем принимаемые этим органом решения обязательны для иных исполнительных органов Российской Федерации.

в) По составу участников правоотношения подразделяются на *внутриаппаратные* и *внеаппаратные.* В внутриаппаратных отношениях соответствующие юридические нормы закрепляют систему органов исполнительной власти, организацию службы в них, компетенцию органов и служащих, их взаимоотношения, формы и методы внутриаппаратной работы в государственных органах. Такого рода управленческие отношения выражают интересы самоорганизации всей системы исполнительной власти сверху донизу, а также каждого ее звена. Сторонами в них выступают соподчиненные исполнительные органы и их структурные подразделения, а также должностные лица. Сюда же можно отнести отношения органов исполнительной власти с подчиненными им организациями, а также отношения администраций организаций, деятельность которых регулируется административным правом (воинские части, вузы и др.) с их служащими, учащимися и т.д. Во втором случае выступают отношения, связанные с непосредственным воздействием на объекты, не входящие в систему (механизм) исполнительной власти (например, на граждан, на общественные объединения, коммерческие структуры, включая частные). В принципе это и отношения по управлению государственными предприятиями и учреждениями, так как они не являются субъектами исполнительной власти. Вторая сторона такого рода отношений фактически выступает в роли “третьего лица”.

Наконец, можно привести несколько примеров разного рода административно-правовых отношений:

1. а) Правительство отменило приказ Министра;

б) Президент подписал Указ о награждении Ненашева орденом «За личное мужество»;

в) Правительство России своим распоряжением поручило Госкомимуществу России провести приватизацию научно исследовательского института;

г) Министерство путей сообщения обратилось в Министерство здравоохранения с предложением об увеличении количества врачей, подготавливаемых для медицинских учреждений железнодорожного транспорта;

д) правления обществ охотников и рыболовов Свердловской и Тюменской областей согласовали свои действия по борьбе с браконьерством;

е) отдел юстиции областной администрации зарегистрировал Устав общественного объединения;

ж) глава поселковой администрации заслушал квартальный отчет участкового инспектора милиции о работе по предупреждению правонарушений;

з) областной суд отменил решение городского народного суда о признании ордера недействительным;

и) районный прокурор санкционировал административное выселение Самойловых из жилого помещения, грозящего обвалом;

к) глава сельсовета заключил со строительным управлением соглашение на ремонт помещения сельсовета, решил вопрос о передаче мебели сельского клуба участковой больнице, внес в районную администрацию предложение о на значении пособия одинокой матери двоих детей;

л) противопожарная и аварийно-спасательная службы УВД области провели инспектирование добровольных пожарных обществ.

2. а) Мартынов – пенсионер, инвалид войны, активный общественник обратил внимание на то, что его сосед Зайцев в сквере возле дома организовал с друзьями выпивку, и потребовал от него немедленно прекратить ее и разойтись. Зайцев заметил на это, что требовать может только милиционер, а он – лишь просить. Просьба же юридического значения не имеет.

б) Проезжая в трамвае, Мартынов потребовал, чтобы пассажир освободил для него место, предназначенное для инвалидов, и пояснил, что он имеет право, а пассажир юридически обязан перед ним, так как существуют правила пользования трамваем, утвержденные администрацией.

в) Ночью Мартынов был разбужен громким пением под гитару под окнами его квартиры. Выйдя на улицу, он увидел соседа Зайцева и его подругу Птичкину. Возмутившись, он сказал, что нельзя нарушать закон и потребовал прекратить шум и дать ему покой. Зайцев обругал Мартынова, заявил, что это не его дело, и продолжал развлекаться, хотя было уже два часа ночи.

3. На основании Закона о воинской обязанности и военной службе Президент РФ издал указ об очередном призыве на действительную военную службу и об увольнении в запас военнослужащих, отслуживших сроки военной службы. Районные и городские военные комиссариаты установили своими приказами точные сроки явки граждан, приписанных к призывным участкам. Создаваемые гражданами общественные объединения регистрируются в порядке, предусмотренном федеральным законом, и приобретать права юридического лица либо функционировать без государственной регистрации и приобретения прав юридического лица.

1. Создаваемые гражданами общественные объединения регистрируются в порядке, предусмотренном Федеральным законом, и приобретать права юридического лица либо функционировать без государственной регистрации и приобретения прав юридического лица.
2. Правоспособность общественного объединения как юридического лица возникает с момента государственной регистрации данного объединения.
3. Органы государственной власти и органы местного самоуправления не могут быть учредителями, членами и участниками общественных объединений. Общественное объединение вправе не регистрироваться в органах юстиции. В этом случае данное объединение не приобретает прав юридического лица.
4. Государственная регистрация общероссийского и международного общественных объединений производится Министерством юстиции Российской Федерации.
5. Надзор за соблюдением законов общественными объединениями осуществляет прокуратура Российской Федерации.
6. Государство и его органы, общественные объединения и отдельные граждане несут равную ответственность за соблюдение настоящего Федерального закона и других законов об отдельных видах общественных объединений.
7. Общественные объединения и граждане, чьи права, предоставленные настоящим Федеральным законом и другими законами об отдельных видах общественных объединений, оказались нарушенными, могут обратиться с исковым заявлением в судебные органы и с заявлением или жалобой в административные органы о привлечении виновных к ответственности.
8. Деятельность общественных объединений может быть приостановлена в случае нарушения Конституции Российской Федерации, конституций (уставов) субъектов Российской Федерации, законодательства Российской Федерации по решению суда в порядке, предусмотренном настоящим Федеральным законом и другими федеральными законами.
9. Общественное объединение может быть ликвидировано по решению суда.
10. Президент РФ своим указом постановил Правительству Российской Федерации обеспечить координацию деятельности федеральных органов исполнительной власти.
11. Правительство Российской Федерации – по соглашению с органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации может передавать им осуществление части своих полномочий, если это не противоречит Конституции Российской Федерации, Федеральному конституционному закону и федеральным законам;
12. взаимодействует с общественными объединениями и религиозными организациями.
13. При осуществлении своих полномочий федеральные министры подотчетны Правительству Российской Федерации, а по вопросам, отнесенным Конституцией Российской Федерации, федеральными конституционными законами и федеральными законами к полномочиям Президента Российской Федерации, и Президенту Российской Федерации.
14. Президент Российской Федерации в соответствии с Конституцией Российской Федерации и Федеральным конституционным законом обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие Правительства Российской Федерации и других органов государственной власти.
15. Правительство Российской Федерации в пределах своих полномочий осуществляет контроль за деятельностью федеральных органов исполнительной власти, ипо вопросам, отнесенным к ведению Российской Федерации и полномочиям Российской Федерации по предметам совместного ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, также за деятельностью органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации.
16. Правительство Российской Федерации обеспечивает соблюдение федеральными органами исполнительной власти прав органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, способствует взаимодействию указанных органов.

Права каждого должны быть защищены перед государственной властью независимо от того, обусловлена ли эта власть волей народа или была установлена без его согласия. Права и свободы отдельных людей являются одновременно и разумным оправданием государственной власти, и пределом для ее осуществления. Права государства заканчиваются там, где начинаются права гражданина. Соблюсти свои права позволяют предоставленные человеку и гражданину возможности прибегать к судебной защите в случае неправомерных действий органов государства.

Действия государственных органов в отношении граждан должны отвечать закону, ограничение их свобод возможно только в предусмотренных законом случаях. Гарантию этого может дать лишь право каждого проверить правомерность действий государственных органов посредством надлежащего разбирательства беспристрастной инстанцией.

Преимущество демократии по отношению к другим формам правления определяется тем, что на правителей возлагается - обязанность давать отчет перед гражданами, выносить на обсуждение свою политику и переизбираться.

Не является оправданным посягательство государства на убеждения граждан, если они не представляют угрозы для демократии, прав и свобод других граждан. Но, с другой стороны, основные права позволяют власти пресекать случаи, когда возникает угроза для прав и свобод каждого человека. В частности, юрисдикция Конституционного Суда РФ позволяет отменить решение большинства, если, выраженное в законе, оно противоречит Конституции России

**Критерии отнесения прав человека к основным**

Правовой статус личности включает совокупность прав и свобод человека и гражданина. К основам правового статуса личности относятся закрепленные в Конституции права и свободы. Они составляют относительно небольшую часть всех прав и свобод.

Можно выделить следующие причины, по которым одни права и свободы закрепляются в Конституции, а другие – в текущем законодательстве.

1. *Значимость* данного права и данной свободы для человека и общества.

В Конституции закрепляются те права и свободы, которые жизненно важны и в наибольшей мере значимы как для конкретного человека, так и в целом для общества, для государства. То есть основные права и свободы. Для человека они – условие для достойного его существования, человек и, в частности, гражданин обладает естественным правом на участие в решении вопросов устройства и управления тем обществом, членом которого человек состоит.

Само существование государства, общества обеспечивается совокупной деятельностью людей во всех сферах их жизнедеятельности — политической, экономической, духовной. Так, без реализации права на свободу предпринимательства не могла бы быть создана соответствующая экономическая среда, без реализации избирательных прав граждан невозможно было бы формирование структур управления обществом. Поэтому основные права и свободы не только признаются государством именно в Конституции, но и защищаются им как необходимое условие его существования. Вместе с тем, перечисление в Конституции основных прав и свобод не должно толковаться как отрицание или умаление других общепризнанных прав и свобод человека и гражданина.

1. Их *неотчуждаемость*. Статья 17 Конституции, как известно, устанавливает, что основные

права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения. Именно

такого рода права и свободы закрепляются в Конституции.

1. *Особые юридические свойства* основных прав и свобод. Эти права и свободы:

а) *лежат в основе всех других прав и свобод*, закрепляемых иными нормативными актами.

Так, все права, вытекающие из норм трудового права, основываются на конституционных положениях о труде; права граждан в области здравоохранения — на праве на охрану здоровья. Все права и свободы граждан в той или иной сфере жизни производны от основных прав и свобод; поэтому основные права и свободы являются главными в характеристике правового положения личности;

б) *адресованы самому широкому кругу субъектов;* закрепляются за каждым человеком и гражданином. Все другие (неосновные) права и свободы, устанавливаемые нормами других отраслей права, увязываются со статусом лица — рабочий и служащий, собственник имущества, наниматель жилой площади, покупатель и т.д.;

в) характеризуются *всеобщностью*: они равны и едины для всех без исключения, для каждого человека или для каждого гражданина.

Основные права и свободы гражданина Российской Федерации отличаются от других прав и свобод основанием возникновения. Единственным таким основанием является *принадлежность к гражданству Российской Федерации.* Они не связаны с осуществлением гражданином своей правоспособности и принадлежат всякому гражданину как субъекту права. Это свидетельствует о том, что основные права и свободы выражают связь лица с государством, его статус как гражданина. Они не приобретаются и не отчуждаются по его воле, принадлежат ему в силу гражданства и могут быть утрачены только вместе с утратой гражданства;

г) отличаются *особым механизмом реализации*. Все другие права и свободы человека и гражданина проявляются в процессе реализации его правоспособности через участие в конкретном правоотношении. Основные же права и свободы выступают в качестве *предпосылки любого правоотношения* в конкретной сфере, постоянного, неотъемлемого права каждого участника правоотношения;

д) имеют *особую юридическую форму их закрепления*. Они фиксируются в нормативном правовом акте государства, имеющем высшую юридическую силу, — в Конституции;

е) обеспечиваются *повышенной правовой охраной*: конституционные нормы, их закрепляющие, не могут быть изменены в рамках действующей Конституции, без принятия новой; граждане вправе обратиться в Конституционный Суд с жалобой на нарушение конституционных прав и свобод для проверки конституционности закона, примененного или подлежащего применению в конкретном деле; причем жалоба допустима, если закон затрагивает именно конституционные права и свободы граждан; в Уголовном кодексе имеется специальная гл. 19 «Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина».

Указанные выше свойства характеризуют понятие основных прав и свобод человека и гражданина. Оно может быть сформулировано следующим образом: **конституционные (основные) права и свободы человека и гражданина — это его неотъемлемые права и свободы, принадлежащие ему от рождения (в надлежащих случаях в силу его гражданства), защищаемые государством и составляющие ядро правового статуса личности.**

В российском законодательстве такая последовательность впервые была воспроизведена в Декларации прав и свобод человека и гражданина, принятой 22 ноября 1991 г., а затем отражена в Конституции Российской Федерации 1993 года.

Во всех предшествующих конституциях, вплоть до Основного Закона 1978 года в его первоначальной редакции, последовательность закрепления прав и свобод была иной. Сначала фиксировались социально-экономические, затем политические и личные права и свободы. Это свидетельствовало об иной системе приоритетов, при которой личные права отодвигались как второстепенные

**Структура правовой нормы. Соотношение норм права и статьи нормативного акта**

Следуя системному принципу правовая норма имеет и свою внутреннюю структуру. Основными ее элементами являются гипотеза, диспозиция и санкция.

Гипотеза представляет собой совокупность условий, при которых эта норма реализуется, а также круг лицу, которым эта норма адресуется. Выделяют 3 вида гипотез: простая, сложная и альтернативная. С точки зрения формальной логики и теории множеств такая классификация гипотез полностью основывается на формулировке статьи нормативного акта. Таким образом, простая гипотеза включает в себя одно обстоятельство, с наличием которого связывается реализация правовой нормы. Например, согласно ст.232, ч.2 ГК лицо, задержавшее безнадзорных животных, имеет право на вознаграждение в соответствии с пунктом 2 статьи 229 ГК РФ.

Сложная гипотеза объединяет два и более обстоятельств, совместное наступление которых реализует норму права (операция пересечения множеств). Согласно того же КЗоТ, Сст.30 срочный трудовой договор считается продолженным на неопределенный срок, если по истечении срока трудового договора трудовые отношения фактически продолжаются (работник выполняет обязанности по работе и ему начисляют вознаграждение за его труд) и при этом ни одна из сторон не потребовала прекращения трудовых отношений.

Следуя логике теории множеств необходимо было бы также сказать, что существует и исключающая гипотеза, предусматривающая ряд обстоятельств за исключением некоторых из них, при которых реализуется правовая норма. Однако, операцию исключения можно заменить операцией пересечения множеств:



Например, если в ст.36 ч.2 Семейного кодекса (СК) сказано, что личным имуществом каждого из супругов являются вещи индивидуального пользования, приобретенные в период брака за счет общих средств, за исключением драгоценностей и предметов роскоши, то переформулировав эту гипотезу получаем, что для того, чтобы стать личным имуществом каждого из супругов, вещи, приобретенные за счет общих средств в период брака, должны одновременно быть вещами индивидуального пользования и не быть предметами роскоши.

Второй основной элемент правовой нормы - диспозиция - «само правило поведения, выраженное как определение обязанностей и прав сторон правоотношений». Диспозицию аналогично можно классифицировать по количеству типов элементов на простые, сложные и альтернативные.

Простая диспозиция называет единственный вариант правомерного поведения при данной гипотезе. Так, согласно Конституции РФ Президент Российской Федерации в случае, если Федеральное Собрание преодолело квалифицированным большинством право вето, то Президент обязан подписать законопроект, предложенный Советом Федерации и прежде отклоненный Президентом.

Сложная диспозиция перечисляет все признаки или виды правомерного поведения. Согласно ст.186 КЗоТ РФ по окончании профессионального обучения на производстве рабочему присваивается квалификация по профессии и предоставляется работа в соответствии с полученной квалификацией.

Альтернативная диспозиция указывает на два и более вариантов поведения, которые может выбрать субъект в данных условиях (при данной гипотезе). Например, согласно ст.152 ГК РФ гражданин вправе требовать, если в отношении него распространены сведения, несоответствующие действительности и порочащие его честь и достоинство, опровержения этих сведений или возмещения морального вреда, или и то, и другое.

Третий необходимый элемент любой правовой нормы - санкция. Она является указанием на те последствия, которые ожидают субъект, если при данной гипотезе он не будет следовать поведению, ограниченному диспозицией. Санкции также делятся на простые, сложные и альтернативные.

Простая санкция предусматривает точно указанные параметры последствий, ожидающих нарушителя нормы. Например, согласно гл.12 ГК РФ, если лицо без уважительной причины пропустило срок исковой давности, оно не в праве требовать восстановления своего нарушенного права в суде.

Сложная санкция предусматривает некоторый интервал параметров последствий имущественного и неимущественного характера. Так, например, терроризм без квалифицирующих признаков согласно ст.205 ч.1 УК РФ наказывается лишением свободы на срок от пяти до десяти лет.

Поскольку нормы права формулируются в виде текстов нормативно-правовых актов, то не всегда возможны абсолютные соответствия конструкций норм конструкциям текстов. В одном нормативно-правовой акте возможна ситуация, когда элементы нормы права располагаются в нескольких статьях документа. Например, норма, относящаяся к соблюдению исковой давности размещается в нескольких статьях главы 12 ГК РФ, а, например, норма, касающаяся требования лица возместить моральный вред вообще находится в нескольких (по крайней мере более чем в 10) нормативно-правовых актах.

### 

### Классификации функций права

Предмет общей теории права характеризуется широтой, многогранностью. В него включается правовая действительность в целом и собственно право и правовое регулирование - весь комплекс многообразных правовых явлений, входящих в правовую надстройку, в механизм правового регулирования.

Активная роль права выражается в его функциях, т.е. направлениях правового воздействия, выражающих роль права в организации общественных отношений.

Функции права можно рассматривать в нескольких плоскостях, определяемых широтой угла зрения, в частности в зависимости от того, освещаются ли они в рамках всей государственно-правововой части.

Социально - политические функции - направления правового воздействия, выражающие социально политическое созерцание права. Право в данной плоскости рассматривается широко - в единстве с государством.

Специально - юридические функции - направления правового воздействия, которые рассматриваются лишь в рамках самого права, выражают юридическое значение права для опосредствующих отношений и проявляются в специально- юридическом его созерцании.

Регулятивная функция - направления правового воздействия, нацеленные на то, чтобы обеспечить надлежащую нормальную организацию господствующих общественных отношений. Не случайно поэтому регулятивные функции можно именовать функциями организации.

Функции права могут подразделяется на виды и в зависимости от того, какие основные задачи они решают. При данной классификации выделяются такие направления правового воздействия, которые выражают специфику как регулятора общественных отношений, его юридическое значение для этих отношений.

### 

### Основные функции права: регулятивная и охранительная

Функция права выражает наиболее существенные его черты и направлена на решение важнейших задач права. В реальной жизни функции права тесно взаимосвязаны, поскольку каждая из них действует в рамках единой системы функций права, а сферы общественной жизни, на которые они воздействуют, также взаимосвязаны, поскольку являются частями целостной системы – общества. Поэтому, разделение функций права, в некоторой степени условно (особенно это касается социальных функций права), они взаимодополняют друг друга. Тем не менее, можно выделить главные, характерные черты, выраженные в конкретной функции права, и на этом основании систему функций права можно представить в виде двух основных групп: собственно юридических и общесоциальных, в которых можно выделить основные и неосновные функции.

Основные функции права – регулятивная и охранительная как раз и характеризуют право как самостоятельное социальное явление. А регулятивная функция занимает в праве определяющее место, поскольку регулирование общественных отношений это основная функция права.

Важнейшая задача системы права цивилизованной страны - упорядочивание общественных отношений, введение их в рамки социальной свободы и справедливости. Эту задачу право решает посредством регулятивной функции. Второй важной задачей права является охрана регулируемых общественных отношений от различного рода посягательств со стороны правонарушителей. Эта задача решается с помощью охранительной функции права.

Регулятивная функция - это такое направление правового воздействия, которое призвано обеспечить чёткую организацию общественных отношений, их функционирование и развитие в соответствии с потребностями общественного прогресса. Регулятивное воздействие права связано с положительными явлениями общественной жизни, возникающими в сфере имущественных, финансовых, семейных и других отношений.

Наиболее характерными путями осуществления регулятивной функции права являются определение правосубъектности граждан, закрепление и изменение их правового статуса, определение компетенции государственных органов, установление правового статуса юридических лиц, определение юридических фактов, которые направлены на изменение правоотношений, установление конкретной правовой связи между субъектами права, определение типа правого регулирования. В рамках регулятивной функции права выделяют две подфункции: статическую и динамическую.

Статическая функция права состоит в том, что оно закрепляет в своих институтах, в правовых актах, в четко урегулированной форме те общественные отношения, которые являются основой устойчивого, стабильного существования общества и выражают общую волю его членов. Решающее значение в проведении статической функции принадлежит институтам собственности, закрепляющим экономические основы общественного устройства, а также институту политических прав и обязанностей граждан, избирательному, авторскому, изобретательскому праву.

Охранительная функция - это такое направление правового воздействия, которое нацелено на охрану положительных и вытеснения вредных для общества отношений. Охранительная функция направлена на пресечение и предотвращения противоправного поведения.

Охранительное воздействие права выражается в следующем:

1. в определении запретов на совершение противоправных деяний;
2. в установлении юридических санкций за совершение указанных деяний;

в непосредственном применении юридических санкций к лицам совершившим правонарушения

**Юридическая ответственность. Понятие и признаки правонарушения**

Правонарушением называется виновное противоправное деяние, совершенное деликтоспособным лицом.

Всякое правонарушение - это деяние, т.е. действие или бездействие. Действие - это акт активного поведения (кража, драка, взятка, пьянство в рабочее время и т.п.). Оно может состоять в произнесении определенных слов (клевета, оскорбление, призыв к насильственным антиобщественным деяниям, пропаганда национальной вражды и розни и т.п.). Бездействие признается деянием, если по служебному долгу или по ситуации нужно было что-то сделать, но сделано не было (прогул, халатность должностного лица, бесхозяйственность руководителя предприятия, проезд без билета в общественном транспорте, оставление человека в опасном состоянии без помощи и т.п.).

Любое правонарушение противоправно, представляет собой нарушение запрета, указанного в законе или в подзаконных актах, либо невыполнение обязанности, вытекающей из нормативно-правового акта или заключенного на его основе трудового или иного договора.

Правонарушением является виновным деянием. Вина - это психическое отношение лица к собственному поведению и к его результатам, в котором выражено отрицательное или легкомысленно отношение к праву, к интересам общества и государства, к правам и свободам других лиц. Поскольку право регулирует волевое поведение людей, о правонарушении можно говорить только тогда, когда от воли человека зависело - поступить правомерно или неправомерно, и избран второй вариант в ущерб первому. Соответственно не являются правонарушениями, хотя бы и противоречащие праву, деяния малолетних, а также лиц, признанных невменяемыми (тех, кто во время совершения деяния не могли отдавать себе отчет в своих действиях или руководить ими вследствие душевной болезни или иного болезненного состояния). Не является правонарушением и так называемый несчастный случай - причинившее вред происшествие, ставшее результатом стечения обстоятельств, исключающих чью-либо вину.

Объект правонарушения - круг общественных отношений, регулируемых и охраняемых правом, в котором произошло деяние, причинившее этим отношениям вред. Любое правонарушение, даже если оно и не возымело осязательных вредных последствий, наносит вред правопорядку, причиняя урон общественному правосознанию, внося беспорядок в урегулированные правом отношении. Особенно вредны правонарушения, оставшиеся безнаказанными.

Субъективная сторона - формы вины.

В отношении составов, где деяние квалифицируется без связи с его последствиями, действует общий принцип: «Незнание официально опубликованного закона не освобождает от ответственности за его несоблюдение».

В сложных составах, содержащих описание деяния и его последствий, сверх того важна дифференциация форм вины. Различаются умысел и неосторожность. Правонарушение признается совершенным умышленно, если лицо, его совершившее, предвидело его вредные или опасные последствия и желало их наступления (прямой умысел) или сознательно допускало наступление этих последствий (косвенный, или эвентуальный умысел). Правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо предвидело возможность наступления вредных или опасных последствий своего деяния, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на их предотвращение (легкомыслие) либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть (небрежность).

Нормы, определяющие составы правонарушений и санкции за их совершение, называются запретительными нормами. Они предусматривают действия, которые право стремиться не урегулировать, а предупредить и пресечь. По существу, запреты адресованы не всякому и каждому, а тем лицам, которые склонны к совершению противоправных деяний и воздерживаются от них из боязни санкций. Поэтому в уголовном кодексе, в кодексе об административных правонарушениях и других нормативных актах многие запреты обозначаются не как предписания, а как указание на наказуемость определенных деяний («заведомо незаконный арест - наказывается...», «умышленное убийство - наказывается...», «повреждение телефонов-автоматов - влечет наложение штрафа...», «за нарушение трудовой дисциплины администрация предприятия, учреждения, организации применяет следующие дисциплинарные взыскания...»).

Признать виновным в совершении преступления и назначить наказание может только суд в установленной для того процессуальной форме (уголовно-процессуальный кодекс). Отбывание наказания регулируется специальным (уголовно-исполнительным) законодательством. После отбытия наказания у лица, осужденного за преступление, длительное время (в зависимости от тяжести преступления и соответственно отбытого наказания) сохраняется «судимость» - особое правовое состояние, являющееся отягчающим обстоятельством при повторном преступлении, отражающееся на моральном и правовом статусе лица, считающегося судимым.

Проступками называются виновные противоправные деяния, не являющиеся общественно опасными, влекущие применение не наказаний, а взысканий. Проступки различаются по видам отношений, в которые они вносят беспорядок, и по видам взысканий, которые за них применяются.

Административным правонарушением (проступком) по действующему законодательству признается посягающее на государственный или общественный порядок, государственную или общественную собственность, права и свободы граждан, на установленный порядок управления противоправное, виновное (умышленное или неосторожное)действие или бездействие, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность. К административным правонарушениям относятся проступки в области охраны труда и здоровья, окружающей среды, памятников истории и культуры, нарушения ветеринарно-санитарных правил, правил, действующих на транспорте, нарушения общественного порядка и др.

Дисциплинарным проступком называется нарушение трудовой, служебной, учебной, воинской дисциплины. Кодексом законов о труде предусмотрены такие дисциплинарные взыскания, как замечание, выговор, строгий выговор, перевод на нижеоплачиваемую работу или перевод на низшую должность на определенный срок, увольнение. Уставами о дисциплине предусмотрены еще некоторые виды взысканий, соответствующие специфике воинской службы, работы в гражданской авиации, на железнодорожном транспорте и др. Дисциплинарная ответственность судей, прокуроров и некоторых других категорий должностных лиц регулируется специальными положениями. Дисциплинарное взыскание применяется администрацией предприятия, учреждения, организации не позднее одного месяца со дня обнаружения проступка; взыскание не может быть наложено позднее шести месяцев со дня совершения проступка. Давность дисциплинарного взыскания (как и административного) - один год.

Гражданские правонарушения (деликты) - причинение неправомерными действиями вреда личности или имуществу гражданина, а также причинение вреда организации, заключение противозаконной сделки, неисполнение договорных обязательств, нарушение права собственности, авторских или изобретательских прав и других гражданских прав. Гражданские правонарушения влекут применение таких санкций, как возмещение вреда, принудительное восстановление нарушенного права или исполнение невыполненной обязанности, а также других право восстановительных санкций.

Материальная ответственность рабочих и служащих за ущерб, причиненный предприятию (учреждению, организации), в большинстве случаев (в зависимости от объекта, способа причинения и других обстоятельств)ограничена частью оклада или средней заработной платы (1/3, 2/3, 1 среднемесячный заработок).

Понятия права, правонарушения и санкции неразрывно связаны по той причине, что одна из главных задач права - защита общества (или его господствующей либо наиболее влиятельной части) от вредных или опасных деяний. Право потому и обеспечивается (охраняется) государственным принуждением, что его существование обусловлено наличием в обществе противоречивых интересов, конфликтов, столкновений, для предупреждения и пресечения которых необходимо применение принудительных мер. Поэтому любая правовая система содержит определения правонарушений и санкций за их совершение.

Применение мер государственного принуждения всегда привлекало повышенное внимание общества, социальных групп, классов, потому, что оно острее всего затрагивает интересы людей и их объединений. Обостренное внимание к этой проблеме обусловливается также возможностью ошибок, произвола или попустительства государственных органов или должностных лиц, применяющих принуждение. В обыденном правосознании право нередко ассоциируется прежде всего с принуждением и наказанием; поэтому при массовых опросах населения об основных действующих законодательных актах чаще других называется уголовный кодекс, хотя жизнь подавляющего большинства опрошенных граждан никак не связана ни с преступлениями, ни с наказаниями.

Наказания и взыскания не должны противоречить системе социальных ценностей, принятых в данном обществе. Кроме того, они должны быть согласованны с наказаниями (взысканиями) за другие правонарушения. Если, скажем, грабеж или разбой караются так же или даже строже, чем убийство, - человеческая жизнь приравнивается к имущественной ценности, причем стимулируется убийство потерпевшего с целью избавиться от свидетеля. В целом принцип соразмерности означает необходимость дифференциации и согласованности наказаний и взысканий за разные по степени опасности и вредности правонарушения.

Юридической ответственностью называется применение к лицам, совершившим правонарушения, предусмотренных законом мер принуждения в установленном для этого процессуальном порядке.

Штрафная, карательная ответственность применяется за преступления либо административные или дисциплинарные проступки. Возникновение и движение этой ответственности протекает только в процессуальной форме и определяется актами государственных органов и должностных лиц, наделенных соответствующими правомочиями. Этот вид ответственности включает следующие стадии:

1. обвинение определенного лица в совершении конкретного преступления или проступка;
2. исследование обстоятельств дела о правонарушении;
3. принятие решения о применении или неприменении санкции, выбор в ее пределах конкретной меры наказания или взыскания;
4. исполнение взыскания или наказания, назначенного правонарушителю;
5. своеобразным последствием применения штрафной карательной санкции является «состояние наказанности» (судимость - в уголовном праве, наличие взыскания - в трудовом и административном), влекущее некоторые право ограничения и более строгую ответственность при рецидиве. К штрафной, карательной ответственности относится уголовная, административная, дисциплинарная ответственность.

**Тема 2. Основные теории государства**

# Понятие и сущность государства

Понятие государства включает в себя характеристику его сущности, т. е. главного, определяющего, устойчивого, закономерного в данном явлении, и социального назначения — служебной роли и исторической цели.

Марксизм научно обосновал, что политическая власть является одновременно и важнейшим признаком государства, и основным содержанием его сущности. Государство по своей сущности есть организация политической власти общества.

Вместе с тем возникшее полтора века назад марксистское понимание государства, которое более семидесяти лет воспринималось советским обществоведением как единственно правильное и незыблемое, с учетом исторического опыта и современного уровня научных знаний нуждается в критическом переосмыслении и уточнении.

В частности, следует признать ошибочной общепринятую в советской юридической, философской и политологической литературе трактовку государства исключительно с классовых позиций, исходя из основополагающих указаний классиков марксизма, рассчитанных на государство в обществе, разделенном на антагонистические классы. Именно применительно к такому обществу они рассматривали государство как организацию политической власти экономически господствующего класса, орудие его диктатуры.

«Политическая власть в собственном смысле слова,— писали К. Маркс и Ф. Энгельс,— это организованное насилие одного класса для подавления другого». «Государство,— утверждал Ф. Энгельс, - есть не что иное, как машина для подавления одного класса другим». Вслед за Энгельсом В. И. Ленин также видел в государстве машину «для поддержания господства одного класса над другим». «Государство,— считал он,— есть орган господства определенного класса, который *не может* быть примирен со своим антиподом (с противоположным ему классом)».

В этой связи особое внимание привлекает высказанная в «Капитале» мысль Маркса о том, что государство охватывает своей деятельностью два момента: и выполнение общих дел, вытекающих из природы всякого общества, и специфические классовые функции.

К сожалению, данный тезис, затронутый Марксом лишь мимоходом при рассмотрении другого вопроса применительно к рабовладельческому и буржуазному государству, не получил дальнейшей специальной разработки ни в самом «Капитале», ни в более поздних трудах Маркса, не повлиял на суть понимания государства его последователями.

Между тем именно в приведенном суждении Маркса получает краткое синтезированное выражение наиболее существенное и ценное как в марксистском, так и немарксистском подходах к государству; делается шаг в направлении преодоления односторонности в трактовке государства, понимания его как единства двух его тесно взаимосвязанных сторон — общечеловеческой и классовой.

Поэтому нельзя согласиться с теми, кто стремится к иной односторонности, предлагая полностью отказаться от классового подхода, ограничившись лишь общечеловеческим.

Следует иметь в виду, что соотношение между общечеловеческим и классовым в государстве в разные эпохи не одинаково, оно не стоит на месте, а динамично отражает реалии социально-экономического и политико-государственного развития, достигнутый уровень прогресса и демократии.

Соответственно в определенных условиях, например, в рабовладельческих и феодальных государствах, в буржуазных государствах периода промышленного капитализма, в некоторых буржуазных государствах эпохи монополистического капитала, особенно с тоталитарным режимом, а также в государствах диктатуры пролетариата, в характеристике сущности и социального назначения государства на первый план выступает классовое господство, насилие, подавление.

Государство, представляющее собой преимущественно орудие социального компромисса, соответствует уровню развития демократии, характеризующемуся идеологическим плюрализмом, гласностью, многопартийностью, свободными выборами, охраной прав и свобод личности, наличием высокоавторитетного и независимого суда и т. д. При этом демократия, обеспечение социального компромисса необходимым образом предполагают обязательные для всего общества законность и правопорядок.

Демократическое, цивилизованное государство, в котором процесс формирования и деятельности всех государственных органов строго основывается на праве, существует разделение властей, обеспечивается верховенство закона и отношение к человеку, его правам и свободам как к высшей ценности, является правовым. На сегодня это наиболее высокая ступень организации политической власти общества за всю многовековую историю развития государства.

Подводя итог вышесказанному о двуединой общечеловеческой и классовой сущности и социального назначения государства, можно предложить один из возможных вариантов его краткого общего определения. Государство — это организация политической власти, необходимая для выполнения как сугубо классовых задач, так и общих дел, вытекающих из природы всякого общества.

**Функции государства**

Функции государства – это основные направления его деятельности, выражающее сущность и назначение государства в обществе.

В функциях государства проявляется та реальная роль, которую оно играет в решении основных проблем общественного развития и прежде всего в удовлетворении разнообразных интересов населения страны. Функции государства устанавливаются в зависимости от основных задач, стоящих

перед государством на том или ином этапе его развития и представляют собой средство реализации этих задач. Содержание же задач государства определяется внутренним и внешним факторами. Функции государства охватывают его реальность в целом. Таким образом, функции государства необходимо отличать от видов государственной деятельности, нельзя отождествлять с формами и методами их реализации. Различают внутренние и внешние функции государства.

Внутренние функции – это основные направления государства по управлению внутренней жизнью страны.

Экономические функция выражается в выработке и координации государством стратегии и тактики развития страны в наиболее оптимальном режиме. Экономическая деятельность государства проявляется в установлении налогов, выдаче кредитов, инвестиций, определении льгот в отношении некоторых товаров, в регулировании работы различных субъектов хозяйственной деятельности, строительство инфраструктуры /дорог, мостов, плотин, транспортных, энергетических, информационных и других систем /, выработке программ экономического развития и т.п. Государство должно создать правовые основы рынка, т.е. как бы разработать « правила игры » для хозяйствующих субъектов различных форм собственности действующих на рынке. Также государство может осуществлять непосредственное управление предприятиями некоторых особо важных отраслей народного хозяйства / энергетика, связь, атомная, оборонная промышленность, космонавтика, информатика и т. п. /. Здесь оно выступает собственником средств производства, производителем материальных благ.

Политическая функция обусловлена необходимостью осуществления или гармонизации различных социальных групп. Проведение референдумов, плебесцидов, выборов, позволяет государству определить действительную расстановку социальных сил, учесть в своей политике интересы различных

социальных групп и не допустить их открытого столкновения. Особо важным представляется процесс формирования парламента, который / в идеале / должен представлять как бы срез общества. В Р.Ф. Государственная Дума формируется в основном по партийным спискам. На всенародных выборах партии должны преодолеть 5% барьер. В итоге по результатам выборов в Государственной Думе Р.Ф. заседают несколько партий, а те партии за которые проголосовало менее 5% населения остались без депутатских мандатов. Т.е. мы получаем тот Парламент за который часть населения не голосовала и соответственно изначально встаёт вопрос о легитимности Парламента. Далее, государство обеспечивает защиту конституционного строя, государственного суверенитета, ведёт правотворческую деятельность и официально представляет всё население страны как во внутренних, так и во внешнеполитеческих делах.

Сотрудничество государств в решении глобальных проблем современности / рациональное использование природных ресурсов, охрана окружающей среды, сохранение энергии поддержка мира, контроль над нераспостранением двойных технологий, проведение демографической политики и др.

Внешняя деятельность государств в современном мире тогда будет эффективной, когда она базируется на общечеловеческих ценностях, международно – правовых актах, учитывает национальные, экономические, культурные и религиозное особенности и интересы всех народов, входящих в мировое сообщество.

# Понятие правового государства и его основные признаки

Историческая память хранит немало поучительных и плодотворных идей о совместимости государства с правом. Правовое государство - это продукт нового времени. Ни древность, ни средние века не знали правового государства. Хотя, как полагают некоторые юристы, идея правового государства уходит своими корнями в античное общество. В основе современных концепций правового государства лежат идеи немецкого философа Канта(174-1804гг.), французского просветителя и правоведа Монтескье (1689-1755гг.) и других европейских просветителей ХVШ и ХIХ вв. таких, как Гуго Гроций, Спиноза, Дж.Локк, Дени Дидро, Ж.-Ж.Рус-со. Эти ученые полагали, что на смену полицейскому, бюрократическому государству эпохи абсолютизма (которое Кант называл государством произвола), должно прийти правовое государство, в основе которого лежит идея автономной личности, обладающей неотъемлемыми, неотчуждаемыми правами. Взаимоотношения личности и государственной власти в условиях правового государства принципиально иные, нежели в абсолютистском государстве, ибо для правового государства характерно ограничение государственной власти, связанность ее правом и законом. Концепция правового государства у И.Канта сводятся к следующим тезисам: источником нравственных и правовых законов выступает практический разум, или свободная воля людей; человек становится моральной личностью, если возвысился до понимания своей ответственности перед человечеством в целом; в своем поведении личность должна руководствоваться требованиями категорического императива, который сводится к следующему: "поступай так, чтобы ты всегда относился к человечеству и в своем лице; и в лице всякого другого так же, как к цели, и никогда не относился бы к нему только как к средству" и "поступай так, чтобы максима твоего поступка могла стать всеобщим законом"; правом, основанным на нравственном законе, должны быть определены границы поведения людей с целью, чтобы свободное волеизъявление одного лица не противоречило свободе других; право призвано обеспечить внешне благопристойные, цивилизованные отношения между людьми; государство - это соединение множества людей, подчиненных правовым законам. Или "государство в идее, такое, каким оно должно быть" обязано сообразовываться "с чистыми принципами права"; государство призвано гарантировать правопорядок и строиться на началах суверенитета. Признаки правового государства:

1. Верховенство закона во всех сферах жизни общества.
2. Деятельность органов правового государства базируется на принципе разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную.
3. Взаимная ответственность личности и государства.
4. Реальность прав и свобод гражданина, их правовая и социальная защищенность.
5. Политический и идеологический плюрализм, заключающийся в свободном функционировании различных партий, организаций, объединений, действующих в рамках конституции, наличии различных идеологических концепций, течений, взглядов.

6.Стабильность законности и правопорядка в обществе. К числу дополнительных факторов и условий становления правового государства, видимо, можно отнести следующие: - преодоление правового нигилизма в массовом сознании; - выработка высокой политико-правовой грамотности; - появление действенной способности противостоять произволу; - разграничение партийных и государственных функций; - установление парламентской системы управления государством; - торжество политико-правового плюрализма; - выработка нового правового мышления и правовых традиций, в том числе: а) преодоление узконормативного восприятия правовой действительности, трактовка права как продукта властно-принудительного нормотворчества; б) отказ от догматического комментирования и апологии сложившегося законодательства; в)преодоление декоративности и декларированности юридических норм; г) выход юридической науки из самоизоляции и использование общечеловеческого опыта. Суверенная правовая власть должна быть противопоставлена любым проявлениям огосударствления. Отторжение правовой государственности возможно по двум каналам: государственно-властному и законодательному. К политическим рычагам могут рваться различные перерожденческие антиправовые структуры, своего рода политические аномалии (авторитарная тирания, бюрократическая олигархия - реакционно-реставраторские силы, а также воинствующая охлократия, антигуманная технократия демагогически-популистские силы). Правовое государство - путь к возрождению естественно-исторических прав и свобод, приоритета гражданина в его отношении с государством, общечеловеческих начал в праве, самоценности человека. Понятие "правовое государство" - это фундаментальная общечеловеческая ценность, такая же, как демократия, гуманизм, права человека, политические и экономические свободы, либерализм и другие. Суть идеи правового государства - в господстве права в общественной и политической жизни, наличии суверенной правовой власти. С помощью разделения властей государство организуется и функционирует правовым способом, это мера, масштаб демократизации политической жизни. Правовое государство открывает юридически равный доступ к участию в политической жизни всем направлениям и движениям. В чем же заключается отличие правового государства от государства как такового? Государство как таковое характеризуется его всевластием, несвязанностью правом, свободой государства от общества, незащищенностью гражданина от произвола и насилия со стороны государственных органов и должностных лиц. В отличие от него правовое государство связано правом, исходит из верховенства закона, действует строго в определенных границах, установленных обществом, подчиняется обществу, ответственно перед гражданами, обеспечивает социальную и правовую защищенность граждан. Вместе с тем правовое государство как и всякое государство обладает общими чертами, которые сводятся к следующему:

1. Ему присуща государственная власть как средство проведения внутренней и внешней политики.
2. Оно представляет собой политическую организацию общества, основанную на соответствующем социально-экономическом базисе общества.
3. Располагает специальным государственным механизмом.
4. Обладает определенной административно-территориальной организацией на своей территории.
5. Существует благодаря налогам и другим сборам.
6. Обладает государственным суверенитетом.

Особенности механизма правового государства заключаются в следующем. Все его структурные части и элементы функционируют на основе принципа разделения властей, строго в соответствии со своим целевым назначением. Наделенные властными полномочиямми, структурные части и элементы правового государства в своей специфической форме деятельности реализуют волю общества. Структурные части и элементы правового государства всю свою деятельность строго сообразовывают с действующим законодательством. Должностные лица несут персональную ответственность за посягательство на права и свободы граждан, гарантированные конституцией и другими нормативно-правовыми актами. Права и свободы граждан обеспечиваются органами правового государства. Механизм правового государства является способом его существования. Функции правового государства реализуются с помощью его механизма. Таким образом в правовом государстве его механизм свободен от бюрократизма и административно-командных методов управления.

**Понятие конституционных прав**

Права и свободы человека утверждаются как основные, не предусматривая их деления на более и менее значимые. Тем самым подтверждается их равноценность. Здесь же определены два свойства основных прав. Одно из них состоит в их неотчуждаемости: ни одно из провозглашенных в Конституции прав человека и гражданина не может быть изъято государством или ограничено в объеме без указания оснований ограничения. Права и свободы человека могут быть ограничены государством лишь в строго установленных случаях на основе Конституции и закона. Временные ограничения ряда прав и свобод возможны при введении чрезвычайного положения. Но и в этом случае не подлежат ограничению отдельные права и свободы. Кроме того, в случаях государственной необходимости возможно принудительное отчуждение имущества лица, но лишь при условии предварительного и равноценного возмещения.

Неотчуждаемый характер прав и свобод состоит также в том, что гражданин не может взять на себя обязательство перед кем бы то ни было не пользоваться своим правом или совокупностью прав. Подобные обязательства не имеют юридического значения.

В случае нарушения прав и свобод человека и гражданина они должны быть восстановлены соответствующими государственными органами или законными действиями лица, чьи права были нарушены.

Второе свойство основных прав определяет механизм их возникновения. В соответствии с указанными международными актами для возникновения прав человека достаточно самого факта его рождения.

Обладание правами и свободами не означает возможности ничем не ограниченного произвола при их осуществлении или злоупотребления ими. Принцип уважения чужих прав и свобод неразрывно связан с идеей обладания основными правами. Запрещается нарушение прав и свобод других лиц при осуществлении лицом своих прав. Последующие статьи Конституции конкретизируют этот принцип применительно к отдельным правам и свободам.

Конституционные права и свободы — это не все права и свободы, которыми обладает человек, а только основные, или фундаментальные. Почти все демократические конституции при самом полном перечислении прав и свобод в заключение признают, что перечень не является исчерпывающим, т. е. что за человеком и гражданином остаются и другие права и свободы.

Конституционные права и свободы являются главным элементом конституционных правоотношений. Эти правоотношения возникают между человеком (гражданином) и государством, порождая обязанность государства защищать и охранять основные и другие права и свободы каждого отдельного человека (гражданина) Он вправе не просить, а требовать защиты прав, которые государство признало естественными и неотъемлемыми.

В то же время Конституция связывает основные права и свободы с обязанностями человека и гражданина. Совокупность основных прав, свобод и обязанностей образует конституционно-правовой статус человека и гражданина. Этот статус и есть мера свободы, т. е. сочетание возможного и должного в поведении каждого человека.

Конституционные права и свободы обладают специфическим набором средств и методов своей защиты. К их числу относятся:

* конституционно-судебный механизм (конституционный суд),
* судебная защита (суды общей юрисдикции);
* административные действия органов исполнительной власти,
* законная самозащита человеком своих прав,
* международно-правовой механизм.

### Виды прав и свобод гражданина

Понятие «основные права и свободы человека и гражданина» возникло в 18 веке, когда впервые прозвучало во французской «Декларации прав и свобод человека и гражданина» 1783 года. Идеи просветителей, провозглашенные в данном документе были поддержаны впоследствии конституциями многих государств – начиная с первой американской конституции и до наших дней.

Думается, нужно обратить особое внимание на то, что раздел о правах человека и гражданина не всегда занимал столь значимое место в предыдущих Конституциях нашей страны – появился он лишь в Конституции 1937 года, да и то, в числе последних глав. В Конституции 1978 года он был поставлен уже на второе место.

В начале 90-х г.г. начался новый период в правовой системе Республики Молдова, ознаменованный признанием гарантированных прав человека и гражданина. Республика Молдова признала и начала соблюдать следующие международные документы регламентирующие права и свободы человека.

* Всеобщая декларация прав человека, принятая 10 декабря 1948 г.;
* Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод, 1950 г.;
* Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах, 1966 г.;
* Международный пакт о гражданских и политических правах, 1966г.

Таким образом, была воспринята общая концепция прав человека, принятая в этих международных документах.

Референдум 1994 года принял Конституцию РМ, действующую и по сей день.

Содержание раздела 2 Конституции РМ соответствует общепризнанному в международном праве перечню прав и свобод. Новым шагом в приближении норм отечественного законодательства общепризнанным международным стандартам в области прав человека стало вступление Молдовы в Совет Европы и принятие, в числе прочих, положения о необходимости ратификации Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, включая протокол № 6, касающийся отмены смертной казни в мирное время.

Следуя положению «Всеобщей декларации прав человека», принятой Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г. о том, что «все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и правах. Они наделены разумом и совестью и должны поступать в отношении друг друга в духе братства», Конституция РМ 1994 г. провозглашает, что «основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения».

Важно отметить, что Конституция признает права и свободы как основные, не предусматривая их деления на более и менее значимые. Тем самым подтверждается их равноценность.

Конституция определяет основные свойства прав и свобод:

* Неотчуждаемость – т.е. ни одно из прав не может быть изъято государством или ограничено в объеме без указания этих ограничений (лишь в строго установленных случаях – на основе Конституции и закона). Кроме того, человек не может взять на себя ответственность пред кем бы то ни было не пользоваться своим правом или совокупностью прав.
* Естественный характер - т.е. момент возникновения основных прав совпадает с моментом рождения человека.

Вместе с тем, осуществление прав и свобод индивида должно быть основано на принципе уважения чужих прав и свобод, так как ни одно общество не может предоставить человеку чрезмерную свободу.

Права гражданина — своеобразное ограничение равенства между людьми, поскольку их лишаются лица, живущие в стране, но не имеющие гражданства. Эти права обычно предполагают возможность участия в государственных делах, в выборах высших и местных органов государственной власти, допуска в своей стране к государственной службе. Следовательно, лица, не имеющие гражданства, этих прав в данном государстве не имеют. Такая дискриминация, допускаемая международным сообществом, объясняется правомерным желанием каждого государства предоставить указанные права только лицам, устойчиво связанным с судьбой страны и в полной мере несущим конституционные обязанности. Это не означает, что лица без гражданства не несут никаких обязанностей (например, соблюдать конституцию, уплачивать налоги и др.).

В 1966 г. Генеральная Ассамблея ООН приняла новые важные акты — Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах и Международный пакт о гражданских и политических правах (ратифицированы СССР в 1973 г.). В этих актах дается более детализированный перечень прав человека и гражданина, а, кроме того, Пактом о гражданских и политических правах предусматривается создание Комитета по правам человека, ответственного за соблюдение и принятие мер по претворению в жизнь прав, признаваемых в этом Пакте. В 1984 г. аналогичный Комитет был создан по экономическим, социальным и культурным правам. Оба пакта составили своеобразный международный кодекс прав человека и гражданина, а государства-участники взяли на себя обязательство принять необходимые законодательные меры по обеспечению предусмотренных в пактах прав и свобод.

Важнейшим международно-правовым актом о правах человека является Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод, принятая в Риме 4 ноября 1950 г. В Конвенции и связанных с ней протоколах (их в настоящее время насчитывается одиннадцать) закреплены основные права и свободы, уголовно-процессуальные гарантии, имущественные и другие права. Для охраны этих прав и свобод учрежден Европейский Суд по правам человека, юрисдикция которого распространяется на все дела, касающиеся толкования и применения Конвенции. Участниками Конвенции являются члены Совета Европы, который является межправительственной организацией, Согласно ст. 3 Устава этой организации каждый член Совета Европы должен признавать принцип верховенства права и принцип, в соответствии с которым все лица, находящиеся под его юрисдикцией, должны пользоваться правами человека и основными свободами. Членом Совета Европы может стать также любое европейское государство, которое рассматривается как способное и стремящееся соответствовать положениям ст. 3.

**Тема №3. Конституционное право**

**Понятие конституционных прав**

Значение статьи 15 Конституции РМ заключается в окончательном преодолении несоответствия положения личности в Республике Молдова в прошедшие десятилетия международным стандартам в области прав человека. Данная статья признает принципы и нормы международного права, следовательно, на территории Республики Молдова должны соблюдаться Всеобщая декларация прав человека, Международные пакты о правах, все иные ратифицированные конвенции о правах и свободах. Признание государством прав человека и гражданина означает обязанность государства утвердить эти права в своем законодательстве, предпочтительно в Конституции. Из этого следует, что никто не может отказаться от обязанности признать и гарантировать права человека и гражданина на территории Республики Молдова.

Неотчуждаемый характер прав и свобод состоит также в том, что гражданин не может взять на себя обязательство перед кем бы то ни было не пользоваться своим правом или совокупностью прав. Подобные обязательства не имеют юридического значения.

Второе свойство основных прав определяет механизм их возникновения. В соответствии с указанными международными актами для возникновения прав человека достаточно самого факта его рождения.

Обладание правами и свободами не означает возможности ничем не ограниченного произвола при их осуществлении или злоупотребления ими. Принцип уважения чужих прав и свобод неразрывно связан с идеей обладания основными правами. Запрещается нарушение прав и свобод других лиц при осуществлении лицом своих прав. Последующие статьи Конституции конкретизируют этот принцип применительно к отдельным правам и свободам.

Конституционные права и свободы обладают специфическим набором средств и методов своей защиты. К их числу относятся:

* конституционно-судебный механизм (конституционный суд),
* судебная защита (суды общей юрисдикции);
* административные действия органов исполнительной власти,
* законная самозащита человеком своих прав,
* международно-правовой механизм.

### Виды прав и свобод гражданина

Понятие «основные права и свободы человека и гражданина» возникло в 18 веке, когда впервые прозвучало во французской «Декларации прав и свобод человека и гражданина» 1783 года. Идеи просветителей, провозглашенные в данном документе были поддержаны впоследствии конституциями многих государств – начиная с первой американской конституции и до наших дней.

Думается, нужно обратить особое внимание на то, что раздел о правах человека и гражданина не всегда занимал столь значимое место в предыдущих Конституциях нашей страны – появился он лишь в Конституции 1937 года, да и то, в числе последних глав. В Конституции 1978 года он был поставлен уже на второе место.

В начале 90-х г.г. начался новый период в правовой системе Республики Молдова, ознаменованный признанием гарантированных прав человека и гражданина. Республика Молдова признала и начала соблюдать следующие международные документы регламентирующие права и свободы человека.

* Всеобщая декларация прав человека, принятая 10 декабря 1948 г.;
* Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод, 1950 г.;
* Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах, 1966 г.;
* Международный пакт о гражданских и политических правах, 1966г.

Таким образом, была воспринята общая концепция прав человека, принятая в этих международных документах.

Референдум 1994 года принял Конституцию РМ, действующую и по сей день.

Содержание раздела 2 Конституции РМ соответствует общепризнанному в международном праве перечню прав и свобод. Новым шагом в приближении норм отечественного законодательства общепризнанным международным стандартам в области прав человека стало вступление Молдовы в Совет Европы и принятие, в числе прочих, положения о необходимости ратификации Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, включая протокол № 6, касающийся отмены смертной казни в мирное время.

Следуя положению «Всеобщей декларации прав человека», принятой Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г. о том, что «все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и правах. Они наделены разумом и совестью и должны поступать в отношении друг друга в духе братства», Конституция РМ 1994 г. провозглашает, что «основные права и свободы человека неотчуждаемы и принадлежат каждому от рождения».

Важно отметить, что Конституция признает права и свободы как основные, не предусматривая их деления на более и менее значимые. Тем самым подтверждается их равноценность.

Конституция определяет основные свойства прав и свобод:

* Неотчуждаемость – т.е. ни одно из прав не может быть изъято государством или ограничено в объеме без указания этих ограничений (лишь в строго установленных случаях – на основе Конституции и закона). Кроме того, человек не может взять на себя ответственность пред кем бы то ни было не пользоваться своим правом или совокупностью прав.
* Естественный характер - т.е. момент возникновения основных прав совпадает с моментом рождения человека.

Вместе с тем, осуществление прав и свобод индивида должно быть основано на принципе уважения чужих прав и свобод, так как ни одно общество не может предоставить человеку чрезмерную свободу.

Права гражданина — своеобразное ограничение равенства между людьми, поскольку их лишаются лица, живущие в стране, но не имеющие гражданства. Эти права обычно предполагают возможность участия в государственных делах, в выборах высших и местных органов государственной власти, допуска в своей стране к государственной службе. Следовательно, лица, не имеющие гражданства, этих прав в данном государстве не имеют. Такая дискриминация, допускаемая международным сообществом, объясняется правомерным желанием каждого государства предоставить указанные права только лицам, устойчиво связанным с судьбой страны и в полной мере несущим конституционные обязанности. Это не означает, что лица без гражданства не несут никаких обязанностей (например, соблюдать конституцию, уплачивать налоги и др.).

Некоторые права предоставляются исключительно гражданам по соображениям общенародных интересов (например, в Республике Молдова право частной собственности относится к категории прав человека, а право частной собственности на землю — только прав граждан) или в силу особенностей некоторых гарантий (Молдавское государство в состоянии гарантировать защиту и покровительство за пределами страны только своим гражданам).

Всеобщая декларация прав человека состоит из преамбулы и 30 статей. В ней не делается различия между правами человека и правами гражданина, и все права трактуются как принадлежащие всем людям. Статья 1 гласит: "Все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и правах. Они наделены разумом и совестью и должны поступать в отношении друг друга в духе братства". Далее провозглашаются права на жизнь, свободу и личную неприкосновенность, другие личные права и свободы, а также экономические, социальные и культурные права, на которые человек вправе претендовать как "член общества" (право на труд, социальное обеспечение, образование и др.). Нормы этого документа имеют декларативный характер, а сам он не содержит механизма обеспечения этих норм. Однако Декларация сыграла и продолжает играть важную роль в утверждении прав человека.

Важнейшим международно-правовым актом о правах человека является Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод, принятая в Риме 4 ноября 1950 г. В Конвенции и связанных с ней протоколах (их в настоящее время насчитывается одиннадцать) закреплены основные права и свободы, уголовно-процессуальные гарантии, имущественные и другие права. Для охраны этих прав и свобод учрежден Европейский Суд по правам человека, юрисдикция которого распространяется на все дела, касающиеся толкования и применения Конвенции. Участниками Конвенции являются члены Совета Европы, который является межправительственной организацией, Согласно ст. 3 Устава этой организации каждый член Совета Европы должен признавать принцип верховенства права и принцип, в соответствии с которым все лица, находящиеся под его юрисдикцией, должны пользоваться правами человека и основными свободами. Членом Совета Европы может стать также любое европейское государство, которое рассматривается как способное и стремящееся соответствовать положениям ст. 3.

**Реализация основных прав и свобод гражданина**

Данный вопрос рассмотрим на примере механизмов реализации политических прав и свобод.

Принятие новой Конституции РМ 29 июля 1994 года было первым шагом на пути реализации прав и свобод граждан. В последующие года и в настоящее время перед нашим государством встали проблемы реализации гарантированных в ней прав и свобод на практике. Одного основного закона недостаточно для полноценной реализации прав и свобод граждан. Основным способом реализации данного права является референдум.

Референдум - всенародное голосование граждан РМ по законопроектам, действующим законам и другим вопросам государственного значения. Референдум - это высшее непосредственное выражение власти народа. Он проводится на всей территории РМ, на основе всеобщего равного и прямого волеизъявления при тайном голосовании.

Также, в соответствии с «Декларацией прав и свобод человека и гражданина» осуществление указанного права не должно нарушать права и свободы других лиц. Запрещается использование этого права для насильственного изменения конституционного строя, разжигания расовой, национальной, классовой, религиозной ненависти, для пропаганды насилия и войны

# Основные пути и проблемы становления независимой судебной власти в России. Обеспечение независимости судей

Первым шагом по реализации установок этой резолюции стало принятие в декабре того же года закона, внесшего в Конституцию СССР ряд изменений и дополнений. среди них были и положения об изменении порядка избрания большинства судей в стране и увеличении срока их полномочий. Народные судьи стали избираться не населением, как это было до тех пор, а Советами среднего звена на 10, а не на 5 лет. В течение 1989-1991 годов состоялось принятие ряда законодательных актов, которые предусматривали принципиально новые положения, касавшиеся организации судов и их системы, - о статусе судей, об ответственности за неуважение к суду, об организации и полномочиях конференций, судей и квалификационных коллегий, преобразовании государственного арбитража в систему арбитражных судов и т.д. Тогда же (в ноябре 1989 года) были приняты новые Основы законодательства о судоустройстве Союза ССР и союзных республик, послужившие юридической базой для принятия ряда законодательных новелл как на союзном, так и на республиканском уровне, в том числе в РСФСР.

Процесс обновления российского судоустройства и устройства других правоохранительных органов активизировался в значительной мере во второй половине 1990 года, после того как состоялось одобрение Декларации "О государственном суверенитете Российской Советской Федеративной Социалистической Республики" (12 июня 1990г.). В действовавшую тогда Конституцию РСФСР были внесены многочисленные изменения и дополнения, имевшие прямое или косвенное отношение к судам, в частности:

- предусмотрено образование Конституционного Суда РСФСР (15 декабря 1990г.) и системы арбитражных судов (24 мая 1991г.);

- расширены права судов по контролю за законностью и обоснованностью действий и решений всех органов и должностных лиц, в том числе действий и решений, которые связаны с ограничением прав граждан на неприкосновенность личности, жилища, частной жизни, включая тайну переписи, телеграфных и иных сообщений, телефонных переговоров (21 апреля 1992г.);

- установлено, что судьи наделяются полномочиями, как правил, бессрочно, что они не должны отчитываться перед кем бы то ни было, и что их не могут досрочно отзывать избравшие органы (9 декабря 1991г.);

- допущена возможность рассмотрения дел судьями единолично, а при определенных обстоятельствах - с участием присяжных заседателей (1 ноября 1991г.).

Естественно, такие изменения и дополнения Конституции не могли не стимулировать законодательную активность по многим направлениям, в том числе в сфере судоустройства. Сыграло стимулирующую роль и Постановление Совета РСФСР от 24 октября 1991г., которым одобрялся документ, названный Конституцией судебной реформой в РСФСР, и устанавливались основные направления судебной реформы на ближайшее время.

Любые проявления неуважения к суду, попытки оказывать на него давление с целью воспрепятствования всестороннему, полному и объективному рассмотрению конкретного дела, а равно добиваться вынесения незаконного судебного решения расцениваются как административные правонарушения либо даже, как преступления. например, в соответствии со ст. 294 УК РФ вмешательство в какой бы то ни было форме в деятельность суда в целях воспрепятствования осуществлению правосудия, если оно совершается с использованием своего должностного положения, наказывается «штрафом в размере от пятисот до семисот минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от пяти до семи месяцев, либо лишением свободы на срок до четырех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет либо без таковой». Действия, свидетельствующие о явном пренебрежении к суду или установленному в суде порядку, считаются административным проступком. Этот проступок на основании ст. 165 КоАП РФ может повлечь за собой штраф в размере до 1 минимальной месячной оплаты труда или административный арест до 15 суток.

**Указы и распоряжения Президента Российской Федерации**

Осуществляя свои полномочия, Президент РФ издает два вида актов: указы и распоряжения (ст. 90 Конституции). Различие между ними установить довольно сложно. Казалось бы, надо исходить из того, что указ – акт более широкого действия, имеющий нормативный характер, а распоряжение – документ более частного, конкретного назначения. Но это не так. Нередко нормативными являются и указы, и распоряжения. Причем иногда для регулирования сходных вопросов используются то указы, то распоряжения (например, создание подразделений Администрации Президента и утверждение положений о них). Правда, в последнее время наблюдается все-таки тенденция к использованию для нормативного регулирования общественных отношений формы указов. Кроме того, для определенных вопросов ненормативного характера устойчивой формой является не распоряжение, а указ (например, в отношении награждения, предоставления гражданства РФ, выхода из гражданства, помилования и др.). Поэтому граница между актами Президента порой условна.

Но, пожалуй, в одной ситуации форма указа употребляется весьма часто. Связано это с регулированием наиболее важных общественных отношений, особенно если они не урегулированы законом; указ Президента в данном случае как бы заменяет законодательное регулирование.

Проблема соотношения указа и закона заслуживает того, чтобы на ней остановиться подробнее. Введя пост Президента, Конституция РСФСР предусмотрела, что Президент издает свои акты на основе и во исполнение не только Конституции и законов РФ, но и решений Съезда и Верховного Совета. Однако при конституционной реформе 21 апреля 1992 г. осталось лишь положение о том, что указы (но не распоряжения не могут противоречить Конституции и законам РФ. То же записано и в действующей Конституции, но относится к обоим видам актов: указы и распоряжения Президента не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам (ст. 90, ч. 3).

Причем на практике могут возникать такие ситуации: а) вопрос юридически не урегулирован, и неясно, каким актом это должно быть сделано – законом, указом Президента, постановлением Правительства и т.д.; б) вопрос еще не урегулирован, но понятно, что он является предметом закона. По мнению Президента РФ, он вправе издавать свой нормативный акт не только в первой ситуации, но и во второй – для заполнения правового пробела на тот период, пока закон еще не принят, а общественные отношения настоятельно требуют регулирования.

Свою логику Президент изложил в послании Федеральному Собранию от 16 февраля 1995 года: «Объем предстоящей законодательной работы настолько громаден, что парламент еще не скоро удовлетворит потребности практики в качественных законах. В этих условиях Президент обязан своими нормативными указами восполнять правовые пробелы*.* Тем более что и конституционно-правовая основа для такого рода президентских актов. Во-первых, указы Президента – это акты не главы исполнительной власти, а главы государства. Другими словами, их абсолютно подзаконный характер не очевиден*.* Разумеется, эти указы не должны противоречить Конституции и действующим законам. Но при наличии правовых пробелов их восполнение с помощью нормативных актов главы государства до принятия соответствующих законов вполне естественно и правомерно. Во-вторых, одной из конституционно установленных прерогатив Президента является определение основных направлений внутренней и внешней политики страны. Ясно, что отнюдь не только ежегодные послания Президента могут считаться формой реализации этого полномочия. В-третьих, необходимость выполнения функций гаранта Конституции также обусловливает возможность издания Президентом нормативных указов для обеспечения действия Конституции РФ. Таким образом, - сделал вывод Президент, - пока нет соответствующих законов, указы Президента остаются **полноценной** правовой базой для возникновения и изменения тех или иных общественных отношений».

В последующем позицию Президента поддержал Конституционный Суд РФ. В Постановлении от 30 апреля 1996 года по делу о проверке конституционности п. 2 Указа Президента РФ от 3 октября 1994 года «О мерах по укреплению единой системы исполнительной власти в Российской Федерации» и п. 2.3 Положения о главе администрации края, области, города федерального значения, автономной области, автономного округа РФ, утвержденного названным Указом КС определил: «В соответствии со ст. 80 Конституции Российской Федерации Президент Российской Федерации является гарантом Конституции Российской Федерации и обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти. В силу этого не противоречит Конституции Российской Федерации издание им указов, восполняющих пробелы в правовом регулировании по вопросам, требующим законодательного решения при условии, что такие указы не противоречат Конституции Российской Федерации и федеральным законам, а их действие во времени ограничивается периодом до принятия соответствующих законодательных актов».

Другой вопрос заключается в том, что делать Президенту тогда, когда парламент принимает закон и в указе уже нет необходимости. Ответ как бы напрашивается сам собой: отменить указ. Важно при этом не допустить того, чтобы возникла коллизия между не отменяемым указом и по-новому, в отличие от указа, регулирующем общественные отношения законом. Естественно, Президент может до последнего влиять на процесс принятия закона, используя своих представителей в парламенте, право вето, личное обаяние и т.д. Но окончательно принятый новый закон предполагает отмену указа согласно ст. 90 Конституции.

**Тема № 4. Гражданское право**

### Понятие гражданского права

Сам термин „гражданское право” возник очень давно. Он известен в правоведении со времен Древнего Рима и происходит от латинского выражения *jus civile* – „право гражданское”, под которым понималось право римских граждан. Впоследствии этот термин получил всеобщее распространение. Он употреблялся во всех системах права, хотя его содержание в определенной мере меняется с изменением экономических, политических и культурных условий жизни того или иного общества.

В современном российском праве термин „гражданское право” многозначен. Под ним понимают, в частности:

1. отрасль права как определенную совокупность правовых норм;
2. науку как систему знаний, идей, представлений о гражданско-правовых явлениях;
3. учебную дисциплину.

Но вообще гражданское право больше привыкли называть как отрасль права. Существующее многообразие правовых норм распадается на ряд крупных структурных частей (отраслей), каждая из которых имеет свои особенности.

Для того чтобы провести различие между отраслями права, необходимо выяснить два основных вопроса:

1. какие именно отношения регулирует отрасль права – то есть, каков **предмет** правового регулирования;
2. и как оно их регулирует – то есть, какие наиболее общие правовые приемы использует, или в чем заключается **метод** правового регулирования.

**Имущественные отношения** – это отношения по поводу имущества, то есть материальных предметов и других экономических ценностей, и притом повсюду конкретных материальных объектов и между конкретными субъектами.

Предмет имущественных отношений, регулируемых гражданским правом, обычно выражается в денежной форме и имеет возмездный характер. Однако, возможны ситуации, когда гражданским правом регулируются и безвозмездные отношения (например, дарение).

**Личные неимущественные отношения** возникают по поводу нематериальных благ, не имеющих экономического содержания (независимо от их связи с имущественными отношениями) и не отделимых от личности. В основном эти отношения возникают в связи с созданием объектов творческой деятельности (изобретений, произведений литературы, науки, искусства и так далее) – у создателя возникает ряд личных неимущественных прав, важнейшим из которых является право авторства, то есть право считаться автором данного объекта. В случае же если этот объект будет использован (например, изобретение внедрено с разрешения автора в промышленное производство), у автора возникает имущественное право на получение вознаграждения за использование объекта творческой деятельности.

Гражданско-правовой метод регулирования обладает рядом специфических особенностей.

**Первая особенность** связана с положением субъектов гражданского права. Экономический оборот предполагает **равенство** его участников, невозможность для одного из них диктовать свою волю другому; такое равенство является необходимым условием основного отношения экономического оборота – обмена. Поэтому характерной чертой метода гражданского права является **равенство сторон регулируемого гражданским правом отношения.** Это не означает, что стороны конкретного отношения наделены равными правами. Напротив, одной стороне могут принадлежать только права, а другая может быть наделена только обязанностями. Но возникновение правоотношений и его содержание в равной мере зависят от обеих сторон.

**Вторая особенность** метода правового регулирования гражданских отношений заключается в автономии воли их участников, означающей возможность самостоятельно и свободно проявлять и формировать свою волю. Как отмечено, в большинстве случаев отношения между участниками гражданского оборота возникают в силу их соглашения. При этом сторонам предоставлено право, определять характер взаимоотношений между ними полностью или в определенной мере по своему усмотрению. Они имеют также возможность выбора между несколькими вариантами поведения.

**Третья особенность** состоит в том, что защита нарушенных гражданских прав, если они добровольно не восстанавливаются другой стороной, осуществляется в основном **в судебном порядке** путем обращения потерпевшего в общие суды, арбитражный суд или избранный сторонами третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке, то есть, путем обращения в вышестоящий по отношению к должнику орган, применяется только в виде исключения.

**Четвертой особенностью** является то, что ответственность за нарушение гражданских прав носит **имущественный характер** и заключается в обязанности возместить причиненные нарушением убытки или компенсировать причиненный вред. При этом воздействие не столько на личность правонарушителя, сколько на его имущественную сферу.

Гражданское право любой страны, в том числе России, имеет свои принципы, под которыми понимаются основные начала, под которыми понимаются основные начала, характеризующие систему гражданских правоотношений, определяющие основу их строения и развития. Они названы в ст.1 ГК РФ.

Первый принцип – **равенство участников** гражданских правоотношений. О нем можно сказать все то, что уже говорилось применительно к методу гражданского права.

Второй принцип – **неприкосновенность собственности.** Этот принцип находит свое выражение в нормах Гражданского кодекса, конкретизирующих положение, закрепленное в п.3 ст.35 КонституцииРФ. Никто не может быть лишен своего имущества иначе, как по решению суда. Принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и полного возмещения. Гражданский кодекс устанавливает полный и исчерпывающий перечень оснований принудительного прекращения права собственности (обращение взыскания на имущество по обязательствам, реквизиция, выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей, конфискация, выкуп домашних животных при надлежащем обращении с ними, прекращение права собственности лица на имущество, которое не может ему принадлежать, отчуждение недвижимости в связи с отчуждением участка, на котором она находится). При этом безвозмездное изъятие имущества у собственника возможно только по решению суда в виде санкции за совершение преступления ил иного правонарушения (конфискация – ст. 243 ГК РФ). Акты государственных органов и органов местного самоуправления, судебные решения, прекращающие право собственности, могут быть обжалованы в судебном порядке. Споры о возмещении убытков также разрешаются судом.

Третий принцип – **свобода договора –** заключается в том, что участники гражданских правоотношений самостоятельно решают вопрос о том, вступать ли им в эти отношения, с кем и на каких условиях. Принуждение к заключению договора не допускается за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена Гражданским кодексом или другим законом (например, обязанность предприятия-монополиста при поставках для государственных нужд – заключить договор), либо добровольно принимается на себя в обязательстве (например, в предварительном договоре – ст.429 ГК РФ).

Этот принцип выражается также в том, что вступая в гражданско-правые отношения, их участники могут заключать договоры как предусмотренные Гражданским кодексом, так и не предусмотренные им, однако не противоречащие общим началам гражданского законодательства. Возможно и заключение договоров, состоящих из элементов различных договоров.

Четвертый принцип – **недопустимость вмешательства в частные дела** – состоит в следующем. Конституция РФ (ст.23) закрепила право каждого на неприкосновенность частной жизни, личной и семейной тайны, защиту своей чести и доброго имени. Положения указанной статьи конкретизируются в гл.8 ГК РФ, которая посвящена нематериальным благам и их защите.

Пятый принцип – **беспрепятственное осуществление гражданских прав** – заключается в том, что каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной, не запрещенной законом экономической деятельности (п.1 ст.34 Конституции РФ).

Шестой принцип – **восстановление и судебная защита нарушенных прав –** означает, с одной стороны, наличие строгой имущественной ответственности субъектов гражданского права при нарушении принятых на себя обязательств, а с другой – возможность защищать гражданские права в суде, в том числе оспаривать в арбитражном суде акты государственных органов или органов местного самоуправления, незаконно ограничивающие права участников имущественного оборота (ст.13 ГК РФ)

Как и любая другая отрасль права, гражданское право имеет свою систему.

**Система гражданского права –** это его структура, состав отдельных институтов и норм в их определенной последовательности. Система гражданского права существует объективно, ибо отражает реальные общественные отношения, являющиеся предметом данной отрасли. Она получает свое выражение в законодательстве, прежде всего в актах кодификационного характера – таких, как Гражданский кодекс, а так же в науке права и в учебном процессе, которые придерживаются этой системы, что облегчает изучение и преподавание курса гражданского права.

Гражданское право включает в себя две большие группы институтов и норм: общую и особенную части. Далее система гражданского права делится на подотрасли права, представляющие собой совокупность нескольких однородных и предметно взаимосвязанных гражданско-правовых институтов и имеющих свой подотраслевой предмет и метод регулирования. В свою очередь, общая часть и подотрасли особенной части делятся на институты, то есть совокупности правовых норм, регулирующие относительно самостоятельные группы однородных и взаимосвязанных общественных отношений. В качестве примера можно привести институт представительства или институт купли-продажи.

Особенная часть включает в себя следующие подотрасли права:

* право собственности и иные вещные права;
* обязательственное право;
* личные неимущественные права;
* право на результаты творческой деятельности;
* наследственное право.

**Понятие и виды объектов гражданского права**

Под объектом гражданского права обычно понимают то, на что направлены права и обязанности субъектов гражданского права. По вопросу об объекте гражданского права в юридической литературе нет единого мнения. Одни авторы, например, Агарков М.М., считают, что в качестве объекта гражданского правоотношения всегда выступают вещи. Другие авторы считают, что объект гражданского правоотношения образует поведение человека, что только поведение субъектов гражданских правоотношений, направленное на различного рода материальные и нематериальные ценности, может выступать в качестве объекта гражданского правоотношения.

А некоторые авторы, например Лебедев К.К., Мусин В.А. и другие, считают, что нельзя рассматривать в качестве объекта гражданского права сами материальные, духовные и иные блага: веще, продукты творчества, действия людей, результаты действий и т.д. Гражданское правоотношение может воздействовать лишь на строго определенные явления окружающей среды. Сам по себе объект гражданского права утрачивает какой-либо смысл, если на него не направлено какое-либо воздействие.

Во всех этих определениях авторы отождествляют понятия объекта гражданского права и объекта гражданского правоотношения.

И только в работе Лапага В.А. «Система объектов гражданских прав: теория и судебная практика» дано разграничение этих понятий. Автор считает, что правоотношение – это юридическая форма экономического отношения, оно занимает центральное место, поскольку именного через него экономика реализуется в праве. Эта методология вытесняла субъект и объект права субъектом и объектом правоотношения. Объект же права – это чисто юридический феномен, охватываемый волей лица, и не зависящий от экономических отношений.

Автор считает, что категория объекта гражданского права наряду с категорией субъекта права образует базис всей системы гражданского права, является системообразующей.

Автор полагает, что объект гражданских прав представляет собой идею, абстракцию, а не некоторую единичность, реальность.

Основные свойства объект гражданских прав приобретает в товарном обороте.

В.А. Лапага в данной работе избрал подход, в принципе исключающий противопоставление объекта правоотношения и объекта права. Если предметом правоотношения является поведение обязанного лица, исполняющего свои обязанности, то объектом права ни обязанное лицо, ни его поведение быть не могут. Объектом остаются вещи и иные объекты, указанные в Законе. Естественно, что объект при этом – не физическое, а юридическое явление.

Рассматривая проблему субъектно-объектного отношения, автор оперирует рядом философских категорий, опосредующих такое важнейшее свойство лица как свобода. В конечном счете, по мнению автора, вся система гражданского права подчинена именно выражению свободы лица, разным ее проявлениям.

В целом, анализируя все эти точки зрения по поводу объекта гражданского права, можно сделать вывод, что понятие объекта права и объекта правоотношения тесно связаны и взаимно не исключают друг друга.

Объектами гражданского права, безусловно, являются материальные, духовные и иные блага, по поводу которых субъекты гражданского права свободно могут вступать в различные правоотношения.

Среди объектов гражданских прав обычно выделяют:

Материальные блага – вещи и иное имущество;

Нематериальные блага – жизнь, здоровье, честь, достоинство личности, свобода, неприкосновенность и другое;

Культурные ценности и результаты труда;

Документы – паспорта, дипломы, протоколы и т.д.;

Действия – поведение людей (выполнение работ, оказание услуг, дача показаний и т.д.).

Среди объектов гражданского права особое место занимает имущество.

Термин имущество в гражданском праве трактуется неоднозначно.

Комментарий к ГК РФ дает следующее толкование этого термина. Под имуществом подразумевают вещь или определенную совокупность вещей, например, согласно ст.301 ГК собственник вправе истребовать свое имущество из чужого незаконного владения. В данном случае, имеется ввиду конкретная вещь или вещи, владение которыми утрачено собственником и которые он вправе истребовать от лица, незаконно удерживающего их.

Термин «имущество» в наследственном праве включает в себя все имущественные права (активы) и обязательства (пассивы), которые переходят от наследодателя к наследникам (ст.1117-1151 ГК). Поскольку правильное понимание термина «имущество» практически важно для определения конкретных прав и обязанностей сторон, в правоотношениях, где имущество является объектом права, нужно каждый раз определять точное значение данного термина путем толкования текста правовой нормы. Чаще всего объектами гражданского права выступают вещи.

**Сущность юридического лица**

Юридические лица являются наиболее активными участниками гражданского оборота. В соответствии с ч.1 ст.48 ГК РФ 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

К современному определению юридического лица ученые пришли не сразу. Пожалуй, первые юридические лица появились с развитием промышленных отношений. Люди, объединявшие свои капиталы для достижения общих целей, существовали и раньше, но промышленное предприятие стало принципиально новым явлением, существующим по определенным законам, независящим от воли владельцев. Исторически, основными функциями института юридического лица были:

1. оформление коллективных интересов,
2. объединение капиталов,
3. ограничение предпринимательского риска.

В 1948 году советский юрист А.В.Венедиктов, сторонник "теории коллектива" определял юридическое лицо как коллектив трудящихся, осуществляющий предусмотренные законом, административным актом или уставом задачи, имеющий урегулированную в том же порядке организацию, обладающий на том или ином праве и той или иной мере обособленным имуществом и выступающий в гражданском обороте от своего имени - в качестве самостоятельного (особого) носителя гражданских прав и обязанностей.

В соответствии с п.1 статьи 56 ГК РФ Юридические лица, кроме финансируемых собственником учреждений, отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом. Пункт 3 этой же статьи гласит Учредитель (участник) юридического лица или собственник его имущества не отвечают по обязательствам юридического лица, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам учредителя (участника) или собственника, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом либо учредительными документами юридического лица.

Самостоятельная имущественная ответственность- это главный и определяющий признак юридического лица. Сущность юридического лица проявляется прежде всего в его ответственности. Все остальные признаки носят вспомогательный характер. Они подчинены одной идее: возложению ответственности на юридическое лицо, а не на учредителя.

Рассмотрим другие признаки юридического лица.

Обособленность имущества подразумевает, что субъект гражданского права имеет в своей собственности определенные вещи, движимые и недвижимые, распоряжается ими и может нести ответственность данным имуществом.

Выступление в гражданском обороте от собственного имени означает возможность от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести обязанности, а также выступать истцом и ответчиком в суде.

В споре о том, может ли считаться стороной производственное управление водопроводно-канализационного хозяйства, а следовательно, можно ли к нему предъявить иск о возмещении материального ущерба, Президиум ВАС постановил, что, поскольку производственное управление имело обособленное имущество, выступало в гражданском обороте от своего имени на основании Положения "О производственном управлении водопроводно-канализационного хозяйства города Куйбышева", утвержденного в 1985 году, хотя и не прошло регистрацию в соответствии с требованиями статьи 13 Основ гражданского законодательства, имело в банке расчетный счет, уплачивало налоги, то оно на момент предъявления иска обладало всеми признаками юридического лица. В данном случае ответчик по делу приобрел права и обязанности юридического лица до принятия закона РСФСР "О предприятиях и предпринимательской деятельности в РСФСР" и не утратил их впоследствии, а поэтому в соответствии со статьёй 29 АПК РФ 1992 года мог быть стороной в арбитражном процессе.

#### Понятие и значение договора

Договор - это наиболее распространенный вид сделок. Только немногочисленные односторонние сделки не относятся к числу договоров. Основная масса встречающихся в гражданском праве сделок - договоры. В соответствии с этим договор подчиняется общим для всех сделок правилам. К договорам применяются правила о двух- и многосторонних сделках. Очень часто общие положения об обязательствах (гл. 21-26) построены с учетом применения их прежде всего к договорам, например, способы обеспечения исполнения обязательств. Договором признается согласие двух или нескольких лиц об установлении, изменении и прекращении гражданских прав и обязанностей (п.1, ст. 420).

Есть еще одно существенное обстоятельство, вызывает ошибки в применении норм гражданского права. В имущественные и связанные с ним личные неимущественные отношения в качестве самостоятельного, специального элемента включается предпринимательская деятельность. Осуществляется гражданами и юридическими лицами, зарегистрированными в качестве предпринимателей, в установленном законом порядке. Договоры, заключенные предпринимателями или с их участием, нередко исполняются иначе, чем обычные гражданско-правовые договоры.

Согласно ст. 315 ГК РФ досрочное исполнение предпринимательского договора возможно только в случаях, предусмотренных в законе, иных правовых актах, самом договоре или вытекают из обычаев делового оборота.

В ст. 8 ГК перечень юридических фактов открывают договоры и иные сделки, предусмотренные законом, а так же договоры, хотя и непредусмотренные законом, но не противоречащие ему, согласно ст. 154 ГК для заключения договора необходимо выражение согласованной воли двух сторон (двусторонняя сделка), либо трех и более сторон (многосторонняя сделка), а в силу ст. 420 ГК договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Этой же статьей устанавливается, что к договорам применяются правила о двух- и многосторонних сделках, предусмотренных главой 9 («Сделки») Кодекса. Так, соглашением обычно двух сторон является договор купли-продажи: по легальному определению данного договора (ст. 454 ГК) одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену). Соглашением большего числа сторон может быть, например, договор простого товарищества (договор о совместной деятельности). По такому договору двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной цели, не противоречащей Закону (ст. 1041 ГК).

Сопоставление понятий “договор” и “сделка” показывает, что второе шире первого, так как сделка может быть односторонней.

Поэтому договор - непременно сделка, но последняя далеко не всегда является договором. На договоры распространяются правила о форме, об условиях действительности сделок, об основаниях признания их недействительными и наступающих в подобных случаях последствиях, ряд других положений о сделках. Гражданско-правовые договоры, выражая согласованную волю сторон на достижение отвечающей действительному правопорядку цели, порождают, изменяют или прекращают, как правило, соответствующие имущественные правоотношения. Эти договоры - одно из важнейших оснований возникновения обязательств (ст. 307 ГК) Некоторые договоры наряду с обязательственными порождают такие видные правоотношения - правоотношения собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления (раздел II ГК).

Договор представляет собой волевой акт. Однако этот волевой акт обладает присущими ему специфическими особенностями. Он представляет собой неразрозненные волевые действия двух или более лиц, единое волеизлияние выражающее их общую волю. Для того, чтобы эта общая воля могла быть сформирована и закрепилась в договоре, он должен быть свободен от какого-либо внешнего воздействия. Поэтому ст. 421 ГК закрепляет целый ряд правил, обеспечивающих свободу договора.

Таким образом, есть основания рассматривать свободу заключения договора как неотъемлемую или наиболее значимую по своему правовому и практическому смыслу часть принципа свободы договора.

Кроме этого, ГК РФ значительно расширил правоспособность коммерческих организаций, сферу применения договора, увеличил круг объектов, по поводу которых возможно заключения договора, что, безусловно позитивно отразилось на развитии рыночных отношений.

Каждый из перечисленных элементов имеет собственное содержание, которое можно проследить с помощью анализа положений ГК РФ.

Вместе с этим крайне важно подчеркнуть, что свобода договора вообще и свобода заключения конкретного договора не может быть абсолютной, ибо человек, живя в обществе, не может быть абсолютно свободен. Он должен соблюдать правила этого общества, по которым свобода одного не должна нарушать свободу другого. Человек отчуждает свою свободу, как писал Руссо, за благо жить в обществе. Беспредел в договорном праве неизбежно привел бы к злоупотреблениям правами, к анархии в экономике, а в конечном итоге – к подрыву государственности.

Свобода договоров могла быть абсолютной только при условии, если бы сам Кодекс м все изданные в соответствии с ним правовые акты состояли исключительно из диспозитивных и факультативных норм. Но нетрудно предвидеть, что такой путь повлек бы за собой немедленную гибель экономики страны, ее социальных и иных программ, а с ними вместе поверг в хаос общество. Неслучайно законодательство ни одной из существоваших в истории стран не пошло по этому пути.

В конечном счете, ограничения свободы преследует одну из трех целей. Как было показано на примере императивных норм, это, во-первых, защита слабейшей (слабой) стороны, которая начинается со стадии заключения договора и завершается его исполнения и ответственностью за нарушение.

Во-вторых, это защита интересов кредиторов, угроза которым может оказать разрушительное влияние на гражданский оборот. Имеется в виду, в частности судьба многих банков, представляющих кредиты «дутым» фирмам, а равно многочисленных граждан, предоставлявших таким же кредитным учреждениям свои денежные средства. Ставшим бичом нашей экономики пресловутый «кризис неплатежей» уже в наши дни так же подтвердил нуждаемость кредиторов в правовой защите.

Наконец, в-третьих защита интересов государства, в концентрированном виде выражающего интересы общества.

Одно из них касается продажи доли в праве общей собственности с публичных торгов. Прежнее законодательство (ст. 120 ГК РСФСР) исходило из того, что право преимущественной покупки применяется во всех случаях кроме продажи имущества с публичных торгов. Нововведение заключается в том, что публичные торги для продажи доли в праве общей собственности при отсутствии согласия на этот всех участников долевой собственности могут проводиться только в случаях, предусмотренных законом. К таковым относятся: проведение публичных торгов в порядке исполнения решения суда, если иное не предусмотрено процессуальным законодательством (ст. 225 ГК); реализация заложенного имущества.

Еще одно новое положение заключается в распространении правил о преимущественной покупке в случае отчуждения доли по договору мены.

Статья 250 ГК РФ не содержит так же ограничения, ранее существовавшего для граждан (ст. 106 ГК РСФСР), относительно возможности иметь в собственности только один жилой дом или его часть, поскольку это положение противоречит не только Конституции РФ и другим законодательным актам, но и новым экономическим отношениям.

Иными словами, к договорам применяется такое общее правило, как “закон обратной силы не имеет”, что, несомненно, придает устойчивость гражданскому обороту. Участники договора могут быть уверены в том, что последующие изменения в законодательстве не могут изменить условий заключенных ими договоров. Вместе с тем потребности дальнейшего гражданского оборота могут натолкнуться на такие препятствия, которые заложены в условиях заключенных договоров. В целях преодоления этих препятствий в п.2 ст. 422 ГК предусмотрена возможность изменения условий уже заключенных договоров путем введения обязательных для участников договора правил, действующих с обратной силой. При этом следует обратить внимание на то, что вновь введенные правила только в том случае обязательны для участников ранее заключенных договоров, если обратная сила им придана законом. Или правовые акты не могут действовать с обратной силой в отношении заключенных договоров.

Применительно к договорным отношениям сторон правильным будет утверждение о приоритете условий договора перед нормами, содержащимися в указах Президента РФ и постановлениях Правительства, изданных после заключения договора. Даже в тех случаях, когда названные правовые акты включают в себя императивные нормы, регламентирующие отношения сторон, и содержат указания об их обязательном применении к правоотношениям, возникшим до издания соответствующих правовых актов, стороны вправе не применять указанные нормы, а руководствоваться условиями ранее заключенного договора.

Наконец, ограничение свободы договоров может быть связано с их основанием. Имеется в виду, что существенный признак многих договоров составляет их цель. В этой связи стороны могут заключать договоры по выбранной ими модели только при условии, если основание конкретного договора будет соответствовать той цели, которая указана применительно к данной модели. Так, например, для договоров розничной купли-продажи и бытового обслуживания в равной мере обязательным является то, что эти договоры должны быть направлены на удовлетворение соответствующих потребностей (п.1 ст.492 ГК и п.1 ст.730 ГК). В противном случае договор не может рассматриваться ни как розничная купля-продажа, ни как бытовой подряд, а, значит, и к отношениям сторон будут соответственно применяться, на что уже обращалось внимание, лишь общие положения о купле-продаже и общие положения о подряде. Более строгим является то требование в договоре, основанном на публичном конкурсе. В силу п.2 ст.1057 ГК этот договор может быть направлен на достижение какой-либо общественно-полезной цели.

Ст.421 ГК допускает понуждение заключить договор только при наличии указаний в Кодексе, в законе или в добровольно принятом обязательстве. Во всех таких случаях речь идет о возникновении у соответствующего лица по отношению к будущему контрагенту обязанности заключить в установленный срок и в установленном порядке определенный гражданско-правовой договор.

При всех сделанных выше оговорках основной конститутивный признак соглашения – совпадения воли сторон – сохраняет свое значение. Совпадение, о котором идет речь, необходимо и тогда, когда в соглашении участвуют две стороны, и тогда, когда в нем насчитывается более широкий круг субъектов. Подобная ситуация может возникнуть, например, при общей собственности с тремя и более участниками. В последнем случае речь идет о единогласии всех участников независимо от того предусмотрено ли это специально в законе (например, в п.1 ст.247 ГК), или законодатель ограничивается указанием на необходимость достижения соглашения между сторонами (например, ст.248 того же Кодекса).

Согласие в отличие от соглашения само по себе не порождает обычных для юридического факта последствий: возникновения изменения или прекращения прав и обязанностей. Его роль гораздо скромнее. Она проявилась лишь в случаях, когда на этот счет есть прямое указание в ГК, и в ином законе или другом правовом акте либо договоре, и сводится к тому, что представляет собой непременное условие, при котором волеизъявление лица (для одной стороны) или совпадающее встречное изъявление воли других лиц (для договоров) способно создать правоотношение. Указанный смысл согласия выражен, например, весьма четко п.2 ст.253 ГК: «Распоряжение имуществом находящимся в совместной собственности, осуществляется по согласию всех участников, которое предполагается независимо от того, с кем из участников совершается сделка по распоряжению имуществом».

Из приведенной нормы вытекает, что сделку совершает один, а согласие дает другой (другие лица). Таким образом, согласие третьего лица – юридический факт, который служит лишь условием, при котором законодательство предоставляет определенному лицу возможность совершить сделку (заключить договор). При этом согласие в отличие от соглашения (договора) всегда рассматривается как одностороннее действие со всеми вытекающими отсюда последствиями.

В законе выделены правила об учредительном договоре. В ст. 70 говорится, что полное товарищество создается и действует на основании такого договора. Закрепляется так же, какие сведения должны содержатся в учредительном договоре полного товарищества. Сходного содержания правила действуют для товарищества на вере. В отношении обществ с ограниченной ответственностью, обществ с дополнительной ответственностью, акционерных обществ правила об учредительном договоре в особые статьи не выделены.

Более детально положения о таком договоре содержатся в настоящее время в соответствующих статьях Кодекса, Закона об акционерных обществах, а в последствии станут неотъемлемой частью предусмотренных Кодексом Закона об обществах с ограниченной ответственностью (ст. ст. 87, 89-91, 93), других находящихся в стадии разработки актов (например, Закона о договорных (полных и смешанных) товариществах).

Организационные договоры в известном смысле подпадают под понятие предварительного договора, получившего в ст. 429 ГК довольно развернутую регламентацию. По предварительному договору стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказания услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных данным договором. Предварительному договору однократного действия корреспондирует основной договор, что не имеет места при заключении организационных договоров, носящих долговременный характер. При длительном сотрудничестве нет нужды наряду с организационными мерами согласовывать все условия выполнения периодических конкретных действий. Поскольку организационные договоры в части первой ГК не представлены, допустимо применение к ним норм гражданского законодательства, регулирующих сходные отношения (аналогия закона – ст. 6 ГК), а именно ст. 429.

Вопрос об условиях договора имеет самостоятельное, причем более общее значении. Суть его в том, что совокупность условий образуют содержания договора как юридического факта. Определенность же содержания предопределяет особенности возникающих прав и обязанностей сторон, возможность надлежащего исполнения обязательств, последствия их нарушения. Согласно ст. 421 ГК условия договора формируются по усмотрению сторон. Исключения составляют случаи, когда содержание конкретного условия предписано законом или иными правовыми актами. Существует еще один аспект проявление свободы при заключении договора. Когда условие договора предусмотрено диспозитивной нормой, стороны могут своим соглашением исключить ее применение, либо установить условие, отличное от содержащегося в ней. При отсутствии такового соглашения, условия договора определяются диспозитивной нормой. Если же оно не определено сторонами или диспозитивной нормой, то должны учитываться опытом делового оборота, применяемые к отношениям сторон. В силу с. 432 ГК договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

**Обычные условия договора**

В отличии от существенных, обычные условия не нуждаются в согласовании сторон. Обычные условия предусмотрены в соответствующих нормативных актах и автоматически вступают в действие в момент заключения договора. Это не означает, что обычные условия действуют вопреки воле сторон в договоре. Как и другие условия договора, обычные условия основываются на соглашении сторон. Только в данном случае соглашение сторон подчинить договор обычным условиям, содержащихся в нормативных актах, выражается в самом факте заключения договора данного вида.

Примерные условия могут быть изложены в форме примерного договора или иного документа, содержащего эти условия (ст. 427 ГК). Примером такого документа, содержащего примерные условия договора о залоге недвижимого имущества (ипотеки), может служить приложение к распоряжению Зам.председателя Совета Министров РФ от 22 декабря 1993 года № 96-рз. К числу обычных условий относятся и те обычаи делового оборота, которые применимые к отношениям сторон, которые вступают в действие, если условие договора не определено сторонами или диспозитивной нормой (п. 5ст. 421 ГК).

**Содержание и понятие права собственности**

В обществе с государственно-правовой надстройкой экономические отношения собственности неизбежно получают юридическое закрепление. Это выражается как в системе правовых норм, регулирующих указанные отношения и образующих институт права собственности, так и в закреплении определенной меры юридической власти за конкретным лицом, являющимся собственником данной вещи. В первом случае говорят о праве собственности в *объективном смысле,* во втором — в *субъективном смысле,* или о субъективном праве собственности.

Чтобы определить право собственности в объективном смысле необходимо выявить специфические признаки, присущие субъективному праву собственности. Выявление указанных признаков позволит отразить их в определениях права собственности, как в объективном, так и в субъективном смысле.

*Правомочие владения —* это юридически обеспеченная возможность хозяйственного господства собственника над вещью. Речь при этом идет о хозяйственном господстве над вещью, которое вовсе не требует, чтобы собственник находился с ней в непосредственном соприкосновении. Например, уезжая в длительную командировку, собственник продолжает оставаться владельцем находящихся в его квартире вещей.

*Правомочие пользования -* это юридически обеспеченная возможность извлечения из вещи полезных свойств в процессе ее личного или производительного потребления. Нередко одна и та же вещь может использоваться как в целях личного потребления, так и в производственных целях. Так, швейную машину можно использовать для пошива одежды не только своей семье, но и на сторону за плату. Правомочие пользования обычно опирается на правомочие владения. Но иногда можно пользоваться вещью, и не владея ею. Например, ателье по прокату музыкальных инструментов сдает их напрокат с тем, что пользование инструментом происходит в помещении ателье, скажем, в определенные дни и часы. То же и при пользовании игровыми автоматами.

*Правомочие распоряжения -* это юридически обеспеченная возможность определить судьбу вещи путем совершения юридических актов в отношении этой вещи. Не вызывает сомнений, что в тех случаях, когда собственник продает свою вещь, сдает ее внаем, в залог, передает в виде вклада в хозяйственное общество или товарищество или в качестве пожертвования в благотворительный фонд, он осуществляет распоряжение вещью. Значительно сложнее юридически квалифицировать действия собственника в отношении вещи, когда он уничтожает вещь, ставшую ему ненужной, либо выбрасывает ее, или когда вещь по своим свойствам рассчитана на использование лишь в одном акте производства или потребления. Если собственник уничтожает вещь или выбрасывает ее, то он распоряжается вещью путем совершения односторонней сделки, поскольку воля собственника направлена на отказ от права собственности. Но если право собственности прекращается в результате однократного использования вещи, то воля собственника направлена вовсе не на то, чтобы прекратить право собственности, а на то, чтобы извлечь из вещи ее полезные свойства. Поэтому в указанном случае имеет место осуществление только права пользования вещью, но не права распоряжения ею.

Исходя из ранее изложенных положений, дадим определение субъективного права собственности.

*Право собственности в субъективном смысле* означает юридически обеспеченную возможность для лица, присвоившего имущество, владеть, пользоваться и распоряжаться этим имуществом по своему усмотрению в тех рамках, которые установил законодатель. Правомочия владения, пользования и распоряжения включают в себя возможность только таких действий, которые служат реализации целей, предусмотренных законодателем. Такими целями являются сохранность и улучшение имущества, использование его по прямому назначению и возможность для собственника распорядиться имуществом наиболее полным образом.

Наличие указанных правомочий, перечисленных в п.1 ст.209 ГК, является необходимым, но еще недостаточным признаком для определения субъективного права собственности. Поэтому в п.2 - 4 ст.209, ст.210 - 211 ГК законодатель дополняет определение указанием на действия. На существенность признаков действия для характеристики субъективного права собственности указывает тот факт, что законодателем предусмотрен целый ряд санкций за бездействие лица, наделенного правомочиями собственности, влекущее за собой прекращение права собственности. К таким санкциям относятся, например, прекращение права собственности на безнадзорное животное через 6 месяцев после его пропажи, если бывший собственник не разыскал животного (ст.231 ГК); прекращение права собственности на обнаруженный клад, собственник которого не может быть установлен (ст.233 ГК); прекращение права собственности на имущество у прежнего собственника вследствие истечения срока приобретательной давности (ст.234 ГК); принудительное изъятие у собственника бесхозяйственно содержимых культурных ценностей (ст.241 ГК) и др.

Право собственности в субъективном смысле отличается от иных субъективных прав на конкретные вещи тем, что опирается непосредственно на закон и заранее не ограничено во времени. Другие (обязательственные) права на имущество, например, вытекающие из договоров хранения, найма, залога и др., возникая по воле собственника, имеют срочный характер.

Защита права собственности со стороны государства носит абсолютный характер. Это означает, что каждый, кто без ведома собственника завладеет либо совершит иные неправомерные действия над его имуществом, будет обязан возвратить имущество, прекратить такие действия, возместить убытки, причиненные собственнику (ст.15,301 - 304 ГК).

Большинство авторов рассматривают право собственности в субъективном смысле как правоотношение с неопределенным кругом лиц, обязанных воздерживаться от действий, нарушающих правомочия собственника. Последовательное развитие этой позиции приводит к необходимости выделить статику и динамику в правоотношении собственности. При этом под статикой подразумевают такие отношения, которые выражают состояние присвоенности материальных благ собственнику. Понятие динамики отношений собственности используют для обозначения процесса движения товара.

*Право собственности -* это система правовых норм, регулирующих отношения по владению, пользованию и распоряжению собственником принадлежащей ему вещью по усмотрению собственника и в его интересах, а также по устранению вмешательства всех третьих лиц в сферу его хозяйственного господства.

В тех случаях, когда собственник сам владеет и пользуется вещью ему для осуществления своего права обычно достаточно того, чтобы третьи лица воздерживались от посягательств на эту вещь. Но так бывает далеко не всегда. Чтобы распорядиться вещью (продать ее, сдать внаем, наложить и т.д.), собственник, как правило, должен вступить в отношение с каким-то конкретным лицом (например, с тем, кто хочет купить вещь, получить ее внаем или в залог). Хотя путем установления отношений с конкретным лицом собственник и осуществляет свое право, их регулирование выходит за пределы права собственности, а сам собственник выступает в маске продавца, наймодателя, залогодателя и т.д. Если же право собственности нарушено, то все зависит от того, сохраняется это право или нет. Если сохраняется, то восстановление нарушенного отношения происходит при

помощи норм института права собственности. Если же право собственности не сохраняется (скажем, вещь уничтожена), то для восстановления нарушенных прав придется прибегнуть к нормам других правовых институтов (например, обязательств из причинения вреда или страхового права). Таким образом, нормы, образующие институт права собственности, находятся в постоянном контакте и взаимодействии с нормами других правовых институтов, как гражданско-правовых, так и иной отраслевой принадлежности. Указанное обстоятельство подлежит учету при выборе правовых норм, регулирующих тот или иной участок имущественных отношении, в том числе и отношений собственности

**Защита права собственности**

Если право собственности нарушается или может быть нарушено, то собственник вправе прибегнуть к защите своего права. Право собственности может быть нарушено двумя способами; либо собственника лишают его имущества, и он не может владеть им, пользоваться и распоряжаться; либо, хотя собственник и не лишен фактического владения своим имуществом, ему мешают пользоваться им и распоряжаться.

В первом случае собственник предъявляет к нарушителю виндикационный иск - об изъятии своего имущества из чужого владения. Во втором случае собственник предъявляет к нарушителю негаторный иск - об устранении незаконных препятствий в пользовании и распоряжении своим имуществом.

Виндикационный иск (ст.301 ГК РФ) гласит, что собственник вправе истребовать свое имущество из чужого незаконного владения. Далее ст.302 ГК РФ устанавливает, что при предъявлении виндикационного иска прежде всего устанавливается, является ли новый приобретатель (владелец) имущества добросовестным или недобросовестным. Добросовестным является приобретатель, который не знал и не мог знать, что имущество приобретено у лица, которое не имело права его отчуждать. Напротив, если приобретатель знал или должен был предполагать, что отчуждатель не является собственником имущества и не имеет иных правомочий на передачу ему имущества собственника, то он считается недобросовестным.

Защита права собственности осуществляется народным судом, арбитражным судом или третейским судом. Право на защиту своих вещных прав имеют также лица, хотя и не являющиеся собственником, но владеющие имуществом на праве хозяйственного ведения, оперативного управления, или как доверительный управляющий, или по иному основанию, предусмотренному законом или договором. Эти лица имеют право на защиту своего владения против любого лица, в том числе против собственника.

Негаторный иск - это иск владеющего вещью собственника к третьему лицу об устранении препятствий, мешающих нормальному осуществлению права собственности (ст.304 ГК РФ): "Собственник может требовать устранения всяких нарушений его права, хотя бы эти нарушения и не были соединены с лишением владения".

**Тема №5. Трудовое право и право социального обеспечения**

**Трудовой договор**

Трудовой договор – соглашение между работником и работодателем, по которому работник обязуется выполнить работу по определенной специальности, квалификации или должности с подчинением внутреннему трудовому распорядку, работодатель – выплачивать работнику заработную плату и обеспечивать условия труда предусмотренные законодательством о труде, коллективным договором и соглашением сторон.

Термины «контракт», «договор», «соглашение» – синонимы. Однако на практике понятию «трудовой контракт» придается в последнее время специальный смысл. «Контрактник» нередко принимает непосредственное участи в управлении предприятием, хотя и не является собственником. Это лицо непосредственно ответственно с одной стороны, перед собственником за результаты деятельности хозяйственной структуры, а с другой – перед остальными работниками за соблюдение заранее оговоренных условий и оплаты труда. Таким образом, он находиться как бы между двух огней.

Контракт заключается обычно в письменной форме и на определенный срок (до 5-ти лет). Трудовой же договор, как правило, заключается в устной форме, оформляясь приказом и записью в трудовой книжке.

Во многих случаях, заключение контракта не имеет особого смысла, хотя законодательством круг лиц, с которыми можно заключить контракты, никак не ограничен.

Заключение его оправдано лишь тогда, когда необходимо в максимальной степени учесть специфические особенности труда, увязав его с конечными результатами, конкретизировать ответственность и систему оплаты труда. В остальных случаях достаточно оформления обычного трудового договора.

Преимущество письменной формы договора в том, что все условия труда работника фиксируются в едином акте. Образно выражаясь, можно сказать: каждый трудовой договор – закон для двоих.

Контракт заключается как с постоянными, так и с временными работниками по основному месту работы и при совместительстве, с надомниками и т.п.

Трудовой договор может заключаться на неопределенный срок, на срок не более 5 лет и на время выполнения определенной работы.

Источниками трудового права является множество нормативных актов различной силы и видов.

Согласно п.4 ст.15 Конституции РФ, общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры РФ являются составной частью ее правовой системы. Если международным договором РФ установлены иные правила, чем предусмотрены законом, то применяются правила международного договора. Это относиться и к работодателям, и к работникам, и к профсоюзам, и к судам. Наша страна - член ООН, ЕС, и ряда других международных организаций, к примеру МОТ, и все их документы обязательны к применению на всей территории РФ.

*Трудовой спор* – это поступившее на разрешение юрисдикционного органа разногласие субъектов трудового права по вопросам применения трудового законодательства или об установлении между ними новых условий труда.

Иначе можно сказать, что трудовые споры – это неурегулированные путем непосредственных переговоров разногласия между работником (работниками) и работодателем по поводу установления новых или изменения закрепленных в правовых актах и соглашениях условий труда. А также применения норм трудового и иного социального законодательства, о которых заявлено в соответствующий юрисдикционный орган, то есть орган, уполномоченный государством принять юридически обязательное для сторон решение.

Трудовые споры могут возникнуть именно тогда, когда спорящие стороны переносят разрешение своих разногласий в юрисдикционный орган.

*Трудовым правонарушением* называется виновное невыполнение или ненадлежащее выполнение обязанным субъектом своей трудовой обязанности в сфере труда и распределения, а, следовательно, нарушение права другого субъекта данного правоотношения.

Трудовые правонарушения сами по себе еще не являются трудовыми Ниже представлена схема трудового спора в развитии.

1. Трудовое правонарушение
2. Разногласие (различная оценка трудового правонарушения субъектами правоотношений)
3. Непосредственные переговоры спорящих сторон с целью самостоятельного урегулирования разногласия
4. Возникновение трудового спора (обращение для разрешения разногласий в юрисдикционный орган).

В Трудовом кодексе РФ регулирование трудовых споров рассматривается в главах 60 и 61 («Рассмотрение индивидуальных трудовых споров» /ст. ст. 381-397/ и «Рассмотрение коллективных трудовых споров» /ст. ст. 398-418/ соответственно).

Трудовые споры могут классифицироваться:

* по спорящему субъекту;
* по характеру спора;
* по виду спорного правоотношения.

Выяснение вида трудового спора поможет быстрейшему его разрешению.

Рассмотрим подробнее виды трудовых споров.

Во-первых, по спорящему субъекту все трудовые споры делятся на индивидуальные и коллективные.

*К индивидуальным* можно относить споры о переводе, повышении или понижении квалификационного разряда, приема на работу или увольнения с работы и т.п. *В индивидуальных спорах* возникают разногласия, связанные с правами и законными интересами конкретного работника.

*Коллективными* будут споры между профкомом или трудовым коллективом с работодателем, возникающие при заключении коллективного договора, при утверждении Премиальных положений, планов развития и т.п. *В коллективных спорах* оспариваются и защищаются права, полномочия и интересы всего трудового коллектива или его части, права профкома как представителя работников данного производства по вопросам труда, быта, культуры.

Во-вторых, по характеру трудовые споры делятся:

* на споры о применении норм трудового законодательства, где защищается и восстанавливается нарушенное право работника или профкома;
* на споры об установлении новых или изменении существующих социально-экономических условий труда и быта, не урегулированных законодательством. Они могут возникать из трудового правоотношения – об установлении работнику в локальном порядке новых условий труда, к примеру, нового срока отпуска по графику отпусков, нового тарифного разряда, а также вытекающие из коллективного организационно-управленческого характера правоотношений.

Трудовой кодекс РФ регулирует порядок разрешения трудовых споров работников с работодателем по вопросам применения трудового законодательства, коллективного договора, а также других соглашений о труде и об установлении работнику новых или изменении существующих условий труда.

В-третьих, по виду спорного правоотношения трудовые споры можно разделять на:

* споры из трудовых правоотношений;
* споры из правоотношений по трудоустройству, к примеру, спор в связи с отказом в приеме на работу по брони инвалида или другого лица, с которым работодатель обязан заключить трудовой договор;
* споры из правоотношений по надзору и контролю за соблюдением трудового законодательства и правил охраны труда, к примеру, оспариваются действия санитарного, технического или правового инспектора, наложившего штраф на должностное лицо;
* споры из правоотношений по подготовке кадров и повышению квалификации на производстве, к примеру, направления на повышение квалификации в другую местность;
* споры из правоотношений по возмещению материального ущерба работником предприятия, к примеру, спаривание размера произведенного работодателем удержания из заработной платы за нанесенный ущерб;
* споры из правоотношений по возмещению предприятием ущерба работнику, в связи с повреждением его здоровья на работе;
* споры из правоотношений профкома с работодателем по вопросам труда, быта, культуры, к примеру, трудовые споры о сроках пересмотра норм выработки;
* споры из правоотношений трудового коллектива с работодателем, к примеру, при выборах и утверждении хозяйственных руководителей и др.;
* споры из социально-партнерских правоотношений.

При возникновении трудового спора, важно правильно его классифицировать, что поможет определить его подведомственность, и в первую очередь выясняют, индивидуальный или коллективный спор, о применении трудового законодательства или же об установлении новых условии труда, изменении существующих, а также из какого правоотношения возник трудовой спор.

*Трудовой спор* – это поступившее на разрешение юрисдикционного органа разногласие субъектов трудового права по вопросам применения трудового законодательства или об установлении между ними новых условий труда.

Иначе можно сказать, что трудовые споры – это неурегулированные путем непосредственных переговоров разногласия между работником (работниками) и работодателем по поводу установления новых или изменения закрепленных в правовых актах и соглашениях условий труда. А также применения норм трудового и иного социального законодательства, о которых заявлено в соответствующий юрисдикционный орган, то есть орган, уполномоченный государством принять юридически обязательное для сторон решение.

Трудовые споры возникают либо в силу каких-то действий в процессе применения норм трудового права, либо в силу бездействия, то есть неисполнения требований нормативных актов.

Разногласия возникают в случаях, когда совершается виновной стороной трудовое правонарушение в отношении другой стороны, или же когда трудовое правонарушение и не совершено, но одна из сторон считает, что по отношению к ней были совершены неправомерные действия.

*Трудовым правонарушением* называется виновное невыполнение или ненадлежащее выполнение обязанным субъектом своей трудовой обязанности в сфере труда и распределения, а, следовательно, нарушение права другого субъекта данного правоотношения.

Рассмотрим подробнее виды трудовых споров.

Во-первых, по спорящему субъекту все трудовые споры делятся на индивидуальные и коллективные.

*К индивидуальным* можно относить споры о переводе, повышении или понижении квалификационного разряда, приема на работу или увольнения с работы и т.п. *В индивидуальных спорах* возникают разногласия, связанные с правами и законными интересами конкретного работника.

*Коллективными* будут споры между профкомом или трудовым коллективом с работодателем, возникающие при заключении коллективного договора, при утверждении Премиальных положений, планов развития и т.п. *В коллективных спорах* оспариваются и защищаются права, полномочия и интересы всего трудового коллектива или его части, права профкома как представителя работников данного производства по вопросам труда, быта, культуры.

Во-вторых, по характеру трудовые споры делятся:

* на споры о применении норм трудового законодательства, где защищается и восстанавливается нарушенное право работника или профкома;
* на споры об установлении новых или изменении существующих социально-экономических условий труда и быта, не урегулированных законодательством. Они могут возникать из трудового правоотношения
* об установлении работнику в локальном порядке новых условий труда, к примеру, нового срока отпуска по графику отпусков, нового тарифного разряда, а также вытекающие из коллективного организационно-управленческого характера правоотношений.

Трудовой кодекс РФ регулирует порядок разрешения трудовых споров работников с работодателем по вопросам применения трудового законодательства, коллективного договора, а также других соглашений о труде и об установлении работнику новых или изменении существующих условий труда.

В-третьих, по виду спорного правоотношения трудовые споры можно разделять на:

* споры из трудовых правоотношений;
* споры из правоотношений по трудоустройству, к примеру, спор в связи с отказом в приеме на работу по брони инвалида или другого лица, с которым работодатель обязан заключить трудовой договор;
* споры из правоотношений по надзору и контролю за соблюдением трудового законодательства и правил охраны труда, к примеру, оспариваются действия санитарного, технического или правового инспектора, наложившего штраф на должностное лицо;
* споры из правоотношений по подготовке кадров и повышению квалификации на производстве, к примеру, направления на повышение квалификации в другую местность;
* споры из правоотношений по возмещению материального ущерба работником предприятия, к примеру, спаривание размера произведенного работодателем удержания из заработной платы за нанесенный ущерб;
* споры из правоотношений по возмещению предприятием ущерба работнику, в связи с повреждением его здоровья на работе;
* споры из правоотношений профкома с работодателем по вопросам труда, быта, культуры, к примеру, трудовые споры о сроках пересмотра норм выработки;
* споры из правоотношений трудового коллектива с работодателем, к примеру, при выборах и утверждении хозяйственных руководителей и др.;
* споры из социально-партнерских правоотношений.

*Перерыв для отдыха и питания* (ст. 57 КЗоТ) предоставляется работникам продолжительностью не более двух часов. Он не включается в рабочее время.

Работник использует перерыв по своему усмотрению. На это время ему предоставляется право отлучаться с места выполнения работы.

Перерыв для отдыха и питания должен предоставляться, как правило, через четыре часа после начала работы.

С учетом мнения трудового коллектива работа может производиться без перерыва для отдыха и питания, если продолжительность работы (смены) не превышает шести часов;

Без перерыва для отдыха и питания трудятся обычно работники с неполным рабочим днем.

*Отдых между двумя рабочими днями (сменами)* начинается с момента окончания работы (смены) в один рабочий день и кончается в момент начала работы (смены) в следующий рабочий день.

Его продолжительность зависит от продолжительности рабочего дня (смены), времени его окончания и времени начала следующего рабочего дня,

Закон прямо не устанавливает хотя бы минимальную продолжительность этого вида отдыха. Но в нормативных правовых актах, действующих во многих отраслях, установлено, что продолжительность отдыха между двумя рабочими днями (сменами) не может быть менее 12 часов. Ряд отраслевых актов не допускает двух выходов на работу в течение суток.

В современных условиях вопросы, связанные с ежедневным отдыхом, решаются в отраслевых, профессиональных (тарифных) соглашениях, коллективных договорах, а иногда — ив трудовых договорах.

При вахтовом методе организации работ продолжительность ежедневного (междусменного) отдыха работников с учетом обеденных перерывов может быть уменьшена до 12 часов. Недоиспользованные в этом случае часы ежедневного (междусменного) отдыха, а также дни еженедельного отдыха суммируются и предоставляются в виде дополнительных свободных от работы дней (дни междувахтового отдыха) в течение учетного периода. Число дней ежедневного отдыха в текущем месяце должно быть не менее числа полных недель этого месяца. Дни еженедельного отдыха могут приходиться на любые дни недели.

*Охрана труда* (от англ. protection of / abour) в РФ система обеспечения безопасности жизни и здоровья работников в процессе трудовой деятельности, включающая правовые, социально экономические, организационно-технические, санитарно-гигиенические, лечебно-профилактические, реабилитационные и иные мероприятия, образующие организационно-правовой механизм реализации конституционного права граждан на труд (ст. 37 Конституции РФ) в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены.

Система охраны труда работника включает права:

а) на рабочее место, защищенное от воздействия вредных или опасных производственных факторов, которые могут вызвать производственную травму, профессиональное заболевание или снижение работоспособности;

б) на возмещение труда, причиненного ему увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанными с исполнением им трудовых обязанностей;

в) на получение достоверной информации от работодателя или государственных и общественных органов о состоянии условий и охраны труда на рабочем месте работника, о существующем риске повреждения здоровья, а также о принятых мерах по его защите от воздействия вредных или опасных производственных факторов;

г) на отказ без каких-либо необоснованных последствий для него от выполнения работ в случае возникновения непосредственной опасности для его жизни и здоровья до устранения этой опасности;

д) на обеспечение средствами коллективной и индивидуальной защиты в соответствии с требованиями законодательных и иных нормативных актов об охране труда за счет средств работодателя;

е) на обучение безопасным методам и приемам труда за счет средств работодателя;

ж) на профессиональную переподготовку за счет средств работодателя в случае приостановки деятельности или закрытие предприятия, цеха, участка либо ликвидации рабочего места вследствие неудовлетворительных условий труда, а также в случае потери трудоспособности в связи с несчастным случаем на производстве или профессиональным заболеванием;

з) на проведение инспектирования органами государственного надзора и контроля или общественного контроля условий и охраны труда, в том числе по запросу работника на его рабочем месте;

и) на обращение с жалобой в соответствующие органы государственной власти, а также в профсоюзы и иные уполномоченные работниками представительные органы в связи с неудовлетворительными условиями и охраны труда;

к) на участие в проверке и рассмотрении вопросов, связанных с улучшением условий и охраны труда.

В определении понятия охраны труда необходимо отразить такой важнейший признак, как обязанность работодателя по обеспечению безопасных условий и охраны труда. Она направлена на реализацию субъективного права работников на безопасные условия труда. В тех случаях, когда администрация не создает безопасных условий труда, работники вправе обратиться за защитой нарушенных прав в органы надзора и контроля за охраной труда. Н.Г. Александров по этому поводу писал, что норму по охране труда создают для работников не только фактические возможности, но и субъективные права именно потому, что работники могут прибегать к содействию органов охраны труда и требовать от работодателя относительно реального обеспечения технически безопасных условий труда.

Нормы и правила по охране труда многочисленны и разнообразны. Они имеют такую специфику, что часто о допущенном нарушении не знает сам заинтересованный работник. Особое место в системе органов контроля за охраной труда занимают профсоюзы. Практика показывает, что органы надзора и контроля проводят большую и действенную работу по борьбе с травматизмом, профзаболеваемостью, по предупреждению нарушений правил и норм по охране труда.

Охрана труда, как институт трудового права, включает в себя нормы права, регламентирующие мероприятия. К условиям труда относится любой фактор, воздействующий на работника в процессе трудовой деятельности, который способен оказать влияние на работоспособность и здоровье работника.

Воздействие на работника вредного производственного фактора способно привести к возникновению у него профессионального заболевания. Исследование данных факторов, как юридически значимых обстоятельств, необходимо для установления причинной связи между профессиональным заболеванием и выполнением работником трудовой функции.

Опасный производственный фактор оказывает на работника мгновенное воздействие, которое приводит к производственной травме. Данные факторы также выступают в качестве юридически значимого обстоятельства при проверке причинной связи между травмой работника и выполнением им трудовых обязанностей.

Работодатель обязан создавать работникам безопасные условия труда, исключающие воздействие на них вредных и (или) опасных факторов либо обеспечивающих уровень такого воздействия не превышающий установленных нормативов.

Рабочее место – место выполнения работником трудовых обязанностей, на котором работодатель обязан создавать безопасные условия труда. В установленных законодательством случаях работодатель обязан обеспечить работников средствами индивидуальной и коллективной защиты для предотвращения или уменьшения воздействия вредных и (или) опасных факторов, а также для защиты от загрязнения. Сертификат соответствия работ выдается полномочным государственным органом в качестве документа, удостоверяющего соответствие проводимых в организации работ установленным государством обязательным требованиям по охране труда. Невыполнение этих требований может стать поводом для привлечения работодателей и представителей работодателей к установленным в законодательстве мерам ответственности.

Охрана труда – это система сохранения жизни и здоровья работников в процессе трудовой деятельности, включающая правовые, социально-экономические, организационно-технические, санитарно-гигиенические, лечебно-профилактические, реабилитационные и иные мероприятия. Это широкое понятие охраны труда как обеспечение безопасных и здоровых условий труда всеми средствами, т.е. правовыми, экономическими, медицинскими, организационно-техническими и другими закреплено в ст. 1 Федерального закона «Об основах охраны труда в РФ» от 17 июля 1999 года. Поэтому охрану труда изучают в различных вузах: правовую – в юридических, социально-экономическую – в экономических, санитарно-гигиеническую, лечебно-профилактическую и реабилитационные меры – в медицинских, организационно-технические меры, т.е. соблюдение правил охраны труда при строительстве машин, оборудования, создании технологических процессов, промышленных зданий, сооружений – в технических вузах.

Участие в труде 14 – 15-летних подростков является результатом снижения уровня жизни населения. Чем ниже семейный доход, тем в большей степени семья заинтересована в трудовой деятельности подростка. Именно семья в данном случае может стимулировать прекращение образования и выход на рынок труда неквалифицированного работника. Трудовые перспективы молодого человека в данном случае неблагоприятны: существует реальная опасность навсегда закрепиться в сфере неквалифицированного, как правило, физического труда. Эпизодическое участие 14-15-летних подростков в трудовой деятельности может оцениваться как положительное явление, отвечающее интересам подростка и общества. В данном случае речь идет о начальных этапах адаптации к трудовой деятельности, о выработке стереотипа трудового поведения в рыночной среде. Поэтому федеральные и региональные программы занятости должны предусматривать проведение специальных мероприятий, направленных на привлечение подростков к трудовой деятельности без ущерба в получении образования. Осознанное формирование материальных стимулов к труду отличается у 16 – 17-летних молодых людей. Это связано с расширением объема их материальных и духовных потребностей, а также продолжающимся процессом социализации. В этом же возрасте происходит активный поиск и выбор вида будущей профессиональной деятельности. Успешность этого выбора зависит от того, насколько широко может ознакомиться подросток с миром профессий и специальностей, насколько реальны его представления о будущей собственной трудовой деятельности. На первый план по отношению к данной группе молодежи выходят работа по профессиональной ориентации и консультированию, а результатом становится выбор профессии.

Именно в возрасте 21 – 24 лет большинство молодых людей испытывают так называемый «шок от реальности», связанный с тем, что их идеальное представление о будущей трудовой деятельности вступают в противоречие с реальной обстановкой на рабочем месте. Специальные адаптационные молодежные программы призваны помочь молодым сотрудникам адекватно воспринять существующее в социально трудовой сфере положение вещей. На этот же возраст приходится и период начального этапа карьеры, характеризующийся вхождением в организацию, нахождением своего места в ней.

Для того, чтобы молодые специалисты не испытывали проблем, связанных с их первым назначением, организация, по нашему мнению, может предпринять следующие действия: предоставлять претендентам еще на стадии найма максимально реалистическую информацию о будущих условиях труда; поддерживать первоначальную инициативу новичков, давая им возможность проявить свои профессиональные способности в полном объеме; обеспечить выбор руководителей-наставников, способных направить новичка в его профессиональных устремлениях; увязать притязания новичка на высокую оценку его способности и возможности с реальными трудовыми достижениями.

Запрещено применять труд молодежи в возрасте до 18 лет на тяжелых работах с вредными или опасными условиями труда. Перечень таких работ утвержден правительством РФ от 25 февраля 2000 г. № 162. Нормы предельно допустимых нагрузок подъема и перемещения грузов на работе. Подъем и перемещение вручную груза постоянно в течение рабочей смены для юношей предельно допустимая масса груза 14 лет – 3 кг; 15 лет – 3 кг; 16 лет – 4 кг. Для девушек 14 лет – 2 кг; 15 лет – 2 кг; 16 лет – 3 кг; 17 лет – 3 кг. Подъем и перемещение груза вручную в течение не более 1/3 рабочей смены: для юношей 1) постоянно более 2-х раз в час; 2) при чередовании с другой работой до 2-х раз в час. Запрещается применение труда лиц в возрасте до 18 лет на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, на подземных работах, а также на работах выполнение которых может причинить вред их здоровью и нравственному развитию. Например: игорный бизнес, работа в ночных кабаре и клубах, производство, перевозка и торговля спиртными напитками, табачными изделиями, наркотическими и токсичными препаратами. Лица в возрасте до 18 лет принимаются на работу только после предварительного обязательного медицинского осмотра и в дальнейшем, до достижении возраста 18 лет, ежегодно подлежат обязательному медицинскому осмотру.

При повышенной оплате труда заработная плата работникам выплачивается с учетом сокращенной продолжительности работы. Работодатель может за счет собственных средств производить им доплаты до уровня оплаты труда работников соответствующих категорий при полной продолжительности ежедневной работы. Труд несовершеннолетних допущенных к сдельным работам, оплачивается по установленным сдельным расценкам. Работодатель может устанавливать им за счет собственных средств доплату до тарифной ставки за время на которое сокращается производительность их ежегодной работы. Особенности трудоустройства лиц в возрасте до 18 лет определяется Трудовым Кодексом РФ, иными федеральными законами, коллективным договором, соглашением.

Нарушается порядок увольнения работников в возрасте до 18 лет. Согласно от 269 ТК РФ (ст. 183 КЗоТ РФ) расторжение трудового договора с работниками в возрасте до 18 лет по инициативе работодателя (за исключением случая ликвидации организации) помимо соблюдения общего порядка допускается только с соглашения соответствующей государственной инспекцией труда и районной комиссии по делам несовершеннолетних. В нарушении этой нормы приказом № 40 от 01.06.2000 г. несовершеннолетний А. уволен за прогулы без уважительной причины, при этом отсутствует согласие на его увольнение государственной инспекции труда и комиссии по делам несовершеннолетних.

**Тема № 6. Законодательство в области финансов, банков и бухгалтерского учета**

**Предмет и понятие финансового права**

Область финансов и отдельные их стороны затрагивают нормы и других отраслей права. Однако именно в сферу финансового права эта область подпадает в целом, хотя на разные звенья финансовой системы его нормы распространяются не в одинаковой мере. Это объясняется тем, что к предмету финансового права относятся государственные финансы. С другими звеньями финансовой системы эта отрасль права связана постольку, поскольку регулирует отношения, связанные с аккумуляцией средств в денежные фонды государства и органов местного самоуправления, а также использованием этих средств (например, налоговые платежи из финансовых ресурсов предприятий, основанных на негосударственных формах собственности). **Финансовое право** — это совокупность юридических норм, регулирующих общественные отношения, которые возникают в процессе образования, распределения и использования денежных фондов (финансовых ресурсов) государства и органов местного самоуправления, необходимых для реализации их задач.

К **предмету финансового права** относятся закрепление структуры финансовой системы, распределения компетенции в данной области между Федерацией и ее субъектами, местным самоуправлением в лице соответствующих органов, регулирование на основе этих исходных норм отношений, возникающих в процессе финансовой деятельности. круг участников финансовых отношений: а) между Российской Федерацией, ее субъектами и местными административно-территориальными единицами в лице соответствующих органов представительной и исполнительной власти, возникающие в связи с распределением финансовых ресурсов страны; б) между финансовыми и налоговыми органами государства, с одной стороны, и предприятиями, организациями, учреждениями — с другой, в связи с выполнением финансовых обязанностей перед государством, распределением между ними или расходованием государственных денежных средств; в) между государственными (муниципальными) финансово-кредитными органами в связи с образованием, распределением и использованием соответствующих государственных (муниципальных) денежных фондов и ресурсов (бюджетных, внебюджетных, кредитных, страховых); между государственными (муниципальными) предприятиями, организациями, учреждениями, с одной стороны, и их вышестоящими органами государственного (муниципального) управления — с другой, в связи с распределением и использованием в соответствующих отраслях на-родного хозяйства и сферах социальной жизни бюджетных или кредитных ресурсов, а также собственных средств предприятий, организаций, учреждений; г) между финансово-кредитными органами, с одной стороны, и юридическими и физическими лицами — с другой, в связи с образованием и распределением государственных кредитных ресурсов и централизованных страховых фондов; е) между финансово-кредитными органами государства, с одной стороны, и физическими лицами — с другой, в связи с выполнением обязанностей последних по внесению платежей в государственные (муниципальные) денежные фонды (в бюджет, внебюджетные целевые фонды).

*Бюджетная система РФ* – это основанная на экономических отношениях и государственном устройстве РФ, регулируемая нормами права совокупность федерального бюджета, бюджетов субъектов РФ, местных бюджетов и бюджетов государственных внебюджетных фондов.

Основным документом, регламентирующим бюджетное устройство Российской Федерации, является Бюджетный кодекс Российской Федерации, введенный в действие федеральным законом от 31 июля 1998 г. № 145-ФЗ.

*Бюджетным устройством* называют принципы организации и построения бюджетной системы, а также взаимосвязь между отдельными ее звеньями.

Роль бюджета в федеративном государстве имеет и особые, в связи с таким государственным устройством, стороны: он способствует реализации региональной и национальной политики в Российской Федерации. Среди основных целей региональной политики определены следующие: создание единого экономического пространства, выравнивание условий социально-экономического развития регионов. Главная цель национальной политики состоит в создании всем народам России условий для их полноправного социального и национально-культурного развития, укрепление общероссийской общности на основе соблюдения прав человека.

Бюджет способствует также развитию международных связей России, в частности укреплению ее взаимоотношений с государствами СНГ. Например, Федеральным законом «О федеральном бюджете на 1999 год» намечено выделить средства для взноса в бюджет Союза Белоруссии и России в сумме 520 млн руб., предоставление кредитов государствам — участникам СНГ.

*Федеральный бюджет РФ*, по сути, представляет собой основной финансовый план государства, через который мобилизуются финансовые ресурсы, необходимые для последующего их перераспределения и использования для реализации целей государственной политики.

*Бюджетом субъекта РФ* (или региональным бюджетом) в Бюджетном кодексе РФ называется форма образования и расходования денежных средств, предназначенных для решения задач и функций, отнесенных к предметам ведения субъекта РФ. Предметы ведения РФ, субъектов РФ и совместного ведения РФ и субъектов РФ устанавливаются главой третьей Конституции РФ.

На территории РФ принимаются 29 тысяч местных бюджетов, среди которых районные, городские, поселковые и сельские.

*Консолидированный бюджет* представляет собой свод всех уровней бюджетной системы Российской Федерации на соответствующей территории. Консолидированный бюджет, объединяя все бюджетные показатели какой-либо территории, выполняет, в основном, информационную функцию. В отличие от законодательно утверждаемых бюджетов субъектов федерации и федерального бюджета, консолидированный бюджет не является законом.

*Консолидированный бюджет РФ* включает в себя федеральный бюджет РФ и консолидированные бюджеты субъектов РФ. В то же время консолидированные бюджеты субъектов РФ состоят из собственно бюджета субъекта РФ и бюджетов муниципальных образований, находящихся на территории данного субъекта РФ.

Консолидированный бюджет субъекта РФ составляют бюджет самого субъекта и свод бюджетов находящихся на его территории муниципальных образований. Консолидированный бюджет области может быть представлен в виде следующей схемы: Рис. № 3.

**Структура налогообложения РФ**

С 1992 года в нашей стране действует новая налоговая система. Основные принципы ее построения определил Закон « Об основах налоговой системы в РФ » от 27.12.91 г. Он установил перечень идущих в бюджетную систему налогов, сборов, пошлин и других платежей; определил плательщиков, их права и обязанности, а также права и обязанности налоговых органов.

Возглавляет налоговую систему Государственная налоговая служба РФ, которая входит в систему центральных органов государственного управления России, подчиняется Президенту и Правительству РФ и возглавляется руководителем в ранге министра.

Главной задачей Государственной налоговой службы РФ является контроль за соблюдением законодательства о налогах, правильностью их исчисления, полнотой и своевременностью внесения в соответствующие бюджеты государственных налогов и других платежей, установленных законодательством.

Под термином «налоговое законодательство» понимаются только законы Российской Федерации, решения органов власти субъектов Федерации, которые изданы на основе Конституции и федеральных законов и в пределах полномочий, предоставленных этим органам Конституцией Российской Федерации.

Согласно ст. 57 Конституции РФ каждый обязан платить законно установленные налоги. Конституционный суд РФ в постановлении от 04.04.96 г. указал, что “ установить налог или сбор можно только законом. Налоги, взимаемые не на основе закона, не могут считаться « законно установленными ». Данное положение имеет значение как для признания конституционного закона, в том числе закона субъекта Российской Федерации, устанавливающего конкретный налог, так и при оценке конституционности полномочия органа государственной власти на установленные налоги. Конституция РФ исключает установление налогов органами исполнительной власти ”.

Таким образом, понятие «законно установленный» включает в себя и вид правового акта, на основании которого взимается налог и сбор. Таким актом может быть только закон. Конституция РФ не допускает взимания налога или сбора на основе указа, постановления, распоряжения и т.п.

1. ***Федеральные налоги*** взимаются по всей территории России. При этом все суммы сборов от 6 из 14 федеральных налогов должны зачисляться в федеральный бюджет Российской Федерации.
2. ***Республиканские налоги*** являются общеобязательными. При этом сумма платежей, например, по налогу на имущество предприятий, равными долями зачисляется в бюджет республики, края, автономного образования, а также в бюджеты города и района, на территории которого находится предприятие.
3. Из ***местных налогов*** (а их всего 22) общеобязательны только 3 – налог на имущество физических лиц, земельный, а также регистрационный сбор с физических лиц, занимающихся предпринимательской деятельностью.

И еще один важный в условиях рынка налог – на рекламу. Его должны платить юридические и физические лица, рекламирующие свою продукцию по ставке до 5% от стоимости услуг по рекламе.

**Основные налоги, взимаемые в России**

#### Федеральные налоги

- налог на добавленную стоимость

- федеральные платежи за пользование природными ресурсами

- акцизы на отдельные группы и виды товаров

- подоходный налог

- налог на доходы банков

- подоходный налог с физических лиц

- налог на доходы от страховой деятельности

- налоги – источники образования дорожных фондов

- налог на операции с ценными бумагами

- гербовый сбор

- таможенная пошлина

- государственная пошлина

- отчисления на воспроизводство минерально-сырьевой базы

- налог с имущества, переходящего в порядке наследования и дарения

- налог с биржевой деятельности

**Государственные краткосрочные облигации**

В последнее время на рынке ценных бумаг важное место заняли Государственные облигации, эмитентом которых является Министерство финансов Российской Федерации. Наиболее распространены из них государственные краткосрочные бескупонные облигации (ГКО). Решение о выпуске Государственных краткосрочных облигаций принимает Министерство финансов Российской Федерации. При принятии решения о выпуске определяется его предельный объем, период его размещения и потенциальные владельцы.

Банк России является агентом по обслуживанию выпуска Государственных краткосрочных облигаций и гарантирует своевременность их погашения. Облигации приобретаются Банком России у Министерства финансов Российской Федерации в пределах лимита, определенного Законом о государственном бюджете для кредитования Банком России федерального бюджета.

Банк России приобретает облигации на первичном рынке у Министерства финансов Российской Федерации в двух случаях:

1. при принятии решения Советом директоров Банка России о предоставлении Министерству финансов Российской Федерации прямого краткосрочного кредита в виде покупки облигаций;
2. при предоставлении кредита на покрытие кассовых разрывов, возникающих в процессе выпуска и погашения облигаций.

В настоящее время выпущены в обращение облигации государственного сберегательного займа Российской Федерации. Эмитентом облигации является Министерство финансов РФ. Облигации выпускаются сроком на год и являются государственными ценными бумагами на предъявителя. Каждая облигация имеет четыре купона. Купонный период составляет три календарных месяца. Процентный доход по купону определяется Министерством финансов на каждый купонный период. Продажа облигаций осуществляется уполномоченными банками, определяется Министерством финансов и заключившими с ним договор купли-продажи облигаций. Эти банки в течение 60 дней с момента начала выпуска обязаны продать не менее 90 процентов купленных ими у Министерства финансов облигации. Продажа облигаций осуществляется по рыночным ценам. Облигации погашаются в валюте Российской Федерации. При погашении облигаций владельцам выплачивается номинальная стоимость облигации и процентный доход по последнему купону. Погашение облигаций осуществляется уполномоченными Министерством финансов банком при предъявлении подлинника облигации.

**Понятие, признаки, виды и состав правоотношений**

*Правоотношения* - это фактически существующие индивидуально-определенные связи социального порядка между управомоченными и обязанными субъектами, урегулированные нормами права.

Современная наука признает, что правовые отношения являются одним из видов общественных (социальных) отношений. Это лишь одна из сторон общественной жизни, то есть отношений, возникающих между людьми в процессе общения. Наряду с правоотношениями современная наука об обществе различает также отношения экономические, политические, нравственные, брачно-семейные, трудовые, экологические и т.п.

Отечественные правоведы рассматривают правовые отношения как надстроечные, то есть как отношения, возникающие в результате действия определенных производственных отношений - как производное определенного экономического базиса. Именно такая традиция оценки правоотношений сложилась в юридической литературе в советский период. Поэтому, как правило, утверждалось, что характер складывающихся правовых отношений мало зависит от воли и сознания людей. Подтверждением тому служат типы сложившихся в различные периоды цивилизации правовых отношений, которые, несомненно, зависели от реального уровня развития производственных и обменных отношений.

Что же представляют собой юридические обязанности? Прямые предписания обязательного поведения, ограничивающие рамки свободы, как правило, обращены к отдельным людям и организациям: они устанавливают то должное поведение, которому каждый субъект обязан следовать в своей жизнедеятельности, соблюдая свободу и интересы других лиц и общества в целом. Такое должное поведение, возникающее между людьми, и характеризуется в теории права как *юридическая обязанность*.

Что же касается юридических прав, то для того, чтобы наиболее точно определить сущность, содержание и структуру правоотношения как общественного явления необходимо различать юридическое *право в объективном смысле* и *субъективные права*. Это позволит избежать отождествления понятия права как совокупности норм, правил и правоотношений с понятием права как правомочия конкретного лица, субъекта права.

Такова позитивно-правовая концепция юридических субъективных прав и обязанностей, в основе которой лежит связь прав и обязанностей с правовыми нормами, а также обусловленность ими. В соответствии с позитивно-правовой концепцией можно дать следующее - уточненное - определение правоотношений: *правовые отношения - есть отношения между людьми и их объединениями (организациями), урегулированные нормами права и состоящие во взаимной связи субъективных прав и юридических обязанностей участников правоотношения.*

Условия возникновения и юридическое содержание правоотношения устанавливаются законами, нормативными актами государства, а также правовыми обычаями и прецедентами, то есть нормами права, без которых правовые отношения, как правило, возникать не могут. Следовательно, можно сказать, что нормы права предшествуют правоотношениям. Общая закономерность развития правовых отношений состоит именно в том, что при нормальных условиях развития общества, без норм права соответствующие правовые отношения возникать и развиваться не могут.

Например, отношения собственности в любом цивилизованном обществе укрепляются и развиваются только тогда, когда они предусмотрены и защищены законами государства. Законодательно регулируются также формы государственного правления и устройства, основные права и свободы граждан, отношения гражданства, отношения собственности, порядок ответственности за правонарушения, разрешение споров и т.д. Следовательно, можно сказать, что правоотношение действительно теснейшим образом связано с таким понятием, как нормы права.

Понятие правового отношения в совокупности с юридическими нормами составляет необходимый, а иногда и исходный элемент юридического права. Взаимосвязь норм права и правоотношения обуславливает реальную жизнь права как регулятора общественных отношений. “Обязательная взаимосвязь правоотношения с правовыми нормами составляет важнейшее требование законности каждого конкретного правоотношения.”

На основании всего вышесказанного, как отмечают отечественные правоведы, следует признать правильным “не только нормативный подход к праву, но и социологическое видение права, подчеркивающее “жизнь права в правоотношениях”, защищаемых, а частично и создаваемых судом. В понятие юридического права следует включать как юридические нормы, так и правовые отношения, которые также составляют его необходимый, а иногда и исходный элемент”.

Содержание правоотношения - проблема сугубо теоретическая: исследовать правоотношение непосредственно невозможно. По признанию отечественных юристов, сколько-нибудь эффективные методы эмпирического изучения этого феномена теории права пока неизвестны, поэтому исследуется он только с помощью логического анализа.

Основное *специфическое содержание правоотношения* как одного из видов общественных взаимоотношений состоит в том, что его участники обладают взаимными правами и обязанностями, а также определенным образом действуют, используя и осуществляя свои права и обязанности.

В *относительных* правоотношениях, где интерес одной стороны удовлетворяется через действия обязанной стороны, субъективное право выступает как право требовать от обязанной стороны совершения тех или иных действий - передачи вещи, поставки продукции, участия в воспитании детей и др.

*Абсолютными* принято называть правоотношения, в которых субъективное право выступает в виде обеспеченной правом (законом) возможности собственного поведения, в виде свободного выбора собственного поведения. Возможность требовать выступает здесь как нечто вторичное, как поддержка осуществления собственных прав свобод. Таково, например, содержание правомочий собственника какого-либо имущества - владеть, пользоваться и распоряжаться; таково же и содержание политических свобод - свободы слова, собраний, печати и пр. Требования собственника заключаются в устранении препятствий к осуществлению права, а требования граждан по осуществлению прав и свобод - в надлежащем обеспечении государством правопорядка, недопущении препятствий законному осуществлению политических прав и свобод.

Наконец, следует упомянуть и о том, что каждое юридическое субъективное право связано с притязанием, т.е. с возможностью обратиться в суд или иной государственный орган за защитой своего права, если имеет место его нарушение, неисполнение законного требования и т.п. Право на обращение за защитой в суд - один из важнейших принципов демократического общества и государства.

**Тема №7. Экологическое право**

**Понятия и формы проявления экологического права**

Наличие специфического *предмета* правового регулирования, *метода,* *принципов* регулирования и осознанной общественной необходимости в самостоятельном существовании такой отрасли права позволяет рассматривать экологическое право как самостоятельную отрасль.

Его **предметом** являются общественные (экологические) отношения в области взаимодействия общества и природы, подразделяющие на две группы:

* отраслевые (земельно-охранительные отношения, отношения по охране недр, лесоохранительные и водоохранные отношения и отношения по охране фауны и атмосферного воздуха);
* комплексные (охрана природных территорий, комплексов, природно-заповедного фонда, лечебно-оздоровительных и иных зон).

Рассмотрим **методы** экологического права, т.е. способы воздействия на общественные отношения.

Большое значение в рамках гражданско-правового способа воздействия стал приобретать *экономический* метод, т.е. влияние на охрану среды через материальный интерес к ее охране и рациональном использовании со стороны хозяйствующего субъекта. Таким образом, ***метод экологического права*** *-**это совокупность экономических методов регулирования качества природной среды и административно-правовых средств воздействия на природопользователя.* Нормы экологического права являются правилами поведения, регулирующими отношения людей по поводу охраны и использования природной среды. Существует следующее разделение норм:

* отраслевые (охрана и использование отдельных природных объектов),
* комплексные (охрана и использование природных комплексов)
* экологизированные (нормы других отраслей права).

По содержанию, правовые нормы делятся на: *нормы-принципы*, *нормы-приоритеты* и *нормы-правила.*

*Нормы-принципы* закрепляют основополагающие начала охраны окружающей среды.

*Нормы-правила* – третья категория экологических норм. Они содержат экологические требования-императивы применительно к конкретной сфере экологических отношений: предупредительные, запретительные, восстановительные, карательные, поощрительные, управомочивающие, разрешительные и обязывающие.

Предупредительные императивы призваны предотвратить наступление вредных последствий в результате неправомерного действия.

Запретительные императивы направлены на недопущение действий, причиняющих вред окружающей природной среде.

Восстановительные нормы права содержать требование, обращенное к правонарушителю, о восстановлении нарушенного состояния природной среды.

Карательные императивы проявляются в случаях привлечения к ответственности за экологическое правонарушение или преступление в соответствии с нормами соответствующего закона.

Поощрительные эколого-правовые нормы относятся к правовым нормам, регулирующим функционирование экономического механизма охраны окружающей природной среды.

Разрешительные и обязывающие нормы обращены, прежде всего, к природопользователю.

Управомочивающие нормы устанавливают компетенцию представительных, исполнительных и специальных органов Латвийской республики.

### Экологические правоотношения

***Экологические правоотношения*** *– это общественные отношения, возникающие в сфере взаимодействия общества и природы и урегулированные нормами экологического права.*

*Субъектом экологических правоотношений* является государство, когда природные ресурсы на законных основаниях становятся собственностью физических (юридических) лиц, или физическое (юридическое) лицо, воздействующее на природную среду с целью ее потребления. Под хозяйствующими субъектами понимаются предприятия и организации, воздействующие на природную среду.

*Объектами экологических правоотношений* являются природные объекты (земля, недра и пр., а также природные комплексы при особых обстоятельствах). От вида объекта правоотношения и его особенностей зависят те права и обязанности, которые и возникают у субъектов правоотношений.

Под содержанием экологического правоотношения понимаются права и обязанности участников правоотношения по использованию и охране природной среды. По содержанию прав и обязанностей все субъекты экологического правоотношения подразделяются на четыре категории: природопользователи, органы представительной и исполнительной власти, общественные объединения экологического профиля и органы судебного надзора. Особенности содержания экологического правоотношения зависят также от природного объекта, по поводу которого оно возникает и развивается.

#### Система экологического права

Под *системой экологического права* следует понимать совокупность его институтов, расположенных в определенной последовательности в соответствии с экологическими закономерностями.

В нынешнем виде система экологического права включает в себя пять частей. *Первая* – предмет, источники и объекты экологического права.

*Вторая* – механизм экологического права, включающий концепцию механизма охраны природной среды, его звенья: экологическое управление с его органами и функциями, нормирование природной среды и экологический контроль.

*Третья* рассматривает правовую охрану окружающей среды в народном хозяйстве. Предметом внимания здесь становятся механизм охраны природной среды в хозяйственной деятельности, охрана ее в промышленности и пр.

*Четвёртая* – экологическая ответственность, а именно ее основания и виды, нормы, закрепляющие концепцию экологической ответственности, формы возмещения вреда и методы предупреждения.

И *пятая* - механизм международно-правовой охраны окружающей природной среды.

**Источники и объекты экологического права**

Под источниками права в материальном смысле понимается воля народа, выраженная по поводу того или иного документа. Под источниками права в формальном смысле понимаются формы права, в которых содержатся общие правила поведения – нормы права.

Источниками экологического права признаются нормативно-правовые акты, в которых содержатся правовые нормы, регулирующие экологические отношения. Источники экологического права имеют свои особенности: в них представлен значительный вес законов по сравнению с другими формами права; они отличны содержанием так называемых «экологизированных» норм и тех актов, которые, регулируя соответствующие отношения, отражают сопутствующие им требования охраны окружающей среды. Совокупность нормативно-правовых форм образует законодательство.

Под окружающей человека средой понимается та часть естественной среды, которая преобразована в процессе антропогенной деятельности человека, состоящая в органическом единстве естественных, модифицированных, трансформированных экологических систем. Природный объект можно определить как составную часть окружающей природной среды, охраняемую действующим законодательством, обладающую признаками естественного происхождения, состояния в экологической цепи природных систем, способную выполнять экологические, экономические, культурные и оздоровительные функции и обеспечивать качество среды обитания. Признаки природного объекта находят свое проявление в трех выполняемых им функциях – экологической, экономической и культурно-оздоровительной. Экологическая функция является главной; выполнение ее позволяет природному объекту находиться в естественной взаимосвязи с природой. Сохранение за природным объектом экологической функции предопределяет существование экономической функции, а затем и культурно-оздоровительной, которую выполняет практически каждый объект в рамках своих возможностей.

**Источники экологического права могут быть классифицированы по следующим основаниям:**

* 1. ***По юридической силе*** - на законы и подзаконные акты.
     + ***Законы*** - нормативно-правовые акты, принимаемые представительными органами государственной власти.
     + ***Подзаконные акты*** - все иные нормативные правовые акты, принимаемые Президентом РФ, Правительством РФ и органами исполнительной власти субъектов Федерации, министерствами и ведомствами, органами местного самоуправления.

1. ***По предмету регулирования*** - на общие и специальные.
   * + ***Общие*** - регулируют как экологические, так и иные общественные отношения (Конституция РФ).
     + ***Специальные*** - это акты, целиком, посвященные вопросам охраны окружающей среды или ее элементов (например, Закон "Об охране окружающей природной среды", Водный кодекс РФ, Федеральный закон "О животном мире" и др.).
   1. ***По характеру правового регулирования -*** на материальные и процессуальные.
      * ***Материальные*** эколого-правовые нормы устанавливают права и обязанности, а также ответственность участников соответствующих отношений (Федеральные законы "Об экологической экспертизе", "Об особо охраняемых природных территориях" и др.).
      * ***Источники экологического права процессуального характера*** регулируют процессуальные отношения в сфере природопользования, охраны окружающей среды и обеспечения экологической безопасности. Они касаются, к примеру, предоставления земель в пользование, процедуры разработки нормативов предельно допустимых воздействий на окружающую среду, проведения государственной экологической экспертизы, экологического лицензирования, защиты экологических права и интересов и т.д. (Гражданский процессуальный кодекс РСФСР; Уголовно-процессуальный кодекс РФ; Положение о порядке проведения государственной экологической экспертизы, утвержденное Постановлением Правительства РФ от 11 июня 1996 г. и др.).

**Экологическая экспертиза в России**

Правовое регулирование эколого-экспертной деятельности как одного из видов экологического менеджмента - управления охраной окружающей среды, рациональным природопользованием и обеспечением экобезопасности, является составной частью знаний будущего эксперта. Эти знания базируются на изучении соответствующих законов и подзаконных акты органов власти и управления РФ в области экологической экспертизы и ОВОС. При этом нормативная база ЭЭ и ОВОС, в свою очередь, опирается на соответствующие нормативно-технические документы (стандарты, нормы, правила и т.д.) и методические (пособия, инструкции, рекомендации, методики и др.) материалы, разрабатываемые специализированными ведомствами и научными учреждениями.

Действующие законы регулируют в основном государственную ЭЭ, в меньшей степени — общественную ЭЭ и практически не касаются ОВОС.

Закон «Об охране окружающей природной среды» содержит специальный раздел, посвященный в основном государственной ЭЭ, её цели и принципам, в том числе принципу обязательности, объектам и ответственности за невыполнение требований ГЭЭ. Специальная статья закона посвящена общественной ЭЭ, которая практически не регламентируется им, хотя и ставится в зависимость от государственной экспертизы Помимо указанных статей закона, напрямую посвященных ЭЭ, в нем присутствует ещё несколько, косвенно относящихся к данной области Это статьи раздела IV о нормировании качества окружающей среды, а также статьи разделов VI и VII, посвященные экологическим требованиям, учитываемым в ходе экологической экспертизы.

Федеральный закон «Об экологической экспертизе» развивает нормы указанного выше, более подробно регулирует отношения в области ЭЭ и целиком посвящен этому вопросу (т.е. является целевым законом). В этом законе впервые дается определение экологической экспертизы вообще, а не только государственной, более подробно раскрываются принципы и указываются виды ЭЭ (ст. 4). Глава II закрепляет полномочия органов государственной власти и местного самоуправления, в т ч Президента, Федерального Собрания и Правительства РФ (ст. 5), вопросы ведения субъектов РФ (ст. 6) и полномочия органов местного самоуправления в области ЭЭ (ст. 9). Кроме того, данная глава впервые вводит понятие «специально уполномоченные государственные органы в области экологической экспертизы», распределяет их полномочия, права и обязанности между федеральным (ст. 7) и территориальным (ст. 8) уровнями.

Указанные выше федеральные законы формируют основы законодательства в области ЭЭ, но практически, не являясь законами прямого действия, они требуют наличия конкретизирующих и дополняющих их подзаконных нормативных и правовых актов Президента и Правительства РФ, ведомств, субъектов федерации и органов местного самоуправления. К данной нормативно-правовой документации в области ЭЭ и ОВОС относятся следующие подзаконные акты:

* постановления Правительства РФ
* указы Президента РФ
* нормативные документы специально уполномоченных государственных органов в области ЭЭ России и территориальных органов этого комитета
* приказы
* нормативные документы и материалы других ведомств по ЭЭ
* документы Минздрава России
* документы
* документы Госатомнадзора России
* документы Росгортехнадзора и иных ведомств
* нормативные документы и материалы субъектов федерации в области ЭЭ.
* Международные документы. Существуют и рекомендательные материалы, которые в России не применяются, но берутся в качестве прототипов при подготовке национальных документов в области ЭЭ и ОВОС. (Одним из важнейших международных документов в изучаемой области является Международная Конвенция об оценке воздействия на окружающую среду в трансграничном контексте. Конвенция, которую в 1991 году учредил ещё СССР) Технические документы.
* Государственные стандарты, нормы, правила и порядки, перечни и классификаторы (ГОСТы, ОСТы, СНиПы, СП, СанПиНы, СН, ОСП, ОНТП, НРБ, ПБТРВ, НВН и др), а также руководства, методики, методические и др рекомендации, справочные и иные пособия (РД, РДС, ОНД, МУ, МР и т.д.)
* Экологическим требованиям Их число огромно,

Отнесение типа ЭЭ к этапам хозяйственной деятельности ещё более сложно, т.к. таких этапов может быть около шестиста (планирование, проектирование, строительство, выпуск оборудования, штатное или аварийное осуществление деятельности и, наконец, её прекращение или ликвидация материальной структуры этой деятельности). Типизация экспертиз усложнена тем, что на каждом этапе деятельности одновременно или последовательно могут проводиться несколько мероприятий, несущих сегодня в себе экспертные функции: экомониторинг и предварительный экоаудит, экологическое обоснование, ОВОС и собственно ЭЭ (государственная и/или общественная), а также постаудит. В итоге получается матрица «парных» типов ЭЭ, например, «ОВОС проекта», или «ГЭЭ программы ликвидации (перепрофилирования и т.д.) предприятия», или «экоаудит документации по приватизации предприятия» и т.д.

# Функции государства

# Внутренние функции

# Внешние функции

экономическая обороны

политическая дипломатческая

социальная внешнеэкономическая

правоохранительная поддержка мирового порядка

экологическая культурного сотрудничества

обеспечение национальной сотрудничество государств

безопасности в решении глобальных проблем

строительство объектов

общественного назначения экологическая

транспортная информационная

информационная

борьба с последствиями стихийных

бедствий