



**Московский государственный университет
имени М.В. Ломоносова**

Факультет вычислительной математики и кибернетики

В.А. Северин

ПРАВОВЕДЕНИЕ

Курс лекций

Учебное пособие

Москва, 2021

УДК 34(075.8) ББК 67я73 Б99

**Северин В.А. Правоведение. Курс лекций. Учебное пособие. – М.:
Издательский дом «Юр-ВАК», 2021. – 607с. ISBN 978-5-98838-048-1**

Курс «Правоведение» подготовлен для студентов факультета вычислительной математики и кибернетики МГУ с учетом специфики профессиональной деятельности выпускников. Целью освоения дисциплины является получение студентами общетеоретических и специальных знаний по основным отраслям российского права в период построения правового государства, информационного общества и цифровой экономики в России. Задачами курса является повышение уровня правовой подготовки студентов на основе формирования у них правосознания, умения и навыков, обеспечивающих использование приемов защиты прав и законных интересов, в том числе в информационной сфере. Учебный курс открывается вводной лекцией «Подготовка специалистов для инновационной экономики России» и включает 5 разделов: основные положения о государстве и праве; основы государственно-правового устройства Российской Федерации; обеспечение законности и предупреждение правонарушений; основы гражданского, предпринимательского, трудового и семейного права; регулирование информационных отношений и защита информации в России. Тематически курс построен таким образом, чтобы на основе овладения юридическим инструментарием (приемами, методами) научить студентов умению читать, понимать и исполнять российские законы; дать общегражданский минимум правовых знаний, необходимых в современных условиях каждому гражданину России; максимально помочь студентам овладеть правовыми знаниями в области регулирования информационных отношений, которые понадобятся им в профессиональной деятельности по реализации государственной программы «Цифровая экономика Российской Федерации». Курс лекций подготовлен на основе изменений, внесенных [Законом](#) РФ о поправке к Конституции РФ от 14.03.2020 N 1-ФКЗ.

ISBN 978-5-98838-048-1

© Северин В.А., 2021

© Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова, 2021

Оглавление

Тема 1. Вводная лекция. Подготовка специалистов для инновационной экономики России.....	4
Тема 2. Сущность и основные черты государства.....	35
Тема 3. Основные характеристики права.....	74
Тема 4. Основы конституционного строя в Российской Федерации.....	110
Тема 5. Органы государственной власти Российской Федерации.....	142
Тема 6. Конституционный статус личности в Российской Федерации.....	188
Тема 7. Судебная система Российской Федерации.....	229
Тема 8. Общая характеристика правоохранительных органов.....	261
Тема 9. Основные положения административного права и процесса.....	311
Тема 10. Основные понятия уголовного права.....	362
Тема 11. Общие положения гражданского права.....	396
Тема 12. Право собственности. Общие положения об обязательствах и договоре.....	437
Тема 13. Правовое регулирование предпринимательской деятельности.....	481
Тема 14. Трудовое и семейное право.....	503
Тема 15. Правовое регулирование информационных отношений в России..	549
Приложение. Учебная программа «ПРАВОВЕДЕНИЕ» для студентов ВМК МГУ.....	588

Тема 1. Вводная лекция. Подготовка специалистов для инновационной экономики России

Вопросы лекции:

1. Проблемы правового обеспечения, формируемой в России инновационной экономики.
2. Инновации, инновационный процесс, инновационная деятельность как основные категории инновационного права.
3. Роль интеллектуальной собственности в инновационном развитии России.
4. Значение информации для модернизации экономики России.
5. Причины, сдерживающие инновационное развитие России.

Вопрос 1. Проблемы правового обеспечения, формируемой в России инновационной экономики.

Опыт развитых стран подтверждает, что инновационная деятельность в России должна рассматриваться как важнейшее условие модернизации экономики и перехода к постиндустриальной стадии развития.

В экономической науке введено понятие «**новая экономика**» как совокупность отраслей, характеризующихся большим вкладом человеческого капитала по сравнению с материальным производством.

Формирование **новой экономики** предполагает включение в инновационный процесс **коммерческой деятельности**, связанной с реализацией результатов интеллектуальной деятельности и **коммерчески значимой информации** (далее – КЗИ).

Нужно подчеркнуть, что категория **«инновационная деятельность»** достаточно изучена в экономической науке, тогда как юристы делают лишь первые шаги в изучении механизмов регулирования инновационных отношений.

Поэтому **законодательство в этой области развивается медленно** и без четкого определения предмета правового регулирования инновационной деятельности. Данная деятельность в правовом отношении существенно отличается от иных видов деятельности.

В инновационных процессах участвуют различные субъекты и объекты инновационной деятельности, взаимодействие которых обуславливает возникновение разнообразных правовых отношений, начиная с производства научных знаний до создания новых продуктов и их коммерциализации.

Правовой базой инновационного процесса, является законодательство об интеллектуальной собственности и регулировании информационных отношений.

По Конституции Российской Федерации «интеллектуальная собственность охраняется законом». Эта конституционная норма раскрывается в части четвертой ГК РФ и в других законах.

К числу основных **проблем правового обеспечения инновационной экономики**, требующих внимания исследователей, можно отнести следующие:

- 1. Выявление причин, препятствующих инновационному развитию экономики России.*
- 2. Определение основных направлений развития законодательства в инновационной сфере.*
- 3. Определение места правового института инновационного права в системе российского права.*
- 4. Подготовка специалистов в условиях модернизации экономики России.*

Их характеристике посвящены отдельные вопросы в настоящем курсе лекций.

Актуальность подготовки специалистов для нужд инновационной экономики обусловлена тем, что Россия вступила в новую информационную эру постиндустриального развития. Экономическая наука обосновала необходимость инновационного развития экономики России. Руководством страны взят курс на формирование новой экономики.

В обществе возникли новые инновационные отношения, которые требуют адекватного правового регулирования и подготовки кадров, умеющих,

во-первых, осуществлять правовое обеспечение инновационных процессов, происходящих в экономике,

а во-вторых, защищать охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации, поименованные в ст. 1225 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ), и особенно ценную информацию, которая была обозначена как КЗИ организации и предприятия.

Дело в том, что по оценкам специалистов использование результатов интеллектуальной деятельности (РИД) будет и дальше выражаться не только в патентоспособных изобретениях (патентование, как известно, достаточно сложная и дорогостоящая процедура), сколько в инновациях через коммерциализацию коммерчески значимой информации (КЗИ), воплощенной в научно-технические разработки.

Поэтому правовое обеспечение инновационных процессов требует соответствующей подготовки кадров. Особенно это важно после вступления России во Всемирную Торговую Организацию (ВТО). Российские предприятия неизбежно будут сталкиваться с претензиями иностранных фирм на информацию, которая используется для производства и реализации инновационной продукции.

В этой связи *специалисты прогнозируют:*

1) вал судебных исков со стороны иностранных компаний о незаконном использовании российскими предприятиями ценной информации;

2) уже посчитали, что для защиты прав на интеллектуальную собственность потребуется более тысячи подготовленных юристов, хорошо знающих инновационную сферу и процедуры ВТО (за отсутствием отечественных юристов, обладающих нужной квалификацией, первоначально предлагается привлекать иностранных адвокатов, услуги которых на порядок выше российских).

Курс государства на модернизацию экономики выявил пробел в знаниях не только юристов, но и специалистов технического, экономического и иного профиля по использованию новшеств в инновационной экономике.

На примере подготовки юристов можно понять суть этой проблемы.

1) Исторически в разные периоды развития государства спрос на юристов определялся экономическими условиями хозяйства. Так, в плановой экономике в основном спрос был на юристов уголовно-правовой специализации, тогда как в рыночной экономике более востребованными являются юристы гражданско-правовой специализации (подтверждением тому является ежегодное увеличение числа студентов желающих специализироваться на кафедрах гражданско-правового цикла юридического факультета МГУ).

К этому добавлю, что профессии нотариуса и адвоката в советский период были малозаметными. Однако в условиях капитализма они являются престижными и самыми высокими по оплате по сравнению с другими категориями специалистов, имеющих юридическое образование.

2) Осуществление правовой работы в коммерческих организациях должно быть связано с внедрением новшеств в производство новых продуктов с целью получения наибольшей прибыли.

Для решения этой задачи *юридические службы не могут обойтись без научных рекомендаций по разрешению проблем обеспечения правовой работы.* Речь идет о разработке научного подхода для определения предметной области правового сопровождения инновационного бизнеса, положений и стандартов по ведению договорной работы, возмещению убытков от незаконного использования новшеств (КЗИ).

3) Говоря о современных требованиях рынка труда к уровню профессиональной подготовки юристов, хочу сказать следующее. За последние 30 лет подготовка юристов осуществлялась в основном для потребностей правового обеспечения сырьевой экономики.

Структурно Гражданский кодекс РФ построен таким образом, что его вторая часть, посвященная договорным обязательствам, начинается не с правового регулирования инновационного производства, а с купли-продажи, различных видов договорных конструкций по реализации товаров.¹ Однако для того, чтобы продать товар его нужно вначале произвести на таком уровне, чтобы он соответствовал мировым стандартам и пользовался спросом. Речь идет об использовании отечественными предприятиями инноваций и их защите в конкурентной борьбе.

Тем не менее, юристов продолжают учить обеспечивать в правовом отношении нужды сырьевой экономики. Отсюда широкое развитие получили те отрасли частного права, которые ориентированы на правовое обеспечение имущественных интересов предпринимателей (недвижимое имущество, земельные участки, ценные бумаги и т.д.) Самостоятельно выделены новые научные специальности 12.00.07 – «Энергетическое право», «Корпоративное право».

С другой стороны, фискальные интересы государства по сбору налогов дали толчок для развития налогового, таможенного и других отраслей публичного права (введены новые научные специальности

1 См.: Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ, по адресу: www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_122254/

«налоговое право» и «бюджетное право»), которые ранее входили в специальность «финансовое право».2 Эти изменения отражены в приказе Министерства образования и науки от 10.01.2012 г. № 5.

Поэтому юристы, имеющие названные специализации, сегодня в условиях сырьевой экономики востребованы на рынке, а при знании иностранного языка они весьма привлекательны для иностранных компаний на каналах экспорта сырья из России или импорта высокотехнологичных товаров в нашу страну (Россия ввозит половину промышленных товаров).

4) Курс государства на развитие инновационной экономики требует адекватного правового обеспечения происходящих в стране инновационных процессов и введения новых учебных дисциплин для подготовки кадров.

К сожалению, приходится констатировать, что уровень юридической грамотности в инновационной сфере достаточно низкий: специалисты слабо представляют процессы регулирования отношений, связанных с созданием новшеств, получением коммерчески ценной информации и внедрением в производство результатов научных исследований и разработок, недостаточно знакомы с договорами, применяемыми в этой сфере, способами защиты своих прав и т.д.

Подготовка специалистов в условиях формирования инновационной экономики в России **требует предварительного уяснения основных терминов и понятий**, без которых невозможно представить сущность происходящих перемен в нашем обществе, связанных с инновациями и регулированием отношений, возникающих по поводу их внедрения.

Рассмотрим основные исходные правовые положения, характеризующие **инновационную сферу экономики**, а именно определим понятия **«инновации, инновационный процесс, инновационная деятельность**, без этого невозможно понять правовое обеспечение этой

2 См.: Приказ Минобрнауки РФ от 10.01.2012 N 5 "О внесении изменений в Номенклатуру специальностей научных работников, утвержденную приказом Министерства образования и науки Российской Федерации от 25 февраля 2009 г. N 59" (Зарегистрировано в Минюсте РФ 01.02.2012 N 23091) по адресу: www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/70035708/

сферы. Важным является вопрос **о роли интеллектуальной собственности в инновационном развитии России.**

Поговорим **о значении информации и информационно-коммуникационных технологий для модернизации экономики России.**

Без рассмотрения этих вопросов трудно будет понять те **«причины, которые сдерживают инновационное развитие российской экономики».**

Безусловно, важно знать **Стратегию государства относительно инновационного развития России.**

Вопрос 2. Инновации, инновационный процесс, инновационная деятельность как основные категории инновационного права.

Важнейшим является **понятие инновационной экономики.** Термин **"инновационная экономика"** прочно укрепился в экономической литературе и законодательных актах. Для большинства развитых стран именно *инновационная экономика обеспечивает мировое экономическое превосходство страны.*

Под инновационной экономикой понимается экономика знаний, интеллектуальная экономика.

Это новый тип экономики, основанной на потоке инноваций, на постоянном технологическом совершенствовании, на производстве и экспорте высокотехнологичной продукции.

Прибыль создается за счет интеллекта ученых, инженеров и конструкторов, творчески работающих в информационной сфере. И этим, пожалуй, инновационная экономика отличается от традиционного понятия «материальное производство» (индустриальная экономика).

Теперь перейдем к определению отдельных терминов.

Понятие инновации. *На вопрос, что такое «инновации» и кто ввел этот термин в научный оборот? Можно ответить очень коротко. Исторически инновации стали предметом научного изучения только в конце 19 века.*

Основоположниками теории инноваций (инноватики) являются русский экономист Н.Д. Кондратьев и австрийский ученый Й. Шумпетер (30-е - 40-е гг. XX века). Ими было введено в научный оборот понятие «инновации».

В 80-е годы XX века были проведены исследования **ученых советской и российской экономической школы** о сущности и закономерностях научно-технического прогресса в условиях плановой (социалистической) экономики (А.И. Анчишкин), а также осуществлена разработка концепции технологических укладов (С.Ю. Глазьев, 1993).

В понимании сущности инноваций важным является разграничение понятий «новшества» и «инновации».

Новшество – это оформленный результат фундаментальных, прикладных исследований и разработок в какой-либо сфере деятельности (новое знание, метод, изобретение иной объект интеллектуальной собственности).

Внедрение новшества, т.е. достижение практической применимости нового знания с целью удовлетворения определенных потребностей и рыночного признания превращает его в инновацию (нововведение).

Таким образом, инновация (нововведение) означает практическое применение данного новшества (это и есть - коммерциализация).

По закону **коммерциализация научных и (или) научно-технических результатов** определяется как **деятельность по вовлечению в экономический оборот научных и (или) научно-технических результатов**

(часть восьмая введена Федеральным законом от 21.07.2011 N 254-ФЗ)

Российское законодательство содержит легальное определение понятия **«инновация»**. Федеральный Закон **«О НАУКЕ И ГОСУДАРСТВЕННОЙ НАУЧНО-ТЕХНИЧЕСКОЙ ПОЛИТИКЕ»** от 23 августа 1996 года N 127-ФЗ дает следующее определение: *«Инновации – это введенный в употребление новый или значительно улучшенный продукт (товар, услуга) или процесс, новый метод продаж или новый организационный метод в деловой практике, организации рабочих мест или во внешних связях»* (часть девятая введена Федеральным законом от 21.07.2011 N 254-ФЗ).

Хочу подчеркнуть, что к какому бы виду ни относились инновации, их объединяют общие свойства, раскрывающие их сущность. Сформулируем эти основные свойства.

Во-первых, все внедряемые продукты, услуги, процессы должны быть новыми (или значительно усовершенствованными).

Во-вторых, созданный продукт должен обладать таким свойством, как производственная применимость (возможности воплощения данного новшества в конкретный продукт).

В-третьих, важнейшим свойством созданного продукта является его способность удовлетворить определенные потребности потребителей.

Другими словами, созданный продукт должен соответствовать рыночному спросу, быть коммерчески реализуемым и, в конечном счете - приносить прибыль производителю.

Теперь о понятии инновационного процесса. Инновационный процесс связан с созданием, освоением и распространением инноваций. *Сущность инновационного процесса проявляется в том, что он представляет собой целенаправленную цепь действий по инициации инновации (выбор цели инновации, ее технико-экономическое обоснование), по разработке новых продуктов и операций, по их реализации на рынке и дальнейшей диффузии (распространение однажды освоенной инновации в*

новых регионах и на новых рынках). Названные элементы образуют *структуру инновационного процесса*.

Есть и более простой подход к пониманию инновационного процесса. Он состоит в получении и коммерциализации изобретений, новых технологий, видов продукции и услуг и осуществляется в четыре этапа³.

На первом этапе проводятся фундаментальные исследования в академических институтах, высших учебных заведениях и т.д.

На втором этапе в научных учреждениях проводятся исследования прикладного характера, которые могут привести к потере вложенных средств - инвестиций.

На третьем этапе в научно-производственных подразделениях промышленных организаций осуществляются опытно-конструкторские и экспериментальные разработки.

На четвертом этапе осуществляется процесс коммерциализации, начиная от запуска в производство и выхода на рынок и далее в соответствии с основными этапами жизненного цикла продукта.

Таким образом, *в общем виде инновационный процесс можно быть представлен как фундаментальные исследования - прикладные исследования (научно-исследовательская и опытно-конструкторская работа), промышленное производство - маркетинг - сбыт.*

Безусловно, *на всех этапах должна осуществляться правовая защита объектов интеллектуальной собственности и коммерчески значимой информации.*

³ См.: Морозов Ю.П. Инновационный менеджмент. М.: Юнити, 2000. С. 10.

С понятием инновационный процесс тесно связано понятие **инновационная деятельность.**

Законом, **«инновационная деятельность определяется как деятельность (включая научную, технологическую, организационную, финансовую и коммерческую деятельность), направленная на реализацию инновационных проектов, а также на создание инновационной инфраструктуры и обеспечение ее деятельности (часть двенадцатая введена Федеральным законом от 21.07.2011 N 254-ФЗ).**

Из определения инновационной деятельности следует, что **мы имеем дело с такими ее компонентами, как:**

- а) получение новых знаний, а точнее ценной информации технического, технологического и делового характера;*
- б) их передача в сферу производства (образования, культуры, искусства);*
- в) использование знаний в целях получения новых технологий;*
- г) передача технологий в коммерческий оборот.*

Особенности инновационного производства.

Конкурентоспособность товаров напрямую связана с использованием в процессе производства инноваций. Производство — это сложная система, и состоит из нескольких подсистем:

Первая подсистема — это люди, участвующие в данном производстве (рабочие, специалисты, руководители). Система управления персоналом.

Вторая подсистема — это материальная собственность, используемая в данном производстве, как природная (сырье, вода), так и созданная человеком (оборудование, инструменты), а также их эквивалент (деньги, ценные бумаги).

Третья подсистема — это интеллектуальная собственность, используемая в данном производстве (технологии, чертежи, методики расчетов и организации производства). Другими словами, интеллектуальная собственность выступает в производстве как новая информация, записанная на материальные носители.

Все виды производств можно разделить на три типа: **традиционное производство, локально инновационное производство и инновационное производство**. В каждом из этих типов производств используемая интеллектуальная собственность характеризуется различной степенью новизны.

Традиционное производство — это производство, не обладающее новизной. В нем используется известная, общедоступная, не имеющая новизны и хорошо зарекомендовавшая себя ранее интеллектуальная собственность. По существу, это простое тиражирование привычных производств, что необходимо, если есть рынок сбыта.

Локально инновационное производство — это производство, обладающее местной (локальной) новизной. Это производство, являющееся новым только для нашей страны, но уже известное за рубежом. Интеллектуальная собственность используется в производстве по лицензии.

Инновационное производство — это производство, обладающее абсолютной (мировой) новизной. В нем с самого начала предполагается использование новейшей, только что созданной, интеллектуальной собственности. *Примером является наше ракетно-космическое производство прошлых десятилетий*, когда наша страна была впереди всей планеты.

Классификация инноваций.

Различные типы инноваций имеют свои особенности разработки, реализации и распространения. По уровню новизны принято выделять три типа инноваций.

Эпохальные инновации, которые происходят раз в несколько столетий, приводят к глубочайшим трансформациям и знаменуют переход к новому технологическому или экономическому способу производства. Примерами эпохальных инноваций являются освоение скотоводства и земледелия, появление письменности, изобретение огнестрельного и термоядерного оружия, создание государства, распространение глобализации и др.

Базисные инновации – это продукты, процессы или услуги, обладающие либо невиданными ранее свойствами, либо известными, но значительно улучшенными по производительности или по цене свойствам.

Эти инновации приводят к *трансформации* существующих рынков или отраслей, к примеру, сфера электронного бизнеса образовалась благодаря появлению Интернет.

В экономической науке предложены **классификации, включающие пять действующих технологических укладов, а также формирующийся шестой уклад**. Назову их:

1-й уклад – это механические системы;

2-й уклад — это технологии с использованием пара;

3-й уклад — это технологии с использованием электричества;

4-й уклад — это технологии, основанные на автоматизации и химизации;

5-й уклад — это биотехнология, компьютеризация и электронизация;

6-й уклад — это нанотехнология, мультимедийные интерактивные информационные системы. Этот **технологический уклад**, характеризуется такими компонентами, как системы искусственного интеллекта, информационные сети глобального типа и др.

Для России свойственно явление технологической многоукладности, когда устаревшие технологии 2-го и 3-го укладов

совмещаются с прогрессивными технологиями 4-го и 5-го укладов, что негативно отражается на темпах развития экономики страны.

И наконец, **улучшающие инновации**. Они направлены на развитие и модификацию базисных инноваций, они отличаются меньшей новизной и более коротким жизненным циклом. Предпочтение отдается именно улучшающим инновациям – как менее рискованным и, более дешевым.

Национальная инновационная система.

В России активно формируется **национальная инновационная система (НИС)**, которую можно определить как, – *«совокупность взаимосвязанных организаций, занятых производством и коммерческой реализацией научных знаний и технологий в пределах национальных границ»*. Структурно инновационные системы состоят из двух блоков (разработка экономического факультета МГУ):

Блок 1: Научно-производственная среда — это совокупность организаций частного и государственного секторов экономики по производству и коммерческой реализацией научных знаний и технологий (университеты и академии, мелкие и крупные компании, технопарки и инкубаторы, финансовые структуры).

По закону РФ о науке: **Инновационная инфраструктура** - *совокупность организаций, способствующих реализации инновационных проектов, включая предоставление управленческих, материально-технических, финансовых, информационных, кадровых, консультационных и организационных услуг.*

(часть одиннадцатая введена Федеральным законом от 21.07.2011 N 254-ФЗ)

Блок 2: Институциональная среда — это комплекс институтов правового, финансового и социального характера (совокупность законодательных и подзаконных актов, норм, правил, инструкций),

обеспечивающих взаимодействие субъектов инновационной деятельности с другими сегментами национальной экономики). Таким образом, важнейшими структурными элементами *национальной инновационной системы*, являются **наука и образование** (источники инновационных идей), **предпринимательский сектор** и разнообразные элементы **инновационной инфраструктуры**, содействующие коммерциализации научных разработок. Особо нужно выделить **роль государства** в определении и реализации политики в области науки и инноваций.

Вопрос 4. Роль интеллектуальной собственности в инновационном развитии России.

Получение новых знаний и технологий и их использование определяют роль и место страны в мировом сообществе. В промышленно развитых государствах до 80 % прироста валового внутреннего продукта (ВВП) приходится на долю новых знаний и информации, воплощенных в технике и технологиях.

Это позволяет фирмам, используя механизмы правовой защиты объектов интеллектуальной собственности и коммерческой тайны, завоевать монопольное положение на рынке производства и сбыта конкретной продукции.

Россия, имея преимущества в научно-техническом потенциале и квалифицированных кадрах, располагая крупной научной базой (12 % числа ученых во всем мире), *на мировом рынке гражданской наукоемкой продукции имеет незначительную долю* (лишь 0,3 %, в то время как доля США составляет 36 %, Японии - 30 %, Китая - 6 %).

Интеллектуальная собственность выступает регулятором рынка материальной продукции.

Во-первых, интеллектуальная собственность становится частью имущественных комплексов предприятий. При этом она выступает как основа их нематериальных активов. Рост богатства промышленно развитых стран определяется ростом нематериальных активов национальных фирм.

Во-вторых, интеллектуальная собственность становится одним из важнейших результатов научных исследований и разработок, который может быть коммерчески реализован в рыночной экономике.

Поэтому Всемирная Торговая Организация (ВТО) предъявляет определенные требования к государствам-участникам, связанные с правовой охраной и использованием объектов интеллектуальной собственности, что было учтено Россией. По этим вопросам была разработана и вступила в силу с 1 января 2008 г. часть четвертая Гражданского кодекса РФ.

*В-третьих, интеллектуальная собственность играет важную роль в ходе экономических реформ, проводимых в России. Процесс вовлечения в гражданский оборот результатов интеллектуальной деятельности (РИД) является для нашей страны новой проблемой. **Основой этого механизма является:***

выявление результатов интеллектуальной деятельности (РИД) их учет и ведение реестра;

закрепление прав на охраноспособные РИД;

проведение оценки стоимости РИД;

учет РИД в уставном капитале организаций;

распределение прав на РИД между работниками (авторами) и работодателями, включая государственного заказчика;

передача на договорной основе прав на РИД;

создание структуры и инфраструктуры рынка РИД.

Нужно подчеркнуть, что исторически в Советском Союзе плановая советская экономика эффективно использовала научно-технические достижения, что позволяло регулярно вводить в строй крупные промышленные объекты – заводы, фабрики, железные дороги, электростанции, аэродромы, угольные разрезы и нефтяные месторождения. Например, за первые 20 лет Советской власти, к 1937 году, в РСФСР были построены крупнейшие в Европе автозавод в Нижнем Новгороде, тракторные заводы в Харькове и Сталинграде, Уралмаш, Турксиб, ДнепроГЭС, был открыт судоходный канал Москва-Волга, в Москве пущена первая линия метро. В бывшем СССР научно-технические достижения внутри страны передавались бесплатно, а изобретателям предприятия обязаны были выплатить авторское вознаграждение.

Переход к рыночной экономике кардинально внес изменения в отношения интеллектуальной собственности. В 1992-1994 гг. были приняты законы по правовой охране объектов интеллектуальной собственности в новых условиях хозяйствования, Указы Президента РФ и постановления Правительства РФ по защите интересов государства в процессе гражданского оборота результатов НИОКР военного, двойного и специального назначения.

Принятие этих правовых актов не изменило ситуацию с вовлечением объектов интеллектуальной собственности в гражданский оборот, поскольку возникли проблемы коммерциализации интеллектуальной собственности, её сущность проявляется в том, что:

Во-первых, коммерциализация научных идей, означает процесс перевода результатов научных исследований, полученных в виде новой технической и технологической информации в сферу производства новых продуктов в целях получения прибыли. В этом плане коммерциализация существенно отличается от внедренческой работы, которая проводилась в советский период, внедрение – это понятие из другой, плановой экономики.

Во-вторых, коммерциализация как процесс начинается не с момента окончания научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ (НИОКР), а с момента появления заказчика на создание новой продукции с использованием инноваций.

Поэтому, *процесс коммерциализации — это не простое посредничество между наукой и производством.* Это ряд сложных и взаимосвязанных этапов:

по подготовке инновационного предложения,
экспертизе технологии инвесторами,
привлечению инвестиций,
договорному закреплению отношений между всеми участниками процесса,
распределению прав на будущую интеллектуальную собственность,
освоению результатов в производстве,
сопровождению инновационного продукта и его дальнейшей модификации.

Если посмотреть исторически на *процессы инновационного развития*, то мы видим, что они *происходили весьма активно в советский период.*

Социалистическая модель развития инноваций предполагала широкое взаимодействие науки и производства и, несмотря на недостатки, была жизнеспособна и в плановом порядке обеспечивала предприятия заказами. *Эффективная система взаимодействия инновационной сферы, передовой науки, серийного производства новой техники и ее быстрого*

практического использования функционировала (и продолжает работать) в военно-промышленном комплексе (ВПК).

После краха СССР был разрушен основной инновационный фундамент - управленческие и социальные инновации. В девяностые годы прошлого века инновационная политика строилась на бездумном копировании рекомендаций для отсталых и развивающихся стран. В нашей стране признавалось инновационное лидерство США и стран Евросоюза, а отсюда считалось: *единственный путь инновационного развития РФ лежит в плоскости догоняющей стратегии.*

Это привело к тому, что *наши технологические инновации нашли хозяев за рубежом, либо были выброшены за ненадобностью.* Для этого периода характерен спад собственного производства, науки и тотальная коррупция на всех уровнях управления.

Начиная с 2000 года (В.В.Путин) этот процесс был остановлен. В современный период мировой экономический кризис и санкции Запада усложнили для России выход на траекторию инновационного развития.

Тем не менее, *нынешний глобальный мировой кризис увеличивает возможности самостоятельного развития нашей страны.*

Инновации, которые используются сегодня в России можно условно разделить на несколько категорий:

1) Существуют *стратегические инновации*, которые нужны для страны. Например, это то, что касается вопросов обороны и безопасности, и т.д. То есть это наши национальные интересы, и эти инновации необходимо разрабатывать в России.

2) *Группа инноваций, где мы можем осуществить прорыв, где мы сильны традиционно, конечно, и эти области надо поддерживать.*

3) *Третья группа, где сконцентрировано все остальное.* Вот там уже можно и даже полезнее брать лучшие мировые аналоги, чем делать что-то свое.

К этому следует добавить, что исторически в России не было бизнеса. У нас много инженеров-изобретателей, но нет людей, которые создают бизнес и занимаются внедрением новшеств. Поэтому у нас наблюдается разрыв между высоким уровнем научных исследований и низким процентом применения научных достижений на практике. Нужны условия, которые стимулировали бы наших ученых не только к занятиям наукой, но чтобы работали стимулы о практическом применении полученных результатов.

Несколько слов об **инновационных структурах в России.** В России первые технопарки появились в конце 1980-х - начале 1990-х гг. в основном в высшей школе, однако они не имели развитой инфраструктуры, недвижимости, подготовленных команд менеджеров. В современный период созданы десятки технопарков, их роль в основном состоит в том, чтобы содействовать малому и среднему предпринимательству, обеспечивать конкурентоспособность и технологическое развитие информационно-коммуникационных технологий.

Деятельность технопарков сосредоточена в ключевых высокотехнологичных отраслях России, таких, как:

- информационно-коммуникационные технологии;
- авиационная промышленность и двигателестроение;
- ракетно-космическая промышленность;
- судостроительная промышленность;
- радиоэлектронная промышленность;
- атомный энергетический комплекс.

Отдельно нужно сказать об инновационном центре Сколково. Его правовое положение определяет Федеральный закон N 244-ФЗ «Об инновационном центре „Сколково“ от 28 сентября 2010 г. **Инновацио́нный центр «Ско́лково»** (часто описывался как «[Российская Кремниевая доли́на](#)») — научно-технологический инновационный комплекс по разработке и коммерциализации новых технологий, первый в постсоветское время в [России](#) строящийся «с нуля» [наукоград](#).

Планируется, в том числе обеспечить появление **стартапов**, которые создаются для поддержки коммерческих проектов на разных стадиях, в разных городах России. *Стартап* – это временная структура, организована на деньги основателей, которая занимается разработкой новых товаров или услуг. В советское время традиционно формировались на предприятиях временные творческие коллективы (ВТК).

Вопрос 4. Значение информации и информационно-коммуникационных технологий для модернизации экономики России.

Реализация стратегии инновационного прорыва России требует выработки эффективного правового механизма использования и охраны конфиденциальности информации технического, технологического и делового характера, имеющей нередко решающее значение для производства и сбыта конкурентоспособных товаров (работ, услуг).

Сокращение числа нарушений в сфере обращения информации имеет не только важное правовое, но и большое экономическое значение, превращаясь, по существу, в общегосударственную проблему развития высокотехнологичной экономики России.

Для системного изложения учебного материала *используется понятие «коммерчески значимая информация»*, которое по-своему

правовому содержанию включает не только секрет производства (ноу-хау), но и коммерческие секреты на этапе обмена (купли-продажи) товаров.

Если дать краткую характеристику категории КЗИ, то следует назвать следующие положения:

- 1) КЗИ участвует в экономическом обороте и является связующим звеном во всех направлениях деятельности коммерческих организаций, составляет необходимый и обязательный элемент деятельности по производству и реализации товаров (работ, услуг).
- 2) КЗИ может относиться к разным сферам (технике, технологии, экономике и т.д.), отражать любую сторону деятельности, быть продуктом внутреннего производства либо может быть передана по договору, но в силу неизвестности ее партнерам (конкурентам), благодаря сохранению в тайне, имеет ценность в рыночном обороте.
- 3) Используемая в таком качестве информация является важнейшим ресурсом коммерческой организации, ее разглашение (утечка) могут стать причиной экономических потерь.
- 4) Доля потребления КЗИ значительно выше всех традиционных продуктов интеллектуальной деятельности и иных видов информации с ограниченным доступом.
- 5) Учитывая важность КЗИ для ведения бизнеса, укрепления экономики страны в ее охране заинтересованы не только субъекты предпринимательской (коммерческой) деятельности, но и государство в целом. Между тем используемые организациями силы и средства не отвечают возросшим требованиям защиты КЗИ.

В нашей стране в ходе возврата к рыночной экономике произошло перераспределение объемов охраняемой информации между государством и хозяйствующими субъектами, что внесло изменения в теорию и практику защиты информации.

Наличие государственных и частных интересов в предпринимательских отношениях объективно обуславливает существование различных видов информации с ограниченным доступом, адекватно отражающей интересы собственников в экономическом обороте.

Охрана частных интересов организаций по поводу КЗИ обеспечивается с помощью правового института коммерческой тайны, который выполняет в рыночной экономике ***две важнейшие функции:***

регулирует обращение КЗИ;

определяет пределы возможной и дозволенной деятельности организаций по применению правовых средств по защите их частных информационных интересов.

Следует подчеркнуть, что информация, составляющая коммерческую тайну, по-существу, *это новшество*, которое возникает в процессе выполнения НИОКР или иной деятельности, содержащей элементы новизны, и используется для производства конкурентоспособного товара.

Производитель получает преимущество на рынке благодаря использованию прогрессивных технологий, методов и приемов, сведения о которых не известны конкурентам, поскольку составляют коммерческую тайну.

В результате предприниматель, заботясь об увеличении своей прибыли, вынужден засекречивать определенные сведения, которые попадают под гриф коммерческой тайны, и ограничивать доступ к ним.

Таким образом, можно говорить об объективном процессе возникновения коммерческой тайны на любом этапе жизненного цикла производства товаров (работ, услуг), что обусловлено конкуренцией в условиях рыночной экономики.

В сфере разработки и освоения новой техники КЗИ проявляется в форме технических и технологических секретов (ноу-хау), *а на этапе обмена* (купли-продажи) товаров – в форме коммерческих секретов.

Решение задач по модернизации экономики России непосредственно связано с активизацией использования КЗИ для производства конкурентоспособных товаров и необходимостью ее защиты. *Отсюда целью инновационной подготовки специалистов* является изучение аспектов информационной безопасности фирм, механизмов регулирования права на результаты интеллектуальной деятельности и защиты информации.

Еще один важный вопрос – это **«значение информационно-коммуникационных технологий (ИКТ) для развития государства и гражданского общества»**.

Принятие Федерального закона от 27.07.2006 №149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» и части IV Гражданского Кодекса РФ *дало импульс для развития законодательства в инновационной сфере:*

утверждена государственная программа Российской Федерации «Информационное общество»;

предусмотрены налоговые преференции при проведении организациями научных исследований и опытно-конструкторских разработок в сфере ИКТ;

установлены льготные тарифы для организаций, осуществляющих деятельность в области информационных технологий, и решены многие другие вопросы.

В 2010 году был принят Федеральный закон «Об организации предоставления государственных и муниципальных услуг», который *регламентирует развитие государственной информатизации по таким направлениям, как:*

- предоставление государственных услуг в электронной форме;
- создание Единого портала государственных услуг;
- создание базовых государственных информационных ресурсов.

Реализация названного закона уже позволяет получить социально-экономический эффект в виде:

- повышения доступности государственных услуг (возможности бронирования времени приема граждан в органах власти);
- снижения коррупционных рисков за счет минимизации случаев прямого контакта граждан с должностными лицами органов власти;
- сокращения расходов на содержание государственного аппарата за счет автоматизации ряда управленческих процессов;
- удобства ведения общественного контроля за деятельностью органов власти по принципу «одного окна».

В тоже время существуют правовые «пробелы», негативно влияющие на реализацию планируемых в сфере государственной информатизации мероприятий. Назову некоторые из них:

1. Государственно-частное партнерство в сфере ИКТ.

Пока не выработан механизм привлечения внебюджетных средств, как это предусмотрено стратегией развития отрасли информационных технологий. Создание механизмов государственно-частного партнерства позволит снизить расходы государства при совместной эксплуатации органами власти и бизнесом информационных систем.

2. Следующая мера – это унификация требований к государственным информационным системам.

Достижение технологической совместимости государственных информационных систем обеспечит возможность беспрепятственного обмена сведениями между органами власти в электронной форме.

3. Следующая мера – это создание базовых государственных информационных ресурсов. Следует сказать, что весьма востребованными, при предоставлении услуг являются информационные базы данных, содержащие сведения о:

- регистрации права собственности на недвижимое имущество и на транспортные средства;

- регистрации граждан по месту жительства и пребывания;
- постановке физических и юридических лиц на налоговый учет.
- об актах гражданского состояния (воинский учет, система пенсионного страхования и др.).

Должен сказать, что *создание единой системы учета актов гражданского состояния («ЗАГС») предусмотрено государственной программой РФ «Информационное общество»*.

Для внедрения системы ЗАГС требуется:

1. Создание законодательной основы для федерального учета актов гражданского состояния.
2. Разработка правил перевода бумажных архивов записей актов гражданского состояния, хранящихся в субъектах РФ, в электронный вид.
3. Определения порядка оплаты государственных пошлин за совершаемые органами ЗАГС регистрационные действия; порядка применения электронной подписи при подаче гражданами заявлений.

Кроме того, планируется разработка *базы данных электронных паспортов граждан*.

Вопрос 5. Причины, сдерживающие инновационное развитие экономики России.

В СТРАТЕГИИ инновационного развития РФ на период до 2020 года (Распоряжение Правительства РФ от 8.12.2011) были *сформулированы ключевые задачи*.

1) Формирование «Инновационного человека». Эта задача включает *повышение восприимчивости населения к инновациям - инновационным продуктам и технологиям, расширение «класса» инновационных предпринимателей, адаптация системы образования для целей формирования у населения с детства необходимых для инновационной*

экономики знаний, формирование системы непрерывного образования (сейчас одного высшего образования недостаточно, должно быть минимум 2-3 диплома).

2) «Инновационный бизнес». Бизнес должен воспринимать инновации не как «хобби», и тем более не как обязанность перед государством, а как жизненно важную для перспектив развития компании. Это позволит обеспечить технологическую модернизацию ключевых секторов, определяющих место России в мировой экономике.

3) «Инновационное государство». Внедрение в деятельность органов государственного управления современных инновационных технологий, формирование «электронного правительства», перевод в электронную форму большинства услуг населению. Главное - государство должно обеспечить формирование благоприятного «инновационного климата», включая стимулы для инновационной деятельности.

В условиях инновационного развития российской экономики, существуют причины, сдерживающие движение России по инновационному пути развития. Можно выделить четыре группы причин.

Первая причина, это расчет государства, на то, что инновациями будут заниматься сами предприниматели, однако доля НИОКР в составе затрат частных коммерческих организаций сегодня ничтожно мала. С началом экономических реформ система планирования и финансирования НИОКР в России прекратила свое существование. Государство отказалось определять политику в этой сфере. *Обязанности инновационного развития были возложены на бизнес.* Однако предприниматели занимались дележом государственной собственности (к концу 1996 года в России возникли первые семь финансово-промышленных олигархических групп, которые на 2001 год контролировали шестую часть внутренних активов страны).

Надежды государства, что коммерческие организации сами будут вести НИОКР за счет своих средств, не оправдались. По данным Всемирного банка у 55% российских компаний вообще нет расходов на НИОКР. Бизнес перестал заниматься не только базисными, но и улучшающими инновациями для развития собственного производства, конечно, кроме нефтяной и газовой отраслей промышленности. Причинами этого были инфляция, неплатежи, налоговый пресс, давление мафиозных структур.

Поэтому ***государство по-прежнему вынуждено в одиночку прокладывать инновационный путь развития экономики, правда, в основном в оборонном секторе*** (за последние несколько лет государство ежегодно тратит около одного триллиона рублей бюджетных средств на государственные заказы военной техники и вооружений).

Что касается поддержки инноваций в гражданском секторе экономики, то государство по-прежнему держит курс на опережающее развитие импорта (более половины промышленных товаров Россия получает из-за границы). В этих условиях продолжается падение конкурентоспособности продукции отечественных обрабатывающих отраслей промышленности, а некоторые из них вообще перестали выпускать отдельные виды машин и оборудования. Представляется, что российский исследовательский сектор нуждается не в «проталкивании» технологий, а в изучении спроса на них. Нужна переориентация предпринимателей на использование отечественных, а не импортных технологий, что будет способствовать росту инвестиций в НИОКР.

Для создания благоприятной деловой среды необходимо:

1) принять ряд законодательных изменений для развития инновационной экономики, в частности, улучшить качество налогового и таможенного регулирования по стимулированию инновационной активности;

2) увеличить объем финансирования научной и инновационной сферы из средств федерального бюджета;

3) создавать условия для частно-государственного партнерства в реализации инновационных проектов бизнесом, и решить другие задачи.

Вторая причина, это несовершенство правового регулирования на различных стадиях инновационного процесса. Нельзя сказать, что отсутствуют правовые акты в этой области, их достаточно много на федеральном и региональном уровнях, однако отдельные из них дублируются, а другие не позволяют решать вопросы, возникающие в инновационной сфере.

Разработку проекта базового Федерального закона об инновационной деятельности РФ следует проводить с учетом опыта промышленно развитых стран, Основ законодательства Евразийского экономического сообщества и СНГ об инновационной деятельности.

Сегодня система правовых актов, регулирующих частные инновационные отношения, не совсем адаптирована к условиям развития экономики в век информации. Одной из проблем является **трансфер технологий**. В условиях отсутствия внутреннего спроса он оказался весьма эффективным для перекачки научных разработок на Запад, но малоприспособленным для внутреннего потребления. Этот механизм требует переосмысления и корректив нашего законодательства.

Третья причина, это отсутствие целенаправленной подготовки специалистов, включая юристов для нужд инновационной экономики, и действенной системы материальных стимулов. Правовое обеспечение этапов инновационной деятельности, начиная от научного замысла, и заканчивая производством новой продукции, отличается большой сложностью. Ведь процесс разработки и внедрения новой техники представляет собой ряд уникальных этапов, регулируемых отдельными

законами, стандартами на выполнение НИР и ОКР. *Все они* должны быть обеспечены в правовом отношении, и главное - к выполнению этой работы должны быть подготовлены не только юристы, но и другие специалисты.

Изучение советского опыта показывает, что в 60-е и 70-е годы прошлого столетия, наша страна достигла небывалых высот в научно-техническом развитии. Были созданы научно-производственные объединения, соединившие в единый кулак ученых, инженеров, конструкторов и производителей. На предприятиях функционировали специальные подразделения (отделы научно-технической информации, правового сопровождения НИОКР, патентоведы и др.), которые профессионально занимались получением новой информации и внедренческой работой.

В начальный период новейшей истории нашего государства такая деятельность была свернута, и многие инженеры, технологи и конструкторы пересели, мягко говоря, в коммерческие киоски, были «челноками» и занимались чем угодно, только не своей профессиональной деятельностью, чтобы выжить в то непростое время. Многие специалисты уехали за границу, а значительная часть выпускников вынуждена работать не по специальности, полученной в вузе. Поэтому *при отсутствии действенной системы материальных стимулов на уровне государства* невозможно обеспечить заинтересованность работников науки и образования в создании инновационного продукта.

Четвертая причина состоит в том, что отсутствует системный подход к правовой охране результатов интеллектуальной деятельности и защиты информации в условиях глобализации экономических процессов, конкурентной разведки и промышленного шпионажа.

Нужно учитывать действие двух взаимосвязанных факторов.

Во-первых, информационная революция и происходящий на ее базе постиндустриальный этап развития и глобализации мировых процессов

существенным образом влияют на международный обмен научно-технической и технологической информацией. Происходит формирование мирового финансово-экономического пространства с использованием информационных технологий.

Государства, совершающие переход от индустриального к информационному обществу, преимущественно производят и продают информацию и нововведения. Они заинтересованы в их пополнении за счет других стран, в т.ч. из России. Отмечается тенденция перетекания интеллектуальных ресурсов в развитые страны с концентрацией информационно-коммуникационного потенциала в ТНК (корпорациях).

Во-вторых, ценная информация является объектом устремления со стороны спецслужб иностранных государств и конкурирующих фирм, ведущих промышленный шпионаж. Поэтому разработчики обязаны выделять КЗИ и использовать правовые средства для ее защиты, и помогать им в этом должны юристы.

Тема 2. Сущность и основные черты государства

Вопросы лекции:

1. Государство как особая организация: понятие, признаки.
 - 1.1. Общие закономерности возникновения государства.
 - 1.2. Теории происхождения государства.
 - 1.3. Основные признаки государства.
 - 1.4. Типология государства.
2. Формы государства.
 - 2.1. Понятие и элементы формы государства.
 - 2.2. Форма государственного правления: понятие и виды.
 - 2.3. Форма государственного устройства: понятие и виды.
 - 2.4. Демократический режим: понятие, основные черты.
 - 2.5. Антидемократический режим: понятие, основные черты.
3. Функции государства: понятие и классификация.
 - 3.1. Понятие функций государства.
 - 3.2. Характеристика внутренних функций Российского государства.
 - 3.3. Характеристика внешних функций Российского государства.
 - 3.4. Формы и методы осуществления функций государства.
4. Государство в политической системе общества.

5. Правовое государство: понятие, признаки.

6. Гражданское общество: понятие, структура, признаки.

Вопрос 1. Государство как особая организация: понятие, признаки.

1.1. Общие предпосылки возникновения государства.

Следует в самом начале подчеркнуть, что процесс возникновения государства выражается в переходе человеческого общества от первобытной стадии к цивилизации.

Причины и основные закономерности образования государства были едиными для всех народов нашей планеты.

Однако процесс образования государства имел в разных регионах мира свои особенности. Это было связано с географической средой и конкретными историческими условиями.

Какие же предпосылки возникновения государства? Их несколько.

- - разделение труда (что проявилось в переходе людей от собирательства к производству, а также в результате появления ремесла и возникновения торговли);
- - политические предпосылки: как известно от врагов защищаться легче вместе, поэтому люди, жившие в общине, начали объединяться в союзы;
- - психологические предпосылки: со временем люди пришли к осознанию общих интересов, того, что одни способны подчиняться, а другие – руководить,
- И наконец, идеологические предпосылки – со временем происходит поклонение людей одному Богу.

Для того чтобы понять закономерности появления государства нужно рассмотреть, очень кратко, существующие теории происхождения государства.

1.2. Основные теории происхождения государства.

Теологическая теория происхождения государства. Основатель теологической теории происхождения государства – Фома Аквинский (1225-1274).

Суть теории: государство – это результат божественной воли.

Государство – продукт божественной воли, в силу чего государственная власть вечна, незыблема и независима главным образом от религиозных организаций и деятелей. Каждый человек обязан подчиняться во всем государю.

Данная теория утверждает и защищает тезис «вся власть от бога».

Плюсы теории:

- 1) Теория позволяет установить в обществе порядок;
- 2) Отражает объективные решения того времени, а именно - первые государства были теократические;

Минус этой теории – она является ненаучной так как с ее помощью нельзя доказать или опровергнуть происхождение государства.

Патриархальная теория происхождения государства. Основатель патриархальной теории происхождения государства - Аристотель.

Суть теории: государство — это продукт разросшейся семьи.

Согласно этой теории, люди — это существа коллективные, стремящиеся к взаимному общению, приводящему к возникновению семьи. В последствие развитие и разрастание семьи в результате объединения людей, а также увеличение числа семей приводят к образованию государства.

Власть государя есть естественное продолжение власти отца, «патриарха» в семье.

Плюсы теории:

- 1) Теория справедливо обращает внимание на взаимосвязь «государства» и «семьи»;
- 2) Позволяет установить в обществе порядок как результат подчинения «воле отца»;
- 3) Поддерживает веру людей в нерушимость мира;
- 4) Раскрывает роль главы государства, на которую претендует человек, обладающий большим жизненным опытом.

Минусы теории:

- 1) Не позволяет раскрыть процесс возникновения государства во всех частях мира;
- 2) Не объясняет, что если государство - единая семья, то почему происходит война?
- 3) Не объясняет жесткость законов.

Договорная теория происхождения государства. Основатели договорной теории происхождения государства: Гоббс, Локк, Руссо, Радищев.

Суть теории: государство — это объединение людей на основе общественного договора с целью достижения общих благ.

Теории общественного договора в определенной мере отражают исторические факты.

Государство возникло в результате добровольной передачи людьми части своих прав специально созданному для их защиты и защиты общественного порядка органу.

Плюсы теории:

- 1) Авторы отметили особенности человека (страх, инстинкт, самосохранение);
- 2) Носит демократический характер;
- 3) Опровергает существование религиозного начала в сущности государства;
- 4) Опирается на общественную практику;

Минусы:

- 1) Согласно теории человек, не подчиняется никому и никого не подчиняет себе;
- 2) Чтобы сознательно создать государство, нужно о нем иметь хоть какое-то представление;
- 3) Договор – это воля людей, значит, он может быть расторгнут;
- 4) Договор не обладает юридической силой, т.к. появился раньше государства.

Теория насилия по вопросу происхождения государства.

Теория насилия состоит из двух частей:

- 1. Теория внешнего насилия;
- 2. Теория внутреннего насилия.

Основатели теории внешнего насилия: Гумплович, Каутский.

Суть теории – государство - результат завоевания одного племени другим.

Плюсы теории:

- 1) Основана на многих исторических фактах;
- 2) Результат завоевания отражается во всех сторонах жизни вновь возникшего общества;
- 3) Государственный аппарат состоит из завоевателей.

Минусы:

- 1) Данная теория не может объяснить возникновения государства во всех регионах мира;
- 2) По отношению к процессу происхождения государства завоевания носят вторичный характер;
- 3) В истории есть примеры, когда не само завоевание, а угроза завоевания послужила возникновению государства;

Кроме насильственного пути возникновения, есть мирный путь.

Основатель теории внутреннего насилия: Дюринг. Суть теории: государство это результат насилия одной части общества над другой.

Плюсы теории:

- 1) У людей имеются разные интересы;
- 2) Имеет место насилие в обществе;
- 3) Государство в осуществлении своих функций использует насильственные методы.

Минусы:

- 1) Отстаивание интересов может привести к саморазрушению общества и государства;
- 2) Люди не могут быть равны биологически;
- 3) Государство не всегда выражает интересы общества;
- 4) Если можно создать государство насильственным способом, то его можно и разрушить.

Психологическая теория происхождения государства. Основатели психологической теории происхождения государства: Петражицкий, Фрейд.

Суть теории: Государство появляется в связи со свойством человеческой психики: потребность людей во власти над людьми, стремлением подчиняться, подражать.

Государство - продукт разрешения психологических противоречий между активными личностями, способными к принятию ответственных

решений, и пассивной массой, способной лишь к исполнению данных решений.

Причины происхождения государства заключаются в тех способностях, которые первобытный человек приписывал племенным вождям, жрецам, шаманам, колдунам и др. Именно из власти, приписываемой этой элите, и возникает власть государственная.

Вместе с тем всегда существуют лица, которые не согласны с властью, проявляют те или иные агрессивные стремления и для подавления их возникает государство.

Государство необходимо как для удовлетворения потребностей большей части людей в подчинении, послушании, повиновении определенным лицам, так и для подавления агрессивных влечений индивидов.

Конечно, психологические закономерности, с помощью которых осуществляется человеческая деятельность, - важный фактор, но в то же время роль психологических свойств личности не следует преувеличивать.

Они не всегда выступают в качестве решающих причин и должны рассматриваться лишь как моменты государственного образования, так как сама человеческая психика формируется под влиянием соответствующих социально-экономических, военно-политических и иных условий.

И наконец, материалистическая теория происхождения государства. Основатели материалистической теории происхождения государства: Маркс, Энгельс, Ленин.

Суть теории: государство возникло, в силу экономических причин, а именно: общественного разделения труда, появления прибавочного продукта и частной собственности, а затем раскола общества на классы с противоположными экономическими интересами.

Плюсы теории:

- 1) Материальные условия общества, безусловно, играют в нем важную роль;
- 2) Изменение форм трудовой деятельности и собственности влияет на возникновение государства;
- 3) При переходе от присваивающей к производящей экономики в полной мере раскрываются признаки государства.

Минусы:

- 1) На образование государства влияет не только экономика, но политические и социальные факторы;
- 2) Недооценивается роль государства в регулировании экономических процессов.

Таким образом, как видим, существует **плюрализм в понятии государства**. Плюрализм означает возможность существования различных идейно-теоретических подходов, отстаивающих различные точки зрения. Суть плюрализма заключается в том, что каждый ученый выделяет разные элементы государства.

Теперь несколько слов о сущности государства. Раскрыть сущность государства означает выявить его главные направляющие, что обуславливает его объективную необходимость в обществе и объяснить, почему общество не может существовать без государства.

Сущность государства — это определенная система, состоящая из множества взаимосвязанных внутренних и внешних элементов (признаков). Давайте их рассмотрим.

1.3. Основные признаки государства.

Государство отличается от родоплеменной организации следующими признаками:

1) **Разделение подданных по территориальному признаку.** Территория государства включает сушу, недра, водное и воздушное пространство, континентальный шельф. Без территории государство не

может существовать. Это его материальная основа. Население государства состоит из одного народа или может быть многонациональным. Например, Россия, где проживает более 100 народов и народностей.

2) *Наличием публичной власти*, которая представляет собой совокупность аппаратов подавления (армия, ФСБ, МВД и другие силовые структуры) и управления (органы законодательной, исполнительной и судебной власти) которые выступают носителями государственной власти.

Материальным выражением государственной власти является механизм государства, образующий систему органов и учреждений, которые обеспечивают нормальную жизнедеятельность общества. К ним следует отнести, применительно к России на уровне федерации: законодательный орган (Государственная Дума и Совет Федерации), исполнительный орган (Правительство РФ, министерства и ведомства), судебные органы (Конституционный суд, Верховный суд РФ).

Государственная власть выступает как важнейший компонент существования государства. Под словом «власть» понимается возможность некоего субъекта подчинять себе волю и поведение другого субъекта в своих собственных интересах или интересах других лиц.

Какие признаки власти:

- 1. власть — это явление общественное;
- 2. власть является атрибутом общества на всех этапах его развития, и всегда нуждается в координировании;
- 3. может существовать и функционировать лишь в рамках общественного отношения, т.е. отношения, существующего между людьми;
- 4. власть базируется на силе, и именно наличие силы определяет того субъекта, который властвует.

Что касается государственной власти, то это особая разновидность социальной власти, возникающая в государственно-правовых институтах и предназначенная для организации управления обществом.

Государственная власть – это органы и должностные лица государства, которые наделены определенными властными полномочиями, которые дают им возможность оказывать решающее воздействие на судьбы и деятельность людей, с помощью различных средств права, авторитета и принуждения.

Характеристика государственной власти:

- 1. Базой для государственной власти является само государство, власть базируется на государственной силе.
- 2. Государственная власть – публичная, т.е. осуществляется профессиональным аппаратом, отделенным от общества как объекта власти.
- 3. Обладает суверенитетом, т.е. независимостью, и верховенством внутри страны.
- 4. Государственная власть – универсальна, т.е. распространяет свою силу на всю территорию и на все население страны.
- 5. Обладает исключительным правом на издание общеобязательных правил поведения, т.е. юридических норм.
- 6. Во времени государственная власть действует постоянно и непрерывно.

3) Следующий признак – это ***право***, как система общеобязательных правил поведения является признаком любого государства, поскольку является средством управления и подавления. Право позволяет власти делать свои решения общеобязательными для всех лиц, проживающих на территории государства.

4) ***Государственный суверенитет*** – означает независимость государственной власти от всякой иной власти внутри страны и вне ее, выраженная в ее исключительном монопольном праве самостоятельно и свободно решать все свои дела.

Суверенитет внутри страны означает монопольное право на законодательство, на управление, на юрисдикцию на всей территории государства. **Внутренний суверенитет** подвергается давлению со стороны национальных и межнациональных групп (это могут быть различные общественные движения, партии и группы).

Внешний суверенитет означает самостоятельность и независимость во внешних делах страны. Речь идет о недопустимости вмешательства во внутригосударственные дела России из-за кордона, кроме вопросов, урегулированных нормами международного права. При этом нужно иметь в виду наличие международного сообщества и международных организаций, деятельность которых сужает внешний суверенитет любого государства.

5) **Сбор налогов**, т.е. обязательных и безвозмездных платежей, взыскиваемых в заранее установленных размерах и в определенные сроки. Доходы, получаемые от сборов налогов необходимы для содержания органов управления, правоохранительных органов, для поддержки социальной сферы (образования, науки, культуры, здравоохранения и т.д.), а также других сфер, финансируемых из бюджетных средств. Сбором налогов занимаются специальные органы (применительно к России это Федеральная налоговая служба и ее органы на местах).

Кроме основных следует назвать и ряд **дополнительных признаков**: единый государственный язык, транспортная система, денежная единица, информационная система и другие.

1.4. Типология государства.

Что понимается под типологией государства? Это классификация государств на группы по общим признакам с целью раскрытия их социальной сущности. Первые попытки типизации принадлежат Аристотелю. В настоящее время в теории государства и права существует два основных подхода: формационный (Маркс, Энгельс, Ленин) и цивилизационный.

Формационный подход к типологии государства.

Основа формационного подхода – это общественно-экономическая. Формация – это тип государства, основанный на способе производства в конкретный исторический период времени.

Были выделены следующие критерии:

- 1) частная собственность;
- 2) наличие или отсутствие классов;
- 3) наличие или отсутствие товарного производства.

Такой подход позволил классикам марксизма выделить **пять формаций**: первобытнообщинная, рабовладельческая, феодальная, буржуазная (капиталистический тип государства), коммунистическая (социалистический тип государства).

Цивилизационный подход к типологии государства. Основа цивилизационного подхода – это цивилизация (Ц).

В качестве критерия использовались не столько экономические явления, сколько культурные, религиозные, географические. Одним из авторов этого подхода был **Тойнби**. Он выработал понятие цивилизации и определил более 20 цивилизаций.

Цивилизация (по мнению Тойнби) – это относительно замкнутое локальное состояние общества. Оно отличающееся общностью религиозных, культурных, психологических, географических и иных признаков. Причем два признака остаются неизменными (это религия и территория). В частности, выделены такие типы цивилизаций как: православная, египетская, китайская, арабская, западная и другие.

По мнению другого ученого **Росткоу** тип государства связан со стадией научно-технического прогресса и жизненного уровня населения. Согласно его теории, все общества по экономическому развитию можно отнести к одной из пяти стадий:

- - традиционное;
- - переходное, в котором закладываются основы преобразований;
- - общество, переживающее процесс сдвига;
- - созревающее общество;
- - общество, достигшее высокого уровня народного потребления (государство всеобщего благоденствия).

По его мнению, на последней стадии находятся лишь США и некоторые другие высокоразвитые государства.

Хочу подчеркнуть, что **другие ученые выделяют следующие виды цивилизаций и типы государств:**

- 1) восточные, западные и смешанные,
- 2) древние, средневековые и современные,
- 3) крестьянские, промышленные и научно-технические,
- 4) доиндустриальные, индустриальные и постиндустриальные,
- 5) локальные, особенные и современные.

Таким образом, государство – это организация суверенной политической власти, действующая в отношении всего населения на закрепленной за ним территории, использующая право и специальный аппарат принуждения.

Вопрос 2. Формы государства.

***2.1. Понятие и элементы формы государства.** Под формой государства понимается совокупность его внешних признаков, характеризующих организацию государственной власти в стране, которая выражается в форме правления, форме государственного устройства и в виде политического режима.*

На форму государства влияют различные факторы: тип государства, его территориальные размеры, национальный состав населения, исторические традиции и др.

Элементы формы государства:

- 1) *Форма государственного правления (ФГП)* – это элемент формы государства, представляющий собой организацию высших органов государственной власти, их структуру, порядок образования, распределение компетенции между ними и взаимоотношения с населением.
- 2) *Форма государственного устройства (ФГУ)* – это национальное и административно-территориальное строение государства, которое раскрывает характер взаимоотношений между его составными частями, между центральными и местными органами власти.
- 3) *Форма государственного (политического) режима* – это совокупность приемов и способов, при помощи которых осуществляется государственная власть.

Теперь поговорим более подробно об этих формах.

2.2. Форма государственного правления. Форма государственного правления, как я уже сказал, представляет собой организацию высших органов государственной власти, их структуру, порядок образования, распределение компетенции между ними и взаимоотношения с населением. Различают следующие формы государственного правления:

Монархия: понятие, признаки и виды.

Монархия – это такая ФГП, при которой верховная государственная власть осуществляется единолично монархом и переходит обычно по наследству (абсолютная; ограниченная).

Признаки монархии:

- 1. Вся полнота власти принадлежит монарху и осуществляется им единолично;
- 2. Монарх пользуется властью пожизненно;
- 3. Власть передается по наследству;
- 4. Монарх юридически безответственен.

Виды монархии:

1) В историческом аспекте:

- - древневосточные,
- - античные,
- - феодальные (сословно-представительные, абсолютные).

2) С точки зрения полноты власти:

- - абсолютная – такая ФГП, при которой верховная власть по закону принадлежит одному лицу - монарху.
- - ограниченная - такая ФГП, при которой верховная власть делится между монархом и представительным органом.

Ограниченная монархия бывает:

- а) сословно-представительная – такая ФГП, при которой власть монарха ограничена сословно-представительными органами.
- б) конституционная - такая ФГП, при которой власть монарха ограничена представительными органами на основании Конституции государства.

Конституционная монархия бывает парламентской (такая форма правления, при которой власть монарха ограничена практически во всех сферах государственной деятельности) и дуалистической (такая форма правления, при которой законодательная власть принадлежит парламенту, а исполнительная – монарху, например, Швеция, Япония, Дания).

Признаки парламентской монархии:

- 1) Правительство формируется из представителей определенных партий, получивших большинство на выборах в парламент;
- 2) Лидер партии с наибольшим числом депутатских мест – глава государства;
- 3) Фигура монарха символическая (в законодательной, исполнительной и судебной власти он ограничен);
- 4) Законодательные акты принимаются парламентом и формально подписываются монархом;
- 5) Правительство несет ответственность перед парламентом, а не перед монахом.

Признаки дуалистической монархии:

- 1) Это промежуточная форма между абсолютной и парламентской монархией;
- 2) Наличие монарха и иных высших органов государственной власти (парламента и правительства);
- 3) Назначение членов парламента монархом;
- 4) Назначение членов правительства монархом, и ответственность правительства лично перед монархом;
- 5) Монарх выполняет функции реального главы государства.

Республика: понятие, признаки, виды.

Республика – это такая ФГП, при которой верховная государственная власть осуществляется выборными органами, избираемыми населением на определенный срок.

Признаки республики:

- 1. Существование единоличного и коллегиального главы государства;
- 2. Выборность главы государства и других верховных органов на определенный срок;
- 3. Осуществление государственной власти по поручению народа;

- 4. Юридическая ответственность главы государства в случаях, предусмотренных законом;
- 5. Обязательность решений верховной государственной власти для всех других государственных органов;
- 6. Защита интересов граждан, взаимная ответственность личности и государства.

Виды республики:

- - *парламентская* - такая ФГП, при которой верховная роль в организации государственной жизни принадлежит парламенту (Греция, Италия);
- - *президентская* - такая ФГП, при которой главой государства и правительства является президент (США);
- - *смешанная* - такая ФГП, при которой существует баланс полномочий между президентом и парламентом (РФ).

Признаки парламентской республики:

- 1. Правительство формируется парламентом том из числа депутатов тех партий, которые располагают большинством голосов в парламенте;
- 2. Глава государства избирается парламентом;
- 3. Глава государства обладает широкими полномочиями;
- 4. Глава правительства назначается президентом;
- 5. Правительство ответственно перед парламентом.

Признаки президентской республики:

- 1. Президент – глава государства и правительства;
- 2. Президент обладает широкими полномочиями;
- 3. Президент назначает членов правительства;
- 4. Правительство ответственно перед президентом;
- 5. Президент обладает правом вето на законы парламента и может самостоятельно издавать нормативные акты;

- 6. Президент может распустить парламент.

Признаки смешанной республики:

- 1. Есть сильный парламент и президентская власть;
- 2. Есть премьер-министр, наделенный широкими полномочиями;
- 3. Президент является главой государства;
- 4. Правительство формируют президент и парламент;
- 5. Правительство ответственно перед президентом и парламентом.

2.3. Форма государственного устройства: понятие и виды.

Форма государственного устройства (ФГУ) – это национальное и административно-территориальное строение государства, которое раскрывает характер взаимоотношений между его составными частями, между центральными и местными органами власти.

Различают: простые (унитарное государство) и сложные (федеративное и конфедеративное).

Унитарное государство – единое государственное образование, состоящее из административно-территориальных единиц, которые подчиняются центральным органам власти и признаками государственности не обладают (Англия, Китай).

Признаки унитарного государства:

- 1. Характерен единый властный центр, т.е. единая система государственных органов;
- 2. На территории действует одна Конституция и единая законодательная система, единая денежная единица, единое гражданство;

- 3. Административно-территориальные единицы признаками государственности не обладают;
- 4. На международной арене страну представляют высшие органы государственной власти;
- 5. Единые вооруженные силы.

Унитарными обычно являются небольшие по территории государства с компактно проживающим однородным населением (Дания, Норвегия, Швеция).

Федерация – это добровольное объединение нескольких ранее самостоятельных государственных образований в одно союзное государство.

Признаки федерации:

- 1. Территория федерации состоит из территорий ее отдельных субъектов (штатов, республик, земель);
- 2. Компетенция между федерацией и ее субъектом разграничивается Конституцией;
- 3. Субъекты обладают правом принятия собственной Конституции;
- 4. Субъекты имеют свои исполнительные, законодательные, судебные органы параллельно федеральным, но им подчиняющиеся;
- 5. В большинстве федераций существует союзное гражданство и гражданство федеративных единиц;
- 6. Двухпалатное строение парламента и двухканальная (и более) система налогов;
- 7. После вхождения в федерацию ее субъекты в суверенитете ограничиваются;
- 8. На международной арене страну представляют федеральные органы государственной власти.

Виды федераций:

- 1. Договорные и конституционные;

- 2. Территориальные (США, Германия), национальные и смешанные (Россия).

В основу территориальных федераций положен принцип разделения страны по территориальному признаку. Это делается в целях удобства управления в больших по территории государствах.

Конфедерация – это временный юридический союз суверенных государств, созданный для обеспечения их общих интересов.

Признаки конфедерации:

- 1. Конфедерация не имеет собственных законодательных, исполнительных и судебных органов;
- 2. Не имеет собственной армии;
- 3. Нет единой системы налогов и государственного бюджета;
- 4. Конфедерация сохраняет гражданство входящих в союз государств;
- 5. Недолговечность;
- 6. Каждый субъект сохраняет свой суверенитет;
- 7. Конфедерация создается для достижения определенных целей;
- 8. Создание закрепляется договором;
- 9. Субъекты обладают правом нулификации (отмены действия актов конфедерации на своей территории);
- 10. Члены конфедерации могут выйти из нее на основе юридически обоснованного одностороннего решения.

2.4. Демократический режим: понятие, основные черты.

Форма политического режима – это совокупность приемов и способов, при помощи которых осуществляется государственная власть.

Демократический режим – это политический режим, основанный на фактическом признании народа в качестве источника власти, на его праве

участвовать в решении государственных и общественных дел и наделении граждан достаточно широким кругом прав и свобод.

Признаки демократического режима:

- 1. Свобода личности в сфере экономической деятельности;
- 2. Государством осуществляется реальная гарантированность личностных прав и свобод граждан;
- 3. Прямое воздействие населения на осуществление государственной власти;
- 4. Реально существует разделение властей;
- 5. Государственная власть в одинаковой мере учитывает интересы большинства и меньшинства;
- 6. Наличие партийного плюрализма;
- 7. Наличие гласности и отсутствие цензуры;
- 8. Демократические методы государственной власти позволяют преодолеть возникающие социальные противоречия;
- 9. Государственный режим базируется на законах, которые отражают объективные потребности личности и общества.

2.5. Антидемократический режим: понятие, основные черты.

Антидемократический режим – это такой политический режим, при осуществлении которого государственными органами власти не учитываются интересы населения и не соблюдаются права и свободы граждан.

Признаки антидемократического режима:

- 1. Не учитываются интересы личности при управлении государством;
- 2. Полный контроль государства над всеми сферами общественной жизни (экономической, политической, социальной, культурной, идеологической и др.);
- 3. Огосударствление всех общественных организаций;

- 4. Личность лишена каких-либо прав;
- 5. Наличие милитаризация общественной жизни;
- 6. Не учитываются религиозные убеждения населения;
- 7. Наличие цензуры и отсутствие политического плюрализма.

Антидемократический режим бывает:

- **- авторитарный** – это разновидность антидемократического режима, при котором политическая власть осуществляется контролирующим лицом или группой лиц при минимальном участии населения;
- **- тоталитарный** – это разновидность антидемократического режима, при которой осуществляется абсолютный контроль над различными сторонами жизни человека и всего общества в целом.

Тоталитарное государство – это государство, в котором административное управление строится на началах всевластия, оно не определяется законом. Из жизни общества исключаются независимое правосудие и права человека. Человек, гражданин попадает под тотальный контроль административного аппарата, вооруженных сил и карательных учреждений, осуществляется беспрепятственное подавление личности.

Вопрос 3. Функции государства: понятие и классификация.

3.1. Понятие функций государства. *Функции государства – это основные направления деятельности государства по решению стоящих перед ним задач для достижения определенных целей, обусловленных его сущностью и назначением.*

Общие черты функций государства:

- 1) Функции государства следует отличать от целей и задач государства;
- 2) Функции государства надо отличать от функций его отдельных органов;

- 3) Функции государства нельзя отождествлять с формами и методами их реализации;
- 4) В реальной жизни государство может отклоняться от своих функций;
- 5) Функции государства должны отражать ту деятельность, которую государство должно осуществлять для решения поставленных задач;
- 6) Функции государства подвержены эволюции;
- 7) Функции государства осуществляются в специальных организационно-правовых формах (правотворческая, правоприменительная, правоохранительная, правоисполнительная);
- 8) Функции государства носят собирательный, комплексный характер.

Функции государства и их содержание обусловлены следующими факторами:

- 1. Сущностью государства;
- 2. Целями и задачами государства;
- 3. Потребностью обеспечения условий сохранения общества.

Классификация функций:

1) В зависимости от сферы осуществления:

- - *внутренние* (направлены на решение внутренних задач): культурная, функция социальной защиты, экологическая, функция налогообложения, экономическая, функция правопорядка, охрана прав и свобод человека;
- - *внешние*: функция обороны страны, функция поддержания мира, обеспечения делового сотрудничества с другими государствами, интеграции в мировую экономику.

2) В зависимости от продолжительности действий:

- - постоянные (присущи на всех этапах развития общества);
- - временные.

3) В зависимости от значимости:

- - основные (выполняются всеми государственными органами во взаимосвязи);
- - второстепенные (свойственны одному государственному органу).

4) В зависимости от правовых форм осуществления функций государства:

- - законодательные;
- - управленческие;
- - судебные.

5) По содержанию государственной деятельности:

- - экономические;
- - экологические;
- - социальные;
- - культурные;
- - политические функции.

3.2. Характеристика основных внутренних функций Российского государства.

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

Экономическая функция заключается в выработке и государственной координации основных направлений развития экономики. Используются такие экономические методы как: налоги, займы, кредиты, льготы и др. Речь идет об установлении налогов, выдаче кредитов, инвестиций, определении различных льгот, строительстве дорог, транспортных, энергетических, информационных и иных систем, выработке программ экономического развития.

Главная задача государства состоит в выработке «правил игры», т.е. правовых основ рынка. Как Вы знаете, наше государство четко определило курс на формирование инновационной экономики.

Политическая функция *проявляется в осуществлении государством политики учета интересов различных социальных групп с тем, чтобы не допустить их открытого столкновения. При этом государство использует различные методы и формы для выявления действительной расстановки социальных сил.*

Государство обеспечивает процесс формирования парламента, в котором представлены интересы различных групп населения. Оно обеспечивает защиту конституционного строя, государственного суверенитета. Государство ведет правотворческую деятельность.

Социальная функция *позволяет обеспечить нормальные условия жизни всех членов общества вне зависимости от их участия в производстве материальных благ, а также от возраста, пола и здоровья. Деятельность государства проявляется в установлении минимального уровня оплаты труда, пенсий, стипендий, пособий, выделении средств на строительство жилья, налаживание работ транспорта и связи.*

Правоохранительная функция *по установлению и охране правопорядка – одна из важнейших функций государства. Речь идет о защите прав и свобод граждан, соблюдении режима законности и правопорядка, окружающей среды, одним словом, в обеспечении охраны всех установленных и регулируемых правом общественных отношений.*

Вся деятельность должна быть направлена на реальное воплощение в жизнь ст. 2 Конституции РФ, согласно которой “человек, его права и свободы являются высшей ценностью”.

Кроме названных выше внутренних функций, можно выделить и другие:

- *экологическая функция (речь идет о регулировании деятельности людей и организаций в области использования окружающей среды, применении мер воздействия к нарушителям);*
- *функция национальной безопасности;*

- борьба с последствиями стихийных бедствий, а также иные функции.

3.3. Характеристика основных внешних функций Российского государства.

Внешние функции государства заключаются в его деятельности на международной арене, в его взаимоотношениях с другими государствами. Выполнение этих функций обеспечивает полноправное существование государства в современном мире. В современный период Российскому государству присущи следующие внешние функции:

1) **Функция обороны страны** – это деятельность государства по поддержанию достаточного уровня обороноспособности страны для защиты суверенитета и территориальной целостности, пресечения угрожающих жизненно важным интересам России вооруженных конфликтов и др. Учитывая состояние международной обстановки и вызовов, у России еще немало внешнеполитических проблем, поэтому роль данной функции велика.

2) **Функция поддержания мира и мирового порядка** – деятельность государства по предотвращению войны, разоружению, сокращению и ликвидации химического и ядерного оружия, укреплению решения о нераспространении оружия массового поражения и новейших военных технологий. Кроме того, участие в урегулировании межнациональных и межгосударственных конфликтов, военно-техническое сотрудничество с другими странами.

3) **Функция делового сотрудничества с другими государствами** - проявляется в разнообразной деятельности государства, направленной на установление и укрепление политических, экономических, правовых, правоохранных, культурных и иных отношений, сочетающих интересы данного государства с интересами других государств.

Доминирующей является внешнеэкономическая функция, которая связана с развитием выгодного сотрудничества государств, которое

проявляется в международном разделении труда, специализации и кооперации производства, обмене технологиями, развитии товарных и кредитно-финансовых связей.

4) **Функция интеграции в мировую экономику.** Эта функция выделилась в самостоятельную функцию лишь в последний период развития Российского государства. Данная функция означает использование возможностей для эффективной реализации интересов России в области экономики, торговли, бизнеса, научно-технического сотрудничества посредством ее интеграции в мировую экономику. Набирает силу Таможенный Союз. Россия вступила в основные международные организации, заключила Соглашения о партнерстве и сотрудничестве со многими государствами (Китай, Вьетнам, Куба и др. страны Азии и Латинской Америки).

3.4. Формы и методы осуществления функций государства.

В теории государства и права *под формами осуществления функций государства понимается:*

1) Деятельность основных звеньев механизма государства, специфические виды государственной деятельности. Согласно этому критерию основными формами осуществления функций государства является:

- - *законодательная деятельность*, заключается в издании законодательными органами законов, обязательных для исполнения всеми государственными органами, должностными лицами, гражданами, органами местного самоуправления.
- - *управленческая (исполнительная) деятельность*, представляет собой оперативную, повседневную реализацию органами исполнительной власти функций государства в сферах экономики, культуры, социального обеспечения, здравоохранения, транспорта и т.д.

- - *судебная деятельность* – реализация функций государства путем осуществления правосудия звеньями судебной системы.
- - *надзорная деятельность* – выполнение функций государства посредством действия всех разновидностей государственного надзора и контроля за законностью.

2) Однородная по своим внешним признакам деятельность государственных органов, посредством которой реализуются его функции:

- *правовые формы* - деятельность государственных органов, связанная с изданием юридических актов;
- *организационные формы* - деятельность государственных органов, не связанная с изданием юридических актов.

К правовым формам относятся:

- 1. *Правотворческая деятельность* – форма осуществления функций государства путем издания нормативных актов, изменения или отмены юридических норм.
- 2. *Правоприменительная* - деятельность государственных органов по выполнению законов, подзаконных актов путем издания актов применения права (например, решение суда)

К организационным формам относят:

- 1. *Организационно-регламентирующая деятельность* – это оперативная текущая деятельность по решению конкретных задач и организационному обеспечению функционирования различных звеньев государственного механизма.
- 2. *Организационно-хозяйственная* – это хозяйственная работа по материальному обеспечению выполнения различных функций государства (бухучет, статистика и т.д.)
- 3. *Организационно-идеологическая* – это повседневная разъяснительная, воспитательная работа по обеспечению выполнения

различных функций государства (разъяснение изданных законов, работа СМИ).

Нужно назвать *приемы, с помощью которых государство реализует свои функции. Их принято называть **методами осуществления государственных функций***: убеждение; принуждение; поощрение; наказание.

Вопрос 4. Государство в политической системе общества.

Статья 3 Конституции РФ гласит, что государственная власть в Российской Федерации принадлежит народу.

Народ осуществляет ее как путем представительной (через выборные государственные законодательные органы), так и путем непосредственной демократии.

Формами непосредственной демократии является право на участие в референдуме, на петиции, на манифестации, а также право на объединение. Эти права граждане могут реализовывать, объединяясь в самые разнообразные общественные организации. К ним относятся политические партии, профессиональные союзы, молодежные организации, трудовые коллективы и различные творческие союзы.

Исходя из смысла главы 1 Конституции РФ, можно определить, что ***политическая система – это совокупность организационных форм политической деятельности народа Российской Федерации.***

При этом государство рассматривается как основная форма организации политической деятельности народа. Все остальные формы по отношению к государству имеют вспомогательный характер. Они помогают негосударственными средствами в решении задач, стоящих перед государством.

Можно назвать ряд особенностей, позволяющих говорить о том, что государство – основной элемент политической системы общества.

***Во-первых,** именно государство является организацией всего многонационального народа Российской Федерации, т.е. организацией всех членов общества, вне зависимости от их социального, имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, рода и характера занятий. В силу этого государство, будучи организацией всего народа, обладает гораздо более широкими социальными возможностями, чем любой другой элемент политической системы.*

***Во-вторых,** государство как официальный выразитель воли народа создает предпосылки для развития всех форм собственности.*

***В-третьих,** государство располагает особым государственным аппаратом, органы которого в отличие от остальных структурных элементов, наделяются государственно-властными полномочиями (например, органы внутренних дел, прокуратуры, безопасности, которые выполняют функции принуждения в обществе).*

***В-четвертых,** в отличие от других элементов политической системы, государство располагает системой издания органами государства, в пределах своих компетенций, нормативно-правовых актов, а также системой контроля за их выполнением.*

***В-пятых,** государство является единственной организацией, обладающей суверенитетом, т.е. верховенством государственной власти по отношению ко всем гражданам, ко всем негосударственным организациям. Обладая суверенитетом, государство издает общеобязательные правила поведения.*

***Таким образом,** государство занимает особое место в политической системе общества и играет в ней основную роль.*

Вопрос 5. Правовое государство: понятие, признаки

В самом начале хочу подчеркнуть, что *признаки государства (всего их пять), которые мы ранее рассмотрели, присущи и правовому государству.*

Правовое государство может быть определено, как *особая форма организации политической власти в обществе, при которой признаются и гарантируются естественные права человека, реально проводится разделение государственной власти, обеспечивается верховенство правового закона и взаимная ответственность гражданина перед государством и государства перед гражданином.*

Идея правого государства не является современным новшеством. В литературе выделяется четыре основных этапа становления учения правового общества:

Первый этап: древнегреческие учения об устройстве общества и государства, например «Политика» Аристотеля и «Государство» Платона. В их трудах подчеркивается важность закона, его незыблемость и обязательность для правителей и населения.

Второй этап: эпоха Возрождения и учения Т. Гоббса, Дж. Локка, Ш.Л. Монтескье, Ж.Ж. Руссо и других. В это время уделялось особое внимание свободе человека и принципу разделения власти как гаранту справедливости и свободы каждого человека.

Третий этап: Труды философов 18 века — И. Кант, Г.В.Ф. Гегель. В это время уже начали разделяться понятия общества и государства, хотя четкой теории на этот счет еще не было. Кант писал об идеальном правовом государстве и принципах, на которых оно должно существовать. Гегель же вписал свое представление о правовом государстве в действительность и связал с реалиями своего времени, хотя Германия в это время была полицейским государством.

Четвертый этап: Теории о государстве 20-ого века многих прогрессивных ученых из разных стран. Марксистская теория относилась к идее правового государства отрицательно, поэтому в советском обществе эти идеи не развивались.

Признаки правового государства.

Ученые из разных стран выделяют множество признаков, характеризующих правовое государство. Рассмотрим основные из них.

Первый из них — это господство права во всех сферах жизни общества. Это подразумевает правовую организацию государственной власти и правовой характер принимаемых законов. Таким образом гарантируется создание всех государственных структур на основе закона, а также справедливость и естественную природу всех законов.

Такое формирование правления должно максимально обеспечивать свободу человека и соблюдение его естественных прав.

Второй отличительный признак — незыблемость, гарантированность и реальность прав и свобод личности. Этим подчеркивается то, что государство должно не только признавать права и свободы человека, но и гарантировать их, что включает в себя предоставление и защиту этих прав от произвола должностных лиц и других субъектов. Государство является правовым только в том случае, если обеспечивает равенство всех людей как субъектов правового общения, то есть равенство перед законом.

Третий признак — взаимная ответственность личности и государства. Он проявляется в том, что личность и государство выступают в качестве равноправных партнеров, у каждого из которых есть свои права и обязанности. Государство требует от личности повиновения установленным законам, но в ту же очередь несет ответственность перед личностью, выполняя некоторые обязанности.

Последний, **четвертый, признак правового государства — это принцип разделения властей.** Это предполагает относительно самостоятельное функционирование трех ветвей власти — законодательной, судебной и исполнительной. При таком разделении каждая из ветвей власти служит определенным «противовесом» для двух других и при необходимости может регулировать их деятельность, что позволяет не

допускать концентрации власти в одних руках. Принцип разделения властей так же предполагает разрешение всех возможных конфликтов правовым путем с соблюдением установленной законом правовой процедуры.

Следует подчеркнуть, что в Конституции РФ поставлена задача построения правового государства и закреплены все основополагающие принципы правовой государственности:

- 1. Приоритет интересов личности - принцип гуманизма
- 2. Суверенитет народа и принципы демократии
- 3. Принцип разделения властей
- 4. Принцип независимости суда
- 5. Подчинение государства праву
- 6. Провозглашение нерушимости прав человека со стороны государства и установления основного механизма гарантий, прав и свобод человека
- 7. Принцип верховенства Конституции по отношению к другим законам и нормативным актам
- 8. Принцип ответственности государства и личности.

Реализация названных принципов является одним из условий формирования правового государства в России.

Вопрос 6. Гражданское общество: понятие, структура, признаки

6.1. Понятие гражданского общества.

С идеей правового государства тесно переплетается другая философско-правовая категория – гражданское общество.

Исторически гражданское общество – это термин, которым, начиная с XVIII в., обозначали общественные, а в узком смысле – имущественные отношения.

Недостаток теории гражданского общества у английских и французских материалистов проявлялся в непонимании его зависимости от развития способов производства. Они объясняли его формирование естественными свойствами человека, политическими задачами, формами правления и законодательства, нравственностью.

Г. Гегель, понимал под гражданским обществом систему потребностей, основанную на частной собственности. Сюда он также включал функцию отправление правосудия; деятельность полиции и кооперацию. Формирование гражданского общества Гегель связывает с развитием буржуазного строя.

К. Маркс, критикуя Гегеля, использовал термин гражданского общества. Он понимал под гражданским обществом организацию семьи, сословий и классов, отношения собственности, производства и распределения. Маркс подчеркивает их объективный характер и экономическое основание. В дальнейшем этот термин он заменяет системой научных понятий (экономическая структура общества, экономический базис, способ производства и т. п.).

Если говорить о современном понимании термина «гражданское общество», то нужно выделить его отличительные признаки:

1. Гражданское общество – это совокупность индивидов. Каждый человек входящий в гражданское общество является личностью, обладает индивидуальностью, высоким уровнем правосознания и правовой культурой, может оценить решения, которые принимает правящий класс.

Такой человек способен к борьбе за свои интересы, проявляет активность в политической жизни страны, умеет защищать свои права и свободы.

2. *Гражданское общество – это автономное и самостоятельное образование.* Гражданское общество не нуждается в принуждении государства, оно вполне может существовать автономно. Оно, собственно, и «появляется на свет» для контроля за деятельностью государства.

3. *Гражданское общество – это саморегулируемая система.* В гражданском обществе индивиды действуют самостоятельно и инициативно, осознавая необходимость своего поведения и всячески контролируя его.

Гражданское общество руководствуется принципами свободы и равенства, братства и справедливости, разумности и рациональности и т. д.

4. *Главной задачей гражданского общества является оказание влияния на государственную власть с целью ее ограничения.* Заставить государство действовать в угоду всего общества, а не отдельного господствующего класса. И, в конечном счете, превратить государство в социальную машину, а не аппарат для угнетения одного класса другим.

Таким образом, гражданское общество может быть определено как такое состояние общества, когда человек является высшей ценностью, когда признаются, защищаются его права и свободы, когда государство способствует развитию экономики и политической свободы и находится под контролем общества, когда государство и общественная жизнь основываются на праве, идеалах демократии и справедливости.

6.2. Признаки и структура гражданского общества.

Признаки гражданского общества:

- 1. Индивид независим от государства,
- 2. Наличие частной собственности,
- 3. Многоукладная экономика,

- 4. Отсутствие государственной монополии на СМИ,
- 5. Человек сам выбирает сферу профессионального приложения своих сил и способностей,
- 6. Наличие в обществе различных классов, социальных групп, имеющих собственные интересы,
- 7. Самоуправляемость общества,
- 8. Отсутствие обязательной государственной идеологии,
- 9. Права и свободы человека признаются, соблюдаются и защищаются государством,
- 10. Человек имеет возможность свободно выражать свои политические убеждения.

Структура гражданского общества

Основными составляющими гражданского общества являются:

- Личность
- Семья
- Школа
- Церковь
- Собственность и предпринимательство
- Социальные группы, слои, классы
- Частная жизнь граждан и её гарантии
- Институты демократии
- Общественные объединения, политические партии и движения
- Независимое правосудие
- Система воспитания и образования
- Свободные средства массовой информации
- Негосударственные социально-экономические отношения

Семья, собственность, личность, свобода, право, духовность, порядок, государственность - таковы краеугольные камни и вместе с тем фундаментальные ценности гражданского общества.

Смысл этих приоритетов не в том, чтобы каждого сделать собственником, а в том, чтобы каждый человек имел возможность им стать.

Собственность — одна из главных предпосылок личной свободы и свободы общества. В государстве, где граждане не имеют собственности, нет и не может быть уважения к личности, ее правам и свободам. Важно при этом, что класс собственников формируется в обществе путем цивилизованного развития, а не криминала.

Гражданское общество предполагает невмешательство государства во многие сферы его жизни и деятельности. Но при этом оно нуждается в государственности, которая будет существовать в сферах, где она действительно необходима, и не будет осуществлять тотальный контроль за всем происходящим.

Основные функции государства при таком рассмотрении — это охрана правопорядка, оборона, законотворчество, судопроизводство, защита прав граждан, внешняя политика, бюджет, экология, связь, транспорт и другое.

Рынок — это самоорганизующаяся система, но государство должно участвовать в создании баланса между конкурентами и поддерживать среду честных рыночных отношений в обществе.

Участниками рынка должны стать законопослушные собственники. При этом свободный рынок и взаимодействие этих собственников становятся основой гражданского общества, а обеспечение законопослушности и экономических условий для существования рынка лежат на государстве.

Экономическая независимость гражданского общества является относительной, но не абсолютной. Государство может и должно выступать в роли координатора и арбитра на рынке. Так же может сохраняться монополия государства на некоторые отрасли хозяйствования.

Должно сохраняться централизованное воздействие государства. Это могут быть налоги, льготы, тарифы, законы, выработка общих ориентиров и приоритетов, поддержка базовых отраслей промышленности, протекционизм.

Государство не должно оставлять общество на произвол судьбы, оно должно взять на себя роль «регулирующего». Важно при этом, чтобы это было не управление всеми сферами, а именно регулирование отношений. Оно призвано курировать науку, культуру, образование, здравоохранение, социальную сферу, содействовать осуществлению прав человека. Самопроизвол порождает нечестные и даже преступные действия. Именно поэтому полный уход государственного влияния из экономической и социальной сферы невозможен.

6.3. Условия возникновения и развития гражданского общества.

Общие требования:

- ◆ социальная свобода, демократическое государственное управление, существование общественной сферы политической деятельности и политических дискуссий;



- ◆ гласность и связанная с ней высокая информированность граждан, позволяющая реально оценивать хозяйственную конъюнктуру, видеть социальные проблемы и предпринимать шаги по их разрешению;

- ◆ наличие соответствующего законодательства и конституционных гарантий.

Формирование современного гражданского общества в России - сложный и длительный процесс. Какие существуют предпосылки для формирования гражданского общества в РФ?

1. Экономические, политические и юридические основы формирования гражданского общества в России зафиксированы в ее Конституции.

2. Россия является демократическим правовым государством.

3. В стране гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка добросовестной конкуренции, свобода экономической деятельности.

4. Каждый гражданин имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской деятельности. Каждый вправе иметь имущество на правах частной собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им.

5. Становление российского гражданского общества предполагает не только права и свободы, но и гражданскую ответственность, независимый суд и прокуратуру, совершенное законодательство.

6. Для развития гражданского общества в России необходимы экономическая и политическая стабильность.

7. В процессе формирования гражданского общества в России намечается тенденция решать противоречивые социальные явления в рамках переговорного процесса и согласования, на основе норм действующего законодательства.

Тема 3. Сущность и основные характеристики права

1. Понятие и источники права
2. Действие нормативно-правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц
3. Соотношение права и норм морали
4. Правотворчество
5. Классификация правовых норм
6. Понятие и формы реализации права
7. Система права
8. Правоотношения
9. Правонарушения и их виды

10. Юридическая ответственность
11. Законность и правопорядок
12. Правосознание и правовая культура
13. Правовое воспитание
14. Типология правовых систем

Вопрос 1. Понятие и источники права.

Право возникает на определенном этапе человеческого развития. При первобытнообщинном строе люди не знали права и руководствовались обычаем и традициями.

Возникновение права, также как и государства обусловлено общественными потребностями:

- необходимостью установления единого порядка в отношениях между народами, населяющих ту или иную территорию;
- необходимостью поддержания единого порядка в условиях расслоения общества на социальные слои (сословия, классы) в целях устранения противоречий и конфликтов, возникающих

между ними в связи с различным имущественным и социальным положением;

- необходимостью ограничения и смягчения враждебного военного противостояния народов и решения вопросов мирным путем.

Право характеризуется рядом признаков:

1. Право состоит из норм, которые являются обязательными для тех людей, которым они адресованы (например, нормы корпоративного права являются общеобязательными для работников акционерных обществ).

2. Исполнение норм права обеспечивается и охраняется государством. Большинство норм исполняется добровольно, но за каждой из них стоит государственное принуждение, а также ответственность за ее нарушение.

3. Нормы права обязательно выражены в официальной форме: закреплены в нормативных актах, судебных решениях, договорах и др.

4. Юридические нормы отличаются формальной определенностью, что письменно выражается в юридических документах, причем отличаются четкостью и определенностью. Это достигается с помощью правовых понятий, выработанных многими поколениями юристов с помощью правил законодательной техники.

5. Нормы права образуют не совокупность, а именно систему, разветвленную и детализированную, отличающуюся внутренним единством, согласованностью и логической взаимосвязью.

*Таким образом, **право** – это система общеобязательных норм поведения, формально определенных закрепленных в официальных документах, поддерживаемых и обеспечиваемых принудительной силой государства.*

Очень важно понимать, что правовые нормы являются не просто идеями и мыслями. Они имеют внешнее выражение в правовых актах –

официально действующих государственных документах (законах, указах), являющихся **источниками права**.

Источники права определяются как исходящие от государства или признанные им официально документальные способы выражения или закрепления норм права, придания им юридического, общеобязательного значения.

Официальный, публичный характер источникам права практически придается двумя путями:

- путем правотворчества, когда нормы права устанавливаются компетентными органами государства посредством издания, изменения или отмены правовых актов;
- путем санкционирования, когда государственные органы, например суды, в том или ином виде одобряют социальные нормы (обычаи, корпоративные нормы), придают им юридическую силу.

В зависимости от субъектов правотворческой деятельности **выделяют следующие виды источников права:**

- правовые обычаи;
- юридический прецедент;
- нормативно-правовые акты.

Рассмотрим подробнее эти *три вида источников права*.

Правовые обычаи – это вошедшие в привычку правила, которым государство придало общеобязательное значение, и соблюдение которых оно гарантирует своей принудительной силой.

Не каждый обычай становится правовым, а только тот, который отвечает интересам определенной группы людей, всего общества в целом.

Место обычая в системе источников права в разные эпохи было различным. Оно занимало доминирующее положение в процессе становления правовых систем.

В настоящее время обычай практически утратил свое значение, хотя до сих пор в качестве источников права используются деловые, судебные обычаи (например, обычаи делового оборота в Гражданском кодексе Российской Федерации).

***Юридический прецедент** – это судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придается общеобязательное юридическое значение.*

Этот источник права присущ англосаксонским правовым системам (например, правовым системам Великобритании, США).

Суть юридического прецедента состоит в том, что ранее состоявшееся решение государственного органа (судебного или административного) по конкретному делу имеет силу правовой нормы при последующем решении подобных дел.

Основными источниками английского права являются судебные прецеденты (решения высших судов, имеющие обязательную силу для них самих и нижестоящих судов).

***Нормативно-правовые акты** – официальные документы, содержащие юридические нормы, а также положения, отменяющие или изменяющие действующие правовые нормы, которые издаются в установленном порядке, уполномоченными на то государственными органами.*

В числе нормативно-правовых актов, издаваемых государственными органами, следует назвать законы, указы, постановления правительства, приказы федеральных министерств, служб, агентств, решения и постановления, принимаемые местными органами власти.

Основным критерием классификации нормативно-правовых актов является их юридическая сила. Юридическая сила является особым свойством нормативно-правового акта. Она определяет его место и роль в системе законодательства, зависит от положения и полномочий органа, издавшего акт.

По юридической силе нормативно-правовые акты делятся на законы и подзаконные акты.

***Закон** – нормативно-правовой акт высшего государственного (представительного) органа, обладающий высшей юридической силой и содержащий первичные правовые нормы.*

Законы подразделяются на основные и обыкновенные законы. Конституция – это основной закон, определяющий правовую основу государства, принципы, структуру, главные характеристики государственного строя, права и свободы граждан, форму правления и государственного устройства, систему правосудия и другие основные устои жизни общества.

В Российской Федерации в настоящее время действует Конституция, принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 года. Конституция обладает высшей юридической силой и прямым действием.

Обыкновенные законы – это акты текущего законодательства, регулирующие различные стороны экономической, политической, социальной жизни общества. Обыкновенные законы, как и все законы, обладают высшей юридической силой, но сами должны соответствовать Конституции, конституционным законам.

В зависимости от органов, издавших тот или иной акт, а также от территории, на которую распространяется его действие, законы в федеративном государстве подразделяются на федеральные (общефедеральные) и на законы, принятые субъектами федерации.

Первые издаются высшими органами государственной власти федерации и распространяются на всю ее территорию.

Вторые – высшими органами государственной власти субъектов федерации и имеют юридическую силу лишь на подведомственной территории.

В случае расхождения федеральных законов с законами субъектов федерации действуют федеральные законы. Это вытекает из положений

Конституции России, а именно: в случае противоречия между федеральным законом и иным актом, изданным в Российской Федерации, действует федеральный закон.

Важное значение имеет деление законов по отраслям права. Существенную роль в законодательной системе (вслед за конституционными законами) играют такие отраслевые законы как: административные, гражданские, уголовные, земельные, о труде и др.

Кроме отраслевых, существуют межотраслевые законы, в которых содержатся нормы нескольких отраслей права (например, законы о здравоохранении, в которых есть нормы административного, гражданского и других отраслей права).

Среди законов (и иных нормативно-правовых актов) выделяют кодифицированные законы. Кодекс (кодифицированный закон) — это систематизированный, внутренне согласованный, единый нормативно-правовой акт, регулирующий какую-либо однородную область общественных отношений.

В ряде случаев законы по отдельным проблемам издаются в качестве самостоятельных актов потому, что еще не принят кодекс, в котором были бы закреплены соответствующие нормы. В последние годы в России изданы десятки специальных актов, призванных регулировать отношения в сфере экономического оборота (такие, например, как законы об акционерных обществах, о регулировании отношений в информационной сфере и т.д.) Многие из этих законов были впоследствии поглощены Гражданским кодексом.

Подзаконные нормативно-правовые акты — это нормативно-правовые акты, которые основаны на законе и не противоречат ему. Они конкретизируют основные положения закона применительно к определенным общественным отношениям.

Существует большое многообразие подзаконных нормативно-правовых актов. Между собой они различаются по своей юридической силе и образуют довольно сложную иерархическую систему.

По сфере распространения и субъектам издания подзаконные акты подразделяются на общие, местные, ведомственные и корпоративные акты.

Общие подзаконные акты. Действие этих актов распространяется на всех лиц, находящихся на территории определенного государства. В Российской Федерации к общим подзаконным актам относятся: указы и распоряжения Президента Российской Федерации, изданные в пределах его компетенции; постановления и распоряжения Правительства Российской Федерации.

Местные подзаконные акты издают органы представительной и исполнительной власти на местах: в краях, областях, округах и т.д. действие этих актов ограничено подвластной им территорией.

Эти акты принимаются по вопросам ведения субъектов Федерации (например, утверждение бюджета, приватизация имущества, предоставление в аренду помещений, земельных участков, взимание платы за проезд в общественном транспорте и другие).

Ведомственные акты, в основном в виде инструкций и приказов министерств и ведомств – это нормативные акты отраслевых органов государственного управления, которые связаны с реализацией специальных исполнительных, контрольных, разрешительных и надзорных функций государства.

Инструкции, положения, правила, уставы регулируют основные виды служебной деятельности, функциональные обязанности работников определенной категории. Отдельные из них носят межотраслевой характер или распространяются на все организации и всех граждан (Инструкции Центрального банка РФ, Минфина РФ и др.).

Нужно отметить, что такие акты подлежат обязательной регистрации в Министерстве юстиции РФ, где проверяют их законность, прежде чем они вступят в действие и будут опубликованы в печати.

Выделяются также *корпоративные акты* (внутрифирменные). Эти *нормативные акты* издаются различными организациями и распространяются только на членов этих организаций. Они регулируют внутри предприятий финансовые, трудовые, управленческие, информационные и иные отношения. По мере того, как государство меньше вмешивается в деятельность предприятий, роль корпоративных актов существенно возрастает.

Вопрос 2. Действие нормативно-правовых актов во времени, в пространстве и по кругу лиц.

Под действием нормативно-правового акта (НПА) понимается порождение тех юридических последствий, которые предусмотрены в акте. Действие правового акта ограничивается временем, пространством, кругом лиц.

Временной период действия НПА ограничивается моментами вступления его силу, прекращением действия.

Вступление в юридическую силу акта означает следующее:

- 1) Называется конкретная дата введения НПА в действие;
- 2) Акт вводится в действие с момента его опубликования;
- 3) Вводится в действие с момента его принятия;
- 4) Вступает в силу с возникновением определенных обстоятельств (война, чрезвычайное положение);
- 5) Вступает в силу с момента его подписания;
- 6) Вводится в действие поэтапно;
- 7) Вступает в силу с момента получения адресатом;

- 8) И наконец, чаще всего установлен такой порядок: если срок вступления в силу в НПА не указан, он вступает в силу по истечении 10 дней с момента официального опубликования.

Теперь в каких случаях происходит утрата юридической силы акта:

- 1) НПА прекращает свое действие по истечении срока, на который был принят;
- 2) При прямой замене данного акта (применяется постановление об отмене или другом НПА);
- 3) В связи с изменением обстоятельств, на которые НПА был рассчитан;
- 4) При фактической отмене (принимается другой НПА без отмены первого).

Теперь что означает «обратная сила закона». Обратная сила закона – это распространение действия НПА на те факты и порожденные им правовые последствия, которые возникли до вступления его в юридическую силу. Общее правило таково: закон не имеет обратной силы.

Какие исключения из общего правила:

- 1) НПА имеет обратную силу в случае прямого указания на это законодателем;
- 2) НПА смягчает или отменяет юридическую ответственность за совершение противоправного деяния.

Действие НПА в пространстве: акты государства распространяется на всю территорию данного государства;

Что понимается под территорией РФ:

- - часть суши, определенная государственной границей;
- - внутренние водоемы;
- - внешние водоемы (12 морских миль=22.2 км);

- - прилегающий континентальный шельф, воздушное пространство над территорией государства;
- - воздушные суда РФ;
- - морские суда под флагом РФ;
- - космические объекты;
- - территория дипломатических представительств РФ за рубежом.

Действие НПА по кругу лиц:

- 1) Распространяется на всех граждан государства независимо от их правового статуса;
- 2) НПА может действовать в отношении отдельных категорий граждан (военнослужащих, пенсионеров, инвалидов);
- 3) Действие НПА ограничено в отношении сотрудников дипломатических представительств иностранных государств и членов их семей. Эти вопросы решаются на основе взаимности между государствами дипломатическим путем.

Вопрос 3. Соотношение права и норм морали.

Прежде чем сравнивать эти две категории нужно дать им определение.

Право – это система особых социальных норм, которые с учетом общечеловеческой справедливости и свободы признаются, устанавливаются и охраняются государством, формально определены, регулируют общественные отношения, общеобязательны для всех членов общества.

Мораль — это система норм и принципов, регулирующих поведение людей с позиций добра и зла, справедливого и несправедливого и т.п. Норма морали регулируют общественные отношения на основании исторически складывающихся представлений о добре и зле, честном и несправедливом.

Единство между правом и моралью состоит в том, что у них:

- единая основа – это общечеловеческая система социальных ценностей и представлений о добре, справедливости, честности, равноправии;
- общий нормативно-регулятивный характер действия: право и мораль выступают в качестве определителей границ поведения людей в типичных жизненных ситуациях;
- единый объект регулирования (я имею в виду конкретные общественные отношения в области социальной, экономической и культурной жизни).

В чем различия между правом и моралью:

- по происхождению (мораль возникает вместе с обществом, право - вместе с государством);
- по форме выражения (мораль содержится в общественном сознании, право - в специальных нормативных актах, имеющих письменную форму);
- по сфере действия (мораль может регулировать практически все общественные отношения, право – наиболее важные и только те, которые в состоянии упорядочить);
- по времени введения в действие (моральные нормы вводятся в действие по мере их осознания, правовые — в конкретно установленный срок);
- по способу обеспечения (нормы морали обеспечиваются мерами общественного воздействия, нормы права — мерами государственного воздействия);

Взаимодействие права и норм морали проявляется в схожем регулировании общественных отношений, формировании у населения должной юридической и нравственной культуры, ответственности, правосознания. Их требования во многом совпадают: то, что осуждает и поощряет право, осуждает и поощряет, как правило, и мораль. И наоборот. Многие правовые нормы вытекают из нравственных, религиозных правил (не убий, не укради и т.п.).

Вопрос 4. Правотворчество.

Правотворчество – это процесс познания и оценки правовых потребностей общества и государства, формирования и принятия правовых актов уполномоченными субъектами в рамках соответствующих процедур.

Различают следующие элементы правотворчества (давайте посмотрим в чем содержание этой деятельности?):

- 1) Познание, изучение и анализ явлений и процессов, допускающих или требующих правовой регламентации;
- 2) Определение органа или другого субъекта, уполномоченного принять правовой акт;
- 3) Выбор формы предполагаемого акта;
- 4) Подготовка, принятие или изменение акта в рамках соответствующих процедур.

Принципы правотворчества – это основополагающие начала, соблюдаемые в процессе принятия, изменения, дополнения или отмены правовых актов:

- - Принцип демократизма – население должно привлекаться к участию в правотворчестве, а его мнение – учитываться при разработке и принятии нормативно-правовых актов;
- - Принцип гласности – правотворческая деятельность осуществляется в открытой и доступной для населения форме;
- - Принцип научности - должны привлекаться ученые, эксперты, специалисты-практики;
- - Принцип законности - должны осуществляться только уполномоченными компетентными органами с соблюдением требований закона;

- - Принцип профессионализма – должны осуществляться профессионально подготовленными субъектами с использованием специальных приемов и средств юридической техники;
- - Принцип плановости – должны осуществляться по заранее продуманному плану;
- - Принцип исполнимости – принимаемые нормативно-правовые акты должны иметь финансирование, кадровую базу для их исполнения.

Виды правотворчества:

- 1) по субъекту: правотворчество народа (референдум), государственных органов (законы), отдельных должностных лиц (подзаконные акты), органов мест самоуправления (решения), локальные, общественных организаций (корпоративные акты);
- 2) по значимости с точки зрения юридической силы: законотворчество, подзаконное правотворчество;

Основные стадии законотворчества (их всего пять):

- 1) законодательная инициатива – право субъектов внести законопроект на рассмотрение в законодательный орган (субъекты – Президент РФ, депутаты ГД, члены Правительства, СФ, органы субъектов федерации, ВС РФ, КС);
- 2) обсуждение – осуществляется в комитетах ГД;
- 3) принятие – ГД, одобряется СФ;
- 4) подписание - Президентом;
- 5) обнародование закона.

Вопрос 5. Классификация правовых норм.

Право подразделяется на специализированные группы норм, отвечающих за различные сферы общественной жизни и имеющих характерную внутреннюю структуру.

1 группа: По характеру своего действия, функционирующие в обществе юридические нормы подразделяются на: регулятивные, охранительные и дефинитивные.

Регулятивные нормы непосредственно нормируют поведение субъектов общественных отношений, закрепляя принадлежащие им субъективные права и обязанности.

Регулятивные нормы делятся на:

запрещающие нормы, в которых содержится запрет, обязывающий воздерживаться от определенного рода действий,

управомачивающие нормы, в которых содержится дозволение, т.е. право на совершение тех или иных действий,

обязывающие нормы, в которых содержится предписание о том, что субъект имеет право и обязан совершить предписанное.

*Следующий вид — это **охранительные** нормы. Они регулируют отношения юридической ответственности, которые возникают вследствие нарушения норм регулятивных. Целесообразность выделения этих норм объясняется спецификой задач, возникающих в правоприменительной сфере, и необходимостью установления государством принудительных мер борьбы с правонарушениями.*

*Отдельно выделяют **дефинитивные** нормы, которые прямо не устанавливают правила поведения. Они дают определения понятий, категорий, явлений, имеющих юридическое значение (например, понятие преступления, сделки и т.д.).*

2 группа: различают деление правовых норм на императивные и диспозитивные.

Формами выражения императивности правовых норм являются категоричность предписания, определенность сроков, размеры ответственности и т.д.

Диспозитивность же обозначается как право (возможность) поступить иначе, чем указано нормой. Их содержание раскрывается в процессе реализации права.

3 группа: различают также поощрительные и рекомендательные нормы, которые занимают особое место в данной классификации.

Поощрительные правовые нормы дают государственным органам право применить их к тем, кто заслуживает поощрения (например, положения об орденах, медалях, почетных званиях и т.д.).

Рекомендательные нормы содержат в себе предложения компетентных органов рассмотреть тот или иной вопрос и принять по нему определенное решение.

4 группа: различаются нормы материального права и нормы процессуального права.

Нормы материального права регулируют социальные, политические, имущественные отношения, лежащие в основе общества и государства.

Они определяют права и обязанности человека в обществе и государстве, регулируют его правовые отношения с другими людьми, с органами власти. Этими нормами определяется структура, компетенция государственных органов.

Процессуально - правовые нормы определяют порядок, процедуру оформления и защиты прав, установленных материально-правовыми нормами, порядок и последовательность действий государственных органов и должностных лиц, применяющих правовые нормы.

Вопрос 6. Понятие и формы реализации права.

Нормы права принимаются государством с целью целенаправленного воздействия на волю и сознание людей.

Реализация правовых норм означает не что иное, как воплощение содержащихся в них требований в поведение людей, должностных лиц государственных органов, работников предприятий.

Выделяют следующие формы реализации права: соблюдение, исполнение, использование и применение.

Соблюдение нормы права – означает, что физическое или юридическое лицо строго следует установленным запретам, воздерживается от определенных действий и не совершает того, что ему не дозволено законом. В этой форме реализуются, прежде всего, запрещающие нормы, которые содержатся в Кодексе об административных правонарушениях, в Уголовном кодексе и других актах.

Исполнение норм права – это действия субъектов права в точном соответствии с предписаниями правовых норм. В этой форме реализуются обязывающие нормы.

Речь идет, прежде всего, об обязанностях лиц, выполняющих ту или иную работу, либо несущих ответственность за конкретный участок работы.

Например, работник полиции осуществляет охрану сберегательного банка и в случае нападения должен активно содействовать, отражая нападение. Его действия в данном случае расписаны в ведомственных инструкциях и Законе о полиции.

Использовать нормы права – значить осуществлять свои права (в отличие от исполнения, где речь идет об обязанностях), выбирая при этом соответствующий вариант поведения, предоставляемого ему правовой нормой. В форме использования реализуются дозволяющие нормы. При этом лица вправе осуществлять либо не осуществлять предоставленные им законом права.

Например, наследник имущества, полученного после смерти своего родственника по закону, может принять наследство либо отказаться от него. Это право, а не обязанность.

Применение права – особая форма воплощения требований юридических норм в отношении людей, которая является одной из форм деятельности компетентных государственных органов (прежде всего, суда, органов МВД, ФСБ и др.). В ходе этой деятельности компетентный орган организует и контролирует соблюдение юридических норм.

Признаки применения норм права:

1. Применение норм права осуществляется только определенными должностными лицами компетентных органов;
2. Применение норм права носит государственно-властный характер, т.е. государство в лице своих органов принуждает правонарушителя к исполнению юридических норм;
3. Правоприменительная деятельность отражается в индивидуальных актах применения норм права, которые рассчитаны на однократное применение и прекращают свое действие после реализации конкретных прав и обязанностей;
4. Осуществление норм права происходит в строго установленном законом порядке.

Стадии процесса применения норм права:

1. Установление фактических обстоятельств дела (события, происшествия);
2. Выбор и анализ юридических норм, подлежащих применению к установленным фактическим обстоятельствам;
3. Решение конкретного юридического дела и его документальное оформление.

Таким образом, еще раз повторяю, что по характеру действий субъектов различают:

- *Соблюдение права* – это такая форма его реализации, которая состоит в воздержании от совершения действий, запрещаемых правом.
- *Исполнение права* – это такая форма его реализации, которая состоит в обязательном совершении действий, предусмотренных правовыми нормами.
- *Использование права* – это такая форма его реализации, которая состоит в совершении действий, дозволенных правовыми нормами, в осуществлении субъектами своих прав.

И наконец, *применение права* - властная организующая деятельность компетентных органов.

Вопрос 7. Система права.

Под системой права понимается его внутренняя структура или деление права на отрасли. Принято выделять вертикальное и горизонтальное строение права.

1 группа: Вертикальное строение права.

Различают ***отрасль права***. Это совокупность правовых норм, регулирующих какую-либо сферу общественных отношений (имущественные отношения – гражданское право, управленческие отношения – административное право и т.д.)

Подотрасль права – это совокупность правовых норм, регулирующих определенную область общественных отношений, (например, в гражданском праве – авторское право.).

Институт права – регулирует какой – либо вид общественных отношений. Например, в уголовном праве – институт преступлений против собственности, жизни и здоровья граждан.

2 группа: Горизонтальное строение права:

В рамках горизонтального строения права различают следующие виды отраслей права:

По предметному единству:

- 1) Базовые (Конст.П, Граж.П, Угол.П и др.);
- 2) Специальные (ТрудП, ЗемП, СемП и др.);
- 3) Комплексные (Предпринимат.П, др.).

По назначению:

- - материальные,
- - процессуальные.

По субъектам правовых отношений:

- - публичные,
- - частные.

Давайте коротко рассмотрим названные виды:

Материальные отрасли права:

- 1) *Конституционное право* регулирует основы государственного и общественного строя страны, правовое положение личности, систему органов государства и их полномочия. Нормативный акт – Конституция;
- 2) *Административное право* – отношения, возникающие в процессе исполнительно-распорядительной деятельности органов государства. Нормативный акт – Кодекс об административных правонарушениях;
- 3) *Финансовое право* – регулирует доходы и расходы государства. (Закон о государственном бюджете, законы о налогах).
- 4) *Банковское право* – регулирует вопросы создания и деятельности банков (Закон о банковской деятельности);
- 5) *Гражданское право* – регулирует имущественные отношения (нормативный акт – Гражданский кодекс;
- 6) *Предпринимательское право* – система норм, регулирующих экономические рыночные отношения, (товарно-денежные и управленческие), (нормативные акты – Закон об акционерных обществах, Гражданский кодекс и другие);

- 7) *Трудовое право* – общественные отношения, связанные с применением труда (КЗОТ). Право социального обеспечения – подотрасль трудового права.
- 8) *Жилищное право* – регулирует порядок предоставления и использования жилья (Жилищный кодекс – основной нормативный акт);
- 9) *Семейное право* регулирует семейно-брачные отношения (Семейный кодекс);
- 10) *Уголовное право* – система норм, устанавливающих деяния, которые являются общественно опасными, т.е. преступлениями.

Процессуальные отрасли права:

- 11) Уголовно-процессуальное право – объединяет нормы, определяющие порядок назначения наказания и проведения следственных и судебных действий;
- 12) Гражданско-процессуальное право – регулирует порядок рассмотрения, в которых одной из сторон выступает гражданин, (трудовые, жилищные, имущественные, семейные, и др.)
- 13) Арбитражно-процессуальное право регулирует порядок рассмотрения споров между организациями (АПК);
- 14) Международное право – регулирует отношения между государствами в процессе их борьбы и сотрудничества.

Публичное и частное право:

Публичное право — совокупность отраслей права, которые регулируют отношения, обеспечивающие общий, публичный, общегосударственный интерес.

Признаки публичного права:

- - предмет правового регулирования - общественные отношения в области государственного управления;
- - опирается на императивный метод правового регулирования;
- - имеет вертикальные, властные связи между субъектами;

- - объединяет в себе отрасли КонстП, АдминП, ФинП, УИП, МунП и др).
- **Частное право** - совокупность отраслей права, регулирующих отношения, обеспечивающие частные интересы граждан и негосударственных объединений (ГП, СемП, ТруП, ПредпринП).

Признаки частного права:

- - регулирует общественные отношения между частными лицами;
- - опирается на диспозитивный метод правового регулирования;
- - имеет горизонтальные связи равных субъектов;
- - объединяет отрасли гражданского, предпринимательского, семейного права.

Вопрос 8. Правоотношения.

Нормы права и нормативные акты не принесут желаемого результата, если не будут действовать. Поэтому одним из главных средств претворения норм права в жизнь являются правоотношения. **Правоотношение** – это отношение между людьми, урегулированное нормами права.

Элементами правоотношения являются:

1) **Субъекты** правоотношения, которыми могут быть индивиды, организации, государство.

Для того чтобы стать субъектом права нужно обладать:

правосубъектностью, т.е. быть **правоспособным** (у человека она возникает с рождения и прекращается смертью, у юридических лиц – с момента государственной регистрации и после ликвидации предприятия);

дееспособностью (у человека она зависит от возраста: различают ограниченную дееспособность малолетних с 6 до 14 лет, с 14 до 16 лет и с 18 лет (полная), а также повышенную с 21 года (для депутатов ГД); у юридических лиц – с момента получения лицензии на право занятия определенным видом деятельности).

2) **Содержание правоотношений** составляют субъективные права и юридические обязанности.

Субъективное право – это мера возможного или дозволенного поведения.

Юридическая обязанность – это мера необходимого и должного поведения. За нарушение обязанностей наступает ответственность.

3) **Объект правоотношения** – это то, на что воздействуют субъективные права и юридические обязанности. Речь идет о различных социальных благах:

- материальные (вещи, результаты действий) – купля-продажа, дарение, мена т.д.;
- интеллектуальные – учеба в МГУ, создание произведения, изобретение и т.д.;
- социально-политические – выборы в депутаты Гос. думы, участие в митинге и т.д.;
- социально-экономические – поступление на работу, устройство ребенка в детский сад и т.д.

Правоотношения возникают, изменяются или прекращаются в силу наступления юридического факта, под которым понимаются конкретные жизненные обстоятельства.

Вопрос 9. Понятие и состав правонарушения.

В большинстве случаев люди добровольно и добросовестно исполняют нормы права, т.е. поступают правомерно. *Правонарушение – это общественно-опасное виновное деяние, противоречащее нормам права и наносящее вред обществу.*

Различают правонарушения:

1) По степени общественной опасности:

- а) преступления;

- б) проступки.

2) По сфере общественной жизни:

- а) в экономике,
- б) в политике,
- в) в социально-бытовой сфере;
- г) в других областях.

Правонарушения подразделяются на преступления и проступки.

Преступления определены Уголовным Кодексом, они являются самым опасным видом правонарушений.

Проступки, в зависимости от сферы общественных отношений делятся на:

- административные – это правонарушения, посягающие на установленный законом общественный порядок, на отношения в области исполнительной деятельности государства (например, нарушение правил дорожного движения, правил пожарной безопасности и т.д.);
- материальные проступки – в сфере трудовых отношений, связанные с причинением вреда организации лицом, имеющим трудовые отношения с предприятием;
- гражданские правонарушения – совершаемые в сфере имущественных и неимущественных отношений (имущественный ущерб и моральный вред);
- финансовые проступки - в области обращения денежных ресурсов (сокрытие налогов, нарушение финансовой отчетности и т.д.)
- семейные проступки – нарушения в области брачно-семейных отношений;

- процессуальные проступки – нарушения установленной законом процедуры осуществления правосудия (неявка свидетеля по вызову в суд и т.д.).

Состав правонарушения.

Как я уже сказал: Правонарушение — это виновное противоправное деяние лица или лиц, наносящее вред обществу, влекущее наступление юридической ответственности.

Какие признаки правонарушения:

- 1) обладает общественно опасным характером;
- 2) носит противоправный характер;
- 3) совершается только людьми;
- 4) правонарушение - поведение, а не образ мыслей;
- 5) виновное деяние;
- 6) наносит вред личности, государству, обществу.

Давайте рассмотрим **юридический состав правонарушения** – система его признаков, необходимых и достаточных для возложения юридической ответственности.

Элементы юридического состава:

- 1) объект правонарушения – те явления окружающего мира, на которые направлено противоправное деяние;
- 2) объективная сторона - совершенное противоправное деяние, выраженное в действии или бездействии и наносящее вредные последствия;
- 3) субъект правонарушения – лицо, совершившее виновное противоправное деяние (правонарушитель);
- 4) субъективная сторона – внутреннее психологическое отношение правонарушителя к внешне выраженному деянию и его общественно вредным последствиям.

Виды объектов правоотношений:

- 1) общий объект это – все общественные отношения, охраняемые правом, той или иной его отраслью;
- 2) родовой объект это – группа однородных отношений, на которые посягает правонарушитель;
- 3) непосредственный объект это – конкретные блага, личность, ее здоровье, честь, достоинство, имущество, на которые посягает правонарушитель.

Признаки объективной стороны:

- 1) обязательные: противоправное деяние, выраженное в действии и бездействии; вредные последствия; причинная связь между ними;
- 2) факультативные: место, время, способ, обстановка совершения правонарушения.

Особенности субъекта в зависимости от вида правонарушения:

- 1) субъекты гражданского правонарушения – физические и юридические лица, не исполняющие или ненадлежаще исполняющие предусмотренные ГП обязанности, что связано с нарушением ГП другого лица;
- 2) субъекты дисциплинарного проступка – лица, находящиеся в трудовых или служебных отношениях с предприятием или госорганом, допустившие виновное противоправное невыполнение или ненадлежащее выполнение трудовых (служебных) обязанностей;
- 3) субъекты административного правонарушения - индивидуальные субъекты (граждане, и др. категории лиц, обладающие административно-правовым статусом) и коллективные субъекты (юридические лица и др. коллективные образования);
- 4) субъекты преступления – вменяемое (т.е. способное осознавать общественно-опасный характер своего деяния) физическое лицо, достигшее установленного возраста привлечения к уголовной ответственности.

Элементы субъективной стороны правонарушения:

- 1) вина – психическое отношение лица к совершенному правонарушению;
- 2) мотив – те внутренние побуждения, которыми субъект руководствовался при совершении правонарушения;
- 3) цель - мысленная модель того результата, которого стремился достичь субъект при совершении правонарушения.

Формы вины:

- 1) умысел: *прямой умысел* – лицо сознавало противоправный характер своего деяния, предвидело его вредные последствия и желало наступления этих последствий;
- 2) *неосторожность*:
- *самонадеянность* – лицо предвидело возможность наступления вредных последствий своего деяния, но легкомысленно рассчитывало на их предотвращение,
- *небрежность*- лицо не предвидело возможности наступления вредных последствий, хотя по обстоятельствам дела должно и могло их предвидеть.

Вопрос 10. Юридическая ответственность.

Юридическая ответственность – это вид социальной ответственности, возникающий на основе норм права, предполагающий возложение государством в строго установленном порядке на лицо, совершившее правонарушение, обязанности претерпевать неблагоприятные последствия.

Признаки юридической ответственности:

- 1) Это один из видов социальной ответственности, возникающей на основе норм права;

- 2) Представляет собой реакцию на уже состоявшееся в прошлом неправомерное поведение лица;
- 3) Основанием юридической ответственности является не любое поведение, а правонарушение;
- 4) Предполагает негативную оценку поведения со стороны государства;
- 5) Носит штрафной характер, т.е. предполагает возложение на субъекта определенной обязанности;
- 6) Обязанности, возложенные на субъект, носят характер ограничения или лишения временно прав и свободы;

Виды юридической ответственности:

- 1) по отраслям права: конституционная, уголовная, административная, гражданско-правовая, дисциплинарная, материальная;
- 2) по органам, возлагающим ответственность: ответственность, возлагаемая органами государственной власти, судебными и другими юрисдикционными органами, административными органами (органами государственного управления).

Цели, функции и принципы юридической ответственности. В качестве *основной цели юридической ответственности* выступает обеспечение прав и свобод субъектов, охрана и защита общественного порядка.

Функции юридической ответственности:

- 1) Штрафная — характеризуется карательной реакцией государства на правонарушение и выражается в наказании виновного лица;
- 2) Правовосстановительная — позволяет взыскать с правонарушителя причиненный вред, возместить убытки, компенсировать потери;
- 3) Воспитательная — формирует у субъектов мотивы к правомерному поведению, предупреждает совершение новых правонарушений со стороны лица, подвергнутого ответственности, и иными лицами.

Принципы юридической ответственности:

- 1) справедливость – это соразмерное наказание виновного, возложение на него за одно нарушение лишь одного наказания;
- 2) гуманизм - выражается, в запрете устанавливать и применять такие меры наказания, которые унижают человеческое достоинство;
- 3) законность – это такое требование, когда юридическая ответственность возлагается на виновное лицо строго по закону и за деяния, предусмотренные законом;
- 4) обоснованность заключается в объективном всестороннем исследовании обстоятельств дела;
- 5) неотвратимость - означает неизбежность наступления юридической ответственности, качественное и полное раскрытие правонарушений, обязательную карательную реакцию со стороны государства в отношении виновных лиц;
- 6) целесообразность - предполагает соответствие наказания, избираемого применительно к правонарушителю, целям юридической ответственности, при этом позволяет учитывать различные обстоятельства совершения деяния (как смягчающие, так и отягчающие).

Вопрос 11. Законность и правопорядок.

Рассмотрим существующие основные подходы к понятию законности:

Законность:

- 1) это условие жизни любого государственно-организованного общества, в том числе и России;
- 2) это принцип самого права, заключающийся в требовании соблюдения норм законов и подзаконных актов субъектами, которым они адресованы;

- 3) это принцип организации и деятельности государственного аппарата в политической системе в целом;
- 4) это принцип правотворчества, ориентирующий правотворческие субъекты на принятие таких норм права, которые бы не противоречили Конституции и законам;
- 5) это метод государственного руководства обществом, ибо свои функции государство должно осуществлять правовыми средствами — путем принятия правовых актов и обеспечения их реализации;
- 6) это особый режим, при котором деятельность всех субъектов основывается на законе, а идеи права и ответственности господствуют над личными, групповыми и классовыми интересами.

Таким образом, если говорить кратко, то законность — это точное, строгое и неукоснительное соблюдение всеми субъектами права законов и подзаконных актов.

При этом нужно иметь в виду, что для законности необходимы две стороны:

- 1) наличие правовых, справедливых, научно обоснованных законов (содержательная сторона),
- 2) их выполнение (формальная сторона).

Теперь о принципах законности. Принципы законности — это система идей и взглядов, которые приобретают качество исходного начала в формировании мотивов правомерного поведения субъектов права.

1) *Принцип единства законности* состоит в выравнивании правового регулирования общественных отношений, независимо от видов нормативных актов, субъектов правоотношений и характера объектов воздействия (другими словами, не может быть законности московской и калужской, она единая во всей России).

2) *Принцип гарантированности основных прав и свобод граждан* выражается в обязанности государства защищать права и свободы человека и гражданина.

3) *Принцип неотвратимости наказания за совершенное правонарушение* означает, что любое противоправное деяние должно быть своевременно раскрыто, и виновные должны понести наказание.

4) *Принцип недопустимости противопоставления законности и целесообразности* означает, что субъектам права категорически запрещается нарушать закон, руководствуясь требованиями целесообразности.

5) *Принцип взаимосвязи законности и правовой культуры* означает, что уровень законности напрямую зависит от уровня общей и правовой культуры граждан и должностных лиц государства.

С понятием законности тесно связано понятие правопорядка.
Правопорядок – это состояние упорядоченности общественных отношений, основанной на соблюдении всеми субъектами права действующих на территории государства норм права.

Особенности правопорядка состоят в том, что он:

- 1) запланирован в нормах права;
- 2) возникает в результате реализации норм права;
- 3) обеспечивается государством;
- 4) создает условия для организованности общественных отношений, и тем самым создает условия для нормальной жизни человека;
- 5) и наконец, выступает моно сказать итогом законности.

Вопрос 12. Правосознание и правовая культура.

Правовое сознание – это совокупность идей, мнений, представлений людей, социальных групп, всего общества в целом о действующем и желаемом праве.

Из каких элементов состоит правосознание:

- 1) Во-первых, это правовая идеология. Она может быть определена как общепринятая система идей, теорий, доктрин, убеждений, выражающих отношение общества к действующему и желаемому праву;
- 2) Второй элемент — это правовая психология. Ее можно рассматривать как совокупность чувств, эмоций, переживаний, которые испытывают люди по поводу тех или иных проявлений права;

Различают виды правосознания:

- 1) *по субъекту*:
- *индивидуальное* – правосознание, присущее конкретной личности,
- *групповое* – правосознание, присущее определенной однородной социальной группе,
- *массовое* – правосознание, присущее большим массам людей;
- 2) *по социальному статусу субъекта различают*:
- *обыденное правосознание* – присущее субъектам, не имеющим профессиональных знаний о праве, т.е. большинство граждан,
- *профессиональное и научное правосознание* – присущее профессиональным юристам (практикам и теоретикам в области права).

Правовая культура – это состояние правосознания, законности, совершенствования законодательства и юридической практики, выражающее утверждение и развитие права как социальной ценности, т.е. своего рода «юридическое богатство общества».

Кратко правовая культура, может быть, определена как совокупность правовых ценностей субъекта, определяющая его правовое поведение.

Принято различать следующие виды правовой культуры:

- 1) ПК индивида;
- 2) ПК социальных групп;
- 3) ПК общества того или иного государства;

- 4) Национальная ПК;
- 5) Общечеловеческая ПК.

Структура правовой культуры:

- 1) *правовые идеи, доктрины* – определяющие содержание правовых ценностей субъекта;
- 2) *правовые нормы* – закрепляют правовые ценности социальных групп, общества, наций, общечеловеческие ценности;
- 3) *правовые поступки* – проявление системы правовых ценностей субъекта в реальной действительности, через правовое поведение.

Уровни развития правовой культуры общества могут быть определены по следующим критериям:

- 1) соответствие системы правовых ценностей общечеловеческим моральным ценностям;
- 2) степень развития системы права в данном государстве;
- 3) своевременное реагирование права на изменение общественных отношений;
- 4) состояние правосудия (коррупция, некомпетентность и т.д.);
- 5) какие способы взаимодействия между госорганами и населением применяются при разрешении конфликтов в обществе.

Вопрос 13. Правовое воспитание.

Правовое воспитание – это целенаправленная деятельность государства, общественных структур, СМИ, трудовых коллективов по формированию высокого уровня правосознания и правовой культуры граждан.

Какие используются формы правового воспитания:

- 1) правовая пропаганда (лекции и беседы с населением, издание популярных книг по юридической тематике и т.д.);
- 2) правовое обучение (передача и усвоение знаний в ВУЗах);
- 3) юридическая практика, повседневный опыт (участие в судебных процессах, заключение гражданско-правовых сделок, пользование услугами адвоката);
- 4) самообразование (собственное постижение и осмысление правовых явлений, самостоятельное изучение законодательства).

Используются самые различные методы правового воспитания:

- 1) убеждение;
- 2) принуждение;
- 3) наказание;
- 4) поощрение;
- 5) предупреждение правонарушений.

Вопрос 14. Типология правовых систем.

Правовая система, может быть, определена как *совокупность юридических норм, принципов, институтов, юридической практики и господствующей правовой идеологии отдельного государства в конкретный исторический период времени.*

Структура правовой системы включает:

- 1) совокупность юридических норм;
- 2) правотворчество;
- 3) юридическая практика;
- 4) юридическая техника;
- 5) правовая культура;
- 6) господствующая правовая идеология.

Сегодня любое государство в мире имеет свою правовую систему, которая по своим общим признакам может относиться к той или иной **правовой семье**.

Правовая семья определяется как совокупность национальных правовых систем, обладающих доминирующими сходными признаками.

Различают такие **виды правовых семей как:** романо-германская, англо-саксонская, религиозная, семья обычного права. Кратко рассмотрим основные черты каждой семьи.

Основные черты романо-германской правовой семьи (правовая система России относится к этой семье):

- 1) единая, иерархически построенная система источников писанного права, доминирующее место в которой занимает НПА;
- 2) главная роль в формировании права отводится законодателю;
- 3) имеются писанные конституции, обладающие высшей юридической силой;
- 4) высокий уровень нормативных обобщений достигается при помощи кодификации НА;
- 5) весомое положение занимают подзаконные НА;
- 6) деление системы права на публичное и частное, на отрасли;
- 7) на первом месте находятся не обязанности, а права человека и гражданина;
- 8) особое место занимает юридическая доктрина, разработавшая основные принципы построения данной правовой семьи.

Основные черты англосаксонской правовой семьи:

- 1) основной источник права - судебный прецедент;
- 2) юридические прецеденты носят индивидуальный характер;
- 3) ведущая роль в формировании права принадлежит суду, который занимает особое положение в системе госорганов;

- 4) на первом месте находятся не обязанности, а права человека, защищенные судом;
- 5) главенствующее место занимает процессуальное право, которое определяет материальное право;
- 6) отсутствуют кодификационные отрасли права;
- 7) отсутствует деление права на публичное и частное.

Основные черты религиозной правовой семьи:

- 1) главный творец права – Бог, а не общество и государство, поэтому юридические предписания даны раз и навсегда;
- 2) источники права – религиозно-нравственные предписания и ценности;
- 3) тесное переплетение юридических положений с религиозными, философскими и моральными постулатами, с местными обычаями образует в совокупности единые правила поведения;
- 4) особое место в системе источников занимают труды ученых-юристов;
- 5) отсутствует деление права на публичное и частное;
- 6) НПА имеет вторичное значение;
- 7) судебная практика не является источником права.

Основные черты правовой семьи традиционного права:

- 1) главное место в системе источников права занимают обычаи и традиции, имеющие, как правило, неписаный характер и передаваемые из поколения в поколение;
- 2) обычай и традиция представляют собой синтез юридических и моральных предписаний;
- 3) обычаи и традиции регулируют отношения в первую очередь групп и сообществ, а не индивидов;
- 4) НПА имеют вторичное значение;

- 5) судебная практика не выступает в качестве основного источника права;
- 6) судебная власть руководствуется идеей примирения, восстановления согласия в общине и обеспечивает ее сплоченность.

Тема 4. Основы конституционного строя в Российской Федерации

Вопросы:

1. Конституция Российской Федерации – Основной Закон российского общества и государства.

2. Конституционный строй в Российской Федерации.
3. Россия – федеративное государство.
4. Основы конституционно-правового статуса Российской Федерации.
5. Конституционно-правовой статус субъектов РФ.

**Вопрос 1. Конституция Российской Федерации – Основной Закон
российского общества и государства.**

Конституционное право занимает ведущее место в системе права и является правовым основанием для всех других отраслей права.

Предметом конституционного права являются:

- принципы государственного устройства (суверенитет, форма правления, форма государственного устройства и др.),
- основы правового статуса личности,
- основы федерализма (т.е. взаимоотношения между федерацией в целом и ее субъектами),
- основы построения государственного аппарата,
- основы политического режима.

Таким образом, конституционное право России можно определить как совокупность конституционно-правовых норм, закрепляющих основы конституционного строя, статус личности и гражданина, федеративное устройство, систему и порядок образования органов власти.

Основным источником конституционного права является Конституция РФ 1993 года. *В истории России насчитывается пять основных законов:*

- **Конституция РСФСР 1918 года** – первая Конституция, закрепившая в стране диктатуру пролетариата и Советы рабочих, крестьянских и красноармейских депутатов как основную форму власти;
- **Конституция РСФСР 1924 года** была введена в действие в связи с принятием Конституции СССР. Россия явилась учредителем Союза ССР;
- **Конституция РСФСР 1937 года** - объявившая Россию социалистическим государством рабочих и крестьян, политическую основу, которой составили Советы депутатов трудящихся;
- **Конституция РСФСР 1978 года** – провозгласившая построение «общенародного государства» и «развитого социализма». Последняя Конституция советской России, действовала вплоть до распада Советского Союза, и была основана на положениях «Брежневской» Конституции СССР 1977 г.

После распада СССР в Конституцию был внесён ряд изменений, связанных с политическими трансформациями в обществе и с провозглашением суверенитета России.

Распад СССР потребовал создания принципиально иного Основного закона, отражающего особенности нового государства — Российской Федерации. Однако «латание дыр» в Основном законе не смогло решить все возникшие проблемы, связанные с фундаментальным изменением политической и экономической системы в России.

- **Конституция РФ 1993 года** — провозгласила Россию демократическим правовым государством. 12 декабря 1993 г. по результатам всенародного голосования была принята Конституция Российской Федерации. За неё проголосовало около 58 % участников референдума. Конституция вступила в силу в день её опубликования в «Российской газете» — 25 декабря 1993 г.

1 июля 2020 года в Конституцию были внесены изменения, одобренными в ходе общероссийского голосования⁴.

Содержание Конституции России. Действующая Конституция состоит из Преамбулы и двух разделов. В преамбуле Конституции называются *основополагающие цели, реализация которых является главной задачей государства*:

«Мы, многонациональный народ Российской Федерации,
соединенные общей судьбой на своей земле,
утверждая права и свободы человека, гражданский мир и согласие,
сохраняя исторически сложившееся государственное единство,
исходя из общепризнанных принципов равноправия и самоопределения народов,

4 См.: "Конституция Российской Федерации" (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020)
http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28399/

что память предков, передавших нам любовь и уважение к Отечеству,
веру в добро и справедливость,

возрождая суверенную государственность России и утверждая
незыблемость ее демократической основы,

стремясь обеспечить благополучие и процветание России,

исходя из ответственности за свою Родину перед нынешним и
будущими поколениями,

сознавая себя частью мирового сообщества,

принимаем КОНСТИТУЦИЮ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ».

Первый раздел Конституции включает 9 глав и состоит из 137 статей, закрепляющих основы политической, общественной, правовой, экономической, социальной систем государства, основные права и свободы личности, федеративное устройство страны, статус органов публичной власти, а также порядок пересмотра Конституции и внесения в неё поправок.

Второй раздел включает заключительные и переходные положения, определяющие порядок введения Конституции, степень распространения её норм на органы власти, сформированные в предшествующий период на основе других законодательных актов, а также фиксирует преемственность конституционно-правовых норм.

Оригинал российской Конституции 1993 г. хранится в библиотеке главы государства в Кремле.

День принятия Конституции Российской Федерации — 12 декабря 1993 г. — является официальным национальным праздником России.

Хочу особо подчеркнуть, что в Конституции впервые:

права и свободы человека, а не интересы государства, объявлены высшей ценностью;

провозглашается принцип разделения властей и закрепляется «сильная» власть Президента (это связано с необходимостью стабильного развития общества и государства);

устанавливается юридическое равенство субъектов федерации (всего их 85, включая Республику Крым и Севастополь).

Следует отметить, что законодательно с целью стабилизации общества установлен достаточно сложный порядок изменения и пересмотра положений Конституции. Причем, нормы, касающиеся конституционного строя, прав и свобод граждан могут быть пересмотрены, только путем референдума (всенародного голосования) при поддержке 50% избирателей, принявших участие в голосовании.

И еще, наша Конституция — это документ долговременного действия, рассчитанного на перспективу, когда речь идет о правовом государстве. Мы все прекрасно понимаем, что пока только провозглашен принцип построения правового государства, то есть это путь, по которому должна двигаться наша страна.

Если кратко дать юридическую характеристику Конституции России как Основного закона страны, то я бы выделил следующие положения:

1. Конституция — это основной закон страны, обладающий верховенством, высшей юридической силой и прямым действием. Конституция вступила в силу со дня официального опубликования 25 декабря 1993 года, упразднила Съезд народных депутатов России, Верховный Совет России и заменила их Федеральным собранием Российской Федерации, состоящим из Совета Федерации, в который входит по два представителя от каждого субъекта Федерации, и Государственной Думы, депутаты которой избираются народом.

2. Конституция – это ядро правовой системы. Принципы, заложенные в Конституции, являются основой для принятия всего отраслевого и текущего законодательства.

3. Конституция носит учредительный характер, т.е. является результатом волеизъявления народа, который сам вправе принимать тот или иной вариант Конституции.

4. И наконец, важнейший признак Конституции – это ее стабильность. Стабильность Конституции проявляется в установлении особого порядка ее изменения (по сравнению с законами и иными правовыми актами). Конституция РФ должна быть ограждена от частого и произвольного изменения в угоду различным политическим силам в стране.

И в этом плане она является «жесткой» в отличие от «мягких» конституций некоторых других государств – Индии, Новой Зеландии и др., где изменения в конституцию вносятся в том же порядке, что и в обычные законы.

Сущность понятия «Жесткость Конституции РФ» проявляется в том, что глава 1 «Основы конституционного строя», глава 2 «Права и свободы человека и гражданина» и глава 9 «Конституционные поправки и пересмотр Конституции» могут быть изменены только путем принятия новой Конституции страны, т. е. законотворческая функция парламента в этом случае ограничена. Остальные главы Конституции (гл. 3–8) могут быть изменены Федеральным Собранием, однако по более сложной процедуре.

В связи с изложенным следует различать понятия «пересмотр Конституции» (если речь идет о внесении изменений в «защищенные» главы) и «внесение поправок к Конституции» (если имеются в виду изменения гл. 3–8).

В самой Конституции РФ устанавливается достаточно сложная процедура изменения Основного Закона (схема 1).

Правила здесь следующие.

Во-первых, круг субъектов права законодательной инициативы сужен.

С инициативой о внесении изменений в Конституцию страны могут выступать только глава государства, Совет Федерации и Государственная Дума в целом или группы численностью не менее 1/5 состава каждой из палат, Правительство РФ и региональные парламенты (ст. 134 Конституции).

При этом правом конституционной законодательной инициативы обладает только всенародно избранный действующий Президент РФ. В соответствии с ч. 3 ст. 92 Конституции РФ исполняющий обязанности Президента РФ (Председатель Правительства РФ) не вправе вносить предложения о поправках и пересмотре положений Основного Закона.



Схема 1. Алгоритм внесения изменений и пересмотра Конституции РФ.

Во-вторых, существенно различаются процедуры пересмотра Конституции РФ и внесения в нее поправок.

Для пересмотра положений гл. 1, 2 и 9 Конституции РФ должен быть созван специальный орган – Конституционное Собрание.

Статус этого органа должен быть определен федеральным конституционным законом, однако такой закон пока не принят, и определенно говорить о составе, порядке формирования и созыва

Конституционного Собрания, сроках его полномочий, процедурных моментах и пр. в настоящее время невозможно.

Конституционное Собрание должно определиться, соглашается оно в принципе с предложением о пересмотре Конституции РФ или нет. В последнем случае Конституционное Собрание должно специальным решением подтвердить неизменность действующей Конституции.

Если же Конституционное Собрание соглашается с предложением о пересмотре Конституции, то оно должно разработать проект нового Основного Закона.

Судьба разработанного проекта также может быть решена по-разному.

Первый вариант – его принимает само Конституционное Собрание квалифицированным большинством голосов (2/3 от общего числа его членов).

Второй вариант – проект новой Конституции РФ выносится на всенародное голосование (в этом случае для того, чтобы референдум считать состоявшимся, установлен порог явки: в нем должно принять участие более половины избирателей, а для положительного решения требуется более половины голосов принявших участие в голосовании избирателей).

Что касается порядка изменения положений гл. 3–8 Конституции РФ определен в ст. 136 Основного Закона и в Федеральном законе от 04.03.1998 № 33-ФЗ «О порядке принятия и вступления в силу поправок к Конституции Российской Федерации».

Такие изменения вносятся путем принятия специальных законов о поправках.

Обязательные процедурные требования, здесь следующие: одобрение большинством не менее 2/3 голосов от общего (т. е. конституционно установленного) числа депутатов Государственной Думы и 3/4 голосов от общего числа членов Совета Федерации, а также органами законодательной власти не менее чем 2/3 субъектов РФ (принять решение об одобрении либо

неодобрении поступившего из Совета Федерации закона о поправках региональные парламенты должны в течение года).

В отношении принятых законов о поправках Президент РФ не обладает правом вето: в течение 14 дней они должны быть подписаны им и обнародованы.

В месячный срок после вступления в силу закона о поправках Президент РФ должен официально опубликовать новый (измененный) текст Конституции РФ.

В случае, если закон о поправке (поправках) к Конституции РФ не получит одобрения законодательных (представительных) органов государственной власти не менее чем 2/3 субъектов РФ, повторное внесение в Государственную Думу предложения о данной поправке (данных поправках) допускается не ранее чем через один год со дня установления результатов рассмотрения закона региональными парламентами.

Результаты рассмотрения устанавливает и объявляет Совет Федерации, при этом постановление Совета Федерации об установлении результатов рассмотрения в течение семи дней со дня его принятия может быть обжаловано в Верховном Суде РФ Президентом РФ или законодательным органом любого субъекта РФ.

Рассмотренный сложный порядок изменения российской Конституции призван обеспечить стабильность политической и правовой системы. В то же время следует иметь в виду, что сами по себе юридические нормы еще не гарантируют стабильности Конституции.

Огромную роль здесь играют факторы политического и исторического характера. Кардинальные изменения политической и социальной действительности в обязательном порядке должны влечь за собой изменения и Основного Закона государства, в противном случае возможна социальная нестабильность в обществе.

Конституционные положения постоянно и весьма активно развиваются через принимаемые федеральные конституционные законы и федеральные законы, акты Конституционного Суда РФ.

Таким образом, Конституция – это нормативный документ, обладающий особыми юридическими свойствами, определяющий основные принципы устройства общества и государства, закрепляющий основные права и свободы человека и гражданина.

Вопрос 2. Конституционный строй в Российской Федерации.

Конституция РФ закрепляет основные положения конституционного строя. В частности, в Конституции закреплено, что:

1. Россия – демократическое государство, т.е. источником государственной власти в России является ее многонациональный народ, который сам решает, кому передать государственную власть в процессе свободных выборов или на референдуме.

Демократия проявляется не только в формировании органов государственной власти, но и участии в работе органов местного самоуправления.

Демократическое государство базируется на принципе разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную власти. Кроме того, четко установлено разграничение предметов ведения и полномочий между федеральной властью и субъектами федерации, а также местным самоуправлением.

Демократизация государства проявляется также в наличии идеологического и политического плюрализма, т.е. существуют различные идеологии, которые организационно оформлены в различные общественные объединения (партии, ассоциации, группы и т.д.).

Вместе с тем, никакая идеология не может быть установлена в качестве обязательной государственной. Конституция признает в России многопартийность.

Единственно, что запрещено – это создание партий, которые имеют своей целью изменение основ конституционного строя, нарушение целостности РФ, подрыв ее безопасности.

2. Россия – правовое государство. Такая цель – создание правового государства поставлена в Конституции. Однако эта цель пока еще не достигнута в силу различных причин. Говорить о построении правового государства можно будет тогда, когда восторжествует принцип верховенства права. На прошлой лекции мы уже говорили о понятии и принципах построения в России правового государства.

Хочу подчеркнуть, что верховенство права означает, что:
издаваемые законы не будут противоречить Конституции РФ;
законы будут опубликованы и доведены до населения;
законы не будут ущемлять права граждан;
должностные лица при принятии решений будут руководствоваться только законом;
все граждане будут уважать законы и неукоснительно их соблюдать.

3. Россия федеративное государство, т.е. состоящее из субъектов (республик, краев, областей, автономных округов, городов федерального значения).

Федерация основывается на *принципах*:

- государственной целостности всей территории, которая обеспечивается неприкосновенностью ее территории, единством экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств внутри России; единым гражданством РФ; отсутствием у субъектов Федерации права выхода из состава Федерации на основе одностороннего волеизъявления;

- единство системы государственной власти, которая функционирует на всей территории государства;
- разграничение предметов ведения и полномочий между федеральными государственными органами и органами власти субъектов Федерации;
- равноправие и самоопределение народов РФ, т.е. каждый народ России вправе определить свою форму государственности, но с согласия РФ;
- равноправие субъектов РФ в их взаимоотношениях означает, что каждый субъект имеет равные права во взаимоотношениях с федеральной властью.

4. Россия – государство с республиканской формой правления. Это означает, что управление государством осуществляется коллективно, высшие должностные лица избираются народом на определенный срок, государственная власть осуществляется по принципу разделения властей.

Вместе с тем, Россию можно охарактеризовать как республику с сильной президентской властью. Это оправдано в переходный период России к рыночным отношениям.

5. Россия – суверенное государство, т.е. она независимо от власти других государств и различных партий, групп, самостоятельно осуществляет свои функции на своей территории (внутренняя политика) и за ее пределами (внешняя политика).

Защита суверенитета России осуществляется с помощью Вооруженных Сил (военная форма), в дипломатической форме (политика Президента РФ, Правительства РФ, МИД РФ).

Важную роль в защите внутреннего суверенитета страны от организованной преступности играют правоохранительные органы (МВД, ФСБ и прокуратура).

6. Россия – социальное государство, т.е. государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь своих граждан.

Речь идет о достаточном прожиточном минимуме, возможности зарабатывать средства на содержание себя и членов своей семьи. Нетрудоспособные граждане получают от государства пенсии, пособия для поддержания своей жизни.

7. Россия – светское государство, т.е. государство, в котором не существует официальной государственной религии. В России существуют различные религиозные объединения, которые отделены от государства, т.е. государство и церковь не вмешиваются в дела друг друга.

8. Экономической основой России является частная, государственная, муниципальная и другие формы собственности.

Государство в равной мере защищает различные формы собственности.

Никто не может быть лишен своего имущества, иначе как по решению суда.

9. И наконец, Конституция закрепляет норму, что человек, его права и свободы – высшая ценность, т.е. на передний план выдвинуты интересы человека, а не государства.

Вопрос 3. Россия – федеративное государство.

В качестве одной из основ конституционного строя **ст. 1 Конституции РФ закрепляет федеративное устройство России**, что собственно отражает официальное название государства.

Россия является самой большой федерацией мира не только по территории и абсолютному количеству субъектов (85), но и по числу их разновидностей (республики, края, области и т.д.).

В широком смысле слова *под федерацией* (от лат. *federare* – объединять, укреплять союзом) *понимается любая система, структура, состоящая из неодинаковых частей.*

Федерация – это форма территориально-государственного устройства, при которой составными частями государства являются относительно самостоятельные государственные образования – субъекты федерации.

Кроме того, используется также термин *федерализм – это межотраслевое понятие, содержащее не только юридические, но и политические, экономические и иные аспекты федеративных отношений, т.е. речь идет о взаимосвязи различных субъектов этих отношений.*

Федеративные государства (например, ФРГ, Россия и др.) в обязательном порядке характеризуются наличием *двух уровней государственной власти*, причем в федеративных отношениях главными являются отношения по поводу распределения и осуществления государственной власти.

Особенность заключается в том, что если в унитарном государстве власть делится «сверху» и так же, «сверху», в любой момент предоставленные составным частям государства власть и автономия могут быть изменены, то в федеративном государстве исключается принятие подобных решений центральной власти в одностороннем порядке, обязательно участие в принятии таких решений субъектов федерации.

В современный период **федерализм в России находится в стадии развития.** Исторически Российская Федерация изначально носила не договорный (как федерация СССР), а конституционный характер: ***федерация в России была провозглашена, а не явилась следствием добровольного объединения различных территорий и народов.***

В январе 1918 г. III Всероссийский съезд Советов принимает Декларацию прав трудящегося и эксплуатируемого народа, учредившую *Россию как федерацию советских национальных республик.*

Позднее федеративная форма территориального устройства закрепляется в Конституции 1918 г. и во всех последующих российских конституциях.

Субъектами федерации в советский период развития являлись только республики (в том числе автономные республики РСФСР, которые имели фиксированное представительство в палате Совета национальностей Верховного Совета СССР).

При этом представители краев и областей РСФСР от участия в решении общефедеральных вопросов были отстранены.

Начало 1990-х гг. в истории российского федерализма отмечено как так называемый «парад суверенитетов». В Декларации о государственном суверенитете РСФСР 1990 г. подтверждена необходимость существенного расширения прав автономных республик.

В 1991 г. четыре из пяти автономных областей (Адыгейская, Горно-Алтайская, Карачаево-Черкесская и Хакасская), входившие в состав краев, провозгласили себя республиками.

После распада СССР в 1991 г. стал реальным и распад Российской Федерации. В значительной степени его предотвратил *Федеративный договор 1992 г.* Данный Договор представлял собой фактически синтез трех договоров о разграничении предметов ведения и полномочий между федеральным центром и группами субъектов федерации:

во-первых, республиками;

во-вторых, краями, областями, городами федерального значения;

в-третьих, автономной областью и автономными округами.

Федеративный договор вошел как составная часть в Конституцию РФ, что предопределило его юридическую силу, значение и место в правовой системе государства.

Однако Федеративный договор не мог разрешить все негативные тенденции в российских внутри федеративных отношениях потому, что закреплял неравноправие различных субъектов федерации (республики и области).

Кроме того, Договор подписали не все регионы, в частности, Татарстан, Чечено-Ингушская республика, другие субъекты РФ подписали его с оговорками.

В настоящее время Федеративный договор юридически не отменен, однако большая часть его положений фактически не действует. Договор стал, пожалуй, не действующим правовым актом, а историческим документом.

Дальнейшее развитие федеративных отношений в России осуществляется на основе Конституции РФ 1993 г.

Конституционные принципы российского федерализма.

Основополагающие принципы федеративного устройства закреплены в ст. 4 и 5 гл. 1 «Основы конституционного строя», что предопределяет их значимость и неизменность при существовании действующей Конституции РФ. Большинство из закрепленных принципов лежат в основе конституционно-правового статуса Российской Федерации.

Конституция РФ закрепляет следующие *принципы федеративного устройства России*.



Схема 1. Принципы федеративного устройства России.

Государственная целостность. Данный принцип означает, в частности, единство территории РФ, распространение суверенитета РФ на

всю территорию, единое экономическое пространство, единое правовое пространство и т. п.

Единство системы государственной власти. Это единство проявляется в единстве природы власти (источник, цели деятельности), однотипности в институциональной организации власти на федеральном и региональном уровнях, иерархии и взаимодействии различных органов государственной власти и т. д.

Равноправие и самоопределение народов в Российской Федерации и вытекающее отсюда **равноправие субъектов РФ.**

Употребляемый в ч. 3 ст.5 Конституции РФ термин «народы» может трактоваться в двух значениях:

во-первых, как представители определенной этнической группы, проживающие в различных составных частях России (чеченский народ, татарский народ, белорусская диаспора, азербайджанская диаспора, немцы и т. п.);

во-вторых, как все население, проживающее на определенной территории без этнической, национальной окраски (народ Дагестана, народ Самарской области, жители Москвы и т. п.).

В любом случае принцип самоопределения народов не может трактоваться как право выхода какой-либо территории из состава РФ:

Конституция прямо говорит о самоопределении народов *в Российской Федерации*. Это означает, что народы, реализуя этот принцип, могут, в частности, изменить статус субъекта РФ, на территории которого они проживают, объединиться с другим субъектом РФ или разъединиться на несколько территорий, создать национально-культурную автономию и т.п.

Причем сделать это можно, *во-первых*, в рамках существующих границ РФ и, *во-вторых*, не посягая на основы конституционного строя России (форму правления, экономический строй, идеологические, духовные основы и т. д.).

Принципиальной новеллой российского конституционализма является положение о том, что все субъекты РФ (республики, края, области, города федерального значения, автономная область и автономные округа) являются равноправными, обладают одинаковым юридическим статусом.

Следующий принцип – это **Разграничение предметов ведения и полномочий между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ** (между федеральными и региональными органами государственной власти).

Мера разделения власти между центром и составными частями государства, как отмечалось, является одним из основных признаков федеративного устройства. Именно этот вопрос оказался ключевым в становлении российского федерализма, и его необходимо рассмотреть более подробно.

Когда идет речь о разграничении властных полномочий между федеральным центром и составными частями государства, употребляются термины «разграничение предметов ведения» и «разграничение полномочий (компетенции)».

Под **предметами ведения** (Российской Федерации, ее субъектов, совместного ведения, муниципальных образований) понимаются сферы общественных отношений, по которым соответствующие органы государственной власти (органы местного самоуправления) осуществляют правовое регулирование,

а под **полномочиями** – права и обязанности соответствующего органа публичной власти, которыми он наделен для реализации задач и функций по предметам соответствующего ведения.

Компетенция же – это совокупность всех властных полномочий органа государственной власти (органа местного самоуправления) по соответствующему предмету ведения.

Полномочия, как и компетенция, – это свойство, присущее только государственному органу, органу местного самоуправления или должностному лицу.

Основополагающие принципы разграничения властных полномочий между федеральным центром и субъектами РФ закреплены в Конституции РФ (с изменениями 2020г.), а детализация содержится в Федеральном законе.

Конституция РФ, исходя из наиболее распространенного в практике федеративных государств принципа трех сфер полномочий, закрепляет:

- 1) предметы исключительного ведения Российской Федерации;
- 2) предметы совместного ведения (сфера так называемой совпадающей, конкурирующей компетенции);
- 3) предметы собственного ведения субъектов РФ.

Перечень предметов ведения Российской Федерации определен в ст. 71 Конституции РФ как закрытый и, следовательно, не подлежит расширительному толкованию. Как и в большинстве федеративных государств – это закрепление за РФ прав, в совокупности обеспечивающих реализацию государственного суверенитета, единства прав и свобод человека и гражданина и единую государственную политику.

Если говорить более конкретно, то это:

принятие и изменение Конституции РФ, федеральных законов и контроль за их соблюдением;

федеративное устройство и территория Российской Федерации;

регулирование и защита прав и свобод человека и гражданина;

гражданство в РФ, регулирование и защита прав национальных меньшинств;

установление системы федеральных органов законодательной, исполнительной и судебной власти;

федеральная государственная собственность и управление этой собственностью;

установление правовых основ единого рынка; валютно-кредитное регулирование;

федеральный бюджет, федеральные налоги и сборы;

внешняя политика и международные отношения Российской Федерации;

оборона и безопасность;

определение статуса и защита государственной границы, территориального моря, воздушного пространства, исключительной экономической зоны и континентального шельфа Российской Федерации;

судоустройство, прокуратура, законодательство по основным отраслям права;

федеральная государственная служба и т.п.

Важно подчеркнуть, что по предметам ведения Российской Федерации принимаются федеральные конституционные законы, имеющие прямое действие на всей территории России.

Перечень предметов совместного ведения, так же, как и перечень предметов ведения Российской Федерации, является по Конституции РФ закрытым (ст. 72). Перечень предметов ведения Российской Федерации и совместного ведения, как правило, воспроизводится в конституциях и уставах субъектов РФ.

Что означает совместное ведение? Под понятием совместного ведения подразумевается совместная деятельность и ответственность Российской Федерации и ее субъектов за состояние дел в определенных сферах государственной деятельности. В этих сферах ни Федерация, ни ее субъект не могут отдельно осуществлять свою деятельность.

В совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации находятся (ст.72):

обеспечение соответствия Конституций и законов республик, уставов, законов и иных нормативно-правовых актов субъектов РФ, Конституции Российской Федерации и федеральным законом;

защита прав и свобод человека и гражданина, защита прав национальных меньшинств;

обеспечение законности и правопорядка, общественной безопасности; режим пограничных зон;

вопросы владения, пользование и распоряжение землей, недрами, водными и другими природными ресурсами;

разграничение государственной собственности;

природопользование, охрана окружающей среды и обеспечение экологической безопасности;

общие вопросы воспитания, образования, культуры, науки, физической культуры и спорта;

координация вопросов здравоохранения; защита семьи; социальная защита и обеспечение;

административное, административно-процессуальное, семейное, трудовое, земельное, жилищное, водное и лесное законодательство, законодательство о недрах и охране окружающей среды;

другим предметам ведения. Например, дополнение части 1 статьи 72 пунктом "ж.1".

«ж.1) защита семьи, материнства, отцовства и детства; защита института брака как союза мужчины и женщины; создание условий для достойного воспитания детей в семье, а также для осуществления совершеннолетними детьми обязанности заботиться о родителях;»

По установленным в Конституции предметам совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов издаются федеральные законы и в соответствии с ними, принимаются законы и другие нормативные акты субъектов Российской Федерации.

В нашей стране субъекты РФ поставлены в равные правовые условия.

Предметы ведения субъектов РФ в федеральной Конституции четко не определяются, Конституция РФ закрепляет лишь отдельные сферы правового регулирования субъектов РФ:

установление системы органов государственной власти,

принятие конституций, уставов,

установление государственных языков республик и др. Поэтому по остаточному принципу сюда относятся все те вопросы, которые не вошли в первые две сферы (ст. 73 Конституции РФ), а это значит, что сфера правового регулирования субъектов РФ достаточно широка.

Особые требования, предъявляются к руководителю субъекта Российской Федерации, см. **Дополнение статьи 77 частью 3.**

«3. Высшим должностным лицом субъекта Российской Федерации (руководителем высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации) может быть гражданин Российской Федерации, достигший 30 лет, постоянно проживающий в Российской Федерации, не имеющий гражданства иностранного государства либо вида на жительство или иного документа, подтверждающего право на постоянное проживание гражданина Российской Федерации на территории иностранного государства. Высшему должностному лицу субъекта Российской Федерации (руководителю высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации) в порядке, установленном федеральным законом, запрещается открывать и иметь счета (вклады), хранить наличные денежные средства и ценности в иностранных банках, расположенных за пределами территории Российской Федерации. Федеральным законом могут быть установлены дополнительные требования к высшему должностному лицу субъекта Российской Федерации (руководителю высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации).»

Конституция РФ закрепляет и иерархию нормативных актов Российской Федерации и субъектов РФ:

по предметам совместного ведения верховенство имеет федеральный закон, а

по предметам ведения субъектов РФ приоритет перед федеральными законами имеют нормативно-правовые акты субъектов РФ.

Отдельно нужно рассматривать **Договорный способ разграничения властных полномочий по вертикали в федеративном государстве.**

В конце 1990-х гг. в России «парад суверенитетов» перерос в «парад заключения договоров». Договорный процесс в этот период справедливо вызывал неоднозначную оценку и тревогу, так как нормы заключаемых договоров вторгались в сферу федерального конституционного и законодательного регулирования. Стала фактически утверждаться договорная модель Российской Федерации («договорное право»).

К весне 1999 г. было заключено уже 42 договора с органами государственной власти 46 субъектов РФ и более 250 конкретных соглашений к ним.

Субъекты РФ, заключившие договоры, занимали большую часть территории страны, в них проживало более 50 % населения, было сосредоточено свыше 60 % экономического потенциала России.

При этом большинство из подписанных в это время договоров между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов РФ изменяли схему разграничения предметов ведения между Российской Федерацией и ее субъектами, установленную в Конституции РФ.

Укрепление вертикали государственной власти в России способствовало тому, что к концу 1999 г. заключение новых договоров было приостановлено, а с 2002 г. начался процесс прекращения действия заключенных договоров по соглашению сторон (в настоящее время большая часть из заключенных договоров отменена).

Действующее законодательство изменило и порядок реализации договорного способа разграничения предметов ведения и полномочий между федеральными и региональными органами государственной власти.

Так, например, Федеральный закон «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации»:

Во-первых, закрепляет предметный ограничитель, т. е. предмет договора могут составлять лишь конкретные полномочия федеральных и региональных органов государственной власти, обусловленные исключительно экономическими, географическими и иными особенностями субъекта РФ.

Во-вторых, Законом закрепляется временной ограничитель, т. е. договор (соглашение) не может быть бессрочным, предельный срок действия договора составляет десять лет.

В-третьих, Закон закрепляет более сложные процедуры заключения и вступления в силу договоров и соглашений. Договоры подлежат предварительному (до подписания договора Президентом РФ и главой региона) одобрению в законодательном органе субъекта РФ и утверждению подписанного договора федеральным законом.

Вопрос 4. Основы конституционно-правового статуса Российской Федерации.

Российская Федерация состоит исключительно из субъектов федерации, в ее составе нет территорий, не являющихся субъектами федерации. Например, различные внутригосударственные образования (федеральные округа, межрегиональные ассоциации экономического взаимодействия, свободные экономические зоны, закрытые

административно-территориальные образования, ассоциации и т. п.) субъектами федерации не являются.

Состав Российской Федерации конституционно закреплён в Основном Законе, в котором поименованы все 85 ее субъектов.

Однако конституционно установленный состав федерации в России может быть изменен, и Конституция РФ предусматривает возможность такого изменения (например, 2014 г. в Конституцию были внесены изменения в связи с добровольным вхождением в РФ Республики Крым и города Севастополя).

Изменение состава Российской Федерации в существующих границах возможно в силу двух обстоятельств:

- 1) в связи с образованием в составе России нового субъекта РФ (ч. 2 ст. 65);
- 2) в связи с изменением статуса каким-либо субъектом.

Принятие в Российскую Федерацию нового субъекта РФ.
Разработан механизм принятия в Российскую Федерацию нового субъекта (см. схема 1).



Схема 1. Порядок принятия в Российскую Федерацию нового субъекта РФ.

Принятие в состав России нового субъекта РФ возможно только на добровольной основе, при этом в состав Российской Федерации может быть принято как иностранное государство, так и его часть (пример, Крым и Севастополь).

Образование в составе Российской Федерации нового субъекта.

Тенденция укрупнения российских регионов набирает обороты в соответствии с Федеральным конституционным законом от 25.03.2004 № 1-ФКЗ.

Например, в составе Российской Федерации образован новый субъект РФ (Пермский край) в результате объединения Пермской области и Коми-Пермяцкого автономного округа (новый субъект РФ считается образованным с 1 декабря 2005 г.).

Кроме того высказывались предложения об объединении нескольких субъектов РФ в один (Москвы и Московской области, Санкт-Петербурга и Ленинградской области, Тюменской области и Ямало-Ненецкого и Ханты-Мансийского автономных округов, Алтайского края и Республики Алтай., Чеченской Республики и Республики Ингушетия, семи дальневосточных территорий – Амурской, Магаданской, Камчатской и Сахалинской областей, Хабаровского и Приморского краев и Еврейской автономной области – в одну Дальневосточную губернию), об образовании Уральской республики на основе Свердловской, Челябинской и Курганской областей, о возвращении в состав Хабаровского края Еврейской автономной области, вышедшей из его состава в начале 1990-х гг., и т.д.

В настоящее время закон закрепляет механизм образования нового субъекта РФ лишь в результате объединения двух и более граничащих между собой субъектов РФ. При этом образование нового субъекта РФ может повлечь за собой прекращение существования всех или отдельных объединяющихся субъектов РФ, т. е. возможны ситуации так называемого

поглощения одним субъектом другого, присоединения одного к другому (схема 2).

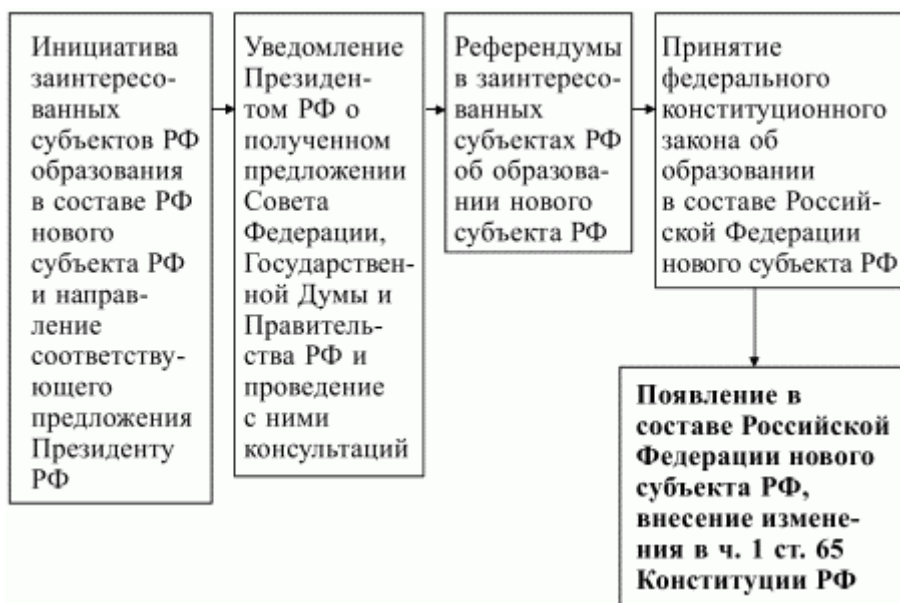


Схема 2. Порядок образования в составе Российской Федерации нового субъекта РФ.

Образование в составе Российской Федерации нового субъекта возможно только на добровольной основе, по инициативе заинтересованных субъектов РФ (т. е. субъектов, на территории которых образуется новый субъект), проявляемой исключительно путем проведения региональных референдумов в этих субъектах РФ.

Соответствующее предложение направляется Президенту РФ, который уведомляет о нем палаты Федерального Собрания РФ и Правительство РФ и при необходимости проводит с ними консультации.

Образование в составе Российской Федерации нового субъекта РФ оформляется принятием специального федерального конституционного закона, проект которого вносится в Государственную Думу Президентом РФ в случае положительных результатов референдумов во всех заинтересованных субъектах РФ.

В таком законе наряду с общими началами статуса нового субъекта РФ определяются и вопросы переходного характера: правопреемства,

урегулирования имущественных отношений (включая изменения в закон о федеральном бюджете), функционирования различных органов государственной власти, действия принятых ранее правовых актов и т. д.

Во всех случаях изменения состава Российской Федерации должны быть внесены изменения в ст. 65 Конституции РФ на основании соответствующего федерального конституционного закона (ст. 137 Конституции). Но изменения в данную статью могут вноситься и при неизменности состава Российской Федерации – *когда тот или иной субъект РФ изменит свое наименование.* Подобные изменения в ст. 65 Конституции РФ уже вносились: с 1996 г. изменили свои наименования, в частности, Республика Ингушетия, Республика Калмыкия, Республика Северная Осетия – Алания, Чувашская Республика – Чувашия, Ханты-Мансийский автономный округ – Югра.

Вопрос 5. Конституционно-правовой статус субъектов РФ.

При характеристике российского федерализма важно выяснить статус субъектов федеративных отношений, которыми являются не только Российская Федерация как целое, но и субъектов РФ как составных частей целого.

Принципы российского федерализма определяют основы конституционно-правового статуса Российской Федерации, основными элементами которого являются:

- федеральная учредительная власть;
- государственный суверенитет;
- территориальное верховенство России (при этом территория РФ имеет не только внутреннее, государственно-правовое, но и международно-правовое значение, включает в себя не только территории всех субъектов РФ, но и

такие пространства, как территориальное море, внутренние воды, воздушное пространство);

- единое федеральное гражданство;
- государственный язык;
- федеральный бюджет, федеральная государственная собственность, единые таможенная, денежная, кредитная и налоговая системы;
- единая правовая система;
- система федеральных органов государственной власти, единые судебная система и система органов прокуратуры;
- единая внешняя политика, членство в межгосударственных объединениях;
- единые Вооруженные Силы;
- конституционное закрепление предметов исключительного ведения Российской Федерации;
- наличие государственных символов России: герба, гимна, флага, столицы.

Таким образом, статус Российской Федерации включает важнейшие черты ее федеративной государственности. Он характеризуется прежде всего тем, что Российская Федерация является суверенным государством, полноправным субъектом международного сообщества, обладающим на всей своей территории полнотой государственной власти, за исключением тех полномочий, которые в соответствии с федеральной Конституцией находятся в ведении субъектов РФ.

Для любого федеративного государства чрезвычайно важно достижение гармонии в отношениях частей (субъектов федерации) и целого (самой федерации).

В соответствии с ч. 1 ст. 5 Конституции РФ субъектами РФ являются республики, края, области, города федерального значения, автономная область и автономные округа. Конституционный текст содержит целый ряд положений о равноправии субъектов РФ.

Поскольку все *субъекты РФ* являются государственными образованиями, *общие начала их конституционно-правового статуса* созвучны основным элементам статуса Российской Федерации:

- *собственная система государственной власти*, в том числе учредительной (самостоятельность регионов в этой сфере не безгранична, органы государственной власти субъектов РФ являются составной частью единой системы государственной власти России);
- *собственная правовая система* (но являющаяся составной частью правовой системы РФ);
- *собственные предметы ведения* (наряду с возможностью участия в решении общефедеральных вопросов);
- *собственная территория* (но только суша; границы между субъектами РФ могут быть изменены по их взаимному согласию, но с утверждением этого решения Советом Федерации);
- *свои собственность, бюджет, система региональных налогов и сборов* (но в рамках федерального регулирования основ имущественных отношений);
- *участие в международных и внешнеэкономических связях*, право на сотрудничество друг с другом (но с участием или под контролем федерального центра, в частности отношения субъектов РФ с иностранными государствами или их составными частями регламентируются Федеральным законом от 04.01.99 № 4-ФЗ «О координации международных и внешнеэкономических связей субъектов Российской Федерации»);
- *собственная государственная символика* (но используемая наряду с государственными символами РФ).

Давая характеристику общих элементов конституционно-правового статуса субъектов РФ, необходимо иметь в виду следующее.

Во-первых, набор этих составляющих нормативно не закреплён, и в различных источниках возможны различные подходы;

во-вторых, все субъекты РФ являются неотъемлемой составной частью Российской Федерации, и поскольку суверенитет РФ распространяется на всю ее территорию, невозможно существование в рамках Российской Федерации каких-либо еще суверенных образований; государственный суверенитет неделим, и на одной территории не может быть двух суверенов);

в-третьих, в определении содержания своего статуса субъекты РФ не полностью свободны и самостоятельны и связаны они, прежде всего положениями основ конституционного строя России, которые являются едиными для всего государства и могут быть изменены только через принятие новой Конституции РФ.

Несмотря на бесспорное наличие общих черт в характеристике правового статуса субъектов РФ и равноправия субъектов РФ, существуют определенные различия отдельных групп субъектов РФ.

Так, ч. 2 ст. 5 Конституции РФ определяет **статус республик** как **государств**, имеющих свою конституцию в отличие от других субъектов РФ; Конституция РФ дает **право республикам устанавливать свои государственные языки, хотя национальных языков в РФ намного больше, чем республик**;

основные законы республик (конституции) в отличие от уставов других субъектов РФ могут быть приняты путем проведения республиканских референдумов (ч. 1 и 2 ст. 66 Конституции РФ, подп. «а» п. 1 ст. 5 Федерального закона от 06.10.1999 № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации»);

ч. 3 ст. 66 дает возможность автономной области и автономным округам иметь специальный именной федеральный закон о соответствующей автономии.

Кроме того, нужно иметь в виду, что субъекты РФ не равны по размеру территории, численности населения, национальному составу,

экономическому потенциалу и т. д. (в частности, на Москву приходится 0,3 % территории, но почти 10 % населения Российской Федерации, более 1/3 доходов федерального бюджета).

Нужно отметить, что в литературе все субъекты РФ традиционно распределяются на три основные группы:

республики (государства);

края, области, города федерального значения (территориальные образования);

национально-территориальные образования (автономная область и автономные округа).

Это также дает основание говорить о различиях в их правовом статусе. Да и сама конституционная возможность изменения субъектом РФ своего статуса (ч. 5 ст. 66) предполагает различия в статусе отдельных регионов.

Таким образом, статус субъекта РФ включает не только традиционный набор прав, обязанностей, но и принадлежность к определенному виду субъектов. В то же время статус субъекта РФ включает все права, зафиксированные не только в Конституции РФ, но и в иных правовых актах.

Статус отдельных субъектов РФ может уточняться также в федеральных законах и иных правовых актах. В качестве примера можно привести Закон РФ от 15.04.1993 № 4802-1 «О статусе столицы Российской Федерации», федеральные законы об особых экономических зонах (в Калининградской, Магаданской областях и др.), постановления Правительства РФ о федеральных целевых программах экономического, социального, культурного развития отдельных регионов и т. д.

Тема 5. Органы государственной власти Российской Федерации.

Вопросы лекции:

1. Понятие и принципы организации государственных органов
2. Избирательная система в РФ
3. Президент Российской Федерации
4. Федеральное Собрание Российской Федерации
5. Правительство Российской Федерации
6. Органы государственной власти в субъектах Российской Федерации
7. Основы местного самоуправления

Вопрос 1. Понятие и принципы организации государственных органов.

Власть всегда должна иметь конкретный механизм реализации своих решений. Для этой цели она создает органы управления и подавления. Сферы деятельности органов государственной власти, их полномочия и функции определяются Основным законом, в первую очередь, исходя из концепции разделения властей.

Принцип разделения властей впервые был закреплён в Декларации о государственном суверенитете РСФСР, в Конституции РСФСР и Конституции РФ от 12 декабря 1993 года (КРФ).

Статья 10 КРФ устанавливает следующий принцип: «Государственная власть в Российской Федерации осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. Органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны».

Государственный орган является составной частью государственного механизма, предназначенный для осуществления функций государства. В статье 11 КРФ перечислены органы, осуществляющие государственную власть. К ним относятся: Президент РФ, Федеральное Собрание РФ (Совет Федерации РФ и Государственная Дума РФ), Правительство РФ и Суды РФ.

В систему органов государственной власти входит и Генеральная прокуратура РФ. Для осуществления власти в регионах федерации, КРФ предусматривает создание органов власти субъектами РФ. Местное самоуправление согласно ст. 12 КРФ не входит в структуру органов государственной власти.

Основные признаки, характеризующие органы государственной власти:

- создаются в соответствии с законом, определяющим их назначение;
- наделены властными полномочиями;
- между их полномочиями существует взаимосвязь;

- имеют строгое целевое назначение и действуют в рамках установленной компетенции;
- имеют установленный порядок деятельности (регламент);
- принимаемый ими перечень актов обусловлен законом.

Государственные органы можно классифицировать исходя из принципов формирования:

- выборные органы – к ним относятся высшие должностные лица в РФ (Президент РФ и главы субъектов) и законодательные органы (федеральный и местные парламенты, представительные органы регионов);
- органы, формируемые путем назначения.

С точки зрения осуществления управленческих функций, органы государственной власти могут быть:

- коллегиальным органом (такой орган представлен группой лиц, обладающих при решении вопросов равными правами);
- персонифицированным, когда управление осуществляется конкретным человеком, единолично решающим вопросы, отнесенные к его компетенции.

В Российской Федерации проводится разграничение между федеральными органами государственной власти и органами власти субъектов. Это обусловлено действием принципа федерализма, в соответствии с которым «Система органов государственной власти республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов устанавливается субъектами Российской Федерации самостоятельно в соответствии с основами конституционного строя Российской Федерации и общими принципами организации представительных и исполнительных органов государственной власти, установленными федеральным законом» (ст. 77 п. 1 КРФ).

В основном местные органы дублируют структуру федеральных органов. Разделение сфер их полномочий отражено в Конституции.

Вопрос 2. Избирательная система в России.

Общие положения об избирательной системе.

Демократические выборы давно стали повсеместным явлением, привычной практикой для большинства государств. Выборы нужно рассматривать как конституционно-правовой институт, связанный с формированием различных органов публичной власти.

Классификацию выборов в России можно осуществить по следующим критериям:

- а) в зависимости от территории, на которой проводятся выборы:
 - всеобщие (общероссийские, общенациональные);
 - региональные;
 - местные (муниципальные);
- б) в зависимости от формируемого органа (избрания должностного лица):
 - выборы коллегиальных органов публичной власти (парламентские, выборы представительных органов местного самоуправления);
 - выборы единоличных органов публичной власти и должностных лиц (президентские, губернаторские, выборы глав администраций, мировых судей и т. п.);
- в) в зависимости от способа волеизъявления избирателей:
 - прямые – когда отношение к кандидату выражается непосредственно;
 - косвенные – когда между избирателями и кандидатом существует промежуточное звено (например, члены Совета Федерации – представители законодательных органов субъектов РФ избираются на заседаниях этих органов и т. п.);
- г) в зависимости от срока проведения:
 - очередные;
 - внеочередные (в связи с досрочным прекращением полномочий органа власти или выборного должностного лица);
 - повторные (в связи с признанием выборов несостоявшимися).

В институте избирательного права можно выделить группы правовых норм, регулирующие следующие вопросы:

- основные принципы избирательного права;
- требования, предъявляемые к избирателям и кандидатам (активное и пассивное избирательное право);
- статус избирательных комиссий и иных субъектов избирательного процесса (политических партий, избирательных объединений и блоков, наблюдателей и др.);
- порядок образования избирательных округов;
- порядок проведения предвыборной агитации, финансирования избирательной кампании;
- процедуру голосования;
- порядок определения результатов выборов;
- порядок обжалования нарушений и опротестования результатов выборов.

В Российской Федерации избирательное законодательство не кодифицировано:

в нашей стране нет избирательного кодекса (на федеральном уровне), как в некоторых других государствах или отдельных субъектах РФ (Алтайском крае, Белгородской, Воронежской, Свердловской областях и др.), нормы избирательного права содержатся в Конституции РФ и многочисленных федеральных, региональных и муниципальных законах и иных правовых актах.

В то же время основополагающие положения, обязательные при проведении выборов любого уровня на всей территории России, содержатся в Федеральном законе от 12.06.2002 № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации». Есть отдельные законы «О выборах в Государственную Думу», «О выборах Президента РФ», «О принципах формирования Совета Федерации», и др., которые являются источниками избирательного права.

Избирательная система — это совокупность общественных отношений, возникших по поводу выборов.

Под **избирательной системой** в Российской Федерации понимается порядок выборов: Президента Российской Федерации, депутатов Государственной Думы, а также выборы в органы государственной власти субъектов Российской Федерации, и в местное самоуправление. *Этот порядок определяется конституционно-правовыми нормами, которые в своей совокупности образуют избирательное право.*

Принципы избирательного права:

1. *Всеобщее избирательное право означает, что к выборам допускается всё взрослое население страны. В голосовании не участвуют лица, являющиеся полностью недееспособными и находящиеся в местах лишения свободы (это не касается лиц, содержащихся в следственных изоляторах).*

2. *Равным избирательное право считается тогда, когда каждый избиратель имеет один голос, т.е. нет каких-либо преимуществ одного против других.*

3. *Прямое избирательное право означает, что избиратели голосуют на выборах за или против кандидатов непосредственно и лично (т.е. представители в данном случае не допускаются).*

4. *Тайное голосование исключает возможность какого-либо контроля за волеизъявлением избирателей (закрытая кабина для заполнения бюллетеней).*

*Термин "избирательное право" используется и как название одного из субъективных прав российских граждан. Различают **активное избирательное право**, т.е. право граждан Российской Федерации участвовать в выборах в органы государственной власти и выборные органы местного самоуправления; и **пассивное избирательное право** - право*

избираться, т.е. право граждан Российской Федерации быть избранными в органы государственной власти и в выборные органы местного самоуправления.

Активным избирательным правом (правом избирать в органы государственной власти и органы местного самоуправления) и правом голосовать на референдуме обладают все граждане РФ независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям и других обстоятельств, достигшие возраста 18 лет (на день голосования) и проживающие на территории избирательного округа.

Требования к пассивному избирательному праву (праву быть избранным в органы государственной власти и органы местного самоуправления) не столь унифицированы, они зависят от вида (уровня) формируемого органа (выборного должностного лица), региональных особенностей и других факторов.

Но в любом случае минимальный возраст кандидата, устанавливаемый законодательством, – 21 год на день голосования на выборах в законодательный (представительный) орган государственной власти субъекта РФ и в органы местного самоуправления и 30 лет – на выборах главы региона.

Ограничения пассивного избирательного права могут быть связаны с запретом занимать определенные выборные должности более двух сроков подряд, невозможностью занимать иные должности государственной или муниципальной службы, заниматься другой оплачиваемой деятельностью, кроме научной, педагогической и иной творческой (принцип несовместимости) и другими условиями.

Традиционно в России не имеют права избирать и быть избранными, участвовать в референдуме граждане, признанные судом недееспособными или содержащиеся в местах лишения свободы по приговору суда.

Для определения результатов выборов в Российской Федерации применяются две основные избирательные системы: мажоритарная и пропорциональная.

Мажоритарная избирательная система предполагает подведение итогов выборов по большинству поданных за кандидата голосов.

Это, в общем, простая система. Избиратели голосуют за конкретного человека, а не за список кандидатов от партии, со многими из которых они, как правило, не знакомы.

Суть мажоритарной избирательной системы заключается в том, что из нескольких кандидатов побеждает кандидат, получивший на выборах большее количество голосов избирателей.

При этом используются две разновидности мажоритарной избирательной системы:

выборы части депутатов представительных органов государственной власти субъектов РФ осуществляются по мажоритарной избирательной системе относительного большинства (т.е. для победы кандидату достаточно получить простое большинство голосов по сравнению с другими кандидатами),

выборы Президента РФ, глав многих муниципальных образований осуществляются по мажоритарной избирательной системе абсолютного большинства. В данном случае для победы на выборах простого большинства голосов недостаточно, необходимо получить как минимум 50 % плюс один голос (если в первом туре выборов абсолютного большинства не набирает ни один из кандидатов, то проводится второй тур, в который выходят два лучших кандидата).

Следующая это **пропорциональная избирательная система** основана на подаче голосов за список кандидатов, принадлежащих какой-либо политической партии. В зависимости от того, сколько общественное объединение наберет процентов голосов на выборах, столько оно может привести в парламент своих кандидатов.

При использовании пропорциональной избирательной системы депутатские мандаты в представительном органе распределяются в зависимости от количества голосов, отданных избирателями за тот или иной список кандидатов (при выборах должностных лиц эта система неприменима). Очевидно, применение данной избирательной системы в чистом виде предполагает наличие в государстве развитой партийной системы, сильных политических партий.

Теперь, достаточно кратко об избирательном процессе. Деятельность по подготовке и проведению выборов состоит из нескольких стадий:

1. Составление списков избирателей (граждане, достигшие 18-ти лет включаются в списки участковой избирательной комиссией на основании сведений ЖКО, РЭУ. Список избирателей представляется для всеобщего обозрения за 30 дней до голосования).

2. Образование и утверждение избирательных округов и избирательных участков. Избирательный участок образуется из расчета не более 3.000 избирателей.

3. Формирование избирательных комиссий (Центральная избирательная комиссия РФ, избирательные комиссии субъектов, окружные избирательные комиссии, территориальные избирательные комиссии – районов, городов и др., участковые избирательные комиссии).

4. Выдвижение, регистрация кандидатов (выдвижение избирательными объединениями – их блоками, выдвижение непосредственно

избирателями). Каждый кандидат в депутаты демонстрирует кто за ним стоит, т.е. какое общественное объединение или группа его поддерживает.

5. Предвыборная агитация – это деятельность граждан и юридических лиц по распространению информации с целью побудить избирателей принять участие в голосовании за того или иного кандидата в депутаты (используются различные средства: телевидение, радио, встречи с избирателями, реклама и т.д.).

Предвыборная агитация начинается со дня регистрации кандидатов и прекращается за один день до выборов. Средства на эти цели выделяются государством каждому кандидату. Далее это средства, выделенные кандидату его избирательным объединением. Кроме того, допускаются добровольные пожертвования физических и юридических лиц, кроме иностранных источников.

6. Голосование проводится в один из выходных дней. В бюллетене избиратель делает соответствующую отметку напротив кандидата, в пользу которого он отдает свой голос.

7. Подсчет голосов и установление результатов выборов. Поданные голоса подсчитываются сначала на избирательных участках после окончания голосования.

Подсчет голосов ведется гласно. Затем данные сообщаются в окружную избирательную комиссию, которая передает данные в Центральную избирательную комиссию. ЦИК объявляет итоги выборов и публикует их в печати.

Российские и зарубежные специалисты, свидетельствуют, что общих, единых **международных стандартов избирательных систем** не существует. У каждого государства своя система, но много схожего в механизме проведения выборов в демократическом государстве. *Рассмотрим отдельные наиболее важные направления этой работы.*

1) Назначение выборов. Российская Федерация принадлежит к числу государств с наиболее устойчивой, стабильной избирательной системой. Выборы депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации и Президента Российской Федерации проходили в установленные законом сроки.

После принятия 12 декабря 1993 года Конституции Российской Федерации лишь однажды в истории современной России (в 2000 году) Президента Российской Федерации выбирали досрочно.

Начиная с марта 2006 года, был осуществлен переход к двум единым дням голосования (такая система завершилась выборами 14 октября 2012 года). С 2013 года Федеральным законом установлен один единый день голосования в субъектах Российской Федерации – второе воскресенье сентября, в 2013 году – 8 сентября (выборы мэра в Москве и мн. др. субъектах).

Нужно отметить, что основные направления модернизации российской избирательной системы сформулированы в посланиях Президента Российской Федерации Федеральному Собранию Российской Федерации. Эти изменения затрагивают все области политической жизни страны.

2) Требования к политическим партиям. В Российской Федерации к выборам депутатов Государственной Думы в 2011 году было зарегистрировано 7 политических партий. В результате была несколько ограничена возможность для политически активных граждан страны осуществить политический выбор,

Президентом Российской Федерации в декабре 2011 года было предложено снизить минимальную численность членов политических партий до 500 человек. Сегодня число партий значительно возросло. С 1 января 2013 года политическая партия не может быть ликвидирована в связи с

недостаточной численностью членов политической партии в ее региональных отделениях.

3) Выборы глав (губернаторов) административных единиц. Можно сказать, что новацией российских выборов стал возврат к прямым выборам глав субъектов Российской Федерации (раньше назначал Президент РФ). Высшее должностное лицо (руководитель высшего исполнительного органа государственной власти) субъекта Российской Федерации избирается непосредственно гражданами на основе впервые применяемого порядка выдвижения кандидатов, устанавливающего в качестве обязательного условия для выдвижения получение поддержки депутатов представительных органов и глав муниципальных образований.

4) Формирование избирательных комиссий. Формирование ЦИК России как федерального государственного органа, организующего подготовку и проведение выборов и референдума в Российской Федерации, происходит на основе соблюдения равенства основных политических сил и при учете федеративного устройства государства: в ее составе 15 членов, пять из которых назначаются Государственной Думой, пять – Советом Федерации, пять – Президентом Российской Федерации.

2 октября 2012 года Президентом Российской Федерации подписан Федеральный закон № 157-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О политических партиях» и Федеральный закон «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» (вступил в силу с 1 ноября 2012 года). Законом был установлен переход к работе участковых избирательных комиссий на постоянной основе, то есть их формирование осуществляется территориальными избирательными комиссиями сроком на 5 лет на постоянно действующих избирательных участках. Участковые комиссии будут проводить выборы всех уровней: на них возлагается огромная ответственность.

5) Голосование граждан за рубежом. Этот вопрос актуален для нашей страны. За пределами территории Российской Федерации численность избирателей составляет около 2 млн. человек. Для реализации активного избирательного права российских граждан, проживающих за пределами территории страны, организованы зарубежные избирательные участки.

6) Военнослужащие, члены их семей, гражданский персонал Вооруженных Сил осуществляют свое конституционное право на общих избирательных участках на территории Российской Федерации, в том числе в воинских частях за пределами страны, на судах, находящихся в плавании.

7) Финансирование избирательных кампаний. Избирательное законодательство в Российской Федерации, наравне с текущей деятельностью политических партий, определяет правовой статус кандидатов и избирательных объединений, а также регулирует порядок финансирования их избирательных кампаний. Установлена обязанность политических партий – в текущем периоде, и избирательных объединений – в рамках участия в избирательных кампаниях, представлять соответствующую отчетность. Анонимные пожертвования запрещены в Российской Федерации. Ясный, четкий характер имеет перечень источников поступления средств в избирательные фонды.

Определены сведения, подлежащие обязательному опубликованию, в том числе:

о финансовых операциях по расходованию средств из соответствующего избирательного фонда;

о юридических лицах, перечисливших средства в соответствующий избирательный фонд;

о количестве граждан, внесших средства в соответствующий избирательный фонд;

об общей сумме средств, поступивших в соответствующий избирательный фонд, и об общей сумме израсходованных средств.

Сводный финансовый отчет политической партии размещается ЦИК России на Интернет-сайте Комиссии не позднее чем через 2 месяца со дня представления политической партией указанного отчета (и является доступным любому пользователю Интернета).

8) О контрольном механизме. В Российской Федерации такой механизм разработан, и в соответствии с компетенцией осуществляется Министерством юстиции Российской Федерации, ФНС, ЦИК России, соответствующей избирательной комиссией субъекта Российской Федерации. *При ЦИК России, избирательных комиссиях субъектов Российской Федерации, иных избирательных комиссиях действуют контрольно-ревизионные службы, в полномочия которых входит контроль за источниками поступления, правильным учетом и использованием денежных средств избирательных фондов, проверка финансовых отчетов кандидатов, избирательных объединений, проверка достоверности представленных кандидатами сведений об имуществе, доходах и их источниках.*

Вопрос 3. Президент Российской Федерации.

В России пост президента впервые был учрежден в 1991 г.: были приняты соответствующие законы и внесены изменения в Конституцию 1978 г. Однако с принятием Конституции РФ 1993 г. статус Президента Российской Федерации (РФ) во многом принципиально изменился.

Действующая Конституция РФ, определяя Президента в качестве главы государства (ч. 1 ст. 80), не содержит однозначного ответа на вопрос,

к какой из традиционных ветвей государственной власти относится Президент РФ.

Однако анализ конституционных положений (например, ст. 10 и ч. 1 ст. 11) и полномочий Президента РФ позволяет заключить, что де-факто глава государства включен в систему исполнительной власти (как и в большинстве государств мира, где учрежден пост президента).

Конституция 1993 года закрепила избрание российского Президента населением. Это – проведение в жизнь принципа, согласно которому Президент получает свой мандат от народа.

Избрание Президента народом – первый признак президентской республики. Президент выступает от имени народа, как его полномочный представитель.

На Президента возложены реальные и ответственные функции по осуществлению обязанностей главы государства.

Согласно Конституции, Президент является ее гарантом, равно как и гарантом прав и свобод человека и гражданина (ст. 80 КРФ).

Он принимает меры по охране суверенитета Российской Федерации, ее независимости и государственной целостности, обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие органов, входящих в единую систему публичной власти.

Президент определяет основные направления внутренней и внешней политики государства.

Как глава государства он представляет Российскую Федерацию внутри страны и в международных отношениях.

В соответствии со ст. 81 КРФ, Президентом может быть избран гражданин Российской Федерации не моложе 35 лет, постоянно проживающий в Российской Федерации не менее 25 лет, не имеющий и не имевший ранее гражданства иностранного государства либо вида на жительство или иного документа, подтверждающего право на постоянное

проживание гражданина Российской Федерации на территории иностранного государства.

Президенту РФ в порядке, установленном федеральным законом, запрещается открывать и иметь счета (вклады), хранить наличные денежные средства и ценности в иностранных банках, расположенных за пределами территории Российской Федерации.

Президент РФ избирается на шесть лет гражданами Российской Федерации на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании.

Одно и то же лицо не может занимать должность Президента РФ более двух сроков (ч. 3 статьи 81 КРФ). Положение части 3 статьи 81 КРФ, ограничивающее число сроков, в течение которых одно и то же лицо может занимать должность Президента РФ, применяется к лицу, занимавшему и (или) занимающему должность Президента РФ, без учета числа сроков, в течение которых оно занимало и (или) занимает эту должность на момент вступления в силу поправки к Конституции Российской Федерации, вносящей соответствующее ограничение, и не исключает для него возможность занимать должность Президента РФ в течение сроков, допустимых указанным положением.

Порядок выборов Президента РФ определяется федеральным законом. Он приступает к исполнению полномочий с момента принесения им присяги и прекращает их исполнение с истечением срока его пребывания в должности с момента принесения присяги вновь избранным Президентом РФ. Присяга приносится в торжественной обстановке в присутствии сенаторов Российской Федерации, депутатов Государственной Думы и судей Конституционного Суда Российской Федерации.

Президент РФ прекращает исполнение полномочий досрочно в случае его отставки, стойкой неспособности по состоянию здоровья осуществлять принадлежащие ему полномочия или отрешения от должности.

При этом выборы нового Президента РФ должны состояться не позднее трех месяцев с момента досрочного прекращения исполнения полномочий.

Во всех случаях, когда Президент РФ не в состоянии выполнять свои обязанности, их временно выполняет Председатель Правительства РФ. Однако в этот период он не имеет права распускать Государственную Думу, назначать референдум, а также вносить предложения о поправках и пересмотре Конституции РФ.

Президент РФ обладает неприкосновенностью.

Основаниями досрочного прекращения полномочий являются:

- смерть;
- отставка, т. е. добровольный уход с поста, являющийся бесповоротным юридическим фактом;
- стойкая неспособность по состоянию здоровья осуществлять принадлежащие ему полномочия; конкретизации этого основания (условий и процедуры определения стойкой неспособности) ни Конституция РФ, ни специальное законодательство не содержат;
- *отрешение от должности.*

Президент РФ может быть отрешен от должности, а Президент РФ, прекративший исполнение своих полномочий, лишен неприкосновенности Советом Федерации только на основании выдвинутого Государственной Думой обвинения в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления, подтвержденного заключением Верховного Суда РФ о наличии в действиях Президента РФ, как действующего, так и прекратившего исполнение своих полномочий, признаков преступления и заключением Конституционного Суда РФ о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения.

Решение Государственной Думы о выдвижении обвинения и решение Совета Федерации об отрешении Президента РФ от должности, о лишении неприкосновенности Президента РФ, прекратившего исполнение

своих полномочий, должны быть приняты двумя третями голосов от общего числа в каждой из палат по инициативе соответственно сенаторов Российской Федерации и депутатов Государственной Думы по инициативе не менее одной трети депутатов Государственной Думы и при наличии заключения специальной комиссии, образованной Государственной Думой.

Решение Совета Федерации об отрешении Президента РФ от должности, о лишении неприкосновенности Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, должно быть принято не позднее чем в трехмесячный срок после выдвижения Государственной Думой обвинения против Президента РФ. Если в этот срок решение Совета Федерации не будет принято, обвинение против Президента РФ, Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, считается отклоненным.

Президент Российской Федерации:

- назначает с согласия Государственной Думы Председателя Правительства РФ, кандидатура которого утверждена Государственной Думой по представлению Президента РФ, и освобождает Председателя Правительства РФ от должности;

- осуществляет общее руководство Правительством РФ; имеет право вправе председательствовать на заседаниях Правительства РФ;

- утверждает по предложению Председателя Правительства РФ структуру федеральных органов исполнительной власти, вносит в нее изменения; в структуре федеральных органов исполнительной власти определяет органы, руководство деятельностью которых осуществляет Президент РФ, и органы, руководство деятельностью которых осуществляет Правительство РФ;

- принимает решение об отставке Правительства РФ; принимает отставку Председателя Правительства РФ, заместителей Председателя Правительства РФ, федеральных министров, а также руководителей

федеральных органов исполнительной власти, руководство деятельностью которых осуществляет Президент РФ;

- представляет Государственной Думе кандидатуру для назначения на должность Председателя Центрального банка РФ; ставит перед Государственной Думой вопрос об освобождении от должности Председателя Центрального банка РФ;

- по предложению Председателя Правительства РФ назначает на должность и освобождает от должности заместителей Председателя Правительства РФ и федеральных министров, кандидатуры которых утверждены Государственной Думой, и освобождает их от должности;

- назначает на должность после консультаций с Советом Федерации и освобождает от должности руководителей федеральных органов исполнительной власти (включая федеральных министров), ведающих вопросами обороны, безопасности государства, внутренних дел, юстиции, иностранных дел, предотвращения чрезвычайных ситуаций и ликвидации последствий стихийных бедствий, общественной безопасности;

- представляет Совету Федерации кандидатуры для назначения на должность судей Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ; назначает на должность Председателя Конституционного Суда РФ, заместителя Председателя Конституционного Суда РФ и судей Конституционного Суда РФ, Председателя Верховного Суда РФ, заместителей Председателя Верховного Суда РФ и судей Верховного Суда РФ; назначает председателей, заместителей председателей и судей других федеральных судов;

- назначает на должность после консультаций с Советом Федерации и освобождает от должности Генерального прокурора РФ, заместителей Генерального прокурора РФ, прокуроров субъектов РФ, прокуроров военных и других специализированных прокуратур, приравненных к прокурорам субъектов РФ; назначает на должность и освобождает от

должности иных прокуроров, для которых такой порядок назначения и освобождения от должности установлен федеральным законом;

- вносит в Совет Федерации представление о прекращении в соответствии с федеральным конституционным законом полномочий Председателя Конституционного Суда РФ, заместителя Председателя Конституционного Суда РФ и судей Конституционного Суда РФ, Председателя Верховного Суда РФ, заместителей Председателя Верховного Суда РФ и судей Верховного Суда РФ, председателей, заместителей председателей и судей кассационных и апелляционных судов в случае совершения ими поступка, порочащего честь и достоинство судьи, а также в иных предусмотренных федеральным конституционным законом случаях, свидетельствующих о невозможности осуществления судьей своих полномочий;

- представляет Совету Федерации кандидатуры для назначения на должность Председателя Счетной палаты и половины от общего числа аудиторов Счетной палаты; представляет Государственной Думе кандидатуры для назначения на должность заместителя Председателя Счетной палаты и половины от общего числа аудиторов Счетной палаты;

- формирует Государственный Совет Российской Федерации в целях обеспечения согласованного функционирования и взаимодействия органов публичной власти, определения основных направлений внутренней и внешней политики Российской Федерации и приоритетных направлений социально- экономического развития государства; статус Государственного Совета Российской Федерации определяется федеральным законом;

- формирует Совет Безопасности Российской Федерации в целях содействия главе государства в реализации его полномочий по вопросам обеспечения национальных интересов и безопасности личности, общества и государства, а также поддержания гражданского мира и согласия в стране, охраны суверенитета Российской Федерации, ее

независимости и государственной целостности, предотвращения внутренних и внешних угроз; возглавляет Совет Безопасности Российской Федерации. Статус Совета Безопасности РФ определяется федеральным законом;

- утверждает военную доктрину Российской Федерации;
- формирует Администрацию Президента РФ в целях обеспечения реализации своих полномочий;
- назначает и освобождает полномочных представителей Президента РФ;
- назначает и освобождает высшее командование Вооруженных Сил Российской Федерации;
- назначает и отзывает после консультаций с соответствующими комитетами или комиссиями палат Федерального Собрания дипломатических представителей Российской Федерации в иностранных государствах и международных организациях.

Президент РФ назначает выборы Государственной Думы, распускает Государственную Думу; назначает референдум, вносит законопроекты в Государственную Думу; подписывает и обнародует федеральные законы; обращается к Федеральному Собранию с ежегодными посланиями о положении в стране, об основных направлениях внутренней и внешней политики государства (статья 84).

Президент РФ может использовать согласительные процедуры для разрешения разногласий между органами государственной власти субъектов Российской Федерации. В случае недостижения согласованного решения он может передать разрешение спора на рассмотрение соответствующего суда. Он вправе приостанавливать действие актов органов исполнительной власти субъектов РФ в случае противоречия этих актов Конституции РФ и федеральным законам, международным обязательствам РФ или нарушения прав и свобод человека и гражданина до решения этого вопроса соответствующим судом.

Президент РФ осуществляет руководство внешней политикой Российской Федерации; ведет переговоры и подписывает международные договоры Российской Федерации; подписывает ратификационные грамоты; принимает верительные и отзывные грамоты аккредитуемых при нем дипломатических представителей.

Президент РФ является Верховным Главнокомандующим Вооруженных Сил РФ. В случае агрессии против Российской Федерации или непосредственной угрозы агрессии, Президент РФ вводит на территории Российской Федерации или в отдельных ее местностях военное положение с незамедлительным сообщением об этом Совету Федерации и Государственной Думе.

Президент РФ издает указы и распоряжения, которые обязательны для исполнения на всей территории Российской Федерации. Указы и распоряжения Президента не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам.

Вопрос 4. Федеральное Собрание Российской Федерации.

Законодательная власть в Российской Федерации воплощена в Федеральном Собрании. Федеральное Собрание является представительным и законодательным органом Российской Федерации. Федеральное Собрание является постоянно действующим органом.

Федеральное Собрание состоит из двух палат – Совета Федерации и Государственной Думы. Совет Федерации состоит из сенаторов Российской Федерации. В Совет Федерации входят:

а) по два представителя от каждого субъекта Российской Федерации:
по одному от законодательного (представительного) и исполнительного органов государственной власти - на срок полномочий соответствующего органа;

б) Президент РФ, прекративший исполнение своих полномочий в связи с истечением срока его пребывания в должности или досрочно в случае его отставки, - пожизненно. Президент РФ, прекративший исполнение своих полномочий в связи с истечением срока его пребывания в должности или досрочно в случае его отставки, вправе отказаться от полномочий сенатора Российской Федерации;

в) не более 30 представителей Российской Федерации, назначаемых Президентом РФ, из которых не более семи могут быть назначены пожизненно.

Общее число сенаторов Российской Федерации определяется исходя из числа представителей от субъектов Российской Федерации, перечисленных в статье 65 КРФ, и числа лиц, осуществляющих полномочия сенаторов РФ, указанных в пунктах «б» и «в» части 2 статьи 95 КРФ.

Сенатором Российской Федерации может быть гражданин Российской Федерации, достигший 30 лет, постоянно проживающий в Российской Федерации, не имеющий гражданства иностранного государства либо вида на жительство или иного документа, подтверждающего право на постоянное проживание гражданина Российской Федерации на территории иностранного государства.

Сенаторам РФ в порядке, установленном федеральным законом, запрещается открывать и иметь счета (вклады), хранить наличные денежные средства и ценности в иностранных банках, расположенных за пределами территории Российской Федерации.

Представителями Российской Федерации в Совете Федерации, осуществляющими полномочия сенаторов РФ пожизненно, могут быть назначены граждане, имеющие выдающиеся заслуги перед страной в сфере государственной и общественной деятельности;

Представители Российской Федерации в Совете Федерации, за исключением представителей Российской Федерации, осуществляющих

полномочия сенаторов Российской Федерации пожизненно, назначаются сроком на шесть лет.

Государственная Дума состоит из 450 депутатов, избирается сроком на пять лет. Она собирается на первом заседании на тридцатый день после избрания. Однако Президент РФ может созвать заседание Государственной Думы ранее этого срока.

Депутатом Государственной Думы может быть избран гражданин Российской Федерации, достигший 21 года и имеющий право участвовать в выборах, постоянно проживающий в Российской Федерации, не имеющий гражданства иностранного государства либо вида на жительство или иного документа, подтверждающего право на постоянное проживание гражданина Российской Федерации на территории иностранного государства.

Депутатам Государственной Думы в порядке, установленном федеральным законом, запрещается открывать и иметь счета (вклады), хранить наличные денежные средства и ценности в иностранных банках, расположенных за пределами территории Российской Федерации.

Одно и то же лицо не может одновременно являться сенатором Российской Федерации и депутатом Государственной Думы. Депутат Государственной Думы не может быть депутатом иных представительных органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Депутаты Государственной Думы работают на профессиональной постоянной основе. Депутаты Государственной Думы не могут находиться на государственной службе, заниматься другой оплачиваемой деятельностью, кроме преподавательской, научной и иной творческой деятельности.

Сенаторы РФ и депутаты Государственной Думы обладают неприкосновенностью в течение всего срока их полномочий. Они не могут быть задержаны, арестованы, подвергнуты обыску, кроме случаев задержания на месте преступления, а также подвергнуты личному досмотру,

за исключением случаев, когда это предусмотрено федеральным законом для обеспечения безопасности других людей.

Совет Федерации и Государственная Дума образуют комитеты и комиссии, проводят по вопросам своего ведения парламентские слушания.

Для осуществления контроля за исполнением федерального бюджета, Совет Федерации и Государственная Дума образуют Счетную палату, состав и порядок деятельности которой определяются федеральным законом.

Совет Федерации и Государственная Дума избирают из своего состава Председателя Совета Федерации и его заместителей, и Председателя Государственной Думы и его заместителей.

Председатель Совета Федерации и его заместители, Председатель Государственной Думы и его заместители ведут заседания и ведают внутренним распорядком палаты. Каждая из палат принимает свой регламент и решает вопросы своего внутреннего распорядка.

К ведению Государственной Думы относятся:

утверждение по представлению Президента РФ кандидатуры Председателя Правительства РФ;

утверждение по представлению Председателя Правительства РФ кандидатур заместителей Председателя Правительства Российской Федерации и федеральных министров, за исключением федеральных министров, указанных в пункте «д1» статьи 83 КРФ;

решение вопроса о доверии Правительству РФ;

назначение на должность и освобождение от должности заместителя Председателя Счетной палаты и половины от общего числа аудиторов Счетной палаты по представлению Президента РФ;

назначение на должность и освобождение от должности Председателя Центрального банка РФ;

г1) заслушивание ежегодных отчетов Центрального банка РФ;

д) назначение на должность и освобождение от должности заместителя Председателя Счетной палаты и половины состава ее аудиторов от общего числа аудиторов Счетной палаты по представлению Президента РФ;

назначение на должность и освобождение от должности Уполномоченного по правам человека, действующего в соответствии с федеральным конституционным законом. Уполномоченным по правам человека может быть гражданин Российской Федерации, постоянно проживающий в Российской Федерации, не имеющий гражданства иностранного государства либо вида на жительство или иного документа, подтверждающего право на постоянное проживание гражданина Российской Федерации на территории иностранного государства. Уполномоченному по правам человека в порядке, установленном федеральным законом, запрещается открывать и иметь счета (вклады), хранить наличные денежные средства и ценности в иностранных банках, расположенных за пределами территории Российской Федерации;

объявление амнистии;

выдвижение обвинения против Президента РФ в целях отрешения его от должности или против Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий, в целях лишения его неприкосновенности.

К ведению Совета Федерации относятся:

утверждение изменения границ между субъектами РФ;

утверждение указа Президента РФ о введении военного и чрезвычайного положения;

решение вопроса об использовании Вооруженных Сил Российской Федерации за пределами ее территории;

назначение выборов Президента РФ;

отрешение Президента РФ от должности, лишение неприкосновенности Президента РФ, прекратившего исполнение своих полномочий;

назначение на должность по представлению Президента РФ Председателя Конституционного Суда РФ, заместителя Председателя Конституционного Суда РФ и судей Конституционного Суда РФ, Председателя Верховного Суда РФ, заместителей Председателя Верховного Суда РФ и судей Верховного Суда РФ;

проведение консультаций по предложенным Президентом РФ кандидатурам на должность Генерального прокурора РФ, заместителей Генерального прокурора РФ, прокуроров субъектов РФ, прокуроров военных и других специализированных прокуратур, приравненных к прокурорам субъектов РФ;

назначение на должность и освобождение от должности Председателя Счетной палаты и половины от общего числа аудиторов Счетной палаты по представлению Президента РФ;

проведение консультаций по предложенным Президентом РФ кандидатурам на должность руководителей федеральных органов исполнительной власти (включая федеральных министров), ведающих вопросами обороны, безопасности государства, внутренних дел, юстиции, иностранных дел, предотвращения чрезвычайных ситуаций и ликвидации последствий стихийных бедствий, общественной безопасности;

прекращение по представлению Президента РФ в соответствии с федеральным конституционным законом полномочий Председателя Конституционного Суда РФ, заместителя Председателя Конституционного Суда РФ и судей Конституционного Суда РФ, Председателя Верховного Суда РФ, заместителей Председателя Верховного Суда РФ и судей Верховного Суда РФ, председателей, заместителей председателей и судей кассационных и апелляционных судов в случае совершения ими поступка, порочащего честь и достоинство судьи, а также в иных предусмотренных федеральным конституционным законом случаях, свидетельствующих о невозможности осуществления судьей своих полномочий;

заслушивание ежегодных докладов Генерального прокурора РФ о состоянии законности и правопорядка в Российской Федерации.

Совет Федерации и Государственная Дума принимают постановления по вопросам, отнесенным к их ведению КРФ.

Федеральное Собрание является постоянно действующим органом.

В Конституцию РФ включена новая статья 103(1): **Совет Федерации, Государственная Дума вправе осуществлять парламентский контроль**, в том числе направлять парламентские запросы руководителям государственных органов и органов местного самоуправления по вопросам, входящим в компетенцию этих органов и должностных лиц. Порядок осуществления парламентского контроля определяется федеральными законами и регламентами палат Федерального Собрания.

Право законодательной инициативы принадлежит Президенту РФ, Совету Федерации, сенаторам РФ, депутатам Государственной Думы, Правительству РФ, законодательным органам субъектов Российской Федерации. Право законодательной инициативы принадлежит также Конституционному Суду РФ и Верховному Суду РФ по вопросам их ведения.

Законопроекты вносятся в Государственную Думу. Законопроекты о введении или отмене налогов, освобождении от их уплаты, о выпуске государственных займов, об изменении финансовых обязательств государства, другие законопроекты, предусматривающие расходы, покрываемые за счет федерального бюджета, могут быть внесены только при наличии заключения Правительства РФ.

Федеральные законы принимаются Государственной Думой. Принятые Государственной Думой законы в течение пяти дней передаются на рассмотрение Совету Федерации.

Обязательному рассмотрению в Совете Федерации подлежат принятые Государственной Думой федеральные законы по вопросам федерального бюджета; федеральных налоговых сборов; финансового, валютного, кредитного, таможенного регулирования; денежной эмиссии;

ратификации и денонсации международных договоров Российской Федерации; статуса защиты государственной границы РФ; войны и мира.

Согласно статье 107 КРФ, *если Президент РФ в течение четырнадцати дней с момента поступления **федерального закона** отклонит его*, то Государственная Дума и Совет Федерации в установленном Конституцией порядке вновь рассматривают данный закон. Если при повторном рассмотрении федеральный закон будет одобрен в ранее принятой редакции большинством не менее двух третей голосов от общего числа сенаторов и депутатов, он подлежит подписанию Президентом РФ в течение семи дней и обнародованию.

Если Президент РФ в течение указанного срока обратится в Конституционный Суд РФ с запросом о проверке конституционности федерального закона, срок для подписания такого закона приостанавливается на время рассмотрения запроса Конституционным Судом РФ.

Если Конституционный Суд РФ подтвердит конституционность федерального закона, Президент РФ подписывает его в трехдневный срок с момента вынесения Конституционным Судом РФ соответствующего решения. Если Конституционный Суд РФ не подтвердит конституционности федерального закона, Президент РФ возвращает его в Государственную Думу без подписания.

*На основании статьи 108 КРФ **Федеральный конституционный закон** считается принятым, если он одобрен большинством не менее трех четвертей голосов от общего числа сенаторов РФ и не менее двух третей голосов от общего числа депутатов Государственной Думы.*

Принятый федеральный конституционный закон в течение четырнадцати дней подлежит подписанию Президентом РФ и обнародованию.

Если Президент РФ в течение указанного срока обратится в Конституционный Суд РФ с запросом о проверке конституционности федерального конституционного закона, срок для подписания такого закона

приостанавливается на время рассмотрения запроса Конституционным Судом РФ.

Если Конституционный Суд РФ подтвердит конституционность федерального конституционного закона, Президент РФ подписывает его в трехдневный срок с момента вынесения Конституционным Судом РФ соответствующего решения. Если Конституционный Суд РФ не подтвердит конституционности федерального конституционного закона, Президент РФ возвращает его в Государственную Думу без подписания.

Таким образом, основными стадиями законодательного процесса являются:

- 1) внесение законопроекта в Государственную Думу;
- 2) рассмотрение законопроекта в Государственной Думе, принятие или отклонение закона;
- 3) рассмотрение закона Советом Федерации, его одобрение или неодобрение;
- 4) подписание и обнародование закона Президентом РФ.

Вопрос 5. Правительство Российской Федерации.

Правовой статус Правительства РФ закреплен в главе 6 Конституции РФ, а более детально регулируется Федеральным конституционным законом о Правительстве Российской Федерации.

Исполнительную власть Российской Федерации осуществляет Правительством Российской Федерации под общим руководством Президента РФ. Правительство РФ состоит из Председателя Правительства РФ, заместителей Председателя Правительства РФ и федеральных министров.

Правительство РФ руководит деятельностью федеральных органов исполнительной власти, за исключением федеральных органов

исполнительной власти, руководство деятельностью которых осуществляет Президент РФ.

Председателем Правительства РФ, Заместителем Председателя Правительства РФ, федеральным министром, иным руководителем федерального органа исполнительной власти может быть гражданин Российской Федерации, достигший 30 лет, не имеющий гражданства иностранного государства либо вида на жительство или иного документа, подтверждающего право на постоянное проживание гражданина Российской Федерации на территории иностранного государства.

Председателю Правительства РФ, заместителям Председателя Правительства РФ, федеральным министрам, иным руководителям федеральных органов исполнительной власти в порядке, установленном федеральным законом, запрещается открывать и иметь счета (вклады), хранить наличные денежные средства и ценности в иностранных банках, расположенных за пределами территории Российской Федерации.

Председатель Правительства РФ назначается Президентом РФ после утверждения его кандидатуры Государственной Думой.

Представление по кандидатуре Председателя Правительства РФ вносится в Государственную Думу Президентом РФ не позднее двухнедельного срока после вступления в должность вновь избранного Президента РФ или после отставки Правительства РФ либо в течение недели со дня отклонения кандидатуры Государственной Думой или освобождения Президентом РФ от должности, либо отставки Председателя Правительства РФ.

Государственная Дума рассматривает представленную Президентом РФ кандидатуру Председателя Правительства РФ в течение недели со дня внесения предложения о кандидатуре представления.

После трехкратного отклонения представленных кандидатур Председателя Правительства РФ Государственной Думой Президент РФ назначает Председателя Правительства РФ и распускает

Государственную Думу и назначает новые выборы. В этом случае Президент РФ вправе распустить Государственную Думу и назначить новые выборы.

Председатель Правительства РФ не позднее недельного срока после назначения представляет Президенту РФ предложения о структуре федеральных органов исполнительной власти, за исключением случая, когда предшествующий Председатель Правительства РФ освобожден от должности Президентом РФ.

Председатель Правительства РФ представляет Государственной Думе на утверждение кандидатуры заместителей Председателя Правительства РФ и федеральных министров, за исключением федеральных министров, указанных в пункте «д1» статьи 83 Конституции РФ. Государственная Дума не позднее недельного срока принимает решение по представленным кандидатурам.

Заместители Председателя Правительства РФ и федеральные министры, кандидатуры которых утверждены Государственной Думой, назначаются на должность Президентом РФ. Президент РФ не вправе отказать в назначении на должность заместителей Председателя Правительства РФ и федеральных министров, кандидатуры которых утверждены Государственной Думой.

Председатель Правительства РФ несет персональную ответственность перед Президентом РФ за осуществление, возложенных на Правительство Российской Федерации полномочий.

Основные функции Правительства РФ:

разрабатывает и представляет Государственной Думе федеральный бюджет и обеспечивает его исполнение;

обеспечивает проведение в Российской Федерации единой финансовой, кредитной и денежной политики;

единой социально ориентированной политики в области культуры, науки, образования, здравоохранения, социального обеспечения, экологии; поддержки, укрепления и защиты семьи, сохранения традиционных

семейных ценностей, экологии, а также в области охраны окружающей среды;

обеспечивает государственную поддержку научно-технологического развития Российской Федерации, сохранение и развитие ее научного потенциала;

обеспечивает функционирование системы социальной защиты инвалидов, основанной на полном и равном осуществлении ими прав и свобод человека и гражданина, их социальную интеграцию без какой-либо дискриминации, создание доступной среды для инвалидов и улучшение качества их жизни;

осуществляет управление федеральной собственностью;

осуществляет меры по обеспечению обороны страны, государственной безопасности, реализации внешней политики Российской Федерации;

осуществляет меры по обеспечению законности, прав и свобод граждан, охране собственности и общественного порядка, борьбе с преступностью;

осуществляет меры по поддержке институтов гражданского общества, в том числе некоммерческих организаций, обеспечивает их участие в выработке и проведении государственной политики;

осуществляет меры по поддержке добровольческой (волонтерской) деятельности;

содействует развитию предпринимательства и частной инициативы;

обеспечивает реализацию принципов социального партнерства в сфере регулирования трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений;

осуществляет меры, направленные на создание благоприятных условий жизнедеятельности населения, снижение негативного воздействия хозяйственной и иной деятельности на окружающую среду, сохранение

уникального природного и биологического многообразия страны, формирование в обществе ответственного отношения к животным;

создает условия для развития системы экологического образования граждан, воспитания экологической культуры;

осуществляет иные полномочия, возложенные на него КРФ, федеральными законами, указами Президента РФ.

На основании и во исполнение КРФ, федеральных законов, указов Президента РФ, Правительство РФ издает постановления и распоряжения, обеспечивает их исполнение. Постановления и распоряжения Правительства РФ обязательны для исполнения на всей территории Российской Федерации.

В случае их противоречия КРФ, федеральным законам и указам Президента РФ, они могут быть отменены Президентом РФ.

Правительство является высшим органом исполнительной власти в Российской Федерации, но основной объем повседневной работы по государственному управлению в различных сферах жизни общества выполняется ***федеральными органами исполнительной власти***.

Различают три вида федеральных органов исполнительной власти:

министерство (орган, осуществляющий функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в определенной сфере деятельности);

федеральная служба (орган, осуществляющий функции по контролю и надзору в определенной сфере деятельности, а также специальные функции в области обороны, государственной безопасности, защиты и охраны Государственной границы РФ, общественной безопасности, борьбы с преступностью);

федеральное агентство (орган, осуществляющий в определенной сфере деятельности функции по оказанию государственных услуг, управлению государственным имуществом и правоприменительные функции).

При этом федеральные службы и федеральные агентства находятся в ведении федеральных министерств, которые осуществляют координацию их деятельности и контроль за ней.

Членами Правительства РФ являются руководители не всех федеральных органов исполнительной власти, а только министры и должностные лица в ранге министра.

Ранг министра могут иметь как руководители отдельных федеральных служб и федеральных агентств (например, директор ФСБ России), так и должностные лица, не осуществляющие непосредственного руководства никакими ведомствами (так называемые «министры без портфеля»): полномочный представитель РФ при Европейском Союзе, полномочный представитель Правительства РФ в Государственной Думе и др.

Правительство РФ осуществляет общее руководство федеральными органами исполнительной власти, за исключением органов, ведающих вопросами обороны, безопасности, внутренних дел, иностранных дел, предотвращения чрезвычайных ситуаций и ликвидации последствий стихийных бедствий, руководство деятельностью которых осуществляет Президент РФ.

Правительство РФ лишь координирует деятельность указанных министерств и ведомств.

Ведомственные нормативные правовые акты могут быть изданы исключительно в форме приказа, постановления, правил, инструкции, положения и распоряжения, следовательно, различные письма, телеграммы, циркуляры и т. п. нормативными актами быть не могут.

На Министерство юстиции РФ возложена важная функция – осуществлять регистрацию ведомственных нормативных правовых актов:

- а) затрагивающих права и свободы человека и гражданина;
- б) устанавливающих статус общественных объединений.

В субъектах РФ исполнительную власть осуществляют органы, формируемые субъектами РФ; однако на территориях регионов функционируют и территориальные структуры федеральных органов исполнительной власти, которые органам государственной власти субъектов РФ не подчиняются.

*Конституция РФ содержит положение о том, что **федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов РФ образуют единую систему исполнительной власти в Российской Федерации.***

Вопрос 6. Органы государственной власти в субъектах Российской Федерации.

Каждый субъект РФ имеет собственную систему органов государственной власти. Субъекты РФ самостоятельно устанавливают виды органов, их компетенцию и отношения между ними.

Однако самостоятельность субъектов РФ в этом вопросе существенно ограничена. Они связаны, во-первых, принципами конституционного строя РФ и, во-вторых, нормами Федерального закона «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации».

Государственная власть во всех субъектах РФ организована на основе принципа разделения власти, который предполагает не только распределение властных полномочий между органами различных ветвей государственной власти, но и невозможность ни для одной из них подчинить себе другие органы власти.

Система органов государственной власти субъекта РФ в общем плане включает:

- 1) законодательный (представительный) орган государственной власти;

- 2) высшее должностное лицо субъекта РФ (глава региона);
- 3) высший исполнительный орган государственной власти;
- 4) иные органы государственной власти.

Функционирующие на территории субъекта РФ *территориальные органы федеральных органов государственной власти* (исполнительных, судебных) в систему органов государственной власти субъекта РФ не входят.

Законодательный орган государственной власти в субъекте РФ один (высший и единственный). Он является постоянно действующим, название законодательного органа определяется субъектом РФ самостоятельно.

Это может быть: *совет* (государственный, верховный, областной и пр.), *собрание* (государственное, законодательное, народное и пр.), *дума* (краевая, областная, окружная, городская, губернская, государственная) и т. п.

Количественный состав законодательных органов субъектов РФ может быть различным от десятка до сотни депутатов. Структура региональных парламентов в основном однопалатная, но есть и двухпалатные законодательные органы.

Формируются законодательные органы субъектов РФ исключительно путем выборов депутатов населением региона, при этом не менее 50 % депутатов парламента (или одной из его палат) должны избираться по пропорциональной избирательной системе (по партийным спискам), но при условии, что в данном субъекте РФ зарегистрированы региональные отделения не менее чем трех политических партий.

Срок полномочий региональных парламентов не может превышать пяти лет. В некоторых субъектах РФ предусмотрена ротация (обновление) части состава через определенный срок после избрания. Полномочия законодательного органа субъекта РФ достаточно широки и направлены на реализацию основных его функций: представительства, законодательной и контрольной.

В отличие от законодательной власти **исполнительную власть в субъекте РФ осуществляет система органов**, включающая высший исполнительный орган государственной власти (правительство, администрацию) и иные органы исполнительной власти (министерства, департаменты, комитеты, управления и т. п.).

Система исполнительных органов государственной власти устанавливается законом субъекта РФ, а их структура в соответствии с конституцией (уставом) субъекта РФ и указанным законом определяется главой региона.

Высшее должностное лицо субъекта РФ (глава региона) однозначно определен в качестве главы (руководителя) высшего исполнительного органа государственной власти соответствующего субъекта.

Высшим должностным лицом субъекта Российской Федерации (руководителем высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ) может быть гражданин Российской Федерации, достигший 30 лет, постоянно проживающий в Российской Федерации, не имеющий гражданства иностранного государства либо вида на жительство или иного документа, подтверждающего право на постоянное проживание гражданина Российской Федерации на территории иностранного государства.

Высшему должностному лицу субъекта РФ (руководителю высшего исполнительного органа государственной власти субъекта РФ) в порядке, установленном федеральным законом, запрещается открывать и иметь счета (вклады), хранить наличные денежные средства и ценности в иностранных банках, расположенных за пределами территории Российской Федерации. Федеральным законом могут быть установлены дополнительные требования к высшему должностному лицу субъекта Российской Федерации (руководителю высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации).

Говоря об организации судебной власти в субъектах РФ, необходимо иметь в виду следующее. Собственно судами субъектов РФ являются только конституционные (уставные) суды и мировые судьи.

Взаимодействие законодательной и исполнительной власти на региональном уровне в нормотворческом процессе проявляется в следующем:

глава субъекта РФ обладает правом законодательной инициативы, причем его законопроекты (по его предложению) подлежат рассмотрению в первоочередном порядке;

глава региона осуществляет подписание и обнародование принятых парламентом региональных законов, обладая правом отлагательного вето, которое может быть преодолено парламентом путем принятия закона в прежней редакции квалифицированным большинством в 2/3 голосов;

законодательный орган, с одной стороны, и глава региона, и органы исполнительной власти – с другой, обмениваются изданными правовыми актами с возможностью внесения предложений по внесению в них изменений или отмене, а также обжалования в судебном порядке.

Взаимоотношение федеральных и региональных органов государственной власти проявляется в следующем:

Совет Федерации ФС РФ – является палатой регионов, в которой на паритетных началах представлены все субъекты РФ;

субъекты РФ имеют представительство в других федеральных органах (при Правительстве РФ, при отдельных федеральных органах исполнительной власти, в Государственном Совете РФ, в Совете судей в Совете законодателей и т. д.);

субъекты РФ принимают участие в подготовке международных договоров РФ (если договором затрагиваются интересы субъектов РФ);

субъекты РФ участвуют в федеральном нормотворческом процессе через Совет Федерации при одобрении любых федеральных законов.

Органы государственной власти субъектов РФ могут нести ответственность не только перед населением своего региона, но и перед федеральными органами государственной власти по их инициативе за нарушение федерального законодательства.

В последнем случае речь идет о роспуске законодательного органа субъекта РФ и отрешении от должности главы региона. Процедура применения этих мер ответственности достаточно сложная, и пока в практике федеративных отношений в России, не применялись.

Основанием *ропуска законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ* является принятие региональным парламентом конституции (устава), закона или иного акта, противоречащего Конституции РФ, федеральным законам (но не федеральным актам подзаконного характера и не конституции (уставу) субъекта РФ);

Главным основанием для *отрешения главы субъекта РФ от должности Президентом РФ* является издание главой региона правового акта, противоречащего Конституции РФ, федеральным конституционным законам или федеральным законам.

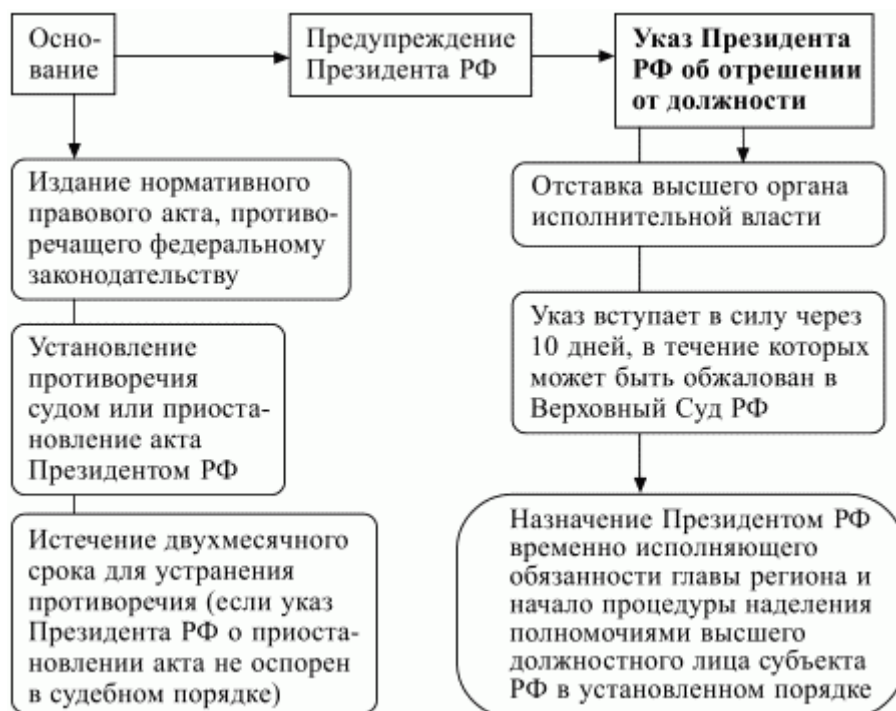


Схема. Отрешение от должности главы субъекта РФ.

Вопрос 7. Основы местного самоуправления.

Статья 12 Конституции РФ закрепляет, что «в Российской Федерации признается и гарантируется местное самоуправление...». Основопологающим актом, регулирующим отношения в сфере местного самоуправления в России, является Федеральный закон от 06.10.2003 № 131-ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации».

Под местным самоуправлением понимается форма осуществления народом своей власти, обеспечивающая самостоятельное и под свою ответственность решение населением вопросов местного значения.

Говоря о сущности местного самоуправления, необходимо обратить внимание на следующее.

Во-первых, местное самоуправление признается в качестве самостоятельного уровня публичной власти.

Во-вторых, самостоятельность местного самоуправления не безгранична: оно может осуществляться в пределах, установленных Конституцией РФ, федеральными законами и законами субъектов РФ.

Правовую основу местного самоуправления в России образуют:

- общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ;
- федеральные конституционные законы и федеральные законы (законы «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» и «Об основах муниципальной службы в Российской Федерации» и др.;
- федеральные нормативные правовые акты подзаконного характера: указы и распоряжения Президента РФ, постановления и распоряжения Правительства РФ, ведомственные правовые акты федеральных органов исполнительной власти;

- конституции (уставы), законы и иные нормативные правовые акты субъектов РФ;

- муниципальные правовые акты: уставы муниципальных образований, решения, принятые на местных референдумах и сходах граждан и др.

Территориальную основу местного самоуправления составляют территории муниципальных образований, прежде всего, городских и сельских поселений.

Закон предусматривает следующие ***виды муниципальных образований***:

- городское поселение – город или поселок с прилегающей территорией (в составе городского поселения также могут находиться сельские населенные пункты, не являющиеся сельскими поселениями);

- сельское поселение – один или несколько объединенных общей территорией сельских населенных пунктов (сел, станиц, деревень, хуторов, кишлаков, аулов и др.);

- муниципальный район – несколько поселений или поселений и межселенных территорий, объединенных общей территорией;

- городской округ – городское поселение, которое не входит в состав муниципального района;

- внутригородскую территорию города федерального значения – часть территории города федерального значения.

Экономическую (имущественную, материально-финансовую, финансово-экономическую) основу местного самоуправления составляют:

- 1) муниципальная собственность;
- 2) средства местных бюджетов;
- 3) имущественные права муниципальных образований.

В соответствии с ч. 2 ст. 8 Конституции РФ муниципальная собственность в Российской Федерации признается и защищается государством наравне с иными формами собственности (частной и государственной).

Субъектом права муниципальной собственности является население муниципального образования, однако осуществляют полномочия собственника органы местного самоуправления соответствующего муниципального образования.

Каждое муниципальное образование имеет собственный бюджет (местный бюджет), формируемый за счет различных источников:

средств самообложения граждан;

доходов от местных налогов и сборов;

доходов от имущества, находящегося в муниципальной собственности, части прибыли муниципальных предприятий;

штрафов; добровольных пожертвований и иных поступлений.

Формы местного самоуправления.

Местное самоуправление является самостоятельным уровнем публичной власти, поэтому народовластие на этом уровне может осуществляться в двух основных формах: непосредственно и опосредованно (схема).



Схема. Формы осуществления местного самоуправления.

Формами непосредственного осуществления населением местного самоуправления являются:

- местный референдум;
- муниципальные выборы;
- голосование населения муниципального образования по некоторым вопросам местного значения (по отзыву депутата, по вопросу изменения границ муниципального образования);

- сход граждан осуществляет полномочия представительного органа местного самоуправления;
- территориальное общественное самоуправление (самоорганизация граждан по месту их жительства в пределах территории подъезда, дома, микрорайона);
- применяются и иные формы, не противоречащие Конституции РФ, федеральному и региональному законодательству.

Несколько слов об *опосредованной форме осуществления власти на местах*. Она заключается в осуществлении местного самоуправления через органы и должностных лиц местного самоуправления.

Теперь о структуре органов местного самоуправления. Местное самоуправление осуществляется в муниципальных образованиях, виды которых устанавливаются федеральным законом.

Территории муниципальных образований определяются с учетом исторических и иных местных традиций. Органы государственной власти могут участвовать в формировании органов местного самоуправления, назначении на должность и освобождении от должности должностных лиц местного самоуправления в порядке и случаях, установленных федеральным законом. Она определяется населением самостоятельно в уставе муниципального образования, и включает:

- представительный орган местного самоуправления;
- главу муниципального образования и местную администрацию (исполнительно-распорядительный орган муниципального образования).

Представительный орган местного самоуправления (дума, собрание представителей, муниципальное собрание, комитет самоуправления и т. п.) может формироваться путем проведения муниципальных выборов либо состоять из глав поселений и депутатов представительных органов.

Глава муниципального образования (мэр, староста, глава муниципалитета и т. п.) является высшим должностным лицом

соответствующего муниципального образования, но место его в системе органов местного самоуправления может быть различным.

Местное самоуправление – это власть, наиболее приближенная к населению. Это определяется теми функциями, которые она выполняет. Занимаясь вопросами местного значения, она должна решать их в интересах населения. *Закон определяет вопросы, относящиеся к ведению представительных органов:*

- принятие правил в сфере муниципального образования;
- утверждение местного бюджета и отчета о его использовании;
- установление местных налогов и сборов;
- установление порядка управления и распоряжения муниципальной собственностью;
- контроль за деятельностью органов местного самоуправления и должностных лиц местного самоуправления.

К числу нормативных актов, которые принимают органы местного самоуправления относят:

решения и постановления выборного органа или главы муниципального образования – по вопросам осуществления местного самоуправления;

распоряжения и приказы – по вопросам внутренней организации деятельности органов местного самоуправления.

Особенности осуществления публичной власти на территориях городов федерального значения, административных центров (столиц) субъектов Российской Федерации и на других территориях могут устанавливаться федеральным законом.

Органы местного самоуправления и органы государственной власти входят в единую систему публичной власти в Российской Федерации и осуществляют взаимодействие для наиболее эффективного решения задач в интересах населения, проживающего на соответствующей территории.

Тема 6. Конституционный статус личности в Российской Федерации

Вопросы лекции:

1. Общие положения о правах человека и гражданина.
2. Классификация конституционных прав и свобод.
 - 2.1. Конституционные обязанности человека и гражданина.
3. Правовое регулирование гражданства в Российской Федерации.
4. Гарантии прав и свобод человека и гражданина.

Приложение 1. Нормы Федерального закона от 31.05.2002 № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации» об основаниях приобретения и прекращения гражданства

Вопрос 1. Общие положения о правах человека и гражданина.

Во всех сферах отношений, регулируемых правом, человек выступает как субъект соответствующих прав, свобод и обязанностей. Правовой статус человека и гражданина закреплён нормами различных отраслей права. Но, прежде всего правовой статус человека и гражданина определён нормами конституционного права, которые закрепляют правовое положение личности и гражданина в обществе и государстве. Конституционные права, свободы и обязанности обладают верховенством.

Следует иметь в виду, что часто употребляемые нами понятия «человек», «личность» и «гражданин» не отличаются полным сходством, хотя и тесно связаны друг с другом.

Понятие «человек» характеризует его как индивид биологического вида, т.е. речь идет о его физиологических свойствах как представителя живого мира.

«Личность» – понятие социальное, оно указывает на то, что человек осознает себя и свое место в обществе, и ответственность перед обществом.

«Гражданин» – понятие юридическое, оно предполагает, что у конкретного человека существует правовая связь с конкретным государством (гражданин Российской Федерации).

Нас, конечно, интересует юридическое понятие человека – как «гражданина» и «личности».

Конституционный правовой статус личности в демократическом государстве основывается на следующих принципах:

- человек, его права и свободы — это высшая ценность;
- граждане имеют права и свободы от рождения;
- граждане имеют равные права;
- основные права и свободы граждан не отчуждаемы;
- осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц;

- основные права и свободы гарантированы государством.

На наш взгляд принцип: человек, его права и свободы это высшая ценность требует отдельного пояснения. Статья 2 Конституции РФ раскрывает важнейшую сторону характеристики России как правового государства: высшей ценностью провозглашаются человек, его права и свободы.

Все остальные общественные ценности (в том числе обязанности человека) такой конституционной оценки не получили, следовательно, располагаются по отношению к ней на более низкой ступени и не могут ей противоречить.

Данное положение является принципиальной новеллой российского конституционализма: ранее приоритет всегда имели государственные интересы.

В структуре конституционного статуса личности выделяют:

Конституционные права — это законодательно закреплённая возможность получать материальные и духовные блага.

Например, *гражданские* (право на гражданство, информацию и т.д.), *экономические* (право на частную собственность и т.д.), *духовные* (право на защиту интеллектуальной собственности и т.д.), *юридические* (право на судебную защиту и т.д.) и другие права человека.

Конституционные свободы — это такие правомочия индивида, которые он может реализовать самостоятельно, не вступая в правоотношения с органами государства.

Свобода личности означает, что человек имеет право действовать по своему усмотрению без чьей-либо санкции. Речь идет о праве на жизнь, на достоинство, на свободу передвижения, слова, мысли, вероисповедания и т.д. Реализация человеком свобод, ему принадлежащих, предполагает лишь невмешательство со стороны других лиц.

Конституционные обязанности — это предписанный и закреплённый в Конституции определенный вид и мера необходимого (должного)

поведения человека. Например, обязанности своевременно платить налоги, сохранять окружающую природную среду, защищать Отечество и т.д.

Вопрос 2. Классификация конституционных прав и свобод.

В главе 2 Конституции РФ закреплены конституционные права и свободы человека и гражданина (всего 48 статей). Причем статьи расположены в определенной последовательности, отражая специфику соответствующих сфер жизнедеятельности человека и гражданина, которых они касаются. Рассмотрим их более подробно, по группам (схема 1).



Схема 1. Классификация прав и свобод человека.

Первая группа (1). Личные (гражданские) права и свободы. Они охватывают такие права и свободы лица, которые необходимы для охраны его жизни, свободы, достоинства, рассмотрим отдельные права и свободы:

Право на жизнь (ст. 20) является важнейшим личным правом человека, приобретаемым им в силу факта его рождения, и впервые было закреплено в Конституции 1993 года. Реализация этого права связана с правом на здоровье, здоровый образ жизни, нормальные условия жизни.

И в этом плане государство обязано:

создавать соответствующие условия, которые позволили бы удовлетворить необходимые потребности личности,

проводить мероприятия по сохранению окружающей природной среды, проводить политику отказа от ведения военных действий при разрешении национальных и социальных конфликтов,

осуществлять мероприятия медицинского характера по обслуживанию населения,

вести борьбу с алкоголизмом и наркоманией, а также установить особый порядок ношения и применения оружия (см. Федеральный закон от 13.12.1996 N 150-ФЗ (ред. от 02.08.2019) "Об оружии").

Особо в средствах массовой информации обсуждается вопрос о применении смертной казни. Существует мнение о том, что не государство дает человеку жизнь, поэтому оно не вправе ее отнимать. Ну, хорошо, а если преступник совершил умышленное убийство одного человека или несколько человек, где же тогда справедливость?

Конечно, в нашей стране не действует принцип «око за око». Но вместе с тем, смертная казнь сохраняется как вид исключительной меры наказания. Другое дело, что ее не применяют с момента вступления России в Совет Европы. Президент России Б.Н. Ельцин 16 мая 1996 года подписал указ о поэтапном сокращении применения смертной казни. Был установлен фактический мораторий на смертную казнь, но в Уголовном кодексе РФ этот вид наказания имеется. Поэтому смертная казнь сохраняется временно, назначается судом за особо тяжкие преступления при рассмотрении дела с участием присяжных заседателей, в частности это:

убийство при отягчающих обстоятельствах,

посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля,

посягательство на жизнь лица, осуществляющего правосудие или предварительное расследование,

посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа, геноцид (т.е. действия, направленные на полное или частичное уничтожение

национальной, этнической, расовой или религиозной группы путем убийства членов этой группы).

Нужно сказать, что в УК РФ смертной казни всегда существует альтернатива – 20 лет лишения свободы или пожизненное заключение.

Достоинство личности охраняется государством. Ничто не может быть основанием для его умаления (ст. 21). Речь идет о том, что государство должно создавать для человека такие условия для жизни, которые бы не умаляли его достоинство. Достоинство личности предполагает определенную оценку со стороны общества и самооценку личностью своих моральных и интеллектуальных качеств. Государство обязано защищать достоинство личности от рождения и до смерти вне зависимости от каких-либо обстоятельств. Никто не может подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию. Никто не должен быть подвергнут медицинским или научным опытам без согласия самого человека. В частности, статья 5 Федерального закона «О полиции» запрещает сотрудникам полиции прибегать к пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению. Сотрудник полиции обязан пресекать действия, которыми гражданину умышленно причиняется боль, физическое или нравственное страдание.

Право на свободу и личную неприкосновенность (ст. 22), означает, что лицо вправе совершать любые действия, не противоречащие закону, и при этом лицо не должно подвергаться ограничению. Другими словами, арест, заключение под стражу и содержание под стражей допускаются только по решению суда. До суда, лицо может быть задержано на срок не более 48 часов, а на больший срок уже требуется определение суда.

Задержание лица, подозреваемого в совершении преступления, является наиболее строгой мерой процессуального принуждения, в связи с чем ее применение строго регламентировано в статьях 91 – 94 Уголовно-

процессуального кодекса Российской Федерации (далее – УПК РФ). Законодателем определен перечень должностных лиц, уполномоченных на задержание, это – орган дознания, дознаватель, следователь, которые вправе задержать лицо по подозрению в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы, при наличии одного из следующих оснований: 1) когда это лицо застигнуто при совершении преступления или непосредственно после его совершения; 2) когда потерпевшие или очевидцы укажут на данное лицо как на совершившее преступление; 3) когда на этом лице или его одежде, при нем или в его жилище будут обнаружены явные следы преступления.

При наличии иных данных, дающих основание подозревать лицо в совершении преступления, оно может быть задержано, если это лицо пыталось скрыться, либо не имеет постоянного места жительства, либо не установлена его личность, либо если следователем с согласия руководителя следственного органа или дознавателем с согласия прокурора в суд направлено ходатайство об избрании в отношении указанного лица меры пресечения в виде заключения под стражу.

В законе строго прописан порядок задержания подозреваемого. Так, после доставления подозреваемого в орган дознания или к следователю в срок не более 3 часов должен быть составлен протокол задержания, в котором делается отметка о том, что подозреваемому разъяснены его права, предусмотренные статьей 46 УПК РФ. В протоколе указываются дата и время составления протокола, дата, время, место, основания и мотивы задержания подозреваемого, результаты его личного обыска и другие обстоятельства его задержания. Протокол задержания подписывается лицом, его составившим, и подозреваемым.

О произведенном задержании орган дознания, дознаватель или следователь обязан сообщить прокурору в письменном виде в течение 12 часов с момента задержания подозреваемого.

Подозреваемый может быть подвергнут личному обыску в порядке, установленном статьей 184 УПК РФ. Подозреваемый должен быть допрошен в соответствии с требованиями части второй статьи 46, статей 189 и 190 УПК РФ. До начала допроса подозреваемому по его просьбе обеспечивается свидание с защитником (адвокатом) наедине и конфиденциально. В случае необходимости производства процессуальных действий с участием подозреваемого продолжительность свидания свыше 2 часов может быть ограничена дознавателем, следователем с обязательным предварительным уведомлением об этом подозреваемого и его защитника. В любом случае продолжительность свидания не может быть менее 2 часов.

Подозреваемый подлежит освобождению по постановлению дознавателя или следователя, если: 1) не подтвердилось подозрение в совершении преступления; 2) отсутствуют основания применения к нему меры пресечения в виде заключения под стражу; 3) задержание было произведено с нарушением требований статьи 91 УПК РФ.

По истечении 48 часов с момента задержания подозреваемый подлежит освобождению, если в отношении его не была избрана мера пресечения в виде заключения под стражу либо суд не продлил срок задержания в порядке, установленном пунктом 3 части седьмой статьи 108 УПК РФ.

Если постановление судьи о применении к подозреваемому меры пресечения в виде заключения под стражу либо продлении срока задержания не поступит в течение 48 часов с момента задержания, то подозреваемый немедленно освобождается, о чем начальник места содержания подозреваемого уведомляет орган дознания или следователя, в производстве которого находится уголовное дело, и прокурора.

Если имеется определение или постановление суда об отказе в удовлетворении ходатайства дознавателя, следователя об избрании в отношении подозреваемого меры пресечения в виде заключения под стражу, то копия этого определения или постановления выдается подозреваемому при его освобождении. При освобождении подозреваемого из-под стражи ему выдается справка, в которой указываются, кем он был задержан, дата, время, место и основания задержания, дата, время и основания освобождения.

В случае нарушения установленного законом порядка задержания лица по подозрению в совершении преступления, гражданам необходимо безотлагательно обращаться в прокуратуру города или района по месту нахождения органа предварительного расследования.

Право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени (ст. 23). Под частной жизнью понимается физическая и духовная сфера человека, которой он не желает придавать гласность, т.е. эта сфера должна быть свободна от внешнего воздействия государства, если этого не требует закон. Личная и семейная тайна являются одним из элементов частной жизни. К личной и семейной тайне можно отнести тайну усыновления, тайну частной жизни супругов, личные имущественные и неимущественные отношения, существующие в семье и другие сведения. Содержание права на личную и семейную тайну составляют правомочия члена семьи требовать неразглашения соответствующих сведений и правомочия распоряжаться соответствующей информацией по своему усмотрению либо с согласия других членов семьи. В процессе жизни человека различные люди на законных основаниях получают информацию об определенных сторонах его частной жизни. Среди них врачи, адвокаты, нотариусы, работники правоохранительных органов, священнослужители и т.д. В законодательстве закреплены требования к

таким лицам о необходимости сохранения в тайне информации о частной жизни граждан.

Так, врачебную тайну составляет информация о факте обращения граждан за медицинской помощью, состоянии здоровья гражданина, диагнозе его заболевания и иные сведения, полученные при его обследовании и лечении.

Нотариус обязан хранить в тайне сведения, которые стали ему известны в связи с осуществлением его профессиональной деятельности. При рассмотрении определенных категорий гражданских дел их разбирательство в суде может носить закрытый характер, в частности, по делам об усыновлении (удочерении) ребенка, а также по ходатайству лица в целях сохранения охраняемой законом тайны, неприкосновенности частной жизни (статья 10 Гражданского процессуального кодекса РФ).

Каждый имеет право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Ограничение этого права допускается только на основании судебного решения (ст. 23 Конституции РФ). Наложение ареста на почтовые и телеграфные отправления и их выемка в учреждениях связи, контроль и запись телефонных и иных переговоров, получение информации о соединениях между абонентами и (или) абонентскими устройствами могут производиться только на основании судебного решения (статья 13 УПК РФ).

В статье 24 Конституции РФ закреплено, что ***сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия не допускаются.*** Согласно Федеральному закону «О персональных данных», обработка персональных данных, в том числе и сведений о частной жизни лица, включая их сбор, систематизацию, накопление, хранение, уточнение, использование, распространение, может осуществляться только с согласия субъекта персональных данных (статья 6). При этом операторы персональных данных и третьи лица, получающие

доступ к персональным данным, должны обеспечивать конфиденциальность таких данных.

В случае наличия данных о частной жизни лица, а также иной информации, затрагивающей права и свободы человека и гражданина, у органов государственной власти и местного самоуправления, их должностные лица обязаны обеспечить каждому возможность ознакомления с соответствующими документами и материалами, если иное не предусмотрено законом.

Нарушение неприкосновенности частной жизни влечет ответственность, вплоть до уголовной, за незаконное соби́рание либо распространение сведений о частной жизни лица (статья 137 Уголовного кодекса РФ). Граждане также обладают правом требовать возмещения убытков и морального вреда, причиненных распространением порочащих их честь и достоинство сведений (статья 152 Гражданского кодекса РФ).

Право на неприкосновенность жилища (ст. 25). Под жилищем понимается место постоянного или временного проживания, либо место пребывания гражданина (квартира, дом отдыха, гостиница и т.д.). В жилое помещение никто не имеет права проникать без согласия проживающих в нем лиц. Исключение возможно только в случаях, установленных федеральным законом, или по решению суда. По общему правилу, судебное решение является необходимым условием проведения оперативно-розыскных мероприятий, а также следственных действий, которые ограничивают конституционные права человека и гражданина на неприкосновенность жилища (статья 8 Федерального закона «Об оперативно-розыскной деятельности», статья 29 Уголовно-процессуального кодекса РФ).

В соответствии с Федеральным законом «О полиции» проникновение сотрудников полиции в жилые помещения, в иные помещения и на земельные участки, принадлежащие гражданам, допускается в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, а также: для спасения жизни граждан и (или) их имущества, обеспечения безопасности граждан или общественной безопасности при массовых беспорядках и чрезвычайных ситуациях; для задержания лиц, подозреваемых в совершении преступления.

О каждом случае проникновения сотрудника полиции в жилое помещение не позднее 24 часов с момента проникновения информируется собственник этого помещения и (или) проживающие там граждане, если проникновение было осуществлено в их отсутствие (статья 15 Федерального закона «О полиции»).

Вторая группа (2). Политические права и свободы. В отличие от личных прав, принадлежащих каждому от рождения, политические права связаны с обладанием лицом гражданства. Политические права выражают свободу граждан формировать органы государственной власти и самоуправления и участвовать в их работе. *Важнейшими из политических прав являются:*

- ***право на участие в управлении делами государства*** (право избирать и быть избранным в представительные органы власти, поступать на государственную службу и т.д.);

- ***право на создание общественных объединений*** (создание и участие в работе профсоюзов, политических партий и т.д.);

- ***право на митинги, демонстрации, шествия и пикетирование*** (собираться можно лишь предварительно уведомив органы исполнительной власти; проводить мероприятия можно только без оружия; запрещается использовать это право для насильственного изменения конституционного строя России);

- ***право на обращение в государственные органы и органы местного самоуправления*** (незаконные действия должностных лиц могут быть обжалованы в судебном порядке).

Третья группа (3). Экономические права и свободы. Они связаны с правом собственности и занятием предпринимательской деятельностью:

- ***право на предпринимательскую деятельность*** (ст. 34). Раньше, такая деятельность в советское время была запрещена под страхом уголовной ответственности за частнопредпринимательскую деятельность. Сегодня это право закреплено в Конституции. Речь идет о свободном использовании

способностей человека и имущества для занятия предпринимательской деятельностью;

- ***право на частную собственность*** (ст. 35). Ранее за гражданами СССР признавалось лишь право на личную собственность (трудовые доходы, дом, домашнее подсобное хозяйство: куры, поросенок, корова и т.д.). Право частной собственности предполагает, что лицо вправе создавать хозяйственные общества и товарищества. Каждый вправе иметь движимое и недвижимое имущество, причем размеры его не ограничены.

Никто не может быть лишен своего имущества, иначе как по решению суда. Конфискация имущества возможна только по решению суда за совершенное преступление. Собственность наследуется по закону или завещанию и гарантируется государством. Особо оговаривается право частной собственности на землю (ст. 36), которое может быть реализовано в виде: владения, пользования и распоряжения.

Четвертая группа (4). Социальные права, они затрагивают, прежде всего, сферу наемного труда, в их числе следует назвать:

- ***право на труд и свободу труда*** (ст. 37) – означает свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию; требовать от администрации предприятия обеспечения права на безопасные условия труда, техники безопасности; право получать вознаграждение за труд и на защиту от безработицы; право на забастовку);

право на жилище (ст. 40) – каждый имеет право на жилище и никто не может быть произвольно лишен своего жилища; малоимущим, нуждающимся в жилище, оно предоставляется бесплатно или за доступную плату из государственных, муниципальных и других жилищных фондов в соответствии с установленными законом нормами);

- ***право на отдых*** (ст. 37). Речь идет об установлении продолжительности рабочего времени, выходных и праздничных дней, оплачиваемого ежегодного отпуска;

- **право на материнство и детство** (ст. 38). Защита материнства и детства составляет основу государственной поддержки семьи, забота о детях, их воспитание - равное право и обязанность родителей. Женщинам предоставляются отпуска по беременности, родам и по уходу за ребенком с выплатой пособия по государственному социальному страхованию. Законодательством предусматривается ряд мер материальной поддержки материнства и детства, в частности, пособия беременным женщинам, детям, многодетным семьям, выплата материнского (семейного) капитала женщинам при рождении первого ребенка и повышение материнского капитала за второго ребенка (Федеральный закон от 01.03.2020 № 35-ФЗ "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам, связанным с распоряжением средствами материнского (семейного) капитала");

- **право на социальное обеспечение** (ст. 39 – перечисляет условия (социальные риски) при наступлении которых государство гарантирует социальную поддержку, а именно получение социальных пособий, пенсий, в случае болезни, достижения пенсионного возраста и в иных случаях, установленных законом; размеры пенсии и пособия устанавливаются законом);

- **право на охрану здоровья и медицинскую помощь** (ст. 40). Под охраной здоровья населения понимается комплекс мер различного характера (экономического, социального, правового, санитарно-эпидемиологического и др.), направленных на поддержку и укрепление здоровья каждого человека; медицинская помощь в государственных и муниципальных учреждениях здравоохранения оказывается гражданам бесплатно за счет средств соответствующего бюджета, страховых взносов, других поступлений; принимаются меры по развитию государственной, муниципальной, частной систем здравоохранения в России;

- **право на образование** (ст. 43) – каждый имеет право на образование; гарантируются общедоступность и бесплатность дошкольного, основного общего и среднего профессионального образования в государственных или муниципальных образовательных учреждениях и на предприятиях; каждый

вправе на конкурсной основе бесплатно получить высшее образование в государственном или муниципальном образовательном учреждении и на предприятии; второе высшее образование уже платное).

2.1. Конституционные обязанности человека и гражданина.

Конституция РФ 1993 г. в отличие от предыдущих конституций нашей страны, не содержит специальной главы, посвященной обязанностям человека и гражданина. Вместе с тем такие *обязанности, а их значительно меньше, чем прав и свобод, содержатся в гл. 2 «Права и свободы человека и гражданина»*, что подчеркивает единство конституционных прав, свобод и обязанностей.

Конституция РФ, в частности, закрепляет следующие *обязанности человека и гражданина*, которые в дальнейшем конкретизируются в отраслевом законодательстве:

1) ***соблюдать Конституцию РФ и законы*** (ч. 2 ст. 15). Важно подчеркнуть, что государство в лице его органов обязано официально публиковать принимаемые законы, любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения; официальным опубликованием федеральных законов считается первая публикация их полного текста в "Парламентской газете", "Российской газете" или "Собрании законодательства Российской Федерации";

2) ***уважать права и свободы других лиц*** (ч. 3 ст. 17). Для осуществления этого обязательства огромное влияние оказывает развитие правосознания и правовой культуры. Идея правового государства о взаимной свободе и ответственности непосредственно связаны с утверждением в обществе и государстве взаимного уважение прав и свобод человека и гражданина.

3) обязанность родителей заботиться о детях, их воспитании и обязанность совершеннолетних трудоспособных детей заботиться о своих нетрудоспособных родителях (ч. 2, 3 ст. 38 Конституции РФ, Семейный кодекс РФ);

4) обязанность каждого получить основное общее образование и обязанность родителей или лиц, их заменяющих (усыновителей, опекунов, попечителей), обеспечить получение детьми образования данного уровня (ч. 4 ст. 43 Конституции РФ);

5) заботиться о сохранении исторического и культурного наследия, беречь памятники истории и культуры (ч. 3 ст. 44 Конституции РФ, Основы законодательства РФ о культуре, Федеральный закон «Об объектах культурного наследия (памятниках истории и культуры) народов Российской Федерации» и др.);

6) платить законно установленные налоги и сборы (ст. 57 Конституции РФ, Налоговый кодекс РФ);

7) сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам (ст. 58 Конституции РФ, Водный кодекс РФ, Лесной кодекс РФ, Федеральные законы от 10.01.2002 № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды», от 14.03.1995 № 33-ФЗ «Об особо охраняемых природных территориях», от 24.04.1995 № 55-ФЗ «О животном мире», Закон РФ от 21.02.1992 № 2395-1 «О недрах» и др.).

8) обязанность граждан Российской Федерации защищать Отечество (ч. 1 ст. 59 Конституции РФ, Федеральные законы от 31.05.1996 № 61-ФЗ «Об обороне», от 28.03.1998 № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе», Федеральный закон от 25.07.2002 «Об альтернативной гражданской службе»). Защита Отечества является долгом и обязанностью гражданина Российской Федерации. Гражданин Российской Федерации несет военную службу в соответствии с федеральным законом. Гражданин Российской Федерации в случае, если его убеждениям или вероисповеданию противоречит несение военной службы, а также в иных установленных

федеральным законом случаях имеет право на замену ее альтернативной гражданской службой.

Вопрос 3. Правовое регулирование гражданства в Российской Федерации.

Общая характеристика законодательства о гражданстве в России.

В Российской империи до 1917 года не существовало даже понятия – гражданин России. Все жители России были поданными. С принадлежностью к той или иной категории поданных, законодательство связывало весьма значительное различие в правах и обязанностях. Все это шло из глубины веков, носило яркий отпечаток феодальных начал и не основывалось на юридическом равенстве граждан.

Крушение царской России повлекло за собой изменения и в правовом регулировании отношений гражданства. Декрет об уничтожении сословий и гражданских чинов от 11 (24) ноября 1917 года не только отменил ранее существовавшее деление жителей России на сословия и связанные с этим делением сословные привилегии и ограничения, но и ввел общее для всех наименование – гражданин Российской Федерации.

Декрет ВЦИК от 1 апреля 1918 года «О приобретении прав российского гражданства», установил право принимать в российское гражданство иностранцев, проживающих на территории РСФСР местным Советам.

Народный комиссариат по внутренним делам лишь регистрировал принятых в российское гражданство иностранцев и публиковал их списки для всеобщего сведения.

Но уже Конституция РСФСР 1918 года за местными Советами оставила право принимать в российское гражданство лишь тех иностранцев, которые проживая в РСФСР и, работая, принадлежали к рабочему классу или трудовому крестьянству.

Эта тенденция повышения уровня органов правомочных принимать в российское, а с 1924 года, в гражданство СССР, получила свое закрепление в дальнейшем развитии законодательства о гражданстве.

Очевидно, это было связано с политической линией на дальнейшую централизацию власти. Политическими мотивами следует объяснить также появление в законодательстве возможности лишить человека гражданства, в том числе решением суда.

Положение о гражданстве Союза ССР от 1931 года устанавливало, что каждое лицо, находящееся на территории СССР, признается гражданином СССР, если не была доказана его принадлежность к гражданству иностранного государства.

Это Положение также закрепило, что гражданин СССР является гражданином той союзной республики, на территории которой он постоянно проживает. Если он по национальности или по происхождению считает себя связанным с другой союзной республикой, то может избрать гражданство этой республики.

Конституция СССР 1936 года вновь подтвердила принцип единства союзного гражданства и сохранила отнесение к ведению Союза ССР решение вопросов о союзном гражданстве и о правах иностранцев. Принятый на основе новой Конституции Закон о гражданстве Союза ССР от 19 августа 1938 года, закрепил ряд новых положений.

Теперь гражданами СССР являлись все лица, состоявшие к 7 ноября в подданстве Российской империи и не утратившие советского гражданства, а также лица, которые приобрели советское гражданство в установленном законом порядке.

Все лица, не отвечавшие данным условиям и проживавшие на территории СССР, признавались лицами без гражданства.

Конституцией СССР 1977 года было установлено, что граждане СССР за границей пользуются защитой и покровительством Советского государства.

Законом о гражданстве СССР 1978 года были определены условия принадлежности к гражданству СССР. Основным принципом, по которому определялась принадлежность к советскому гражданству было наличие советского гражданства на день вступления в силу настоящего закона, а не подданство Российской империи. Этот же закон впервые закреплял законодательные права республик в вопросах гражданства.

Последним законом советского времени, регулирующим отношения гражданства, был Закон о гражданстве СССР от 23 мая 1990 года.

Распад Советского Союза и появление новых независимых государств, потребовал иного законодательства о гражданстве.

Вопрос этот важен и сегодня для миллионов граждан бывшего СССР, оказавшихся за пределами Российской Федерации.

Закон РФ «О гражданстве Российской Федерации», в редакции от 17.06.93 г., *определяет гражданство как устойчивую правовую связь человека с государством, выражающуюся в совокупности их взаимных прав, обязанностей и ответственности.*

Гражданином государства лицо является вследствие существования особых связей между ним и государством, а не в силу факта проживания в этом государстве. Эти особые связи основаны на юридическом оформлении отношений гражданства.

Конституция РФ закрепляет лишь базовые принципы института гражданства (в том числе в гл. 1 «Основы конституционного строя»), детальная же регламентация этого конституционно-правового института закреплена в **Федеральном законе от 31.05.2002 № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации»** (далее – Закон о гражданстве), принятому взамен одноименного Закона РФ от 28.11.1991 № 1948-1. Основные новеллы Закона о гражданстве сводятся к большей жесткости его норм по вопросам приобретения российского гражданства по сравнению с прежним законом.

В Законе используются следующие основные понятия:
гражданство Российской Федерации - устойчивая правовая связь лица с

Российской Федерацией, выражающаяся в совокупности их взаимных прав и обязанностей;

иное гражданство - гражданство (подданство) иностранного государства;

двойное гражданство - наличие у гражданина Российской Федерации гражданства (подданства) иностранного государства;

иностраный гражданин - лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и имеющее гражданство (подданство) иностранного государства;

лицо без гражданства - лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и не имеющее доказательства наличия гражданства иностранного государства;

ребенок - лицо, не достигшее возраста восемнадцати лет;

проживание - проживание лица на законном основании на территории Российской Федерации или за ее пределами;

территория Российской Федерации - территория Российской Федерации в пределах Государственной границы Российской Федерации или территория РСФСР в пределах административной границы РСФСР на день наступления обстоятельств, связанных с приобретением или прекращением гражданства Российской Федерации в соответствии с настоящим Федеральным законом;

общий порядок приобретения или прекращения гражданства Российской Федерации - порядок рассмотрения вопросов гражданства и принятия решений по вопросам гражданства Российской Федерации Президентом Российской Федерации в отношении лиц, на которых распространяются обычные условия, предусмотренные настоящим Федеральным законом;

упрощенный порядок приобретения или прекращения гражданства Российской Федерации - порядок рассмотрения вопросов гражданства и принятия решений по вопросам гражданства Российской Федерации в отношении лиц, на которых распространяются льготные условия, предусмотренные настоящим Федеральным законом;

изменение гражданства - приобретение или прекращение гражданства Российской Федерации;

вид на жительство - документ, удостоверяющий личность лица без гражданства, выданный в подтверждение разрешения на постоянное проживание на территории Российской Федерации лицу без гражданства или иностранному гражданину и подтверждающий их право на свободный выезд из Российской Федерации и возвращение в Российскую Федерацию.

Конституция РФ и Закон «О гражданстве Российской Федерации» установили общие основы отношений гражданства, важнейшими из них являются:

1. Правила, регулирующие вопросы гражданства Российской Федерации, *не могут содержать положений, ограничивающих права граждан по признакам социальной, расовой, национальной или религиозной принадлежности.*

2. *Гражданство РФ является единым*, т.е. граждане России, постоянно проживающие на территории субъектов в составе Российской Федерации, являются одновременно гражданами этого субъекта. Этот принцип очень важен для федеративного государства, для сохранения его целостности.

3. *Гражданство РФ является равным* независимо от оснований и времени его приобретения.

4. *Гражданство РФ имеет открытый и свободный характер.* Каждый человек вправе приобрести российское гражданство или изменить его.

5. *Проживание гражданина Российской Федерации за пределами Российской Федерации не прекращает его гражданства Российской Федерации.*

6. *Гражданин Российской Федерации не может быть лишен гражданства Российской Федерации или права изменить его.* Это совершенно новый для нашей страны принцип, так как ранее действовавшее законодательство закрепляло возможность утраты гражданства.

7. *Гражданство России не препятствует возможности иметь гражданство иностранного государства.* Это тоже совершенно новый принцип. Понятно, что признание двойного гражданства основывается на

определенных условиях: ходатайство лица, разрешение государства, наличие соответствующего договора между РФ и этим государством.

Гражданин Российской Федерации, имеющий также иное гражданство, рассматривается Российской Федерацией только как гражданин Российской Федерации.

8. Гражданство РФ не может автоматически изменяться при заключении или расторжении брака с лицом, не являющимся российским гражданином. В статье 8 Закона о гражданстве сказано:

- Заключение или расторжение брака между гражданином Российской Федерации и лицом, не имеющим гражданства Российской Федерации, не влечет за собой изменение гражданства указанных лиц.
- Изменение гражданства одним из супругов не влечет за собой изменение гражданства другого супруга.
- Расторжение брака не влечет за собой изменение гражданства родившихся в этом браке или усыновленных (удочеренных) супругами детей.

Очень важный вопрос о гражданстве детей:

- Для приобретения или прекращения гражданства Российской Федерации ребенком в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет необходимо его согласие.
- Гражданство Российской Федерации ребенка не может быть прекращено, если в результате прекращения гражданства Российской Федерации он станет лицом без гражданства.
- Гражданство ребенка не изменяется при изменении гражданства его родителей, лишенных родительских прав. В случае изменения гражданства ребенка не требуется согласие его родителей, лишенных родительских прав.

9. Документом, удостоверяющим гражданство Российской Федерации, является паспорт гражданина Российской Федерации. Виды основных документов, удостоверяющих личность гражданина Российской Федерации, определены федеральным законом.

Подробнее об основаниях приобретения и прекращения российского гражданства см. *Приложение 1. Нормы Федерального закона от 31.05.2002 № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации» об основаниях приобретения и прекращения гражданства.*

Вопрос 4. Гарантии прав и свобод человека и гражданина.

Гарантия – это поручение, либо условие, обеспечивающее что-либо. *Гарантии прав и свобод человека и гражданина* – это совокупность конституционно-правовых норм, институтов, средств, способов, механизмов и процедур, обеспечивающих реализацию, охрану и защиту конституционных прав и свобод человека и гражданина.

Система гарантий прав и свобод достаточно обширна и включает следующие составляющие (схема 2):

- **социально-экономические (материальные) гарантии** – это стабильность экономики, отношений собственности, эффективность налоговой системы и собираемости налогов и пр. (а отсюда – качественное выполнение различных социальных программ, эффективное осуществление личных, политических, социально-экономических и культурных прав и свобод);
- **политические гарантии** – это демократический характер власти и соответствующий государственный режим, обеспечивающие политическую стабильность, высокий уровень политической культуры власти, личности, различных институтов гражданского общества;
- **юридические гарантии** – это собственно правовые средства и способы реализации и защиты прав и свобод.



Схема 2. Система гарантий прав и свобод человека и гражданина.

Юридические гарантии в свою очередь делятся на две группы: формально-юридические и институциональные гарантии.

Формально-юридические гарантии заключаются в нормативном закреплении в Конституции РФ и в других законах положений, направленных на обеспечение прав и свобод.

Принципиально важным является конституционный запрет произвольного ограничения прав и свобод человека и гражданина в России. Свобода не беспредельна. Будучи членом общества, человек, имеет и определенные обязанности перед другими людьми, обществом, и государством.

Исходя из этого, Основной Закон государства предусматривает возможность *ограничения прав и свобод* человека и гражданина в России. Однако такое ограничение не может быть произвольным и беспредельным, и в соответствии с ч. 3 ст. 55 Конституции РФ обусловлено тремя условиями.

Во-первых, права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены только федеральным законом. Таким образом, это исключает возможность ограничения прав и свобод законами субъектов РФ и правовыми актами подзаконного характера (президентскими указами, правительственными постановлениями, ведомственными актами, актами глав регионов, органов местного самоуправления и т. п.).

Во-вторых, ограничение прав и свобод человека и гражданина возможно только в строго определенных целях, обеспечивающих защиту таких ценностей, как:

- 1) защита основ конституционного строя;
- 2) защита нравственности;
- 3) защита прав и законных интересов других лиц;
- 4) обеспечение обороны и безопасности государства.

В-третьих, даже при наличии указанных оснований ограничение прав и свобод возможно только в той мере, в какой это необходимо для достижения данных целей.

В частности, в соответствии с ч. 1 ст. 56 в связи с введением на всей территории России или в отдельных ее местностях чрезвычайного положения такие ограничения могут устанавливаться с обязательным указанием пределов и срока их действия.

Примеры законодательного ограничения содержатся, в частности:

в Федеральных конституционных законах от 30.05.2001 № 3-ФКЗ «О чрезвычайном положении» и от 30.01.2001 № 1-ФКЗ «О военном положении»,

в законах РФ от 05.03.1992 № 2446-1 «О безопасности», от 01.04.1993 № 4730-1 «О государственной границе Российской Федерации», в Федеральных законах от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности», и от 27.05.1998 № 76-ФЗ «О статусе военнослужащих» и др.

Речь идет об общих ограничениях для неопределенного круга лиц.

Конкретные ограничения прав и свобод отдельных лиц могут иметь место на основе решения суда (в качестве санкции за совершенное правонарушение) или постановления следователя о применении в качестве меры пресечения подписки о невыезде).

Конституция РФ предусматривает так называемые абсолютные права и свободы (ч. 3 ст. 56), которые не могут быть нормативно ограничены ни при каких условиях, даже если введено чрезвычайное положение, имело место масштабное стихийное бедствие, техногенная катастрофа и т. п. К ним, в частности, относятся право на жизнь, достоинство личности, неприкосновенность частной жизни, свобода совести, свобода предпринимательской деятельности, право на судебную защиту с соответствующими процессуальными гарантиями.

В России действует система государственных и негосударственных органов и организаций, призванных обеспечивать охрану и защиту прав и свобод человека и гражданина, к ним относятся:

- Президент Российской Федерации, сотрудники Администрации которого ведут постоянную работу с письмами и обращениями и прием граждан по самым различным вопросам;
- органы прокуратуры, в функции которых входит оперативное реагирование на любые нарушения законов в Российской Федерации;
- различные органы исполнительной власти (юстиции, внутренних дел, безопасности, здравоохранения, образования, транспорта и др.), которые должны в том числе разрешать многочисленные вопросы по заявлениям, жалобам, претензиям граждан и их объединений;
- Уполномоченный по правам человека, статус которого закреплен в Федеральном конституционном законе от 26.02.97 № 1-ФКЗ «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации»; аналогичные институты на региональном уровне в тех субъектах РФ, где они созданы;

- комиссии по правам человека в субъектах РФ (в настоящее время такие комиссии созданы в подавляющем большинстве регионов);
- Уполномоченный по правам ребенка в Российской Федерации и аналогичные органы, созданные в некоторых субъектах РФ (в частности, в Москве);
- органы государственной власти субъектов РФ и органы местного самоуправления, являющиеся максимально приближенными к населению уровнем публичной власти;
- адвокатура, нотариат;
- различные общероссийские, региональные и местные общественные органы и организации, созданные для защиты конкретных видов прав и законных интересов граждан России (например, Российское авторское общество, Конфедерация обществ по защите прав потребителя, разного рода ассоциации и союзы и т. п.).

Основной гарантией прав и свобод человека и гражданина является гарантия судебной защиты, она включает:

право на получение квалифицированной юридической помощи (в том числе и бесплатно в определенных законом случаях),
 презумпцию невиновности в уголовном процессе,
 запрет повторного осуждения за одно и то же преступление,
 право на пересмотр судебного решения,
 запрет на использование незаконных доказательств, гарантии от самообвинения,
 запрет обратной силы закона (но только закона, ухудшающего положение субъектов правоотношений),
 гарантии прав потерпевших и др.

Российские граждане имеют возможность обращаться за защитой своих прав в межгосударственные органы (ч. 3 ст. 46 Конституции РФ). Такое обращение – процедура достаточно сложная, требуется, во-первых, наличие соответствующего международного договора Российской

Федерации и, во-вторых, исчерпание всех возможных внутригосударственных средств правовой защиты. Среди международных органов по защите прав гражданина наиболее известным является Европейский суд по правам человека (в Страсбурге), доступ в который российские граждане получили после вступления России в Совет Европы в 1996 г.

Приложение 1.

Нормы Федерального закона от 31.05.2002 № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации» об основаниях приобретения и прекращения гражданства.

ПРИБРЕТЕНИЕ ГРАЖДАНСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.

Статья 11. Основания приобретения гражданства Российской Федерации

Гражданство Российской Федерации приобретается:

- а) по рождению;
- б) в результате приема в гражданство Российской Федерации;
- в) в результате восстановления в гражданстве Российской Федерации;
- г) по иным основаниям, предусмотренным настоящим Федеральным законом или международным договором Российской Федерации.

Статья 12. Приобретение гражданства Российской Федерации по рождению:

1. Ребенок приобретает гражданство Российской Федерации по рождению, если на день рождения ребенка:

- а) оба его родителя или единственный его родитель имеют гражданство Российской Федерации (независимо от места рождения ребенка);
- б) один из его родителей имеет гражданство Российской Федерации, а другой родитель является лицом без гражданства, или признан безвестно отсутствующим, или место его нахождения неизвестно (независимо от места рождения ребенка);
- в) один из его родителей имеет гражданство Российской Федерации, а другой родитель является иностранным гражданином, при условии, что ребенок родился на территории Российской Федерации либо если в ином случае он станет лицом без гражданства;
- г) оба его родителя или единственный его родитель, проживающие на территории Российской Федерации, являются иностранными гражданами или лицами без гражданства, при условии, что ребенок родился на территории

Российской Федерации, а государство, гражданами которого являются его родители или единственный его родитель, не предоставляет ребенку свое гражданство.

(п. "г" в ред. Федерального закона от 11.11.2003 N 151-ФЗ)

2. Ребенок, который находится на территории Российской Федерации и родители которого неизвестны, становится гражданином Российской Федерации в случае, если родители не объявятся в течение шести месяцев со дня его обнаружения.

Статья 13. Прием в гражданство Российской Федерации в общем порядке

1. Иностранные граждане и лица без гражданства, достигшие возраста восемнадцати лет и обладающие дееспособностью, вправе обратиться с заявлениями о приеме в гражданство Российской Федерации в общем порядке при условии, если указанные граждане и лица:

а) проживают на территории Российской Федерации со дня получения вида на жительство и до дня обращения с заявлениями о приеме в гражданство Российской Федерации в течение пяти лет непрерывно, за исключением случаев, предусмотренных **частью второй** настоящей статьи. Срок проживания на территории Российской Федерации считается непрерывным, если лицо выезжало за пределы Российской Федерации не более чем на три месяца в течение одного года. Срок проживания на территории Российской Федерации для лиц, прибывших в Российскую Федерацию до 1 июля 2002 года и не имеющих вида на жительство, исчисляется со дня регистрации по месту жительства;

(в ред. Федерального закона от 11.11.2003 N 151-ФЗ)

б) обязуются соблюдать Конституцию Российской Федерации и законодательство Российской Федерации;

в) имеют законный источник средств к существованию;

г) обратились в полномочный орган иностранного государства с заявлениями об отказе от имеющегося у них иного гражданства. Отказ от иного гражданства не требуется, если это предусмотрено международным договором Российской Федерации или настоящим Федеральным законом либо если отказ от иного гражданства невозможен в силу не зависящих от лица причин;

д) владеют русским языком; порядок определения уровня знаний русского языка устанавливается положением о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации.

2. Срок проживания на территории Российской Федерации, установленный пунктом "а" **части первой** настоящей статьи, сокращается до одного года при наличии хотя бы одного из следующих оснований:

а) - в) исключены. - Федеральный закон от 11.11.2003 N 151-ФЗ;

а) наличие у лица высоких достижений в области науки, техники и культуры; обладание лицом профессией либо квалификацией, представляющими интерес для Российской Федерации;

б) предоставление лицу политического убежища на территории Российской Федерации;

в) признание лица беженцем в порядке, установленном федеральным законом.

3. Лицо, имеющее особые заслуги перед Российской Федерацией, может быть принято в гражданство Российской Федерации без соблюдения условий, предусмотренных [частью первой](#) настоящей статьи.

4. Граждане государств, входивших в состав СССР, проходящие не менее трех лет военную службу по контракту в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках или воинских формированиях, вправе обратиться с заявлениями о приеме в гражданство Российской Федерации без соблюдения условий, предусмотренных [пунктом "а"](#) части первой настоящей статьи, и без представления вида на жительство.

(часть четвертая введена Федеральным законом от 11.11.2003 N 151-ФЗ, в ред. Федерального закона от 04.12.2007 N 328-ФЗ)

Статья 14. Прием в гражданство Российской Федерации в упрощенном порядке

(в ред. Федерального закона от 11.11.2003 N 151-ФЗ)

1. Иностранные граждане и лица без гражданства, достигшие возраста восемнадцати лет и обладающие дееспособностью, вправе обратиться с заявлениями о приеме в гражданство Российской Федерации в упрощенном порядке без соблюдения условий, предусмотренных [пунктом "а"](#) части первой [статьи 13](#) настоящего Федерального закона, если указанные граждане и лица:

а) имеют хотя бы одного родителя, имеющего гражданство Российской Федерации и проживающего на территории Российской Федерации;

б) имели гражданство СССР, проживали и проживают в государствах, входивших в состав СССР, не получили гражданства этих государств и остаются в результате этого лицами без гражданства;

в) являются гражданами государств, входивших в состав СССР, получили среднее профессиональное или высшее образование в созданных в Российской Федерации организациях, осуществляющих образовательную деятельность, после 1 июля 2002 года.

(в ред. Федерального закона от 02.07.2013 N 185-ФЗ)

2. Иностранные граждане и лица без гражданства, проживающие на территории Российской Федерации, вправе обратиться с заявлениями о приеме в гражданство Российской Федерации в упрощенном порядке без соблюдения условия о сроке проживания, установленного [пунктом "а"](#) части первой [статьи 13](#) настоящего Федерального закона, если указанные граждане и лица:

а) родились на территории РСФСР и имели гражданство бывшего СССР;

б) состоят в браке с гражданином Российской Федерации не менее трех лет;

в) являются нетрудоспособными и имеют дееспособных сына или дочь, достигших возраста восемнадцати лет и являющихся гражданами Российской Федерации;

г) имеют ребенка, являющегося гражданином Российской Федерации, - в случае, если другой родитель этого ребенка, являющийся гражданином Российской Федерации, умер либо решением суда, вступившим в законную силу, признан безвестно отсутствующим, недееспособным или ограниченным в дееспособности, лишен родительских прав или ограничен в родительских правах;

(п. "г" введен Федеральным законом от 28.06.2009 N 127-ФЗ)

д) имеют сына или дочь, достигших возраста восемнадцати лет, являющихся гражданами Российской Федерации и решением суда, вступившим в законную силу, признанных недееспособными или ограниченными в дееспособности, - в случае, если другой родитель указанных граждан Российской Федерации, являющийся гражданином Российской Федерации, умер либо решением суда, вступившим в законную силу, признан безвестно отсутствующим, недееспособным или ограниченным в дееспособности, лишен родительских прав или ограничен в родительских правах.

(п. "д" введен Федеральным законом от 28.06.2009 N 127-ФЗ)

3. Нетрудоспособные иностранные граждане и лица без гражданства, прибывшие в Российскую Федерацию из государств, входивших в состав СССР, и зарегистрированные по месту жительства в Российской Федерации по состоянию на 1 июля 2002 года, вправе обратиться с заявлениями о приеме в гражданство Российской Федерации в упрощенном порядке без соблюдения условия о сроке проживания на территории Российской Федерации, установленного пунктом "а" части первой [статьи 13](#) настоящего Федерального закона, и без представления вида на жительство.

4. Иностранные граждане и лица без гражданства, имевшие гражданство СССР, прибывшие в Российскую Федерацию из государств, входивших в состав СССР, и зарегистрированные по месту жительства в Российской Федерации по состоянию на 1 июля 2002 года либо получившие разрешение на временное проживание в Российской Федерации или вид на жительство, принимаются в гражданство Российской Федерации в упрощенном порядке без соблюдения условий, предусмотренных [пунктами "а", "в" и "д"](#) части первой [статьи 13](#) настоящего Федерального закона, если они до 1 июля 2009 года заявят о своем желании приобрести гражданство Российской Федерации.

(в ред. Федеральных законов от 03.01.2006 N 5-ФЗ, от 01.12.2007 N 296-ФЗ, от 30.12.2008 N 301-ФЗ)

5. В гражданство Российской Федерации принимаются в упрощенном порядке без соблюдения условий, предусмотренных [пунктами "а", "в", "г" и "д"](#) части первой [статьи 13](#) настоящего Федерального закона, и без представления вида на жительство ветераны Великой Отечественной войны, имевшие гражданство бывшего СССР и проживающие на территории Российской Федерации.

6. В гражданство Российской Федерации принимаются в упрощенном порядке без соблюдения условий, предусмотренных частью первой [статьи 13](#) настоящего Федерального закона, ребенок и недееспособное лицо, являющиеся иностранными гражданами или лицами без гражданства:

а) ребенок, один из родителей которого имеет гражданство Российской Федерации, - по заявлению этого родителя и при наличии согласия другого родителя на приобретение ребенком гражданства Российской Федерации. Такое согласие не требуется, если ребенок проживает на территории Российской Федерации;

б) ребенок, единственный родитель которого имеет гражданство Российской Федерации, - по заявлению этого родителя;

в) ребенок или недееспособное лицо, над которыми установлены опека или попечительство, - по заявлению опекуна или попечителя, имеющих гражданство Российской Федерации.

7. В случае, если иностранные граждане и лица без гражданства, являющиеся участниками Государственной программы по оказанию содействия добровольному переселению в Российскую Федерацию соотечественников, проживающих за рубежом, и члены их семей имеют регистрацию по месту жительства на территории субъекта Российской Федерации, выбранного ими для постоянного проживания в соответствии с указанной Государственной программой, они могут быть приняты в гражданство Российской Федерации в упрощенном порядке без соблюдения условий, предусмотренных [пунктами "а", "в" и "д" части первой статьи 13](#) настоящего Федерального закона.

(часть седьмая введена Федеральным законом от 01.10.2008 N 163-ФЗ, в ред. Федерального закона от 02.07.2013 N 169-ФЗ)

Статья 16. Основания отклонения заявлений о приеме в гражданство Российской Федерации и о восстановлении в гражданстве Российской Федерации

(в ред. Федерального закона от 12.11.2012 N 182-ФЗ)

1. Отклоняются заявления о приеме в гражданство Российской Федерации и о восстановлении в гражданстве Российской Федерации, поданные лицами, которые:

а) выступают за насильственное изменение основ конституционного строя Российской Федерации или иными действиями создают угрозу безопасности Российской Федерации;

б) участвуют либо участвовали в международных, межнациональных, межтерриториальных или иных вооруженных конфликтах, либо в совершении в ходе таких конфликтов действий, направленных против российского контингента миротворческих сил и препятствующих исполнению им своих миротворческих функций или направленных против Вооруженных Сил Российской Федерации, либо в совершении террористических актов, осуществлении экстремистской деятельности или в

подготовке совершения таких актов, в осуществлении такой деятельности за пределами Российской Федерации в отношении граждан Российской Федерации, представительств Российской Федерации в иностранных государствах и международных организациях, представительств субъектов Российской Федерации и их сотрудников;

в) участвуют либо участвовали в совершении или в подготовке к совершению противоправных действий, содержащих хотя бы один из признаков экстремистской деятельности, за осуществление которой законодательством Российской Федерации предусмотрена уголовная, административная или гражданско-правовая ответственность, либо иных действий, создающих угрозу безопасности Российской Федерации или граждан Российской Федерации;

г) в течение пяти лет, предшествовавших дню обращения с заявлениями о приеме в гражданство Российской Федерации или о восстановлении в гражданстве Российской Федерации, подвергались административному выдворению за пределы Российской Федерации в соответствии с федеральным законом;

д) использовали при подаче заявления подложные документы или сообщили заведомо ложные сведения;

е) состоят на военной службе, на службе в органах безопасности или в правоохранительных органах иностранного государства, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации;

ж) имеют неснятую или непогашенную судимость за совершение умышленных преступлений на территории Российской Федерации или за ее пределами, признаваемых таковыми в соответствии с федеральным законом;

з) преследуются в уголовном порядке компетентными органами Российской Федерации или компетентными органами иностранных государств за преступления, признаваемые таковыми в соответствии с федеральным законом (до вынесения приговора суда или принятия решения по делу);

и) осуждены и отбывают наказание в виде лишения свободы за действия, преследуемые в соответствии с федеральным законом (до истечения срока наказания).

ПРЕКРАЩЕНИЕ ГРАЖДАНСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.

Статья 18. Основания прекращения гражданства Российской Федерации

Гражданство Российской Федерации прекращается:

- а) вследствие выхода из гражданства Российской Федерации;
- б) по иным основаниям, предусмотренным настоящим Федеральным [законом](#) или международным договором Российской Федерации.

Статья 19. Выход из гражданства Российской Федерации

1. Выход из гражданства Российской Федерации лица, проживающего на территории Российской Федерации, осуществляется на основании добровольного волеизъявления такого лица в общем порядке, за исключением случаев, предусмотренных **статьей 20** настоящего Федерального закона.

2. Выход из гражданства Российской Федерации лица, проживающего на территории иностранного государства, осуществляется на основании добровольного волеизъявления такого лица в упрощенном порядке, за исключением случаев, предусмотренных **статьей 20** настоящего Федерального закона.

3. Выход из гражданства Российской Федерации ребенка, один из родителей которого имеет гражданство Российской Федерации, а другой родитель является иностранным гражданином либо единственный родитель которого является иностранным гражданином, осуществляется в упрощенном порядке по заявлению обоих родителей либо по заявлению единственного родителя.

Статья 20. Основания отказа в выходе из гражданства Российской Федерации

Выход из гражданства Российской Федерации не допускается, если гражданин Российской Федерации:

- а) имеет не выполненное перед Российской Федерацией обязательство, установленное федеральным законом;
- б) привлечен компетентными органами Российской Федерации в качестве обвиняемого по уголовному делу либо в отношении его имеется вступивший в законную силу и подлежащий исполнению обвинительный приговор суда;
- в) не имеет иного гражданства и гарантий его приобретения.

ПОЛНОМОЧНЫЕ ОРГАНЫ, ВЕДАЮЩИЕ ДЕЛАМИ О ГРАЖДАНСТВЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.

Статья 28. Полномочные органы, ведающие делами о гражданстве Российской Федерации

1. Полномочными органами, ведающими делами о гражданстве Российской Федерации, являются:

Президент Российской Федерации;

федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление функций по контролю и надзору в сфере миграции, и его территориальные органы;

(в ред. Федерального закона от 18.07.2006 N 121-ФЗ)

федеральный орган исполнительной власти, ведающий вопросами иностранных дел, и дипломатические представительства и консульские учреждения Российской Федерации, находящиеся за пределами Российской Федерации.

2. Полномочия органов, ведающих делами о гражданстве Российской Федерации, определяются настоящим Федеральным законом.

Статья 29. Полномочия Президента Российской Федерации

1. Президент Российской Федерации решает вопросы:

- а) приема в гражданство Российской Федерации в общем порядке в соответствии со [статьей 13](#) настоящего Федерального закона;
- б) восстановления в гражданстве Российской Федерации в общем порядке в соответствии со [статьей 15](#) настоящего Федерального закона;
- в) выхода из гражданства Российской Федерации в общем порядке в соответствии с частью первой [статьи 19](#) и частью первой [статьи 26](#) настоящего Федерального закона;
- г) отмены решений по вопросам гражданства Российской Федерации в соответствии со [статьей 23](#) настоящего Федерального закона.

2. Президент Российской Федерации утверждает положение о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации.

3. Президент Российской Федерации обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие полномочных органов, ведающих делами о гражданстве Российской Федерации, в связи с исполнением настоящего Федерального закона.

4. Президент Российской Федерации издает указы по вопросам гражданства Российской Федерации.

5. При наличии обстоятельств, предусмотренных [пунктами "г" - "и" части первой статьи 16](#) настоящего Федерального закона, Президент Российской Федерации вправе рассмотреть вопрос о приеме в гражданство Российской Федерации или восстановлении в гражданстве Российской Федерации иностранных граждан и лиц без гражданства в соответствии со [статьями 13 - 15](#) настоящего Федерального закона.

(в ред. Федеральных законов от 11.11.2003 N 151-ФЗ, от 12.11.2012 N 182-ФЗ)

Статья 30. Полномочия федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление функций по контролю и надзору в сфере миграции, и его территориальных органов

(в ред. Федерального закона от 18.07.2006 N 121-ФЗ)

Федеральный орган исполнительной власти, уполномоченный на осуществление функций по контролю и надзору в сфере миграции, и его территориальные органы осуществляют следующие полномочия:

(в ред. Федерального закона от 18.07.2006 N 121-ФЗ)

- а) определяют наличие гражданства Российской Федерации у лиц, проживающих на территории Российской Федерации;
- б) принимают от лиц, проживающих на территории Российской Федерации, заявления по вопросам гражданства Российской Федерации;

- в) проверяют факты и представленные для обоснования заявлений по вопросам гражданства Российской Федерации документы и в случае необходимости запрашивают дополнительные сведения в соответствующих государственных органах;
- г) направляют Президенту Российской Федерации в случаях, предусмотренных частью первой [статьи 29](#) настоящего Федерального закона, заявления по вопросам гражданства Российской Федерации, представленные для их обоснования документы и иные материалы, а также заключения на данные заявления, документы и материалы;
- д) исполняют принятые Президентом Российской Федерации решения по вопросам гражданства Российской Федерации в отношении лиц, проживающих на территории Российской Федерации;
- е) рассматривают заявления по вопросам гражданства Российской Федерации, поданные лицами, проживающими на территории Российской Федерации, и принимают решения по вопросам гражданства Российской Федерации в упрощенном порядке в соответствии со [статьей 14](#), с [частью второй статьи 15](#), [частью третьей статьи 19](#) и [частью третьей статьи 26](#) настоящего Федерального закона;
(в ред. Федеральных законов от 11.11.2003 N 151-ФЗ, от 12.11.2012 N 182-ФЗ)
- ж) ведут учет лиц, в отношении которых федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление функций по контролю и надзору в сфере миграции, или его территориальным органом приняты решения об изменении гражданства;
(в ред. Федерального закона от 18.07.2006 N 121-ФЗ)
- з) оформляют гражданство Российской Федерации в соответствии с [частью второй статьи 12](#) и [частями второй и четвертой статьи 26](#) настоящего Федерального закона;
- и) осуществляют отмену решений по вопросам гражданства Российской Федерации в соответствии со [статьей 23](#) настоящего Федерального закона.

Статья 31. Полномочия федерального органа исполнительной власти, ведающего вопросами иностранных дел, и дипломатических представительств и консульских учреждений Российской Федерации, находящихся за пределами Российской Федерации

Федеральный орган исполнительной власти, ведающий вопросами иностранных дел, и дипломатические представительства и консульские учреждения Российской Федерации, находящиеся за пределами Российской Федерации:

- а) определяют наличие гражданства Российской Федерации у лиц, проживающих за пределами Российской Федерации;
- б) принимают от лиц, проживающих за пределами Российской Федерации, заявления по вопросам гражданства Российской Федерации;
- в) проверяют факты и представленные для обоснования заявлений по

вопросам гражданства Российской Федерации документы и в случае необходимости запрашивают дополнительные сведения в соответствующих государственных органах;

г) направляют Президенту Российской Федерации в случаях, предусмотренных частью первой [статьи 29](#) настоящего Федерального закона, заявления по вопросам гражданства Российской Федерации, представленные для их обоснования документы и иные материалы, а также заключения на данные заявления, документы и материалы;

д) исполняют принятые Президентом Российской Федерации решения по вопросам гражданства Российской Федерации в отношении лиц, проживающих за пределами Российской Федерации;

е) рассматривают заявления по вопросам гражданства Российской Федерации, поданные лицами, проживающими за пределами Российской Федерации, и принимают решения по вопросам гражданства Российской Федерации в упрощенном порядке в соответствии со [статьей 14](#), с [частями второй](#) и [третьей](#) [статьи 19](#) и частью третьей [статьи 26](#) настоящего Федерального закона;

(в ред. Федерального закона от 11.11.2003 N 151-ФЗ)

ж) ведут учет лиц, в отношении которых дипломатическими представительствами и консульскими учреждениями Российской Федерации, находящимися за пределами Российской Федерации, приняты решения об изменении гражданства;

з) оформляют гражданство Российской Федерации в соответствии с частью второй [статьи 26](#) настоящего Федерального закона;

и) осуществляют отмену решений по вопросам гражданства Российской Федерации в соответствии со [статьей 23](#) настоящего Федерального закона.

ПРОИЗВОДСТВО ПО ДЕЛАМ О ГРАЖДАНСТВЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.

Статья 32. Порядок подачи заявлений по вопросам гражданства Российской Федерации

1. Заявление по вопросам гражданства Российской Федерации подается по месту жительства заявителя:

а) лицом, проживающим на территории Российской Федерации, - в территориальный орган федерального органа исполнительной власти, уполномоченного на осуществление функций по контролю и надзору в сфере миграции;

(в ред. Федерального закона от 18.07.2006 N 121-ФЗ)

б) лицом, проживающим за пределами Российской Федерации и не имеющим места жительства на территории Российской Федерации, - в дипломатическое представительство или консульское учреждение Российской Федерации, находящиеся за пределами Российской Федерации.

2. Заявление подается заявителем лично.

3. В случае, если заявитель не может лично подать заявление в связи с обстоятельствами, имеющими исключительный характер и подтвержденными документально, заявление и необходимые документы могут быть переданы для рассмотрения через другое лицо либо направлены по почте. В этом случае подлинность подписи лица, подписавшего заявление, и соответствие копии документа, прилагаемого к заявлению, его подлиннику удостоверяются нотариальными записями.

4. Заявление об изменении гражданства ребенка или недееспособного лица подается их родителями либо другими законными представителями по месту жительства заявителя либо по месту жительства ребенка или недееспособного лица.

(в ред. Федерального закона от 11.11.2003 N 151-ФЗ)

Статья 33. Порядок оформления заявлений по вопросам гражданства Российской Федерации

1. Заявление по вопросам гражданства Российской Федерации составляется письменно по установленной форме. Личная подпись заявителя удостоверяется принявшим заявление уполномоченным на то должностным лицом полномочного органа, ведающего делами о гражданстве Российской Федерации.

2. В случае, если заявитель не может подписать заявление в силу неграмотности или физических недостатков, заявление по его просьбе подписывается другим лицом, подлинность подписи этого лица удостоверяется нотариальной записью. За пределами Российской Федерации такая запись вносится в заявление уполномоченным на то должностным лицом дипломатического представительства или консульского учреждения Российской Федерации, находящихся за пределами Российской Федерации.

3. Согласие заинтересованных лиц на приобретение или прекращение гражданства Российской Федерации в предусмотренных настоящим Федеральным законом случаях дается в письменном виде, подлинность подписей указанных лиц удостоверяется нотариальными записями. Подлинность подписей лиц, проживающих за пределами Российской Федерации, удостоверяется уполномоченными на то должностными лицами дипломатических представительств или консульских учреждений Российской Федерации, находящихся за пределами Российской Федерации.

4. Форма заявления и перечень указываемых в заявлении сведений и необходимых документов применительно к конкретным основаниям приобретения или прекращения гражданства Российской Федерации определяются положением о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации, утверждаемым Президентом Российской Федерации.

Статья 35. Порядок и сроки принятия решений по вопросам гражданства Российской Федерации

1. Решения по вопросам гражданства Российской Федерации в общем порядке принимаются Президентом Российской Федерации.

2. Рассмотрение заявлений по вопросам гражданства Российской Федерации и принятие решений о приеме в гражданство Российской Федерации и о выходе из гражданства Российской Федерации в общем порядке осуществляются в срок до одного года со дня подачи заявления и всех необходимых документов, оформленных надлежащим образом.

(в ред. Федерального закона от 11.11.2003 N 151-ФЗ)

3. Решения о приеме в гражданство Российской Федерации и о выходе из гражданства Российской Федерации в упрощенном порядке в соответствии со [статьей 14](#), с частью третьей [статьи 19](#) и частью третьей [статьи 26](#) настоящего Федерального закона принимаются федеральным органом исполнительной власти, уполномоченным на осуществление функций по контролю и надзору в сфере миграции, и его территориальными органами.

(в ред. Федерального закона от 18.07.2006 N 121-ФЗ)

Решения о приеме в гражданство Российской Федерации и о выходе из гражданства Российской Федерации в упрощенном порядке в соответствии с [частями первой и шестой](#) статьи 14, [частями второй и третьей](#) статьи 19 и частью третьей [статьи 26](#) настоящего Федерального закона принимаются федеральным органом исполнительной власти, ведающим вопросами иностранных дел, и дипломатическими представительствами и консульскими учреждениями Российской Федерации, находящимися за пределами Российской Федерации.

(часть третья в ред. Федерального закона от 11.11.2003 N 151-ФЗ)

4. Рассмотрение заявлений по вопросам гражданства Российской Федерации и принятие решений о приеме в гражданство Российской Федерации и о выходе из гражданства Российской Федерации в упрощенном порядке осуществляются в срок до шести месяцев со дня подачи заявления и всех необходимых документов, оформленных надлежащим образом.

(в ред. Федерального закона от 11.11.2003 N 151-ФЗ)

5. Решения по вопросам гражданства Российской Федерации оформляются в письменном виде с указанием оснований их принятия.

Статья 36. Принятие к рассмотрению повторных заявлений по вопросам гражданства Российской Федерации

1. Лицо, в отношении которого принято решение по вопросам гражданства Российской Федерации, вправе вновь обратиться с заявлением по вопросам гражданства Российской Федерации не ранее чем по истечении одного года после принятия предыдущего решения.

2. При наличии обстоятельств, которые не были или не могли быть известны заявителю, повторное заявление может быть принято к рассмотрению без соблюдения срока, установленного [частью первой](#) настоящей статьи.

Статья 37. Дата приобретения или прекращения гражданства Российской Федерации

1. Гражданство Российской Федерации приобретается:
в соответствии со [статьей 12](#) настоящего Федерального закона - со дня рождения ребенка;
в соответствии с [частями второй и четвертой](#) статьи 26 настоящего Федерального закона - со дня усыновления (удочерения) ребенка;
в остальных случаях - со дня принятия полномочным органом, ведающим делами о гражданстве Российской Федерации, соответствующего решения.
2. Гражданство Российской Федерации прекращается со дня принятия полномочным органом, ведающим делами о гражданстве Российской Федерации, соответствующего решения.

Тема 7. Судебная система Российской Федерации

Вопросы лекции:

1. Конституционные основы судебной власти.
2. Конституционные принципы правосудия.
3. Конституционный Суд Российской Федерации.
4. Суды общей юрисдикции.
 - 4.1. Районные суды.
 - 4.2. Верховные суды республик, краевые, областные и городские суды.
 - 4.3. Военные суды.
5. **Арбитражные суды в Российской Федерации.**
 - 5.1. Арбитражные суды округов.
 - 5.2. Арбитражные апелляционные суды.
 - 5.3. **Арбитражные суды субъектов Российской Федерации.**
 - 5.4. Суд по интеллектуальным правам.
6. Верховный Суд Российской Федерации.
7. Суды субъектов Российской Федерации.
 - 7.1. Конституционные (уставные) суды.
 - 7.2. Мировые судьи.

Вопрос 1. Конституционные основы судебной власти.

Конституция РФ относит судебную власть к самостоятельной ветви государственной власти (ст. 10). Судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, арбитражного, административного и уголовного судопроизводства. Судебная власть может разрешать споры о компетенции между органами других ветвей государственной власти.

В соответствии с ч. 1 ст. 118 Конституции РФ *правосудие как особый вид юридической деятельности осуществляется только судом*. Под термином «суд» Конституция РФ и другие законы понимают судебный орган (или судью), осуществляющий правосудие в соответствии с установленной законом юрисдикцией. В России нет, и не может быть иных (как государственных, так и негосударственных) органов, осуществляющих правосудие. Отсюда следует, что товарищеские суды, спортивные арбитражи, церковные суды, учрежденные Русской православной церковью, шариатские суды и т. п. правосудие не отправляют.

Конституция РФ (КРФ) в отличие от основных законов ряда зарубежных государств *запрещает создание чрезвычайных судов*.

Судебная система Российской Федерации устанавливается Конституцией Российской Федерации и федеральным конституционным законом. Судебную систему Российской Федерации составляют Конституционный Суд Российской Федерации, Верховный Суд Российской Федерации, федеральные суды общей юрисдикции (районный суд, верховный суд республики, краевой, областной, окружной и т. п. суд, военный суд), арбитражные суды (субъекта РФ, апелляционный, окружной), мировые судьи субъектов Российской Федерации.

Для уяснения сложившейся судебной системы важное значение имеют положения ст.ст. 125-127 Конституции РФ. Они четко определяют место,

занимаемое высшими судами в судебной системе в целом, и тех судов, которые подчинены им.

В первой из этих статей определен статус Конституционного Суда РФ и сформулированы его задачи и цели как судебного органа, призванного контролировать конституционность законов и иных правовых актов. Этому суду отведена особая роль. Ему напрямую не подчиняются никакие суды, в том числе конституционные (уставные) суды субъектов Федерации. Но его решения могут иметь существенное значение для всех судов страны и тем самым влиять в целом на судебную практику.

Что касается Верховного Суда РФ (ст. 126 КРФ), то ему определено несколько иное место. У него есть своя подсистема судов. В отношении каждой из них он осуществляет судебный надзор за их деятельностью и дает им разъяснения по вопросам судебной практики.

Таким образом, анализ структуры судебной системы позволяет сделать три вывода:

во-первых, что правосудие могут вершить только суды, наделенные соответствующими полномочиями. Они же могут осуществлять и иные образующие судебную власть полномочия (конституционный контроль; обеспечение надлежащего исполнения приговоров и иных судебных решений; и др.)

Другие государственные органы или негосударственные образования, даже те, в наименовании которых присутствуют слова «суд» или «судебный» (например, третейский суд, Международный коммерческий арбитражный суд, Судебный департамент, товарищеский суд), не относятся к числу органов судебной власти, осуществляющих правосудие;

во-вторых, что суды в Российской Федерации подразделяются на два вида – суды федеральные и суды субъектов Российской Федерации (конституционные (уставные) суды и мировые судьи субъектов Российской Федерации), составляющие судебную систему Российской Федерации;

в-третьих, что совокупность федеральных судов группируется в соответствии с ФКЦ "О судебной системе Российской Федерации" следующим образом:

Конституционный Суд Российской Федерации;

Верховный Суд Российской Федерации;

кассационные суды общей юрисдикции, апелляционные суды общей юрисдикции, верховные суды республик, краевые, областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов, районные суды, военные и специализированные суды, составляющие систему федеральных судов общей юрисдикции;

(в ред. Федерального конституционного [закона](#) от 29.07.2018 N 1-ФКЗ)

арбитражные суды округов, арбитражные апелляционные суды, арбитражные суды субъектов Российской Федерации и специализированные арбитражные суды, составляющие систему федеральных арбитражных судов.

(часть 3 в ред. Федерального конституционного [закона](#) от 05.02.2014 N 4-ФКЗ).

Численность судей, за исключением судей Конституционного Суда РФ и конституционных (уставных) судов субъектов РФ, ежегодно устанавливается федеральным законом о федеральном бюджете на соответствующий год. Такой подход объясняется тем, что численность судей меняется в связи с созданием новых участков мировых судей, учреждением арбитражных апелляционных судов и т. д., а финансирование судов должно быть предусмотрено именно в федеральном бюджете.

Законодательство (в Законе РФ от 26.06.1992 № 3132-1 «О статусе судей в Российской Федерации») предусматривает достаточно *высокие требования к кандидату на должность судьи:*

- гражданство РФ;
- возрастной ценз – не моложе 25 лет;
- высшее юридическое образование;

- стаж работы по юридической профессии не менее 5 лет (работа в качестве следователя, прокурора, адвоката, нотариуса, юрисконсульта, преподавателя, научного сотрудника и т. п.);

- отсутствие медицинских противопоказаний (кандидат проходит предварительное медицинское освидетельствование; перечень заболеваний, препятствующих назначению на должность судьи, утвержден Постановлением Совета судей РФ от 26.12.2002 № 78).

статья 119 (внесены изменения):

Конституцией РФ (2020г.) внесены новые требования к судьям: «Судьями могут быть граждане Российской Федерации, ... постоянно проживающие в Российской Федерации, не имеющие гражданства иностранного государства либо вида на жительство или иного документа, подтверждающего право на постоянное проживание гражданина Российской Федерации на территории иностранного государства. Судьям судов Российской Федерации в порядке, установленном федеральным законом, запрещается открывать и иметь счета (вклады), хранить наличные денежные средства и ценности в иностранных банках, расположенных за пределами территории Российской Федерации. Федеральным законом могут быть установлены дополнительные требования к судьям судов Российской Федерации».

Дополнительные (повышенные) требования установлены, в частности, для судей Конституционного Суда РФ и Верховного Суда РФ, судей окружных арбитражных судов, флотских и окружных военных судов, судов общей юрисдикции регионального уровня и др.

Порядок назначения на должности судей призван обеспечить независимость судебной власти:

председатель Конституционного Суда РФ, заместитель Председателя Конституционного Суда РФ и судьи Конституционного Суда РФ; председатель Верховного Суда РФ, заместители Председателя Верховного

Суда РФ и судьи Верховного Суда РФ назначаются Советом Федерации по представлению Президента Российской Федерации.

судьи других федеральных судов назначаются на должность Президентом РФ;

судьи конституционных (уставных) судов назначаются на должность законодательными органами субъектов РФ;

мировые судьи назначаются (избираются) на должность по региональному законодательству с учетом требований Федерального закона от 17.12.1998 № 188-ФЗ «О мировых судьях в Российской Федерации».

Обязательным условием для назначения на должность судьи – является сдача экзамена, проводимого квалификационными коллегиями судей. С момента принесения присяги все судьи являются членами судейского сообщества.

В соответствии с Федеральным законом от 14.03.2002 № 30-ФЗ «Об органах судейского сообщества в Российской Федерации» систему этих органов образуют:

- Всероссийский съезд судей;
- Совет судей РФ;
- конференции судей субъектов РФ;
- советы судей субъектов РФ;
- общие собрания судей судов.

Всероссийским съездом судей и конференциями судей субъектов РФ формируются соответственно Высшая квалификационная коллегия судей РФ и квалификационные коллегии судей субъектов РФ.

Теперь *о статусе судьи*. Он характеризуется следующими *принципами*:

- независимости;
- несовместимости;
- несменяемости;
- неприкосновенности.

Независимость судьи проявляется в его подчинении только Конституции РФ и федеральному закону. В деятельности по осуществлению правосудия судьи никому не подотчетны.

На обеспечение независимости судьи направлен ряд правовых, социальных и материальных гарантий:

запрет осуществлять какое-либо воздействие на судью в судебном процессе,

установление ответственности за вмешательство кого бы то ни было в деятельность по осуществлению правосудия,

несменяемость и неприкосновенность судьи,

возможность предоставления личной охраны и охраны жилища, выдачи огнестрельного оружия, переселения в другую местность,

финансирование судов из федерального бюджета,

материальное и социально-бытовое обеспечение, соответствующее высокому статусу судьи,

особая государственная защита не только судьи, но и членов его семьи, имущества и т.д.

Принцип несовместимости заключается в запрете для судьи быть депутатом законодательного (представительного) органа власти, состоять в политической партии, заниматься предпринимательской и иной оплачиваемой деятельностью (за исключением преподавательской, научной и иной творческой деятельности).

Несменяемость судьи означает невозможность его перевода (назначения, избрания) на другую должность (в том числе вышестоящую) или в другой суд без его согласия.

Несменяемость не означает пожизненность – предельный возраст для пребывания в должности судьи федерального суда составляет 65 лет (в должности судьи Конституционного Суда РФ – 70 лет).

Первое назначение на должность судьи федерального суда (кроме судей Конституционного Суда РФ и Верховного Суда РФ) осуществляется на три года, затем – без ограничения срока;

первое назначение (избрание) на должность мирового судьи осуществляется на срок не более пяти лет, а последующие назначения (избрания) – на срок не менее пяти лет.

Несменяемость не означает также невозможности прекращения полномочий судьи досрочно. Основаниями досрочного прекращения полномочий судьи являются:

отставка, смерть судьи (равно как объявление его умершим),
признание судьи ограниченно дееспособным или недееспособным,
неспособность осуществлять полномочия судьи по состоянию здоровья,
утрата гражданства РФ,
осуществление несовместимой со статусом судьи деятельности,
увольнение судьи военного суда с военной службы, а также досрочное прекращение полномочий в качестве санкции дисциплинарной ответственности.

Полномочия судьи приостанавливаются на период предвыборной кампании, в случае избрания судьи депутатом представительного органа власти, а также в случае возбуждения в отношении него уголовного дела.

Неприкосновенность судьи (судейский иммунитет) заключается в особом порядке привлечения его к уголовной или административной ответственности, налагаемой в судебном порядке.

Уголовное дело в отношении любого судьи может быть возбуждено только Генеральным прокурором РФ на основании заключения коллегии из трех профессиональных судей соответствующего суда общей юрисдикции (Верховного Суда РФ или суда субъекта РФ). Неприкосновенность судьи распространяется также на занимаемые им помещения, транспорт, средства связи, переписку и т. п.

Вопрос 2. Конституционные принципы правосудия.

Правосудие в Российской Федерации независимо от вида судопроизводства и судебного органа осуществляется на основе общих **конституционных принципов**, развитых в специальном законодательстве (схема 1).



Схема 1. Конституционные принципы правосудия.

- **Равенство всех перед законом и судом** означает, что суды не отдают предпочтения каким-либо органам и лицам в судебном процессе по признакам их социальной, половой, расовой, национальной или политической принадлежности, в зависимости от происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, места рождения, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям.

- **Открытость, гласность, публичность судебного процесса.** Данный принцип не означает запрета на проведение закрытых судебных заседаний, связанных с рассмотрением вопросов государственной, коммерческой и иной тайны. Однако решение (приговор) суда в любом случае оглашается публично.

- **Очность судебного разбирательства:** по общему правилу участники процесса должны присутствовать в зале судебного заседания. Суд и участники процесса должны иметь возможность задавать друг другу вопросы. Заочное разбирательство возможно как в уголовном, так и в гражданском процессе, но только в качестве исключения в предусмотренных законом случаях и при обязательном условии, что такое разбирательство не будет препятствовать установлению истины.

- **Доступность языка судопроизводства.** Общим правилом является ведение судопроизводства и делопроизводства в судах на государственном языке Российской Федерации или республики в составе Российской Федерации, однако в любом случае участвующим в деле лицам, не владеющим языком судопроизводства, обеспечивается право выступать на родном языке либо пользоваться услугами переводчика.

- **Состязательность и равноправие сторон:** стороны в судебном процессе – истец и ответчик, обвинитель и обвиняемый – обладают абсолютно равными процессуальными правами и возможностями обосновывать свою позицию и опровергать позицию другой стороны.

- **Сочетание коллегиальных и единоличных начал при отправлении правосудия:** от имени государства может осуществлять правосудие как *судья единолично* (наиболее широко это применяется в гражданском судопроизводстве), *так и судебная коллегия (судебный состав)*. Судебная коллегия может быть различной по составу (только профессиональные судьи, профессиональный судья (председательствующий в заседании) и народные, арбитражные заседатели, профессиональный судья и присяжные заседатели).

• **Участие граждан в отправлении правосудия.** Такое участие возможно в качестве арбитражных заседателей и присяжных заседателей (сфера применения суда присяжных все более расширяется). Народные и арбитражные заседатели обладают равными процессуальными правами с председательствующим профессиональным судьей, а присяжные заседатели решают исключительно вопрос факта, а не права причем в отсутствие председательствующего – профессионального судьи, в совещательной комнате.

Вопрос 3. Конституционный Суд РФ.

Среди федеральных судов обособленное место отведено **Конституционному Суду РФ**. На него возложено одно из основных полномочий судебной власти – конституционный контроль. Суть такого контроля заключается:

в обеспечении соответствия предписаниям Конституции РФ федеральных законов и других правовых актов,

в официальном толковании предписаний Конституции РФ,

даче заключения о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления Президентом РФ.

Пределы полномочий этого суда четко ограничены тем, что сказано в ст. 125 КРФ и ст. 3 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде Российской Федерации». Признание им какого-то закона полностью или частично противоречащим КРФ означает, что закон или его соответствующая часть утратили юридическую силу и не могут применяться.

Постановления Конституционного Суда РФ обязательны на всей территории Российской Федерации для всех государственных или негосударственных учреждений и организаций, должностных лиц и граждан.

Конституционный Суд Российской Федерации состоит из 11 судей, включая Председателя Конституционного Суда РФ и его заместителя. К кандидатам на должности судей этого суда закон предъявляет более высокие требования, чем к кандидатам на судебные должности в других судах. В частности, лицо, претендующее на должность судьи Конституционного Суда РФ, должно не просто иметь высшее юридическое образование, но и обладать признанной высокой квалификацией в области права.

Предложения по кандидатурам на должности судей Конституционного Суда Президенту РФ могут вноситься членами Совета Федерации, депутатами Государственной Думы, законодательными (представительными) органами государственной власти субъектов РФ, высшими судебными органами (Верховным Судом РФ, Конституционным Судом РФ), федеральными юридическими ведомствами (в частности, Министерством юстиции РФ), всероссийскими юридическими сообществами, юридическими научными и учебными заведениями (в действующем составе Конституционного Суда РФ большинство судей – известные ученые-юристы).

Для назначения на должность судьи Конституционного Суда РФ кандидат должен отвечать следующим *требованиям*: гражданство РФ; возрастной ценз – не менее 40 лет; наличие высшего юридического образования и стажа работы по юридической профессии не менее 15 лет; безупречная репутация; признанная высокая квалификация в области права, предельный возраст судьи – 70 лет.

Вопрос 4. Суды общей юрисдикции.

Наибольшее количество федеральных судов входит в подсистему **судов общей юрисдикции**. К их ведению отнесено разрешение подавляющего большинства дел, рассматриваемых в судебном порядке. Это, прежде всего:

дела уголовные (о деяниях, признаваемых преступными и наказуемыми в соответствии с предписаниями Уголовного Кодекса РФ),

гражданские (о различного рода спорах имущественного, а порой и неимущественного характера, возникающих между гражданами, между гражданами и государственными или негосударственными организациями, между организациями),

административные (о правонарушениях, ответственность за которые вправе возлагать суды в соответствии с Кодексом об административных правонарушениях).

В этой подсистеме федеральных судов четко обозначены две группы судов – суды гражданские и суды военные.

4.1. Основным звеном гражданских судов общей юрисдикции являются **районные суды** (допускается и иное их наименование – городские суды, межмуниципальные суды и т.д.). Всего их насчитывается по стране более 2 тысяч.

Эти суды являются преимущественно судами первой инстанции. В наши дни они рассматривают по существу подавляющее большинство гражданских и уголовных дел (не менее 98% от общего количества дел, подведомственных судам общей юрисдикции), а также практически все дела об административных правонарушениях, которые должны рассматриваться судами.

Они также принимают решения по многим вопросам, возникающим в связи с подготовкой материалов гражданских и уголовных дел к рассмотрению в судебных заседаниях (к примеру, в связи с жалобами граждан на незаконный арест, продление его срока, возбуждение уголовного дела или отказ в его возбуждении, прекращении или приостановлении такого дела, а равно в связи с разного рода ходатайствами – об обеспечении гражданского иска, производстве прослушивания телефонных переговоров и др.)

Судам этого уровня дано право пересматривать по вновь открывшимся обстоятельствам свои решения, вынесенные при разбирательстве гражданских дел.

Районные суды уполномочены также выполнять функцию суда второй инстанции в тех случаях, когда они осуществляют контроль за законностью и обоснованностью приговоров и других решений мировых судей.

Большая часть дел в районных судах рассматривается судьями единолично. Однако, для некоторых случаев, закон предусматривает коллегиальное рассмотрение дел – районным судьей и двумя народными заседателями.

Приговоры и иные решения этих судов, как и всех других судов, являются обязательными к исполнению повсеместно на территории Российской Федерации всеми государственными и негосударственными учреждениями и организациями, должностными лицами и гражданами.

4.2. Верховные суды республик, краевые, областные и городские суды. *Средним звеном гражданских судов общей юрисдикции являются суды субъектов РФ – верховные суды республик, краевые, областные и городские (в Москве, Санкт-Петербурге и Севастополе) суды, суды автономной области и автономных округов.*

На эти суды возложены функции одновременно нескольких судебных инстанций – первой, второй (кассационной) и инстанции, проверяющей приговоры и иные решения, вступившие в законную силу.

В качестве первой инстанции они рассматривают уголовные дела преимущественно о наиболее опасных преступлениях, за которые возможно применение самых строгих мер наказания (лишение свободы на срок свыше 15 лет, пожизненное лишение свободы), а также некоторых других. Из числа гражданских дел суды этого уровня разрешают по существу, как правило, дела, отличающиеся повышенной сложностью.

Значительный объем работы судов такого рода составляет разбирательство дел по второй (кассационной) инстанции. Его суть

заключается в проверке законности и обоснованности приговоров и иных решений районных судов, *не вступивших в законную силу*, и в принятии мер с целью исправления обнаруженных следственных и судебных ошибок.

Существенная нагрузка приходится также по линии осуществления функции проверки законности и обоснованности приговоров и иных судебных решений, вступивших в законную силу. Это направление деятельности называют производством в порядке надзора или производством по вновь открывшимся обстоятельствам. Оно также имеет своей целью выявление судебных и следственных ошибок, принятие мер к их устранению.

В судах субъектов Федерации основными структурными подразделениями, призванными осуществлять судебные функции, являются судебные коллегии по гражданским делам и судебные коллегии по уголовным делам, а также президиумы. Судебные коллегии выполняют функции первой и второй инстанций, а президиумы – инстанций, проверяющих дела в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам.

Разбирательство дел в судах этого уровня по первой инстанции возможно только коллегиальное: судьей и двумя народными заседателями, тремя судьями *или судьей и 12 присяжными заседателями.*

4.3. Военные суды образуют особую ветвь в подсистеме судов общей юрисдикции.

Специфика этих судов заключается в том, что они осуществляют судебную власть в войсках, органах и формированиях, где федеральным законом предусмотрена военная служба, обладая полной независимостью при отправлении правосудия от органов исполнительной власти, в том числе военного командования.

При отправлении правосудия они, как и гражданские суды, подчиняются требованиям норм Конституции РФ, международных договоров РФ и федеральных законов.

Военным судам подведомственны уголовные дела о преступлениях и административных правонарушениях, совершенных, как правило,

военнослужащими, а также дела по некоторым гражданско-правовым спорам, затрагивающим интересы военнослужащих или военных структур.

Основным звеном в подсистеме военных судов являются **гарнизонные военные суды**. Им подсудно по первой инстанции подавляющее большинство уголовных, гражданских и административных дел, подведомственных военным судам.

Из числа уголовных дел такого рода они должны рассматривать по первой инстанции все дела, кроме тех, которые подсудны военным судам среднего звена и Военной коллегии Верховного Суда РФ. Им также приходится принимать решения по большинству вопросов, возникающих при производстве по уголовным делам на досудебных стадиях процесса.

Гарнизонные суды уполномочены пересматривать свои вступившие в силу решения, приговоры, определения и постановления по вновь открывшимся обстоятельствам.

По первой инстанции разбирательство конкретного дела в этом суде, как и в гражданском районном суде, может осуществляться единолично судьей или коллегиально – судьей и двумя народными заседателями.

Среднее звено военных судов образуют **окружные (флотские) военные суды**. Их общее количество зависит в основном от числа соответствующих военных структурных образований этого уровня (военных округов, флотов), каждое из которых располагается обычно на территории нескольких субъектов РФ. На них, как и на гражданские суды возлагается выполнение функций трех судебных инстанций. *Они рассматривают:*

по первой инстанции уголовные дела о преступлениях, за совершение которых может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 15 лет, пожизненного лишения свободы или смертной казни, а также гражданские дела, связанные с государственной тайной;

в качестве второй (кассационной) инстанции дела по кассационным жалобам и (или) протестам на не вступившие в силу решения, приговоры,

определения и постановления гарнизонных военных судов, принятые ими в первой инстанции;

в порядке надзорного производства дела по протестам на вступившие в силу решения, приговоры, определения и постановления гарнизонных военных судов, а также определения и постановления, принятые окружным (флотским) военным судом во второй инстанции;

Дела о проверке по вновь открывшимся обстоятельствам законности и обоснованности вынесенных ими самими решений, приговоров, определений и постановлений, вступивших в силу.

Военный суд среднего уровня состоит из председателя, его заместителей, других судей. Основные структурные подразделения этих судов – президиумы, а также образуемые с учетом объема работы конкретного суда и количества назначенных в него судей судебные коллегии и (или) судебные составы.

Президиум образуют председатель данного суда, его заместители – председатели судебных коллегий и (или) судебных составов. На него возлагается прежде всего рассмотрение гражданских, административных и уголовных дел по протестам на вступившие в силу решения, приговоры, определения и постановления гарнизонных военных судов, а также на определения и постановления, принятые во второй инстанции судебной коллегии или судебным составом данного окружного (флотского) военного суда, а также ряда организационных вопросов.

При разбирательстве конкретных дел по первой инстанции окружной (флотский) военный суд может состоять:

- по гражданским или административным делам – из одного или трех судей;
- по уголовным делам – из трех судей, одного судьи и двух народных заседателей, либо из судьи и 12 присяжных заседателей.

Рассмотрение кассационных жалоб и (или) протестов на решения, приговоры, определения и постановления гарнизонных судов осуществляется

коллегиями, состоящими из трех судей окружного (флотского) военного суда. Президиумы принимают решения по конкретным судебным делам в случае присутствия на их заседаниях не менее половины членов президиума.

Вопрос 5. Арбитражные суды в Российской Федерации.

Арбитражные суды в Российской Федерации являются федеральными судами и входят в судебную систему Российской Федерации. Полномочия, порядок образования и деятельности арбитражных судов в Российской Федерации устанавливаются федеральным конституционным законом о судебной системе, Федеральным конституционным законом от 28.04.1995 N 1-ФКЗ (ред. от 18.07.2019) "Об арбитражных судах в Российской Федерации" и другими федеральными конституционными законами.

Арбитражные суды в Российской Федерации осуществляют правосудие путем разрешения экономических споров и рассмотрения иных дел, отнесенных к их компетенции Федеральным конституционным законом от 28.04.1995 N 1-ФКЗ (ред. от 18.07.2019), Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации и принимаемыми в соответствии с ними другими федеральными законами.

Основными задачами арбитражных судов в Российской Федерации при рассмотрении споров, отнесенных к их компетенции, являются:

- защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов предприятий, учреждений, организаций (далее - организации) и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности;
- содействие укреплению законности и предупреждению правонарушений в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности.

Систему арбитражных судов в Российской Федерации составляют:

5.1. Арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды) (в ред. Федеральных конституционных законов от 04.07.2003 N 4-ФКЗ, от

04.06.2014 N 8-ФКЗ). Арбитражные суды округов являются судами по проверке в кассационной инстанции законности вступивших в законную силу судебных актов арбитражных судов субъектов Российской Федерации и арбитражных апелляционных судов, а в случаях, установленных федеральными законами, - судебных актов, принятых судами кассационной инстанции, если иное не предусмотрено настоящим Федеральным конституционным законом.

Арбитражные суды округов являются также судами первой инстанции по рассмотрению заявлений о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок по делам, рассматриваемым арбитражными судами, или за нарушение права на исполнение судебных актов в разумный срок, принятых арбитражными судами.

Законодательством установлены 10 [федеральных арбитражных судов округов](#), каждый из которых работает в качестве кассационной инстанции по отношению к группе арбитражных судов, составляющих один судебный округ. Их состав определяется в [ст. 24](#) Федерального конституционного [закона](#) "Об арбитражных судах в Российской Федерации".

В кассационной инстанции решения арбитражных судов проверяются с позиций правильности применения норм материального и процессуального права. Например, Федеральный арбитражный суд [Московского округа](#) осуществляет проверку вступивших в законную силу решений, вынесенных Арбитражным судом [города Москвы](#) и Арбитражным судом [Московской области](#).

5.2. Арбитражные апелляционные суды (абзац введен Федеральным конституционным законом от 04.07.2003 N 4-ФКЗ). Арбитражные апелляционные суды являются судами по проверке в апелляционной инстанции законности и обоснованности судебных актов арбитражных судов субъектов Российской Федерации, принятых ими в первой инстанции.

Полномочия, порядок образования и деятельности арбитражных апелляционных судов определяется нормами Федерального конституционного закона "Об арбитражных судах в Российской Федерации".

Арбитражный апелляционный суд: 1) проверяет в апелляционной инстанции законность и обоснованность судебных актов, не вступивших в законную силу, по делам, рассмотренным арбитражными судами субъектов Российской Федерации в первой инстанции, повторно рассматривая дело; 2) пересматривает по вновь открывшимся обстоятельствам принятые им и вступившие в законную силу судебные акты.

В 10 судебных округах функционирует 21 арбитражный апелляционный суд, например, в Московском судебном округе действуют:

Девятый арбитражный апелляционный суд, осуществляющий проверку судебных актов, принятых Арбитражным судом города Москвы;

Десятый арбитражный апелляционный суд, осуществляющий проверку судебных актов, принятых Арбитражным судом Московской области.

5.3. Арбитражные суды первой инстанции действуют в республиках, краях, областях, городах федерального значения, автономной области, автономных округах (далее - арбитражные суды субъектов Российской Федерации) (в ред. Федерального конституционного закона от 04.07.2003 N 4-ФКЗ). Закон допускает возможность образования с учетом нагрузки, складывающейся в конкретном регионе, одного арбитражного суда на два и более субъекта Федерации, либо нескольких судов в одном субъекте Федерации. На их долю приходится разбирательство большей части всех дел, подведомственных в целом всем арбитражным судам.

К ведению арбитражных судов отнесены дела по возникающим между организациями и гражданами, которые занимаются предпринимательской деятельностью, экономическим спорам, связанным с гражданскими, административными и иными правоотношениями.

Это могут быть споры: по поводу заключения, неисполнения или ненадлежащего исполнения договоров, незаконного завладения имуществом,

требования о защите деловой репутации, дела, связанные с банкротством юридического лица, являющегося коммерческой организацией (за исключением казенных предприятий и др.)

Арбитражный суд субъекта Российской Федерации:

- рассматривает в первой инстанции все дела, подсудные арбитражным судам в Российской Федерации, за исключением дел, отнесенных к компетенции Верховного Суда Российской Федерации, арбитражных судов округов и специализированных арбитражных судов;

- пересматривает по вновь открывшимся обстоятельствам принятые им и вступившие в законную силу судебные акты;

- обращается в Конституционный Суд Российской Федерации с запросом о проверке конституционности закона, примененного или подлежащего применению в деле, рассматриваемом им в любой инстанции;

- изучает и обобщает судебную практику;

- подготавливает предложения по совершенствованию законов и иных нормативных правовых актов;

- анализирует судебную статистику.

В арбитражном суде субъекта Российской Федерации действует президиум. В арбитражном суде могут быть образованы судебные коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений, и по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений и (или) судебные составы.

В судах с достаточной нагрузкой возможно образование двух судебных коллегий – коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений, и коллегии по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

Коллегии с большим количеством работающих в них судей подразделяются на постоянные специализированные судебные составы. В случаях, когда объем работы и общее количество судей, работающих в данном суде, не позволяют создать коллегии, то образуются только судебные

составы, в которых происходит рассмотрение конкретных категорий дел. В них должно входить не менее пяти судей, один из которых – председатель состава, утверждаемый президиумом суда.

5.4. Специализированные арбитражные суды (абзац введен Федеральным конституционным законом от 06.12.2011 N 4-ФКЗ). **Суд по интеллектуальным правам** является специализированным арбитражным судом, рассматривающим в пределах своей компетенции в качестве суда первой и кассационной инстанций дела по спорам, связанным с защитой интеллектуальных прав.

Суд по интеллектуальным правам действует в составе судей, судебных составов и президиума. Рассмотрение дел в первой инстанции Суда по интеллектуальным правам осуществляется коллегиальным составом судей.

Рассмотрение дел в кассационном порядке Судом по интеллектуальным правам осуществляется: 1) президиумом - при пересмотре дел, рассмотренных Судом по интеллектуальным правам по первой инстанции; 2) коллегиальным составом судей - при пересмотре дел, рассмотренных арбитражными судами субъектов Российской Федерации, арбитражными апелляционными судами.

Полномочия Суда по интеллектуальным правам. Суд по интеллектуальным правам в качестве суда первой инстанции рассматривает:

1) дела об оспаривании нормативных правовых актов федеральных органов исполнительной власти в сфере патентных прав и прав на селекционные достижения, права на топологии интегральных микросхем, права на секреты производства (ноу-хау), права на средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, права использования результатов интеллектуальной деятельности в составе единой технологии;

2) дела по спорам о предоставлении или прекращении правовой охраны результатов интеллектуальной деятельности и приравненных к ним средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий (за

исключением объектов авторских и смежных прав, топологий интегральных микросхем), в том числе:

об оспаривании ненормативных правовых актов, решений и действий (бездействия) федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности, федерального органа исполнительной власти по селекционным достижениям и их должностных лиц, а также органов, уполномоченных Правительством Российской Федерации рассматривать заявки на выдачу патента на секретные изобретения;

об оспаривании решения федерального антимонопольного органа о признании недобросовестной конкуренцией действий, связанных с приобретением исключительного права на средства индивидуализации юридического лица, товаров, работ, услуг и предприятий;

об установлении патентообладателя;

о признании недействительными патента на изобретение, полезную модель, промышленный образец или селекционное достижение, решения о предоставлении правовой охраны товарному знаку, наименованию места происхождения товара и о предоставлении исключительного права на такое наименование, если федеральным законом не предусмотрен иной порядок их признания недействительными;

о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования.

Дела рассматриваются Судом по интеллектуальным правам независимо от того, являются ли участниками правоотношений, из которых возник спор, организации, индивидуальные предприниматели или граждане.

Организационное обеспечение деятельности арбитражного суда по осуществлению правосудия осуществляет аппарат этого суда. Руководство деятельностью аппарата арбитражного суда осуществляет председатель соответствующего суда.

Вопрос 6. Верховный Суд Российской Федерации.

Верховный Суд Российской Федерации является высшим судебным органом по гражданским делам, разрешению экономических споров, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции и арбитражным судам, образованным в соответствии с федеральным конституционным законом и осуществляющим судебную власть посредством гражданского, арбитражного, административного и уголовного судопроизводства. Верховный Суд Российской Федерации осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за деятельностью судов общей юрисдикции и арбитражных судов и дает разъяснения по вопросам судебной практики.

Он действует в качестве трех судебных инстанций:

первой (рассматривает по существу гражданские и уголовные дела),

второй (кассационной) инстанции,

инстанции, проверяющей приговоры и иные судебные решения, вступившие в законную силу,

инстанции в порядке надзора по вновь открывшимся обстоятельствам.

По первой инстанции этот суд рассматривает уголовные дела о преступлениях особой сложности или особого общественного значения (по собственной инициативе или инициативе Генерального прокурора РФ и при наличии ходатайства обвиняемого), а также о преступлениях, совершенных судьями (по требованию последних).

Из числа гражданских дел по первой инстанции ему подсудны дела:

об оспаривании нормативных актов федеральных министерств и ведомств, касающихся прав и свобод граждан;

об оспаривании постановлений о прекращении полномочий судей;

о приостановлении и прекращении деятельности общероссийских и международных общественных объединений;

об оспаривании решений и действий (бездействия) Центральной избирательной комиссии РФ (за исключением решений, принимаемых этой комиссией по жалобам на решения и действия окружных избирательных комиссий);

по разрешению споров, переданных ему Президентом РФ.

Верховный Суд РФ также может принять к своему производству любое гражданское дело, подсудное нижестоящему суду, если с этим согласны стороны.

В качестве кассационной (второй) инстанции Верховный Суд РФ призван проверять законность и обоснованность не вступивших в законную силу приговоров и иных судебных решений судов общей юрисдикции среднего звена. Осуществляемая им проверка законности и обоснованности вступивших в законную силу приговоров и иных судебных решений распространяется на все суды общей юрисдикции.

Важным его полномочием является дача разъяснений по вопросам судебной практики. Такие разъяснения оформляются в виде постановлений Пленума Верховного Суда РФ. Они обязательны не только для судов общей юрисдикции, но и для других органов и их должностных лиц, применяющих закон, по которому дано разъяснение.

Верховному Суду РФ принадлежит право законодательной инициативы и право обращаться в Конституционный Суд РФ по вопросам проверки конституционности федеральных законов и иных нормативных актов и др.

Верховный Суд Российской Федерации в соответствии с Федеральным конституционным законом от 5 февраля 2014 года N 3-ФКЗ "О Верховном Суде Российской Федерации" (ред. от 02.08.2019) действует в следующем составе:

- 1) Пленум Верховного Суда Российской Федерации;
- 2) Президиум Верховного Суда Российской Федерации;

- 3) Апелляционная коллегия Верховного Суда Российской Федерации - в качестве судебной коллегии Верховного Суда Российской Федерации;
- 4) Судебная коллегия по административным делам Верховного Суда Российской Федерации;
- 5) Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации;
- 6) Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда Российской Федерации;
- 7) Судебная коллегия по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации;
- 8) Судебная коллегия по делам военнослужащих Верховного Суда Российской Федерации;
- 9) Дисциплинарная коллегия Верховного Суда Российской Федерации - в качестве судебной коллегии Верховного Суда Российской Федерации.

Пленум Верховного Суда РФ состоит из его руководства (Председатель и заместители) и всех судей, назначенных в данный суд. В заседаниях Пленума, созываемых не реже трех раз в год, участвуют Генеральный прокурор РФ, Председатель Конституционного Суда РФ, Министр юстиции РФ и др.

Среди его многочисленных полномочий нужно особо выделить дачу упомянутых выше разъяснений по вопросам судебной практики. Основная цель таких разъяснений – обеспечение единообразного применения российских законов.

Президиум Верховного Суда РФ, возглавляемый Председателем суда, образуют заместители Председателя суда и судьи, назначенные Советом Федерации по представлению Президента РФ из числа судей Верховного Суда РФ в количественном составе, определяемом Регламентом Верховного Суда Российской Федерации.

Как судебная инстанция, Президиум в соответствии с процессуальным законодательством Российской Федерации и в целях обеспечения единства судебной практики и законности проверяет в порядке надзора, в порядке возобновления производства по новым или вновь открывшимся обстоятельствам вступившие в силу судебные акты. Он также рассматривает ряд организационных вопросов, касающихся деятельности Верховного Суда РФ, а именно: обеспечивает координацию деятельности судебных коллегий Верховного Суда Российской Федерации, судебных составов этих коллегий и аппарата Верховного Суда Российской Федерации.

К судебным коллегиям Верховного Суда Российской Федерации относятся: Судебная коллегия по административным делам; Судебная коллегия по гражданским делам; Судебная коллегия по уголовным делам; Судебная коллегия по экономическим спорам; Судебная коллегия по делам военнослужащих. Эти коллегии выполняют функции трех судебных инстанций:

1) рассматривают в качестве суда первой инстанции и по новым или вновь открывшимся обстоятельствам дела, отнесенные к подсудности Верховного Суда Российской Федерации;

2) рассматривают в пределах своих полномочий в соответствии с процессуальным законодательством Российской Федерации дела в апелляционном и кассационном порядке;

3) обращаются в Конституционный Суд Российской Федерации на основании части 4 статьи 125 Конституции Российской Федерации с запросом о конституционности закона, подлежащего применению в конкретном деле;

4) обобщают судебную практику;

5) осуществляют иные полномочия в соответствии с федеральными законами.

Апелляционная коллегия Верховного Суда Российской Федерации:

1) рассматривает в качестве суда второй (апелляционной) инстанции в соответствии с процессуальным законодательством Российской Федерации дела, подсудные Верховному Суду Российской Федерации, решения по которым в качестве суда первой инстанции вынесены судебными коллегиями Верховного Суда Российской Федерации.

Дисциплинарная коллегия Верховного Суда Российской Федерации рассматривает дела:

1) по жалобам на решения Высшей квалификационной коллегии судей Российской Федерации и квалификационных коллегий судей субъектов Российской Федерации о досрочном прекращении полномочий судей за совершение ими дисциплинарных проступков;

(п. 1 в ред. Федерального конституционного закона от 30.10.2018 N 2-ФКЗ)

2) по жалобам на решения Высшей квалификационной коллегии судей Российской Федерации о наложении дисциплинарных взысканий на судей;

3) по жалобам на решения Высшей квалификационной коллегии судей Российской Федерации о результатах квалификационной аттестации судей.

Организация работы в Верховном Суде РФ обеспечивается его руководством и аппаратом Суда. В целях организационного, информационного, документационного, финансового и материально-технического обеспечения деятельности Верховного Суда Российской Федерации формируется аппарат Верховного Суда Российской Федерации.

Общее руководство деятельностью аппарата Верховного Суда Российской Федерации осуществляет Председатель Верховного Суда Российской Федерации.

Вопрос 7. Суды субъектов Российской Федерации.

Федеральный конституционный закон от 31.12.1996 N 1-ФКЗ (ред. от 30.10.2018) "О судебной системе Российской Федерации" (статья 4)

предусматривает возможность образования **судов субъектов РФ**. К ним относятся: конституционные (уставные) суды субъектов Российской Федерации, мировые судьи, являющиеся судьями общей юрисдикции субъектов Российской Федерации.

7.1. Конституционные (уставные) суды призваны обеспечивать такое положение, при котором законодательство и иные нормативные правовые акты, которые издаются в субъектах РФ в ходе реализации исключительных полномочий, т.е. по вопросам государственной и общественной жизни, в отношении которых им предоставлена вся полнота государственной власти (ст. 73 КРФ), соответствовали бы конституциям республик или уставам других субъектов Федерации.

В соответствии с Федеральным конституционным законом от "О судебной системе Российской Федерации "(ст. 27) конституционный (уставный) суд субъекта Российской Федерации может создаваться субъектом Российской Федерации для рассмотрения вопросов соответствия законов субъекта Российской Федерации, нормативных правовых актов органов государственной власти субъекта Российской Федерации, органов местного самоуправления субъекта Российской Федерации конституции (уставу) субъекта Российской Федерации, а также для толкования конституции (устава) субъекта Российской Федерации.

Таким образом, в части 1 ст. 27 ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации " четко обозначены полномочия таких судов, а именно к ним отнесено рассмотрение вопросов о соответствии конституции (уставу) субъекта РФ:

- принятых в нем законов;
- нормативных правовых актов его органов государственной власти;
- нормативных правовых актов органов местного самоуправления;
- а также вопросов толкования конституции (устава).

Порядок рассмотрения вопросов такого рода должен определяться законами субъектов Федерации. Финансирование и определение правил формирования этих судов возложены тоже на субъекты РФ.

Решение конституционного (уставного) суда, принятое в пределах предоставленных ему полномочий, не может быть отменено никаким другим судом (ч. 4 ст. 27 Закона). Этим подчеркивается автономность таких судов от всех других судов.

Практически создание судов подобного рода идет медленно. По состоянию на 2020 год конституционные (уставные) суды официально действовали в 15 субъектах Российской Федерации (в том числе в 12 республиках).

7.2. Мировые судьи.

Должности мировых судей вводятся в субъектах РФ на основании предписаний упомянутого федерального конституционного закона «О судебной системе РФ» и Федерального закона «О мировых судьях в РФ» от 17 декабря 1998 года. Мировые судьи в Российской Федерации (далее – мировые судьи) являются судьями общей юрисдикции субъектов Российской Федерации и входят в единую судебную систему Российской Федерации.

Полномочия, порядок деятельности мировых судей и порядок создания должностей мировых судей устанавливаются Конституцией Российской Федерации, Федеральным конституционным законом "О судебной системе Российской Федерации", иными федеральными конституционными законами, настоящим Федеральным законом и другими федеральными законами, а порядок назначения (избрания) и деятельности мировых судей устанавливается также законами субъектов Российской Федерации.

Хотя мировые судьи отнесены к судам субъектов Федерации, большинство их полномочий подлежит регламентации в федеральных законах. К ведению субъектов Федерации отнесено только определение

порядка назначения (избрания) мировых судей и установление некоторых правил, касающихся их организации и деятельности.

Свои решения они должны выносить именем Российской Федерации, и эти решения имеют то же общеобязательное значение, что и акты правосудия федеральных судов.

Общее число мировых судей и количество судебных участков субъекта Федерации определяются федеральным законом по законодательной инициативе соответствующего субъекта Федерации, согласованной с Верховным Судом РФ, или по инициативе последнего, согласованной с соответствующим субъектом РФ.

Судебные участки создаются в районах (округах) из расчета численности населения на одном участке от 15 до 23 тысяч человек. В административно-территориальных образованиях с численностью населения менее 15 тысяч человек создается один судебный участок.

Компетенция мировых судей определена довольно широко. Они должны единолично рассматривать по первой инстанции:

относительно несложные *гражданские дела* (о расторжении брака, если не возникает спор о детях между супругами, о разделе совместно нажитого супругами имущества, об имущественных спорах при цене иска, не превышающей пятидесяти тысяч рублей; дела по имущественным спорам, за исключением дел о наследовании имущества и дел, возникающих из отношений по созданию и использованию результатов интеллектуальной деятельности, при цене иска, не превышающей пятидесяти тысяч рублей; дела по имущественным спорам, возникающим в сфере защиты прав потребителей при цене иска, не превышающей ста тысяч рублей);

уголовные дела о преступлениях, за совершение которых может быть назначено максимальное наказание, не превышающее трех лет лишения свободы; дела о выдаче судебного приказа,

а также дела об *административных правонарушениях*, отнесенные к компетенции мирового судьи Кодексом Российской Федерации об

административных правонарушениях и законами субъектов Российской Федерации.

Они также уполномочены пересматривать свои собственные приговоры и иные решения *по вновь открывшимся обстоятельствам*.

Вышестоящей судебной инстанцией по отношению к мировым судьям является районный суд, на территории которого находится участок мирового судьи.

В целом, мировые судьи существенно сократили нагрузку, которая приходится на долю районных судов. Это дает последним возможность внимательнее относиться к более сложным делам, что естественно, будет способствовать повышению эффективности и качества их деятельности.

Тема 8. Общая характеристика правоохранительных органов

Вопросы лекции:

1. Система правоохранительных органов.
2. Учреждения, осуществляющие организационное обеспечение деятельности судов.
3. Органы прокуратуры.
4. Органы, выявляющие и расследующие преступления.
 - 4.1. Следственный комитет России.
 - 4.2. Органы дознания.
 - 4.2.1. Органы полиции.
5. Органы, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность.
 - 5.1. Полномочия работников полиции.
 - 5.2. Органы федеральной службы безопасности Российской Федерации.
 - 5.3. Таможенные органы Российской Федерации.
 - 5.4. Федеральная служба государственной охраны.
6. Адвокатура.

Вопрос 1. Система правоохранительных органов.

Систему правоохранительных органов можно подразделить на судебные органы (суды) и иные правоохранительные органы.

Судебная система, в свою очередь, включает в себя Конституционный Суд Российской Федерации (РФ), федеральные суды общей юрисдикции и систему арбитражных судов во главе с Верховным Судом РФ и суды (мировые судьи и конституционные (уставные) суды) субъектов РФ.

Эти вопросы были рассмотрены на прошлой лекции. Кратко напомним основные положения судебной системы.

Конституционный Суд РФ является судебным органом конституционного контроля. Этот судебный орган призван самостоятельно и независимо осуществлять судебную власть посредством конституционного судопроизводства. Основная цель деятельности Конституционного Суда РФ – это защита основ конституционного строя, основных прав и свобод человека и гражданина, обеспечения верховенства и прямого действия Конституции на всей территории РФ.

Система федеральных судов общей юрисдикции уже своим названием подчеркивает широту охвата правовых вопросов, подпадающих под ее процессуальную компетенцию. По сути, все правовые вопросы, возникающие в жизни граждан, разрешаются главным образом в судах общей юрисдикции.

В системе федеральных судов общей юрисдикции в свою очередь могут быть выделены: система *общих* судов и система *военных* судов. Последние обособились в силу исторической традиции и состоят из судов военных округов (флотов) и гарнизонных судов. Обе эти системы имеют общий вышестоящий орган – Верховный Суд РФ (он является и общим, и военным судом одновременно).

Система общих судов включает в себя суды субъектов РФ, районные суды. Помимо этого, к судам общей юрисдикции относятся и мировые

судьи, хотя по своему организационно-правовому статусу они не относятся к федеральным судам общей юрисдикции, а формируются органами законодательной (исполнительной) власти субъектов РФ.

Система арбитражных судов создана преимущественно для разрешения экономических споров, возникающих между юридическими лицами, хотя арбитражные суды имеют и иные полномочия. В настоящее время система арбитражных судов включает в себя федеральные арбитражные суды арбитражных округов (кассационные суды), апелляционные суды и арбитражные суды субъектов РФ. Как уже отмечалось ранее, в результате судебной реформы произошло слияние Высшего Арбитражного Суда с Верховным Судом РФ.

Суды субъектов РФ включают в себя мировых судей и конституционные (уставные) суды субъектов РФ. Основная задача мировых судей – рассматривать и разрешать правовые споры, которые наиболее часто встречаются в повседневной жизни граждан.

Конституционные (уставные) суды созданы для рассмотрения спорных правовых вопросов о соответствии принимаемых органами власти субъектов РФ нормативных правовых актов Конституции или уставу субъекта.

Кроме судов, иные правоохранительные органы также образуют систему:

- органов прокуратуры;
- органов внутренних дел;
- федеральной службы безопасности;
- органов государственной охраны;
- таможенных органов;
- органов по борьбе с незаконным оборотом наркотиков;
- органов предварительного расследования;
- органов юстиции.

В целом система правоохранительных органов призвана реализовать такие важнейшие функции, как:

- конституционный контроль;
- отправление правосудия;
- прокурорский надзор;
- расследование преступлений;
- оперативно-розыскная функция;
- исполнение судебных решений;
- оказание юридической помощи и защиты по уголовным делам;
- предупреждение преступлений и иных правонарушений. Все эти функции взаимосвязаны и дополняют друг друга.

Взаимодействие правоохранительных органов с другими органами.

Качественное решение задач, стоящих перед правоохранительными органами, возможно лишь при взаимодействии этих органов между собой и с другими государственными органами.

Правоохранительные органы осуществляют судебную и исполнительную власть. Взаимодействие их с органами законодательной власти происходит, как правило, через действующее и перспективное законодательство.

Правоохранительные органы не вправе критиковать законы, давать им политическую оценку, они обязаны исполнять законы. Вместе с тем ряд правоохранительных органов наделен правом законодательной инициативы. Это высшие судебные органы: Конституционный Суд РФ и Верховный Суд РФ.

Основная сфера взаимодействия правоохранительных органов с иными органами – обеспечение законности и безопасности. По сути, ни одна общественная и государственная структура не может существовать независимо от правоохранительных органов. Последние осуществляют охрану жизни, здоровья лиц, работающих в иных органах, а также

принадлежащее им имущество. Ко всем мероприятиям, проводимым иными государственными органами и общественными объединениями, привлекаются силы правоохранительных органов.

Правоохранительные органы РФ взаимодействуют с аналогичными структурами иностранных государств. Для упорядочения этой деятельности разрабатываются соответствующие договоры. Указанная деятельность нашла отражение, например, в УПК РФ (ч. 5 «Международное сотрудничество в сфере уголовного судопроизводства»).

Хочу подчеркнуть, что в литературе вопрос о круге правоохранительных органов официально, не решен. Поэтому в поисках ответа на данный вопрос можно столкнуться с разнообразными суждениями.

Чаще всего к органам такого рода относят:

- учреждения, осуществляющие организационное обеспечение деятельности судов;
- прокуратуру;
- органы, выявляющие и расследующие преступления;
- организации и лиц, занимающихся оказанием юридической помощи и защитой тех, кого привлекают к ответственности (адвокатура).

Вопрос 2. Учреждения, осуществляющие организационное обеспечение деятельности судов.

Организационным обеспечением деятельности судов считается осуществление мер по созданию условий, необходимых для судебной деятельности. Речь идет о *следующих мероприятиях по кадровому, организационному и ресурсному обеспечению судебной деятельности:*

разработка предложений о создании новых судов, упразднения или реорганизации уже существующих, их передислокации, увеличении или сокращении штатной численности судей;

подбор кандидатов в судьи и организация проверки их профессиональных, деловых и нравственных качеств;

содействие в составлении списков народных, присяжных и арбитражных заседателей;

организация регулярного повышения квалификации судей и иных судебных работников;

материально-техническое обеспечение судов и создание надлежащих условий для их деятельности и т.д.

Выполнение названных и некоторых других задач, ни в коем случае не должно осуществляться в ущерб принципу самостоятельности судов, независимости и подчинения их только закону.

Основы реализации рассматриваемой правоохранительной функции закреплены в Федеральном конституционном законе «О судебной системе РФ». В статье 30 «Обеспечение деятельности судов» сказано:

1. Обеспечение деятельности Конституционного Суда РФ и Верховного Суда РФ осуществляется аппаратами этих судов.

2. Обеспечение деятельности других судов общей юрисдикции осуществляется Судебным департаментом при Верховном Суде РФ.

Вполне понятно, что названные высшие суды сами по себе не в состоянии полностью решать многообразные задачи по организационному обеспечению своей деятельности, а равно деятельности нижестоящих судов. Многие из этих задач они решают практически в сотрудничестве с центральными органами (Администрация Президента РФ, Правительство РФ, Министерство финансов РФ, Министерство юстиции РФ и др.) и органами исполнительной власти субъектов Федерации, местного самоуправления.

В судах общей юрисдикции основного и среднего уровней, как и во всех других судах, значительная часть работы такого рода лежит фактически на плечах руководства (председателей и их заместителей) соответствующих судов, действующего в контакте с местными органами исполнительной власти.

В 1998 году был учрежден Судебный департамент при Верховном Суде Российской Федерации и его органы (управления, отделы) в субъектах Федерации. Судебный департамент является федеральным органом, осуществляющим организационное обеспечение деятельности верховных судов республик, краевых, областных судов, судов г. Москвы, Санкт-Петербурга и Севастополя, суда автономной области и судов автономных округов, районных судов, органов судейского сообщества, а также финансирование мировых судей.

Руководитель Судебного департамента назначается на должность и освобождается от должности Председателем Верховного Суда РФ с согласия Совета судей РФ.

Управления (отделы) Судебного департамента осуществляют организационное обеспечение деятельности районных судов, а также финансирование мировых судей. В этих целях они осуществляют:

подбор кандидатов на должности судей на основании закона о статусе судей;

организуют и обеспечивают работу экзаменационных комиссий по приему квалификационных экзаменов на должности судей;

изучают организационную деятельность районных судов и принимают меры по ее совершенствованию;

ведут судебную статистику, организуют делопроизводство и работу архивов судов;

осуществляют финансирование районных судов и квалификационных комиссий судей в субъектах РФ;

обеспечивают районные суды программно-аппаратными средствами, необходимыми для ведения судопроизводства и делопроизводства, а также информационно-правовое обеспечение деятельности указанных судов;

обеспечивают районные суды материально-техническими и транспортными средствами;

принимают во взаимодействии с судами, органами судейского сообщества и правоохранительными органами меры по обеспечению независимости, неприкосновенности и безопасности судей, а также безопасности членов их семей;

организуют материальное и социальное обеспечение судей и работников аппарата суда.

Управление (отдел) Судебного департамента субъекта Российской Федерации возглавляет начальник, который назначается на должность и освобождается от должности Руководителем Судебного департамента по согласованию с председателем суда Субъекта Федерации, а также с органами государственной власти субъекта РФ.

Деятельность районных судов организационно обеспечивает администратор соответствующего суда, который осуществляет свои полномочия под контролем Судебного департамента. На них и возложена повседневная работа в данной области.

Вопрос 3. Органы прокуратуры.

Единственная статья Конституции РФ (ст. 129), посвященная прокуратуре, помещена в гл. 7 «Судебная власть и прокуратура». Прокуратура Российской Федерации - единая федеральная централизованная система органов, осуществляющих надзор за соблюдением Конституции Российской Федерации и исполнением законов, надзор за соблюдением прав и свобод человека и гражданина, уголовное преследование в соответствии со своими полномочиями, а также выполняющих иные функции.

Статус прокуратуры в России таков, что ее невозможно однозначно отнести ни к одной традиционной ветви государственной власти. Можно сказать, что органы прокуратуры образуют самостоятельную систему, не подчиненную ни одному из органов государственной власти.

При этом контроль за деятельностью прокуратуры проявляется, в частности, в установленном порядке наделения прокуроров полномочиями и освобождения их от должности и главное – в судебном контроле за действиями и актами органов прокуратуры.

Детально статус прокуратуры закреплен в Федеральном законе от 17.01.1992 № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации» с изм. и доп., а также в специальном законодательстве (процессуальном, избирательном, военном и т. д.).

Система органов прокуратуры – единая и централизованная. Это означает, что все органы прокуратуры (независимо от уровня) являются федеральными.

Субъекты РФ не имеют собственных органов прокуратуры и не вправе их создавать; все прокуроры назначаются на должность Генеральным прокурором РФ и подчинены ему, а также вышестоящим прокурорам.

Звеньями системы органов прокуратуры являются:

- Генеральная прокуратура РФ (возглавляемая Генеральным прокурором РФ);
- прокуратуры федеральных округов (данное звено появилось в системе прокуратуры после образования Президентом РФ федеральных округов; окружной прокурор обладает достаточно высоким статусом, являясь, в частности, заместителем Генерального прокурора РФ);
- прокуратуры субъектов РФ;
- районные, городские прокуратуры;
- специальные прокуратуры (военная, транспортная, природоохранная) со своими подсистемами органов.

Генеральный прокурор РФ, заместители Генерального прокурора РФ назначаются на должность после консультаций с Советом Федерации и освобождаются от должности Президентом РФ.

Прокуроры субъектов РФ, прокуроры военных и других специализированных прокуратур, приравненные к прокурорам субъектов РФ, назначаются на должность после консультаций с Советом Федерации и освобождаются от должности Президентом РФ.

Иные прокуроры могут назначаться на должность и освобождаться от должности Президентом РФ, если такой порядок назначения на должность и освобождения от должности установлен федеральным законом.

Если иное не предусмотрено федеральным законом, прокуроры городов, районов и приравненные к ним прокуроры назначаются на должность и освобождаются от должности Генеральным прокурором РФ.

Прокурорами могут быть граждане Российской Федерации, не имеющие гражданства иностранного государства либо вида на жительство или иного документа, подтверждающего право на постоянное проживание гражданина Российской Федерации на территории иностранного государства. Прокурорам в порядке, установленном федеральным законом, запрещается открывать и иметь счета (вклады), хранить наличные денежные средства и ценности в иностранных банках, расположенных за пределами территории Российской Федерации.

Для реализации своих функций, главная из которых – осуществление от имени Российской Федерации *надзора* за соблюдением Конституции РФ и исполнением законов на территории РФ, ***органы прокуратуры обладают рядом полномочий.*** При этом они могут обращаться в суды различных видов и уровней (в том числе, при определенных условиях, в Конституционный Суд РФ).

Прокуроры вправе использовать собственные средства прокурорского реагирования на нарушения законодательства:

- постановление (о возбуждении уголовного дела или производства об административном правонарушении);
- протест (приносится органу или должностному лицу, издавшему незаконный акт, или в суд, если прокурор не согласен с его решением; протест подлежит обязательному рассмотрению с незамедлительным (в десятидневный срок) сообщением результатов рассмотрения прокурору);
- представление (обращение прокурора к органу или должностному лицу об устранении допущенных нарушений закона; о результатах рассмотрения также должен быть проинформирован соответствующий прокурор);
- предостережение о недопустимости нарушения закона (объявляется в письменной форме при наличии сведений о готовящихся противоправных деяниях).

Как уже отмечалось, в соответствии с Федеральным законом «О прокуратуре РФ» *прокурорский надзор – является главным направлением деятельности прокуратуры.*

Принято различать следующие ***отрасли прокурорского надзора:***

- общий надзор (надзор за соблюдением КРФ и исполнением законов, действующих на территории РФ, перечисленными в названном Законе органами и должностными лицами);
- надзор за соблюдением прав и свобод человека и гражданина;
- надзор за исполнением законов органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие;
- надзор за исполнением законов судебными приставами;
- надзор за исполнением законов администрациями органов и учреждений, исполняющих наказание и применяющих назначаемые судом меры принудительного характера, администрациями мест содержания задержанных и заключенных под стражу;

Кроме того, ***на прокуратуру возложены обязанности по:***
координации деятельности правоохранительных органов по борьбе с преступностью;

участие по правилам, установленным процессуальным законодательством, в рассмотрении дел судами, опротестование противоречащих закону решений, приговоров, определений и постановлений судов.

Основными принципами организации и деятельности прокуратуры являются:

- единство и централизация ее органов и учреждений на основе подчинения нижестоящих прокуроров вышестоящим и Генеральному прокурору РФ;

- осуществление полномочий независимо от федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Федерации, органов местного самоуправления, общественных объединений и в строгом соответствии с действующими законами;

- гласность в той мере, в какой она не противоречит требованиям законодательства об охране прав и свобод граждан, а также законодательства о государственной и иной специально охраняемой законом тайне;

- информация федеральных органов государственной власти, органов государственной власти субъектов Федерации, органов местного самоуправления, а также населения о состоянии законности.

Вопрос 4. Органы, выявляющие и расследующие преступления.

Органы, выявляющие и расследующие преступления принято группировать в три блока:

- 1) К одному из них относятся **органы предварительного следствия**. На них возлагается выполнение в порядке, установленном уголовно-процессуальным законодательством действий, по собиранию, исследованию, оценке доказательств, оформлению соответствующих материалов, необходимых для принятия законных и обоснованных решений в связи с

совершенными преступлениями и установлением или не установлением виновных.

Выводы органов такого рода о виновности лиц, привлекаемых к уголовной ответственности, могут быть сугубо предварительными. Признать их виновными в совершении преступлений и подвергнуть уголовным наказаниям вправе только суд.

4.1. Следственный комитет России.

История вопроса. Впервые в России идея создания следственного ведомства, организационно и функционально независимого от иных органов государственной власти, была реализована [Петром I](#) в ходе судебной реформы, одним из направлений которой стало разделение уголовного процесса на стадии предварительного расследования и судебного разбирательства.

В [1713](#) г. были учреждены первые специализированные следственные органы, которые в [1717](#) г. были подчинены непосредственно [Петру I](#). К подследственности этих органов были отнесены дела о наиболее опасных деяниях, посягающих на основы государственности, в первую очередь о преступлениях коррупционной направленности, совершаемых высокопоставленными должностными лицами органов государственной власти (взяточничество, казнокрадство, служебные подлоги, мошенничество).

Положением о судеустройстве СССР 1922 г. создавались должности участковых народных следователей, старших следователей при губернских судах, следователей по особо важным делам при Верховном Суде РСФСР, следователей по особо важным делам при Народном комиссариате юстиции, однако в 1928 году эти должности были упразднены, а их функции перешли к следственному отделу Прокуратуры РСФСР.

Современный правовой статус. В апреле 1990 г. на I [съезде народных депутатов СССР](#) Комитету Верховного Совета СССР по законодательству и [Совету Министров СССР](#) было поручено подготовить и внести предложения о создании «союзного Следственного комитета».

После всех доработок и согласований в первом полугодии [1993](#) г. проект закона «О Следственном комитете Российской Федерации» был внесен на рассмотрение Верховного Совета России и одобрен в первом чтении. Однако роспуск Верховного Совета помешал принятию этого закона.

Лишь в 2007 г. были приняты федеральные законы от 5 июня 2007 г. № 87-ФЗ "О внесении изменений в [Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации](#) и [Федеральный закон](#) «О прокуратуре Российской Федерации» и от 6 июня 2007 г. № 90-ФЗ «О внесении изменений в Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации».

В соответствии с этими нормативными правовыми актами из компетенции прокурора были исключены полномочия по процессуальному руководству следствием. Главным новшеством было то, что следственный аппарат органов прокуратуры стал относительно самостоятельным ведомством. Перечисленные меры создали условия для дальнейшей организационной и функциональной независимости следственного органа.

Однако на этом этапе вновь созданный [Следственный комитет при прокуратуре Российской Федерации](#) ещё входил в систему органов прокуратуры, председатель Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации в связи с занимаемой должностью являлся первым заместителем генерального прокурора Российской Федерации, а работники Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации — прокурорскими работниками.

Вместе с тем в соответствии с частью 3 статьи 20.1 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации» председатель Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации назначался на должность и

освобождался от должности Советом Федерации Федерального собрания Российской Федерации по представлению президента Российской Федерации. Остальные работники назначались на должность и освобождались от должности председателем Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации. Председатель Следственного комитета при прокуратуре Российской Федерации утверждал структуру и штатное расписание ведомства, а также определял полномочия его подразделений.

В настоящее время *Следственный комитет Российской Федерации* не входит в структуру какого-либо органа государственной власти, и не относится ни к одной из ветвей государственной власти. В 2011 г. [Александр Иванович Бастрыкин](#) был назначен [Указом президента Российской Федерации](#) от [14 января 2011 года](#) № 39 председателем Следственного комитета Российской Федерации.

Структура Следственного комитета России. В структуру Центрального аппарата Следственного комитета Российской Федерации входят:

- Главное следственное управление
 - Управление по расследованию особо важных дел о преступлениях против личности и общественной безопасности
 - Управление по расследованию особо важных дел о преступлениях против государственной власти и в сфере экономики
 - Управление методико-аналитического обеспечения
 - Отдел информационно-технического и документационного обеспечения
- [Главное военное следственное управление](#)
- Главное управление процессуального контроля
 - Управление процессуального контроля за следственными органами

- Управление процессуального контроля в сфере противодействия коррупции
- Управление процессуального контроля за расследованием особо важных дел
- Организационно-аналитический отдел
- Отдел документационного обеспечения
- Главное организационно-инспекторское управление
 - Организационно-контрольное управление
 - Информационно-методическое управление
 - Управление собственной безопасности
 - Управление оперативных служб
 - Отдел документационного обеспечения и корректуры
- Главное управление криминалистики
 - Методико-криминалистическое управление
 - Техничко-криминалистическое управление
 - Управление организации экспертно-криминалистической деятельности
 - Отдел документационного обеспечения
- Главное управление обеспечения деятельности Следственного комитета Российской Федерации
 - Финансово-экономическое управление
 - Управление материально-технического обеспечения
 - Управление делами
 - Контрольно-ревизионное управление
 - Отдел обеспечения деятельности по Северо-Кавказскому и Южному федеральным округам
 - Отдел организационного и документационного обеспечения
- Главное следственное управление по Северо-Кавказскому федеральному округу
 - Управление по расследованию особо важных дел

- Контрольно-криминалистическое управление
- Отдел межведомственного взаимодействия и физической защиты
- Организационно-аналитический отдел
- Отдел документационного обеспечения
- Следственное управление по Центральному федеральному округу
- Следственное управление по Северо-Западному федеральному округу
- Следственное управление по Приволжскому федеральному округу
- Следственное управление по Уральскому федеральному округу
- Следственное управление по Сибирскому федеральному округу
- Следственное управление по Дальневосточному федеральному округу
- Следственное управление по Южному федеральному округу
- Управление кадров
- Правовое управление
- Управление взаимодействия со средствами массовой информации
- Управление международно-правового сотрудничества
- Управление по рассмотрению обращений граждан и документационному обеспечению
- Управление по защите государственной тайны
- Управление физической защиты
- Отдел процессуального контроля за расследованием особо важных дел в федеральных округах

4.2. Органы дознания.

Деятельность *органов дознания* (другой блок) во многом сходна с тем, что по закону называется *предварительным следствием*. Но она осуществляется либо путем предварительного расследования в полном объеме уголовных дел о менее сложных и опасных преступлениях, либо

путем выполнения неотложных следственных действий по уголовным делам, по которым должно производится предварительное следствие.

К числу органов дознания относятся:

- полиция;
- командиры воинских частей, соединений и начальники военных учреждений – по делам о всех преступлениях, совершенных подчиненными им военнослужащими, а также военнообязанными во время прохождения ими сборов; по делам о преступлениях, совершенных рабочими и служащими Вооруженных Сил РФ, в связи с исполнением служебных обязанностей или в расположении части, соединения, учреждения;
- органы федеральной службы безопасности – по делам, отнесенным законом к их ведению;
- начальники исправительных учреждений и следственных изоляторов – по делам о преступлениях, совершенных сотрудниками этих учреждений в связи с исполнением ими служебных обязанностей, а равно по делам о преступлениях, совершенных в расположении указанных учреждений;
- органы государственного пожарного надзора – по делам о пожарах и о нарушении противопожарных правил;
- органы пограничной службы РФ – по делам о нарушении режима Государственной границы РФ, пограничного режима и режима в пунктах пропуска через Государственную границу РФ, а также по делам о преступлениях, совершенных на континентальном шельфе РФ;
- капитаны морских судов, находящихся в дальнем плавании, и начальники зимовок в период отсутствия транспортных связей с зимовкой;
- таможенные органы РФ – по делам о контрабанде; незаконном экспорте технологий, информации и услуг, используемых при создании оружия массового поражения, вооружения и военной техники; невозвращения на территорию России предметов художественного, исторического и археологического достояния народов РФ и зарубежных

стран; невозвращении из-за границы средств в иностранной валюте; уклонении от уплаты таможенных платежей.

4.2.1. Органы полиции.

*Основным органом дознания считается **полиция***, поскольку на ее долю приходится подавляющее большинство уголовных дел. Не так давно в нашей стране произошла реорганизация милиции в полицию. Федеральный закон от 7 февраля 2011 года № 3-ФЗ «О полиции», вступивший в силу с 1 марта 2011 года, заменил закон РСФСР от 18 апреля 1991 года № 1026-I «[О милиции](#)». В целом новый закон закрепил еще большую степень централизации. В отличие от милиции, частично подчинённой власти субъекта федерации, полиция с субъектом федерации не связана. В современной России полиция входит в систему [Министерства внутренних дел РФ](#). Задачи этой структуры регулируются [Конституцией РФ](#), Федеральным Законом «О полиции», положением «О службе в органах внутренних дел», другими федеральными законами и международными договорами.

В ФЗ «О полиции» (статья 1) четко определено **назначение полиции**:

1. Полиция предназначена для защиты жизни, здоровья, прав и свобод граждан Российской Федерации, иностранных граждан, лиц без гражданства (далее также - граждане; лица), для противодействия преступности, охраны общественного порядка, собственности и для обеспечения общественной безопасности.
2. Полиция незамедлительно приходит на помощь каждому, кто нуждается в ее защите от преступных и иных противоправных посягательств.
3. Полиция в пределах своих полномочий оказывает содействие федеральным органам государственной власти, органам государственной власти субъектов Российской Федерации, иным государственным органам (далее также - государственные органы), органам местного самоуправления,

иным муниципальным органам (далее также - муниципальные органы), общественным объединениям, а также организациям независимо от форм собственности (далее - организации), должностным лицам этих органов и организаций (далее - должностные лица) в защите их прав.

В статье 2 ФЗ «О полиции» формулированы ***основные направления деятельности полиции:***

1. Деятельность полиции осуществляется по следующим основным направлениям:

1) защита личности, общества, государства от противоправных посягательств;

2) предупреждение и пресечение преступлений и административных правонарушений;

3) выявление и раскрытие преступлений, производство дознания по уголовным делам;

4) розыск лиц;

5) производство по делам об административных правонарушениях, исполнение административных наказаний;

6) обеспечение правопорядка в общественных местах;

7) обеспечение безопасности дорожного движения;

8) контроль за соблюдением [законодательства](#) Российской Федерации в области оборота оружия;

9) контроль за соблюдением [законодательства](#) Российской Федерации в области частной детективной (сыскной) и охранной деятельности;

10) охрана имущества и объектов, в том числе на договорной основе;

11) государственная защита потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства, судей, прокуроров, следователей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов, а также других защищаемых лиц;

12) осуществление экспертно-криминалистической деятельности.

По решению Президента Российской Федерации сотрудники полиции могут участвовать в деятельности по поддержанию или восстановлению международного мира и безопасности.

5. Органы, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность.

Такого рода деятельность, как предусмотрено Федеральным законом «Об оперативно-розыскной деятельности» от 12 августа 1995 года, является видом деятельности, осуществляемой гласно и негласно оперативными подразделениями уполномоченных законом государственных органов посредством проведения оперативно-розыскных мероприятий (опрос граждан, наблюдение, обследование помещений и зданий, контроль почтовых отправлений, прослушивание телефонных переговоров, и др.) в целях защиты жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, собственности, обеспечения безопасности общества и государства от преступных посягательств.

Выполняемая в точном соответствии с требованиями Конституции РФ и других законов подобная деятельность во многих случаях предшествует дознанию или предварительному следствию, а иногда проводится параллельно с ними. Ее результаты становятся юридически значимыми доказательствами после проверки органами дознания и предварительного следствия с соблюдением правил, установленных в уголовно-процессуальном законодательстве.

К органам, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, [Федеральный закон от 12.08.1995 N 144-ФЗ \(ред. от 02.08.2019\) "Об оперативно-розыскной деятельности"](#) (статья 13) относит оперативные подразделения следующих государственных органов:

Органов внутренних дел Российской Федерации.

Органов федеральной службы безопасности.

Федерального органа исполнительной власти в области государственной охраны.

Таможенных органов Российской Федерации.

Службы внешней разведки Российской Федерации.

Федеральной службы исполнения наказаний.

*Рассмотрим отдельные органы, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность, начнем с **органов полиции**.* Если говорить об оперативно-розыскной деятельности полиции, то нужно рассмотреть, хотя бы коротко **основные обязанности и права полиции** (выдержка из Закона о полиции).

Статья 12. Обязанности полиции

1. На полицию возлагаются следующие обязанности:

1) принимать и регистрировать (в том числе в электронной форме) заявления и сообщения о преступлениях и т.д.;

2) прибывать незамедлительно на место совершения преступления, административного правонарушения, место происшествия, пресекать противоправные деяния;

3) оказывать первую помощь лицам, пострадавшим от преступлений,;

4) выявлять причины преступлений..., принимать в пределах своих полномочий меры по их устранению;

5) обеспечивать безопасность граждан и общественный порядок на улицах, ...и других общественных местах;

6) обеспечивать совместно... с организаторами собраний, митингов, демонстраций, шествий и других публичных мероприятий (далее - публичные мероприятия) безопасность граждан и общественный порядок;

8) в соответствии с подследственностью, установленной уголовно-процессуальным [законодательством](#) Российской Федерации, возбуждать уголовные дела, производить дознание по уголовным делам;

9) исполнять в пределах своих полномочий решения суда (судьи), письменные поручения следователя;

10) осуществлять оперативно-разыскную деятельность в целях выявления, предупреждения, пресечения и раскрытия преступлений;

В Законе перечислены и многие другие обязанности. Следует подчеркнуть, что иные обязанности могут быть возложены на полицию только путем внесения изменений в настоящий Федеральный закон.

Статья 13. Права полиции

1. Полиции для выполнения возложенных на нее обязанностей предоставляются следующие права:

1) требовать от граждан и должностных лиц прекращения противоправных действий;

2) проверять документы, удостоверяющие личность граждан, если имеются данные, дающие основания подозревать их в совершении преступления или полагать, что они находятся в розыске;

3) вызывать в полицию граждан и должностных лиц по расследуемым уголовным делам, а также в связи с проверкой заявлений и сообщений о преступлениях;

4) запрашивать и получать на безвозмездной основе по запросу должностных лиц полиции от государственных и муниципальных органов, общественных объединений и граждан сведения, справки, документы (их копии), иную необходимую информацию, в том числе персональные данные граждан;

5) беспрепятственно по предъявлении служебного удостоверения посещать в связи с расследуемыми уголовными делами и находящимися в производстве делами об административных правонарушениях, государственные и муниципальные органы, общественные объединения и организации, знакомиться с необходимыми документами и материалами, в том числе с персональными данными граждан;

6) патрулировать населенные пункты и общественные места, оборудовать при необходимости контрольные и контрольно-пропускные пункты,

выставлять посты, в том числе стационарные, и заслоны, использовать другие формы охраны общественного порядка;

8) составлять протоколы об административных правонарушениях;

9) производить в случаях и порядке, предусмотренных уголовно-процессуальным [законодательством](#) Российской Федерации, следственные и иные процессуальные действия;

10) проводить оперативно-розыскные мероприятия; производить при осуществлении оперативно-розыскной деятельности изъятие документов, предметов; объявлять розыск и принимать меры по розыску лиц, совершивших преступления, а также объявлять розыск и принимать меры по розыску похищенных или угнанных транспортных средств;

12) вносить руководителям и должностным лицам организаций обязательные для исполнения представления об устранении причин и условий, способствующих реализации угроз безопасности граждан и общественной безопасности, совершению преступлений и административных правонарушений;

13) [доставлять](#) граждан, то есть осуществлять их принудительное препровождение, в служебное помещение полиции в целях решения вопроса о задержании гражданина;

14) [доставлять](#) граждан, находящихся в общественных местах в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения и утративших способность самостоятельно передвигаться или ориентироваться в окружающей обстановке, в медицинские организации;

16) осуществлять личный досмотр граждан, досмотр находящихся при них вещей, а также досмотр их транспортных средств при наличии данных о том, что эти граждане имеют при себе оружие, боеприпасы, патроны к оружию, взрывчатые вещества, взрывные устройства, наркотические средства;

19) производить регистрацию, фотографирование, аудио-, кино- и видеосъемку, дактилоскопирование лиц, задержанных по подозрению в совершении преступления, заключенных под стражу, обвиняемых в

совершении преступления, подвергнутых административному наказанию в виде административного ареста;

20) останавливать транспортные средства, если это необходимо для выполнения возложенных на полицию обязанностей по обеспечению безопасности дорожного движения, проверять документы на право пользования и управления ими, документы на транспортные средства и перевозимые грузы, наличие страхового полиса обязательного страхования гражданской ответственности владельца транспортного средства;

34) привлекать граждан с их согласия к [внештатному сотрудничеству](#); устанавливать негласное сотрудничество с гражданами, изъявившими желание конфиденциально оказывать [содействие](#) полиции на безвозмездной или возмездной основе;

35) использовать на безвозмездной основе возможности средств массовой информации и информационно-телекоммуникационной сети Интернет для размещения информации в целях установления обстоятельств совершения преступлений, лиц, их совершивших;

5.2. Органы федеральной службы безопасности Российской Федерации.

Органы федеральной службы безопасности являются составной частью сил обеспечения безопасности Российской Федерации и в пределах предоставленных им полномочий обеспечивают безопасность личности, общества и государства (Федеральный закон "О федеральной службе безопасности" от 03.04.1995 N 40-ФЗ (последняя редакция).

Руководство деятельностью органов федеральной службы безопасности осуществляет Президент РФ.

Органы федеральной службы безопасности представляют собой единую централизованную систему, в которую входят:

– федеральный орган исполнительной власти в области обеспечения безопасности – ФСБ России;

– управления ФСБ России по отдельным регионам и субъектам РФ;

– управления ФСБ России в Вооруженных Силах РФ, войсках и иных воинских формированиях, а также в их органах управления.

В систему органов федеральной службы безопасности также входят:

– подразделения в области обеспечения безопасности по пограничной службе (пограничные органы). В подчинении пограничных органов находятся Пограничные войска РФ;

– авиационные подразделения, центры специальной подготовки, подразделения специального назначения;

– научно-исследовательские, экспертные, судебно-экспертные, военно-медицинские и военно-строительные подразделения;

– иные учреждения и подразделения, предназначенные для обеспечения деятельности ФСБ России и Пограничных войск РФ.

Территориальные органы безопасности и органы безопасности в войсках находятся в прямом подчинении ФСБ России.

ФСБ России возглавляет директор на правах федерального министра.

*Деятельность органов федеральной службы безопасности осуществляется по следующим основным **направлениям**:* контрразведывательная деятельность; борьба с терроризмом; борьба с преступностью; разведывательная деятельность; пограничная деятельность; обеспечение информационной безопасности.

Контрразведывательная деятельность – это деятельность органов федеральной службы безопасности по выявлению, предупреждению, пресечению разведывательной и иной деятельности специальных служб и организаций иностранных государств, а также отдельных лиц, направленной против безопасности Российской Федерации.

Основаниями для осуществления органами федеральной службы безопасности контрразведывательной деятельности являются:

а) наличие данных о признаках разведывательной и иной деятельности специальных служб и организаций иностранных государств, а также отдельных лиц, направленной на нанесение ущерба безопасности Российской Федерации;

б) необходимость обеспечивать защиту сведений, составляющих государственную тайну;

в) необходимость проверки лиц, оказывающих или оказывавших содействие органам федеральной службы безопасности на конфиденциальной основе;

г) необходимость обеспечения собственной безопасности.

Борьба с терроризмом - деятельность, осуществляемая органами федеральной службы безопасности и (или) их подразделениями (органы по борьбе с терроризмом), а также должностными лицами указанных органов и подразделений, по выявлению, предупреждению, пресечению, раскрытию и расследованию террористических актов посредством проведения оперативно-боевых и иных мероприятий.

Основаниями для проведения органами по борьбе с терроризмом мероприятий по борьбе с терроризмом являются:

а) необходимость пресечения террористического акта;

б) необходимость выявления лиц, причастных к подготовке и совершению террористического акта;

в) необходимость добывания информации о событиях или действиях, создающих угрозу терроризма.

В борьбе с терроризмом проводятся гласные и негласные, оперативно-боевые и иные мероприятия, особый характер которых определяется условиями борьбы с терроризмом. Порядок проведения указанных мероприятий устанавливается нормативными правовыми актами

федерального органа исполнительной власти в области обеспечения безопасности.

Органы по борьбе с терроризмом осуществляют свою деятельность в соответствии с законодательством об оперативно-розыскной деятельности, уголовным и уголовно-процессуальным законодательством, настоящим Федеральным законом и другими нормативными правовыми актами Российской Федерации.

Борьба с преступностью. Органы федеральной службы безопасности в соответствии с законодательством РФ осуществляют оперативно-розыскные мероприятия по выявлению, предупреждению, пресечению и раскрытию шпионажа, террористической деятельности, организованной преступности, коррупции, незаконного оборота оружия и наркотических средств, контрабанды и других преступлений, дознание и предварительное следствие по которым отнесены законом к их ведению, а также по выявлению, предупреждению, пресечению и раскрытию деятельности незаконных вооруженных формирований, преступных групп, отдельных лиц и общественных объединений, ставящих своей целью насильственное изменение конституционного строя Российской Федерации.

Разведывательная деятельность осуществляется органами федеральной службы безопасности в пределах своих полномочий и во взаимодействии с органами внешней разведки РФ в целях получения информации об угрозах безопасности государства.

Направлениями **пограничной деятельности** являются:

- защита и охрана Государственной границы РФ в целях недопущения ее противоправного прохождения;
- обеспечение соблюдения физическими и юридическими лицами режима Государственной границы РФ, пограничного режима и режима в пунктах пропуска через Государственную границу РФ;
- защита и охрана экономических и иных законных интересов Российской Федерации в пределах приграничной территории,

исключительной экономической зоны и континентального шельфа нашего государства;

– охрана за пределами исключительной экономической зоны РФ запасов анадромных видов рыб, образующихся в реках Российской Федерации.

Обеспечение информационной безопасности – это деятельность органов федеральной службы безопасности:

– по реализации государственной и научно-технической политики в области обеспечения информационной безопасности, в том числе с использованием инженерно-технических и криптографических средств;

– обеспечению криптографическими и инженерно-техническими методами безопасности информационно-телекоммуникационных систем, а также систем шифрованной, засекреченной и иных видов специальной связи в Российской Федерации и ее учреждениях, находящихся за пределами страны.

Полномочия и функции органов федеральной службы безопасности.

Органы федеральной службы безопасности обязаны:

– информировать Президента РФ, Председателя Правительства РФ об угрозах безопасности государству;

– выявлять, предупреждать, пресекать разведывательную и иную деятельность специальных служб и организаций иностранных государств, а также отдельных лиц, направленную на нанесение ущерба безопасности России;

– добывать разведывательную информацию в интересах обеспечения безопасности РФ, повышения ее экономического, научно-технического и оборонного потенциала;

– выявлять, предупреждать и пресекать преступления; производить дознание и предварительное следствие; осуществлять розыск лиц,

совершивших указанные преступления или подозреваемых в их совершении;

- выявлять, предупреждать и пресекать акты терроризма;

- разрабатывать и осуществлять во взаимодействии с другими государственными органами меры по борьбе с коррупцией, незаконным оборотом оружия и наркотических средств, контрабандой, деятельностью незаконных вооруженных формирований, преступных групп, отдельных лиц и общественных объединений, ставящих своей целью насильственное изменение конституционного строя;

- проводить во взаимодействии с федеральным органом исполнительной власти в области внешней разведки мероприятия по обеспечению безопасности учреждений и граждан Российской Федерации за ее пределами.

Органы федеральной службы безопасности имеют право:

- устанавливать на конфиденциальной основе отношения сотрудничества с лицами, давшими на то согласие;

- осуществлять оперативно-розыскные мероприятия по выявлению, предупреждению, пресечению и раскрытию шпионажа, террористической деятельности, организованной преступности, и других преступлений, а также по выявлению, предупреждению, пресечению и раскрытию деятельности незаконных вооруженных формирований, преступных групп, ставящих своей целью насильственное изменение конституционного строя Российской Федерации;

- осуществлять проникновение в специальные службы и организации иностранных государств, проводящие разведывательную и иную деятельность, направленную на нанесение ущерба безопасности Российской Федерации, а также в преступные группы;

- беспрепятственно входить в жилые и иные принадлежащие гражданам помещения, на принадлежащие им земельные участки, на территории и в помещения предприятий, учреждений и организаций

независимо от форм собственности в случае, если имеются достаточные данные полагать, что там совершается или совершено преступление. *Обо всех таких случаях вхождения в жилые и иные принадлежащие гражданам помещения органы федеральной службы безопасности уведомляют прокурора в течение 24 часов;*

– временно ограничивать или запрещать передвижение граждан и транспортных средств по отдельным участкам местности, обязывать граждан оставаться там или покинуть эти участки в целях защиты жизни, здоровья и имущества граждан, проведения неотложных следственных действий, оперативно-розыскных и антитеррористических мероприятий;

– получать безвозмездно от государственных органов, предприятий, учреждений и организаций независимо от форм собственности информацию, необходимую для выполнения возложенных на органы федеральной службы безопасности обязанностей, за исключением случаев, когда федеральными законами установлен специальный порядок получения информации.

Кадры органов федеральной службы безопасности. Органы федеральной службы безопасности комплектуются военнослужащими и гражданским персоналом. Военнослужащие органов федеральной службы безопасности, а также лица из числа гражданского персонала, назначенные на должности военнослужащих, являются сотрудниками органов федеральной службы безопасности.

Сотрудником органов федеральной службы безопасности ФСБ России может быть гражданин Российской Федерации, способный по своим личным и деловым качествам, возрасту, образованию и состоянию здоровья выполнять возложенные на него обязанности.

Сотрудники органов федеральной службы безопасности в своей служебной деятельности руководствуются федеральными законами и не могут быть связаны решениями политических партий, общественных движений и общественных организаций.

Сотрудникам и гражданскому персоналу органов федеральной службы безопасности запрещается заниматься предпринимательской деятельностью, а также оказывать содействие физическим и юридическим лицам в осуществлении такой деятельности.

Сотрудники органов федеральной службы безопасности не вправе совмещать военную службу с иной оплачиваемой деятельностью, кроме занятий научной, преподавательской и иной творческой деятельностью, если она не препятствует исполнению служебных обязанностей (за исключением случаев, когда это вызвано служебной необходимостью).

5.3. Таможенные органы Российской Федерации.

Таможенное регулирование в Российской Федерации осуществляется в соответствии с международными договорами Российской Федерации, включая Договор о Таможенном кодексе Евразийского экономического союза (далее - Кодекс Союза), а также в соответствии с Договором о Евразийском экономическом союзе от 29 мая 2014 года (далее - Договор о Союзе) и законодательством Российской Федерации.

Таможенное регулирование заключается в установлении порядка и правил регулирования таможенного дела в Российской Федерации. Таможенное дело представляет собой совокупность методов и средств обеспечения соблюдения порядка и условий ввоза товаров в РФ, вывоза товаров из РФ, их нахождения и использования в РФ или за ее пределами, порядка совершения таможенных операций, порядка исчисления, уплаты, взыскания и обеспечения таможенных платежей, специальных, антидемпинговых, компенсационных пошлин, порядка проведения таможенного контроля, порядка соблюдения запретов и ограничений, установленных в соответствии с правом Союза и (или) законодательством РФ (Федеральный закон "О таможенном регулировании в Российской

Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" от 03.08.2018 N 289-ФЗ (последняя редакция), п.1 и 2 ст.2).

Целями таможенной политики РФ являются обеспечение наиболее эффективного использования инструментов таможенного контроля и регулирования товарообмена на таможенной территории РФ.

Таможенную территорию РФ составляют сухопутная территория Российской Федерации, территориальные и внутренние воды и воздушное пространство над ними. Она включает в себя также находящиеся в морской исключительной экономической зоне РФ искусственные острова, установки и сооружения, над которыми Россия обладает исключительной юрисдикцией в отношении таможенного дела.

Таможенное дело относится к ведению федеральных органов государственной власти. В Российской Федерации осуществляется единая таможенная политика, являющаяся составной частью ее внутренней и внешней политики. Общее руководство таможенным делом осуществляет Правительство РФ.

Центральным органом федеральной исполнительной власти РФ, осуществляющим непосредственное руководство таможенным делом в Российской Федерации, является **Федеральная таможенная служба (ФТС России)**, см. Положение о Федеральной таможенной службе, утв. Постановление Правительства Российской Федерации от 16 сентября 2013 г. № 809.

ФТС России – федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий в соответствии с законодательством РФ функции по контролю и надзору в области таможенного дела, а также функции агента валютного контроля и специальные функции по борьбе с контрабандой, иными преступлениями и административными правонарушениями. В структуру таможенных органов входят:

– ФТС России;

- региональные таможенные управления;
- таможни;
- таможенные посты.

Создание, реорганизация и ликвидация региональных таможенных управлений и таможен осуществляются ФТС России. Региональные таможенные управления, таможни и таможенные посты действуют на основании положений, ФТС России.

Для проведения экспертиз и исследований товаров в таможенных целях ФТС России создает таможенные лаборатории.

В целях проведения научно-исследовательских работ в области таможенного дела, подготовки кадров и повышения их квалификации в системе ФТС России действуют научно-исследовательские учреждения и учебные заведения профессионального и дополнительного образования.

ФТС России создает вычислительные центры, полиграфические, строительно-эксплуатационные и иные предприятия и организации, деятельность которых способствует решению задач таможенных органов РФ.

Таможенные органы РФ выполняют следующие основные функции:

- обеспечивают соблюдение законодательства, контроль за исполнением которого возложен на таможенные органы РФ; принимают меры по защите прав и интересов граждан, предприятий, учреждений и организаций при осуществлении таможенного дела;
- обеспечивают в пределах своей компетенции экономическую безопасность Российской Федерации, являющуюся экономической основой ее суверенитета;
- защищают экономические интересы Российской Федерации;
- применяют средства таможенного регулирования торгово-экономических отношений;
- взимают таможенные пошлины, налоги и иные таможенные платежи;

- участвуют в разработке мер экономической политики в отношении товаров, перемещаемых через таможенную границу РФ, реализуют эти меры;
- обеспечивают соблюдение разрешительного порядка перемещения товаров и транспортных средств через таможенную границу РФ;
- ведут борьбу с контрабандой, нарушениями таможенных правил и налогового законодательства, относящегося к товарам, перемещаемым через таможенную границу РФ;
- осуществляют и совершенствуют таможенный контроль и таможенное оформление, создают условия, способствующие ускорению товарооборота через таможенную границу РФ, и решают другие задачи;

5.4. Федеральная служба государственной охраны.

Федеральная служба охраны Российской Федерации (ФСО России) является федеральным органом исполнительной власти в области государственной охраны. Государственная охрана – это функция федеральных органов государственной власти в сфере обеспечения безопасности объектов государственной охраны, осуществляемая на основе совокупности правовых, организационных, охранных, режимных, оперативно-розыскных, технических и иных мер (Указ Президента РФ от 21.12.2013 N 939 "О внесении изменений в Положение о Федеральной службе охраны Российской Федерации и в структуру федеральных органов государственной охраны, утвержденные Указом Президента Российской Федерации от 7 августа 2004 г. N 1013").

Руководство деятельностью ФСО России осуществляет Президент Российской Федерации. Правительство Российской Федерации координирует деятельность ФСО России в части, касающейся взаимодействия ФСО России с федеральными органами исполнительной власти.

Основными задачами федеральных органов государственной охраны являются:

1) прогнозирование и выявление угрозы жизненно важным интересам объектов государственной охраны, осуществление комплекса мер по предотвращению этой угрозы;

2) обеспечение безопасности объектов государственной охраны в местах постоянного и временного пребывания и на трассах проезда;

3) обеспечение в пределах своих полномочий организации и функционирования президентской связи;

4) участие в пределах своих полномочий в борьбе с терроризмом;

5) защита охраняемых объектов;

6) выявление, предупреждение и пресечение преступлений и иных правонарушений на охраняемых объектах.

Государственная охрана предоставляется:

– Президенту РФ – со дня официального объявления о его избрании. По истечении срока полномочий Президенту РФ государственная охрана предоставляется пожизненно. В течение срока его полномочий государственная охрана предоставляется членам его семьи;

– Председателю Правительства РФ;

– Председателю Совета Федерации Федерального Собрания РФ;

– Председателю Государственной Думы Федерального Собрания РФ;

– Председателю Конституционного Суда РФ;

– Председателю Верховного Суда РФ;

– Генеральному прокурору РФ.

При необходимости по решению Президента РФ государственная охрана может быть предоставлена иным лицам, замещающим государственные должности.

Мерами по осуществлению государственной охраны являются:

– предоставление объектам государственной охраны персональной охраны, специальной связи и транспортного обслуживания, а также информации об угрозе их безопасности;

– осуществление оперативно-розыскной деятельности в целях обеспечения безопасности;

– проведение охранных мероприятий и поддержание общественного порядка в местах постоянного и временного пребывания объектов государственной охраны;

– поддержание порядка, установленного уполномоченными на то должностными лицами, и пропускного режима на охраняемых объектах.

Для достижения поставленных задач Федеральные органы государственной охраны вправе:

– привлекать силы и средства обеспечения безопасности, необходимые для участия в подготовке и проведении охранных мероприятий;

– осуществлять оперативно-розыскную деятельность;

– проверять у граждан и должностных лиц документы, удостоверяющие их личность; производить при проходе (проезде) на охраняемые объекты и при выходе (выезде) с охраняемых объектов личный досмотр граждан, досмотр находящихся при них вещей, досмотр транспортных средств и провозимых на них вещей, в том числе с применением технических средств;

– производить документирование, фотографирование, звукозапись, кино- и видеосъемку фактов и событий;

– задерживать и доставлять в органы внутренних дел РФ лиц, совершивших или совершающих правонарушения в местах постоянного или временного пребывания объектов государственной охраны;

– использовать в служебных целях средства связи, включая и специальные, принадлежащие организациям независимо от форм собственности, а в неотложных случаях и гражданам;

– беспрепятственно входить в жилые и иные принадлежащие гражданам помещения при пресечении преступлений, создающих угрозу безопасности объектов государственной охраны;

– принимать при необходимости меры по временному ограничению или запрещению движения транспортных средств и пешеходов на улицах и дорогах;

– получать безвозмездно необходимую информацию;

– использовать в целях конспирации документы, зашифровывающие личность сотрудников федеральных органов государственной охраны, ведомственную принадлежность их подразделений, помещений и транспортных средств.

Федеральные органы государственной охраны выполняют следующие обязанности:

– выявляют, предупреждают и пресекают противоправные посягательства на объекты государственной охраны и охраняемые объекты;

– организуют и проводят охранные, режимные, технические и иные мероприятия;

– устраняют обстоятельства, препятствующие осуществлению государственной охраны;

– обеспечивают в необходимых случаях сопровождение или эскортирование автотранспортных средств, в которых следуют объекты государственной охраны;

– организуют и проводят мероприятия по развитию и совершенствованию системы президентской связи;

– производят шифровальные работы;

– организуют и проводят на охраняемых объектах оперативно-технический, санитарно-гигиенический, экологический, радиационный и противоэпидемический контроль;

- осуществляют информационно-аналитическое обеспечение своей деятельности;
- обеспечивают собственную безопасность.

6. Адвокатура.

Адвокатура является профессиональным сообществом адвокатов и как институт гражданского общества не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления. Это добровольная общественная организация, создаваемая в установленном законом порядке для выполнения важной конституционной функции (ст. 48 КРФ) – оказания квалифицированной юридической помощи, в том числе защиты лиц, привлекаемых к уголовной ответственности (Федеральный закон "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" от 31.05.2002 N 63-ФЗ (последняя редакция)).

Понятие и виды адвокатской деятельности. *Адвокатской деятельностью* является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката, физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию.

Не является адвокатской деятельностью юридическая помощь, оказываемая:

- работниками юридических служб юридических лиц, а также работниками органов государственной власти и органов местного самоуправления;
- участниками и работниками организаций, оказывающих юридические услуги, а также индивидуальными предпринимателями;
- нотариусами, патентными поверенными, за исключением случаев, когда в качестве патентного поверенного выступает адвокат, либо другими

лицами, которые законом специально уполномочены на ведение своей профессиональной деятельности.

Не является также адвокатской деятельностью осуществление представительства в силу закона.

В соответствии с федеральным законодательством **адвокатом** является лицо, получившее в установленном законом порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность. Адвокат является независимым советником по правовым вопросам. Он не вправе заниматься другой оплачиваемой деятельностью, за исключением научной, преподавательской и иной творческой деятельности.

Оказывая юридическую помощь, адвокат:

- дает консультации и справки по правовым вопросам как в устной, так и в письменной форме;
- составляет заявления, жалобы, ходатайства и другие документы правового характера;
- представляет интересы доверителя в конституционном судопроизводстве;
- участвует в качестве представителя доверителя в гражданском и административном судопроизводстве;
- участвует в качестве представителя или защитника доверителя в уголовном судопроизводстве и производстве по делам об административных правонарушениях;
- участвует в качестве представителя доверителя в разбирательстве дел в третейском суде, международном коммерческом арбитраже (суде) и иных органах разрешения конфликтов;
- представляет интересы доверителя в органах государственной власти, местного самоуправления, общественных объединениях и иных организациях;

– представляет интересы доверителя в органах государственной власти, судах и правоохранительных органах иностранных государств, международных судебных органах, негосударственных органах иностранных государств, если иное не установлено законодательством иностранных государств, уставными документами международных судебных органов и иных международных организаций или международными договорами РФ;

– участвует в качестве представителя доверителя в исполнительном производстве, а также при исполнении уголовного наказания;

– выступает в качестве представителя доверителя в налоговых правоотношениях.

Адвокатура является профессиональным сообществом адвокатов и как институт гражданского общества не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления. Она действует на основе принципов законности, независимости, самоуправления, корпоративности, равноправия адвокатов.

В целях обеспечения доступности для населения юридической помощи и содействия адвокатской деятельности органы государственной власти обеспечивают гарантии независимости адвокатуры, осуществляют финансирование деятельности адвокатов, оказывающих юридическую помощь гражданам Российской Федерации бесплатно в случаях, предусмотренных законодательством РФ, а также при необходимости выделяют адвокатским образованиям служебные помещения и средства связи.

Правовой статус адвоката. Статус адвоката в Российской Федерации вправе приобрести лицо, которое имеет высшее юридическое образование, полученное в имеющем государственную аккредитацию образовательном учреждении высшего профессионального образования, либо ученую степень по юридической специальности. Кроме этого, указанное лицо

также должно иметь стаж работы по юридической специальности не менее двух лет либо пройти стажировку в адвокатском образовании.

Не вправе претендовать на приобретение статуса адвоката и осуществление адвокатской деятельности лица: признанные недееспособными или ограниченно дееспособными в установленном законодательством РФ порядке; имеющие непогашенную или неснятую судимость за совершение умышленного преступления.

Решение о присвоении статуса адвоката принимает квалификационная комиссия при адвокатской палате субъекта РФ после сдачи лицом, претендующим на приобретение статуса адвоката, квалификационного экзамена.

Порядок наделения адвокатскими полномочиями. Лицо, отвечающее необходимым требованиям, вправе обратиться в квалификационную комиссию с заявлением о присвоении ему статуса адвоката. Квалификационная комиссия при необходимости организует проверку достоверности документов и сведений, представленных претендентом. После завершения проверки квалификационная комиссия принимает решение о допуске претендента к квалификационному экзамену. Решение об отказе в допуске к квалификационному экзамену может быть обжаловано в суд.

Положение о порядке сдачи квалификационного экзамена и оценки знаний претендентов, а также перечень вопросов, предлагаемых претендентам, разрабатываются и утверждаются советом Федеральной палаты адвокатов. Квалификационный экзамен состоит из письменных ответов на вопросы (тестирование) и устного собеседования. Претендент, не сдавший квалификационный экзамен, допускается к его повторной сдаче не ранее чем через год.

Квалификационная комиссия в трехмесячный срок со дня подачи претендентом заявления о присвоении ему статуса адвоката принимает

решение о присвоении либо об отказе в присвоении претенденту статуса адвоката.

Статус адвоката присваивается претенденту на неопределенный срок и не ограничивается определенным возрастом адвоката.

В порядке, установленном адвокатской палатой, претендент, успешно сдавший квалификационный экзамен, приносит присягу следующего содержания: «Торжественно клянусь честно и добросовестно исполнять обязанности адвоката, защищать права, свободы и интересы доверителей, руководствуясь Конституцией Российской Федерации, законом и кодексом профессиональной этики адвоката». Со дня принятия присяги претендент получает статус адвоката и становится членом адвокатской палаты.

Территориальный орган министерства юстиции ведет реестр адвокатов субъекта РФ. О присвоении претенденту статуса адвоката квалификационная комиссия в семидневный срок со дня принятия соответствующего решения уведомляет территориальный орган юстиции, который в месячный срок со дня получения уведомления вносит сведения об адвокате в региональный реестр и выдает адвокату соответствующее удостоверение.

Адвокат может одновременно являться членом адвокатской палаты только одного субъекта РФ, сведения о нем вносятся только в один региональный реестр, и он вправе осуществлять свою деятельность только в одном адвокатском образовании, учрежденном в соответствии с федеральным законодательством.

Приостановление статуса адвоката. Статус адвоката (в том числе осуществление им адвокатской деятельности) приостанавливается по следующим основаниям:

- избрание адвоката в орган государственной власти или орган местного самоуправления на период работы на постоянной основе;
- неспособность адвоката более шести месяцев исполнять свои профессиональные обязанности;

- призыв адвоката на военную службу;
- признание адвоката безвестно отсутствующим в установленном федеральным законом порядке.

Решение о приостановлении статуса адвоката принимает совет адвокатской палаты того субъекта РФ, в региональный реестр которого внесены сведения об этом адвокате.

Прекращение статуса адвоката. Статус адвоката прекращается по следующим основаниям:

- личное заявление адвоката в письменной форме о прекращении статуса адвоката;
- вступление в законную силу решения суда о признании адвоката недееспособным или ограниченно дееспособным;
- смерть адвоката или вступление в законную силу решения суда об объявлении его умершим;
- совершение поступка, порочащего честь и достоинство адвоката или умаляющего авторитет адвокатуры;
- неисполнение либо ненадлежащее исполнение адвокатом своих профессиональных обязанностей перед доверителем, а также неисполнение решений органов адвокатской палаты, принятых в пределах их компетенции;
- вступление в законную силу приговора суда о признании адвоката виновным в совершении умышленного преступления.

Решение о прекращении статуса адвоката принимает совет адвокатской палаты того субъекта РФ, в региональный реестр которого внесены сведения об этом адвокате.

Гарантии независимости адвоката. Вмешательство в адвокатскую деятельность, осуществляемую в соответствии с законодательством, либо препятствование этой деятельности каким бы то ни было образом запрещаются. Адвокат не может быть привлечен к какой-либо

ответственности (в том числе после приостановления или прекращения статуса адвоката) за выраженное им при осуществлении адвокатской деятельности мнение, если только вступившим в законную силу приговором суда не будет установлена виновность адвоката в преступном деянии (бездействии).

Истребование от адвокатов, а также от работников адвокатских образований, адвокатских палат или Федеральной палаты адвокатов сведений, связанных с оказанием юридической помощи по конкретным делам, не допускается.

Права и обязанности адвоката. Полномочия адвоката, участвующего в качестве представителя доверителя в конституционном, гражданском и административном судопроизводстве, а также в качестве представителя или защитника доверителя в уголовном судопроизводстве и производстве по делам об административных правонарушениях, регламентируются соответствующим процессуальным законодательством РФ.

В случаях, предусмотренных федеральным законом, адвокат должен иметь ордер на исполнение поручения, выдаваемый соответствующим адвокатским образованием. В иных случаях адвокат представляет доверителя на основании доверенности. Никто не вправе требовать от адвоката и его доверителя предъявления соглашения об оказании юридической помощи для вступления адвоката в дело.

Адвокат вправе:

– собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений, а также иных организаций. Указанные органы и организации обязаны в порядке, установленном законодательством, выдавать адвокату запрошенные им документы или их заверенные копии;

– опрашивать с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к делу, по которому адвокат оказывает юридическую помощь;

– собирать и представлять предметы и документы, которые могут быть признаны вещественными и иными доказательствами, в порядке, установленном законодательством РФ;

– привлекать на договорной основе специалистов для разъяснения вопросов, связанных с оказанием юридической помощи;

– беспрепятственно встречаться со своим доверителем наедине, в условиях, обеспечивающих конфиденциальность (в том числе в период его содержания под стражей), без ограничения числа свиданий и их продолжительности;

– фиксировать (в том числе с помощью технических средств) информацию, содержащуюся в материалах дела, по которому адвокат оказывает юридическую помощь, соблюдая при этом государственную и иную охраняемую законом тайну;

– совершать иные действия, не противоречащие законодательству РФ.

Адвокат не вправе:

– принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случае, если оно имеет заведомо незаконный характер;

– принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случаях, если он:

а) имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем, отличный от интереса данного лица;

б) участвовал в деле в качестве судьи, третейского судьи или арбитра, посредника, прокурора, следователя, дознавателя, эксперта, специалиста, переводчика, является по данному делу потерпевшим или свидетелем, а

также если он являлся должностным лицом, в компетенции которого находилось принятие решения в интересах данного лица;

в) состоит в родственных или семейных отношениях с должностным лицом, которое принимало или принимает участие в расследовании или рассмотрении дела данного лица;

г) оказывает юридическую помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам данного лица;

– занимать по делу позицию вопреки воле доверителя, за исключением случаев, когда адвокат убежден в наличии самоговора доверителя;

– делать публичные заявления о доказанности вины доверителя, если тот ее отрицает;

– разглашать сведения, сообщенные ему доверителем в связи с оказанием последнему юридической помощи, без согласия доверителя;

– отказаться от принятой на себя защиты.

Негласное сотрудничество адвоката с органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, запрещается.

Адвокат обязан:

– честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством РФ средствами;

– исполнять требования закона об обязательном участии адвоката в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда, а также оказывать юридическую помощь гражданам Российской Федерации бесплатно в иных случаях, предусмотренных законодательством РФ;

– постоянно совершенствовать свои знания и повышать свою квалификацию;

– соблюдать кодекс профессиональной этики адвоката и исполнять решения органов адвокатской палаты субъекта РФ и Федеральной палаты адвокатов РФ;

– отчислять за счет получаемого вознаграждения средства на общие нужды адвокатской палаты в размерах и порядке, которые определяются собранием (конференцией) адвокатов адвокатской палаты соответствующего субъекта РФ, а также на содержание соответствующих адвокатского кабинета, коллегии адвокатов, адвокатского бюро;

– осуществлять страхование риска своей профессиональной имущественной ответственности.

Адвокатская палата субъекта РФ. Адвокатская палата является негосударственной некоммерческой организацией, основанной на обязательном членстве адвокатов одного субъекта РФ.

Адвокатская палата создается в целях обеспечения оказания квалифицированной юридической помощи, ее доступности для населения на всей территории данного субъекта РФ, организации юридической помощи, оказываемой гражданам Российской Федерации бесплатно, представительства и защиты интересов адвокатов в органах государственной власти, органах местного самоуправления, общественных объединениях и иных организациях, контроля за профессиональной подготовкой лиц, допускаемых к осуществлению адвокатской деятельности, и соблюдением адвокатами кодекса профессиональной этики адвоката.

Адвокатская палата образуется учредительным собранием (конференцией) адвокатов и является юридическим лицом. На территории субъекта РФ может быть образована только одна адвокатская палата, которая не вправе образовывать свои структурные подразделения, филиалы и представительства на территориях других субъектов РФ. Образование межрегиональных и иных межтерриториальных адвокатских палат не допускается. Решения органов адвокатской палаты, принятые в

пределах их компетенции, обязательны для всех членов адвокатской палаты.

Органы управления адвокатской палатой субъекта РФ. Высшим органом адвокатской палаты субъекта РФ является *собрание (конференция) адвокатов*. В случае если численность адвокатской палаты превышает 300 человек, высшим органом адвокатской палаты является конференция адвокатов. Собрание (конференция) адвокатов созывается не реже одного раза в год.

Президент адвокатской палаты представляет адвокатскую палату в отношениях с органами государственной власти, местного самоуправления, общественными объединениями и иными организациями, а также с физическими лицами. Он действует от имени адвокатской палаты без доверенности и наделен следующими полномочиями:

- выдает доверенности и заключает сделки от имени адвокатской палаты;
- распоряжается имуществом адвокатской палаты по решению совета адвокатской палаты субъекта РФ;
- осуществляет прием на работу и увольнение с работы работников аппарата адвокатской палаты;
- созывает заседания совета адвокатской палаты субъекта РФ;
- обеспечивает исполнение решений совета и решений собрания (конференции) адвокатов.

Для осуществления контроля за финансово-хозяйственной деятельностью адвокатской палаты и ее органов избирается *ревизионная комиссия* из числа адвокатов, сведения о которых внесены в региональный реестр соответствующего субъекта РФ.

Квалификационная комиссия создается для приема квалификационных экзаменов у лиц, претендующих на присвоение статуса адвоката, а также

для рассмотрения жалоб на действия (бездействие) адвокатов. Она формируется на срок два года в количестве 13 членов.

Председателем квалификационной комиссии является президент адвокатской палаты по должности.

Федеральная палата адвокатов как орган адвокатского самоуправления в Российской Федерации создается в целях представительства и защиты интересов адвокатов в органах государственной власти, органах местного самоуправления, координации деятельности адвокатских палат, обеспечения высокого уровня оказываемой адвокатами юридической помощи.

Федеральная палата адвокатов образуется Всероссийским съездом адвокатов.

Тема 9. Основные положения административного права и процесса

Вопросы лекции:

1. Общие положения административного права
2. Государственная служба
3. Административное правонарушение
4. Административная ответственность
5. Административное наказание
6. Общие правила назначения административного наказания
7. Производство по делам об административных правонарушениях

Вопрос 1. Общие положения административного права.

1.1. Понятие, предмет и метод административного права.

Административное право — отрасль российской правовой системы, представляющая собой совокупность правовых норм, предназначенных для регулирования общественных отношений, возникающих в процессе осуществления государственно-управленческой деятельности.

Как самостоятельная отрасль российского права административное право имеет свой предмет.

Предмет административного права регулирует общественные отношения, возникающие, изменяющиеся и прекращающиеся в рамках реализации исполнительной власти. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 N 195-ФЗ (ред. от 01.04.2020) определяет задачи законодательства об административных правонарушениях, таковыми являются: защита личности, охрана прав и свобод человека и гражданина, охрана здоровья граждан, санитарно-эпидемиологического благополучия населения, защита общественной нравственности, охрана окружающей среды, установленного порядка осуществления государственной власти, общественного порядка и общественной безопасности, собственности, защита законных экономических интересов физических и юридических лиц, общества и государства от административных правонарушений, а также предупреждение административных правонарушений.

Субъектами административно-правовых отношений выступают представители исполнительной власти, с одной стороны, а с другой — они же или граждане, государственные и частные предприятия, учреждения, организации, общественные объединения, профсоюзы и другие субъекты права.

Предмет отрасли административного права включает в себя:

изучение сущности исполнительной власти, осуществляющей государственное управление,

видов административно-правовых норм,

источников и системы этой отрасли права,

отношений, регулируемых нормами административного права, их взаимосвязей и развития,

правового статуса субъектов и объектов государственного управления,

правовых форм и методов управления,

вопросов административной ответственности и способов обеспечения законности в сфере исполнительной власти,

проблем отраслевого, межотраслевого и территориального управления.

Таким образом, предмет административного права позволяет определить сферу правового регулирования данной отрасли права.

***Метод** административного права устанавливает приемы и способы воздействия административно-правовых норм на общественные отношения, возникающие в процессе управленческой деятельности государства, с целью их регулирования.*

Административное право использует для регулирования административных отношений три основных метода:

1) *предписание* — возложение прямой юридической обязанности совершать те или иные действия в рамках, предусмотренных правовой нормой;

2) *запрет* — возложение прямой юридической обязанности не совершать те или иные действия;

3) *дозволение* — юридическое разрешение совершать те или иные действия в условиях, предусмотренных правовой нормой, или воздержаться от их совершения по своему усмотрению.

1.2. Функции и принципы административного права.

Функция, т.е. направление, назначение деятельности, — категория, позволяющая определить внешние свойства административного права.

Выделяют следующие функции административного права:

1) *правоисполнительная*, следующая из того, что административное право — это юридическая форма реализации исполнительной власти;

2) *правотворческая*, выражающаяся в наделении субъектов исполнительной власти полномочиями по административному нормотворчеству;

3) *организационная*, основанная на организационном характере государственно-управленческой деятельности,

4) *координационная*, имеющая своей целью обеспечение разумного и эффективного взаимодействия всех элементов регулируемой административным правом сферы государственного управления;

5) *правоохранительная*, обеспечивающая соблюдение установленного в сфере государственного управления правового режима, и защиту законных интересов и прав граждан и организаций и др. субъектов.

Принципы административного права — это основные идеи, требования, выражающие сущность административного права. К числу основных принципов относятся.

1. Принцип равенства перед законом.

Физические лица подлежат административной ответственности независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств.

Юридические лица привлекаются к административной ответственности независимо от места нахождения и организационно-правовых форм.

Особые условия применения мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении и привлечении к административной ответственности должностных лиц, выполняющих определенные государственные функции (депутатов, судей, прокуроров и иных лиц), устанавливаются Конституцией РФ и федеральными законами.

2. Принцип презумпции невиновности. Лицо подлежит административной ответственности только за те правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Лицо считается невиновным, пока его вина не будет доказана в порядке, предусмотренном Административным кодексом, и установлена вступившим в законную силу постановлением судьи, органа, должностного лица, рассмотревших дело.

Лицо, привлекаемое к административной ответственности, не обязано доказывать свою невиновность. Неустранимые сомнения в виновности лица, привлекаемого к административной ответственности, толкуются в пользу этого лица.

3. Принцип приоритетности интересов личности в жизни общества. Ст. 2 Конституции гласит: «Человек, его права и свободы

являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина — обязанность государства».

4. **Принцип обеспечения законности при применении мер административного принуждения.** Лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто наказанию иначе, как на основаниях и в порядке, установленных законом.

5. **Принцип разделения властей** — означает, каждая ветвь власти (исполнительная, законодательная и судебная) должна быть независимой, что исключает вторжение, например, законодательной в сферу исполнительной власти и подразумевает деловое взаимодействие всех ветвей.

6. **Принцип законности** предполагает применение административно-правовых норм права в точном соответствии с Конституцией, законами РФ и другими нормативными актами.

7. **Принцип гласности** означает, что акты административного нормотворчества, как правило, вступают в силу не ранее, чем с момента их официального опубликования.

8. **Принцип ответственности.** Установленные нормы права должны соблюдаться, в противном случае, административная ответственность должна налагаться в установленном Административным кодексом порядке, размере и компетентными для этого государственными органами.

1.3. Система административного права.

Система административного права — совокупность взаимосвязанных правовых институтов, норм, которые регулируют однородные общественные отношения, входящие в предмет отрасли права. Административное право состоит из Общей и Особенной частей.

В рамках Общей части административного права выделяются нормы и институты, определяющие:

- предмет и метод правового регулирования отрасли;
- статус участников административно-правовых отношений;
- основу организации и деятельности органов исполнительной власти;
- вопросы административной ответственности и административного принуждения, и другие.

Что же касается содержания *Особенной части административного права*, то ее структура обусловлена отдельными сферами государственного управления. В частности, выделяют:

управление экономической сферой, которая подразделяется на управление государственным имуществом; предпринимательской деятельностью; управление промышленностью; сельским хозяйством; транспортом; связью; управление жилищно-коммунальным хозяйством и т.п.;

управление социально-культурной сферой, в рамках которой выделяют управление образованием; управление в области науки; культуры; здравоохранения и социального обеспечения;

управление административно-политической сферой, подразделяемое на управление в области обороны; безопасности; внутренними делами; иностранными делами; управление в области юстиции.

В научной литературе предлагается выделять в системе административного права: управленческое право, и отдельно подсистему административной юстиции. Соответственно, предлагается и законодательная база такого деления: принятие кодекса гражданской

службы, полицейского кодекса (по сути, модифицированного КоАП РФ), а также кодекса административной юстиции.

1.4. Источники административного права.

Источники административного права - это внешние формы выражения административно-правовых норм. Нормативные акты должны быть зарегистрированы и опубликованы.

Характерным для отрасли административного права является наличие множества источников. *Рассмотрим изложение источников административного права в определенной последовательности по их юридической силе.*

1. *Конституция РФ* — основной источник любого права, в том числе и административного. В Конституции закрепляются основные права и свободы личности, формирование и деятельность органов исполнительной власти.

2. *Международно-правовые договора и соглашения.*

3. *Кодекс РФ об административных правонарушениях* принят 30 декабря 2001 г. и введен в действие Федеральным законом №196-ФЗ с 1 июля 2002г. (ред. от 01.04.2020) (с изм. и доп., вступ. в силу с 12.04.2020) определяет:

задачи и принципы законодательства об административных правонарушениях,

перечень видов административных наказаний и правила их применения,

органы и должностные лица, уполномоченные рассматривать дела об административных правонарушениях,

порядок производства по делам об административных правонарушениях,

порядок исполнения постановлений о назначении административных наказаний.

4. *Федеральные законы и кодексы*, такие как «О гражданстве Российской Федерации», «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ» и т.д.

5. *Законы субъектов РФ*.

6. Указы и распоряжения Президента РФ.

7. Постановление и распоряжение Правительства РФ.

8. Ведомственные нормативные акты (приказы министров, инструкции и т.д.).

9. Акты субъектов Российской Федерации.

10. Ведомственные акты субъектов РФ.

11. Акты местного самоуправления.

1.5. Административно-правовые нормы.

Административно-правовые нормы — установленные государством правила поведения, регулирующие отношения в сфере государственного управления.

Виды административно-правовых норм.

Наиболее традиционная классификация норм на:

- а) *материальные*, закрепляющие комплекс прав, обязанностей и ответственность участников административных отношений;
- б) *процессуальные*, регламентирующие процедуру реализации прав и обязанностей участников административных отношений, установленных материальными нормами.

В зависимости от содержания выделяются следующие административно-правовые нормы:

- а) *обязывающие*, т.е. содержащие юридическое предписание действовать в установленных рамках. Например, создаваемое юридическое лицо обязано пройти государственную регистрацию;
- б) *запретительные*, т.е. предусматривающие запрет на совершение тех или иных действий. Например, запрещается нарушать правила дорожного движения;
- в) *уполномочивающие (дозволительные)*, т.е. предоставляющие возможность лицу действовать по своему усмотрению, хотя и в установленных рамках. Например, право гражданина обжаловать действия должностных лиц. И каждый гражданин сам решает, воспользоваться этим правом или нет;
- г) *стимулирующие*, обеспечивающие должное поведение субъектов отношений с помощью различных средств материального и иного воздействия;
- д) *рекомендательные*, т.е. дающие возможность поиска наиболее целесообразных вариантов решения поставленных задач.

По адресу выделяются административно-правовые нормы, регулирующие: административно-правовой статус гражданина;

коммерческих организаций; общественных объединений и иных некоммерческих организаций; органов исполнительной власти; государственных предприятий и учреждений; статус государственных служащих.

По масштабу действия административно-правовые нормы классифицируются на: федеральные нормы; нормы субъектов РФ; нормы местного самоуправления.

1.6. Понятие субъектов административного права и их виды.

Субъектами административного права признаются лица и организации, которые в соответствии с установленными нормами могут выступать участниками административных правоотношений. Круг субъектов административного права многообразен.

В административные отношения вправе вступать любые лица, наделенные административной правосубъектностью.

Правосубъектность складывается из двух составляющих:

Правоспособности, под которой понимается установленная и охраняемая законом возможность субъекта вступать в административные отношения, приобретать права и обязанности в сфере государственного управления.

Дееспособности, которая подразумевает способность субъекта своими действиями приобретать права, создавать юридические обязанности и нести ответственность за свои действия.

Административное право различает следующие виды субъектов:

- индивидуальные субъекты (физическое лицо, гражданин, лицо без гражданства, иностранец, должностное лицо и т.д.);
- коллективный субъект (юридическое лицо, организация, структурное подразделение, государство, орган местного самоуправления и т.д.);

1.7. Обращение граждан.

Статьей 33 Конституции РФ установлено, что «граждане Российской Федерации имеют право обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления». Такое право граждан является одним из важнейших элементов их административно-правового статуса.

Обращения граждан могут быть трех видов.

Предложение — обращение граждан в государственные органы или общественные организации, не связанные с нарушением каких-либо прав или законных интересов граждан. Предложения направлены на совершенствование работы органов власти.

Заявление — обращение граждан с просьбой об удовлетворении каких-либо прав или законных интересов, не связанных с их нарушением.

Жалоба — устные или письменные, коллективные или индивидуальные обращения граждан в государственные органы, органы местного самоуправления и к должностным лицам в связи с нарушением прав или законных интересов гражданина либо общественных интересов.

Общее право жалобы, которым обладает любой гражданин, реализуется в соответствии с нормами Кодекса административного судопроизводства (ФЗ от 08.03.2015 г. № 21-ФЗ). Каждый гражданин вправе обратиться с жалобой в суд, если считает, что неправомерными действиями

государственных органов, органов местного самоуправления, или должностных лиц, государственных служащих нарушены его права и свободы.

Ответственность государственного служащего наступает в связи с его обязанностью признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина.

К действиям (решениям), которые могут быть обжалованы в суд, относятся те, в результате которых:

- нарушены права и свободы гражданина;
- созданы препятствия осуществлению гражданином его прав и свобод;
- незаконно на гражданина возложена какая-либо обязанность или он незаконно привлечен к какой-либо ответственности.

Гражданин вправе по своему выбору обжаловать ущемляющие его права и свободы действия:

- в судебном порядке;
- в порядке подчиненности органу, должностному лицу, государственному служащему.

В административном порядке жалоба должна быть рассмотрена в месячный срок. Если гражданину в удовлетворении жалобы в административном порядке отказано или он не получил ответа в течение месяца со дня ее подачи, он вправе обратиться с жалобой в суд. В судебном порядке жалоба рассматривается по принципам гражданского судопроизводства.

Вопрос 2. Государственная служба.

Понятие государственной службы и ее виды. Вопросы прохождения гражданами РФ государственной службы регулирует Федеральный закон «О системе государственной службы Российской Федерации» от 27.05.2003 N 58-ФЗ (последняя редакция).

Государственная служба Российской Федерации — это профессиональная служебная деятельность граждан Российской Федерации по обеспечению исполнения полномочий:

Российской Федерации, федеральных органов государственной власти, иных федеральных государственных органов,

субъектов РФ, органов государственной власти субъектов РФ, иных государственных органов субъектов РФ,

а также лиц, замещающих должности, устанавливаемые Конституцией Российской Федерации, федеральными законами.

В современном Российском государстве *система государственной службы включает в себя следующие виды:*

- государственная гражданская служба;
- военная служба;
- государственная служба иных видов.

Государственная гражданская служба подразделяется на федеральную государственную гражданскую службу и государственную гражданскую службу субъекта РФ, а военная служба и правоохранительная служба являются едиными видами федеральной государственной службы.

Государственная служба построена на следующих принципах:

федерализм, обеспечивающий единство системы государственной службы и соблюдение конституционного разграничения предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов РФ;

законность;

приоритет прав и свобод человека и гражданина, их непосредственное действие, обязательность их признания, соблюдения и защиты;

равный доступ граждан к государственной службе;

единство правовых и организационных основ государственной службы, предполагающее законодательное закрепление единого подхода к организации государственной службы;

взаимосвязь государственной службы и муниципальной службы;

открытость государственной службы и ее доступность общественному контролю, объективное информирование общества о деятельности государственных служащих;

профессионализм и компетентность государственных служащих;

защита государственных служащих от неправомерного вмешательства в их профессиональную служебную деятельность как государственных органов и должностных лиц, так и физических и юридических лиц.

Теперь рассмотрим виды государственной службы.

1) Государственная гражданская служба — это вид федеральной государственной службы, представляет собой профессиональную

служебную деятельность граждан по обеспечению исполнения полномочий федеральных государственных органов и государственных органов субъектов РФ.

Различия между государственной гражданской службой РФ или субъекта РФ заключается в осуществляемой российским гражданином трудовой функции в интересах Российской Федерации в целом или отдельного региона.

Федеральный закон «О государственной гражданской службе Российской Федерации» от 27 июля 2004 г. N 79-ФЗ (с изменениями и дополнениями) предусматривает классификацию должностей государственной гражданской службы. *Должности государственной службы подразделяются на:*

должности федеральной государственной гражданской службы;

должности государственной гражданской службы субъекта Российской Федерации;

воинские должности;

должности федеральной государственной службы иных видов.

(в ред. Федерального закона от 13.07.2015 N 262-ФЗ)

Реестр должностей федеральной государственной службы образуют:

перечни должностей федеральной государственной гражданской службы;

перечни типовых воинских должностей;

перечни типовых должностей федеральной государственной службы иных видов.

Названные перечни должностей утверждаются Президентом Российской Федерации.

Реестр должностей государственной гражданской службы субъекта Российской Федерации утверждается законом или иным нормативным правовым актом субъекта Российской Федерации.

2) Военная служба - вид федеральной государственной службы, представляющей собой профессиональную служебную деятельность граждан на воинских должностях или не на воинских должностях в случаях и на условиях, предусмотренных федеральными законами и (или) нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках, воинских (специальных) формированиях и органах, осуществляющих функции по обеспечению обороны и безопасности государства. Таким гражданам присваиваются воинские звания, а их правовой статус регламентирован Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе» от 28.03.1998 N 53-ФЗ (последняя редакция).

Прохождение военной службы гражданами Российской Федерации осуществляется по призыву и в добровольном порядке (по контракту), а иностранными гражданами (статья 18.1. «Военная служба в Российской Федерации иностранных граждан») - по контракту на воинских должностях, подлежащих замещению солдатами, матросами, сержантами и старшинами в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и органах.

Руководители и ответственные за военно-учетную работу должностные лица организаций обязаны:

- 1) оповещать граждан о вызовах (повестках) военных комиссариатов соответствующих территорий;
- 2) обеспечивать гражданам возможность своевременной явки по вызовам (повесткам) военных комиссариатов;
- 3) направлять в двухнедельный срок по запросам военных комиссариатов необходимые для занесения в документы воинского учета сведения о гражданах, поступающих на воинский учет, состоящих на воинском учете, а также не состоящих, но обязанных состоять на воинском учете.

Кроме того, руководители организаций, осуществляющих эксплуатацию жилых помещений, ответственные за военно-учетную работу, обязаны сообщать в двухнедельный срок в военные комиссариаты сведения об изменениях состава граждан, постоянно проживающих или пребывающих более 3 месяцев, которые состоят или обязаны состоять на воинском учете.

Органы внутренних дел в пределах своей компетенции обязаны: производить розыск и при наличии законных оснований осуществлять задержание граждан, уклоняющихся от воинского учета, призыва на военную службу или военные сборы;

3) государственная служба иных видов, это правоохранительная служба - один из видов федеральной государственной службы, т.е. деятельность граждан на должностях правоохранительной службы в государственных органах, службах и учреждениях, осуществляющих функции по обеспечению безопасности, законности и правопорядка, по борьбе с преступностью, по защите прав и свобод человека и гражданина. Таким гражданам присваиваются специальные звания и классные чины (например, работа в органах прокуратуры, юстиции и органах внутренних дел). К основным признакам правоохранительной деятельности относятся: 1) она состоит в защите прав и законных интересов граждан, юридических лиц и государства от противоправных посягательств; 2) осуществляется на основе закона в особой форме, предполагающей четкую последовательность и порядок совершения отдельных действий; 3) осуществляется специально уполномоченными законом субъектами, наделенными особым статусом; 4) осуществляется от имени государства и предполагает наличие властных полномочий, т.е. связана с применением мер государственного принуждения.

Понятие государственного служащего. Государственным служащим является гражданин Российской Федерации, исполняющий в порядке, установленном федеральным законом, обязанности по государственной

должности государственной службы за денежное вознаграждение, выплачиваемое за счет средств федерального бюджета или средств бюджета соответствующего субъекта Российской Федерации.

Государственный служащий Российской Федерации как субъект административного права обладает, прежде всего, общегражданскими правами и обязанностями, которые установлены Конституцией и иными нормативными актами. В то же время гражданские права и свободы государственных служащих могут быть ограничены законом, и связано это с особенностями правового положения этих субъектов административного права.

Служебные права и обязанности государственного служащего можно подразделить на две группы: *общие и специальные (должностные)*

Общие права и обязанности государственных служащих не зависят от конкретных полномочий по государственной должности.

Государственный служащий имеет право:

- на ознакомление с документами, определяющими его права и обязанности по занимаемой должности,
- на получение информации и материалов, необходимых для исполнения должностных обязанностей,
- на посещение для исполнения должностных обязанностей предприятий независимо от форм собственности,
- на принятие решений и участие в их подготовке в соответствии с должностными обязанностями,
- участвовать по своей инициативе в конкурсе на замещение вакантной государственной должности государственной службы;

- на продвижение по службе, увеличение денежного содержания с учетом результатов и стажа его работы, уровня квалификации;
- знакомиться с материалами своего личного дела, отзывами о своей деятельности и другими документами до внесения их в личное дело, приобщать к личному делу свои объяснения,
- на переподготовку (переквалификацию) и повышение квалификации за счет средств соответствующего бюджета,
- на пенсионное обеспечение с учетом стажа государственной службы,
- на проведение по его требованию служебного расследования для опровержения сведений, порочащих его честь и достоинство,
- на объединение в профессиональные союзы (ассоциации) для защиты своих прав, социально-экономических и профессиональных интересов,
- вносить предложения по совершенствованию государственной службы в любые инстанции.

Закон наделяет государственного служащего правом обращаться в соответствующие государственные органы или в суд для разрешения споров, связанных с государственной службой.

Каждый служащий, независимо от занимаемой государственной должности, обязан:

- обеспечивать поддержку конституционного строя и соблюдение Конституции РФ, реализацию федеральных законов и законов субъектов РФ, в том числе регулирующих сферу его полномочий,
- добросовестно исполнять должностные обязанности;
- обеспечивать соблюдение и защиту прав и законных интересов граждан;

- исполнять приказы вышестоящих в порядке подчиненности руководителей, отданные в пределах их должностных полномочий, за исключением незаконных;
- в пределах своих должностных обязанностей своевременно рассматривать обращения граждан и общественных объединений, а также предприятий и организаций, и принимать по ним решения;
- соблюдать установленные в государственном органе правила внутреннего трудового распорядка, должностные инструкции, порядок работы со служебной информацией;
- поддерживать уровень квалификации, достаточный для исполнения своих должностных обязанностей;
- хранить государственную и иную охраняемую законом тайну, а также не разглашать ставшие ему известными в связи с исполнением должностных обязанностей сведения, затрагивающие частную жизнь, честь и достоинство граждан.

Специальные права и обязанности государственного служащего определяются спецификой правового положения органа, в котором осуществляется государственно-служебная деятельность.

Особым статусом обладают служащие военизированных органов. Общими обязанностями служащих военизированных органов выступают защита государственного суверенитета и территориальной целостности РФ, обеспечение безопасности личности, общества и государства. Их права и обязанности устанавливаются законодательством и дисциплинарными и общевоинскими уставами. При выполнении специальных обязанностей они могут наделяться правом применения физической силы, специальных средств, а также боевого ручного стрелкового и холодного оружия и т. д.

Федеральный закон от 27.07.2004 N 79-ФЗ (ред. от 16.12.2019) "О государственной гражданской службе Российской Федерации" в ст. 17, устанавливает запреты, связанные с гражданской службой. Так, *государственный служащий не вправе:*

- 1) заниматься другой оплачиваемой деятельностью, кроме педагогической, научной и иной творческой деятельности;
- 2) быть депутатом законодательного (представительного) органа РФ, законодательных (представительных) органов субъектов РФ, органов местного самоуправления;
- 3) заниматься предпринимательской деятельностью лично или через доверенных лиц;
- 4) состоять членом органа управления коммерческой организацией, если иное не предусмотрено федеральным законом или если ему не поручено участвовать в управлении этой организацией;
- 5) быть поверенным или представителем по делам третьих лиц в государственном органе, в котором он состоит на государственной службе;
- 6) использовать в неслужебных целях средства материально-технического, финансового и информационного обеспечения, другое государственное имущество и служебную информацию;
- 7) получать гонорары за публикации и выступления в качестве государственного служащего;
- 8) получать от физических и юридических лиц вознаграждения (подарки, денежное вознаграждение, ссуды, услуги, оплату развлечений, отдыха, транспортных расходов и иные вознаграждения), связанные с исполнением должностных обязанностей, в том числе и после выхода на пенсию;

9) принимать без разрешения Президента РФ награды, почетные и специальные звания иностранных государств, международных и иностранных организаций;

10) выезжать в служебные командировки за границу за счет физических и юридических лиц, за исключением служебных командировок, осуществляемых в соответствии с международными договорами РФ или на взаимной основе по договоренности федеральных органов государственной власти и органов государственной власти субъектов РФ с государственными органами иностранных государств, международными и иностранными организациями,

11) принимать участие в забастовках,

12) использовать свое служебное положение в интересах политических партий, общественных, в том числе религиозных, объединений для пропаганды отношения к ним. В государственных органах не могут образовываться структуры политических партий, религиозных, общественных объединений, за исключением профессиональных союзов.

Государственный служащий обязан передавать в доверительное управление под гарантию государства на время прохождения государственной службы находящиеся в его собственности доли (пакеты акций) в уставном капитале коммерческих организаций в порядке, установленном федеральным законом.

Ограничения, связанные с прохождением государственной службы, четко регламентированы и не подлежат расширительному толкованию. В случае несоблюдения указанных ограничений Закон предусматривает прекращение государственно-служебных отношений.

Ответственность государственного служащего наступает за нарушение законности и служебной дисциплины, неисполнение или ненадлежащее

исполнение своих должностных обязанностей. В зависимости от вида совершенного противоправного деяния государственный служащий может быть привлечен к административной, уголовной, дисциплинарной, материальной и гражданско-правовой ответственности.

Прохождение государственной службы.

Право поступления на государственную службу имеют граждане Российской Федерации не моложе 18 лет, владеющие государственным языком, имеющие профессиональное образование и отвечающие требованиям, установленным для государственных служащих.

При поступлении на государственную службу, а также при ее прохождении не допускается установление каких бы то ни было прямых или косвенных ограничений или преимуществ в зависимости от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, и т.д.

Гражданин не может быть принят на государственную службу и находиться на государственной службе в случаях:

- признания его недееспособным или ограничено дееспособным решением суда, вступившим в законную силу;
- лишения его права занимать государственные должности государственной службы в течение определенного срока решением суда, вступившим в законную силу;
- наличия подтвержденного заключением медицинского учреждения заболевания, препятствующего исполнению им должностных обязанностей;
- отказа от прохождения процедуры оформления допуска к сведениям, составляющим государственную и иную охраняемую законом тайну, если

исполнение должностных обязанностей по государственной должности государственной службы, на которую претендует гражданин, связано с использованием таких сведений;

- близкого родства или свойства (родители, супруги, братья, сестры, сыновья, дочери, а также братья, сестры, родители и дети супругов) с государственным служащим, если их государственная служба связана с непосредственной подчиненностью или подконтрольностью одного из них другому;
- наличия гражданства иностранного государства, за исключением случаев, если доступ к государственной службе урегулирован на взаимной основе межгосударственными соглашениями;
- отказа от представления сведений.

При поступлении на государственную службу гражданин представляет:

- личное заявление;
- документ, удостоверяющий личность;
- трудовую книжку;
- документы, подтверждающие профессиональное образование;
- справку из органов государственной налоговой службы о представлении сведений об имущественном положении;
- медицинское заключение о состоянии здоровья;
- другие документы, если это предусмотрено федеральным законом.

Гражданин поступает на государственную службу на условиях трудового договора, заключаемого на неопределенный срок или на срок не более пяти лет.

Поступление гражданина на государственную службу оформляется приказом по государственному органу о назначении его на государственную должность государственной службы.

Для определения уровня профессиональной подготовки и соответствия государственного служащего занимаемой государственной должности государственной службы, а также для решения вопроса о присвоении государственному служащему квалификационного разряда проводится его *аттестация*. Порядок и условия проведения аттестации устанавливаются федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации.

Основания для прекращения государственной службы:

- при увольнении государственного служащего, в том числе в связи с выходом на пенсию;
- по основаниям, предусмотренным Трудовым кодексом РФ;
- увольнение государственного служащего может быть осуществлено по инициативе руководителя государственного органа в случаях:
 - 1) достижения им предельного возраста, установленного для замещения государственной должности государственной службы;
 - 2) прекращения гражданства Российской Федерации;
 - 3) несоблюдения обязанностей и ограничений, установленных для государственного служащего федеральным законом;

- 4) разглашения сведений, составляющих государственную и иную охраняемую законом тайну;
- 5) возникновения других обстоятельств, предусмотренных законодательством.

При прекращении государственной службы в связи с выходом на пенсию государственный служащий считается находящимся в отставке и сохраняет присвоенный ему квалификационный разряд. В трудовой книжке производится запись о последней государственной должности государственной службы с указанием «в отставке».

Вопрос 3. Административное правонарушение.

Административные правонарушения — достаточно распространенный вид юридических проступков, это правонарушения, посягающие на права граждан (избирательные, трудовые и др.), на здоровье населения и общественную нравственность, собственность.

Это нарушения правил, действующих в области дорожного движения, пожарной безопасности, в сфере охраны окружающей природной среды, санитарных норм.

В самостоятельные группы выделены правонарушения в области финансов, налогов и сборов, рынка ценных бумаг, таможенного дела.

Особые группы составляют правонарушения в области защиты Государственной границы РФ, против порядка управления, общественного порядка и общественной безопасности и др.

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ *административным правонарушением признается противоправное, виновное действие*

(бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Признаки административного правонарушения:

— ***противоправность.*** Она состоит в том, что определенное лицо совершает действие либо бездействие, запрещенное нормой права;

— ***виновность.*** Это означает, что правонарушение должно быть совершено виновно (умышленно или неосторожно). Деяние физического лица должно совершаться сознательно с присутствием воли.

Если лицо не отдает отчета в своих действиях или не руководит ими в момент совершения правонарушения, то оно не виновно, так как находится в состоянии невменяемости.

— ***наказуемость.*** Только то деяние, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность, может быть признано административным правонарушением. Санкция административно-правовой нормы предусматривает вид административного наказания, его размер или срок.

Административные правонарушения наносят вред или создают опасность нанесения вреда охраняемым общественным отношениям, т. е. являются антиобщественными (***признак общественной опасности***).

Состав административного правонарушения.

Состав административного правонарушения — это совокупность юридических элементов, при наличии которых деяние квалифицируется как административное правонарушение и наступает административная ответственность.

Объект административного правонарушения — это совокупность общественных отношений, охраняемых административным правом. Общим объектом административного правонарушения выступают общественные отношения, возникающие в области государственного управления.

В качестве родового объекта выступают права граждан; общественные отношения в области предпринимательской деятельности, финансов, таможенного дела и др.

Объективная сторона административного правонарушения — это видимая сторона административного правонарушения (его внешнее проявление), отвечающая на вопросы: как? каким способом? когда? где? с помощью каких средств совершено правонарушение?

Объективная сторона характеризуется противоправным действием или бездействием. При квалификации могут играть роль место, время, способ и другие обстоятельства.

Субъект административного правонарушения — это индивид или организация (коллектив людей), совершившие административное правонарушение.

Административную ответственность несет нарушитель, который к моменту совершения правонарушения достиг 16-летнего возраста (общее правило).

Организация приобретает административную деликтоспособность с момента государственной регистрации в качестве юридического лица.

Выделяют: **специальный субъект** — правонарушитель, обладающий специальными признаками (должностное лицо, несовершеннолетний, иностранный гражданин и т. д.); **особый субъект** — лицо, совершившее административный проступок, но который несет не административную, а

дисциплинарную ответственность, устанавливаемую дисциплинарными уставами (военнослужащие; граждане, призванные на военные сборы, несут ответственность в соответствии с дисциплинарными уставами).

Субъективная сторона административного правонарушения — внутренняя сторона противоправного посягательства, основными характеристиками которой выступают вина, мотивы цель:

— **вина** — это психическое отношение лица к совершаемому им деянию и его последствиям. Формы вины — умысел и неосторожность.

Умысел — заранее обдуманное намерение, когда лицо осознает противоправный характер деяния, предвидит наступление его вредных последствий, желает их наступления (прямой умысел) либо не желает, но сознательно допускает их наступление (косвенный умысел).

Неосторожность в свою очередь может проявляться как:

— небрежность. Правонарушитель не осознавал, не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя должен был и мог их предвидеть и осознавать по обстоятельствам дела;

— самонадеянность. Правонарушитель осознавал, предвидел, но легкомысленно рассчитывал на предотвращение вредных последствий.

Кроме вины как основного признака, в субъективную сторону правонарушения включаются также:

— **мотив** — внутреннее побуждение к совершению правонарушения (то, что «толкает» совершить правонарушение);

— **цель** — конечный результат, которого хочет достичь правонарушитель (то, к чему он стремится, совершая правонарушение).

Таким образом, если в деянии лица усматривается совокупность четырех юридических элементов, то оно подвергается административному наказанию.

Вопрос 4. Административная ответственность.

Административная ответственность — это вид юридической ответственности, которая определяет обязанности лица претерпевать определенные лишения государственно-властного характера за совершенное административное правонарушение.

Административная ответственность характеризуется следующими особенностями:

- основанием административной ответственности является административное правонарушение;
- субъектами административной ответственности могут быть физические и юридические лица;
- административные наказания применяются широким кругом полномочных органов и должностных лиц (гл. 23 КоАП РФ);
- административные наказания применяются полномочными субъектами к неподчиненным им правонарушителям;
- применение административного наказания не влечет судимости и увольнения с работы;
- меры административной ответственности применяются в соответствии с законодательством, регламентирующим производство по делам об административных правонарушениях.

Вопрос 5. Административное наказание.

К лицам, совершившим административное правонарушение, применяются меры принуждения, именуемые административными наказаниями. Перечень видов административных наказаний, закрепленный в КоАП РФ, является исчерпывающим. Согласно ст. 3.2 КоАП РФ за совершение административных правонарушений могут устанавливаться и применяться следующие административные наказания:

- 1) предупреждение;
- 2) административный штраф;
- 3) утратил силу. - Федеральный закон от 28.12.2010 N 398-ФЗ;
- 4) конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- 5) лишение специального права, предоставленного физическому лицу;
- 6) административный арест;
- 7) административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства;
- 8) дисквалификация;
- 9) административное приостановление деятельности;
(п. 9 введен Федеральным законом от 09.05.2005 N 45-ФЗ)
- 10) обязательные работы;
(п. 10 введен Федеральным законом от 08.06.2012 N 65-ФЗ)
- 11) административный запрет на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения.
(п. 11 введен Федеральным законом от 23.07.2013 N 192-ФЗ)

В отношении юридического лица могут применяться административные наказания, перечисленные в пунктах 1 - 4, 9 части 1 настоящей статьи.
(в ред. Федерального закона от 09.05.2005 N 45-ФЗ)

ПРЕДУПРЕЖДЕНИЕ. Суть его заключается в официально выраженной отрицательной оценке поведения нарушителя (физического или юридического лица) со стороны государства. Обычно предупреждению подвергаются лица, впервые совершившие малозначительные правонарушения (их не следует путать с устными замечаниями, сделанными на месте нарушения сотрудником полиции в адрес лиц, нарушивших, к примеру, правила дорожного движения). Предупреждение происходит путем издания соответствующего постановления.

АДМИНИСТРАТИВНЫЙ ШТРАФ. Это денежное взыскание, налагаемое за административные правонарушения. Он может выражаться в величине, кратной: минимальному размеру оплаты труда (МРОТ).

Кодексом установлены минимальный и максимальный размеры административных штрафов: он не может быть менее одной десятой МРОТ, и более двадцати пяти МРОТ — для граждан, пятидесяти МРОТ — для должностных лиц, одной тысячи МРОТ — для юридических лиц. Особые размеры штрафов предусматриваются для отдельных видов административных правонарушений п. 3 и 4 ст. 3.5 КоАП РФ.

ВОЗМЕЗДНОЕ ИЗЪЯТИЕ ОРУДИЯ СОВЕРШЕНИЯ ИЛИ ПРЕДМЕТА АДМИНИСТРАТИВНОГО ПРАВОНАРУШЕНИЯ. Это принудительное изъятие указанных объектов. Изъятый предмет реализуется с передачей вырученной суммы бывшему собственнику за вычетом расходов по реализации изъятого предмета. Этот вид административного наказания назначается судьей.

Возмездное изъятие охотничьего оружия, боевых припасов и других дозволенных орудий охоты или рыболовства не может применяться к лицам, для которых охота или рыболовство являются основным законным источником средств к существованию.

КОНФИСКАЦИЯ ОРУДИЯ СОВЕРШЕНИЯ ИЛИ ПРЕДМЕТА АДМИНИСТРАТИВНОГО ПРАВОНАРУШЕНИЯ. Конфисковано может быть не любое имущество, а лишь предмет, являвшийся орудием совершения или непосредственным предметом административного правонарушения, который принадлежит нарушителю.

Суть конфискации в том, что право собственности на имущество принудительно и безвозмездно переходит от нарушителя к государству (орудие или предмет обращается в федеральную собственность или в собственность субъекта РФ). Конфискация назначается судьей.

ЛИШЕНИЕ СПЕЦИАЛЬНОГО ПРАВА. Речь не идет о лишении любого из прав, которыми обладает гражданин (право управления транспортными средствами, право охоты, право на эксплуатацию радиоэлектронных средств и высокочастотных устройств). Лица, которые злоупотребляют предоставленными специальными правами и неправильно пользуются ими, могут быть лишены этого права только судьей на срок от 1 месяца до 2 лет.

АДМИНИСТРАТИВНЫЙ АРЕСТ. Является наиболее суровой мерой административной ответственности. Суть его заключается в кратковременной изоляции от общества на срок не более 15 суток, а за нарушение требований режима чрезвычайного положения или режима в зоне проведения контртеррористической операции — до 30 суток.

Решение о назначении административного ареста принимается судьей. Срок административного задержания входит в срок отбытия административного ареста.

Административный арест не может применяться:

- к беременным женщинам,

- к женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет,
- к лицам, не достигшим возраста 18 лет;
- к инвалидам I и II групп.

АДМИНИСТРАТИВНОЕ ВЫДВОРЕНИЕ ЗА ПРЕДЕЛЫ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН И ЛИЦ БЕЗ ГРАЖДАНСТВА. Заключается в принудительном и контролируемом перемещении указанных лиц через Государственную границу России.

Данный вид административного наказания может быть назначен судьей или соответствующими должностными лицами (если правонарушение совершено при въезде в РФ).

ДИСКВАЛИФИКАЦИЯ. Заключается в лишении физического лица права занимать руководящие должности в исполнительном органе управления юридического лица, права входить в совет директоров (наблюдательный совет). Дисквалификация назначается только в судебном порядке на срок от шести месяцев до трех лет.

АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРИОСТАНОВЛЕНИЕ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ. Заключается во временном прекращении деятельности лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, юридических лиц, их филиалов, представительств.

Применяется в случае угрозы жизни или здоровью людей, возникновения эпидемии, наступления радиационной аварии или техногенной катастрофы и т.д.

Вопрос 6. Общие правила назначения административного наказания.

Административные наказания должны налагаться полномочным органом (должностным лицом) с учетом характера совершенного правонарушения и обстоятельств, смягчающих (отягчающих) ответственность. Кроме того, если субъектом правонарушения выступает физическое лицо, учитывается также личность виновного, его имущественного положение.

К *обстоятельствам, смягчающим ответственность за административные правонарушения*, ст. 4.2 КоАП РФ относит:

- 1) раскаяние лица, совершившего административное правонарушение,
- 2) предотвращение виновным вредных последствий правонарушения,
- 3) добровольное возмещение ущерба или устранение причиненного вреда,
- 4) совершение правонарушения в состоянии сильного душевного волнения (аффекта) либо при стечении тяжелых личных или семейных обстоятельств;
- 5) совершение правонарушения несовершеннолетним,
- 6) совершение правонарушения беременной женщиной или женщиной, имеющей малолетнего ребенка.

Законодатель не исчерпывает всех обстоятельств, которые могут быть признаны смягчающими административную ответственность. Орган (должностное лицо), решающий дело, вправе признать смягчающими и другие обстоятельства. Ими могут являться возраст, состояние здоровья и др.

В ст. 4.3 КоАП РФ указан исчерпывающий перечень *обстоятельств, отягчающих административную ответственность*. К данным обстоятельствам относятся:

- 1) продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его;
- 2) повторное совершение однородного административного правонарушения, если за совершение первого административного правонарушения лицо уже подвергалось административному наказанию и не истек один год со дня окончания исполнения постановления о назначении административного наказания;
- 3) вовлечение несовершеннолетнего в совершение административного правонарушения;
- 4) совершение правонарушения группой лиц;
- 5) совершение правонарушения в условиях стихийного бедствия или при других чрезвычайных обстоятельствах;
- 6) совершение правонарушения в состоянии опьянения (в зависимости от характера административного правонарушения данное обстоятельство может быть и не признано отягчающим).

Административные наказания могут быть назначены:

- 1) не позднее 2 месяцев со дня совершения административного правонарушения, а при длящемся правонарушении — 2 месяцев со дня его обнаружения;
- 2) не позднее одного года со дня совершения административного правонарушения, а при длящемся правонарушении — со дня обнаружения;

В Кодексе предусмотрено правило, лицо, которому назначено административное наказание за совершение правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении административного наказания.

Вопрос 7. Производство по делам об административных правонарушениях.

Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях» в разделе IV, включает шесть глав, раскрывающих производство по делам об административных правонарушениях.

Административный процесс — совокупность действий, совершаемых исполнительными органами для реализации возложенных на них задач и функций. Его можно разделить на три стадии (в зависимости от содержания):

- процесс административного правотворчества;
- оперативно-распорядительный процесс;
- административно-юрисдикционный процесс.

Производство по делам об административных правонарушениях — особый вид процессуальной деятельности, урегулированная законом процедура рассмотрения определенной группы дел по наложению административных наказаний. Таким образом, производство по делам об административных правонарушениях является составной частью административного процесса.

Задачи производства по делам об административных правонарушениях, согласно ст. 24.1 КоАП РФ:

- всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение всех обстоятельств каждого дела;
- разрешение его в соответствии с законом;
- обеспечение исполнения вынесенного постановления;
- выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений.

Обстоятельства, исключающие производство по делу об административном правонарушении. Производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое производство подлежит прекращению при наличии хотя бы одного из следующих обстоятельств (ст. 24.5 КоАП РФ):

- отсутствие события административного правонарушения;
- отсутствие состава административного правонарушения, в том числе недостижение физическим лицом на момент совершения противоправных действий или бездействия возраста, предусмотренного законом для привлечения к административной ответственности;
- невменяемость физического лица, совершившего противоправные действия (бездействие);
- действия лица в состоянии крайней необходимости;
- издание акта амнистии, если такой акт устраняет применение административного наказания;
- отмена закона, установившего административную ответственность;
- истечение сроков давности привлечения к административной ответственности;

- наличие по одному и тому же факту совершения противоправных действий (бездействия) лицом, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, постановления о назначении административного наказания либо о прекращении производства по делу об административном правонарушении или постановления о возбуждении уголовного дела;
- смерть физического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении.

Участники производства по делам об административных правонарушениях. Субъекты производства по делу об административном правонарушении образуют несколько групп в зависимости от их процессуальной роли.

Компетентные органы и должностные лица, наделенные правом принимать властные акты, составлять правовые документы, определять движение и судьбу дела:

- административные комиссии при местных администрациях районов, городов, поселков;
- администрации районов, городов, поселков, сел;
- районные (городские), районные в городах комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав;
- судьи (мировые судьи, судьи гарнизонных военных судов, судьи арбитражных судов);
- органы внутренних дел (милиция);
- органы (должностные лица), осуществляющие административно-надзорные функции (прокурор, органы и учреждения уголовно-

исполнительной системы, налоговые органы, федеральные органы налоговой полиции, таможенные органы и т.д.).

Субъекты, имеющие личный интерес в деле:

- лицо, привлекаемое к административной ответственности;
- потерпевший (физическое или юридическое лицо, которому административным правонарушением причинен физический, имущественный или моральный вред);
- законные представители обеих сторон (родители, усыновители, опекуны, попечители, адвокаты, руководители организаций или иное лицо, признанное органом юридического лица).

Лица и органы, содействующие осуществлению производства:

- свидетели (лицо, которому могут быть известны обстоятельства дела, подлежащие установлению);
- эксперты (любое не заинтересованное в исходе дела совершеннолетнее лицо, обладающее специальными познаниями в науке, технике, искусстве или ремесле, достаточными для проведения экспертизы и дачи экспертного заключения);
- переводчики (любое не заинтересованное в исходе дела совершеннолетнее лицо, владеющее языками или навыками сурдоперевода (понимающее знаки немого или глухого), необходимыми для перевода или сурдоперевода при производстве по делу об административном правонарушении);
- специалисты (любое не заинтересованное в исходе дела совершеннолетнее лицо, обладающее познаниями, необходимыми для оказания содействия в обнаружении, закреплении и изъятии доказательств, а также в применении технических средств);

- понятые.

Правовое положение лиц, участвующих в производстве по делу об административном правонарушении, регламентировано гл. 25 КоАП РФ.

Стадии производства по делам об административных правонарушениях.

Различают следующие стадии производства по делам об административных правонарушениях:

1. Возбуждение дела об административном правонарушении (гл. 28 КоАП РФ),

2. Рассмотрение административного дела competentным органом и принятие соответствующего решения (гл. 29 КоАП РФ) состоит из следующих этапов:

- подготовка к рассмотрению дела;
- анализ обстоятельств дела и его правовая оценка;
- принятие и оформление решения (постановления) по делу;
- доведение принятого решения до сведения.

3. Пересмотр постановлений (решений) по делам об административных правонарушениях (гл. 30 КоАП РФ), этапы данной стадии:

- обжалование, опротестование постановления;
- подготовка к рассмотрению жалобы (протеста прокурора) на постановление;
- рассмотрение жалобы (протеста);

- решение по жалобе (протесту) и его оглашение;
- пересмотр решения, вынесенного по жалобе (протесту) на постановление по делу.

4. *Исполнение постановления* (гл. 31 КоАП РФ) состоит из следующих этапов:

- обращение постановления к исполнению;
- реальное исполнение наказания, установленного постановлением (решением);
- окончание производства по исполнению постановления (решения).

Протокол об административном правонарушении.

Согласно ст. 28.2. КоАП, составляется протокол о совершении административного правонарушения за исключением случаев, когда дело возбуждено прокурором (ст. 28.4 КоАП) и когда административное взыскание налагается на месте совершения проступка (ч. 1 ст. 28.6 КоАП).

Сведения, указываемые в протоколе об административном правонарушении:

- дата и место его составления;
- должность, фамилия и инициалы лица, составившего протокол;
- сведения о лице, в отношении которого возбуждено дело об административном правонарушении;
- фамилии, имена, отчества, адреса места жительства свидетелей и потерпевших (если имеются свидетели и потерпевшие);

- место, время совершения и событие административного правонарушения;
- статья КоАП или закона субъекта Российской Федерации, предусматривающая административную ответственность за данное административное правонарушение;
- объяснение физического лица или законного представителя юридического лица, в отношении которых возбуждено дело;
- иные сведения, необходимые для разрешения дела.

В протоколе делается отметка о том, что всем участникам производства по делу разъяснены их права и обязанности (право заявлять ходатайства, представлять доказательства и др.). Физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело, должна быть предоставлена возможность ознакомления с протоколом об административном правонарушении. Указанные лица вправе представить объяснения и замечания по содержанию протокола, которые прилагаются к протоколу.

Кроме того, в протоколе должны быть подписи его составителя, а также физического лица или законного представителя юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении. В случае отказа указанных лиц от подписания протокола в нем делается соответствующая запись.

Физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых возбуждено дело об административном правонарушении, а также потерпевшему по их просьбе вручается под расписку копия протокола об административном правонарушении.

Протоколы об административных правонарушениях составляются:

- должностными лицами органов, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях — судьями, полицией, налоговыми органами, таможенными органами и др. (гл. 23 КоАП);
- должностными лицами федеральных органов исполнительной власти, их учреждений, структурных подразделений и территориальных органов, а также иных государственных органов, перечисленных в п. 1—81 ч.2 ст. 28.3 КоАП по делам, отнесенным к их подведомственности;
- членами избирательных комиссий, комиссий референдумов в отношении протоколов о нарушении правил проведения выборов и референдумов;
- членами комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав;
- инспекторами Счетной палаты РФ;
- должностными лицами государственных внебюджетных фондов;
- должностными лицами, уполномоченными субъектами РФ.

Перечень должностных лиц, уполномоченных составлять протоколы об административных правонарушениях, устанавливается соответствующими федеральными органами исполнительной власти.

Протокол об административном правонарушении составляется немедленно после выявления совершения административного правонарушения.

Рассмотрение дел об административных правонарушениях.

Судья, орган, должностное лицо при подготовке к рассмотрению дела об административном правонарушении выясняют следующие вопросы:

- 1) относится ли к их компетенции рассмотрение данного дела;

- 2) имеются ли обстоятельства, исключающие возможность рассмотрения данного дела судьей, членом коллегиального органа, должностным лицом;
- 3) правильно ли составлены протокол об административном правонарушении и другие протоколы, правильно ли оформлены иные материалы дела;
- 4) имеются ли обстоятельства, исключающие производство по делу;
- 5) достаточно ли имеющихся по делу материалов для его рассмотрения по существу;
- 6) имеются ли ходатайства и отводы.

Обстоятельства, исключающие возможность рассмотрения дела.

Судья, член коллегиального органа, должностное лицо, на рассмотрение которых передано административное дело, не могут его рассматривать в случае, если это лицо:

- 1) является родственником лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, потерпевшего, законного представителя физического или юридического лица, защитника или представителя;
- 2) лично, прямо или косвенно заинтересовано в разрешении дела.

В этих случаях судья, член коллегиального органа, должностное лицо обязаны заявить самоотвод.

Дело об административном правонарушении рассматривается по месту его совершения. По ходатайству лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, дело может быть рассмотрено по месту жительства данного лица.

Дело об административном правонарушении, влекущем лишение права управления транспортным средством, может быть рассмотрено по месту учета транспортного средства.

Сроки рассмотрения дела об административном правонарушении.

Дело об административном правонарушении рассматривается в 15-дневный срок со дня получения судьей, органом, должностным лицом, правомочными рассматривать дело, протокола об административном правонарушении и других материалов дела.

Этот срок может быть продлен мотивированным определением судьи, органа, должностного лица, рассматривающими дело, но не более чем на один месяц (например, если необходимо дополнительное выяснение обстоятельств дела).

Порядок рассмотрения дела об административном правонарушении.

При рассмотрении дела об административном правонарушении выясняются и анализируются все обстоятельства правонарушения:

оглашается протокол об административном правонарушении и иные материалы дела;

заслушиваются объяснения физического лица или законного представителя юридического лица, в отношении которых ведется производство по делу,

показания других лиц, участвующих в производстве по делу,

пояснения специалиста и заключение эксперта,

исследуются иные доказательства.

Принятие и оформление решения (постановления) по делу.

*По результатам рассмотрения дела об административном правонарушении может быть вынесено **постановление**:*

- 1) о назначении административного наказания;
- 2) о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

Доведение принятого решения до сведения.

Постановление по делу об административном правонарушении объявляется немедленно по окончании рассмотрения дела. Копия постановления вручается под расписку физическому лицу или законному представителю физического (юридического) лица, в отношении которых оно вынесено, а также потерпевшему по его просьбе либо высылается указанным лицам в течение трех дней со дня вынесения указанного постановления.

Обжалование и пересмотр постановлений об административных правонарушениях.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано следующими лицами:

- лицом, в отношении которого ведется производство по делу;
- потерпевшим;
- законными представителями физического (юридического) лица;
- защитником.

Постановление обжалуется:

- 1) вынесенное судьей — в вышестоящий суд;

2) вынесенное должностным лицом — в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела.

Какой порядок подачи жалобы на постановление по делу об административном правонарушении?

Жалоба на постановление подается судье, в орган, должностному лицу, которыми вынесено постановление по делу и которые обязаны в течение трех суток со дня поступления жалобы направить ее со всеми материалами дела в соответствующий суд, вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу. Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подлежит рассмотрению в десятидневный срок.

Жалоба рассматривается судьей, должностным лицом. По результатам рассмотрения жалобы выносится одно из следующих решений:

- 1) об оставлении постановления без изменения, а жалобы без удовлетворения;
- 2) об изменении постановления, если при этом не усиливается административное наказание или иным образом не ухудшается положение лица, в отношении которого вынесено постановление;
- 3) об отмене постановления и возвращении дела на новое рассмотрение судье, в орган, должностному лицу, правомочным рассмотреть дело, в случаях существенного нарушения процессуальных требований КоАП.

Копия решения по жалобе в срок до трех суток после его вынесения вручается или высылается физическому лицу или законному представителю юридического лица, в отношении которых было вынесено постановление по делу, а также потерпевшему в случае подала им жалобы либо прокурору по

его просьбе. Решение по жалобе может быть обжаловано в суд по месту рассмотрения жалобы, а затем в вышестоящий суд. Постановление по делу об административном правонарушении подлежит исполнению с момента его вступления в законную силу.

Кроме того, нужно учитывать особенности рассмотрения дел в связи с введением **Кодекса административного судопроизводства РФ**. С 15 сентября 2015 года рассмотрение дел, возникающих из публичных правоотношений, осуществляется по правилам Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации" от 08.03.2015 N 21-ФЗ (ред. от 27.12.2019, с изм. от 24.03.2020) (далее - КАС РФ). Необходимость принятия самостоятельного процессуального кодекса возникла давно. Более того, Конституция РФ и ФКЗ «О судебной системе РФ» предусматривали возможность рассмотрения дел в порядке административного судопроизводства.

В ст. 1 КАС РФ перечислены категории дел, которые рассматриваются Верховным судом РФ и судами общей юрисдикции в порядке административного судопроизводства (далее – Суды). К таковым относятся дела:

- об оспаривании нормативных правовых актов полностью или в части;
- об оспаривании решений, действий (бездействия) органов государственной власти, иных государственных органов, органов военного управления, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных и муниципальных служащих;
- об оспаривании решений, действий (бездействия) некоммерческих организаций, наделённых отдельными государственными или иными публичными полномочиями, в том числе саморегулируемых организаций;
- об оспаривании решений, действий (бездействия) квалификационных коллегий судей;

- об оспаривании решений, действий (бездействия) экзаменационной комиссии по приёму квалификационного экзамена на должность судьи;
- о защите избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ;
- о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок по делам, рассматриваемым судами общей юрисдикции, или права на исполнение судебного акта суда общей юрисдикции в разумный срок;
- о приостановлении деятельности или ликвидации политической партии и иной некоммерческой организации;
- о прекращении деятельности средств массовой информации;
- о взыскании денежных сумм в счёт уплаты установленных законом обязательных платежей и санкций с физических лиц;
- о временном помещении иностранного гражданина, подлежащего депортации в специальное учреждение и о продлении срока пребывания иностранного гражданина в специальном учреждении;
- об административном надзоре за лицами, освобождёнными из мест лишения свободы;
- о принудительной госпитализации гражданина в психиатрическую медицинскую организацию (в том числе о продлении срока госпитализации или психиатрическом освидетельствовании);
- о госпитализации гражданина в медицинскую противотуберкулёзную организацию в недобровольном порядке;
- о госпитализации гражданина в медицинскую организацию непсихиатрического профиля в недобровольном порядке.

Тема 10. Основные понятия уголовного права

План лекции:

1. Понятие, задачи и принципы уголовного права
2. Уголовный закон и его действие
3. Преступление
4. Уголовная ответственность
5. Обстоятельства, исключающие преступность деяния
6. Понятие и виды наказаний
7. Характеристика Особенной части Уголовного кодекса РФ

Вопрос 1. Понятие, задачи и принципы уголовного права.

Уголовное право – это совокупность юридических норм, установленных законом и определяющих преступность и наказуемость общественно опасных деяний, основания уголовной ответственности, виды наказаний и иных мер уголовно-правового характера и условия их применения, основания и порядок освобождения от уголовной ответственности и наказания.

Единственным уголовным законом в России является Уголовный кодекс РФ – универсальный систематизированный нормативный правовой акт, характеризующийся внутренним единством и объединяющий все нормы уголовного права, имеющие силу на территории Российской Федерации.

Действующий Уголовный кодекс (УК) Российской Федерации был принят 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ и вступил в силу с 1 января 1997 г. Он подразделяется на *Общую часть*, положения которой (уголовный закон, преступление, наказание и т.д.) распространяется на любые преступления, и *Особенную часть*, в которой дается описание конкретных видов преступлений (убийство, кража, изнасилование, хулиганство и т.д.) и определяются виды и размеры наказания за эти преступления.

Задачами уголовного права Российской Федерации являются охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя РФ от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений.

Для осуществления этих задач Уголовный кодекс устанавливает основание и принципы уголовной ответственности, определяет, какие из числа опасных для личности, общества и государства деяний признаются преступлениями, и устанавливает виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений (ст.2 УК).

Нормы уголовного права применяются в строгом соответствии с *принципами*, сформулированными в Уголовном кодексе РФ.

Принцип законности (ст.3 УК) означает, что преступность, наказуемость и иные уголовно-правовые последствия деяния определяются только Уголовным кодексом РФ и применение уголовного закона по аналогии не допускается.

В соответствии с **принципом равенства** граждан перед законом лица, совершившие преступления, подлежат уголовной ответственности независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств (ст.4 УК).

Принцип вины заключается в том, что лицо подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина (т.е. умысел или неосторожность), и что объективное вменение, т.е. уголовная ответственность за невиновное, случайное причинение вреда, не допускается (ст.5 УК).

Принцип справедливости означает, что наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, т.е. соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. Принцип справедливости предполагает также, что никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление (ст.6 УК).

Исходя из **принципа гуманизма**, уголовное законодательство РФ обеспечивает безопасность человека. Наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства (ст.7 УК).

Вопрос 2. Уголовный закон и его действие.

Преступность и наказуемость деяния определяются уголовным законом, действовавшим во время совершения этого деяния. Законы должны быть официально опубликованы в «Российской газете» или в «Собрании законодательства Российской Федерации» и по истечении десяти дней вступают в силу одновременно на всей территории РФ.

В ст. 10 УК раскрыто *понятие и принципы обратной силы уголовного закона*. В частности, «уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, то есть распространяется на лиц, совершивших соответствующие деяния до вступления такого закона в силу, в том числе на лиц, отбывающих наказание или имеющих судимость».

Например, в Федеральном законе от 13 июня 1996г. № 64-ФЗ «О введении в действие Уголовного кодекса Российской Федерации» говорится о необходимости пересмотра вынесенных до 1 января 1997 г. приговоров судов о применении мер уголовного наказания с целью приведения их в соответствии с новым УК. Подлежат прекращению все возбужденные уголовные дела о деяниях, не признающихся преступлениями по новому УК. Уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, *обратной силы не имеет*.

Лицо, совершившее преступление на территории РФ, подлежит уголовной ответственности по УК РФ (ч. 1 ст. 11).

Под действие УК подпадают:

граждане РФ, совершившие преступление на территории РФ;

граждане РФ, совершившие преступление на территории иностранного государства, если они там не были осуждены и не отбывали наказание за это деяние (ч. 1 ст. 50 Конституции РФ), а также если совершенное ими деяние

признано преступлением в государстве, на территории которого оно было совершено (ст. 12 УК);

военнослужащие воинских частей РФ, дислоцирующихся за пределами РФ, за преступления, совершенные на территории иностранного государства, несут уголовную ответственность по УК РФ;

иностранцы граждане и лица без гражданства, не проживающие постоянно в РФ, совершившие преступления на территории РФ.

На основании ст. 13 УК РФ иностранные граждане и лица без гражданства, совершившие преступление вне пределов Российской Федерации и находящиеся на территории Российской Федерации, могут быть выданы иностранному государству для привлечения к уголовной ответственности или отбывания наказания в соответствии с международным договором Российской Федерации.

Вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств в случае совершения ими преступлений на территории России разрешается дипломатическим путем.

Личной неприкосновенностью и дипломатическим иммунитетом от уголовной юрисдикции пользуются глава дипломатического представительства (посол, посланник, поверенный в делах), советники, торговые представители и их заместители, военные, военно-воздушные и военно-морские атташе и др.

Ограниченным иммунитетом на началах взаимности пользуются консульские должностные лица, сотрудники обслуживающего персонала дипломатических представительств, члены парламентских и правительственных делегаций.

Право экстерриториальности распространяется также на служебные и жилые помещения, на средства передвижения (транспорт) названных лиц.

Вопрос 3. Преступление.

Преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное Уголовным кодексом под угрозой наказания (ч.1 ст.14 УК). Из этого законодательного определения вытекают признаки преступления, составляющие его юридическую характеристику.

Преступлением может быть признано только **деяние**, т.е. выраженное в объективной форме поведение человека, но не его мысли, намерения, цели или настроения. Деяние может объективно выразиться в *действии* (активная форма) либо в *бездействии* (пассивная форма).

Поведение человека может иметь уголовное значение только в случае, если оно обладает свойством **общественной опасности**, т.е. способностью причинять или создавать угрозу причинения существенного вреда личности, обществу или государству. С учетом этого *не является преступлением* действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного Уголовным кодексом, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности (ч.2 ст.14 УК). Такое деяние может содержать признаки не уголовного правонарушения (дисциплинарного, административного и т.д.) либо влечь моральную ответственность.

Преступлением является только **уголовно-противоправное** деяние, т.е. запрещенное конкретной нормой Особенной части УК, содержащее все юридические признаки преступления, описанного в этой норме. При отсутствии хотя бы одного из этих признаков деяние не является противоправным и не влечет уголовной ответственности.

Виновность как обязательный признак преступления означает, что деяние совершено умышленно либо по неосторожности. При *умышленной форме* вины лицо, сознавая общественную опасность своего деяния и предвидя его общественно опасные последствия, желает их наступления

(прямой умысел) либо сознательно их допускает или относится к ним безразлично (косвенный умысел).

Неосторожность в виде легкомыслия характеризуется тем, что лицо, предвидя возможность наступления общественно опасных последствий своего деяния, без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на предотвращение этих последствий.

При небрежности лицо не видит возможности наступления общественно опасных последствий своего деяния, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия.

Наказуемость – признак преступления, указывающий на закономерность наступления неблагоприятного для правонарушителя последствия в виде наказания.

В зависимости от степени общественной опасности и с учетом формы вины все преступления подразделяют на четыре категории (ст.15 УК).

К преступлениям **небольшой тяжести** относятся все умышленные и неосторожные преступления, за которые максимальное наказание, предусмотренное законом, не превышает двух лет лишения свободы.

Преступлениями **средней тяжести** признаются умышленные и неосторожные деяния, за которые закон устанавливает максимальное наказание в виде лишения свободы на срок свыше двух, но не свыше пяти лет.

К **тяжким** относятся умышленные и неосторожные преступления, наказуемые по закону лишением свободы на срок свыше пяти, но не свыше десяти лет.

Особо тяжкими признаются только умышленные преступления, за которые законом установлено наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание.

*Далее. Нужно иметь в виду, что преступлением является предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние, не только доведенное до своего завершения, но и **прерванное на стадиях приготовления или покушения.***

Приготовлением к преступлению признаются приискание, изготовление или приспособление лицом средств или орудий совершения преступления, приискание участников преступления, сговор на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам (ч.1 ст.30 УК).

В соответствии с законом *преступным признается приготовление* только к тяжкому или особо тяжкому преступлению (ч.2 ст.30 УК). Срок или размер наказания за приготовление к преступлению не может превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного за это же, но оконченное преступление (ч.2 ст.66 УК).

Покушением на преступление признаются умышленные действия или бездействие, непосредственно направленные на совершение преступления, если преступление не было доведено до конца по не зависящим от воли данного лица обстоятельствам (ч.3 ст.30 УК).

В отличие от приготовления *покушение* означает, что преступление уже было начато и тем была создана реальная угроза причинения вреда интересам личности, общества или государства.

Уголовно-наказуемым признается покушение на любое преступление независимо от категории его тяжести. Срок или размер наказания за покушение на преступление не может превышать трех четвертей максимального срока или размера наказания, предусмотренного законом за это же, но оконченное преступление (ч.3 ст.66 УК).

Преступными признаются действия не только тех лиц, которые лично физически совершили преступление, но и **лиц, содействовавших совершению этого преступления.** Для обоснования уголовной ответственности лиц, не принимавших непосредственного участия в

совершении преступления, но помогавших совершить его, уголовным законодательством предусмотрен *институт соучастия в преступлении*, которое означает умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления (ст.32 УК).

Наряду с *исполнителями* соучастниками преступления признаются *организаторы, подстрекатели и пособники*.

Исполнителем преступления признается лицо, непосредственно совершившее преступление либо непосредственно участвовавшее в его совершении совместно с другими лицами (соисполнителями), а также лицо, совершившее преступление посредством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности (малолетних, невменяемых и т.д.).

Организатором преступления признается лицо, организовавшее совершение преступления или руководившее его исполнением, а также лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество (преступную организацию) либо руководившее ими.

Подстрекатель – лицо, склонившее другое лицо к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом.

Пособник – лицо, содействовавшее совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, средств или орудий совершения преступления, либо устранением препятствий, а также лицо, заранее обещавшее скрыть преступника, средства или орудия совершения преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно лицо, заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы.

Ответственность соучастников преступления носит индивидуальный характер и определяется характером и степенью фактического участия каждого из них в совместном совершении преступления.

Вопрос 4. Уголовная ответственность.

Формулируя уголовно-правовые запреты, законодатель устанавливает *уголовную ответственность* за каждый вид преступления. Предусмотренная уголовным законом ответственность представляет собой запрет-предупреждение, извещающая о том, что любое лицо, если оно нарушит запрет, окажется в сфере действия уголовного закона.

Уголовная ответственность означает,

во-первых, основанную на нормах уголовного закона и вытекающую из факта совершения преступления обязанность лица, совершившего уголовно-противоправное деяние, дать отчет в содеянном перед государством в лице его уполномоченных органов;

во-вторых, выраженную в судебном приговоре отрицательную оценку (осуждение, признание преступным) совершенного деяния и порицание (выражение упрека) лица, совершившего это деяние;

в-третьих, назначенное виновному наказание или иную меру уголовно-правового характера;

в-четвертых, судимость как специфическое правовое последствие после осуждения с отбыванием назначенного наказания.

Реализация уголовной ответственности означает, что лицу, совершившему преступление, предъявляется обвинение, и оно передается суду, который констатирует факт совершения преступления, дает ему надлежащую правовую оценку (квалификацию) и назначает подсудимому наказание или иную меру уголовно-правового характера.

По общему правилу, *материальным воплощением (формой реализации) уголовной ответственности является наказание*. Однако закон знает и другие формы ее реализации.

Так, несовершеннолетний, осужденный за совершение преступления небольшой или средней тяжести, может быть освобожден судом от наказания с применением к нему принудительных мер воспитательного воздействия

(предупреждение, передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа и т.д.).

Несовершеннолетний, осужденный за совершение преступления средней тяжести, может быть освобожден от наказания с помещением его в специальное воспитательное или лечебно-воспитательное учреждение для несовершеннолетних, если этого, по мнению суда, достаточно для достижения целей наказания (ст.92 УК).

Уголовная ответственность возможна только при наличии к этому основания. **Основанием уголовной ответственности**, согласно закону, является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного Уголовным кодексом (ст.8 УК). Под **составом преступления** понимается совокупность предусмотренных уголовным законом объективных и субъективных признаков, характеризующих общественно опасное деяние как преступление.

Все **признаки состава преступления** разделяются на четыре однородные группы, называемые элементами состава и характеризующими преступление со стороны: 1) объекта преступления; 2) объективной стороны преступления; 3) субъективной стороны преступления; 4) субъекта преступления.

Объект преступления – это охраняемые уголовным законом социальные ценности, на которые посягает уголовно-наказуемое деяние (жизнь, здоровье, отношения собственности, общественная безопасность и т.д.). Объект преступления не следует смешивать с предметом посягательства (при краже объектом является собственность, а предметом – конкретное имущество), а также с потерпевшим от преступления, которому причиняется моральный, физический или имущественный вред.

Объективная сторона преступления – это его внешнее проявление в реальной действительности. *Признаки объективной стороны преступления:* деяние (действие или бездействие), общественно опасные последствия,

причинная связь между деянием и его общественно опасными последствиями, место, время, способ, обстановка, орудия и средства совершения преступления. Это именно те признаки, которые придают уголовно-наказуемому деянию его индивидуальность и позволяют главным образом отграничить один вид преступления от другого (кражу от грабежа или мошенничества).

Субъективная сторона преступления – это психическая деятельность лица, непосредственно связанная с совершением преступления. Содержание субъективной стороны преступления характеризуется такими юридическими признаками, как вина в форме умысла или неосторожности, мотив и цель.

Субъект преступления – это лицо, совершившее уголовно-наказуемое деяние и способное в соответствии с законом нести за него уголовную ответственность.

Лицами, подлежащими уголовной ответственности, закон признает только вменяемых физических лиц, достигших минимального возраста, с которого возможна уголовная ответственность за данное преступление.

По общему правилу, уголовной ответственности подлежат лица, достигшие шестнадцатилетнего возраста к моменту совершения преступления.

Однако за некоторые преступления, общественная опасность которых очевидна и подростку, уголовная ответственность наступает по достижении четырнадцатилетнего возраста. В статье 20 части 2 сказано:

«Лица, достигшие ко времени совершения преступления четырнадцатилетнего возраста, подлежат уголовной ответственности за убийство (статья 105), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (статья 111), умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью (статья 112), похищение человека (статья 126), изнасилование (статья 131), насильственные действия сексуального характера (статья 132), кражу (статья

158), грабеж (статья 161), разбой (статья 162), вымогательство (статья 163), неправомерное завладение автомобилем или иным транспортным средством без цели хищения (статья 166), умышленные уничтожение или повреждение имущества при отягчающих обстоятельствах (часть вторая статьи 167), террористический акт (статья 205), захват заложника (статья 206), заведомо ложное сообщение об акте терроризма (статья 207), хулиганство при отягчающих обстоятельствах (часть вторая статьи 213), вандализм (статья 214), хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (статья 226), хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (статья 229), приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения (статья 267).

(в ред. Федеральных законов от 21.07.2004 N 73-ФЗ, от 27.07.2006 N 153-ФЗ)

Вопрос 5. Обстоятельства, исключаящие преступность деяния.

В жизни существуют ситуации, когда деяние внешне, формально подпадает под признаки конкретного преступления, однако на самом деле лишено признака общественной опасности. Закон относит к этим обстоятельствам:

необходимую оборону и крайнюю необходимость,
задержание лица, совершившего преступление,
физическое и психическое принуждение,
исполнение приказа или распоряжения. Кратко рассмотрим названные обстоятельства.

1) Необходимая оборона – это защита личности или прав обороняющегося или другого лица, интересов общества или государства от общественно опасного посягательства путем причинения посягающему вреда, если не были превышены пределы необходимой обороны.

Необходимая оборона признается правомерной лишь при соблюдении следующих условий:

необходимая оборона возможна только против общественно опасного, преступного посягательства;

необходимая оборона возможна только против наличного, действительного посягательства, которое реально причиняет вред и продолжается. При этом недопустима необходимая оборона после окончания посягательства;

необходимая оборона предполагает причинение вреда посягающему, а не третьим лицам;

при необходимой обороне не должно быть допущено превышение пределов необходимой обороны, т.е. действий, явно не соответствующих характеру и опасности посягательства.

Допустимо использование защитных механизмов и приспособлений, животных (собак) для предотвращения общественно опасных посягательств в том случае, если исключена возможность причинения вреда невиновным лицам и чрезмерного вреда виновным.

Недопустимо, например, использование проволоки с высоким напряжением по периметру садового участка, оставление на дачах отравленных спиртных напитков, ибо в этом случае лица будут нести уголовную ответственность.

2) Не считается преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в состоянии крайней необходимости, т.е. для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не были превышены пределы крайней необходимости.

Действия могут быть признаны совершенными в состоянии крайней необходимости при наличии нескольких условий.

1) существует опасность для законных интересов лица, которая может исходить от стихийных сил природы, неисправности машин, болезни животного, опасного посягательства какого-либо лица;

2) опасность, угрожающая причинить вред, носит реальный, очевидный характер;

3) устранение опасности невозможно другими средствами, кроме как путем причинения вреда отношениям, охраняемым уголовным законом. Например, лицо совершило угон автомобиля для доставки раненого в больницу, чем обеспечило его спасение жизни, т.е. действовало в состоянии крайней необходимости;

4) причиненный вред должен быть меньше предотвращенного (например, не может быть признано правомерным спасение своей жизни за счет жизни другого человека).

Крайняя необходимость и необходимая оборона существенно отличаются друг от друга.

При необходимой обороне вред причиняется посягающему, а при крайней необходимости, - как правило, лицу, не связанному с созданием опасности личности, его правам, государственным и общественным интересам.

Необходимая оборона правомерна в том случае, если причиненный вред меньше, равен или даже больше предотвращенного. В отличие от этого при крайней необходимости причиненный вред должен быть всегда меньше, чем предотвращенный.

Необходимая оборона допускается, даже если обороняющийся имел возможность защитить государственные, общественные или личные интересы, не причиняя вред посягающему. Напротив, состояние крайней необходимости исключается, если устранение опасности было возможно без причинения вреда третьим лицам.

3) Признается допустимым действие, направленное на задержание лица в связи с совершением им преступления, при условии, что вред, причиненный задерживаемому, соответствует характеру совершенного преступления и оказанного им при задержании сопротивления.

4) Не является преступлением причинение вреда охраняемым законом интересам под воздействием **физического принуждения**, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими действиями (бездействием). Например, злоумышленники остановили автомобиль, избили водителя, а затем приказали перевезти похищенное имущество. В данном случае в действиях водителя отсутствует состав преступления.

5) Психическое принуждение – это воздействие на волю лица словом, жестами, демонстрацией оружия, т.е. угрозой. Такие действия способны вызвать у лица страх и опасение за свою жизнь, здоровье, собственность и за благополучие своих родственников, и в силу этого он совершает требуемое от него преступное деяние. *Таким образом, деяния, совершенные под воздействием физического или психического принуждения, не являются преступлением.*

6) Закон устанавливает, что **не является преступлением причинение вреда охраняемым законом интересам, допущенное лицом, действовавшим во исполнение обязательных для него приказа или распоряжения.** При этом лицо, исполнившее приказ, должно находиться в подчинении того, кто его отдал; исполнитель по службе обязан подчиниться приказу. Уголовную ответственность в данном случае несет не исполнитель приказа, а лицо, отдавшее незаконные приказ или распоряжение.

Вопрос 6. Понятие и виды наказаний.

Статья 43 УК определяет, что **наказание** есть мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Наказание применяется к лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренном Уголовным кодексом лишении или ограничении права и свобод этого лица.

Отличительные признаки уголовного наказания:

1) осуждение лица, виновного в совершении преступления осуществляется от имени государства;

2) в отличие от иных видов государственного принуждения уголовное наказание носит репрессивный характер;

3) уголовное наказание применяется только к лицам, виновным в совершении преступлений;

4) уголовное наказание применяется только по приговору суда;

5) только уголовное наказание влечет за собой возникновение у лица судимости. Статьей 86 УК установлено, что лицо, осужденное за совершение преступления, считается судимым со дня вступления обвинительного приговора суда в законную силу и до момента погашения или снятия судимости.

Цель назначения уголовного наказания - общее и специальное предупреждение преступлений. Специальное предупреждение направлено на исправление и перевоспитание преступников, а общее – на предостережение других лиц от совершения преступления под угрозой наступления ответственности.

Наказания, предусмотренные за совершение преступлений, различны по содержанию и тяжести. Они образуют в целом систему наказаний, которая определяется общественным и государственным строем.

Действующий УК «**Статья 44. Виды наказаний**» предусматривает *следующую систему наказаний:*

штраф;

лишение права заниматься определенной деятельностью;

лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград;

обязательные работы;

исправительные работы;

ограничение по военной службе;

конфискация имущества;

ограничение свободы;
принудительные работы;
арест;
содержание в дисциплинарной воинской части;
пожизненное лишение свободы;
смертная казнь.

Применительно к несовершеннолетним Уголовный кодекс (ст. 88) отдельно устанавливает систему и перечень назначаемых наказаний. В нее входят штраф, лишение права заниматься определенной деятельностью, обязательные работы, исправительные работы, ограничение свободы, лишение свободы на определенный срок.

Все наказания, предусмотренный УК, подразделяются на *основные и дополнительные*, а также наказания, которые могут назначаться как основные и как дополнительные.

Нужно отметить, что такие наказания как, обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе, принудительные работы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы, смертная казнь *применяются только в качестве основных видов наказаний.*

Штраф как вид уголовного наказания, заключается в денежном взыскании, назначаемом в пределах, установленных Уголовным кодексом. Анализ судебной практики показывает, что суды все чаще применяют эту меру наказания. В случае неуплаты в установленный срок штраф взыскивается судебным приставом-исполнителем принудительно.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью состоит в запрещении занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью.

При осуждении лица за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления с учетом его личности суд может лишить его *специального,*

воинского или почетного звания, а также классного чина и государственных наград.

Обязательные работы состоят в выполнении осужденным в свободное от основной работы время бесплатных общественно-полезных работ в пользу общества, вид которых определяется органами местного самоуправления.

Речь идет о том, что лицо продолжает выполнять свою основную работу (или учиться в школе, вузе и т.д.), а к работам привлекается в свободное время и не свыше 4 часов в день. Обязательные работы не назначаются инвалидам I и II группы, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до 8 лет, женщинам старше 55 лет и мужчинам старше 60 лет, военнослужащим, проходящим военную службу по призыву.

Исправительные работы заключаются в принудительном привлечении осужденного к труду по основному месту его работы на срок, указанный в приговоре суда, с удержанием в доход государства определенной доли его заработка (от 5 до 20%). При злостном нарушении отбывания наказания инспекция направляет в суд представление о замене этого наказания арестом (из расчета 1 день ареста за два дня исправительных работ или 1 день лишения свободы за 3 дня исправительных работ).

Ограничение по военной службе применяется в отношении военнослужащих, проходящих военную службу по контракту, вместо исправительных работ. Из денежного содержания осужденного удерживается в доход государства до 20 % денежного довольствия. В период содержания осужденного к ограничению по службе и отбывания им наказания он не может быть повышен в должности, воинском звании. Срок наказания составляет от трех месяцев до двух лет.

Ограничение свободы (Статья 53 УК РФ) заключается в установлении судом осужденному следующих ограничений:

не уходить из места постоянного проживания (пребывания) в определенное время суток,

не посещать определенные места, расположенные в пределах территории соответствующего муниципального образования,
не выезжать за пределы территории соответствующего муниципального образования,
не посещать места проведения массовых и иных мероприятий и не участвовать в указанных мероприятиях,
не изменять место жительства или пребывания, место работы и (или) учебы без согласия специализированного государственного органа.

При этом суд возлагает на осужденного обязанность являться в специализированный государственный орган, осуществляющий надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы, от одного до четырех раз в месяц для регистрации.

Ограничение свободы назначается на срок от двух месяцев до четырех лет в качестве основного вида наказания за преступления небольшой тяжести и преступления средней тяжести, а также на срок от шести месяцев до двух лет в качестве дополнительного вида наказания к принудительным работам или лишению свободы.

Надзор за осужденным, отбывающим ограничение свободы, осуществляется в порядке, предусмотренном уголовно-исполнительным законодательством Российской Федерации.

В случае злостного уклонения осужденного от отбывания ограничения свободы, назначенного в качестве основного вида наказания, суд, может заменить неотбытую часть наказания принудительными работами или лишением свободы.

Ограничение свободы не назначается военнослужащим, иностранным гражданам, лицам без гражданства.

Арест (статья 54 УК РФ) состоит в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества. Это кратковременное лишение свободы на срок от 1 до 6 месяцев. К лицам, не достигшим 16 лет,

беременным женщинам и женщинам, имеющим детей до 8 лет, арест как вид наказания не назначается.

К лицам, отбывающим наказание в виде ареста, установлен общий режим содержания в тюрьме. Военнослужащие отбывают наказание в виде ареста на гауптвахте.

Содержание в дисциплинарной воинской части (дисциплинарном батальоне) назначается военнослужащим, проходящим военную службу по контракту на должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока по призыву. Исполнение наказания возложено на Министерства обороны РФ. Срок наказания составляет от 3 месяцев до 2 лет.

Лишение свободы на определенный срок – наиболее суровый вид наказания, который состоит в принудительной изоляции осужденного путем помещения его в предназначенные для этого учреждения на срок, установленный приговором суда, со специальным режимом содержания. Срок лишения свободы может составлять от 2 месяцев до 20 лет.

Различают следующие *учреждения, где отбывают наказания лица, осужденные к лишению свободы:*

колонии-поселения (за преступления, совершенные по неосторожности, не свыше 5 лет);

помещения в воспитательную колонию,

лечебное исправительное учреждение,

исправительные колонии общего режима (за умышленные преступления небольшой и средней тяжести, тяжкие преступления);

исправительные колонии строгого режима (за особо тяжкие преступления, совершенные впервые, а также при рецидиве);

исправительные колонии особого режима

либо в тюрьму для лиц, признанных особо опасными рецидивистами, осужденных к пожизненному заключению.

Уголовный кодекс установил, что по совокупности преступлений при назначении наказаний максимальный срок лишения свободы не может быть более двадцати пяти лет, а по совокупности приговоров - более тридцати лет.

Пожизненное лишение свободы устанавливается за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, а также за совершение особо тяжких преступлений против здоровья населения и общественной нравственности, общественной безопасности, половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста.

Пожизненное лишение свободы применяется как альтернатива смертной казни за совершение особо тяжких преступлений, и может назначаться в случае, когда суд сочтет возможным не применять смертную казнь. Этот вид наказания, представляет альтернативу смертной казни. Данная мера не применяется в отношении женщин, лиц моложе 18 лет и мужчин старше 65 лет.

Смертная казнь (ст. 59 УК) – это высшая мера уголовного наказания, содержанием которого является лишение лица жизни по приговору суда. Это исключительная мера наказания, может быть установлена только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь человека.

В России в соответствии с международными соглашениями установлен мораторий на применение смертной казни и вместо нее суд назначает пожизненное лишение свободы.

Смертная казнь не назначается женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до восемнадцати лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестидесятипятилетнего возраста.

Смертная казнь не назначается лицу, выданному Российской Федерации иностранным государством для уголовного преследования в соответствии с международным договором Российской Федерации или на основе принципа взаимности, если в соответствии с законодательством иностранного государства, выдавшего лицо, смертная казнь за совершенное

этим лицом преступление не предусмотрена или неприменение смертной казни является условием выдачи либо смертная казнь не может быть ему назначена по иным основаниям.

Вопрос 7. Характеристика Особенной части Уголовного кодекса РФ.

Особенная часть Уголовного кодекса представляет собой совокупность установленных уголовным законом норм, определяющих виды и признаки деяний, признаваемых преступными, а также меры и пределы наказаний, предусмотренных за их совершение.

Одной из задач построения системы особенной части уголовного права является создание возможности для судей, правоохранительных органов, других органов и лиц применить нормы уголовного права, правильно квалифицировать общественно опасное деяние виновного.

Под правоприменением понимается властная деятельность. Уголовно-правовые нормы применяют уполномоченные государством компетентные органы и должностные лица: суд, прокуратура, органы МВД, ФСБ, таможенная служба, судья, следователь, дознаватель и другие органы и лица. Они применяют уголовно-правовые нормы в строгом соответствии с законами и подзаконными нормативными правовыми актами в пределах своей компетенции. Нормы уголовного права о преступлении адресованы лицам, предупреждая их о недопустимости нарушения уголовно-правового запрета под угрозой наказания.

Применение уголовного закона закрепляется в следующих актах: *приговор суда, определение, постановление, обвинительное заключение и др.*

Например, в *обвинительном приговоре суда* дается квалификация совершенного преступления с указанием пунктов, частей, статьи УК РФ, предусматривающей признаки совершенного деяния, и индивидуализируется

уголовная ответственность осужденного путем определения наказания с учетом общих правил его назначения.

Теперь кратко рассмотрим разделы Особенной части УК РФ.

Особенная часть УК РФ состоит из шести разделов (с VII по XII). Деление Особенной части на разделы и главы осуществлено по объекту преступления. Разделы построены по родовому объекту преступления, а главы – по видовому объекту.

Раздел VII «Преступления против личности» состоит из пяти глав и составляет по объему примерно пятую часть всей Особенной части. Благодаря выделению глав, специально посвященных охране жизни и здоровья (гл. 16), свободы, чести и достоинства личности (гл. 17), половой неприкосновенности и половой свободы личности (гл. 18), конституционных прав и свобод человека и гражданина (гл. 19), семьи и несовершеннолетних (гл. 20), этот раздел дает четкое представление об уровне охраны прав и интересов личности в современной России, начиная от убийства и заканчивая злостным уклонением от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей.

Например, установлена ответственность за принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации (ст. 120). Устанавливается ответственность медицинских работников за ненадлежащее выполнение своих профессиональных обязанностей, повлекшее по неосторожности причинение вреда здоровью или даже смерть человека.

В современной России отдельно есть статья 127.1. Торговля людьми: Купля-продажа человека, иные сделки в отношении человека, а равно совершенные в целях его эксплуатации вербовка, перевозка, передача, укрывательство или получение - наказываются принудительными работами на срок до пяти лет либо лишением свободы на срок до шести лет. Те же

деяния, совершенные: а) в отношении двух или более лиц; б) в отношении несовершеннолетнего; в) лицом с использованием своего служебного положения; г) с перемещением потерпевшего через Государственную границу Российской Федерации или с незаконным удержанием его за границей; д) с использованием поддельных документов, а равно с изъятием, сокрытием либо уничтожением документов, удостоверяющих личность потерпевшего; е) с применением насилия или с угрозой его применения; ж) в целях изъятия у потерпевшего органов или тканей; з) в отношении лица, заведомо для виновного, находящегося в беспомощном состоянии либо в материальной или иной зависимости от виновного; и) в отношении женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности, - наказываются лишением свободы на срок от трех до десяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пятнадцати лет либо без такового и с ограничением свободы на срок до двух лет либо без такового.

Деяния, предусмотренные **частями первой** или **второй** настоящей статьи: а) повлекшие по неосторожности смерть, причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего или иные тяжкие последствия; б) совершенные способом, опасным для жизни и здоровья многих людей; в) совершенные организованной группой, - наказываются лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет с ограничением свободы на срок до двух лет либо без такового. Под эксплуатацией человека в настоящей статье понимаются использование занятия проституцией другими лицами и иные формы сексуальной эксплуатации, рабский труд (услуги), подневольное состояние.

В Римской империи использовали рабов до нашей эры. Однако в наше время это происходит и в России. Введена Статья 127.2. Использование рабского труда (введена Федеральным законом от 08.12.2003 N 162-ФЗ). **Использование труда человека, в отношении которого осуществляются полномочия, присущие праву собственности в**

случае, если лицо по не зависящим от него причинам не может отказаться от выполнения работ (услуг), - наказывается принудительными работами на срок до пяти лет либо лишением свободы на тот же срок. То же деяние, совершенное: а) в отношении двух или более лиц; б) в отношении несовершеннолетнего; в) лицом с использованием своего служебного положения; г) с применением шантажа, насилия или с угрозой его применения; д) с изъятием, сокрытием либо уничтожением документов, удостоверяющих личность потерпевшего, - наказывается принудительными работами на срок до пяти лет либо лишением свободы на срок от трех до десяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пятнадцати лет либо без такового. Деяния, предусмотренные **частями первой** или **второй** настоящей статьи, повлекшие по неосторожности смерть, причинение тяжкого вреда здоровью потерпевшего или иные тяжкие последствия либо совершенные организованной группой, - наказываются лишением свободы на срок от восьми до пятнадцати лет с ограничением свободы на срок до одного года либо без такового.

Статья 128. Незаконная госпитализация в медицинскую организацию, оказывающую психиатрическую помощь в стационарных условиях.

1. Незаконное помещение лица в психиатрический стационар - наказывается ограничением свободы на срок до трех лет, либо принудительными работами на срок до трех лет, либо лишением свободы на тот же срок.
2. То же деяние, если оно совершено лицом с использованием своего служебного положения либо повлекло по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия, -

наказывается принудительными работами на срок до пяти лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового либо лишением свободы на срок до семи лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Раздел пополнился новыми составами: нарушение равноправия граждан (ст. 136), неприкосновенность частной жизни (ст. 137), отказ в предоставлении гражданину информации (ст. 140), нарушение авторских прав и прав изобретателей (ст. 147). Здесь же содержится норма об ответственности за препятствие проведению митингов и собраний (ст. 149).

Далее. Раздел VIII «Преступления в сфере экономики» – включает три главы. В гл. 21 УК РФ раскрываются формы и виды хищений, другие корыстные, а также некорыстные преступления. Гл. 22 УК РФ посвящена преступлениям в предпринимательской и иной экономической деятельности. Преступления против интересов службы в коммерческих и иных организациях рассматриваются в гл. 23 УК РФ.

Важные изменения в области охраны собственности были внесены Конституцией РФ, которая установила равную охрану всех форм собственности в России.

В УК РФ отсутствует понятие *недвижимого имущества*, так как завладение домом или квартирой возможно в тех же преступных формах, что и завладение движимым имуществом. Поэтому в качестве объекта всех имущественных преступлений в Кодексе названо «*чужое имущество*».

Главы 22 и 23 включают виды преступлений, которые не были известны прежнему законодательству. Это такие преступления, как налоговые злоупотребления (ст. ст. 198, 199), незаконное предпринимательство (ст. 171), монополистические действия и ограничение конкуренции (ст. 178).

В гл. 22 УК помещены статьи об ответственности за ряд деяний, прежде рассматривавшихся как государственные преступления. Они предусматривают наказание за изготовление, сбыт поддельных денег или ценных бумаг, контрабанду, незаконный экспорт информации, технологий и услуг, используемых при создании оружия массового поражения, а также незаконный оборот ценных металлов, камней или жемчуга (ст. 191).

Экономические преступления не носят насильственного характера, хотя причиняют государству и гражданам материальный ущерб, иногда значительный. Поэтому в большинстве случаев установлены санкции имущественного характера, главным образом в виде крупных штрафов, а лишение свободы предусматривается лишь за совершение тяжких преступлений: подделка денег, принуждение к сделке, совершенное с применением насилия или группой лиц (ст. 186, 179).

Глава 23 в основном предусматривает ответственность тех лиц, которые своими действиями причиняют ущерб частным предпринимателям (именно *коммерческим и иным организациям*). Кодекс регулирует ответственность за злоупотребление полномочиями и подкуп лиц, выполняющих в организации управленческие функции (ст.ст. 201, 204). В интересах сохранения коммерческой тайны уголовное дело по этим вопросам может быть возбуждено только с заявления или по согласию этой организации. В этой же главе УК рассматривается ответственность за злоупотребления частных нотариусов, аудиторов, служащих частных охранных или детективных служб (ст. ст. 202, 203).

Раздел IX «Преступления против общественной безопасности и общественного порядка» образует в Особенной части УК раздел, который состоит из пяти глав (гл. гл. 24-28).

Гл. 24 УК РФ *раскрывает виды преступлений против общественной безопасности и общественного порядка:* террористический акт, захват заложника, пиратство, хулиганство, нарушение различных

специальных правил на опасных производствах или обращения с общепасными предметами и др.

В главе 24 «Преступления против общественной безопасности» предусматриваются строгие меры наказания за деяния, часто именуемые «организованной преступностью»:

бандитизм (ст. 209), организация незаконного вооруженного формирования или участие в нем (ст. 210) и *организация преступного сообщества* (ст. 210).

В статье об ответственности за бандитизм определены различные меры ответственности организаторов и руководителей банды (от 10 до 15 лет), и для рядовых ее участников (от 8 до 15 лет), а также выделен наиболее опасный случай – участие в банде лица с использованием им своего служебного положения (от 12 до 20 лет).

Статья 208 УК предусматривает ответственность за создание незаконного вооруженного формирования (ч.1) или участия в нем (ч.2), а конкретные действия, совершенные в составе этого формирования, должны квалифицироваться по совокупности с соответствующими статьями Особенной части УК.

Статья 210 УК устанавливает ответственность за сам факт создания и руководства преступным сообществом. Она является новой в российском законодательстве и призвана заполнить пробел, лишаящий возможности привлечения к ответственности «крестных отцов» и т.п., лично не участвующих в совершении конкретных преступлений.

Более тщательно, чем прежде, разработаны нормы об ответственности за злоупотребление с оружием (ст. ст. 222-226). Добавлены нормы, устанавливающие наказание за незаконное изготовление огнестрельного оружия (ст. 223), а также за ненадлежащее выполнение обязанностей по охране оружия, в том числе оружия массового поражения (ч. ч.1 и 2 ст. 225).

В УК установлена уголовная ответственность за хулиганство (ст. 213), выделены его квалифицирующие признаки и специальный состав вандализма

(ст. 214). Вандализм похож на хулиганство, но не совпадает с ним составом, так как совершается по другим мотивам.

Глава 25 УК предусматривает ответственность за преступления, направленные против здоровья населения и общественной нравственности. На общественную нравственность посягают не только при уничтожении или повреждении памятников истории и культуры (ст. 243), жестоком обращении с животными (ст. 245), но и при надругательстве над телами умерших и местами их захоронения (при совершении группой лиц или по мотиву национальной, расовой, религиозной вражды, а также в отношении сооружений, посвященных борьбе с фашизмом (ст. 244).

Примерами преступлений против здоровья населения являются: незаконное занятие частной медицинской практикой (ст. 235), нарушение санитарно-эпидемиологических правил (ст. 236), выпуск товаров, не соответствующих требованиям безопасности (ст. 238).

В УК включен ряд новых норм, в числе которых ст. 237, устанавливающая уголовную ответственность за сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для населения, например, о радиоактивном заражении местности.

В гл. 26 подробно описаны все виды экологических преступлений и определены меры ответственности за их совершение.

В гл. 27 включены статьи об ответственности за преступления, совершаемые на различных видах транспорта. В частности, ст. 265, устанавливает уголовную ответственность за оставление места дорожно-транспортного происшествия в случае причинения вреда гражданам.

Последняя глава данного раздела (гл. 28) включает наиболее опасные виды компьютерных преступлений: неправомерный доступ к компьютерной информации (ст. 272); создание, использование и распространение вредоносных программ для ЭВМ (ст. 273); нарушение правил эксплуатации ЭВМ или их сети (ст. 274).

Раздел X УК «Преступления против государственной власти» имеет целью охрану всех трех ветвей власти, о которых говорит ст. 10 Конституции РФ: законодательной, исполнительной и судебной.

Глава 29 носит название *«Преступления против основ конституционного строя и безопасности государства»* и содержит нормы об ответственности за возбуждение национальной, расовой или религиозной вражды (ст. 282); разглашение государственной тайны (ст. 283), вооруженный мятеж (ст. 279) и другие.

Из форм государственной измены, образующих объективную сторону этого преступления, исключены такие деяния, как бегство за границу и отказ вернуться из-за границы.

Глава 30 ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ, ИНТЕРЕСОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ И СЛУЖБЫ В ОРГАНАХ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ. Глава о должностных преступлениях всегда была одной из самых стабильных и практически не менялась на протяжении 70 лет. В УК РФ 1996 г. были добавлены три статьи: отказ в предоставлении информации Федеральному Собранию или Счетной Палате РФ (ст. 287), присвоение полномочий должностного лица (ст. 288) и незаконное участие должностного лица в предпринимательской деятельности (ст. 289).

Глава 31 УК «Преступления против правосудия» предусматривает меры уголовной ответственности за такие действия, как вмешательство в деятельность суда и должностных лиц, осуществляющих правосудие (ст. 294); угроза, оскорбление, клевета в отношении работников судебных органов (ст. ст. 296-298).

Новыми для российского уголовного права являются составы, предусмотренные ст. 300 (незаконное освобождение от уголовной ответственности), ст. 303 (фальсификация доказательств), ст. 304 (провокация взятки либо коммерческого подкупа как форма фальсификации уголовного дела). *В то же время Кодекс отказался от уголовной*

ответственности за недоносительство – явления, порицаемое общественной моралью и нравственностью, однако не рассматриваемое как преступление.

Глава 32 посвящена преступлениям против порядка управления. В данную главу не включены устаревшие нормы о сопротивлении и оскорблении сотрудников милиции, поскольку ответственность за такие деяния определяется другими статьями кодекса. Вместе с тем появилась статья об ответственности за приобретение или сбыт официальных документов и государственных наград (ст. 324).

Для правовой защиты инспекторов лесной охраны, таможенных и налоговых инспекторов и других лиц, выполняющих особые контрольные или охранительные функции, сформулировано примечание к ст. 318 (применение насилия по отношению к представителю власти), поясняющее, что все эти лица являются представителями власти.

Раздел XI «Преступления против военной службы» существенно изменен по сравнению с прежним законодательством.

Осуществлена декриминализация ряда действий, представляющих незначительную общественную опасность, совершение которых не требует применения мер уголовного наказания, как, например, самовольная отлучка, т.е. оставление места службы на срок не более двух суток.

Уголовным кодексом более жестко преследуется так называемая «дедовщина», статья 335 УК «Нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности». Если прежде уголовную ответственность влекло причинение потерпевшему побоев или иного насилия, то по ст. 335 уголовное наказание применяется уже в случае унижения чести и достоинства другого лица.

Раздел XII УК «Преступления против мира и безопасности человечества» включает статьи, предусматривающие уголовную ответственность за *публичные призывы к развязыванию агрессивной войны и*

нападение на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой (ст. ст. 354 и 360 УК.). Остальные статьи включены в УК в силу международных обязательств, взятых на себя Российской Федерацией.

Особо нужно обратить внимание на **статью 354.1. Реабилитация нацизма** (введена Федеральным законом от 05.05.2014 N 128-ФЗ):

1. Отрицание фактов, установленных приговором Международного военного трибунала для суда и наказания главных военных преступников европейских стран оси, одобрение преступлений, установленных указанным приговором, а равно распространение заведомо ложных сведений о деятельности СССР в годы Второй мировой войны, совершенные публично, -

наказываются штрафом в размере до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до двух лет, либо принудительными работами на срок до трех лет, либо лишением свободы на тот же срок.

2. Те же деяния, совершенные лицом с использованием своего служебного положения или с использованием средств массовой информации, а равно с искусственным созданием доказательств обвинения, -

наказываются штрафом в размере от ста тысяч до пятисот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от одного года до трех лет, либо принудительными работами на срок до пяти лет, либо лишением свободы на тот же срок с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

3. Распространение выражающих явное неуважение к обществу сведений о днях воинской славы и памятных датах России, связанных с защитой Отечества, а равно осквернение символов воинской славы России, совершенные публично, -

наказываются штрафом в размере до трехсот тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до двух лет, либо

обязательными работами на срок до трехсот шестидесяти часов, либо исправительными работами на срок до одного года.

УК РФ Статья 361. Акт международного терроризма

(введена Федеральным законом от 06.07.2016 N 375-ФЗ)

1. Совершение вне пределов территории Российской Федерации взрыва, поджога или иных действий, подвергающих опасности жизнь, здоровье, свободу или неприкосновенность граждан Российской Федерации в целях нарушения мирного сосуществования государств и народов либо направленных против интересов Российской Федерации, а также угроза совершения указанных действий -

наказываются лишением свободы на срок от десяти до двадцати лет либо пожизненным лишением свободы.

2. Финансирование деяний, предусмотренных частью первой настоящей статьи, склонение, вербовка или иное вовлечение лица в их совершение либо вооружение или подготовка лица в целях совершения указанных деяний -

наказывается лишением свободы на срок от восьми до двадцати лет со штрафом в размере от трехсот тысяч до семисот тысяч рублей либо в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух до четырех лет либо без такового или пожизненным лишением свободы.

(часть 2 в ред. Федерального закона от 29.12.2017 N 445-ФЗ)

(см. текст в предыдущей редакции)

3. Деяния, предусмотренные частью первой настоящей статьи, повлекшие причинение смерти человеку, -

наказываются лишением свободы на срок от пятнадцати до двадцати лет с ограничением свободы на срок от одного года до двух лет либо пожизненным лишением свободы.

Тема 11. Общие положения гражданского права

Вопросы лекции:

1. Понятие и источники гражданского права
2. Граждане как субъекты гражданского права
3. Понятие юридического лица
4. Объекты гражданских прав

Вопрос 1. Понятие и источники гражданского права.

В современных условиях существенно возрастает роль гражданского права в организации жизни общества. Специфика гражданского права как отрасли права определяется особенностями ее предмета и метода регулирования гражданско-правовых отношений.

Предметом гражданско-правового регулирования в самом общем виде являются имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве сторон, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

С помощью гражданского права осуществляется правовое оформление экономических отношений собственности, представляющих собой фундамент развития любого общества.

Гражданское право устанавливает основания возникновения права собственности и иных вещных прав, объекты и субъекты этих прав,

содержание правомочий собственника, правовой режим отдельных видов имущества, способы защиты нарушенных вещных прав.

Имущественные отношения в значительной мере связаны с отчуждением имущества, переходом его в собственность, во владение или пользование различным лицам.

Переход имущества к другим лицам возможен, прежде всего, в силу договоров либо по иным установленным законом основаниям. Основная роль принадлежит договорам купли-продажи, поставки, дарения, мены и другим.

Переход имущества от одного лица к другому может происходить и в силу обязательств недоговорного характера, например, вследствие причинения вреда, неосновательного обогащения, публичного обещания награды.

Предмет регулирования гражданского права включает в себя также личные неимущественные отношения. Их особенность состоит в том, что они возникают по поводу нематериальных благ, неотделимых от личности.

Например, лицо, создавшее произведение науки, литературы и искусства, компьютерную программу, обладает возможностями, которые принадлежат лишь ему и никому более. Именно это лицо, признаваемое автором, вправе связывать свое имя с созданным им результатом, решать вопрос о возможности его обнародования и использования.

Гражданское законодательство регулирует и отношения, возникающие в сфере предпринимательской деятельности. Гражданский кодекс предусматривает также возможности защиты таких нематериальных благ, которые неразрывно связаны с личностью их носителя и лишены имущественного содержания. К ним, в частности, относятся жизнь и здоровье, честь, достоинство и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни и др. Они принадлежат субъектам от рождения или в силу закона неотчуждаемы и непередаваемы иным способом.

Для характеристики гражданского права важное значение имеет определение *метода правового регулирования, который представляет собой*

совокупность способов воздействия на деятельность людей, способов организации правовой связи участников регулируемых отношений.

Гражданско-правовой метод характеризуется следующими признаками.

1. *Равенство сторон в их взаимоотношениях*, отсутствие властного подчинения одной стороны другой. Из принципа равенства участников гражданских правоотношений непосредственно вытекает и определение круга отношений, которые заведомо не подпадают под действие гражданского права.

В соответствии с п. 3 ст. 2 ГК к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой (налоговые, таможенные и др.), гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законодательством.

2. *Автономия воли* участников гражданских правоотношений означает способность лица свободно формировать и выражать свою волю. Этот принцип непосредственно связан с первым, так как в качестве равных могут вступать в правоотношения лишь лица, воля которых не зависит друг от друга.

3. *Имущественная самостоятельность* предполагает возможность для лиц самостоятельно распоряжаться принадлежащим им имуществом. Правомочия собственников и других лиц, обладающих имуществом на законном основании, обеспечиваются мерами правовой защиты.

4. *Свобода в осуществлении прав*. Субъекты гражданского права располагают широким выбором вариантов поведения, они могут приобретать или не приобретать соответствующие субъективные права и обязанности, выбирать конкретный способ их приобретения, прибегать или не прибегать к мерам защиты нарушенного права и т.п.

Такая возможность именуется в теории права *позволительностью* и представляет собой один из основных приемов гражданско-правового метода регулирования.

Метод дозвоительности предоставляет гражданам и организациям широкие возможности для проявления свободы усмотрения и инициативы при осуществлении своих прав.

Особое место в гражданско-правовом регулировании общественных отношений принадлежит *ненормативным правовым средствам*, которые самостоятельно используются гражданами и организациями для достижения своих целей (интересов), не противоречащих законодательству и интересам других лиц.

К гражданско-правовым средствам прежде всего относятся договор, односторонние сделки, договорная ответственность, меры оперативного воздействия и др. Гражданско-правовые средства представляют собой основные способы практической реализации дозвоительного метода гражданского права.

Участниками гражданских правоотношений выступают граждане и организации, признанные юридическими лицами. В этих отношениях могут участвовать также Российская Федерация, субъекты Федерации и муниципальные образования.

Важнейшей составной частью правового регулирования общественных отношений, в том числе гражданско-правовых является **законодательство**. Гражданское законодательство находится в исключительном ведении Российской Федерации (ст.71 Конституции). Это означает, что нормативные акты в области гражданского права могут приниматься лишь высшими органами власти Российской Федерации и не могут издаваться субъектами РФ.

Поскольку составной частью правовой системы Российской Федерации являются общепризнанные нормы международного права и международные договоры Российской Федерации, международные договоры, в которых

содержатся гражданско-правовые нормы, также являются частью гражданского законодательства.

В качестве примера такого договора можно привести Венскую Конвенцию ООН 1980г. о договорах международной купли-продажи товаров, которая подлежит применению к договорам международной купли-продажи товаров, регламентируемым гражданским правом и подпадающим под действие Конвенции.

Нормы гражданского права могут содержаться также в иных правовых актах, о чем говорится в ст.3 ГК РФ. Таким образом, понятие "источники гражданского права" шире, чем понятие "гражданское законодательство", поскольку гражданско-правовые отношения регулируются не только законами, но и иными правовыми актами.

Каковы источники гражданского права?

Основополагающие нормы для любой отрасли права, в том числе и гражданского, содержатся в **Конституции РФ**.

Главным кодифицированным актом гражданского права является **Гражданский кодекс РФ**.

Гражданско-правовые отношения регулируются также отдельными законами. Среди них можно назвать Законы "О защите прав потребителей", "Об акционерных обществах", "О товариществах собственников жилья" и др.

К иным правовым актам, в которых содержатся нормы гражданского права, относятся, прежде всего, указы Президента РФ. На основании и во исполнение ГК, иных законов и указов Президента РФ Правительство РФ вправе принимать постановления.

В случае противоречия указа Президента или постановления Правительства РФ Гражданскому кодексу или иному закону применению подлежат соответственно Кодекс или закон как акты, обладающие более высокой юридической силой и непосредственно относящиеся к гражданскому законодательству.

В соответствии с ГК отдельные вопросы могут регулироваться только на уровне федеральных законов. Например, согласно ГК перечень видов деятельности, которыми юридические лица вправе заниматься лишь на основе специального разрешения (лицензии), определяется законом. Следовательно, Президент РФ и Правительство РФ не вправе издавать нормативные акты по данному вопросу.

Право издания гражданско-правовых актов предоставлено также министерствам и иным федеральным органам исполнительной власти. Такие акты обычно называют **ведомственными**. Они принимаются только по вопросам и в пределах, предусмотренных Гражданским кодексом, другими законами и иными правовыми актами.

Кроме того, если в ведомственных актах затрагиваются права граждан или содержатся нормы, которые носят межведомственный характер, они подлежат обязательной регистрации в Министерстве юстиции РФ и опубликованию в официальном издании и лишь в этом случае приобретают юридическую силу.

В соответствии с Конституцией РФ и ГК РФ **общепризнанные принципы и нормы международного права** входят составной частью в правовую систему Российской Федерации. Одни международные договоры, участником которых является Российская Федерация, могут применяться к соответствующим гражданско-правовым отношениям непосредственно, тогда как для применения других международных договоров требуется издание внутригосударственного акта — имплементация.

Международным договорам Российской Федерации придана более высокая юридическая сила по сравнению с внутренним законодательством. Как следует из ч. 4 ст. 15 Конституции РФ и п. 2 ст. 7 ГК РФ, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством Российской Федерации, применяются правила международного договора.

Источником гражданского права является также **обычай**. Под обычаем понимаются правила, сложившиеся в результате длительного практического применения и получившие признание государства, однако не предусмотренные законодательством.

В сфере предпринимательской деятельности обычаи не только складываются, но и применяются. Поэтому в ст. 5 ГК РФ говорится об **обычае делового оборота**. При этом не имеет значения, зафиксирован ли обычай в каком-либо документе, хотя такие документы в ряде случаев существуют. Например, в России обычаи издаются в виде сборников, публикуемых Торгово-промышленной палатой. Известен сборник торговых обычаев “Инкотермс”, подготовленный Международной торговой палатой (Париж).

В зависимости от характера и содержания норм права различают:

императивные нормы, обязывающие участников правоотношений действовать строго определенным образом,

дозволительные нормы, уполномочивающие субъектов совершать самостоятельные юридически значимые действия в определенной сфере;

диспозитивные нормы, устанавливающие вариант регулируемого поведения и предоставляющие сторонам возможность отступления от него, и др.

В ГК содержится немало число императивных норм, которые не могут быть изменены волей сторон. Таковы правила, определяющие статус юридического лица, статус гражданина, содержание вещных прав, сроки исковой давности и некоторые другие.

Однако наиболее важную роль в гражданском законодательстве играют дозволительные нормы, разрешающие субъектам самостоятельно, по своей инициативе и усмотрению совершать различные действия гражданско-правового характера.

Так, закон разрешает гражданам и организациям по своему усмотрению:
определять условия договора (если их содержание не предписано правовыми актами),

заключать договоры, вообще не предусмотренные законом,
предусматривать в договоре неустойку (штраф, пеню) за нарушение обязательств,

по своему усмотрению распоряжаться принадлежащими им правами.

Кроме того, как я сказал, при регулировании содержания конкретных видов договоров весьма широко используются диспозитивные нормы.

Вопрос 2. Граждане как субъекты гражданского права.

Участники регулируемых гражданским законодательством отношений именуются **субъектами гражданского права**. Важнейшими субъектами гражданского права в силу ст. 2 Конституции РФ являются граждане (физические лица).

Граждане как субъекты гражданского права обладают гражданской правоспособностью и дееспособностью.

Способность иметь гражданские права и нести гражданские обязанности образует гражданскую **правоспособность** граждан.

Правоспособность возникает с момента рождения гражданина, сопутствует ему на протяжении всей жизни и прекращается смертью.

Факты рождения и смерти лица регистрируются в органах записи актов гражданского состояния. Если известно, что человек умер, но запись об этом отсутствует, факт регистрации смерти лица устанавливается в судебном порядке.

Совокупность гражданских прав и обязанностей, которыми может обладать гражданин, образует **содержание гражданской**

правоспособности. В общем виде содержание правоспособности граждан определено в ст. 18 ГК РФ.

Граждане могут:

иметь имущество на праве собственности, наследовать и завещать его;
заниматься предпринимательской и иной, не запрещенной законом деятельностью;

создавать юридические лица, совершать любые, не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах,

избирать место жительства,

иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности;

иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем. Право на имя является неотъемлемым правом гражданина и средством индивидуализации личности. Приобретение прав и обязанностей под именем другого лица не допускается.

Важным конституционным правом, нашедшим закрепление и в ГК, является право на ***свободный выбор места жительства***. Местом жительства гражданина является место, где он постоянно или преимущественно проживает. Точное определение места жительства имеет большое значение в обеспечении устойчивости гражданских прав и обязанностей. Например, местом открытия наследства признается последнее известное место жительства наследодателя. С местом жительства связано исполнение обязательства. По общему правилу, должник обязан исполнить денежное обязательство в месте жительства кредитора.

Одним из свойств правоспособности лица является ее ***неотчуждаемость***. Это означает, что гражданин не может даже в добровольном порядке отказаться или ограничить свою правоспособность. Можно не реализовывать те или иные права, но нельзя отказаться от возмож-

ности их иметь. Например, можно не оставлять завещания, но нельзя отказаться от возможности завещать имущество. Недействительно данное лицом обещание не обращаться за защитой своего права в суд и т.п.

Осуществление правоспособности происходит на основе усмотрения гражданина. Субъекты обладают свободой выбора конкретных способов реализации правоспособности, оснований установления прав и обязанностей. Граждане должны осуществлять свои права разумно и добросовестно, не злоупотреблять своими правами в ущерб другим участникам гражданского оборота. Например, при осуществлении предпринимательской деятельности нельзя совершать действия, направленные на ограничение конкуренции, создание монопольного положения на рынке товаров и услуг.

Участники гражданских правоотношений предполагаются добросовестными, пока не доказано обратное.

Никто не может быть ограничен в правоспособности иначе, как в прямо предусмотренных законом случаях.

Гражданские права могут быть ограничены только на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

В частности, при осуждении лица к лишению свободы ограничиваются его права на выбор занятия, места жительства и некоторые другие.

Не следует смешивать с ограничением правоспособности лишение гражданина тех или иных субъективных прав. Например, при конфискации имущества лицо лишается права собственности на определенное имущество, но не ограничивается в праве приобрести в будущем другое подобное имущество.

Для участия в имущественном обороте субъекты гражданского права помимо правоспособности должны обладать также дееспособностью.

Дееспособность определяется, как способность лица своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их, нести ответственность по обязательствам.

Именно дееспособность создает реальную возможность приобретения прав своими действиями. Недееспособный гражданин приобретает права и обязанности не сам, а посредством действий лиц, представляющих его интересы (законных представителей).

Понятие гражданской дееспособности включает в себя не только способность совершать правомерные действия, но и нести ответственность за них.

Наличие дееспособности предполагает сознательные, разумные и самостоятельные действия граждан, которые в полной мере отдают отчет в своих действиях и руководят ими.

Поэтому ***дееспособность зависит от возраста и психического состояния лица.***

По общему правилу, гражданская дееспособность возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, т.е. с 18 лет. Из этого правила имеются два исключения.

Первое связано со вступлением в брак до достижения 18 лет⁵.

Второе - с объявлением несовершеннолетнего гражданина эмансипированным, т. е. полностью дееспособным, что допускается при наличии предусмотренных законом условий.

Решение об эмансипации принимает орган опеки и попечительства, а при несогласии родителей или законных представителей несовершеннолетнего - суд.

⁵ В соответствии со ст. 13 Семейного кодекса РФ при наличии уважительных причин органы местного самоуправления вправе по просьбе лиц, желающих вступить в брак, разрешить вступление в брак лицам, достигшим 16-летнего возраста.

В остальных случаях несовершеннолетние признаются частично дееспособными. Они имеют право приобретать и осуществлять своими действиями не любые, а только некоторые права и обязанности, их дееспособность носит неполный характер. За несовершеннолетних, не достигших 14 лет, сделки (за исключением указанных выше) от их имени совершают родители, усыновители или опекуны.

Малолетние в возрасте от 6 до 14 лет самостоятельно могут совершать небольшие в стоимостном значении сделки, направленные на удовлетворение обычных потребностей человека (приобретение продуктов питания, канцелярских принадлежностей и т.п.).

Такие действия называются мелкими бытовыми сделками. Они обычно исполняются непосредственно при их совершении и должны по характеру соответствовать возрасту несовершеннолетнего.

За причиненный малолетними вред ответственность несут их родители или опекуны, либо учебные заведения, воспитательные или лечебные учреждения, под надзором которых находится лицо.

Что касается лиц в возрасте от 14 до 18 лет, то объем их дееспособности значительно шире. Они вправе осуществлять права авторов произведений науки, литературы и искусства, могут вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими.

При этом без согласия родителей несовершеннолетний может распоряжаться вкладом только в том случае, если он лично внес его на свое имя. Если же вклад был внесен на его имя другим лицом или перешел по наследству, то для распоряжения таким вкладом необходимо получить письменное согласие родителей, иных законных представителей.

Несовершеннолетние с 14 лет вправе работать по трудовому договору (контракту), с 16 лет быть членами кооперативных организаций, а также заниматься предпринимательской деятельностью.

Поэтому они могут самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией или иными доходами.

Однако совершать сделки эти лица могут только с письменного согласия или последующего письменного одобрения их родителей или законных представителей. По существующему порядку вещи, приобретенные на заработок или стипендию, не могут быть проданы, подарены или обменены без согласия родителей.

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет несут самостоятельную имущественную ответственность по всем сделкам, совершенным как самостоятельно, так и с согласия родителей или законных представителей, а также за причиненный ими вред.

В случае отсутствия у несовершеннолетнего имущества, заработка или иного самостоятельного дохода ответственность за него полностью либо в недостающей части несут его родители или законные представители.

*При наличии предусмотренных в законе условий как полностью дееспособные, так и частично дееспособные граждане **могут быть ограничены в дееспособности**.* Если, например, подросток расходует свой заработок или стипендию во вред своему здоровью (на приобретение спиртных напитков, наркотиков, играет в азартные игры и т.п.), либо без учета потребностей в питании или иных необходимых вещах, заинтересованные лица (родители, законные представители, органы опеки и попечительства) могут обратиться в суд с ходатайством об ограничении или лишении несовершеннолетнего права самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами.

Полностью дееспособный гражданин может быть ограничен в дееспособности, если он злоупотребляет спиртными напитками или наркотическими средствами и ставит свою семью в тяжелое материальное положение. В этом случае над лицом устанавливается **попечительство**.

Такой гражданин вправе совершать самостоятельно лишь мелкие бытовые сделки. Однако он не может без согласия попечителя продавать, дарить, завещать, обменивать, покупать имущество, совершать другие сделки

по распоряжению имуществом, а также сам получать заработную плату, пенсию и иные виды доходов.

Вместе с тем ограниченное в дееспособности лицо самостоятельно несет имущественную ответственность по совершенным им сделкам и за причиненный им вред.

В приведенных случаях речь идет об уменьшении объема уже имеющейся у лица полной или частичной дееспособности. Решение этого вопроса относится исключительно к компетенции суда.

Гражданин, который не может понимать значение своих действий вследствие психического расстройства, может быть признан недееспособным. Сам факт заболевания не служит достаточным основанием для признания лица недееспособным даже при наличии справки лечебного учреждения, подтверждающей заболевание.

Решение о признании гражданина недееспособным вправе вынести только суд.

Над недееспособным гражданином устанавливается **опека**. В случае выздоровления лица суд признает его дееспособным, и установленная опека отменяется.

Заявление в суд о признании гражданина ограниченно дееспособным или недееспособным подается членами его семьи, профсоюзной или иной общественной организацией, прокурором, органом опеки и попечительства или психиатрическим лечебным учреждением.

Бывают случаи, когда гражданин отсутствует в течение длительного времени и нет сведений о том, жив ли он. Такая неизвестность порождает неопределенность не только в правах и обязанностях данного лица, но и у кредиторов, если такие имеются, а также у других заинтересованных лиц, прежде всего близких родственников.

Они не могут наследовать его имущество, получать пенсию, осуществлять иные права, связанные с фактом смерти лица.

Для устранения такого рода неопределенности в гражданских правоотношениях, при наличии предусмотренных в законе условий гражданин может быть в судебном порядке признан *безвестно отсутствующим* (ст.42 ГК) или *объявлен умершим* (ст.45 ГК). Объявление лица умершим влечет за собой предположение о прекращении его правоспособности.

Несколько слов об **Актах гражданского состояния**.

Актами гражданского состояния являются факты (события, действия), характеризующие правовое положение гражданина и требующие регистрации в органах записи актов гражданского состояния (ЗАГС).

Подлежат регистрации: рождение, заключение брака, расторжение брака, усыновление, установление отцовства, перемена имени, отчества и фамилии, смерть гражданина.

Каждый из перечисленных фактов индивидуализирует гражданско-правовое и семейно-правовое положение лица. Так, с фактом рождения связывается возникновение гражданской правоспособности, а смерть гражданина служит основанием прекращения его правоспособности.

Заключение и расторжение брака характеризуют семейное положение гражданина, кроме того, заключение брака до достижения гражданином 18-летнего возраста существенно влияет на его дееспособность (возникает в полном объеме).

Рождение ребенка должно быть зарегистрировано не позднее месяца со дня его рождения. Одновременно с регистрацией рождения ребенка делается запись о его фамилии, имени и отчестве.

Регистрация смерти осуществляется не позднее трех суток со дня наступления смерти или обнаружения трупа.

Исправление ошибок и внесение изменений в записи актов гражданского состояния при наличии достаточных оснований и отсутствии

спора между заинтересованными лицами производится органами загса. При их отказе в исправлении или изменении записи и в случае спора вопрос решается судом.

Записи актов гражданского состояния хранятся в органах в течение 75 лет, а после этого они передаются на постоянное хранение в государственный архив.

В случае утраты записей они восстанавливаются посредством обращения граждан в соответствующий ЗАГС. Чаще всего у граждан возникает необходимость восстановления записей о рождении, поскольку эта запись важна для подтверждения не только времени рождения, но и родственных отношений.

Вопрос 3. Понятие юридического лица.

Наряду с гражданами участниками гражданских правоотношений являются организации, наделенные статусом **юридического лица**. Конструкция юридического лица характеризует организацию как самостоятельного участника имущественного оборота. Она служит основным правовым средством регулирования участия организаций в гражданско-правовой деятельности. Юридическое лицо представляет собой предусмотренный законом правовой признак организации, обладание которым в установленном порядке дает ей возможность самостоятельно участвовать в гражданском обороте.

["Гражданский кодекс Российской Федерации \(часть первая\)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ](#)

ГК РФ Статья 48. Понятие юридического лица

(в ред. Федерального [закона](#) от 05.05.2014 N 99-ФЗ)

(см. текст в предыдущей редакции)

1. Юридическим лицом признается организация, которая имеет обособленное имущество и отвечает им по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять гражданские права и нести гражданские обязанности, быть истцом и ответчиком в суде.

2. Юридическое лицо должно быть зарегистрировано в едином государственном реестре юридических лиц в одной из организационно-правовых форм, предусмотренных настоящим Кодексом.

3. К юридическим лицам, на имущество которых их учредители имеют вещные права, относятся государственные и муниципальные унитарные предприятия, а также учреждения.

К юридическим лицам, в отношении которых их участники имеют корпоративные права, относятся корпоративные организации ([статья 65.1](#)).

4. Правовое положение Центрального банка Российской Федерации (Банка России) определяется [Конституцией](#) Российской Федерации и [законом](#) о Центральном банке Российской Федерации.

ГК РФ Статья 65.1. Корпоративные и унитарные юридические лица
(введена Федеральным [законом](#) от 05.05.2014 N 99-ФЗ)

1. Юридические лица, учредители (участники) которых обладают правом участия (членства) в них и формируют их высший орган в соответствии с [пунктом 1 статьи 65.3](#) настоящего Кодекса, являются **корпоративными юридическими лицами** (корпорациями). К ним относятся хозяйственные товарищества и общества, крестьянские (фермерские) хозяйства, хозяйственные партнерства, производственные и потребительские кооперативы, общественные организации, общественные движения, ассоциации (союзы), товарищества собственников недвижимости, казачьи общества, внесенные в государственный реестр казачьих обществ в Российской Федерации, а также общины коренных малочисленных народов Российской Федерации.

Юридические лица, учредители которых не становятся их участниками и не приобретают в них прав членства, являются **унитарными юридическими**

лицами. К ним относятся государственные и муниципальные унитарные предприятия, фонды, учреждения, автономные некоммерческие организации, религиозные организации, публично-правовые компании.

2. В связи с участием в корпоративной организации ее участники приобретают корпоративные (членские) права и обязанности в отношении созданного ими юридического лица, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом.

Каковы предпосылки, при которых организации признаются юридическими лицами?

Это, прежде всего **организационная оформленность организации и наличие у нее обособленного имущества.** При наличии таких предпосылок организация признается юридическим лицом и приобретает способность участвовать в имущественном обороте от своего имени, нести самостоятельную имущественную ответственность, выступать истцом и ответчиком в суде.

Организационная оформленность юридических лиц выражается в следующем.

Во-первых, они создаются в определенных организационно-правовых формах, предусмотренных законом.

Во-вторых, они осуществляют свою деятельность на основании учредительных документов.

Учредительный договор заключается, а устав утверждается учредителями юридического лица. Оформление предпринимательских организаций в качестве юридических лиц осуществляется в организационно-правовых формах, перечень которых является исчерпывающим.

Некоторыми видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии), выдаваемого компетентными органами.

Дееспособность юридического лица определяется как возможность своими действиями приобретать и реализовывать гражданские права и обязанности. Юридическое лицо приобретает права и принимает на себя обязанности через свои органы, назначаемые или избираемые в соответствии с законом и учредительными документами. Юридические лица, образованные как товарищества, могут принимать права и обязанности через своих участников.

Правоспособность и дееспособность юридического лица возникают в момент его создания, т.е. государственной регистрации и прекращаются в момент завершения его ликвидации и исключения из государственного реестра юридических лиц.

В соответствии с законом юридическое лицо подлежит государственной регистрации в государственном регистрационном органе. Порядок регистрации определяется федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ “О государственной регистрации юридических лиц и государственной регистрации индивидуальных предпринимателей”.

Юридическое лицо может прекратить свою деятельность: а) в результате реорганизации; б) при ликвидации; в) объявлении несостоятельным (банкротом).

Реорганизация представляет собой прекращение и одновременное возникновение нового юридического лица путем **слияния, присоединения, разделения, выделения, преобразования в новую организационно-правовую форму.**

Решение о реорганизации юридического лица может быть принято его учредителями (участниками) либо органом юридического лица, уполномоченным на то его учредительными документами.

Реорганизация юридического лица в форме его разделения либо выделения из его состава одного или нескольких юридических лиц может быть также осуществлена по решению суда или уполномоченного государственного органа. Например, в соответствии с Законом о

конкуренции в случае, когда хозяйствующие субъекты, занимающие доминирующее положение, осуществляют монополистическую деятельность или их действия приводят к существенному ограничению конкуренции, антимонопольный орган вправе принять решение о принудительном разделении этих хозяйствующих субъектов. Если данное указание не будет выполнено в установленный срок, антимонопольный орган вправе обратиться в арбитражный суд с соответствующим иском к юридическому лицу.

При реорганизации действует **принцип правопреемства**, согласно которому права и обязанности реорганизованного юридического лица переходят к вновь созданному.

Документами, позволяющими решать вопросы, связанные с правопреемством, являются **передаточный акт или разделительный баланс**, к которым ГК предъявляются обязательные требования; их несоблюдение является основанием к отказу в государственной регистрации вновь возникших юридических лиц.

Если разделительный баланс или передаточный акт не дают возможность установить правопреемника реорганизованного юридического лица, все вновь возникшие юридические лица будут нести солидарную ответственность по обязательствам реорганизованного юридического лица перед его кредиторами.

Ликвидация влечет прекращение юридического лица без перехода его прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

ГК РФ предусматривается два способа и, соответственно, порядка ликвидации юридических лиц: добровольный и принудительный.

В добровольном порядке юридическое лицо ликвидируется в случае истечения срока, либо достижения цели, ради которой оно было создано. При признании судом недействительной регистрации юридического лица и невозможности устранения нарушений, допущенных при регистрации, также может быть принято решение о ликвидации.

ГК содержит лишь примерный перечень оснований ликвидации

юридических лиц в добровольном порядке. Выражая свою волю при создании юридического лица, его учредители не могут быть связаны в своем желании в любой момент его ликвидировать.

Решение о принудительной ликвидации юридического лица принимается исключительно судом в случаях осуществления деятельности, запрещенной законом, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями законодательства, при систематическом осуществлении общественной или религиозной организацией, благотворительным или иным фондом деятельности, которая противоречит его уставным целям, и в иных случаях, предусмотренных ГК. Таким образом, основания для ликвидации юридических лиц не могут устанавливаться произвольно судом или иным государственным органом. Более того, эти основания предусматриваются не любым законом, а исключительно ГК.

Ликвидация юридического лица влечет прекращение его деятельности. Правопреимство при ликвидации не возникает. Для проведения ликвидации создается ликвидационная комиссия, к которой переходят полномочия по управлению делами ликвидируемой организации.

Несостоятельность (банкротство) юридического лица регулируется федеральным законом от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ "О несостоятельности (банкротстве)". Этот вопрос будет рассмотрен отдельно.

Юридические лица разделены на два типа – корпоративные и унитарные.

ГК РФ дополнен статьей 65.1, согласно которой все организации делятся на две основные группы – корпоративные юридические лица (корпорации) и унитарные юридические лица.

К корпоративным относятся юридические лица, учредители (участники) которых обладают правом участия (членства) в них, в частности:

- хозяйственные товарищества и общества;
- крестьянские (фермерские) партнерства;

- производственные и потребительские кооперативы;
- общественные организации;
- ассоциации (союзы);
- товарищества собственников недвижимости;
- казачьи общества, внесенные в государственный реестр казачьих обществ в РФ;
- общины коренных малочисленных народов РФ.

К унитарным юридическим лицам относятся организации, учредители которых не становятся их участниками и не приобретают в них прав членства, а именно:

- государственные и муниципальные унитарные предприятия;
- фонды;
- учреждения;
- автономные некоммерческие организации;
- религиозные организации;
- публично-правовые компании.

Статьи 65.2 и 65.3 ГК РФ устанавливают *права и обязанности участников корпораций*, а также порядок управления в организациях такого типа. В частности, участники корпорации вправе получать информацию о ее деятельности и знакомиться с ее документацией, обжаловать решения органов корпорации, требовать от имени корпорации возмещения причиненных ей убытков и оспаривать совершенные ей сделки.

Высшим органом корпорации признается общее собрание ее участников. Этот орган наделен достаточно широкими полномочиями. Например, он вправе определять приоритетные направления деятельности корпорации, утверждать и изменять ее устав, определять порядок приема участников корпорации, создавать другие органы корпорации и прекращать их деятельность, утверждать годовые отчеты и бухгалтерскую отчетность

корпорации, принимать решения о создании корпорацией других юридических лиц, реорганизации и ликвидации.

Вопрос 4. Объекты гражданских прав.

Регулируемая гражданским правом деятельность граждан и организаций осуществляется по поводу соответствующих материальных и нематериальных благ, которые традиционно именуются **объектами гражданских прав**.

В ст. 128 ГК названы виды объектов гражданских прав. К их числу относятся:

вещи, включая деньги, валютные ценности, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права на вещи;

работы и услуги;

результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность);

нематериальные блага.

В основу классификации положены различные свойства объектов гражданских прав, которые определяют различия в характере возникающих по их поводу гражданских правоотношений.

В зависимости от способности того или иного объекта стать предметом сделки ГК вводит понятие *“оборотоспособность объектов гражданских прав”* (ст. 129 ГК) и делит их на три группы.

К первой группе относятся свободно обращающиеся объекты права, *ко второй* – объекты, ограниченные в обращении, и *к третьей* – объекты, полностью изъятые из оборота.

Большинство объектов гражданских прав разрешены к свободному гражданскому обороту и потому смена их собственника происходит без каких-либо ограничений.

Отдельные из объектов ограничены в своей оборотоспособности. Это связано с необходимостью обеспечения государственных и общественных интересов при их отчуждении и использовании. Например, ГК особо выделил землю и другие природные ресурсы, которые могут отчуждаться или иным способом переходить от одного лица к другому на основании соответствующих законов, устанавливающих их оборотоспособность.

Незначительную часть составляют объекты гражданских прав, полностью изъятые из гражданского оборота, которые на основании законов не могут быть предметом гражданско-правовых сделок (вооружение, боеприпасы, взрывчатые и радиоактивные вещества, шифровальная техника и др.). Их оборот допускается организациями при наличии специальных разрешений в порядке, установленном законодательством.

Вещи как объект гражданских прав. Преобладающее место среди объектов гражданских прав занимают предметы материального мира, находящиеся в естественном состоянии или созданные трудом человека, которые называют *вещами*.

Экономические и физические свойства вещей весьма разнообразны. Этим можно объяснить их различное правовое регулирование. Юридическая классификация вещей, закрепленная в ГК, основывается, прежде всего, на их естественных свойствах.

Недвижимые и движимые вещи. Статья 130 ГК относит к *недвижимым вещам (недвижимость)* земельные участки, жилые дома, квартиры, здания, сооружения, участки недр, леса, обособленные водные объекты и все те объекты, которые прочно связаны с землей и перемещение которых без соразмерного ущерба их значению невозможно.

Кроме того, к недвижимости относятся предприятия как имущественные комплексы, воздушные и морские суда, космические объекты. Перечень недвижимых вещей не является исчерпывающим. Законом может быть отнесено к недвижимости и иное имущество.

Оборотоспособность недвижимых вещей отличается определенной сложностью, что выражается в необходимости письменного оформления сделок и их обязательной государственной регистрации в соответствии с федеральным законом от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ “О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним”.

Государственная регистрация прав на недвижимое имущество и сделок с ним означает юридическое признание и подтверждение государством возникновения, ограничения, перехода или прекращения прав на недвижимое имущество, а также служит единственным доказательством существования зарегистрированного права.

Вещи, не относящиеся к недвижимости, признаются движимым имуществом, которое отчуждается и приобретается без особых формальностей с учетом оборотоспособности, установленной законом. Права на движимое имущество регистрируются в случаях, прямо предусмотренных в законе (бездокументарные ценные бумаги и др.).

Делимые и неделимые вещи. Согласно ст. 133 ГК *делимой считается вещь, которую можно разделить без изменения ее хозяйственного значения.* Делимость приобретает правовое значение, например, применительно к разделу общей собственности.

Вещь, раздел которой невозможен без изменения ее назначения, признается неделимой. Неделимая вещь не подлежит разделу в натуре, вместо ее раздела она передается одному из собственников, а другим выплачивается соразмерное вознаграждение в деньгах (например, одному супругу передается в собственность однокомнатная квартира, а другому компенсируется половина стоимости данной квартиры).

В ГК впервые дано понятие **сложной вещи**, когда разнородные вещи образуют единое целое, предполагающее использование их по общему назначению как одной вещи. Примером сложной вещи может считаться предприятие, включающее недвижимое и движимое имущество: здания,

сооружения, земельные участки, трубопроводы, котельные, станки, оборудование, сырье, материалы и т.д.

Предприятие рассматривается в данном случае как имущественный комплекс и признается недвижимостью.

При заключении сделок, предметом которых является сложная вещь, их действие распространяется на все составляющие ее разнородные элементы. Стороны в договоре могут предусмотреть возможность исключения некоторых вещей, входящих в состав сложной вещи, кроме тех, которые нельзя исключить на основании ГК.

Например, продажа здания предусматривает переход прав на часть земельного участка, находящегося под ним. Следовательно, при заключении договора купли-продажи здания земельный участок не может быть исключен как элемент сложной вещи.

Главная вещь и принадлежность. *Вещь, не зависимую от других вещей и имеющую самостоятельное значение в гражданском обороте, ГК определяет как главную вещь.*

Вещь, предназначенная для обслуживания главной вещи и связанная с ней общим назначением, признается ее принадлежностью (например, футляр для очков, ключ от замка и т. п.). Принадлежность во всех случаях следует судьбе главной вещи.

При заключении договора стороны могут по своему усмотрению указать в нем, что право собственности переходит только на главную вещь либо только на принадлежность.

В ГК названы некоторые вещи, при производительном использовании которых появляются новые вещи, такие, как плоды, продукция и доходы.

Под плодами имеются в виду продукты органического развития, приплод животных, плоды фруктовых деревьев и т.п., которые принадлежат собственнику или лицу, использующему вещь на законном основании (например, по договору аренды).

Под продукцией понимается все то, что получено в результате производственной деятельности.

Под доходами понимаются денежные и иные поступления, обусловленные использованием вещей в гражданском обороте. Таково, например, получение процентов или арендной платы за предоставление денежных средств или имущества.

Деньги и валютные ценности как объекты гражданских прав.
Деньги – это металлические и бумажные знаки, являющиеся средством платежа при исполнении большинства гражданско-правовых сделок либо выступающие объектом правоотношения, например по договору займа.

Деньги могут заменить любую другую вещь, выступая при этом как всеобщий эквивалент, мера стоимости любой вещи.

Деньги также используются для возмещения материального и морального вреда.

Официальной денежной единицей в Российской Федерации является рубль, обязательный к приему на всей территории страны.

Порядок и условия использования иностранной валюты, определяется специальными нормативно-правовыми актами.

ГК допускает возможность указания в обязательстве, что оно подлежит оплате в рублях, но эквивалентно определенной сумме в иностранной валюте.

Официальный курс рубля по отношению к денежным единицам других государств определяется Центральным банком России и периодически публикуется в печати.

Платежи на территории России осуществляются путем наличных и безналичных расчетов, причем государство устанавливает ограничения по расчетам наличными деньгами между юридическими лицами.

Федеральным законом от 19 декабря 2003 № 173-ФЗ “О валютном регулировании и валютном контроле” **определены виды имущества, признаваемого валютными ценностями.**

К ним отнесены иностранная валюта, ценные бумаги, выраженные в иностранной валюте, драгоценные металлы (золото, серебро, платина и т.п.) и природные драгоценные камни (алмазы, рубины, изумруды и т.п.), которые являются объектом гражданских прав.

Право собственности на валютные ценности защищается государством.

Федеральным законом от 26 марта 1998 г. № 41-ФЗ “О драгоценных металлах и драгоценных камнях” устанавливает условия отнесения к валютным ценностям изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней, право собственности на них и особый режим их движения в обороте.

Ценные бумаги как объект гражданских прав являются необходимым атрибутом развития рыночного оборота. В гл. 7 ГК содержатся общие положения о ценных бумагах как специфических объектах гражданских прав. Особенности выпуска и обращения ценных бумаг регламентированы федеральным законом от 22 апреля 1996 г. № 33-ФЗ “О рынке ценных бумаг” и иными нормативно-правовыми актами.

Ценной бумагой признается документ, удостоверяющий имущественные права, осуществление и передача которых возможны только при предъявлении подлинника этого документа с обязательным соблюдением установленных для него формы и реквизитов.

Законодательное определение указывает на ряд существенных признаков ценной бумаги как документа,

во-первых, удостоверяющего определенное имущественное право в виде денежной суммы или конкретного имущества;

во-вторых, имеющего в соответствии с законом определенную форму и обязательные реквизиты, при отсутствии которых ценная бумага является ничтожной с наступлением правовых последствий недействительности сделки;

в-третьих, связанного с реализацией лицом своего полного имущественного права на ценную бумагу или возможности ее передачи

другому лицу в полном объеме, поскольку частичная передача прав исключена.

Законом определены наиболее известные в рыночной экономике виды ценных бумаг. В зависимости от способа подтверждения и фиксации прав различаются бумаги *предъявительские, ордерные и именные.*

В ценной бумаге на предъявителя имущественные права принадлежат тому, кто фактически предъявляет ее к исполнению, поскольку она обезличена. Лицо не обязано доказывать должнику, каким образом оно приобрело ценную бумагу. Передача другому лицу прав, удостоверенных такой бумагой, производится путем простого вручения ценной бумаги. Примером предъявительской ценной бумаги являются облигации, акции и др.

Ордерная ценная бумага выписывается на определенное лицо с указанием, что исполнение по ней может быть произведено не только названному лицу, но и по его распоряжению (ордеру, приказу) иному уполномоченному лицу (например, вексель). Такая ценная бумага заранее рассчитана на возможность ее передачи другому владельцу.

Передача прав осуществляется путем совершения передаточной надписи “индоссамента” на самом документе или на прилагаемом к нему дополнительном листе.

Новый владелец ордерной бумаги - индоссант, вправе в свою очередь передать ее любому другому лицу. Примером такой ценной бумаги является переводной вексель.

Именная ценная бумага выписывается на имя определенного физического или юридического лица, которому только и может быть произведено надлежащее исполнение. Передача прав, удостоверенных указанной бумагой, возможна путем письменного оформления уступки своего права (цессии) другому лицу, что является причиной ее осложненной оборотоспособности.

Рассмотрим характер и содержание прав по основным видам ценных бумаг.

Облигацией признается ценная бумага, удостоверяющая внесение ее владельцем денежных средств на сумму, указанную в облигации.

Владелец облигации имеет право в установленный срок получить от лица, ее выпустившего, ее номинальную стоимость и фиксированный процент от этой суммы.

Право выпуска именных облигаций и облигацией на предъявителя предоставляется государственным и муниципальным органам, а также юридическим лицам.

Законом гарантируется исполнение государством обязательств по государственным облигациям.

Вексель – это ценная бумага, удостоверяющая ничем не обусловленное обязательство векселедателя (простой вексель) либо иного указанного в векселе плательщика (переводной вексель) выплатить по наступлении предусмотренного векселем срока определенную сумму владельцу векселя.

По переводному векселю плательщиком выступают не только векселедатель, но и другие указанные в векселе лица. Платеж по векселю может быть обеспечен полностью или в части вексельной суммы посредством гарантии, которая выражается словами “аваль” или “считать за аваль”.

Авалист, поставивший свою подпись на лицевой стороне векселя, несет ответственность за оплату векселя перед любым законным векселедержателем.

Векселедержатель вправе до наступления срока платежа по векселю обратиться в банк с передачей ему векселя в обмен на уплату обозначенной в нем суммы. По наступлении срока платежа по векселю банк предъявляет его к оплате.

Векселю присущи обязательные реквизиты, отсутствие которых превращает его в простое обязательство сторон (долговая расписка в получении денег), споры между которыми рассматриваются в судебном порядке.

Правовое регулирование вексельного обращения на территории РФ обеспечивается постановлением ЦИК и СНК СССР от 7 августа 1937г. “О введении в действие Положения о переводном и простом векселе” и федеральным законом от 11 марта 1997 г. № 48-ФЗ “О переводном и простом векселе”.

Чек является ценной бумагой, содержащей безусловное распоряжение чекодателя банку уплатить держателю чека указанную в нем сумму. В данном случае плательщиком выступает банк, в котором чекодатель открыл счет.

Срок оплаты суммы денежных средств по чеку установлен законодательством.

Чек - строго формализованный документ, имеющий определенные реквизиты, установленные законом (ст. 878 ГК).

Правила применения чеков определяются законом, а также актами Центрального банка России. Например, установлено, что на территории России чек подлежит предъявлению к оплате в течение 10 дней после дня его выписки.

Депозитный и сберегательный сертификаты удостоверяют письменное свидетельство банка о том, что лицо внесло в банк на хранение денежные средства на определенный срок, по истечении которого вкладчик имеет право получить сумму вклада и проценты по ней. Факт внесения денежных средств подтверждается письменным свидетельством.

Акция – это одна из наиболее распространенных ценных бумаг, удостоверяющая право ее держателя (акционера) на получение части прибыли акционерного общества в виде дивиденда, на участие в управлении

делами общества и на получение доли имущества, оставшегося после ликвидации общества, с учетом его вклада в уставной капитал.

Акции выпускаются только акционерными обществами. Различают акции *обыкновенные и привилегированные*, которые в зависимости от типа акционерного общества (открытые, закрытые) распространяются по открытой либо закрытой подписке.

Владельцы обыкновенных акций участвуют в общем собрании акционеров общества с правом голоса по всем вопросам его компетенции. Дивиденды по этим акциям выплачиваются по итогам года за счет прибыли общества.

Привилегированные акции дают акционеру преимущественное право на получение фиксированных дивидендов независимо от прибыли общества. Однако владельцы этих акций не имеют права голоса на общем собрании акционеров, кроме решения тех вопросов, которые затрагивают их интересы. Таковы, например, вопросы реорганизации и ликвидации общества, внесения изменений и дополнений в устав общества, ограничивающих их права, которые безусловно рассматриваются с их участием.

Правовое положение акционерных обществ, права и обязанности их акционеров, обеспечение защиты прав и интересов акционеров кроме ГК детально регламентированы федеральным законом от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ “Об акционерных обществах” и другими нормативно-правовыми актами.

Бездокументарные ценные бумаги, представляют собой новую форму фиксирования прав участников гражданских правоотношений, связанную с применением средств электронно-вычислительной техники, когда выпуск ценных бумаг на бумажных носителях не осуществляется, а записи о владельцах ценных бумаг и принадлежащих им правах производятся в реестре - специальном журнале или на компьютере.

Такая форма фиксирования прав применяется в основном к владельцам акций и облигаций. Она не может применяться в отношении ценных бумаг на

предъявителя (вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификаты и другие). Операции с бездокументарными ценными бумагами могут совершаться только при обращении к лицу, которое официально осуществляет записи прав.

Для рассмотренных видов ценных бумаг общим является вопрос об исполнении обязательств по ценной бумаге. Законом установлено, что лицо, выдавшее ценную бумагу, и все лица, индоссировавшие ее, отвечают перед ее законным владельцем солидарно.

Это означает, что солидарно отвечает не только лицо, выдавшее ценную бумагу или обозначенное в ней в качестве плательщика либо иного исполнителя, но и лица, совершившие передаточную надпись без специальных оговорок либо прямо поручившиеся за исполнение выраженного ценной бумагой обязательства, т.е. давшие гарантию уплаты посредством аваля.

В этом случае владелец ценной бумаги имеет правовые основания требовать от любого надписателя исполнения взятых на себя обязательств.

Работы и услуги как объекты гражданских прав. Работы и услуги являются объектами обязательственных отношений, когда должник обязан совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие: передать имущество, выполнить работу либо воздержаться от определенного действия.

Кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Гражданско-правовые обязательства, предусматривающие совершение работ и услуг, весьма многообразны и широко применяются в различных сферах хозяйственной жизни, в том числе в отношениях между гражданами.

Работы могут выполняться, прежде всего, путем действий, результатом которых является продукт, передаваемый другому лицу. Характерным признаком этого объекта гражданских прав является

овеществленный результат работы, проявляющийся в создании, переработке и т.д. конкретных предметов материального мира.

Результат работы должен быть передан лицу, в интересах которого она выполнялась, причем результат работы должен быть принят заказчиком в соответствии с условиями заключенного с подрядчиком договора. Например, в ГК выделены различные виды договоров подряда на выполнение определенной работы за вознаграждение. Договор подряда независимо от его вида заключается на изготовление или переработку (обработку) вещей либо на выполнение другой работы с передачей ее результатов заказчику.

Самостоятельное значение имеет договор на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, когда исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования либо разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него, новую технологию, а заказчик - принять результат работы и оплатить ее.

В связи с творческим характером научно-исследовательских работ может иметь место отрицательный результат этих работ для заказчика. Риск неудач исполнения договора в этом случае, согласно закону, несет сам заказчик.

Особо важное значение в условиях отказа от централизованного планирования производства и распределения товаров имеют *договоры на проведение маркетинговых исследований*. Предметом договора является исследование исполнителем рынка сбыта, круга покупателей и возможности продаж определенных товаров. Результат работ представляют выводы и рекомендации маркетолога, изложенные в отчете о проведенном исследовании.

В качестве самостоятельного объекта гражданских прав выделяются услуги, результат которых не имеет овеществленного выражения и в процессе их оказания представляют полезную деятельность для заказчика.

Полезный эффект услуги должен быть признан заказчиком. В ГК урегулированы различные по характеру услуги, оказываемые субъектами в гражданском обороте. Таковы услуги в области связи, медицинские, ветеринарные, аудиторские, консультационные, информационные, юридические, услуги по обучению, туристическому обслуживанию, которые носят возмездный характер. Этот перечень не является отчерпывающим.

Договорные отношения, возникающие по поводу оказания услуг, заключаются в том, что исполнитель обязуется по заданию заказчика совершить определенные полезные для заказчика действия, результат которых не имеет овеществленной формы, а заказчик обязуется оплатить эти услуги. Участниками договора являются как граждане, так и юридические лица.

Деятельность по оказанию некоторых видов услуг подлежит обязательному лицензированию (например, аудиторская, медицинская и др.)

Услуги по перевозке грузов, пассажиров и багажа, услуги транспортной экспедиции, банковского вклада, банковского счета, по расчетам, хранению; услуги, связанные с исполнением поручения, комиссии и доверительного управления, регулируются ГК и другими нормативными правовыми актами.

Интеллектуальная собственность как объект гражданских прав. Гражданские правоотношения могут возникать в связи с созданием и использованием результатов творческой деятельности – произведений науки, литературы и искусства, изобретений и т. п. Указанные продукты творческой деятельности определены ГК как объекты интеллектуальной собственности.

Под интеллектуальной *собственностью* понимаются права на результаты творческой деятельности человека и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, индивидуализации продукции, выполняемых работ или услуг (фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания и т.д.), которые представляют нематериальные блага.

Термин “интеллектуальная собственность” применяется по отношению к исключительным правам гражданина на выраженные им и зафиксированные на материальных носителях идеи, образы, решения, научные положения и т. п., а также правах юридического лица на фирменное наименование, товарный знак, знак обслуживания.

Правовое регулирование объектов интеллектуальной собственности осуществляется частью четвертой ГК РФ.

Гражданским кодексом РФ признается исключительное право (интеллектуальная собственность) гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации товаров и их производителей, выполняемых работ и оказываемых услуг.

Действующее российское законодательство не содержит четкого определения понятия «интеллектуальная собственность». Сам термин признается многими учеными-юристами не совсем удачным, поскольку его легко путают с вещным правом, тем не менее он признан в международном праве.

Стокгольмская конференция 1967 года, учредившая Всемирную организацию интеллектуальной собственности в принятой Конвенции, ратифицированной СССР в 1968 году, закрепила понятие интеллектуальной собственности, прочно вошедшее в гражданский оборот большинства стран мира.

Юридическое определение понятия интеллектуальной собственности включает систему прав, относящихся:

- к литературным, художественным, научным произведениям,
- исполнительской деятельности артистов, звукозаписи, радио- и телевизионным передачам,
- изобретениям, промышленным образцам,
- товарным знакам, знакам обслуживания, фирменным наименованиям и коммерческим обозначениям,

а также все другие права, относящиеся к интеллектуальной деятельности в производственной, научной, литературной и художественной областях.

Перечисленные выше объекты интеллектуальной собственности имеют общие черты:

они относятся к категории нематериальных объектов,
ограничены сроком действия и территорией, указанных в право удостоверяющих документах,
носят абсолютный характер и являются исключительными по отношению к третьим лицам.

Абсолютный характер права в данном случае проявляется в том, что оно действует против любого лица, которое незаконно, без ведома собственника, использует объект интеллектуальной собственности. Исключительный характер прав на объекты интеллектуальной собственности обеспечивает их собственникам совершение всех разрешенных законом действий по их использованию и защите с одновременным запретом совершения таких действий третьим лицам без разрешения собственников.

Интеллектуальная собственность включает две основные сферы прав – авторское и смежное право; промышленная собственность. Нормами авторского права регулируются отношения, связанные с имущественными и (или) личными неимущественными правами на действия, связанные с произведениями науки, литературы и искусства.

Законодательство об авторском праве обеспечивает не только защиту прав авторов и их правопреемников на их произведения, но и права юридических и физических лиц (смежные права), содействующих распространению результатов интеллектуальной деятельности (издательства, режиссеры-постановщики и т.д.).

Для возникновения и осуществления авторского права закон не требует специальной регистрации произведения. Правообладатель может

использовать знак охраны авторского права с указанием имени автора, года первого опубликования произведения и латинской буквы «с» в окружности.

Субъектами авторского права являются физические лица (авторы, исполнители), создавшие произведения науки, литературы и искусства, их правопреемники, юридические лица, приобретающие исключительные права по закону или договору.

Авторское право, имя автора и неприкосновенность произведения охраняются бессрочно (ст. 1267 ГК РФ). Наследники вправе бессрочно защищать нарушенные авторские права, в том числе в судебном порядке.

Отношения, связанные с созданием, обменом, использованием объектов промышленной собственности, к которым относятся права на изобретения, полезные модели, промышленные образцы, товарные знаки и знаки обслуживания, фирменные наименования и наименования мест происхождения товаров, регулируются нормами патентного права.

Правовая охрана перечисленных и иных объектов промышленной собственности предусматривает их государственную регистрацию в установленном законом порядке, проведение экспертизы на соответствие условиям патентоспособности и получение охранных документов (патентов и свидетельств).

Факт возникновения правовой охраны изобретения и иных объектов промышленной собственности публикуется в официальных бюллетенях. Законом определены различные сроки правовой охраны объектов промышленной собственности с возможностью их продления в установленном порядке. Например, патент на изобретение действует в течение 20 лет, свидетельство на полезную модель – 10 лет, а право на промышленный образец – 15 лет (ст. 1363 ГК РФ).

Личные неимущественные права (право авторства, право на имя, право на обнародование произведения, право на защиту своей репутации) возникают у авторов и исполнителей в силу создания объектов интеллектуальной собственности либо начала их использования или

государственной регистрации. Наследники вправе бессрочно осуществлять защиту указанных прав.

Имущественные права принадлежат любым субъектам интеллектуальной собственности в силу закона или договора и предполагают получение ими вознаграждения, дохода или прибыли за использование произведений науки, литературы и искусства, программы ЭВМ и объектов промышленной собственности.

Обязательственные отношения, возникающие между создателями и потребителями по поводу использования результатов интеллектуальной деятельности, регулируются авторским и лицензионным договорами.

Нематериальные блага как объект гражданских прав. Под *нематериальными благами* понимаются права граждан и юридических лиц, которые они приобретают в силу рождения, в результате создания таких благ либо в силу закона.

Эти права лишены имущественного содержания, тесно связаны с личностью гражданина или конкретного юридического лица, неотчуждаемы и непередаваемы другим лицам.

В Конституции и ГК перечислены личные неимущественные права и принадлежащие гражданам нематериальные блага. К их числу относятся: жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право авторства, и другие права и свободы человека и гражданина, которые гарантированы Конституцией РФ.

Названный перечень нематериальных благ не является исчерпывающим. Одни нематериальные блага, такие, как жизнь, здоровье, честь и доброе имя, приобретаются в силу рождения, другие принадлежат гражданам в силу закона, например, право на неприкосновенность частной жизни, свободу передвижения, выбор места жительства.

Применительно к юридическим лицам нематериальные блага, например, деловая репутация фирмы, формируется с момента государственной регистрации. В отличие от этого право на коммерческую тайну возникает у юридического лица в силу норм действующего законодательства.

Гражданско-правовая защита нематериальных благ, принадлежащих гражданам или юридическим лицам, осуществляется в судебном порядке с использованием любого способа защиты прав, названного в ст. 12 ГК.

Специфика нематериальных благ, названных в ст. 150 ГК, предопределяет выбор способов и пределов защиты. Так, при необходимости защиты чести, достоинства и деловой репутации гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его сведений в тех же средствах массовой информации, где были опубликованы сведения. Если же указанные сведения содержатся в документе, исходящем от организации, то он подлежит замене или отзыву.

Гражданин наряду с опровержением сведений, порочащих его честь, достоинство и деловую репутацию, имеет право требовать возмещения убытков и морального вреда, причиненных в силу распространения таких сведений. Такой же порядок защиты применяется к юридическому лицу в случае распространения сведений, порочащих его деловую репутацию.

Что касается компенсации морального вреда, то в ст. 151 ГК дано понятие морального вреда, а в отдельных законах указаны нормы о компенсации морального вреда. Под моральным вредом понимается причинение гражданину нравственных и физических страданий путем нарушения его личных неимущественных прав.

Моральный вред компенсируется при наличии вины в действиях причинителя, за исключением случаев причинения вреда жизни и здоровью гражданина источником повышенной опасности, привлечения гражданина к уголовной ответственности, его осуждения, а также если вред причинен

распространением сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию.

Тема 12. Право собственности. Общие положения об обязательствах и договоре

Вопросы лекции:

1. Право собственности и иные вещные права.
2. Понятие обязательственного права.
3. Понятие и значение договора. Виды договоров.
4. Содержание, форма и заключение договора.
5. Обеспечение обязательств.
6. Общие положения о купле-продаже.
7. Общие положения об аренде.
8. Общие положения договора подряда.
9. Ответственность за неисполнение обязательств.
10. Внедоговорные обязательства.

Вопрос 1. Право собственности и иные вещные права.

Понятие и виды вещных прав. Вещное право, включая право собственности, – неотъемлемая часть гражданского законодательства любого развитого государства. В ГК РФ вещным правам посвящен раздел, содержащий около 100 статей.

Отличительные особенности вещных прав по ГК РФ:

- Круг вещных прав очерчен самим законом. Лицо не вправе по своему усмотрению создавать новые разновидности вещных прав.
- Обладателю вещного права противостоит неограниченный круг субъектов, обязанных не нарушать его право на вещь.

Таким образом, **вещное право** – субъективное гражданское право, имеющее абсолютный характер, обладающее специфическим объектом и способами защиты, включающее в себя помимо прав владения, пользования и распоряжения имуществом, правомочия следования, т.е. когда вещь незаконно получена, и собственник вправе истребовать вещь из чужого незаконного владения, а также правомочия преимущества вещного права по отношению к обязательственному праву.

Каково содержание права собственности? Оно раскрывается через так называемую триаду правомочий собственника. Согласно п. 1 ст. 209 ГК собственник вправе своим имуществом (виды):

- **владеть**, т.е. реально им обладать;
- **пользоваться**, т.е. извлекать из него пользу, выгоду, для которых имущество предназначено (плоды, продукцию и доходы);
- **распоряжаться**, т.е. определять его юридическую судьбу: продавать, дарить, сдавать в аренду, отдавать в залог и т.д.

Собственник вправе совершать в отношении имущества ему принадлежащего любые действия, не противоречащие закону и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц.

Право собственности – это благо и бремя для собственника. Собственник обязан содержать имущество, т.е. собственность не только благо, но и бремя для собственника.

Под бременем имеется в виду, что собственник несет расходы по поддержанию принадлежащего ему имущества: по капитальному ремонту, страхованию, регистрации, охране, коммунальным платежам и т.п.

Собственник в соответствии с Законом обязан уплачивать налог.

Риск случайной гибели или повреждения имущества (пожар, наводнение и т.д.) несет собственник.

Ограничение права собственности отражено в Конституции (ст. 36), которая запрещает собственнику земли причинять ущерб окружающей среде, нарушать права и законные интересы других лиц.

Ограничение прав собственника может вводиться только федеральным законом, если это необходимо для защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, обеспечения обороны и безопасности государства.

Отдельные объекты гражданских прав (земля, недра, оружие и др.) могут быть полностью или частично изъяты из гражданского оборота.

Законом может быть установлено ограничение на совершение собственником определенных действий, которые связаны с противопожарными, санитарными и другими правилами. Так, например, собственник продовольственной коммерческой палатки должен пройти медицинское освидетельствование.

Субъекты права собственности. Конституция РФ признает частную, государственную, муниципальную и иные формы собственности.

Субъектами права собственности являются граждане, юридические лица, РФ; субъект РФ; муниципальное образование.

Что касается права собственности на имущество иностранных граждан и юридических лиц, то оно определяется по праву страны, где это имущество находится.

Частная собственность, субъектами которой выступают граждане и юридические лица (Ю.Л.), призвана обслуживать исключительно их интересы. Государственная и муниципальная собственность призвана обеспечить интересы больших групп людей.

Объекты частной, государственной или муниципальной собственности разграничиваются, прежде всего, по субъекту права (гражданин, Ю.Л., государство, муниципальное образование).

Кроме того, руководствуются при этом дополнительными критериями, которые помогают разграничивать объекты собственности.

Они следующие:

– земля и др. природные ресурсы, в отношении которых отсутствуют какие-либо доказательства принадлежности их к собственности граждан, Ю.Л. либо муниципальных образований, предполагаются объектами государственной собственности (п. 2 ст. 214 ГК);

– имущество, принадлежащее на праве собственности любому Ю.Л., за исключением унитарного предприятия, учреждения, признается объектом частной собственности.

Закон устанавливает особенности приобретения и прекращения права собственности на имущество, а также особенности владения, пользования и распоряжения им. Например, только субъект государственной или муниципальной собственности вправе приобрести деньги в виде налогов; боевое оружие может производиться только государственными предприятиями.

Право собственности граждан и юридических лиц. *В собственности граждан* может находиться любое имущество (п. 1 ст. 213 ГК). Например, граждане могут иметь в собственности жилые дома, квартиры, автомобили, дачи, коттеджи и мн. другое, в т.ч. акции, предприятия, средства массовой информации и т.д.

Вместе с тем закон ограничивает круг объектов частной собственности. В соответствии с Программой приватизации объекты оборонной промышленности не продаются в частные руки; далее – боевое оружие, его производство и реализация. Это прерогатива государства.

Далее. Государство может ограничивать количество и стоимость имущества, находящегося в частной собственности, в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

Гражданин вправе использовать свое имущество в предпринимательских целях, когда он занимается ею без образования юридического лица или вносит свое имущество (долю) в хозяйственное общество (товарищество) или производственный кооператив.

Если гражданин занимается предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, то он продолжает оставаться собственником своего имущества и отвечает по обязательствам всем своим имуществом.

В то время как, будучи учредителем (участником) общества, он уже не является собственником внесенного им имущества (деньги) в Уставной капитал предприятия. Поскольку по закону право собственности уже принадлежит коммерческой организации (п. 3 ст. 213 ГК).

Право собственности юридических лиц. Собственность юридических лиц — это одна из разновидностей частной собственности.

Наличие имущества на праве собственности является необходимым условием участия большинства юридических лиц в гражданском обороте (исключение — унитарные предприятия).

Имущество юридических лиц подпадает под общие нормы закона, регулирующие содержание права собственности, основания его возникновения и прекращения.

Порядок непосредственного управления и распоряжения имуществом юридического лица определяется его учредительными документами.

Объектом права собственности юридического лица может быть любое, не изъятое из оборота имущество. Имущество, ограниченное в обороте, может принадлежать юридическому лицу только при наличии соответствующего разрешения.

По общему правилу количество и стоимость имущества юридического лица не ограничиваются. Финансовые возможности позволяют Ю.Л. иметь в собственности речные и морские суда, самолеты, банки и мн. другое.

Имущество хозяйственного общества или товарищества состоит из формируемого его учредителями (участниками) уставного (складочного) капитала и имущества, возникшего по иным основаниям (сделки и пр.).

Управление и распоряжение имуществом *товарищества* осуществляют полные товарищи, а управление и распоряжение имуществом общества — специально создаваемые органы общества.

При выходе из товарищества или общества (кроме акционерного общества) участнику выдается или выплачивается причитающаяся ему доля имущества общества или товарищества и, соответственно, уменьшается стоимость имущества юридического лица.

Выход акционера из акционерного общества возможен только путем отчуждения акции другому акционеру или третьему лицу. В результате стоимость имущества акционерного общества не уменьшается.

Имущество, оставшееся после удовлетворения требований кредиторов в процессе ликвидации хозяйственного товарищества или общества, распределяется между его участниками пропорционально их долям.

Как производственный, так и потребительский кооператив является собственником принадлежащего ему имущества. Кооперативу на праве собственности может принадлежать любое имущество, не изъятое из оборота, а имущество, ограниченное в обороте, — с соблюдением установленных ограничений.

При выходе из кооператива члену выплачивается стоимость его пая или выдается имущество, соответствующее стоимости пая. Оставшееся после ликвидации кооператива имущество распределяется между его членами.

Собственностью некоммерческих организаций является имущество, переданное им их учредителями (участниками), а также имущество, приобретенное по иным основаниям.

Указанные организации вправе использовать принадлежащее им на праве собственности имущество только в соответствии с целями их деятельности, определенными в учредительных документах.

Участники ассоциаций и союзов юридических лиц имеют право на получение части имущества, оставшегося после ликвидации таких объединений, хотя по общему правилу имущество, оставшееся после ликвидации некоммерческой организации (например, общественного объединения или фонда), расходуется на цели, для достижения которых она была создана.

Право государственной собственности. Государственная собственность — это имущество, принадлежащее на праве собственности Российской Федерации или субъектам Российской Федерации.

Субъектами права государственной собственности являются РФ в целом (федеральная государственная собственность) либо субъект РФ — республика в составе РФ, край, область, автономная область, автономный округ, г. Москва и Санкт-Петербург (государственная собственность субъекта РФ).

Круг объектов федеральной собственности неограничен, в ней может находиться любое имущество. В состав объектов собственности субъектов РФ могут входить те объекты собственности, которые не являются федеральной собственностью.

Законодательно определен порядок разграничения объектов федеральной собственности и собственности субъектов РФ, установлен объектный состав федеральной, государственной и муниципальной собственности и порядок оформления прав собственности, предусмотрено ведение Реестра федеральной собственности, собственности субъектов РФ и муниципальной собственности.

РФ и субъект РФ в законодательном порядке устанавливают для себя правила поведения как собственника. Часто орган государственной власти

одновременно является субъектом законодательства и представителем собственника имущества.

Выделим конкретно особенности права государственной собственности:

Во-первых, субъектом права собственности является само государственное образование, а управление и распоряжение принадлежащим ему на праве собственности имуществом осуществляют органы государственного управления, а также специально уполномоченные юридические и физические лица;

Во-вторых, полномочия собственника государство осуществляет в основном путем издания правовых актов;

В-третьих, Российская Федерация может иметь на праве собственности любое имущество, в том числе и изъятое из оборота, а субъекты Российской Федерации — любое имущество, за исключением имущества, отнесенного к исключительной собственности Российской Федерации (например, ядерного оружия);

В-четвертых, существуют способы приобретения права собственности, характерные только для государства: национализация, конфискация, реквизиция, иные случаи принудительного возмездного изъятия имущества, налоги и т.п.;

В-пятых, присущее только государственной собственности основание прекращения права собственности — приватизация, то есть отчуждение имущества из государственной (а также муниципальной) собственности в собственность граждан или определенных юридических лиц в порядке, установленном законом.

Существует две части государственной собственности:

Первая, распределенное государственное имущество, то есть собственность государства, закрепленная за государственными унитарными предприятиями и учреждениями на праве хозяйственного ведения или

оперативного управления; в отношении этого имущества полномочия собственника по владению, пользованию и распоряжению ограничены;

Вторая, нераспределенное государственное имущество (казна).

В России создана и функционирует единая система органов федерального казначейства РФ. Казначейство России — федеральный орган исполнительной власти (**федеральная служба**), осуществляющий правоприменительные функции по обеспечению исполнения **федерального бюджета**. Структурно имеет Управления Федерального казначейства по субъектам федерации, в районных центрах и крупных населенных пунктах.

Главная задача казначейства — это организация и исполнение бюджета РФ и контроль за ним. Иски предъявляются непосредственно Федеральному казначейству и его органам, а также государственным предприятиям за убытки, причиненные государством (ст.ст. 15, 16, 306 ГК и др.).

Право муниципальной собственности. Муниципальная собственность — имущество, принадлежащее на праве собственности муниципальным образованиям: городским, сельским поселениям и пр. (понятие муниципального образования дано в ст. 1 Федерального закона “Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации” от 28.08.95 № 154—ФЗ).

Муниципальная собственность, как и государственная, является публичной формой собственности, поэтому она строится в основном по принципу государственной собственности.

Муниципальная собственность не является разновидностью государственной. Это самостоятельная собственность, которая подразделяется на:

- имущество, закрепленное за муниципальными предприятиями и учреждениями;

- средства местного бюджета и иное имущество, не закрепленное за предприятиями, составляющие муниципальную казну.

Порядок передачи объектов из государственной собственности в муниципальную был определен еще распоряжением Президента РФ от 18.03.92. Передача объектов муниципальной собственности в государственную, может производиться по решению суда или по соглашению с органами местного самоуправления.

Вопрос 2. Понятие обязательственного права.

Обязательство – это гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (передать вещь, выполнить работу) либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Основаниями возникновения обязательств служат определенные юридические факты. К ним относятся сделки, административные акты, причинение вреда другому лицу, иные действия граждан и организаций.

Субъектами обязательств являются определенные лица — должник и кредитор.

Должник — это лицо, на котором лежит обязанность совершить определенные действия или воздержаться от их совершения.

Кредитор — это лицо, которое вправе требовать от должника совершения или не совершения каких-либо действий.

Объектом обязательства всегда будут правомерные действия.

Обязательство обладает рядом характерных признаков:

— *Обязательство — это относительное правоотношение, поскольку стороны точно определены. Конкретному управомоченному лицу (лицам)*

всегда противостоит конкретное обязанное лицо (лица), относительно этих субъектов и возникает правоотношение.

— В отличие от вещного права (права собственности), где право по владению, пользованию и распоряжению вещью осуществляется самим собственником, в обязательстве кредитор может реализовать свое право лишь посредством действия должника.

— Надлежащее исполнение обязательств обеспечивается мерами государственного принуждения, содержащимися в санкциях. К мерам воздействия на нарушителя относят взыскание убытков, неустойки, пени, штрафа.

— Для обязательств характерна исковая форма защиты нарушенных прав. Исковую защиту признают формой приведения санкций в действие.

*Отношения, связанные с возникновением, изменением, прекращением обязательства, его содержанием, обеспечением исполнения, ответственностью за нарушение обязанностей, регулируются совокупностью норм, составляющих **обязательственное право**.*

Обязательственное право регулирует отношения с участием граждан при продаже им товаров, предоставлении в пользование жилья, оказании различного рода услуг и т. д.

Таким образом, обязательственное право — это совокупность правовых норм, регулирующих имущественные отношения, возникающие в процессе передачи имущества, выполнения работ и оказания услуг, причинения вреда и неосновательного приобретения имущества, путем установления правовой связи между конкретными субъектами.

Обязательственное право состоит из двух основных частей — общей и особенной. Общая часть содержит нормы, регулирующие порядок возникновения и прекращения, обеспечения и исполнения обязательств, ответственность за нарушение обязанностей. Правила этих норм применяются обычно ко всем видам обязательств.

В особенную часть включены нормы, регулирующие отдельные виды обязательств: куплю—продажу, поставку, обязательства из причинения вреда и др.

Вопрос 3. Понятие и значение договора. Виды договоров.

Договор — это соглашение двух или нескольких лиц, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских правоотношений.

Он возникает всегда в результате выражения воли двумя или несколькими лицами. Волеизъявление указанных лиц должно быть взаимно согласованным.

Договор — это юридический акт, порождающий, изменяющий или прекращающий гражданские права и обязанности. Договор, кроме того, непосредственно и регулирует в соответствии с законом поведение сторон, определяет их права и обязанности.

Договор — разновидность сделки, одно из наиболее распространенных оснований возникновения обязательств. Сделка — более широкое понятие, чем договор. Любой договор — всегда сделка.

Однако не всякая сделка — договор. Только двухсторонняя или многосторонняя сделка, в которой происходит взаимное согласование волеизъявления двух или более лиц, будет договором.

Классификация договоров проводится по различным признакам, которые, как правило, закреплены в законе.

В зависимости от характера распределения прав и обязанностей между сторонами *договоры делятся на односторонние и двусторонние* или взаимные.

По характеру возникающих правоотношений различают договоры возмездные и безвозмездные.

По тому, в чьих интересах заключается договор, различают договоры в интересах его сторон и в пользу третьего лица. По первому виду договоров, а их подавляющее большинство, права и обязанности возникают только у сторон, заключивших его, независимо от того, кто будет принимать его исполнение — сторона по договору или, по ее указанию, другое лицо.

По договору в пользу третьего лица исполнения его может требовать как лицо, заключившее договор, так и третье лицо, в пользу которого обусловлено исполнение. Следовательно, по этому договору право требовать его исполнения, кроме самой стороны, предоставляется также лицу, не принимавшему участия в его заключении.

В зависимости от того, на что направлены договоры, различают договоры:

- о безвозвратной передаче имущества в собственность или оперативное управление (купля-продажа, дарение, поставка, контрактация, снабжение энергией и газом, заем);
- о передаче имущества во временное пользование (имущественный заем, наем жилого помещения, безвозмездное пользование имуществом);
- о выполнении работ (подряд, подряд на капитальное строительство, научно-исследовательские, конструкторские, технологические, проектно-изыскательские работы, перевозка);
- об оказании услуг (страхование, расчетно-кредитные отношения, экспедиция, поручение, комиссия, хранение, охрана);
- о достижении общей хозяйственной цели (совместная деятельность);
- авторские договоры (о передаче произведения для использования, лицензионный договор, договор о выдаче лицензии или об уступке патента, права на промышленный образец, пользования товарным знаком).

Вопрос 4. Содержание, форма и заключение договора.

Условия, на которых достигнуто соглашение сторон, составляют содержание договора. По своему юридическому значению все условия делятся на существенные, обычные и случайные.

Существенными признаются условия, которые необходимы и достаточны для заключения договора. Для того чтобы договор считался заключенным, необходимо согласовать все его существенные условия. Договор не будет заключен до тех пор, пока не будет согласовано хотя бы одно из его существенных условий. Круг существенных условий зависит от особенностей конкретного договора.

Существенными являются условия:

- о предмете договора;
- которые названы в законе или иных правовых актах как существенные;
- которые необходимы для договоров данного вида. Необходимыми, а стало быть, и существенными, для конкретного договора считаются те условия, которые выражают его природу и без которых он не может существовать как данный вид договора;
- относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Это означает, что по желанию одной из сторон в договоре существенным становится и такое условие, которое не признано таковым законом или иным правовым актом и которое не выражает природу этого договора.

В отличие 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.

Случайными называются такие условия, которые изменяют либо дополняют обычные условия. Они включаются в текст договора по усмотрению сторон. Их отсутствие, так же как и отсутствие обычных условий, не влияет на действительность договора.

Однако в отличие от обычных они приобретают юридическую силу лишь в случае включения их в текст договора.

Для заключения договора необходимо согласовать все его существенные условия в требуемой в подлежащих случаях форме. Договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом не установлена определенная форма.

Заключение договора проходит две стадии. Первая стадия именуется офертой, а вторая — акцептом. В соответствии с этим сторона, делающая предложение заключить договор, именуется *оферентом*, а сторона, принимающая предложение, — *акцептантом*. Договор считается заключенным, когда оферент получит акцепт от акцептанта.

Предложение, признаваемое офертой:

- должно быть достаточно определенным и выражать явное намерение лица заключить договор;
- должно содержать все существенные условия договора;
- должно быть обращено к одному или нескольким конкретным лицам.

Большое значение имеет также **вопрос о начале и окончании действия договора.** Договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения.

По общему правилу, истечение срока договора только тогда прекращает его действие, когда стороны надлежащим образом исполнили все лежащие на них обязанности.

Вопрос 5. Обеспечение обязательств.

Неустойка.

Неустойка (штраф, пеня) — это определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Неустойка — один из самых распространенных способов обеспечения исполнения обязательств, возникающих между организациями.

В зависимости от метода исчисления различают такие формы неустойки, как *штраф и пеня*. Четкого разграничения между этими формами законодатель не проводит, однако определенное различие можно отметить.

Пеня применяется при просрочке исполнения, в основном, денежных обязательств. Исчисляется за каждый день просрочки в процентном отношении к сумме неисполненного обязательства.

Штраф взыскивается за разовое или длящееся нарушение в твердой денежной сумме или в процентном отношении к сумме неисполненного обязательства.

Залог.

Залог как способ обеспечения исполнения обязательств предоставляет кредитору дополнительные средства на случай ненадлежащего исполнения должником главного обязательства.

Залог возникает в большинстве случаев в силу договора.

Залог применяется, главным образом, в качестве способа обеспечения исполнения денежных заемных обязательств.

Широкое распространение получил залог при выдаче банком ссуд организациям, гражданам.

Заклячая договор о залоге, стороны должны указать свое место жительства, опись, оценку и местонахождение закладываемого имущества, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом.

Сторонами в залоговом обязательстве выступают залогодатель — лицо, предоставившее имущество в залог, и залогодержатель — лицо, получившее имущество в залог.

Предметом залога не может быть имущество, на которое нельзя обратить взыскание. Например, не могут быть предметом залога вещи, изъятые из гражданского оборота.

В случае неисполнения обеспеченного залогом обязательства, залогодержатель вправе реализовать заложенное имущество и за счет полученной суммы возместить долг.

Задаток.

Этот способ обеспечения исполнения обязательств применяется лишь в обязательствах между гражданами либо с их участием.

Задаток — это денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения.

Соглашение о задатке независимо от его суммы должно быть заключено только в письменной форме. При нарушении этого правила, при наличии спора стороны не могут ссылаться на свидетельские показания в подтверждение выдачи задатка.

Поручительство.

По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним своего обязательства полностью или в части.

Поручительство обеспечивает исполнение главного обязательства, заключенного между кредитором и должником.

Основанием для заключения договора поручительства является основной договор, заключенный между кредитором и должником.

Договор поручительства должен быть заключен в письменной форме, несоблюдение этого условия делает договор недействительным.

Договор поручительства прекращается:

- а) с прекращением главного обязательства;
- б) в случае перевода долга, если поручитель не выразит согласие отвечать за нового должника.

Банковская гарантия.

В силу банковской гарантии банк, дает по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате.

Банковская гарантия обеспечивает надлежащее исполнение принципалом его обязательства перед бенефициаром (основного обязательства).

За выдачу банковской гарантии принципал уплачивает гаранту вознаграждение.

Вопрос 6. Общие положения о купле-продаже.

Договор купли-продажи – это соглашение, по которой одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

Выделяют отдельные виды договора купли-продажи (розничная купля—продажа, поставка товаров, поставка товаров для государственных

нужд, контрактация, энергоснабжение, продажа недвижимости, продажа предприятия). Общие положения применяются, если иное не предусмотрено правилами к конкретным видам договоров.

Товаром по договору купли-продажи могут быть любые вещи с соблюдением правил о вещах, ограниченных в обороте и изъятых их оборота.

Договор может быть заключен на куплю-продажу товара, имеющегося в наличии у продавца в момент заключения договора, а также товара, который будет создан или приобретен продавцом в будущем, если иное не установлено законом или не вытекает из характера товара.

*Условие договора купли-продажи о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить **наименование и количество товара**.*

Продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором.

Срок исполнения продавцом обязанности передать товар покупателю определяется договором купли-продажи, а если договор не позволяет определить этот срок, то в разумный срок.

Договор купли-продажи признается заключенным с условием его исполнения к строго определенному сроку, если из договора ясно вытекает, что при нарушении срока его исполнения покупатель утрачивает интерес к договору.

Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной в момент:

— вручения товара покупателю или указанному им лицу, если договором предусмотрена обязанность продавца по доставке товара;

— предоставления товара в распоряжение покупателя, если товар должен быть передан покупателю или указанному им лицу в месте нахождения товара.

Товар считается предоставленным в распоряжение покупателя, когда к сроку, предусмотренному договором, товар готов к передаче в надлежащем месте, и покупатель в соответствии с условиями договора осведомлен о готовности товара к передаче.

Товар не признается готовым к передаче, если он не идентифицирован для целей договора путем маркировки или иным образом.

В случаях, когда из договора купли-продажи не вытекает обязанность продавца по доставке товара или передаче товара в месте его нахождения покупателю, обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной *в момент сдачи товара перевозчику или организации связи для доставки покупателю*, если договором не предусмотрено иное.

Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, *риск случайной гибели или случайного повреждения товара переходит на покупателя с момента, когда в соответствии с законом или договором продавец считается исполнившим свою обязанность по передаче товара покупателю.*

Количество товара, подлежащего передаче покупателю, предусматривается договором купли-продажи в соответствующих единицах измерения или в денежном выражении. Если договор купли-продажи *не позволяет определить количество подлежащего передаче товара, договор не считается заключенным.*

Права и обязанности сторон:

1. *Продавец обязан передать покупателю товар свободным от любых прав третьих лиц*, за исключением случая, когда покупатель согласился принять товар, обремененный правами третьих лиц.

Неисполнение продавцом этой обязанности дает покупателю право требовать уменьшения цены товара либо расторжения договора купли-продажи.

2. Если третье лицо по основанию, возникшему до исполнения договора купли-продажи, предъявит к покупателю иск об изъятии товара, покупатель обязан привлечь продавца к участию в деле, а продавец обязан вступить в это дело на стороне покупателя.

3. Продавец обязан передать покупателю товары в ассортименте, согласованном сторонами.

4. Продавец обязан передать покупателю товар, качество которого соответствует договору купли-продажи.

Проверка качества товара может быть предусмотрена законом, требованиями государственных стандартов или договором купли-продажи.

Кроме того, законом и договором предусмотрены и целый ряд других обязанностей сторон.

Ответственность сторон:

1. При изъятии товара у покупателя третьими лицами по основаниям, возникшим до исполнения договора купли-продажи, продавец обязан возместить покупателю понесенные им убытки, если не докажет, что покупатель знал или должен был знать о наличии этих оснований.

2. Риск случайной гибели или случайного повреждения товара, проданного во время его нахождения в пути, переходит на покупателя с момента заключения договора купли-продажи, если иное не предусмотрено таким договором или обычаями делового оборота.

3. Если продавец отказывается передать покупателю проданный товар, покупатель вправе отказаться от исполнения договора купли-продажи.

4. Если продавец не передает или отказывается передать покупателю относящиеся к товару принадлежности или документы, которые он должен передать в соответствии с законом, иными правовыми актами или договором купли-продажи, покупатель вправе назначить ему разумный срок для их передачи.

В случае, когда принадлежности или документы, относящиеся к товару, не переданы продавцом в указанный срок, покупатель вправе отказаться от товара, если иное не предусмотрено договором.

5. Если недостатки товара не были оговорены продавцом, покупатель, которому передан товар ненадлежащего качества, вправе по своему выбору потребовать от продавца:

- соразмерного уменьшения покупной цены;*
- безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок;*
- возмещения своих расходов на устранение недостатков товара.*

Вопрос 7. Общие положения об аренде.

По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.

К видам договора аренды ГК РФ отнесены договоры: проката, аренды транспортных средств, аренды здания или сооружения, аренды предприятия, финансовой аренды.

Стороны договора аренды именуется арендодателем (наймодателем) и арендатором (нанимателем). Арендодателем вправе выступать любое физическое или юридическое лицо (включая иностранное), имеющее титул как собственника имущества, так и лица, уполномоченного законом или собственником сдавать имущество в аренду.

При этом государственные или муниципальные унитарные предприятия, которым имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения, самостоятельно распоряжаются движимым имуществом, а недвижимость сдают в аренду с согласия собственника.

Казенное же предприятие, основанное на праве оперативного управления, как недвижимое, так и движимое имущество сдает в аренду с согласия собственника, то есть с согласия Российской Федерации. В данном случае Правительства.

Арендаторами по договору аренды, по общему правилу, выступают любые физические и юридические лица, включая иностранные.

Форма договора аренды может быть письменной и устной. В письменной форме должен совершаться договор аренды юридических лиц между собой и с гражданами. Для сделок между гражданами, в том числе гражданами-предпринимателями, письменная форма установлена только в отношении сделок, заключаемых на срок более года.

В письменной форме заключаются договоры аренды недвижимого имущества. Так, в письменной форме должны совершаться договоры проката, договоры аренды транспортных средств. Договор аренды зданий и сооружений, договор аренды предприятий подлежат государственной регистрации.

Порядок заключения договоров аренды регулируется общими положениями заключения договоров.

Одна из особенностей заключения договоров аренды состоит в широком распространении в предпринимательской деятельности практики проведения торгов по продаже права аренды имущества. Договор аренды при этом заключается с лицом, выигравшим торги.

Важную особенность порядка заключения договора аренды составляет преимущественное право арендатора на заключение договора на новый срок.

Предметом договора аренды является вещи и иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности, исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности. С этой целью в договоре должны указываться конкретизирующие объект данные: наименование имущества, инвентарный номер, адрес, местоположение, назначение, качественные характеристики и др.

При аренде земельных участков, к примеру, указываются границы и площадь земельного участка, его местоположение, кадастровый номер, категория земель и т.п.

Арендная плата устанавливается за все арендуемое имущество в целом или отдельно по каждой из его составных частей *в виде*:

- 1) определенных в твердой сумме платежей, вносимых периодически или единовременно;
- 2) установленной доли полученных в результате использования арендованного имущества продукции, плодов и доходов;
- 3) предоставления арендатором определенных услуг;
- 4) передачи арендатором арендодателю обусловленной договором вещи в собственность или в аренду;
- 5) возложения на арендатора обусловленных договором затрат на улучшение арендованного имущества.

Срок – одно из основных условий договора аренды. Договор аренды может быть заключен как на определенный, так и на неопределенный срок. Аренда на срок до одного года считается краткосрочной.

Если договор аренды заключен без указания срока, то считается заключенным на неопределенный срок. Для отдельных видов аренды, а также для аренды отдельных видов имущества ГК РФ и иными законами устанавливаются максимальные (предельные) сроки договора.

Основная обязанность арендодателя заключается в предоставлении предусмотренного договором имущества арендатору. При этом арендодатель обязан предоставить арендатору имущество в состоянии, соответствующем условиям договора аренды и назначению имущества. Имущество сдается в аренду вместе со всеми его принадлежностями и относящимися к нему документами (техническим паспортом, сертификатом качества и т.п.).

Одна из основных обязанностей арендатора состоит в пользовании арендованным имуществом согласно условиям договора, а если таковые в договоре не определены, то в соответствии с назначением имущества.

Особого внимания заслуживает прекращение договора аренды. Договор аренды может быть прекращен и досрочно, посредством его расторжения. Досрочное расторжение договора аренды как и других гражданско-правовых договоров, по общему правилу, осуществляется вследствие соглашения сторон.

Одностороннее расторжение договора аренды может быть осуществлено либо по решению суда, либо без обращения в суд путем одностороннего отказа от исполнения договора.

По требованию арендодателя договор аренды может быть досрочно расторгнут судом в случаях, когда арендатор:

- 1) пользуется имуществом с существенным нарушением условий договора или назначения имущества либо с неоднократными нарушениями;
- 2) существенно ухудшает имущество;
- 3) более двух раз подряд по истечении установленного договором срока платежа не вносит арендную плату;
- 4) не производит капитального ремонта в случае возложения на него такой обязанности.

Досрочное расторжение договора судом по требованию арендатора возможно в случаях, когда:

- 1) арендодатель не предоставляет имущество в пользование арендатору либо создает препятствия пользованию имуществом в соответствии с условиями договора или назначением имущества;
- 2) сданное в аренду имущество имеет препятствующие его использованию недостатки, за которые отвечает арендодатель;
- 3) арендодатель не выполняет обязанности по капитальному ремонту;
- 4) имущество в силу обстоятельств, за которые арендатор не отвечает, окажется в состоянии, не пригодном для использования.

Особым случаем прекращения договора аренды является выкуп арендованного имущества арендатором как по истечении срока аренды, так и до его окончания при условии внесения арендатором всей обусловленной суммы. Условие о выкупе арендованного имущества может быть предусмотрено как законом, так и договором.

Судьба же произведенных арендатором за счет собственных средств улучшений, в свою очередь, *зависит от двух обстоятельств:*

1. Наличия или отсутствия согласия арендодателя на их совершение;
2. Характера улучшений (отделимы они от объекта аренды без вреда для имущества либо нет).

Все произведенные арендатором (как с согласия арендодателя, так и без такового) отделимые улучшения являются собственностью арендатора и могут быть им изъяты.

Неотделимые улучшения имущества принадлежат арендодателю. Если они произведены без согласия арендодателя, то переходят к нему безвозмездно.

Вопрос 8. Общие положения договора подряда.

Договор подряда – это соглашение сторон, по которому одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика)

определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик — принять результат работы и оплатить его.

Предмет договора — это результат работы подрядчика. Он может воплощаться в новой вещи (изготовление, производство), в ее переработке, либо в выполнении работы, результат которой овеществлен.

По договору подряда, заключенному на изготовление вещи, подрядчик передает права на нее заказчику. Подрядчик, как правило, самостоятельно определяет способы выполнения задания заказчика.

При этом если иное не предусмотрено договором подряда, работа выполняется подрядчиком — из его материалов, его силами и средствами.

Подрядчик несет ответственность за ненадлежащее качество предоставленных им материалов и оборудования.

Существенными условиями являются срок и цена. В договоре подряда указываются начальный и конечный сроки выполнения работы. По согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки).

Подрядчик несет ответственность за нарушение как начального и конечного, так и промежуточных сроков выполнения работы.

Также **в договоре должна быть указана цена** подлежащей выполнению работы или способы ее определения.

Стороны договора подряда — заказчик и подрядчик. Ими могут быть как граждане, так и юридические лица. Участником подрядных отношений может быть государство и его субъекты. Они заключают государственные контракты на строительные, проектные и изыскательские работы, предназначенные для удовлетворения потребностей РФ или ее субъектов.

Если из закона или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик

вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков).
В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика.

При этом генеральный подрядчик несет перед заказчиком ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком, а перед субподрядчиком — ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору подряда.

Основными видами договора являются **бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ.**

Работа по договору подряда осуществляется за риск подрядчика, который заключается в том, что риск случайной гибели или случайного повреждения результата выполненной работы до ее приемки несет подрядчик.

Вопрос 9. Ответственность за неисполнение обязательств.

Нарушение должником своих обязательств перед кредитором влечет за собой гражданско-правовую ответственность, которая выражается в применении к нарушителю принудительных мер, связанных с неблагоприятными для него имущественными последствиями.

Гражданско-правовая ответственность направлена не на личность должника, а на его имущество. Поэтому неблагоприятные для неисправной стороны последствия выражаются в денежной или натурально-вещественной форме. Одной из главных целей гражданско-правовой ответственности является восстановление имущественного положения потерпевшего.

Условиями применения ответственности являются:

факт нарушения прав и законных интересов другого лица или неисполнения своих обязанностей,

неправомерность действий должника,

причинная связь между его неправомерными действиями и имущественным ущербом, понесенным кредитором,

а также вина должника.

Под *виной лица*, не исполнившего или ненадлежащим образом исполнившего свое обязательство, понимается *непринятие им всех необходимых мер при той степени заботливости и осмотрительности, которые от него требовались по характеру обязательства и условиям оборота* (ст. 401 ГК).

При этом *лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, отвечает за нарушение своих обязательств независимо от вины*, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непреодолимых при данных условиях обстоятельств.

К основным мерам гражданско-правовой ответственности относятся: а) возмещение убытков; б) уплата неустойки; в) взыскание процентов за пользование чужими денежными средствами.

Возмещение убытков обычно рассматривается как основной вид ответственности в имущественном обороте. *Под убытками* понимаются *расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено* (ст. 15 ГК).

Если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы (ст. 15 ГК).

Требование о возмещении убытков должно подтверждаться надлежащими доказательствами.

Обязанность доказывания факта нарушения принятых по договору обязательств, размера убытков, возникших в связи с нарушением и причинной связи между неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства и понесенными убытками, лежит на истце, то есть на лице, чье право нарушено и которое обращается с соответствующим требованием в суд.

С учетом инфляционных процессов сторонам предоставлено право самим определить, какие цены берутся во внимание при расчете убытков в случае нарушения ими своих обязательств.

Если соответствующее условие не содержится в договоре, то действует правило, в соответствии с которым *расчет убытков производится исходя из цен, существовавших в день добровольного удовлетворения должником требования кредитора, либо в день обращения кредитора в суд в случае неудовлетворения его требования в добровольном порядке.*

В гражданском праве в качестве общего правила действует принцип **полного возмещения убытков**. Это означает, что *кредитор вправе требовать возмещения как прямых потерь, так и неполученных доходов.* Однако необходимо иметь в виду, что из данного правила есть исключения. В частности при несохранности грузов перевозчик обязан возместить убытки в размере действительной стоимости утраченного либо недостающего груза.

В договоре возможно предусмотреть, например, взыскание убытков в твердом размере и точно определить их состав.

Нарушение обязательств может повлечь за собой не только обязанность возмещения убытков, но и **уплаты неустойки**. Под *неустойкой* понимается *определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства (ст. 330 ГК).*

Неустойка может быть выражена в виде штрафа (в твердой сумме или чаще – в процентном отношении к нарушенному обязательству) либо в виде пени, которая обычно устанавливается за просрочку платежа.

Суд, рассматривая спор, может по требованию другой стороны уменьшить размер подлежащей взысканию неустойки в тех случаях, когда она явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства (ст. 333 ГК РФ).

Особая мера ответственности установлена за неисполнение денежного обязательства. В соответствии со ст. 395 ГК за пользование чужими денежными средствами подлежат уплате проценты на сумму этих средств.

Данная норма охватывает все возможные ситуации пользования чужими денежными средствами, в том числе, когда денежные обязательства возникли из договора:

это неправомерное их удержание;

уклонение от возврата;

иная просрочка в их уплате;

неосновательное получение или сбережение за счет другого лица.

Понятие «чужие денежные средства» включает в себя не только средства, принадлежащие другому лицу, но и средства, предназначенные контрагенту по обязательству за поставленные (проданные) товары, выполненную работу и оказанные услуги.

Размер процентов за пользование чужими денежными средствами определяется учетной ставкой банковского процента, которая существует в месте жительства (для граждан) или месте нахождения (для юридических лиц) кредитора. В настоящее время арбитражные суды применяют единую ставку рефинансирования Центрального банка РФ.

Проценты подлежат уплате за весь период пользования чужими денежными средствами по день фактической уплаты этих средств. По отношению к убыткам проценты носят зачетный характер.

Гражданско-правовое регулирование имущественной ответственности предусматривает широкие возможности для усмотрения сторон. Это дает возможность в договоре предусматривать различные варианты, которые в наибольшей степени отвечали бы интересам сторон и характеру их взаимоотношений.

Вопрос 10. Внедоговорные обязательства.

В юридической литературе общепринятым является деление обязательств *на договорные и внедоговорные основные виды*; хотя в гражданском законодательстве такое деление отсутствует, в части 2 ГК РФ 25 глав посвящены договорным обязательствам и только 5 глав обязательствам, возникающим не из договоров.

В пункте 1 статьи 8 ГК названы **юридические факты**, с которыми закон связывает возникновение, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей.

Специфика юридических фактов состоит в том, что сами они не порождают прав и обязанностей в собственном смысле. Это закон связывает возникновение прав и обязанностей с наступлением юридических фактов.

Юридические факты, предусмотренные в законе, которые порождают гражданские права и обязанности:

вследствие причинения вреда другому лицу,

неосновательного обогащения

и иных действий граждан и юридических лиц, по своей правовой природе имеют общие признаки, позволяющие отнести их к **внедоговорным обязательствам**.

Указанные обязательства возникают между субъектами гражданского права без каких-либо устных или письменных договоренностей, между ними отсутствуют договорные отношения.

Общее что объединяет обязательства, входящие в группу **внедоговорных обязательств** это восстановление прежнего имущественного положения лица до наступления соответствующего юридического факта. Рассмотрим каждый из видов **внедоговорных обязательств**.

Обязательства вследствие причинения вреда (глава 59 ГКРФ)

Понятие обязательства и основания ответственности за причинение вреда. Обязательства из причинения вреда являются, одним из самых известных еще в древности и наиболее распространенных в настоящее время видов **внедоговорных обязательств**.

*Правовая природа этих обязательств состоит в урегулировании нарушенных имущественных отношений между субъектами гражданского права, связанных с возмещением причиненного вреда личности или имуществу гражданина либо юридического лица**

Сторонами в обязательствах из причинения вреда являются граждане, юридические лица и государство в лице своих органов, которые могут быть **кредиторами** /потерпевшими/ и **должниками** /причинителями вреда/.

Потерпевший, в свою очередь имеет право требовать возмещения причиненного вреда вследствие противоправных действий или бездействий **причинителя**, который является обязанным лицом.

В связи с тем, что обязательства из причинения вреда возникают как последствия совершения правонарушений, их еще называют "**деликатными обязательствами**".

Слово "**деликт**" в переводе с латинского языка означает - "**гражданское**

правонарушение".

Законом установлена ответственность за причиненный вред, который наступает при наличии следующих общих условий, образующих в совокупности состав правонарушения.

Во-первых, это наступление вреда. Вред может выражаться в виде материального ущерба, причиненного гражданам и юридическим лицам, а также в виде морального вреда гражданам.

Что касается морального вреда, то его определение дано в законе /ст. 151 ГК/. Под моральным вредом понимаются физические и нравственные страдания, причиненные действиями, посягающими на личные неимущественные права (право на авторство, право на получение информации и т.д.) либо на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага (жизнь, здоровье, неприкосновенность частной жизни, деловая репутации и др.)

Определение размера компенсации морального вреда полностью зависит от усмотрения суда, который принимает во внимание и учитывает степень физических и нравственных страданий лица, степень вины нарушителя.

Исходя из определения морального вреда, *его компенсация не может быть применена в отношении юридических лиц*, например, в случаях распространения сведений, порочащих их деловую репутацию фирмы, поскольку физически и нравственно от этого фирма страдать не будет. Она может потерять клиентов, рынки сбыта продукции и т.д. Поэтому речь может идти о возмещении убытков.

Во-вторых, противоправность действий лица, причинившего вред, выражается в нарушении норм законов и подзаконных актов, что связано с причинением вреда субъектам права и возникновением обязательства возместить этот вред.

В-третьих, причинная связь между наступлением вреда и противоправными действиями лица, причинившего вред. Практически суд

устанавливает причинную связь между фактом правонарушения и размером причиненного вреда,

В-четвертых, вина причинителя вреда. Как известно, вина выражает психическое отношение лица к факту нарушения правовой нормы и к последствиям совершения правонарушения.

В зависимости от того как лицо относится к этому, традиционно выделяют две формы вины: умысел и неосторожность. ***Но для наступления гражданско-правовой ответственности форма вины в данном случае роли не играет.***

Причинитель вреда в любом случае несет ответственность, поскольку ***в гражданском праве, в отличие, от уголовного права, действует принцип презумпции виновности лица, причинившего вред другому лицу.***

Ответственность за вред, причиненный субъектами права с различным правовым статусом, имеет свои особенности. Законом предусмотрена ответственность граждан и юридических лиц и различных органов государства за вред, причиненный другому лицу.

Установлена ответственность юридических лиц за вред, причиненный их работниками /ст. 1068 ГК/. *Под работниками имеются в виду граждане, выполняющие работу на основании трудового договора /контракта/ или гражданско-правового договора, если „они действовали или должны были действовать по заданию юридического лица”.*

Иск предъявляется не к работнику предприятия - непосредственному причинителю вреда, а к юридическому лицу, которое и возмещает в полном объеме причиненный вред.

Юридическое лицо имеет право обратного требования /регресса/ к своему работнику в размере выплаченного возмещения, если между ними был заключен договор о полной материальной ответственности, а также в случаях, предусмотренных ТК РФ /преступные действия работника, ущерб причинен не при исполнении трудовых обязанностей и т.д./.

В остальных случаях за ущерб, причиненный предприятию, работники несут ответственность в размере не более своего среднего месячного заработка.

В сфере административного управления и судебно-прокурорской деятельности в результате незаконных действий /бездействий/ государственных органов Российской Федерации и субъектов, входящих в состав федерации, органов местного самоуправления, а также их должностных лиц ***гражданам и юридическим лицам причиняется вред, который соответственно возмещается за счет казны государственного или муниципального образования.***

Под незаконными действиями имеется ввиду

издание актов государственного органа или органа местного самоуправления, нарушающих законные права и интересы граждан и юридических лиц,

а также незаконные действия должностных лиц, связанные с осуществлением функций представителей власти либо выполняющие организационно-распорядительные и административно-хозяйственные функции.

Независимо от того, кто является причинителем вреда - государственный орган или орган местного самоуправления либо их должностные лица, *ответчиком по делу будет соответствующий финансовый орган или иной уполномоченный орган, имеющим полномочия по списанию денежных средств соответствующего бюджета или передаче имущества.*

Что касается ответственности за вред, причиненный гражданину в результате незаконного осуждения, незаконного привлечения к уголовной ответственности, незаконного применения в качестве меры пресечения заключения под стражу или подписки о невыезде, незаконного наложения административного взыскания в виде ареста или исправительных

работ, то она наступает независимо от вины должностного лица за счет казны государственного или муниципального образования.

Законом определены особенности ответственности субъектов за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих. В законе дается примерный перечень видов деятельности, представляющих повышенную опасность для окружающих, однако в связи с развитием науки и техники он не является исчерпывающим.

Наиболее распространенным источником повышенной опасности является деятельность по использованию транспортных средств. Речь идет о владельцах транспортных средств, каковыми могут быть граждане и юридические лица.

Субъектом ответственности является владелец источника повышенной опасности, а не водитель транспортного средства, находящийся в трудовых отношениях с организацией или гражданином.

Для привлечения владельца к ответственности следует установить причинную связь между наступлением вреда и деятельностью, связанной с использованием источника повышенной опасности.

Владелец не будет нести ответственности в том случае, если докажет, что источник повышенной опасности вышел из его обладания в результате противоправных действий третьих лиц, например, при угоне автомобиля и совершение ДТП, связанного с причинением вреда.

Закон устанавливает порядок возмещения вреда лицам, понесшим ущерб в результате смерти кормильца. Круг таких лиц указан в ст. 1088 ГК. К их числу относятся нетрудоспособные и несовершеннолетние лица, находившиеся на иждивении умершего, один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего, не достигшими четырнадцати лет либо достигшими этого возраста, но нуждающимися по состоянию здоровья в постороннем уходе, а также ребенок умершего, родившийся после его смерти.

Размер возмещения указанным лицам производится по тем же правилам, которые установлены при повреждении здоровья.

Утраченные средства к существованию выплачиваются ежемесячно несовершеннолетним до достижения ими восемнадцати лет, пенсионерам - пожизненно, лицам, которые заняты уходом до окончания ухода.

Особый порядок возмещения вреда, причиненного вследствие недостатков товаров, работ и услуг установлен действующим ГК, который по сравнению с Законом о защите прав потребителей¹ расширил круг числа *потерпевших*.

*К числу **потерпевших** относятся граждане и юридические лица, которым причинен вред вследствие недостатков товаров, работ и услуг, приобретенных ими для потребительских целей, а не для использования в предпринимательской деятельности.*

Вина причинителя вреда во внимание не принимается. Потерпевший вправе предъявить иск к изготовителю товара или к его продавцу, если товар оказался недоброкачественным и ему причинен вред.

Размер возмещения определяется и взыскивается путем возмещения убытков. Кроме того, граждане имеют право на компенсацию морального вреда в случаях нарушения их имущественных прав.

Закон определяет особенности ответственности за вред, который причинен несовершеннолетними, недееспособными лицами, а также гражданами, не способными понимать значение своих действий. Во всех случаях речь идет о возложении ответственности не на самих причинителей вреда, а на других лиц.

Это могут быть родители /усыновители/ или опекуны, образовательные, воспитательные, лечебные и иные учреждения.

1 - См.: Закон РФ "О защите прав потребителей". Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992, Мб, ст. 766 Новая редакция Закона. Собрание законодательства РФ, 1996, ЖЗ, ст. 140.

Недееспособные лица по закону полностью освобождены от ответственности, которая возложена на их опекунов или специализированные медицинские учреждения, в которых они находились на излечении под надзором.

Что касается лиц ограниченно дееспособных /злоупотребляющих спиртными напитками, наркотическими средствами/, то они полностью несут ответственность за вред, причиненный другому лицу.

Обязательства вследствие неосновательного обогащения (Глава 60

ГК) *Гражданские права и обязанности граждан и юридических лиц могут возникнуть и вследствие неосновательного обогащения, когда одно лицо, без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобретает или сберегает имущество за счет другого лица.*

Закон обязывает в данном случае приобретателя возвратить незаконно полученное имущество в натуре или действительную его стоимость на момент приобретения, либо восстановить первоначальное положение потерпевшего, если имело место необоснованное использование чужого права, а также возместить причиненные убытки и уплатить проценты за пользование чужими денежными средствами.

Неосновательным обогащением признается получение денег лицом в оплату за товар, который не поставлялся, передача объектов недвижимости, не предусмотренных договором аренды и целый ряд других вещей, определенных родовыми признаками, приобретаемых или сберегаемых лицом без должного на то правового основания, причем независимо от действий приобретателя имущества, потерпевшего, третьих лиц и их воли.

Неосновательное обогащение носит характер самостоятельного искового требования и применяется наряду с договорными и иными требованиями, особенности применения которых определяются ГК РФ.

Тема 13. Правовое регулирование предпринимательской деятельности

Вопросы лекции:

1. Предмет и система предпринимательского права.
2. Понятие предпринимательской деятельности.
3. Источники предпринимательского права.
4. Принципы предпринимательского права.
5. Имущественная основа предпринимательской деятельности.
6. Государственное регулирование предпринимательской деятельности.
7. Государственное регулирование ценообразования.
8. Лицензирование предпринимательской деятельности.
9. Защита прав предпринимателей.

Вопрос 1. Предмет и система предпринимательского права.

Предпринимательское право, как отрасль права представляет собой *совокупность норм*, регулирующих предпринимательские отношения и тесно связанные с ними иные, в том числе некоммерческие, отношения, а также отношения по государственному регулированию экономики в целях обеспечения интересов государства и общества.

Предметом любой отрасли права является круг общественных отношений, регулируемых ее нормами. **Предмет предпринимательского**

права — это регулируемая им совокупность отношений, складывающихся в процессе предпринимательской деятельности.

В предмет предпринимательского права входит:

- профессиональная деятельность по производству товаров (работ, услуг) с целью извлечения прибыли;
- отношения по реализации товаров, их доставке, хранению и т. п.;
- предпринимательская деятельность организационно-имущественного характера по созданию и прекращению предприятий, управлению собственностью;
- хозяйственно-правовое регулирование предпринимательской деятельности;
- государственное воздействие на субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность.

Под **методом предпринимательского права** понимают совокупность приемов и способов воздействия на отношения, составляющие предмет предпринимательского права.

Поскольку российское предпринимательское право является комплексной отраслью права, объединяющей нормы как гражданского, так и административного права, его методы разнообразны:

- императивный метод - метод жестких властных предписаний, исчерпывающе регулирующих отношения (например, предписания антимонопольных органов, обязанность предпринимателей зарегистрироваться, платить налоги и т.д.);
- диспозитивный метод - предоставляет субъектам свободу выбора определенного варианта поведения (например, в ряде случаев ГК РФ

предоставляет предпринимателям возможность определять некоторые условия договоров по соглашению сторон) и др.

Система российского предпринимательского права.

Российское предпринимательское право можно рассматривать в трех аспектах:

- 1) как комплексную отрасль права - совокупность юридических норм, регулирующих общественные отношения, складывающиеся в сфере организации, осуществления, а также государственного регулирования предпринимательской деятельности;
- 2) как науку - совокупность концепций, идей, теорий, изучающих правовые вопросы осуществления предпринимательской деятельности и направленных на совершенствование современного законодательства;
- 3) как учебную дисциплину - совокупность знаний, составляющих часть учебной программы образовательных учреждений, необходимых для подготовки специалистов в области юриспруденции.

Вопрос 2. Понятие предпринимательской деятельности.

Под *предпринимательской деятельностью* понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в установленном законом порядке.

Выделяют следующие признаки предпринимательской деятельности.

1. **Систематичность**, то есть осуществление предпринимательской деятельности в течение определенного периода. Однако законодатель не определяет четких критериев систематичности. Поэтому для квалификации деятельности как предпринимательской применяют такие критерии, как:

- доля прибыли от осуществления предпринимательской деятельности в общих доходах лица;
- размеры прибыли;
- получение ее определенное количество раз за какой-либо отчетный период и др.

2. **Самостоятельность**, которая включает в себя две составляющие:

- а) организационная самостоятельность - возможность самостоятельно принимать решения в процессе предпринимательской деятельности (волевой характер);
- б) имущественная самостоятельность - наличие у предпринимателя обособленного имущества для осуществления предпринимательской деятельности. Рискковый характер предпринимательской деятельности. Риск (от лат. *risco* – «отвесная скала») - вероятность неполучения запланированного или ожидаемого положительного результата.

3. **Легализованный характер. Наличие специального субъекта** (предпринимателя) т.е. лица, зарегистрированного в этом качестве в установленном законом порядке. Осуществление предпринимательской деятельности без государственной регистрации является правонарушением (ст. 14.1 Кодекса об административных правонарушениях (далее - КоАП РФ); ст. 171 Уголовного кодекса РФ (далее - УК РФ)).

4. **Направленность на систематическое получение прибыли.** Под прибылью понимают доходы, уменьшенные на величину расходов.

Вопрос 3. Источники предпринимательского права.

Источник предпринимательского права — это внешняя форма выражения норм предпринимательского права.

Выделяют следующие виды источников предпринимательского права:

- 1) нормативный правовой акт;
- 2) обычай делового оборота;
- 3) общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации.

Нормативный правовой акт является основным источником права в Российской Федерации. К ним относятся:

1. **Конституция РФ**, которая:

а) закрепляет общие принципы правового регулирования предпринимательской деятельности:

- в Российской Федерации гарантируются единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности (п. 1 ст. 8);

- в Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности (п. 2 ст. 8);

- земля и другие природные ресурсы могут находиться в частной, государственной, муниципальной и иных формах собственности (п. 2 ст. 9);
- каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (п. 1 ст. 34);
- не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию (п. 2 ст. 34);

б) устанавливает минимум гарантий прав и интересов участников предпринимательских правоотношений, который не может быть ограничен:

- равная защита всех форм собственности (п. 2 ст. 8);
- гарантия судебной защиты прав и свобод (п. 1 ст. 46);
- возможность ограничения прав и свобод человека и гражданина только федеральным законом и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (п. 3 ст. 55).

в) закрепляет предметы ведения Российской Федерации и субъектов РФ (ст. 71 - 73).

2. Гражданский кодекс РФ, Налоговый кодекс РФ, Кодекс РФ об административных правонарушениях и др.

3. Федеральные законы, которые можно классифицировать следующим образом:

а) федеральные законы, устанавливающие государственные требования к организации и осуществлению предпринимательской деятельности:

- Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» в ред. от 23.12.2010 г.;
- Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» в ред. от 29.12.2010 г.;
- Федеральный закон от 27 декабря 2002 г. № 184-ФЗ «О техническом регулировании» в ред. от 28.09.2010 г.;
- Федеральный закон от 26 декабря 2008 г. № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при осуществлении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля» в ред. от 28.12.2010 г.;

б) федеральные законы, определяющие основные правила устройства и функционирования рынка:

- Закон РФ от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» в ред. от 29.11.2010 г.;
- Закон РФ от 20 февраля 1992 г. № 2383-1 «О товарных биржах и биржевой торговле» в ред. от 27.07.2010 г.;
- Федеральный закон от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» в ред. от 04.10.2010 г.;

в) федеральные законы, устанавливающие правовое положение хозяйствующих субъектов:

- Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» в ред. от 28.12.2010 г.;

- Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» в ред. от 28.12.2010 г.;
- Федеральный закон от 8 мая 1996 г. № 41-ФЗ «О производственных кооперативах» в ред. от 19.07.2009 г.;
- Федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях» в ред. от 02.07.2010 г. и др.;

г) федеральные законы, регулирующие отдельные виды предпринимательской деятельности:

- Федеральный закон от 29 октября 1998 г. № 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)» в ред. от 08.05.2010 г.;
- Федеральный закон от 30 декабря 2008 г. № 307-ФЗ «Об аудиторской деятельности» в ред. от 28.12.2010 г.;
- Федеральный закон от 29 ноября 2001 г. № 156-ФЗ «Об инвестиционных фондах» в ред. от 27.07.2010 г.;
- Федеральный закон от 13 марта 2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе» в ред. от 28.09.2010 г. и т.д.

4. Подзаконные акты:

а) указы Президента РФ (например, Указ Президента РФ от 9 марта 2004 г. № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти» в ред. от 22.06.2010 г.);

б) постановления Правительства РФ (например, Постановление Правительства РФ от 12 августа 2002 г. № 584 «Об утверждении Положения о проведении конкурса по продаже государственного или муниципального имущества» в ред. от 26.01.2010 г.);

в) нормативные акты федеральных органов исполнительной власти (министерства, Федеральная антимонопольная служба РФ (ФАС России) и др.);

5. **Нормативные правовые акты субъектов РФ** - издаются законодательными и исполнительными органами субъектов РФ в пределах, установленной ст. ст. 71 - 73 Конституции РФ компетенции и не могут противоречить федеральному законодательству.

6. **Муниципальные правовые акты** - принимаются по вопросам, касающимся реализации права собственности на принадлежащее муниципальным образованиям имущество.

7. **Обычай делового оборота** - сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. (Понятие обычая делового оборота определено в [ст. 5 ГК РФ](#)).

8. Одним из видов источников российского предпринимательского права являются также **общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации**. В числе международных документов, регулирующих предпринимательскую деятельность, можно назвать следующие:

- Конвенция ООН о договоре международной перевозки грузов автомобильным транспортом 1956 г.;
- Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи 1980 г.;
- Конвенция ООН о международных переводных векселях и международных простых векселях 1988 г.;

- Принципы международных коммерческих договоров (Принципы УНИДРУА);
- Евразийская патентная конвенция 1994 г. и др.

Вопросы соотношения международных и внутренних источников предпринимательского права решаются в соответствии с п. 4 ст. 15 Конституции РФ, [ст. 7 ГК РФ](#): общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации имеют приоритет по отношению к нормам национального законодательства.

Вопросы 4. Принципы предпринимательского права.

Принципы российского предпринимательского права – это основополагающие начала, на которых строится предпринимательское право. Выделяют ряд принципов предпринимательского права.

1. Принцип **свободы предпринимательской деятельности** закреплён в ст. 8, 34 Конституции РФ, которая устанавливает: «каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещённой законом экономической деятельности».

Следовательно, каждый гражданин решает самостоятельно, заниматься предпринимательской деятельностью или нет, какую организационно-правовую форму и вид предпринимательской деятельности избрать и т.д. Данный принцип развивается в ГК РФ и иных нормативных правовых актах.

2. Принцип **признания многообразия форм собственности**, юридического равенства форм собственности и равной их защиты основывается на положениях п. 2 ст. 8 Конституции РФ: «В Российской Федерации признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности».

Законодательством не могут устанавливаться какие-либо привилегии или ограничения для субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность с использованием имущества, находящегося в государственной, муниципальной или частной собственности.

3. Принцип **единого экономического пространства**, который выражается в том, что согласно п. 1 ст. 8 Конституции РФ «в Российской Федерации гарантируются свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств». Ограничения могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

4. Принцип **поддержания конкуренции** и недопущения экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. В соответствии с п. 1 ст. 8 Конституции РФ в Российской Федерации гарантируется поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности.

Статья 34 Конституции РФ устанавливает также запрет на осуществление экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. Данный принцип получил развитие в законодательстве о конкуренции, о естественных монополиях.

5. Принцип **баланса частных интересов предпринимателей и публичных интересов государства** и общества в целом. Стремясь получить максимальную прибыль, предприниматели в некоторых случаях могут не учитывать интересы государства и общества в целом.

Согласовать интересы предпринимателей и общества позволяют различные меры государственного регулирования предпринимательства. Они могут быть прямыми (директивными) и косвенными (экономическими).

Прямое государственное регулирование выражается в установлении требований, предъявляемых к предпринимательской деятельности; установлении запретов; применении мер ответственности, а *косвенное* - в предоставлении льгот при налогообложении, кредитовании.

6. **Принцип законности.** С одной стороны, сама предпринимательская деятельность должна осуществляться при строгом соблюдении законодательства. С другой стороны, государством должна быть обеспечена законность в деятельности органов государственной власти и местного самоуправления по отношению к субъектам предпринимательской деятельности. Законность обеспечивает стабильность экономики и её финансовой системы.

7. **Принцип систематического получения прибыли как цели предпринимательской деятельности.** Внедрение данного принципа является необходимым атрибутом рыночной экономики. Основная цель занятия предпринимательской деятельностью – получение прибыли

Вопрос 5. Имущественная основа предпринимательской деятельности.

С экономико-юридической точки зрения имущество предпринимателей можно разделить на следующие виды:

- основные средства;
- оборотные средства;
- нематериальные активы;
- капитал;
- фонды и резервы организации.

Правовой режим основных средств установлен Налоговым кодексом РФ (НК РФ, Положением по ведению бухгалтерского учета и бухгалтерской отчетности в Российской Федерации, утвержденным Приказом Минфина России от 29 июля 1998 г. № 34н, и Положением по бухгалтерскому учету «Учет основных средств», утвержденным Приказом Минфина России от 30 марта 2001 г. № 26н.

Для квалификации имущества в качестве основных средств необходимо выполнение следующих условий:

- использование в производстве продукции при выполнении работ (услуг) в течение длительного времени, то есть свыше 12 месяцев;
- организацией не предполагается последующая перепродажа данных активов;
- способность приносить организации экономические выгоды (доход) в будущем.

К основным средствам относятся, например, здания, сооружения; машины и оборудование; находящиеся в собственности организации земельные участки, объекты природопользования (вода, недра и другие природные ресурсы) и др.

Законодательством РФ установлены правила учета, погашения стоимости основных средств, их списания и переоценки. Стоимость основных средств организации погашается путем начисления амортизации. Амортизация – это процесс постепенного перенесения стоимости средств труда по мере их физического и морального износа на производимый продукт (ст. 259 НК РФ).

Правовой режим оборотных активов определяется Положением по ведению бухгалтерского учета и бухгалтерской отчетности в Российской

Федерации, утвержденным Приказом Минфина России, Положением по бухгалтерскому учету «Учет материально-производственных запасов», утвержденным Приказом Минфина России от 9 июня 2001 г. № 44н, и другими нормативными правовыми актами.

В отличие от основных средств, участвующих в производстве длительное время, оборотные средства переносят свою стоимость на продукцию по общему правилу в одном производственном цикле.

К оборотным средствам организации относятся:

1) *материально-производственные запасы* – это часть имущества, используемая при производстве продукции (работ, услуг), а также предназначенная для продажи. В состав запасов входят: сырье; основные и вспомогательные материалы; топливо; комплектующие изделия; готовая продукция; товары, приобретенные для последующей перепродажи;

2) *малоценные и быстроизнашивающиеся предметы:*

- предметы со сроком полезного использования менее 12 месяцев, независимо от их стоимости;
- предметы стоимостью не более стократной суммы минимального размера оплаты труда;
- иные предметы - специальная форменная одежда, и др.;

3) *дебиторская задолженность* - права требования, принадлежащие кредитору по оплате фактически поставленных товаров;

4) *финансовые вложения;*

5) *денежные средства.*

Правовой режим нематериальных активов определяется Положением по бухгалтерскому учету «Учет нематериальных активов», утвержденным Приказом Минфина России от 16 октября 2000 г. № 91н. *К нематериальным активам относится имущество, обладающее одновременно следующими признаками:*

- а) отсутствие материально-вещественной (физической) структуры;
- б) возможность идентификации (выделения, отделения) организацией от другого имущества;
- в) использование в производстве продукции, при выполнении работ, оказании услуг или для управленческих нужд;
- г) использование в течение длительного времени, т.е. срока полезного использования, продолжительностью свыше 12 месяцев или обычного операционного цикла, если он превышает 12 месяцев;
- д) организацией не предполагается последующая перепродажа данного имущества;
- е) способность приносить организации экономические выгоды (доход) в будущем;
- ж) наличие надлежаще оформленных документов, подтверждающих существование самого актива и исключительного права у организации на результаты интеллектуальной деятельности (патенты, свидетельства, другие охранные документы, договор уступки патента, товарного знака и т.п.).

К нематериальным активам относятся обладающие перечисленными признаками исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности (изобретения, полезные модели, промышленные образцы, программы для ЭВМ и базы данных, селекционные достижения) и

приравненные к ним средства индивидуализации (товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров).

В составе нематериальных активов учитываются также:

- 1) организационные расходы - расходы, связанные с образованием юридического лица, признанные в соответствии с учредительными документами вкладом участников (учредителей) в уставной (складочный) капитал.
- 2) деловая репутация.

В состав нематериальных активов не включаются интеллектуальные и деловые качества персонала организации, поскольку они неотделимы от своих носителей и не могут быть использованы без них.

Необходимо учитывать, что в качестве вклада в имущество организации могут вноситься ***имущественные права либо иные права, имеющие денежную оценку.***

В качестве вклада может быть признано право пользования ноу-хау, передаваемое организации в соответствии с лицензионным договором, зарегистрированное в законодательством порядке (см. п. 17 Постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

Правовой режим капиталов, фондов и резервов организации.

Уставный (складочный) капитал представляет собой зарегистрированную в учредительных документах совокупность вкладов (долей, акций) учредителей (участников) организации. Порядок

формирования уставного капитала определен нормами ГК РФ и специального законодательства применительно к каждому виду организаций.

Резервный капитал (фонд) создается в обязательном порядке в соответствии с законодательством РФ или в добровольном порядке - по решению самой организации в соответствии с ее учредительными документами и учетной политикой.

Вопрос 6. Государственное регулирование предпринимательской деятельности.

Закрепленный в Конституции РФ *принцип свободы предпринимательства может быть ограничен законом в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, безопасности и т.д.*

К числу таких ограничений относятся различные меры государственного регулирования предпринимательской деятельности.

Под **государственным регулированием предпринимательской деятельности** следует понимать деятельность государства в лице его органов, направленную на реализацию государственной политики в сфере осуществления предпринимательской деятельности.

Методы государственного регулирования предпринимательской деятельности можно разделить на две группы.

1. **Прямые** (административные) методы – это средства непосредственного властного воздействия на поведение субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность. К их числу относятся:

- государственный контроль (надзор) за деятельностью предпринимателей;

- государственная регистрация юридических лиц и индивидуальных предпринимателей;
- налогообложение;
- лицензирование отдельных видов предпринимательской деятельности;
- выдача предписаний антимонопольным органом и т.д.

2. **Косвенные** методы - экономические средства воздействия на предпринимательские отношения с помощью создания условий, влияющих на мотивацию поведения хозяйствующих субъектов. К ним относятся:

- прогнозирование и планирование;
- предоставление налоговых льгот;
- льготное кредитование;
- государственный (муниципальный) заказ и др.

Важнейшим является государственный контроль как метод государственного регулирования предпринимательства.

Порядок проведения государственного контроля (надзора) определен Федеральным законом от 26.12.2008 г. № 294-ФЗ «О защите прав юридических лиц и индивидуальных предпринимателей при проведении государственного контроля (надзора) и муниципального контроля».

Юридические лица, индивидуальные предприниматели обязаны уведомить о начале осуществления отдельных видов предпринимательской деятельности *уполномоченный Правительством Российской Федерации в соответствующей сфере **федеральный орган исполнительной власти.***

В частности — это предоставление гостиничных услуг; бытовых услуг; услуг общественного питания; розничная и оптовая торговля; предоставление услуг по перевозкам пассажиров автомобильным транспортом; производство одежды, обуви; издательская деятельность и др;

Плановые проверки проводятся не чаще чем один раз в три года. План проведения плановых проверок доводится до сведения заинтересованных лиц на официальном сайте органа государственного контроля (надзора).

Основанием для проведения плановых проверок является истечение трех лет со дня государственной регистрации юридического лица.

В отношении юридических лиц, индивидуальных предпринимателей, осуществляющих деятельность в сфере здравоохранения, сфере образования, в социальной сфере, плановые проверки могут проводиться два и более раз в три года.

О проведении плановой проверки юридическое лицо, индивидуальный предприниматель уведомляются органом государственного контроля (надзора), органом муниципального контроля не позднее чем в течение трех рабочих дней до начала ее проведения посредством направления копии распоряжения или приказа руководителя.

Основанием для проведения внеплановой проверки является:

- 1) истечение срока исполнения юридическим лицом, ранее выданного предписания об устранении выявленного нарушения требований, установленных правовыми актами;
- 2) поступление в органы государственного контроля заявлений граждан, юридических лиц о следующих фактах:

возникновение угрозы причинения вреда жизни, здоровью граждан,;

нарушение прав потребителей.

В распоряжении или приказе руководителя указываются:

- 1) наименование органа государственного контроля (надзора) или органа муниципального контроля;
- 2) фамилии, имена, отчества, должности лиц, уполномоченных на проведение проверки;
- 3) наименование юридического лица, проверка которого проводится;
- 4) цели, задачи, предмет проверки и срок ее проведения;
- 5) правовые основания проведения проверки;
- 6) даты начала и окончания проведения проверки.

По результатам проверки составляется акт. ***В акте проверки указываются:*** сведения о выявленных нарушениях, об их характере и о лицах, допустивших указанные нарушения.

Акт проверки вручается руководителю под расписку об ознакомлении либо об отказе в ознакомлении с актом проверки.

Результаты проверки, содержащие информацию, составляющую государственную, коммерческую, служебную, иную тайну, оформляются с соблюдением требований, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Вопрос 7. Государственное регулирование ценообразования.

Цена представляет собой денежное выражение стоимости товара. Цена как экономическая категория формируется с учетом уровня потребительского спроса на продукцию. В качестве юридической категории

цена выступает существенным условием ряда договоров, базой для формирования налога на добавленную стоимость, акцизов, снабженческо-сбытовых, торговых надбавок, а также имеет ряд других значений.

В зависимости от роли государства в их формировании **цены могут быть свободными и регулируемыми.**

Под свободной (рыночной) ценой понимают цену, складывающуюся на товарном рынке без государственного воздействия на нее. Свободная цена колеблется вокруг стоимости товара, реагируя на изменение спроса и предложения, и, как правило, включает в себя два элемента: себестоимость и прибыль. Принципы определения рыночных цен для целей налогообложения установлены ст. 40 НК РФ.

Регулируемая цена – это цена товара, складывающаяся на товарном рынке при государственном воздействии на нее путем применения экономических и (или) директивных мер. Регулируемые государственные цены применяются всеми организациями независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности.

Государственная ценовая политика определяется следующими актами: Указом Президента РФ от 28 февраля 1995 г. № 221 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» (в ред. от 08.04.2003 г.) и Постановлением Правительства РФ от 7 марта 1995 г. № 239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен» (в ред. от 29.10.2010 г.) и др. *Ценовая политика субъектов РФ* утверждается актами субъектов РФ.

В целях реализации государственной ценовой политики Постановлением Правительства РФ от 7 марта 1995 г. № 239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен» **утверждено три**

Перечня товаров (работ, услуг), цены на которые на внутреннем рынке подлежат государственному регулированию.

Во-первых, Перечень продукции, товаров, услуг, по которым государственное регулирование цен осуществляют Правительство РФ и федеральные органы исполнительной власти. В него включены, например, газ природный, кроме реализуемого населению; продукция ядерно-топливного цикла; продукция оборонного значения; алмазное сырье, драгоценные камни; транспортировка нефти и нефтепродуктов по магистральным трубопроводам; отдельные услуги почтовой и электрической связи, перевозки железнодорожным транспортом.

Во-вторых, Перечень продукции, товаров, услуг, по которым государственное регулирование цен осуществляют в обязательном порядке органы исполнительной власти субъектов РФ. В него входят газ, реализуемый населению; социальные услуги, предоставляемые населению Российской Федерации государственными и муниципальными учреждениями социального обслуживания; торговые надбавки к ценам на лекарственные средства и изделия медицинского назначения; перевозки пассажиров и багажа всеми видами общественного транспорта в городском (включая метрополитен) и пригородном сообщении и др.

В-третьих, Перечень товаров и услуг, по которым органам исполнительной власти субъектов РФ предоставлено право вводить государственное регулирование тарифов и надбавок. В этот Перечень входят, например:

снабженческо-сбытовые и торговые надбавки к ценам на продукцию и товары, реализуемые в районах Крайнего Севера;

наценки на продукцию (товары), реализуемую на предприятиях общественного питания при общеобразовательных школах, профтехучилищах, средних специальных и высших учебных заведениях;

торговые надбавки к ценам на продукты детского питания (включая пищевые концентраты);

перевозки пассажиров и багажа автомобильным транспортом по внутриобластным и межобластным (межреспубликанским в пределах Российской Федерации) маршрутам, включая такси; перевозки пассажиров и багажа на местных авиалиниях и речным транспортом в местном сообщении и на переправах т.д.

Цены на товары, работы, услуги, не упомянутые в указанных Перечнях, прямому государственному регулированию не подлежат и складываются свободно.

Выделяют две группы способов государственного регулирования цен.

Способом прямого регулирования ценообразования является установление:

- фиксированных цен (например, фиксированные тарифы на перевозки пассажиров и багажа всеми видами общественного транспорта);
- предельных (максимальных и минимальных) цен (например, утверждены минимальные цены на водку, ликероводочную и другую алкогольную продукцию крепостью свыше 28%);
- предельных размеров торговых надбавок (например, устанавливаются предельные надбавки к ценам на лекарственные средства);

В качестве *мер экономического (косвенного) регулирования ценообразования* следует назвать:

льготное кредитование, налоговые льготы, бюджетные дотации, компенсации затрат производителям. Каждая такая мера позволяет снизить себестоимость выпускаемой продукции и, следовательно, уровень цен.

Вопрос 8. Лицензирование предпринимательской деятельности.

В настоящее время правовое регулирование лицензирования предпринимательской деятельности осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 08 августа 2001 г. «О лицензировании отдельных видов деятельности» (в ред. от 29.12.2010 г.), Постановлением Правительства РФ от 26 января 2006 г. № 45 «О лицензировании отдельных видов деятельности» (в ред. от 10.12.2010 г.), а также положениями о лицензировании каждого из видов деятельности, утвержденными Правительством РФ.

Под лицензией понимают специальное разрешение на осуществление конкретного вида деятельности при обязательном соблюдении лицензионных требований и условий, выданное лицензирующим органом юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю.

Лицензирование представляет собой комплекс мероприятий, связанных с предоставлением лицензий, переоформлением документов, подтверждающих наличие лицензий, контролем лицензирующих органов за соблюдением установленных требований.

Перечень лицензируемых видов деятельности содержится в п. 1 ст. 17 Федерального закона «О лицензировании отдельных видов деятельности» (образовательная, нотариальная, биржевая, страховая деятельность,

деятельность кредитных организаций; деятельность, связанная с защитой государственной тайны, и др.). Деятельность, не упомянутая в этом списке, в лицензировании не нуждается.

В законодательстве закреплены несколько правил лицензирования.

Во-первых, разрешенный лицензией вид деятельности может осуществляться лицензиатом на всей территории России.

Во-вторых, лицензия предоставляет право осуществлять указанный в ней вид деятельности только получившему лицензию хозяйствующему субъекту, т.е. лицензия не подлежит передаче другому лицу.

В-третьих, лицензия выдается на определенный срок - не менее пяти лет. Срок действия лицензии по его окончании может быть продлен по заявлению лицензиата.

Процедура лицензирования включает в себя ниже перечисленные этапы.

1. Представление в соответствующий лицензирующий орган необходимых документов.

2. Принятие решения о выдаче (или отказе в выдаче) лицензии.

В течение трех дней после уплаты государственной пошлины, лицензирующий орган выдает лицензиату документ, подтверждающий наличие лицензии.

Вопрос 9. Защита прав предпринимателей.

Под защитой прав предпринимателей понимается совокупность мер (механизмов) по восстановлению или признанию нарушенных или

оспариваемых прав и интересов их обладателей, которые осуществляются в определенных формах и определенными способами.

Под способами защиты прав понимаются закрепленные законом материально-правовые и процессуальные меры принудительного характера.

Материально-правовые способы защиты предпринимательских прав — это способы действий по защите прав в соответствии с нормами материального права.

Материально-правовые способы защиты прав по целям подразделяются на пресекательные, восстановительные и штрафные.

К пресекательным относятся способы, связанные с принудительным прекращением противоправных действий, причиняющих убытки (вред). По своей природе пресекательными являются, например, действия по признанию недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления, и т.д.

К восстановительным относятся способы, направленные на признание за субъектом определенных прав, а также на восстановление положения, имевшего место до нарушения права. Восстановительными способами являются: признание права; возмещение убытков и компенсации морального вреда и др.

К штрафным относятся способы, направленные на применение против нарушителя санкций (мер ответственности) за противоправное поведение. Например, действия по взысканию неустойки, процентов за пользование чужими денежными средствами и др.

Процессуальные способы защиты – это способы, обеспечивающие защиту прав предпринимателей в процессе рассмотрения спора о нарушенном праве.

Под формой защиты права следует понимать определенную законом деятельность компетентных органов по защите права, т.е. по установлению фактических обстоятельств, применению норм права, определению способа защиты права и вынесению решения.

Формы защиты прав предпринимателей делятся на судебные и внесудебные.

Судебные формы защиты прав предпринимателей предполагают определенного рода деятельность со стороны таких органов, как:

- Конституционный Суд РФ;
- арбитражные суды;
- суды общей юрисдикции.

К формам внесудебной защиты прав и интересов предпринимателей следует отнести:

- нотариальную защиту;
- третейское разбирательство;
- досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров.

Тема 14. Трудовое и семейное право

Вопросы лекции:

1. Понятие, предмет, принципы и функции трудового права.
2. Трудовой договор.
3. Порядок приема на работу.
4. Основания прекращения трудового договора.
5. Правовое регулирование существенных условий труда.
6. Трудовая дисциплина.
7. Обеспечение занятости и трудоустройства.
8. Основные положения семейного права.

Вопрос 1. ПОНЯТИЕ, ПРЕДМЕТ, ПРИНЦИПЫ И ФУНКЦИИ ТРУДОВОГО ПРАВА.

Трудовое право – это отрасль права, которая 1) регулирует порядок возникновения, действия и прекращения трудовых отношений, 2) определяет режим совместного труда работников, 3) устанавливает меру труда, 4) правила по охране труда и 5) порядок рассмотрения трудовых споров.

Нормы трудового права регулируют не технологические процессы, а социальные связи субъектов трудовых отношений, т. е. общественные формы труда. Трудовое право регулирует общественные отношения, которые возникают по поводу применения и реализации способности к труду.

Предметом трудового права являются трудовые отношения, возникающие при применении работником своей способности к труду в процессе трудовой деятельности, а также другие общественные отношения, связанные с трудовыми.

К ним относятся:

- а) отношения между работником и работодателем;
- б) организационно-управленческие отношения профсоюзного органа, представляющего интересы трудового коллектива, с администрацией предприятия по поводу улучшения условий труда, быта и отдыха работников;
- в) отношения по перераспределению рабочей силы;
- г) отношения по поводу занятости и трудоустройства;
- д) отношения, связанные с возмещением материального ущерба;
- е) процессуальные отношения, возникающие при разрешении трудовых споров.

Принципы трудового права:

- 1) принцип свободного распоряжения гражданами своими способностями к труду;
- 2) принцип равного вознаграждения за равный труд без какой бы то ни было дискриминации;
- 3) принцип недопустимости ухудшения положения работников ниже уровня, предусмотренного действующим законодательством о труде.

Функции трудового права *определяются задачами, стоящими перед трудовым законодательством.* Исходя из задач, поставленных Трудовым кодексом, можно выделить две функции трудового права: *регулятивную и содействующую.*

Регулятивная функция распространяет свое действие на трудовые и связанные с ними отношения.

Содействующая функция состоит в том, что трудовое право не непосредственно выполняет её, а совместно с другими социальными институтами (правовыми и неправовыми).

Трудовое право призвано содействовать: а) росту производительности труда; б) улучшению качества работы; в) повышению эффективности материального производства; г) подъему материального и культурного уровня жизни населения; д) укреплению трудовой дисциплины; е) постепенному превращению труда на благо общества в первую жизненную необходимость каждого трудоспособного человека. К этому можно добавить, что трудовое право содействует созданию рынка рабочей силы для обеспечения нужд производства.

Одной из составляющих трудового отношения являются **права и обязанности субъектов.**

В соответствии со статьей 21 ТК РФ работники имеют право:

1. Заключать, изменять и расторгать трудовые договоры в порядке, предусмотренном законодательством.
2. Своевременно и в полном объеме получать заработную плату в соответствии со своей квалификацией, сложностью труда, количеством и качеством выполненной работы.
3. Право на отдых, обеспечиваемый установлением нормальной продолжительности рабочего времени.
4. Право на полную достоверную информацию об условиях труда.

5. Право на объединение и создание профессиональных союзов для защиты своих трудовых интересов и свобод.
6. Право на ведение коллективных переговоров и заключение коллективных договоров.
7. Право на защиту своих трудовых интересов и свобод всеми, не запрещенными законом способами.
8. Право на возмещение вреда, причиненного здоровью работника в связи с исполнением им трудовых обязанностей, а так же право на компенсацию морального вреда.
9. Право на обязательное социальное страхование в случаях предусмотренных законами.

Обязанности работников определены статьей 21 ТК РФ и детально регламентируются правилами внутреннего распорядка и дополнительными инструкциями.

Работник обязан:

1. Добросовестно выполнять трудовые функции, возложенные на него трудовым договором.
2. Соблюдать правила внутреннего трудового распорядка организации.
3. Соблюдать трудовую дисциплину.
4. Соблюдать требования по охране труда.
5. Бережно относиться к имуществу работодателя.

6. Незамедлительно сообщать работодателю о возникновении ситуации, представляющей угрозу жизни и здоровью людей, либо сохранности имущества работодателя.

Вопрос 2. Трудовой договор.

Виды трудовых договоров. Трудовой договор может быть заключен:

- 1) на неопределенный срок;
- 2) на определенный срок не более пяти лет (срочный трудовой договор).

Определенные особенности имеет срочный трудовой договор. Он заключается:

1. *В случаях, когда трудовые отношения не могут быть установлены на определенный срок.* Такая ситуация может возникнуть с учетом:

характера предстоящей работы (например, в связи с необходимостью замещения женщины, находящейся в отпуске по уходу за ребенком),

условий выполнения работы (например, при работе в экстремальных условиях),

интереса работника (например, жена военнослужащего при поступлении на работу может заключить срочный трудовой договор с учетом ожидающегося перевода мужа в другую местность для дальнейшего прохождения службы).

2. В случаях, *непосредственно предусмотренных законом.* К таким случаям в соответствии со статьей 59 ТК РФ относятся:

1) замена временно отсутствующего работника, за которым сохраняется его место работы;

2) для выполнения временных работ (до двух месяцев), а также сезонных работ;

3) с лицами, поступающими на работу в организации – субъекты малого предпринимательства с численностью работников до 40 человек, а в организации розничной торговли и бытового обслуживания – до 25 человек;

4) с лицами, направляемыми на работу за границу;

5) с лицами, обучающимися по дневным формам обучения;

6) с лицами, работающими в данной организации по совместительству;

7) с пенсионерами по возрасту;

8) с творческими работниками средств массовой информации, организаций кинематографии, театров, театральных и концертных организаций, а также с профессиональными спортсменами;

9) с научными, педагогическими и другими работниками, заключившими трудовые договоры в результате конкурса, на замещение вакантной должности;

10) в случае избрания на выборную должность в состав органов государственной власти или органы местного самоуправления;

11) с руководителями, заместителями руководителей и главными бухгалтерами организаций.

Текст трудового договора составляется в двух экземплярах, скрепляется печатью предприятия и подписями сторон. Один экземпляр хранится непосредственно у работодателя, другой – у работника.

Содержание трудового договора.

Содержание трудового договора включает в себя *реквизиты этого договора и условия*. К реквизитам относят:

- субъектный состав (данные о работнике и работодателе);
- сведения о документах, которые удостоверяют личность как работника, так и работодателя;
- идентификационный номер налогоплательщика (ИНН работодателя – физического лица или индивидуального предпринимателя не указывается);
- указание, кто является представителем работодателя, подписавший трудовой договор, и основания, в соответствии с которыми он был наделён данными полномочиями;
- место и дата заключения трудового договора.

Условия трудового договора могут быть: **обязательные** (условия, достижение договорённости по которым необходимо для заключения любого трудового договора, даже если договор заключён без какого-либо условия, оно должно быть потом включено) и **дополнительные условия** (не являются обязательными для включения в трудовой договор).

Ст. 57 ТК. К обязательным условиям относятся:

1. Место работы. При необходимости, указывается подразделение или филиал организации. Местом работы в случае, если работодатель – физическое лицо, то место его нахождения.

Структурное подразделение можно указывать в трудовом договоре, но это является дополнительным условием. Рабочее место также можно указывать, можно не указывать.

Если работник его указывает, то менять его работодатель может только с согласия работника. Также, если работник указывает структурное подразделение, то перевести работника в другое можно только при его согласии.

2. Трудовая функция – это работа по должности, в соответствии со штатным расписанием, профессией, специальностью (с указанием квалификации), либо конкретный вид поручаемой работы.

Справочники: единый тарифно-квалификационный справочник работ и профессий рабочих; единый квалификационный справочник должностей руководителей, специалистов и служащих.

Справочники утверждены постановлением Правительства от 31 окт. 2002 г. № 787. В этих справочниках устанавливаются основные виды работ и требования к профессиональным знаниям и навыкам к работе.

3. Дата начала работы. Определяется календарным днём, означает день выхода работника на работу. Если заключается срочный трудовой договор, необходимо указать срок и причину, по которой работник и работодатель заключают такой договор.

4. Режим рабочего времени и времени отдыха. Указывается не во всех трудовых договорах несмотря на то, что условие является обязательным. Указывается лишь в том случае, если работник принимается на других условиях, нежели основная масса работников.

5. Условие оплаты труда. Условия об оплате труда могут устанавливаться в централизованном порядке для тех работников, которые работают в организациях, финансируемых из бюджета. Для всех остальных устанавливается по соглашению сторон. Закрепляются в трудовом договоре размер оклада, тарифной ставки работника, предусматриваются надбавки, доплаты, поощрительные выплаты.

6. Компенсация за тяжёлую работу и работу с вредными и опасными условиями труда. Это условие включается в трудовой договор, если работник применяется на работу с соответствующими условиями. За это полагается повышенная оплата труда.

7. Обязательное социальное страхование работников. Устанавливается государством. В число социальных страховых рисков входит: необходимость получения медицинской помощи; временная

нетрудоспособность; трудовое увечье и профессиональное заболевание; материнство; инвалидность; наступление старости; потеря кормильца; признание безработным; смерть застрахованного лица, или нетрудоспособных членов семьи, находящихся на его иждивении. Закон, который предусматривает страховые риски, ФЗ «Об основах обязательного социального страхования» от 16.07.1999.

8. Условия, определяющие в необходимых случаях, характер работы. Обязательно также не для всех трудовых договоров, а только когда деятельность работника связана с постоянным перемещением.

И другие условия. Порядок дополнения в трудовой договор: если реквизиты – вносятся в текст трудового договора, если условия – вносятся в виде приложения к трудовому договору, либо как отдельное соглашение.

Дополнительные условия трудового договора. Устанавливаются по соглашению сторон.

1. Условия об испытании при приёме на работу. Условие может включаться в трудовой договор при его заключении, в целях проверки выполнения работником поручаемой работы. Срок испытания установлен законом, по общему правилу составляет 3 мес.

Для руководителя организации и его заместителя, главного бухгалтера срок может быть до 6 мес. Та же норма для руководителей подразделений организации. Испытательный срок не может превышать 2-х недель, если трудовой договор заключается на срок от 3-6 мес.

Если в трудовом договоре этого условия нет, то работник будет принят без условия испытания приёма на работу. Устно об этом условии договориться нельзя.

Лица, которым не могут устанавливаться условия испытания: для лиц, которые поступают на работу по конкурсу; не устанавливаются испытания беременным женщинам, и женщинам, имеющим детей до полутора лет; несовершеннолетним; лицам, окончившим образовательное учреждение, имеющее государственную аккредитацию, впервые

поступающим на работу (в течение 1 года со дня окончания учреждения); лица, избранные на выборную должность; приглашённым в порядке перевода от другого работодателя (по согласию с работодателем); для лиц, с которыми заключается договор до 2ух мес. И другие категории работников.

Если срок испытания истёк, а работник считается принятым на работу и увольняется на обычных условиях. Сам работник может расторгнуть трудовой договор до окончания срока, предупредив работодателя за 3 дня.

2. Условия о неразглашении охраняемой законом тайны. Это может быть государственная тайна, коммерческая тайна и т.д.

3. Условия об обязанности работника отработать после обучения не менее установленного срока, если оно проводилось за счёт работодателя.

4. Условия о видах и условиях дополнительного социального страхования.

5. Об улучшении бытовых условиях работника и членов его семьи.

6. Об уточнении применительно к условиям работы данного работника, прав работника и работодателя. ***И другие условия.***

Вопрос 3. Порядок приема на работу.

Перечень документов, которые работодатель имеет право требовать от лица, поступающего на работу, определен статьей 65 ТК РФ. ***К таким документам относятся:***

1. Паспорт или иной документ, удостоверяющий личность.

2. Трудовая книжка, за исключением случаев, когда работник поступает на работу впервые или заключает трудовой договор на условиях совместительства.

3. Страховое свидетельство государственного пенсионного страхования.

4. Свидетельство о постановке на учет в налоговом органе с указанием ИНН.

5. Документы воинского учета (для военнослужащих).

6. Документ об образовании, подтверждающий квалификацию или наличие специальных знаний (если работник поступает на работу по своей специальности).

7. Документ о прохождении медицинского освидетельствования.

Статья 3 ТК РФ запрещает дискриминацию в сфере труда и необоснованный отказ в приеме на работу. Никто не может быть ограничен в трудовых правах и свободах, или получать какие-либо преимущества. При приеме на работу не должны приниматься во внимание обстоятельства, не связанные с деловыми качествами работника.

Прием на работу может быть обусловлен **прохождением испытания** с целью проверки соответствия работника поручаемой ему работе, срок испытаний не должен превышать трех месяцев.

В соответствии со статьей 70 ТК РФ *испытание при приеме на работу не должно устанавливаться для следующих категорий работников:*

1. Для лиц, не достигших восемнадцатилетнего возраста.

2. Для беременных женщин.

3. Для лиц, окончивших средние специальные и высшие учебные заведения, если эти лица поступают на работу впервые по полученной специальности.

4. Для лиц, избранных на выборную должность на оплачиваемую работу.

5. Для лиц, приглашенных на работу в порядке перевода на другую работу к другому работодателю.

6. Для лиц, поступающих на работу по конкурсу на замещение вакантной должности.

7. Испытание при приеме на работу может не устанавливаться и в иных случаях, предусмотренных трудовым законодательством.

Если срок испытания истек, а работник продолжает работу, и работодатель не выразил никакого отношения к результатам испытания, то работник считается выдержавшим испытание и последующее расторжение трудового договора с ним допускается только на общих основаниях.

Прием на работу оформляется приказом администрации предприятия. Фактическое допущение работника к работе считается моментом заключения трудового договора, не зависимо от того, был ли прием на работу надлежащим образом оформлен.

Работодатель обязан оформить трудовой договор в письменной форме не позднее трех дней со дня фактического допуска работника к работе (ст.67 ТК РФ).

Заключение трудового договора допускается с лицами, достигшими 16 летнего возраста. Трудовой договор может быть заключен с лицом, достигшим 14-летнего возраста только с согласия родителей и решения органа по опеки и попечительства.

В исключительных случаях, например, в организациях кинематографии, театральных и концертных организациях, цирках допускается заключение трудового договора с лицами, не достигшими возраста 14 лет (опять же, с разрешения родителей и органа опеки и попечительства).

Приказ работодателя о приеме на работу объявляется работнику под расписку в трехдневный срок со дня подписания трудового договора. По требованию работника работодатель обязан выдать ему заверенную копию указанного приказа (68 ТК РФ).

Изменение трудового договора – это изменение любого условия, включённого в трудовой договор при его заключении. Он может изменяться только по заключению сторон.

Перевод на другую работу – это постоянное или временное изменение трудовой функции или структурного подразделения, в котором работает

работник, при продолжении работы у того же работодателя, а также перевод в другую местность с работодателем.

Все остальные изменения переводом считаться не будут. Перевод осуществляется с письменного согласия работника, и не требуется его согласие только в случаях, когда речь идёт о временном переводе.

Перевод оформляется приказом. Если он осуществляется в другую местность, то работнику компенсируется проезд, перевоз вещей из средств работодателя.

Перевод может быть осуществлён к другому работодателю, это представляет собой расторжение старого трудового договора и заключение нового, для этого обязательна письменная форма, при этом в трудовую книжку вносится запись об увольнении по соответствующему основанию.

Существуют случаи, когда работодатель обязан перевести работника на другую работу, без его согласия: 1) когда работник нуждается в другой работе в соответствии с медицинским заключением (ст. 73 ТК); 2) в случае сокращения численности штата предприятия.

Вопрос 4. ОСНОВАНИЯ ПРЕКРАЩЕНИЯ ТРУДОВОГО ДОГОВОРА.

Основной формой прекращения трудового договора является расторжение, которое в отличие от прекращения трудового договора, в связи истечением срока его действия, представляет собой волевой акт обоюдного или одностороннего волеизъявления сторон. Истечение срока (п.2 ст.77 ТК РФ) имеет отношение только к срочным трудовым договорам.

Трудовой договор может быть расторгнут:

- а) по соглашению сторон (п.1 ст.77 и ст.78 ТК РФ);*
- б) по инициативе работника (ст.80 ТК РФ);*

- в) по инициативе работодателя (ст.81 ТК РФ);*
- г) в силу обстоятельств, не зависящих от воли сторон (ст.83 ТК РФ);*
- д) вследствие нарушения правил заключения трудового договора (п.11 ст.77 и ст. 84 ТК РФ).*

Расторжение трудового договора по соглашению сторон. При увольнении по соглашению сторон работнику выплачивается выходное пособие в размере двухнедельного заработка.

Расторжение трудового договора по инициативе работника. Если работник желает расторгнуть *трудовой договор, заключенный на неопределенный срок*, он должен предупредить администрацию предприятия письменно за две недели.

В заявлении об увольнении по собственному желанию работник должен указать причину увольнения. Если увольнение работника обусловлено невозможностью продолжения им работы (зачисление в учебное заведение, переход на пенсию и т.п.), трудовой договор расторгается в срок, о котором просит работник.

При наличии иных причин увольнения договор расторгается через две недели, но может быть расторгнут и раньше этого срока по договоренности между работником и администрацией предприятия.

До окончания срока предупреждения об увольнении работник вправе отозвать свое заявление. Увольнение при этом не производится, если на место этого работника не приглашен другой работник, которому не может быть отказано в приеме на работу.

В последний день работы работодатель обязан выдать работнику трудовую книжку и произвести с ним окончательный расчет.

Расторжение трудового договора по инициативе администрации может быть осуществлено в соответствии со ст. 81 ТК РФ. Это относится к трудовым договорам, заключенным на неопределенное время и срочным

договорам. Они могут быть расторгнуты по следующим основаниям:

1. При ликвидации предприятия, учреждения, организации либо прекращения деятельности работодателя – физического лица.

2. В связи с осуществлением мероприятий по сокращению численности или штата работников организации. В случае расторжения трудового договора по указанному основанию происходит высвобождение работников, что влечет за собой иные юридические последствия, чем при увольнении по другим основаниям. Порядок высвобождения работников, а также установленные для них льготы и компенсации содержатся в статьях 178 – 180 ТК РФ.

3. В случае обнаружившегося несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работе.

а) по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением. Увольнение в таком случае допускается, если невозможно перевести работника с его согласия на другую работу. Увольнение по указанному основанию производится с согласия соответствующего профсоюзного органа и с выплатой выходного пособия в размере не менее двухнедельного среднего заработка.

б) вследствие недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации. По данному основанию администрация не вправе уволить работника, не имеющего достаточного опыта работы, в связи с непродолжительным трудовым стажем, а также по мотивам отсутствия у работника специального образования, если оно не является обязательным условием при заключении трудового договора.

4. Смены собственника имущества организации (в отношении руководителя организации, его заместителей и главного бухгалтера).

5. Неоднократное неисполнение работником без уважительных причин трудовых обязанностей. Увольнение по этому основанию допускается при наличии у работника двух и более дисциплинарных

взысканий в течение одного года. Уволенный по п. 5 ст. 81 ТК РФ работник, вправе обратиться в суд с иском о восстановлении на работе.

6. Однократное грубое нарушение работником без уважительных причин трудовых обязанностей.

а) в случае прогула работника, в том числе отсутствия его на работе более четырех часов в течение рабочего дня без уважительных причин. Уважительность причин отсутствия определяется по усмотрению администрации. У администрации есть право оставить провинившегося работника на прежнем рабочем месте либо уволить его. Увольнение допускается независимо от того, применялись ли до этого к работнику меры дисциплинарного взыскания.

б) в случае появления на работе работника в нетрезвом состоянии, а также в состоянии наркотического или токсического опьянения. При увольнении по этому основанию должны учитываться два условия:

работник в указанном выше состоянии должен находиться на рабочем месте и в рабочее время;

нетрезвое состояние работника, его токсическое или наркотическое опьянение должно быть документально подтверждено медицинским заключением или другими видами доказательств. На эти условия обращает внимание суд в случае подачи иска работником, уволенным по данному основанию.

в) в случае разглашения охраняемой законом государственной, служебной или иной тайны, ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей.

г) в случае совершения по месту работы хищения имущества, умышленного его уничтожения или повреждения. Подобные действия должны быть установлены вступившим в законную силу приговором суда, или постановлением административного органа.

д) Нарушение работником требований по охране труда, если это нарушение повлекло за собой тяжкие последствия. Трудовой договор также

может быть расторгнут, если нарушение требований по охране труда заведомо создавало реальную угрозу наступления тяжких последствий (несчастный случай на производстве, авария, катастрофа).

7. Совершение виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные или товарные ценности, если эти действия дают основание для утраты доверия к нему со стороны работодателя.

8. Совершение работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы. Данное основание увольнения корреспондируется с п.2 ст. 336 ТК РФ, в соответствии с которым трудовой договор расторгается с педагогическим работником в случае применения, в том числе однократного, методов воспитания, связанных с физическим и (или) психическим насилием над личностью обучающегося, воспитанника.

9. В случае принятия необоснованного решения руководителем организации, его заместителями и главным бухгалтером, повлекшего за собой нарушение сохранности имущества и неправомерного его использования.

10. За однократное грубое нарушение руководителем организации.

11. В случае предоставления работником при поступлении на работу подложных документов или заведомо ложных сведений.

12. В случае прекращения допуска работника к государственной тайне, если выполняемая работа требует такого допуска.

Трудовой договор может быть расторгнут по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон. К таким обстоятельствам относятся:

1) Призыв работника на военную службу в соответствии с Законом РФ "О воинской обязанности и военной службе". При этом работнику выплачивается выходное пособие в размере двухнедельного заработка.

2) Восстановление на работе работника, ранее выполнявшего эту работу, по решению государственной инспекции труда или суда. Увольнение

по данному основанию допускается, если невозможно перевести работника с его согласия на другую работу.

3) *Не избрание на должность.*

4) *Осуждение работника к наказанию, исключающему продолжение прежней работы*, в соответствии с вступившим в законную силу приговором суда.

5) *Признание работника полностью нетрудоспособным* в соответствии с медицинским заключением.

6) *Смерть работника* или работодателя – физического лица.

7) *Наступление чрезвычайных обстоятельств*, препятствующих продолжению трудовых отношений (военные действия, катастрофа, стихийное бедствие и другие чрезвычайные обстоятельства).

Вопрос 5. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ СУЩЕСТВЕННЫХ УСЛОВИЙ ТРУДА.

Правовое регулирование существенных условий труда определяет содержание трудовых отношений. Одним из наиболее важных условий труда является *установление рабочего времени*, т.е. времени, в течение которого работник должен выполнять возложенные на него обязанности.

Кодексом установлены три вида рабочего времени:

- а) *нормальная продолжительность рабочего времени;*
- б) *сокращенная продолжительность рабочего времени;*
- в) *неполное рабочее время.*

Нормальная продолжительность рабочего времени не может превышать 40 часов в неделю (ст.91 ТК РФ). Распределение этого количества времени по дням недели регулируется соглашением сторон.

Сокращенная продолжительность рабочего времени в соответствии со ст. 92 ТК РФ устанавливается:

1) для работников в возрасте от 16 до 18 лет - *не более 36 часов* в неделю;

2) для работников в возрасте от 14 до 15 лет, а также для учащихся в возрасте от 14 до 15 лет в период каникул – *не более 24 часов* в неделю, а в период учебы - не более половины установленной нормы (это же правило распространяется на лиц в возрасте от 16 до 18 лет, если они работают в свободное от учебы время);

3) для работников, занятых на работах с вредными условиями труда – *не более 36 часов* в неделю.

Неполное рабочее время устанавливается по соглашению между работником и администрацией. Оплата труда в этих случаях производится пропорционально отработанному времени или в зависимости от выработки.

Время отдыха – *это время, в течение которого работник должен быть освобождён от выполнения трудовых обязанностей, и которое он может использовать по своему усмотрению.* Законодательно установлены следующие виды времени отдыха:

а) *перерывы в течение рабочего дня;* (ст. 108 ТК РФ)

б) *еженедельный отдых* (ст. 110-112 ТК РФ)

в) *ежегодные очередные оплачиваемые отпуска* (ст. 114-127 ТК РФ)

г) *отпуска без сохранения заработной платы* (ст. 128 ТК РФ).

Перерывы в течение рабочего дня подразделяются на перерывы для отдыха и питания, а также на специальные перерывы.

Перерыв для отдыха и питания не включается в рабочее время и по продолжительности не должен превышать двух часов и быть не менее 30 минут. Как правило, такой перерыв предоставляется через четыре часа после начала работы. Начало и окончание перерыва определяется сторонами трудовых отношений и фиксируются правилами внутреннего трудового распорядка.

Специальные перерывы устанавливаются для отдельных категорий работников. Например, для работников, работающих зимой на открытом воздухе. Специальные перерывы включаются в рабочее время и оплачиваются по среднему заработку.

Еженедельный отдых работника должен составлять не менее 42 часов непрерывно. Для этого устанавливаются выходные дни. Общепринято считать таковыми днями субботу и воскресенье.

На предприятиях с непрерывным циклом производства выходные дни предоставляются в различные дни недели согласно графикам сменности.

Праздничные дни указаны в ст.112 ТК РФ. Работа в праздничные дни оплачивается в двойном размере либо компенсируется предоставлением другого дня отдыха.

При совпадении выходного дня с праздничным, выходной день переносится на следующий после праздничного рабочий день.

Ежегодный оплачиваемый отпуск предоставляется работникам по истечении шести месяцев непрерывной работы. Очередность предоставления отпусков устанавливается администрацией предприятия по согласованию с профсоюзным органом. Продолжительность ежегодного оплачиваемого отпуска должна быть не менее 24 дней в расчёте на шестидневную рабочую неделю. *Ежегодный дополнительный отпуск* представляется сверх основного оплачиваемого отпуска.

Отпуск без сохранения заработной платы предоставляется с согласия администрации по заявлению работника, в котором он должен изложить причины, побудившие его к уходу в кратковременный отпуск без содержания.

Это могут быть семейные обстоятельства или иного рода уважительные причины. По соглашению сторон этот отпуск может быть отработан в последующий период.

Администрация предприятия с согласия работника может досрочно отозвать его из очередного основного или дополнительного отпуска. При

этом работник вправе без объяснения причин отказаться прервать свой отпуск. Подобный отказ не может рассматриваться как нарушение трудовой дисциплины.

Вопрос 6. ТРУДОВАЯ ДИСЦИПЛИНА.

Трудовая дисциплина – это определенный порядок поведения работников в процессе производства. Она вырабатывается методами убеждения, материальной заинтересованностью работника, а также методами морального поощрения за добросовестный труд.

В соответствии со ст. 127 КЗоТ работники обязаны трудиться честно и добросовестно, своевременно и точно исполнять распоряжения администрации, соблюдать технологическую дисциплину, требования по охране труда, технике безопасности и производственной санитарии, бережно относиться к имуществу предприятия.

Работа на предприятиях определяется правилами внутреннего трудового распорядка, утвержденными общим собранием работников предприятия по представлению администрации.

За образцовое выполнение трудовых обязанностей для работников установлены меры поощрения. Они могут носить как моральный (объявление благодарности, награждение почетной грамотой, и т.д.), так и материальный характер (выдача премии, награждение ценными подарками). За особые трудовые заслуги работники представляются к награждению орденами, медалями, присвоению почетных званий.

За нарушение трудовой дисциплины администрация предприятия может применять следующие меры дисциплинарного взыскания: а) замечание; б) выговор; в) увольнение.

Законодательством о дисциплинарной ответственности, уставами и положениями о дисциплине могут быть предусмотрены и другие дисциплинарные взыскания. При наложении дисциплинарного взыскания

должны учитываться тяжесть совершенного проступка, обстоятельства, при которых он совершен, предшествующая работа, а также поведение работника.

Для наложения дисциплинарного взыскания администрация должна требовать от работника письменного объяснения причины допущенного нарушения трудовых обязанностей. За каждый проступок может быть применено только одно дисциплинарное взыскание и не позднее одного месяца со дня его обнаружения (не считая времени болезни работника или отпуска).

Если в течение года со дня применения дисциплинарного воздействия работник не будет подвергнут новому взысканию, то он считается вообще не подвергшимся ему. Приказ о применении дисциплинарного взыскания с указанием мотивов его применения объявляется работнику под расписку.

Дисциплинарное взыскание может быть снято до истечения года применившим его органом или должностным лицом по собственной инициативе, по ходатайству непосредственного руководителя или трудового коллектива, если данный работник не совершил нового проступка и проявил себя как добросовестный работник.

Дисциплинарное взыскание может быть обжаловано в порядке, установленном законодательством.

Вопрос 7. Обеспечение занятости и трудоустройства.

Основные правовые акты (НПА): ст. 37 Конституции, ст. 2 ТК, ФЗ «О занятости населения в РФ», акты МОТ (конвенция № 122 «О политике в области занятости», № 142 «О проф. ориентации и проф. подготовке в области развития людских ресурсов», № 159 «О профессиональной реабилитации и занятости инвалидов», № 179 «О занятости и трудоустройстве моряков», № 44 «О пособия безработным», но она не

ратифицирована; рекомендации № 45 «О безработице среди молодёжи», № 150 «О проф. ориентации и проф. подготовке людских ресурсов»)

Государственная политика занятости. Включает в себя меры активной и пассивной политики занятости.

К активным мерам относят: позитивное воздействие на рынок труда, создание рабочих мест и т.д.

Пассивные меры: преодоление последствий безработицы. Ст. 5 ФЗ о занятости определяет основные направления политики в этой сфере.

Категории лиц, которым оказывается государственная поддержка:

Инвалиды (лица, испытывающие трудности в поиске работы),

несовершеннолетние (14-18 лет),

беженцы, вынужденные переселенцы,

лица предпенсионного возраста (за 2 года до наступления пенсионного),

граждане, уволенные с военной службы и члены их семей,

одинокое многодетные родители,

граждане в возрасте от 18 до 20 лет впервые ищущие работу (имеющие начальное среднее профессиональное образование).

В России созданы и функционируют специальные органы (**органы государственной службы занятости**), разрабатывающие и реализующие программы по содействию занятости населения, оказывается социальная поддержка гражданам, признанным безработными.

Работа государственной службы занятости. Она включает федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов РФ, государственные учреждения органов службы занятости населения, федеральные службы по труду и занятости на федеральном уровне, в субъектах действуют региональные службы по труду и занятости, с населением работают центры занятости населения (осуществляют работу бесплатно).

Помимо государственных учреждений, действуют различные негосударственные организации (коммерческие, некоммерческие, частные агентства, биржи труда и т.д., это деятельность не требует лицензирования, кроме деятельности по трудоустройству граждан за пределами РФ).

Что понимается под занятостью? Занятость – это деятельность граждан, связанная с удовлетворением личных и общественных потребностей, не противоречащая законодательству РФ и приносящая, как правило, доход.

Трудоспособные лица:

работающие по трудовому договору,
зарегистрированные в качестве индивидуального предпринимателя,
выполняющие работу по договору гражданско-правового характера,
занятые в подсобных промыслах,
реализующие продукцию по договору,
избранные, назначенные или утверждённые на оплачиваемую должность,
проходящие военную службу, альтернативную гражданскую службу,
службу в органах внутренних дел,
проходящие обучение в учреждениях различных уровней,
временно отсутствующие на работе в связи с нетрудоспособностью, отпуском, повышением квалификации и т.д.,
и лица, являющиеся учредителями организаций, за исключением благотворительных и т.п. организаций.

Все остальные лица являются незанятыми, однако это не значит, что они являются безработными (лицам, не имеющим возможности трудиться по состоянию здоровья, по нежеланию).

Чтобы быть признанным безработным, нужно зарегистрироваться в органе службы занятости.

Признаки безработного лица:

1. *Граждане должны быть трудоспособны, достигшие возраста 16 лет, не имеющие противопоказаний к работе по состоянию здоровья.* Инвалиды могут рассчитывать на получение статуса безработного, если они утратили трудоспособность не в полном объёме. В медицинских учреждениях для них составляются индивидуальные программы реабилитации и на этом основании, орган службы занятости регистрирует их и подыскивает им работу.

2. Лицо не должно иметь работу и заработок.

3. Регистрация в целях поиска подходящей работы.

4. Гражданин ищет работу и готов к ней приступить.

Лица, не могут быть признаны безработными если:

назначена пенсия по старости или за выслугу лет;

лица, которые отказались от 2-х вариантов предложенной подходящей работы;

лица, которые предоставили недостоверные документы в орган службы занятости,

которые не являются без уважительной причины в орган службы занятости для регистрации;

временно нетрудоспособные,

занятые.

Права и обязанности безработного.

Права:

1. *Общие права, закреплённые в различных правовых актах* (право на выбор места работы, право на информирование о рынке труда, право на обжалование действий органов службы занятости в суд, право на бесплатную консультацию, связанную с проф. ориентацией и т.д.).

2. *Права, предусмотренные для лиц, уже признанных безработными* (право на компенсацию затрат при переезде из-за трудоустройства, право на бесплатное медицинское освидетельствование в случаях, когда это необходимо и т.д.).

Квота устанавливается для приёма на работу инвалидов (выше 100 человек, 2-4% от общего числа работников – отведены для инвалидов).

Предусматривается, что в рамках субъекта РФ устанавливается квотирование для других субъектов (несовершеннолетних и т.д.). ***Если к работодателю направлен работник по квоте, работодатель не имеет права ему отказать.***

Положение о квотирование рабочих мест в г. Москве, где указано, работодатели обязаны создавать квоты для устройства инвалидов в течение месяца со дня начала работы.

В счёт установочной квоты можно устраивать несовершеннолетних, не менее 3 % - от средней численности, работников – инвалидов.

В случае невозможности выполнения установленной квоты, работодатели перечисляют плату за каждого неустроенного инвалида в фонд квотирования.

Обязанности безработных в законе не перечислены, но согласно постановлению Правительства РФ № 458 «Об утверждении порядка регистрации безработных граждан» к ним относятся:

соблюдение порядка регистрации и перерегистрации,
информирование органов службы занятости о назначении пенсии либо по старости, либо по выслуге лет,
переговоры с работодателем по поводу трудоустройства от органов службы занятости.

В ФЗ о занятости, возможно, применить соответствующие меры:
лишение статуса безработного;
приостановление выплаты пособий по безработице на срок до 3-х мес.;
уменьшение размера пособия на 25% на 1 мес. в случае длительной неявки в осз (1 мес.);
в момент снятия с регистрации прекращается выплата пособий;
за получение пособия обманным путём;
в случае осуждения лица к наказанию в виде лишения свободы.

Органы службы занятости приостанавливают статус безработного:

если работник отказался в период безработицы от 2-х вариантов подходящей работы,

если безработный отказался по истечению 3-х мес. от общественных работ, от направления на обучение,

если нарушены порядок и сроки перерегистрации,

если безработный самовольно прекратил обучение, или явился на перерегистрацию в состоянии алкогольного, наркотического опьянения.

Размер пособия сокращается на 25% в случаях: неявки на переговоры с работодателем в течение 3-х дней со дня получения направления, отказ явиться в осз за получением такого направления.

Виды регистрации безработных.

1. Первичная регистрация. Для неё не нужно предоставлять никаких документов, она производится для установления, нуждается ли гражданин в работе.

2. Регистрация в целях поиска подходящей работы. Необходимо предоставить документы (удостоверяющие личность и подтверждающие наличие образования, трудовая книжка, если ранее работал гражданин, также справка о заработной плате на прошлой работе). Необходимо для определения, какая работа будет подходящей.

3. Регистрация в качестве безработного. Между 2 и 3 регистрацией проходит 10 дней. В течение 10 дней, осз предлагает гражданину хотя бы 2 варианта работы.

4. Перерегистрация. Производится не реже 2-х раз в месяц. На каждого гражданина заводится личное дело. Снятие с учета осуществляется в случае: назначения пенсии по старости, за выслугу лет; изменения места жительства.

Подходящая работа. Существует 2 категории граждан, имеющих различные критерии, по которым подбирается подходящая работа:

1) 1-я категория: имеющие опыт работы, без длительного перерыва в работе (менее 1 года); лица, которые с прошлого места работы были

уволены по основаниям, не связанным с виной работника. Для этой категории подходящей работой является: работа временного характера, которая соответствует профессиональной пригодности работника, условиям прежнего места работы (трудовой функции, занимаемой должности, уровню заработка); определяется в зависимости от состояния здоровья работника, транспортной доступности, соответствия нормам по охране труда.

2) 2-я категория: лица, впервые ищущие работу, не имеющие профессию; граждане не работающие более 1 года; состоящие на учёте в осп более 18 мес.; лица прекратившие индивидуальную предпринимательскую деятельность; лица, которые работали на сезонных работах; лица, уволенные за нарушение трудовой дисциплины; лица, которые были направлены на обучение, но за виновные действия были отчислены после 1ого периода; отказались от направления на повышение квалификации.

Для этой категории лиц, подходящей работой будет: любая оплачиваемая (как временного характера, так и общественные работы).

Требованиями к такой работе будет: охрана труда; возможность заниматься работой по состоянию здоровья; работа не должна быть связана с переменной места жительства).

Заработок – не ниже заработка с последнего места работы.

Переквалификация и подготовка безработного необходимы в том случае, если он не обладает никакими специальными знаниями, либо он утратил профессиональные навыки, либо ему не могут подыскать работу.

За время учёбы выплачивается стипендия, может быть заранее заключён договор с работодателем на предоставление рабочего места после окончания обучения. Во время прохождения учебы, гражданин безработным не считается.

Вопрос 8. Основные положения семейного права.

8.1. Семья, её роль в жизни общества и государства. *Семья – объективно необходимый, неотъемлемый элемент структуры общества. Общество состоит из множества семей, от функционирования которых зависит его благосостояние.*

Семья тесно связана с обществом, государством и развивается одновременно с ними. В ней, как в зеркале, отражаются самые существенные процессы их развития, и наоборот, семья, будучи продуктом социальной среды, обладает способностью влиять на ход развития общества, государства.

Семья выполняет важнейшие функции: демографическую (воспроизводство человеческого общества), воспитательную, защитную, экономическую, социальную, культурную. Поэтому общество, государство заинтересованы в благополучии семьи.

В широком смысле семья – это союз близких людей, который основан на браке. Семья как юридическое понятие – это не просто группа людей, скреплённая между собой супружескими или родственными связями, а группа лиц, имеющая между собой и предусмотренные законом права и обязанности.

Отношения между членами семьи урегулированы нормами семейного права. Они называются семейно-правовыми отношениями. Особенностью данных отношений является их личный характер.

Здесь преобладают связи, основанные на любви, привязанности, кровном родстве. К ним относятся правовые нормы, регулирующие складывающиеся между мужем и женой, родителями и детьми, другими лицами, состоящими в родстве, свойстве или иных отношений по воспитанию детей.

Основные законодательные акты, регулирующие семейные отношения: Конституция РФ, Семейный кодекс РФ, Гражданский кодекс РФ и другие нормативные акты, регулирующие семейные отношения.

Изменения, которые произошли в социальной и экономической жизни страны, переход к рыночным отношениям не могли найти отражения в правовом регулировании семейных отношений.

Семейный кодекс Российской Федерации, вступивший в силу с 1 марта 1996 года, внес существенные поправки соответствующие новым социально-экономическим условиям развития общества.

Составной частью семейного законодательства являются нормы международного права и международные договоры РФ в области семейного права, в частности, во всеобщей декларации прав человека, где говорится, семья имеет право на защиту со стороны общества и государства.

8.2. Брак. Порядок регистрации, условия вступления в брак и его прекращение.

Семья возникает из брака – он основа семьи. Брак – это равноправный, свободный, добровольный союз мужчины и женщины, целью которого является создание семьи.

Но не всякий союз между мужчиной и женщиной считается браком, а только тот, который зарегистрирован в органах записи актов гражданского состояния (ЗАГС).

Регистрация брака – это не просто формальность, государственная регистрация брака – юридический факт. Она устанавливается как в интересах семьи, так и государства.

Именно зарегистрированный брак считается юридическим, и только он порождает супружеские права и обязанности, дает возможность реально гарантировать их охрану, без регистрации нет брака.

Венчание в церкви не заменяет регистрации брака, поскольку не порождает правовых отношений, предусмотренных законом для супругов.

Заклучая брак, человек приобретает целый ряд прав и обязанностей как личных неимущественных, так и имущественных, это и обязанность по

воспитанию детей, право на взыскание алиментов, на наследство, на раздел имущества и т.п. Вот почему закон так серьезно относится к регистрации брака.

При фактическом сожительстве мужчины и женщины правовых отношений между ними не возникает. Они не имеют юридических прав и обязанностей друг перед другом, к примеру, сожительница /сожитель/ не имеет права на материальное содержание от своего сожителя /сожительницы/.

Желающие зарегистрировать брак подают заявление в орган записи актов гражданского состояния (ЗАГС).

Органы загса знакомят жениха и невесту с условиями и порядком регистрации брака, разъясняет им их права и обязанности, как в период брака, так и после его прекращения.

Затем назначаются день и час регистрации. Заключение брака производится *по истечении месяца со дня подачи заявления в загс.* Этот срок при наличии уважительных причин может быть сокращен или увеличен, но не более чем на один месяц.

При наличии особых обстоятельств, например, в случае беременности, рождения ребёнка, брак может быть заключён в день подачи заявления.

Закон закрепляет не только порядок регистрации брака, но и условия и препятствия к его заключению. Он имеет своей целью создание здоровой и прочной семьи.

К условиям заключения брака, прежде всего, относится взаимное добровольное согласие жениха и невесты, которое находит отражение в закреплении в совместно поданном в загс заявлении и засвидетельствованное их личным присутствием на брачной церемонии.

Заочная регистрация брака не разрешается. Согласие родителей на заключение брака не требуется. Брак не может быть зарегистрирован против воли лиц, вступающих в него, под принуждением угрозы, насилия, от кого они бы не исходили.

Однако одного согласия для заключения брака, конечно, не достаточно. Для вступления в брак необходимым условием является достижение брачного возраста – 18 лет. Однако есть исключения. *Во-первых*, когда гражданин, не достигший 18 лет, вступил в брак при соблюдении условий, предусмотренных законом (ч.2, ст.21 ГК) и, *во-вторых*, это эмансипация, т.е. когда гражданин приобретает полную дееспособность – объявление органами опеки и попечительства несовершеннолетнего гражданина, достигшего 16 лет дееспособным.

В связи с этим обратим внимание на то, что *супруги считаются полностью дееспособными не с 18 лет, а с момента заключения брака на законных основаниях.* Предельного возраста для вступления в брак закон не предусматривает.

Иногда взаимное согласие лиц, достигших совершеннолетия, имеется, а брак не может быть заключён. Например, при наличии препятствий к его заключению, которые устанавливает закон. *Так, не допускается заключение брака в случаях, когда хотя бы одно лицо уже состоит в другом зарегистрированном браке.* Этот запрет объясняется тем, что государство признает единобрачие, то есть мужчина и женщина могут состоять одновременно только в одном браке.

Не допускает закон заключение брака между родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, бабушкой и внуками), полнородными и не полнородными (имеющих общих отца и мать) братьями и сёстрами, усыновителями и усыновлёнными, а также между лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие психического расстройства.

В данном случае препятствия к заключению брака диктуются не только соображениями нравственного порядка, но и заботой о потомстве. Семья создаётся как для совместной жизни, так и для рождения нового человека, и, конечно, здорового.

Препятствием к заключению брака может служить ситуация, когда одно из лиц, вступающих в брак, скрыло от другого лица наличие у него венерической болезни или ВИЧ-инфекции. В этих случаях другое лицо вправе обратиться в суд с требованиями о признании брака не действительным.

С согласия лиц, вступивших в брак, возможно проведение медицинского обследования. Оно проводится соответствующим государственным медицинским учреждением по месту жительства бесплатно. Результаты обследования составляют медицинскую тайну, и могут быть сообщены другому лицу, вступающему в брак, только с согласия лица, прошедшего обследование.

Недействительным признается также фиктивный брак. Фиктивный брак – юридический брак, зарегистрированный в органах загса, однако, без намерения создать семью, а с целью получения, к примеру, права на пенсию, жилую площадь и т. п.

Признание брака недействительным означает, что права и обязанности супругов прекращаются с момента заключения такого брака, следовательно, никаких прав и обязанностей у супругов не возникает за исключением, случаев, предусмотренных законом.

Признание брака не действительным не влияет на права детей, родившихся в этом браке, или в течение трёхсот дней со дня признания его недействительным. Такие дети имеют те же права, что и дети, родившиеся в действительном браке. Признание брака не действительным производится судом. Перечень оснований, позволяющих признать брак не действительным, предусмотрен Семейным кодексом.

В силу различных жизненных обстоятельств, семья иногда распадается, супружеские отношения прекращаются. Так брак, может быть прекращён вследствие смерти или объявления судом одного из супругов умершим, но в случае явки лица, объявленного судом умершим или признанного безвестно отсутствующим, брак может быть восстановлен в порядке установленным законом.

При жизни супругов брак может быть расторгнут путём развода. Развод производится в официальном порядке – судом или загсом. Однако муж не вправе без согласия жены возбудить дело о разводе во время её беременности и в течение года после рождения ребёнка.

Брак, расторгаемый в загсе, прекращается со дня государственной регистрации развода в книге регистрации актов гражданского состояния, а при расторжении брака в суде – со дня вступления решения суда в законную силу. При этом суд обязан в течение 3-х дней направить выписку из этого решения в загс по месту государственной регистрации заключения брака.

Супруги не в праве вступить в новый брак до получения свидетельства о расторжении брака в органе записи актов гражданского состояния по месту жительства любого из них.

8.3. Личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов.

Брак, заключённый с соблюдением всех требований закона, порождает у супругов личные неимущественные и имущественные права и обязанности. Супруги с момента регистрации брака имеют равные права, причём каждому праву соответствует и обязанность.

Личные права супругов тесно связаны с личностью и не отделимы от неё, они не имеют экономического содержания. К ним относятся право на свободный выбор рода занятий профессии, местопребывания и местожительства.

Супруги по своему желанию выбирают при заключении брака фамилию – общую добрачную фамилию мужа или жены либо присоединяют к своей фамилии фамилию другого супруга.

Перемена фамилий одним из супругов не влечёт изменение фамилии другого супруга. Большинство личных прав, например, на профессию, род занятий они имели и до регистрации брака.

*Одна из важнейших функций, которую выполняет семья, экономическая – это потребительская и производная. Каждая семья имеет своё имущество, в силу чего существуют **имущественные отношения между супругами**.*

Среди этих имущественных отношений можно выделить отношения по поводу супружеской собственности и взаимной материальной поддержки, алиментные содержания.

Семейный кодекс РФ вводит два режима имущества супругов: законный и договорный.

Законный режим имущества супругов – это режим их совместной собственности, то есть совместно нажитого во время брака общего имущества (доходы, пенсии, пособия, вклады, пай, ценные бумаги, движимое и недвижимое, вещи и любое другое имущество).

*Владение, пользование, распоряжение таким имуществом осуществляется по обоюдному согласию супругов. Наряду с общим имуществом **каждый из супругов имеет свою собственность: это имущество, принадлежащее ему до брака, полученное во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам, например, приватизированное жильё.***

Собственностью каждого из супругов являются вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и др.), за исключением драгоценностей и др. предметов роскоши.

*При разделе общего имущества признаётся равенство долей супругов, но в отдельных случаях, предусмотренных законом, допускается отступление от этого правила. Однако следует отметить, что законный режим имущества супругов действует, если **брачным договором** не установлено иначе.*

Договорный режим имущества определяется брачным договором. *Брачный договор – институт семейного права, известный большинству развитых стран. В нашей этот институт только получает своё развитие,*

поскольку впервые его предусмотрел действующий Семейный кодекс РФ 1996г.

Закон урегулировал этот вид договора достаточно полно. Он даёт понятие брачного договора, определяет порядок и условия его заключения, срок содержание, механизм регистрации, изменение и расторжение договора, предусматривает основания признания его не действительным частично или полностью. Брачный договор – двухсторонняя сделка и поэтому он подчиняется правилам общим для всех видов сделок.

*Согласно закону, **брачный договор** есть соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и /или/ в случае его расторжения.*

Важно учитывать, что брачным договором регулируются не все, а исключительно имущественные права и обязанности супругов в браке и /или / в случае его расторжения.

Личные права и обязанности супругов предметом брачного договора быть не могут. Например, нельзя закрепить в договоре обязанность любить друг друга, хранить верность.

*Данный договор может быть заключен до брака в момент заключения его в любое время и в период брака. Однако **брачный договор**, заключённый до регистрации брака, **вступает в законную силу со дня государственной регистрации заключения брака.***

Договор заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. Брачный договор может изменить законный режим совместной собственности супругов. Он может быть изменён или расторгнут в любое время по соглашению супругов. Односторонний отказ от брачного договора не допускается.

Действие договора прекращается с момента прекращения брака, за исключением обстоятельств, предусмотренных на случай расторжения брака. Он может быть признан судом не действительным, полностью или

частично, или изменён или расторгнут в любое время по взаимному согласию супругов.

Кроме того, закон допускает определение брачным договором прав и обязанностей супругов по взаимному содержанию, жилищные права.

Супруги вправе заключить между собой другие договоры, например, купли-продажи, дарения.

Взаимное материальное содержание означает, что супруги обязаны материально поддерживать друг друга. Обязанность эта возникает в момент регистрации брака и, как правило, выполняется добровольно.

В случае отказа в такой поддержке и отсутствие договорного соглашения между супругами об уплате алиментов у супруга возникает право на получение алиментов через суд.

Право такого требования имеет, к примеру, нетрудоспособный и нуждающийся супруг, жена в период беременности. Подобные алименты суд может взыскать, если супруг – ответчик обладает необходимыми для этого средствами.

Право нуждающегося нетрудоспособного супруга на получение содержания от другого супруга сохраняется после расторжения брака в случаях, предусмотренных законом.

Однако обязательным условием для этого является наступление нетрудоспособности в браке или не позже одного года после его расторжения.

Размер алиментов, взыскиваемых судом на содержание супруга, определяется в твёрдой денежной сумме, выплачиваемой ежемесячно. Размер алиментов и порядок их представления бывшему супругу после расторжения брака может быть определён и соглашением бывших супругов (КоБС, ст.90).

8.4. Права и обязанности родителей и детей.

Особое место в семье занимают взаимоотношения родителей и детей, которые основываются на происхождении детей, удостоверенным в

установленном законе порядке. Это личные неимущественные и имущественные права и обязанности.

Среди личных прав ребёнка – право на получение имени, отчества, фамилии, право на воспитание, общение и контакт с родителями и родственниками, право ребёнка на защиту своих прав и обязанностей.

Рождение ребёнка удостоверяется свидетельством о рождении, где указаны отец и мать. Фамилия ребёнка указывается по фамилии родителей, зарегистрированных в браке.

Имя ребёнку даётся по их соглашению, а отчество – по имени отца. В случае рождения ребенка от родителей, состоящих в фактическом, а не юридическом браке отцовство устанавливается путём подачи совместного заявления отца и матери ребенка или заявления отца в органы загса.

При отсутствии совместного заявления родителей, не состоящих в браке, или заявлении отца ребенка в органы записи актов гражданского состояния с согласия органов опеки и попечительства возможно установление отцовства в судебном порядке.

Права и обязанности детей, родившихся от лиц, не состоящих в браке между собой, но в отношении которых установлено отцовство, те же, что и у детей, родившихся от лиц, состоящих в браке между собой.

Закон допускает также оспаривание отцовства, но оно возможно только в судебном порядке.

Ребёнок, рождённый в фактическом браке, в отношении которого не было установлено отцовство, приобретает фамилию матери, а имя и отчество записываются по её указанию.

Ребёнок имеет право на выражение собственного мнения в семье по вопросам, затрагивающим его интересы, например, при разрешении спора с кем из родителей при расторжении брака он должен проживать.

Учет мнения ребёнка, достигшего 10 лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам.

Ребёнок в целях защиты своих прав и интересов от злоупотребления со стороны родителей вправе самостоятельно обратиться в орган опеки и попечительства, а по достижении 14 лет – в суд.

Ребёнок – лицо, не достигшее возраста 18 лет (совершеннолетия). Он имеет не только личные неимущественные, но и имущественные права: право собственности на доходы, право на получение содержания от своих родителей, право на имущество, полученное им в дар или в порядке наследования, но он не имеет права собственности на имущество родителей, а они, в свою очередь, не имеют право собственности на имущество ребёнка.

Дети и родители, проживающие совместно, могут владеть и пользоваться имуществом друг друга по взаимному согласию или установившемуся обыкновению.

Родители являются законными представителями своих несовершеннолетних детей, поскольку те не могут самостоятельно защищать свои права и обязанности.

Родители имеют не только равные права, но и равные обязанности по воспитанию детей, они должны их содержать, заботиться об их физическом, психическом духовном и нравственном развитии, готовить их к самостоятельной жизни. Родительские права должны осуществляться в интересах ребёнка. Ребёнок имеет право на защиту своих прав и законных интересов.

К сожалению, иногда родители уклоняются от выполнения своих обязанностей, отказываются без уважительных причин взять своего ребёнка из родильного дома, злоупотребляют родительскими правами, жестоко обращаются со своими детьми, осуществляют насилие над ними, совершают умышленное преступление против жизни или здоровья своего ребёнка или супруга, злостно уклоняются от уплаты алиментов, являются хроническими алкоголиками или наркоманами.

В таких случаях, т.е. виновного поведения, родители, или один из них, на основании решения суда могут быть лишены родительских прав. С иском

о лишении родительских прав могут обратиться один из супругов, близкие родственники, органы опеки и учреждения, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей, а также прокурор.

Независимо от того, кем был предъявлен иск, закон обязывает органы опеки и попечительства и прокурора, участвовать при рассмотрении судом дел о лишении родительских прав.

Родители, лишённые родительских прав, теряют все права, основанные на факте родства с ребёнком, в том числе, и право на получение содержания от них при утрате трудоспособности в старости. Лишение родительских прав не освобождает родителей от обязанности содержать своего ребёнка.

Закон допускает восстановление в родительских правах, оно осуществляется в судебном порядке. Однако закон не допускает восстановление в родительских правах, если ребёнок усыновлён или усыновление не отменено.

Может иметь место отобрание ребёнка у родителей без лишения родительских прав (ограничение родительских прав). Вопрос об ограничении родительских прав и вопрос об отмене ограничения этих прав и о возвращении ребёнка родителям решается судом.

Ограничение родительских прав лишает родителей права на личное воспитание ребёнка, но не освобождает их от обязанности по его содержанию.

При непосредственной угрозе жизни ребёнка или его здоровью возможно и отобрание ребёнка. Оно производится органом опеки и попечительства на основании акта органа местного самоуправления.

Вынесение такого акта обязывает орган опеки обратиться в суд с иском о лишении родительских прав или об ограничении их родительских прав.

Имущественные права и обязанности родителей состоят в том, что родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей, а также совершеннолетних в случае их нетрудоспособности и нуждаемости.

Родители вправе заключать соглашение о содержании своих несовершеннолетних детей. Соглашение об уплате алиментов заключается между лицом, обязанным уплачивать алименты, и их получателем в письменной форме и нотариально удостоверяется.

Такое соглашение имеет силу исполнительного листа, т.е. обязательно к исполнению. Размер, способы и порядок уплаты алиментов в этом случае определяются сторонами соглашения.

Однако их размер не может быть ниже размера алиментов, взыскиваемых по суду. При отсутствии соглашения особо оговаривается в законе взыскание и использование алиментов на детей, оставшихся без попечения родителей.

Односторонний отказ от исполнения соглашения об уплате алиментов не допускается. Установлен порядок индексации размера алиментов, уплачиваемых по соглашению.

При отсутствии соглашения об уплате алиментов члены семьи, имеющие право на получение алиментов, вправе с требованием о взыскании алиментов обратиться в суд.

Алименты присуждаются с момента обращения в суд. Они могут быть взысканы за прошедший период в пределах 3-х летнего срока с момента обращения в суд, при основаниях, предусмотренных законом.

Иски о взыскании алиментов могут предъявляться в суд, как по месту жительства ответчика, так и по месту жительства истца. Истцы по данной категории дел освобождаются от уплаты судебных расходов.

Размер алиментов, взыскиваемых на несовершеннолетних детей в судебном порядке, может определяться в долях к заработку или иному доходу родителя при условиях, указанных в законе, суд также вправе определить размер алиментов в твёрдой денежной сумме или одновременно и в долях, и в твёрдой денежной сумме.

Алименты удерживаются со всех видов заработка и /или/ иного дохода, которые получают родители, а также с пенсий, пособий по государственному

социальному страхованию, со стипендий, выплачиваемых в период обучения в учебных заведениях и на курсах, с доходов от предпринимательской деятельности и пр.

Удержание алиментов не производится с выходного пособия при увольнении, с единовременных премий и в других случаях, предусмотренных законом. Взыскание алиментов производится с суммы заработка (дохода) после удержания из него налогов.

Трудоспособные совершеннолетние дети, в свою очередь, обязаны содержать нетрудоспособных родителей и нуждающихся в помощи родителей.

И, если дети будут уклоняться от этого долга перед родителями, то те в праве по суду взыскать с детей средства на своё содержание. Алименты выплачиваются ежемесячно в твёрдой денежной сумме. Закон предусматривает индексацию алиментов.

Алиментные обязательства по содержанию имеют и супруги. Правом требовать предоставления алиментов в судебном порядке от другого супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, например, нетрудоспособный нуждающийся супруг, жена в период беременности и в течение 3-х лет со дня рождения ребёнка и в других случаях, установленных законом. Регулируется и вопрос о праве бывшего супруга на получение алиментов после расторжения брака.

8.5. Формы воспитания и устройства детей, оставшихся без попечения родителей.

Особой заботой государства пользуются дети, оставшиеся без попечения родителей. Закон устанавливает формы воспитания и устройства таких детей, передача на воспитание в семью, на усыновление (удочерение), под опеку (попечительство) или в приёмную семью, или в учреждения для детей-сирот и др. аналогичные учреждения.

Одним из важных прав родителей на воспитание детей является право на усыновление (удочерение). Усыновление – это юридический акт, посредством которого между усыновителями и усыновлёнными устанавливаются такие же правовые отношения, как между кровными родителями и детьми.

Усыновление (удочерение) допускается в отношении несовершеннолетних детей. Усыновителями могут быть совершеннолетние дееспособные граждане, и не могут быть лица, лишённые по суду родительских прав, лица, признанные судом недееспособными или ограниченно дееспособными, лица, отстранённые от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на них законом обязанностей, бывшие усыновители, если усыновление отменено судом по их вине; а также лица, которые по состоянию своего здоровья (туберкулёз, рак, токсикомания) не могут осуществлять родительские права.

Разница в возрасте усыновителя и усыновляемого должна быть не менее 16-18 лет. Дети, являющиеся гражданами РФ, могут быть переданы на усыновление иностранным гражданам в случае, если не представилась возможность передать их на усыновление, под опеку, на воспитание в семью граждан РФ.

Оно допустимо без согласия родителей лишь в исключительных случаях. При усыновлении ребёнка, которому исполнилось 10 лет, необходимо его согласие.

Усыновление производится судом и подлежит государственной регистрации. Усыновлённый ребенок во всех отношениях, в личных и имущественных правах и обязанностях приравнивается к родственникам по происхождению и освобождается от обязанностей по отношению к своим родителям.

Установлена тайна усыновления ребенка и юридическая ответственность лиц за разглашение ее против воли усыновителя. Допускается законом изменение места рождения усыновлённого в

исключительных случаях и дата его рождения, на срок не более 6 месяцев. О всех изменениях в записях усыновителей должно быть указано в решении об усыновлении.

В интересах ребенка усыновление может быть отменено. Отмена производится в судебном порядке. Не допускается отмена усыновления ребёнка, если он достиг совершеннолетия, за исключением случаев, предусмотренных законом. Усыновление прекращается со дня вступления в законную силу решения суда об отмене усыновления.

*В интересах защиты личных и имущественных прав и интересов несовершеннолетних детей, оставшихся без родителей, устанавливаются **опека и попечительство.***

Опека устанавливается над детьми до 14 лет, **попечительство** учреждается над несовершеннолетними от 14 до 18 лет.

Опекуном (попечителем) детей могут быть совершеннолетние дееспособные лица. Закон (ст.146 СК РФ) определяет круг лиц, которые не могут быть назначены опекунами, например, лица, лишённые родительских прав, страдающие хроническим алкоголизмом или наркоманией и т.д.

Опекун (попечитель) имеет право воспитывать, совместно проживать с подопечным и выполнять те функции, которые обычно исполняют родители. Обязанности по опеке и попечительству исполняются опекуном безвозмездно.

Опекуну (попечителю) ежемесячно выплачиваются на содержание ребенка денежные средства в размере, установленном Правительством РФ.

*Закон предусматривает также передачу ребенка, оставшегося без попечения родителей, на воспитание **в приемную семью.*** Такая передача осуществляется на основании договора о передаче ребенка, который заключается между органами опеки и попечительства и приемными родителями. На воспитание в приемную семью передается несовершеннолетний ребенок на срок, предусмотренный договором.

Приемные родители по отношению к принятому на воспитание ребенку обладают правами и обязанностями опекуна (попечителя). Подбор приемных родителей осуществляется органами опеки и попечительства.

На содержание ребенка приемной семье ежемесячно выплачиваются денежные средства в размере, установленном Правительством РФ. Кроме того, Закон устанавливает размер оплаты труда приемных родителей и льготы, предоставляемые такой семье.

Сам ребёнок сохраняет право на причитающиеся ему алименты, пенсию, пособия и др. социальные выплаты, а также право собственности на жилое помещение (ст. 154 СК). Договор о передаче ребенка на воспитание в семью при наличии уважительных причин, например, болезни приемных родителей, может быть расторгнут досрочно.

8.6. Семейные отношения с участием иностранных граждан и лиц без гражданства.

Семейный кодекс РФ (ст. ст.156-167 СК РФ) регулирует также семейные отношения с участием иностранных граждан и лиц без гражданства. Условия заключения брака на территории РФ определяются для каждого из лиц, вступающих в брак, законодательством государства, гражданином которого это лицо является в момент заключения брака.

Если лицо наряду с гражданством иностранного государства имеет гражданство Российской Федерации, к условиям заключения брака применяется законодательство Российской Федерации. При наличии у лица гражданства нескольких иностранных государств применяется по выбору данного лица законодательство одного из этих государств.

Браки между гражданами РФ, проживающими за пределами территории России, заключаются в дипломатических представительствах или консульских учреждениях РФ.

Расторжение брака между гражданами РФ и иностранными гражданами на территории и лицами без гражданства, а также брака между

иностранными гражданами на территории РФ производится в соответствии с законодательством РФ.

А за пределами РФ расторжение брака между вышеуказанными лицами, признается действительным в РФ при соблюдении законодательства соответствующего иностранного государства о компетенции органов, принимавших решение о расторжении брака, и подлежащего применению при расторжении брака законодательства.

Личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов определяются законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства.

Отношения родителей и детей, проживающих в России, независимо от гражданства сторон, подчинены российскому семейному законодательству. При отсутствии совместного места жительства права и обязанности родителей и детей определяются законодательством государства, гражданином которого являются дети (ребенок).

Установление и оспаривание отцовства определяется законодательством государства, гражданином которого является ребенок по рождению. Усыновление (удочерение), а также отмена усыновления производится в соответствии с законодательством государства, гражданином которого является усыновитель. Вместе с тем, усыновление на территории РФ иностранными гражданами ребёнка, являющимся гражданином РФ, требует соблюдения правил, направленных на защиту прав усыновляемого, предусмотренных Семейным кодексом РФ.

Нормы иностранного семейного права не применяются в случае, если такое применение противоречило бы основам публичного порядка РФ. В этом случае применяется законодательство РФ (ст.167 СК РФ).

Тема 15. Правовое регулирование информационных отношений в России

Вопросы лекции:

1. Понятие и правовое значение информации.
2. Структура и состав законодательства в информационной сфере.
3. Исторические аспекты формирования законодательства о регулировании информационных отношений в России.
4. Правовые режимы информации, защищаемой в интересах личности, общества и государства.
5. Юридическая ответственность за правонарушения в информационной сфере.

Вопрос 1. Понятие и правовое значение информации.

Современный период развития общества и государства характеризуется тем, что информационные процессы стали необходимым и самым важным элементом обеспечения деятельности государственных органов, предприятий и граждан.

По своей значимости информационные ресурсы, наряду с природными, финансовыми, трудовыми и иными, составляют важнейший потенциал государства и общества.

Россия в полной мере ощутила последствия информационной революции. Ежегодно государство выделяет колоссальные средства на развитие информационного общества.

В познавательном отношении важно определить понятие информации. Должен сказать, что ученые неоднократно обращались к определению понятия информации, пытаясь установить ее общие характерные признаки, независимо от отраслей научных знаний.

Каждый исследователь, исходя из общего понятия информации, определяемого как сведения об окружающем мире и протекающих в нем процессах, трансформировал на интересующую его область научных знаний.

Отсюда и различия в определении понятия информации, которые зависят от предметной области знаний, целей и задач, стоящих перед получателями информации.

Термин «информация», используемый для раскрытия ее как правовой категории, встречается в различных нормативно-правовых актах.

Впервые правовое понятие информации было закреплено в ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации» от 25.01.1995. Законом информация определяется: как сведения о лицах, предметах, фактах, событиях, явлениях и процессах, независимо от формы их представления.

В названном законе, который обоснованно называют базовым в сфере законодательства об информационных отношениях, даются определения информатизации, документированной информатизации, информационных процессов, систем и ресурсов, конфиденциальной информации, собственника и владельца информационных ресурсов, пользователя (потребителя) информации.

Главное, на что мы должны обратить внимание это то, что информация постоянно обращается в социальной среде, удовлетворяя, таким образом, потребности личности, общества и государства.

Это дает основание для **вывода об обособлении нового вида общественных отношений – информационных, являющихся объектом правового регулирования.** Правоотношения, складывающиеся в информационной сфере, имеют свои специфические объекты правового регулирования, по поводу которых субъекты вступают в различные информационные отношения.

Объектом правового регулирования могут быть только информационные ресурсы (продукты), информационные системы, технологии и средства их обеспечения, а не информация как таковая.

Общепризнанным является отнесение граждан и юридических лиц, в том числе и иностранных, а также государства в целом к *субъектам информационных отношений*, которые своим поведением воздействуют друг на друга по поводу обращения информации, зафиксированной на материальных носителях.

Названные отношения регулируются информационно-правовыми нормами, которые содержатся в различных правовых актах. Законы и подзаконные акты регламентируют права, обязанности и ответственность субъектов информационных отношений при производстве, распространении и использовании информации, содержащейся на материальных носителях.

В общем можно сказать, что нормы права могут запрещать участникам информационных отношений совершать некоторые действия, предписывать конкретное поведение (*публичное право*) либо разрешать самим свободно определять характер взаимоотношений друг с другом на договорной основе (*частное право*).

Что касается запрета участникам информационных отношений совершать некоторые действия (*публичное право*), то например Уголовный кодекс Российской Федерации включает в себя нормы, сосредоточенные в главе 28 "Преступления в сфере компьютерной информации", предусматривающие три самостоятельных состава преступления: статья 272 – "Неправомерный доступ к компьютерной информации"; статья 273 –

"Создание, использование и распространение вредоносных программ для ЭВМ"; статья 274 – "Нарушение правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ и их сети".

Непосредственным *объектом* любого компьютерного преступления является чужая собственность на информацию, технические и программные средства компьютеризации информационных процессов.

Объективная сторона большинства компьютерных преступлений выражается в тех или иных действиях. Неправомерное проникновение в компьютерную систему, нелегальное копирование программного обеспечения, баз данных, распространение «вирусных» программ требует определенных физических усилий, и лишь такое преступление, как нарушение правил эксплуатации ЭВМ, может быть осуществлено в форме бездействия.

Субъектом любого из рассматриваемых преступлений может быть вменяемое лицо не моложе 16 лет.

С субъективной стороны компьютерные преступления являются умышленными. Компьютерные преступления подразделяются на два вида: в первом случае компоненты компьютерной техники являются предметами преступных посягательств, а во втором – они играют роль орудий, с помощью которых осуществляются хищения и мошенничество.

Остановимся на особенностях квалификации преступлений в сфере компьютерной информации.

Часть первая ст. 272 «Неправомерный доступ к компьютерной информации» определяет его как преступное деяние, если оно повлекло уничтожение, блокирование, модификацию либо копирование информации, нарушение работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети».

Таким образом, уголовно наказуемо лишь такое проникновение в компьютерную систему, которое повлекло хотя бы одно из указанных последствий. При этом уголовная ответственность наступает при

неправомерном доступе к компьютерной информации любой формы собственности.

Диспозиция ст. 273 УК РФ выражена следующим образом: «Создание программ для ЭВМ или внесение изменений в существующие программы, заведомо приводящих к несанкционированному уничтожению, блокированию, модификации либо копированию информации, нарушению работы ЭВМ, системы ЭВМ или их сети, а равно использование либо распространение таких программ или машинных носителей с такими программами».

Другими словами, статья 273 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за создание и распространение компьютерных вирусов. Для защиты от вирусов можно использовать общие средства защиты информации и специализированные программные средства.

К общим средствам защиты относятся: резервное копирование информации, то есть создание копий и системных областей дисков; разграничение доступа пользователей, предотвращающее несанкционированное использование информации.

Для наступления уголовной ответственности по ст. 273 УК РФ достаточно одного факта разработки вирусной программы или превращения безопасной программы в опасную. Сложный для квалификации момент – это установление факта сбыта или использования таких программ.

Диспозиция следующей статьи 274 УК РФ выражена так: «Нарушение правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети лицом, имеющим доступ к ЭВМ, повлекшее уничтожение, блокирование или модификацию охраняемой законом информации, если это деяние причинило существенный вред».

Таким образом, уголовная ответственность может наступить лишь при двух условиях: 1) уничтожение, блокирование или модификация охраняемой законом информации; 2) причинение существенного вреда.

Вопрос 2. Структура и состав законодательства в информационной сфере.

Характеристика информационного законодательства основывается на *понятии информационной сферы как совокупности норм, регулирующих взаимосвязанные области:*

производства и преобразования информации, необходимых для формирования информационных ресурсов;
получения и распространения информационных продуктов;
предоставления информационных услуг;
поиска, получения и потребления информации пользователями;
создания и применения механизмов и средств обеспечения информационной безопасности.

Информационное законодательство представляет собой самостоятельную отрасль, которая начала формироваться с принятием Декларации прав человека и гражданина (22.11.91) и Конституции Российской Федерации (12.12.93), провозгласившими фундаментальный принцип, в соответствии с которым каждый имеет право:

свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом. Это положение касается не только граждан, но и юридических лиц, и самого государства.

Качественное обновление общества, становление рыночной инновационной экономики и построение правового государства потребовали принятия Концепции правовой информатизации России, что преследовало цель обеспечить правовую информированность всех структур общества и каждого гражданина. В нашей стране были приняты ряд программ, например, федеральная программа «Информационное общество».

За период после принятия Конституции было сформировано информационное законодательство, источниками которого являются нормы

конституционного уровня, федеральные законы по вопросам информатизации, специальные законы, регулирующие информационные отношения в различных сферах общественной жизни.

Гражданский кодекс РФ, впервые отнес информацию к объекту гражданских прав. Правда, в 2008г. ГК исключил информацию из числа объектов гражданских прав, и регламентировал действия с информацией, составляющей служебную и коммерческую тайну.

В Уголовном кодексе РФ предусмотрена ответственность за преступления в информационной сфере.

В состав информационного законодательства входят подзаконные акты. Важное место среди них занимают Указы Президента РФ, постановления Правительства РФ и ведомственные акты.

По различным оценкам, за период новейшей истории в России были приняты значительное число правовых актов в информационной сфере.

Анализ этих актов показывает, что *основополагающими принципами правового регулирования информационных отношений являются:*

свобода информации и равенство субъектов информационных отношений,

достоверность, полнота и своевременность информации,

соблюдение требований законности и правопорядка в информационных отношениях,

ограничение доступа к отдельным видам информационных ресурсов,

информационная безопасность и защита информации.

Названные принципы пронизывают, если так можно сказать, механизмы информационных отношений в различных сферах развития.

С учетом специфики регулирования информационных отношений законодательство в этой сфере включает ряд направлений.

1. *Законодательство о средствах массовой информации (СМИ).* Закон РФ «О средствах массовой информации» от 27.12.1991 регулирует

отношения, связанные с поиском, получением, производством и распространением массовой информации.

Под массовой информацией понимаются предназначенные для неограниченного круга лиц печатные, аудио-, аудиовизуальные и иные сообщения и материалы.

Закон *допускает* создание и распространение средств массовой информации с использованием новых информационных технологий и устанавливает недопустимость цензуры и разглашения сведений, составляющих государственную или иную охраняемую законом тайну, *регулирует* организацию деятельности СМИ и их отношения с гражданами и организациями, политическими партиями и государственными органами.

Вместе с тем, говоря о свободе массовой информации, следует законодательно закрепить ответственность субъектов за доведение через СМИ заведомо ложной информации, и информации с ограниченным доступом (государственная, служебная, коммерческая и иные виды тайн). Сегодня ответственность несет только главный редактор издания и автор публикации.

2. Законодательство о формировании информационных ресурсов, подготовке информационных продуктов, предоставлении информационных услуг. Важным правовым актом в этой области является ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» (2006г.), который регулирует отношения, возникающие при формировании и использовании информационных ресурсов на основе создания, сбора, обработки, накопления, хранения, поиска, распространения и предоставления потребителю документированной информации.

Под информационными ресурсами следует понимать отдельные документы и массивы документов, в том числе в информационных системах (библиотеках, архивах и т.д.).

Информационные ресурсы защищаются нормами законодательства наряду с материальными, финансовыми и другими ресурсами.

Информационные ресурсы могут находиться в собственности различных субъектов гражданского права.

Государственные информационные ресурсы являются открытыми и общедоступными, за исключением тех, которые отнесены законом к категории ограниченного доступа.

Собственник (владелец) информационных ресурсов самостоятельно определяет порядок получения пользователем информации, причем сведения об условиях доступа к ней предоставляются бесплатно.

Отказ в доступе к информационным ресурсам может быть обжалован в судебном порядке.

В целях формирования информационных ресурсов законодательством предусмотрена обязанность различных субъектов предоставлять в государственные и муниципальные органы сведения об их деятельности или обязательные экземпляры документов.

Например, предприятия обязаны ежеквартально представлять в Государственную налоговую инспекцию, Пенсионный фонд и другие внебюджетные фонды отчетность о своей финансово-хозяйственной деятельности.

ФЗ «Об обязательном экземпляре документов» обязывает предприятия независимо от их организационно-правовой формы представлять обязательный экземпляр различных видов документов в библиотеки и органы научно-технической и иной информации, кроме документов личного и секретного (конфиденциального) характера.

К числу информационных ресурсов относятся и *персональные данные о гражданах*, которые собираются и накапливаются в различных государственных и муниципальных органах, на предприятиях и в общественных организациях.

Конституция провозгласила право каждого на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, которое получило дальнейшее развитие в ФЗ «О персональных данных».

Закон относит персональные данные к категории конфиденциальной информации и устанавливает ограничение на обращение такого рода информации.

В частности, не допускается сбор, хранение, использование и распространение информации о частной жизни лица без его согласия, кроме как на основании судебного решения. При таком подходе частный детектив вряд ли сможет собрать информацию об интересующем его лице.

К этому нужно добавить, что в ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» устанавливается правовой режим персональных данных, полученных в результате оперативно-розыскных мероприятий.

Далее. Хочу сказать, что для сохранения и развития библиотечного дела в стране были приняты Основы законодательства РФ о культуре и ФЗ «О библиотечном деле», которые устанавливают права человека на свободный доступ к информации, научную и образовательную деятельность.

Основы законодательства Российской Федерации «Об Архивном фонде Российской Федерации и архивах» регулируют формирование, организацию хранения, учет, использование архивов в целях обеспечения сохранности архивных документов и использования их в интересах граждан, общества и государства.

Под архивными документами понимается документ, который в силу его значимости для общества подлежит сохранению.

Архивный фонд РФ образуют архивные фонды и архивные документы независимо от источника их образования, вида носителя, места хранения и формы собственности предприятия.

Законом запрещено создание тайных архивов, затрагивающих права граждан.

3. Отдельно нужно выделить законодательство о средствах связи.

Формирование единого информационного пространства невозможно без средств связи, которые вместе со средствами вычислительной техники составляют техническую базу обеспечения процесса сбора, обработки, накопления и распространения информации.

Отношения в области связи регулируются ФЗ «О связи», который определяет полномочия государственных органов, права и обязанности лиц, участвующих в обеспечении пользователей средствами связи либо пользующихся услугами связи.

4. Законодательство об информационной безопасности состоит из конституционных норм, ФЗ «О безопасности», «О государственной тайне», «О федеральных органах правительственной связи и информации», ФЗ «О коммерческой тайне» и других актов, которые закрепляют правовые основы обеспечения безопасности личности, общества и государства, систему безопасности и ее функции, порядок организации и финансирования органов, занимающихся обеспечением безопасности, а также контролем и надзором за законностью в сфере обеспечения безопасности.

К объектам безопасности относятся права и свободы личности, материальные и духовные ценности общества, конституционный строй, суверенитет и территориальная целостность государства.

Угроза объектам безопасности исходит от внутренних и внешних источников. Для поддержания необходимого уровня защищенности объектов безопасности используется действующая система правовых норм, регулирующая различные аспекты безопасности.

Важное значение в руководстве деятельностью по обеспечению информационной безопасности личности, общества и государства принадлежит Совету безопасности РФ – конституционному органу, осуществляющему подготовку решений Президента РФ в этой сфере, в частности, с его участием была разработана Доктрина информационной безопасности РФ.

Вопрос 3. Исторические аспекты формирования законодательства о регулировании информационных отношений в России.

Эволюционный характер формирования товарно-денежных отношений и утверждение частной собственности оказали влияние на степень урегулирования правом информационных отношений в России.

При анализе этой проблемы необходимо учитывать явления и процессы, которые обусловили специфику различных периодов экономического поведения субъектов хозяйственной деятельности.

Во-первых, это влияние «формационного» и «цивилизационного» подходов, объясняющих эволюционный характер общества в зависимости от конкретного способа производства и культурного развития, определяющих саму возможность возникновения института коммерческой тайны в силу появления товарно-денежных отношений и признания государством частной собственности (главный критерий).

Во-вторых, это влияние последствий научно-технической и информационной, торговой революций на содержание форм и методов защиты коммерчески значимой информации (КЗИ).

В-третьих, это влияние экономической и политической обстановки в стране на развитие рыночных условий хозяйства (поощрение конкуренции, необратимость процессов приватизации, гарантии защиты частной собственности и др.), на правовую оценку нарушений в области защиты КЗИ (эффективность мер ответственности за нарушение договорных обязательств, разглашение КЗИ и др.);

В-четвертых, это влияние хозяйственной ситуации, сложившейся в организации, т.е. объективных и субъективных обстоятельств, обуславливающих прибыльность либо убыточность деятельности, на

формирование условий, обеспечивающих закрепление гражданских прав на КЗИ, их самозащиту и реализацию мер оперативного воздействия на нарушителей.

Следует подчеркнуть, что названные выше факторы носят производный характер от общей периодизации исторического процесса развития нашего государства.

***Процесс формирования и развития законодательной базы в информационной сфере,** определяющей рамки возможного и дозволенного поведения субъектов при выборе правовых механизмов использования и защиты информации, исторически включает этапы, характерные для периодизации истории государства и права России.*

На первом этапе с момента возникновения феодального государства и права до крестьянской реформы (1X в. – 1861г.) выделяется несколько периодов, предшествовавших появлению КЗИ.

Для первого периода. характерны межгосударственные торговые отношения Киевской Руси с Византией и другими государствами. Договоры содержали условия, позволявшие государствам защищать свои национальные интересы (но это была государственная тайна).

Внутри государства заключались договоры с участием торговцев и ремесленников, в которых содержались условия по защите торговых и профессиональных секретов. При согласовании условий договора купли-продажи купцы, мастерские люди пользовались информацией, содержащейся в торговых книгах, где отражалась их деятельность и материальное положение.

Тайна торговых книг охранялась законом. Торговой тайной считалось знание мест закупки товаров, списки покупателей и др. информация.

Второй период характеризуется разделением труда с его последующей кооперацией, использованием ремесленной техники, возникновением

мануфактурного производства и появлением понятия «промышленной тайны», позволявшей промышленникам защищать свои имущественные интересы.

Во времена «петровской модернизации» значение «промышленной тайны» возрастает в связи с распространением частной собственности, рыночных отношений и постепенным переходом от мануфактурного к фабрично-заводскому производству.

Третий период ознаменован началом промышленного переворота в России (30–40-е годы XIX века), ростом крупных предприятий и возникновением конкуренции, появлением «фабричной тайны». Начиная с этого периода, коммерческие тайны начали приносить деньги, которые давали торговцам и банкирам власть.

На втором этапе в период утверждения и развития капитализма в России (1861 – 1917 гг.) происходит постепенное понимание того, что использование КЗИ является важным средством увеличения прибыли предприятий, служит защитой их частных интересов и требует адекватной правовой охраны.

Реформы, проведенные в этот период, способствовали развитию частной собственности в промышленности и других сферах, активному расширению рыночных отношений.

Законодательство того времени адекватно реагировало на обострившиеся конкурентные отношения в экономике. Промысловая тайна была введена в рыночный оборот как средство защиты предпринимателей от недобросовестной конкуренции.

Понятие «промышленная тайна» прочно утвердилось в законодательных актах Российской империи и включало в себя различные виды промышленной, или фабричной тайны, тайны коммерческой, т.е. тайны торговой.

Под промышленной тайной понималось привнесение чего-либо нового в процесс создания благ.

Фабричным секретом считался не только предмет патента, но и всякая особенность производства.

Торговая тайна включала элементы индивидуальности, исключительности ведения торговли (например, знание мест закупки товаров и др.), т.е. свойственные данному предприятию особенности, индивидуальные детали его коммерческой деятельности.

Таким образом, рассмотренные виды промысловой тайны защищали от разглашения техническую, технологическую и деловую информацию, имевшую коммерческую значимость для предпринимателей.

По существу, указанные понятия стали исходной базой для модифицированного формулирования некоторых признаков, определяющих современное понятие «коммерческая тайна» (оно содержится в ныне действующем ФЗ «О коммерческой тайне»), и именно они дали основание для определения термина КЗИ, более объемному по своему содержанию и широте применения в гражданском обороте, чем понятие «коммерческая тайна».

На третьем этапе в период существования Советского государства (1917 – 1991 гг.), была уничтожена частная собственность и значительно ослаблены товарно-денежные отношения, что привело к видоизменению «промысловой тайны» и превращению ее в «государственную» и «служебную» тайну с приобретением новых функций по защите государственных интересов на уровне предприятий.

Изменение формы (внешнего названия правового института) тайны частично отразилось и на ее содержании. Промышленные (фабричные) тайны по-прежнему были востребованы государством. Это объясняется тем, что наращивание экономической мощи, производство новых товаров, правда, в

основном для нужд обороны, не могли обойтись без использования новых технологий и техники.

Техническая, технологическая, экономическая и иная информация в зависимости от ее значимости для интересов государства имела три степени секретности: «секретно», «совершенно секретно» и «особой важности», что определялось перечнями сведений, утверждаемых Правительством СССР.

Торговая (коммерческая) тайна с учетом направленности ее использования в дореволюционный период практически не имела внутреннего хождения между предприятиями и использовалась в основном во внешнеэкономических торговых отношениях.

Давайте кратко рассмотрим основные периоды регулирования информационных отношений в советский период.

Первый период (1917 – 1920 гг.) – «военного коммунизма» – характеризовался ликвидацией частной собственности, искоренением товарно-денежных отношений, установлением рабочего контроля над производством и финансовой стороной деятельности предприятий.

Законы Российской империи, позволявшие защищать производственную и коммерческую тайны, были отменены в связи с принятием ВЦИК Положения о рабочем контроле.

Национализация промышленности и торговли, перевод предприятий в разряд государственных обусловили трансформацию понятия «промысловая тайна» в государственную тайну.

Важное место в создаваемой системе защиты государственных секретов, начиная с этого периода занимает институт *перечней сведений, составляющих государственную тайну*. Первое упоминание о таком перечне содержалось в Положении о военной цензуре (1918 г.).

Второй период (1921 – 1929 гг.) – новой экономической политики (НЭП) – характеризуется созданием экономических стимулов для развития

производства. Были восстановлены рыночные отношения, разрешена частная торговля, денационализированы предприятия и др., что позволило к середине 20-х годов восстановить промышленность.

Оживление частного предпринимательства сопровождалось конкуренцией на рынке товаров и необходимостью защиты КЗИ. Однако ввиду отсутствия нового законодательства о недобросовестной конкуренции (НЭП рассматривался большевиками как временное явление) защита информации осуществлялась договорным путем на уровне предприятий с использованием обычаев и обыкновений.

Укрепление государственного сектора требовало защиты его интересов. В 1921 году Совет Народных Комиссаров утверждает Перечень сведений, составляющих тайну и не подлежащих распространению. Вводится военная цензура печатных изданий.

В связи с образованием СССР в 1924 году утверждается новый перечень, включивший раздел об экономических сведениях. Нужно сказать, что история Советского государства знает три открытых общесоюзных перечня (1926, 1947, 1956 гг.) и девять закрытых перечней, последний из которых был утвержден в 1980 году.

Третий период (1930 – 1985 гг.), в течение которого были сформированы основные параметры системы защиты государственных секретов. Специфика направлений по охране государственных секретов определялась крупномасштабными задачами, решаемыми государством на различных этапах своего развития.

В 30-х годах в нашей стране были созданы основы социализма, включавшие обобществление всех средств производства, отсутствие частной собственности, плановое ведение экономики.

Плановость ограничивала инициативу и вела к снижению заинтересованности в результатах труда. Система стимулирования труда,

построенная на социалистическом соревновании, не смогла заменить частные интересы, связанные с получением прибыли.

Хочу подчеркнуть, что реформы по совершенствованию хозяйственного механизма, проведенные в 50–60-е годы прошлого столетия, несколько улучшили положение дел в экономике, однако в 70-е годы темпы роста замедлились, а в 80-е упали до уровня застоя.

Это происходило оттого, что государственный сектор был малоподвижен и отторгал все новое. Промышленная продукция была неконкурентоспособной на мировом уровне. Одной из причин такого состояния экономики можно назвать излишнюю, тотальную секретность, когда КЗИ надолго оседала в специальных хранилищах и не была доступна организациям, которые остро в ней нуждались.

В послевоенный период, вплоть до 1985 года, происходил процесс постепенного усиления режима секретности и наращивания объема секретной документации. Периодически менявшиеся перечни главнейших сведений (ПГС) увеличивали объем категорий сведений, относимых к государственной тайне.

Это объясняется существованием не только объективных причин, связанных с использованием в оборонном комплексе достижений НТР, состоянием «холодной войны» с Западом, но и действием субъективных «перестраховочных» факторов на уровне министерств и предприятий.

Ведомственные перечни, утверждаемые министерствами и ведомствами, расширяли круг таких сведений с учетом решаемых ими задач.

Аналогичная работа велась и предприятиями, которые руководствовались не только ведомственными перечнями, но и Положением о порядке подготовки материалов, предназначенных для открытого опубликования, утвержденным Главным управлением по охране тайн в печати.

Таким образом, информация о нововведениях технического и технологического характера надолго становилась закрытой и труднодоступной для специалистов, что отрицательно сказывалось на развитии экономики.

Нужно отметить, что в этот период на предприятиях была создана отлаженная система правовой защиты государственных интересов, которая во многом теперь заимствована современными службами безопасности для защиты частных интересов предпринимателей.

Четвертый период (1985 – 1991 гг.) характеризуется формированием законодательной базы о коммерческой тайне. Это период «перестройки», то есть реформирования системы в рамках социализма, гласности, повышения личной заинтересованности, совершенствования хозяйственного механизма, завершившийся, как известно, распадом СССР.

Были приняты законы, создавшие базу для перехода к многоукладной экономике, рынку на основе частной собственности, свободы предпринимательства и приватизации.

В обществе в этот период зреют настроения о необходимости внесения изменений в действующую систему защиты секретов. Начинается гласное обсуждение этих проблем в печати.

Этому способствует необходимость организации защиты КЗИ с учетом сформировавшихся первых кооперативов и совместных с инофирмами предприятий. В 1990 году на межправительственном уровне подписываются соглашения с США, а затем и с другими странами о защите конфиденциальной информации в торговых отношениях.

Ныне утративший силу Закон СССР от 4 июня 1990 года № 1529-1 «О предприятиях в СССР» впервые закрепил право предприятий на коммерческую тайну.

В период 1990 – 1991 гг. было принято свыше 16 законов СССР и 8 законов РСФСР, а также иные правовые акты, в которых содержались отдельные нормы о защите КЗИ. Важнейшими являются законы о собственности, о предприятиях и предпринимательской деятельности, которые заложили основу для нового законодательства РФ в этой сфере.

На четвертом этапе – период «реставрации капитализма» (с 1992 г. по настоящее время) – характерным является переход от социализма к капитализму, от плановой к рыночной экономике, что обуславливает коренные изменения в правовой системе, включая регулирование и защиту информации. В Российской Федерации сформирована законодательная база регулирования и защиты различных видов тайн, включая коммерческую тайну.

Важным этапом развития законодательства о коммерческой тайне было принятие части первой Гражданского кодекса РФ, где впервые информация была определена как самостоятельный объект гражданских прав (ст. 128 ГК РФ), а также указаны общие условия отнесения ее к коммерческой тайне (ст. 139 ГК РФ). Хочу подчеркнуть, что названные выше нормы утратили свою силу с 1 января 2008 года.

Большое значение для регулирования отношений в области коммерческой тайны, имел ныне утративший силу Федеральный Закон от 25 января 1995 г. № 24-ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации», который по праву считался базовым в области информационных отношений.

В названном законе впервые был установлен порядок документирования информации и закреплено право собственности на материальные носители информации, определены правовые режимы защиты информации.

Кроме названных законов действуют и другие нормативные правовые акты, частично регулирующие отношения по поводу коммерческой тайны. В

июле 2004 года был принят Федеральный закон «О коммерческой тайне» (в ред. ФЗ от 18 декабря 2006 г. № 231-ФЗ).

Вопрос 4. Правовые режимы информации, защищаемой в интересах личности, общества и государства.

Конституция закрепляет принцип открытого получения и использования информации, кроме той ее части, доступ к которой ограничен в целях защиты конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства.

На законодательном уровне регулируется охрана различных видов информации с ограниченным доступом, разглашение (утечка) которой может причинить вред интересам личности, общества и государства.

По правовому режиму информация ограниченного доступа **делится на «государственную тайну» и «конфиденциальную информацию».**

Государственную тайну составляют сведения в области военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной, контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, разглашение или утрата которых может причинить ущерб обороноспособности и безопасности государства. Этот вид тайны, которой монопольно владеет государство, наиболее полно урегулирован нормами права.

Проведение радикальной экономической реформы привело к сужению сферы государственных экономических и научно-технических интересов, что отразилось на уменьшении объемов информации с грифом «государственная тайна» и значительном увеличении объемов конфиденциальной информации, защищаемой на корпоративном и личностном уровне.

Законодательством закреплён порядок отнесения сведений к государственной тайне, их засекречивания и рассекречивания.

Законом «О государственной тайне» определен перечень сведений, составляющих государственную тайну.

Перечень сведений, составляющих государственную тайну – это совокупность категорий сведений, в соответствии с которыми сведения относятся к государственной тайне и засекречиваются на основаниях и в порядке, установленных федеральным законодательством.

Этот перечень закреплен в ст. 5 Федерального закона «О государственной тайне» № 5485-І от 21.07.93 г. (в ред. от 29.06.2004 г.).

При этом на основании ст. 7 этого же закона *из данного перечня исключаются следующие сведения*, которые не подлежат отнесению к государственной тайне и засекречиванию:

- 1) о чрезвычайных происшествиях и катастрофах, угрожающих безопасности и здоровью граждан, а также о стихийных бедствиях, их официальных прогнозах и последствиях;
- 2) о состоянии экологии, здравоохранения, санитарии, демографии, образования, культуры, сельского хозяйства и преступности;
- 3) о привилегиях, компенсациях и льготах, предоставляемых государством гражданам, должностным лицам, предприятиям, организациям;
- 4) о фактах нарушения прав и свобод человека и гражданина;
- 5) о размерах золотого запаса и государственных валютных резервах РФ;
- 6) о состоянии здоровья высших должностных лиц РФ;
- 7) о фактах нарушения законности органами государственной власти и их должностными лицами.

Государство в отношении сведений, составляющих государственную тайну, имеет право:

1. Устанавливать степень секретности информации и гриф секретности носителей этих сведений в соответствии со степенью тяжести возможного ущерба в случае их распространения:

особой важности (ОВ) – ущерб интересам Российской Федерации;

совершенно секретно (СС) – ущерб интересам министерства (ведомства) или отрасли экономики;

секретно (С) – ущерб интересам предприятия, учреждения или организации.

2. Рассекречивать сведения, составляющие государственную тайну.

3. Разрешать и прекращать допуск граждан, должностных лиц, предприятий, учреждений и организаций к государственной тайне с ограничением их прав и законных интересов в установленном законом порядке.

4. Разрешать доступ лиц, имеющих допуск к государственной тайне, к конкретным сведениям, составляющим государственную тайну.

Доступ к государственной тайне – это санкционированное полномочным должностным лицом ознакомление конкретного лица со сведениями, составляющими государственную тайну.

5. Ограничивать право собственности российских предприятий, учреждений, организаций и граждан РФ на информацию в связи с ее засекречиванием.

6. Распоряжаться сведениями, составляющими государственную тайну (передавать другим государственным органам РФ, предприятиям, учреждениям, организациям, а также другим государствам).

7. Требовать соблюдения законодательства о государственной тайне от органов государственной власти, предприятий, учреждений или организаций, их должностных лиц и граждан РФ.

8. Требовать обязательной сертификации средств защиты информации на соответствие требованиям защиты сведений определенной степени секретности (проводят Гостехкомиссия при Президенте РФ, ФСБ, МО РФ).

9. Требовать привлечения к ответственности лиц, виновных в нарушении законодательства о государственной тайне.

Распоряжением Президента Российской Федерации утвержден круг должностных лиц, которым предоставлены полномочия относить те или иные сведения к государственной тайне, а также по их рассекречиванию в сроки не реже, чем один раз в пять лет.

Законом регулируется порядок допуска лиц к сведениям, составляющим государственную тайну.

Процедура оформления допуска граждан предполагает проведение проверочных мероприятий с целью выявления оснований, препятствующих его выдаче (они названы в Законе: признание лица недееспособным в судебном порядке, наличие медицинских противопоказаний, проживание близких родственников за границей и др.).

Допуск лица к сведениям, составляющим государственную тайну, осуществляется на основании распоряжения руководителя предприятия.

Допуск юридических лиц, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, осуществляется на основании Закона «О государственной тайне» и Постановления Правительства № 333 от 15.04.1995 после получения ими лицензии.

Организация деятельности по правовой охране предполагает установление определенных режимов секретности, в основном административно-правового характера, обеспечивающих защиту государственной тайны.

Режим секретности включает специальные меры по организации и ведению секретного делопроизводства, обеспечению секретности транспортировки специальных грузов, пропускной и внутриобъектовый режимы и другие.

Закон наделяет должностных лиц государственных органов и предприятий правом на осуществление контроля за состоянием защиты государственной тайны.

Для осуществления мер по обеспечению режима секретности проводимых работ на предприятиях создаются *специальные подразделения*,

которые комплектуются квалифицированными специалистами, знающими специфику производственной и иной деятельности, обладающие необходимыми знаниями, позволяющими им комплексно противодействовать внутренним и внешним угрозам предприятия с использованием форм и средств правового, экономического, технического и иного характера.

Законодательством установлены различные виды юридической ответственности за правонарушения в сфере охраны государственной тайны. Уголовным кодексом РФ предусмотрена **уголовная ответственность** за разглашение сведений, составляющих государственную тайну (ст. 283 УК), либо за нарушение лицом, имеющим допуск правил обращения с документами, содержащими государственную тайну, если это повлекло их утрату (ст. 284 УК).

Уголовная ответственность устанавливается за преступления, связанные с государственной тайной, такие как: государственная измена, шпионаж (ст. 275, 276 УК РФ).

Законом «О государственной тайне» устанавливается **дисциплинарная ответственность** за нарушение требований режима, следствием которого является прекращение действия допуска лица к государственной тайне при условии, что в трудовом договоре (контракте) были оговорены обязательства по ее защите с последующим расторжением по этому основанию контракта и увольнением работника (Трудовой кодекс РФ).

Дисциплинарная ответственность заключается в применении мер дисциплинарного характера к должностным лицам, нарушившим законодательство о государственной тайне. Например, Федеральный закон о государственной службе предусматривает возможность увольнения государственного служащего при однократном нарушении им своих обязанностей по защите государственной тайны.

Административная ответственность применяется к гражданам РФ, должностным лицам и юридическим лицам за нарушение правил защиты

информации, незаконную деятельность в области защиты информации, а также за разглашение информации с ограниченным доступом на основании ст. 13.12, 13.13 и 13.14 Кодекса РФ об административных правонарушениях.

Административная ответственность предприятий, связанных с использованием сведений, составляющих государственную тайну, может наступить за нарушение режимных требований в виде аннулирования ранее выданной лицензии на производство работ.

Виды конфиденциальной информации перечислены в Указе Президента Российской Федерации от 06.03.97 «Об утверждении перечня сведений конфиденциального характера». Кратко рассмотрим правовой режим сведений, отнесенных к конфиденциальной информации.

*1) **Персональные данные**, включающие сведения о фактах, событиях и обстоятельствах частной жизни гражданина, позволяющие идентифицировать его личность, кроме тех, которые подлежат распространению в СМИ на законных основаниях.*

Охрана прав личности и гражданина осуществляется на основании конституционных норм. Принят отдельный закон в сфере защиты персональных данных.

Разновидностью персональных данных является личная и семейная тайна, упоминание которой содержится в Конституции, Уголовном кодексе и федеральных законах.

Информация, затрагивающая неприкосновенность частной жизни лица, охраняется в административном и судебном порядке. Например, лицо может быть привлечено к административной ответственности за распространение ложных сведений о кандидате в депутаты либо к уголовной ответственности за клевету (ст. 129 УК), оскорбление (ст. 130 УК) и в других случаях.

*2) **Сведения, составляющие тайну следствия и судопроизводства.*** Уголовным и уголовно-процессуальным законодательством запрещается разглашение сведений, полученных в ходе дознания и предварительного

следствия без согласия лица, производящего дознание, следователя и прокурора.

Речь идет о сведениях на подозреваемых, обвиняемых, свидетелей, о вещественных доказательствах, разглашение которых может повредить установлению истины по делу, сокрытию других участников преступления.

Поэтому следователь обязан предупредить участников уголовного процесса о недопустимости разглашения ими сведений, полученных в ходе следствия, с оформлением письменного обязательства, при нарушении которого лица могут быть привлечены к уголовной ответственности.

*3) **Служебная тайна.** Речь идет о сведениях, доступ к которым ограничен органами государственной власти в соответствии с федеральными законами.*

Состав и объем этих сведений, порядок их защиты определяется федеральными, государственными и муниципальными органами управления.

В советский период служебная тайна являлась своеобразным шлейфом государственной тайны, ее продолжением, но с меньшей степенью секретности.

В современный период служебная тайна:

Во-первых, включает сведения, содержащие конфиденциальную информацию других лиц, но в силу выполнения служебных обязанностей, ставшие известными представителям органов власти. Это могут быть сведения о частной жизни лица, коммерческая и иная информация.

Во-вторых, к служебной тайне относятся сведения служебного характера о деятельности государственных органов, что закреплено нормами в соответствующих законах.

Правовая охрана сведений конфиденциального характера, полученных от других лиц, осуществляется с момента их получения с использованием методов и средств, обеспечивающих их надежную защиту.

Что касается правовой защиты собственной служебной информации, то их правовой режим осуществляется путем реализации мер организационного, правового, технического и иного характера.

Уголовным кодексом предусмотрена ответственность за разглашение служебной тайны (например, разглашение тайны усыновления (удочерения) ст. 155 УК, и др.).

*4) **Профессиональная тайна** – это сведения, связанные с профессиональной деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с Конституцией и федеральными законами.*

Речь идет об информации, которая доверена лицу в силу исполнения им профессиональных обязанностей, не связанных с государственной или муниципальной службой.

Различают различные виды профессиональной тайны (нотариальная, адвокатская, врачебная и др.).

Держатель профессиональной тайны обязан поддерживать правовой режим переданных ему сведений (документов) с использованием законных методов и средств их защиты.

Защита права на профессиональную тайну осуществляется в рамках:

гражданского судопроизводства (признания права, возмещение убытков и т.д.),

административного судопроизводства (право на подачу жалобы на незаконные действия держателя тайны и др.),

уголовного судопроизводства (преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина, уголовная ответственность за которые предусмотрена УК).

*5) **Информация, составляющая коммерческую тайну** – это сведения, связанные с предпринимательской (коммерческой) деятельностью, доступ к которым ограничен в соответствии с Гражданским кодексом и федеральными законами.*

Эта категория информации, в отношении которой устанавливается правовой режим коммерческой тайны, имеет существенное значение для формирования инновационной экономики.

Говоря об особенностях информации в гражданском обороте, мы исходим из того, что она представляет коммерческий интерес для предпринимателей и имеет специфические свойства, которые позволяют ее отличить от других видов информации. В числе важнейших можно выделить следующие признаки:

Во-первых, — это физическая неотчуждаемость информации, когда может иметь место только передача права на ее использование.

Во-вторых, — это обособляемость информации, когда информация может существовать независимо от своего создателя в виде символов, знаков, что делает возможным оборот информации.

В-третьих, информация, участвующая в гражданском обороте, обычно отображается на материальном носителе, вследствие чего возникает двуединство информации и того материального носителя, на котором она отображена.

В-четвертых, — это тиражируемость (распространяемость) информации, которая означает, что одна и та же информация может принадлежать одновременно неограниченному кругу лиц и быть использована неограниченное количество раз.

В-пятых, — это существование информации в определенной организационной форме (документ, библиотека, фонд и т.д.), что дает возможность юридически закреплять принадлежность ее конкретному лицу.

В-шестых, информация имеет свойство сохраняемости, которое проявляется в том, что по мере развития общества информационные ресурсы не убывают, а, наоборот, увеличиваются.

В-седьмых, информация не может быть объектом правоотношений безотносительно к ее материальным носителям. Информация должна быть

зафиксирована на материальном носителе так, чтобы ее можно было идентифицировать в случае нарушения права на коммерческую тайну.

Нужно отметить, что *по этому пути идет и законодатель, который в Законе об информации ввел понятие документированной информации⁶*, т.е. информации, закрепленной на материальном носителе. Только такая информация признается объектом права и может быть предметом договора передачи другому субъекту (п. 6 ст. 3 Закона о КТ).

В-восьмых, гражданско-правовую защиту документированной информации, представляющей собой одновременно нематериальный объект (информация) и овеществленный предмет (собственно документ, содержащий информацию), можно осуществлять с помощью правовых институтов интеллектуальной собственности и вещной собственности. Поэтому право собственности может быть установлено только на материальный носитель информации (бумажный, магнитный или иной) как на разновидность имущества.

В-девятых, в гражданском праве информация в силу невозможности распространения вещных прав на нее может быть объектом только обязательственных, исключительных либо корпоративных правоотношений. Такой подход соответствует нормам гражданского законодательства, если иметь в виду, что правовой защите подлежит зафиксированная на материальном носителе документированная информация, позволяющая ее идентифицировать.

Хочу подчеркнуть, что названные свойства информации тесно взаимосвязаны благодаря нематериальной природе информации и проявляются при непосредственном введении ее в оборот, где она выступает как особый вид товара в виде информационных ресурсов.

⁶ См.: об информации, информационных технологиях и о защите информации: Федеральный Закон 27.07.2006 N 149-ФЗ // СЗ РФ. 2006. № 31 (1 ч.). Ст. 3448.

Вопрос 5. Юридическая ответственность за правонарушения в информационной сфере.

Юридическая ответственность за правонарушения в информационной сфере — это применение к виновному лицу, совершившему правонарушение, мер воздействия, предусмотренных санкцией нарушенной нормы информационного права в определенном регламентированном порядке.

В настоящее время практически сформирована основная нормативная база по предупреждению и пресечению правонарушений в информационной сфере, предусматривается как гражданско-правовая, дисциплинарная (включая материальную), административная ответственность, так и уголовная ответственность за совершение правонарушений и преступлений в информационной сфере.

Гражданско-правовая ответственность отличается имущественным характером принудительных мер воздействия на правонарушителя. Это меры, связанные с возмещением убытков, взысканием неустойки и компенсацией морального вреда. Имущественные издержки нарушителя, являющиеся следствием применения данных мер, должны компенсировать или, говоря другими словами, эквивалентно восполнить имущественную сферу потерпевшего.

Гражданско-правовая (имущественная) ответственность наступает в тех случаях, когда в результате несоблюдения соответствующих норм информационного права причиняется вред предприятиям, учреждениям, организациям и гражданам. Такую ответственность несут как юридические, так и физические лица. В соответствии с Гражданским кодексом РФ имущественный вред возмещается виновной стороной в полном объеме (ст. 1064 ГК РФ).

Возмещение вреда производится добровольно или по решению суда. При этом ущерб подлежит возмещению понесшей его стороне, в том числе и гражданам (их здоровью, имуществу, собственности). С согласия сторон или

по решению суда вред, может быть, возмещен путем возложения на ответчика обязанности по восстановлению нарушенных прав и свобод за счет его сил и средств. Например, пресечение дальнейшего распространения информации, а также ее опровержение тем же способом, которым она была распространена и т.п.

В соответствии со ст. 151 ГК РФ субъект (истец) может требовать компенсации морального вреда, если гражданину причинен моральный вред (физические или нравственные страдания) действиями, нарушающими его личные неимущественные права либо посягающими на принадлежащие гражданину другие нематериальные блага, а также в других случаях, предусмотренных законом, суд может возложить на нарушителя обязанность денежной компенсации указанного вреда. Согласно ст. 152 ГК РФ «Защита чести, достоинства и деловой репутации» гражданин вправе требовать по суду опровержения порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию сведений, если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности.

Если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, распространены в средствах массовой информации, они должны быть опровергнуты в тех же средствах массовой информации. Если указанные сведения содержатся в документе, исходящем от организации, такой документ подлежит замене или отзыву. Порядок опровержения в иных случаях устанавливается судом.

Гражданским кодексом РФ закреплены аналогичные правила защиты деловой репутации юридического лица.

За разглашение служебной или коммерческой тайны предусматриваются различные виды ответственности, в том и числе и гражданская. В п. 2 ст. 139 ГК РФ закреплено, что информация, составляющая служебную или коммерческую тайну, защищается способами, предусмотренными настоящим Кодексом и другими законами.

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

Дисциплинарную ответственность за проступки в информационной сфере несут работники предприятий, учреждений, организаций в соответствии с положениями, уставами, правилами внутреннего трудового распорядка и другими нормативными актами.

Статьей 192 Трудового кодекса РФ от 30 декабря 2001 г. установлено, что за совершение дисциплинарного проступка, то есть неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей, работодатель имеет право применить следующие дисциплинарные взыскания:

- 1) замечание;
- 2) выговор;
- 3) увольнение по соответствующим основаниям.

Кроме того, федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине для отдельных категорий работников могут быть предусмотрены также и другие дисциплинарные взыскания. При этом не допускается применение дисциплинарных взысканий, не предусмотренных федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине.

В соответствии с трудовым законодательством за правонарушения в информационной сфере предусмотрена и материальная ответственность — это имущественная ответственность работников, по вине которых предприятие, учреждение, организация понесли расходы по возмещению вреда, причиненного информационным правонарушением.

Материальная ответственность за нарушения информационного законодательства наступает наряду с привлечением нарушителя к любым

иным видам ответственности (дисциплинарной, административной или уголовной ответственности). Материальная ответственность стороны трудового договора наступает за ущерб, причиненный ею другой стороне этого договора в результате ее виновного противоправного поведения (действий или бездействия) (ст. 233 ТК РФ). Работник обязан возместить работодателю причиненный ему прямой действительный ущерб (ст. 238 ТК РФ). Под прямым действительным ущербом понимается реальное уменьшение наличного имущества работодателя или ухудшение состояния указанного имущества, а также необходимость для работодателя произвести затраты либо излишние выплаты на приобретение или восстановление имущества.

Административной ответственности подлежит лицо, совершившее административное правонарушение. В информационной сфере действующим законодательством предусмотрен значительный перечень мер административного характера, применяемых к правонарушителям. КоАП РФ содержит информационные правонарушения в большинстве глав, описывающих составы административных правонарушений.

В главе 13 «Административные правонарушения в области связи и информации» предусмотрена ответственность:

- за нарушение установленного законом порядка сбора, хранения, использования или распространения информации о гражданах (персональных данных) (ст. 13.11) и правил защиты информации (ст. 13.12);

- за незаконную деятельность в области защиты информации (ст. 13.13);

- разглашение информации с ограниченным доступом (ст. 13.14);

- злоупотребление свободой массовой информации (ст. 13.15);

- воспрепятствование распространению продукции средства массовой информации (ст. 13.16);

- нарушение правил распространения обязательных сообщений (ст. 13.17);

-нарушение порядка представления статистической информации (ст. 13.19);

-нарушение правил хранения, комплектования, учета или использования архивных документов (ст. 13.20);

-нарушение порядка изготовления или распространения продукции средства массовой информации (ст. 13.21);

-нарушение порядка объявления выходных данных (ст. 13.22);

-нарушение порядка представления обязательного экземпляра документов, письменных уведомлений, уставов и договоров (ст. 13.23);

Административная ответственность за нарушение информационного законодательства в соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ может быть установлена и соответствующим законодательством субъектов Российской Федерации. Например, в г. Москве действует ряд законов, предусматривающих административную ответственность за правонарушения в информационной сфере.

Согласно 3.2 КоАП РФ за совершение административных правонарушений могут устанавливаться и применяться следующие административные наказания:

- 1) предупреждение;
- 2) административный штраф;
- 3) возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- 4) конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- 5) лишение специального права, предоставленного физическому лицу;
- 6) административный арест;
- 7) административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства;
- 8) дисквалификация.

Причем в отношении юридического лица могут применяться административные наказания, перечисленные в п. 1—4.

В тех случаях, когда правонарушения в информационной сфере носят систематический, злостный характер, виновные привлекаются к уголовной ответственности в соответствии с Уголовным кодексом РФ.

Под информационным преступлением следует понимать виновное общественно опасное деяние, запрещенное Уголовным кодексом РФ под угрозой наказания, совершенное в области информационных правоотношений.

Субъектом преступления является физическое лицо (человек), вменяемое и достигшее установленного законом возраста, с которого начинается уголовная ответственность. За информационные преступления по общему правилу уголовной ответственности подлежат лица, достигшие 16-летнего возраста ко времени совершения преступления. Исключением является преступление, предусмотренное ст. 207 (заведомо ложное сообщение об акте терроризма), за совершение которого подлежат уголовной ответственности лица, достигшие 14-летнего возраста (ст. 20 УК РФ).

Уголовная ответственность является важным элементом в системе мер правового обеспечения информационной безопасности, защиты прав граждан, общества и государства в информационной сфере. Действующее законодательство содержит группу норм, предусматривающих уголовную ответственность за информационные преступления.

В действующем Уголовном кодексе РФ из всего объема информационных отношений, подлежащих специальной охране, выделены отношения, возникающие в области компьютерной информации, объединены в главе 28, где содержатся нормы, объявляющие общественно опасными деяниями конкретные действия в сфере компьютерной информации и устанавливающие ответственность за их совершение.

К уголовно наказуемым отнесены неправомерный доступ к компьютерной информации (ст. 272), создание, использование и

распространение вредоносных программ для ЭВМ (ст. 273) и нарушение правил эксплуатации ЭВМ, системы ЭВМ или их сети (ст. 274). Таким образом, преступления в области компьютерной информации, выделенные в отдельную главу Уголовного кодекса РФ, являются частью информационных преступлений, объединенных единым инструментом обработки информации — компьютером. Важно отметить, что термин «компьютерная информация» впервые был введен законодателем в Уголовный кодекс и является новеллой. Ранее в российском законодательстве, регулирующем информационные правоотношения, определения информации как «компьютерной» не существовало. По мнению ряда ученых, определение «компьютерная» применительно к информации возникло для отграничения данного объекта посягательства от информационных преступлений, предусмотренных другими разделами Уголовного кодекса РФ.

Общественная опасность противоправных действий в области электронной техники и информационных технологий выражается в том, что они могут повлечь за собой нарушение деятельности автоматизированных систем управления и контроля различных объектов, серьёзное нарушение работы ЭВМ и их систем, несанкционированные действия по уничтожению, модификации, искажению, копированию информации и информационных ресурсов, иные формы незаконного вмешательства в информационные системы, которые способны вызвать тяжкие и необратимые последствия, связанные не только с имущественным ущербом, но и с физическим вредом людям.

В тех случаях, когда общественно опасные действия в области информационных отношений совершаются без применения компьютерных средств, законодатель нередко относит их к соответствующим родовым объектам.

Так, в разделе «Преступления против личности» находятся составы таких преступлений, как клевета (ст. 129) или оскорбление (ст. 130), нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых,

телеграфных или иных сообщений (ст. 138), отказ в предоставлении гражданину информации (ст. 140), нарушения избирательных прав или работы избирательных комиссий (ст. 141, 141.1, 142, 142.1), воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналистов (ст. 144), нарушение авторских и смежных прав (ст. 146), нарушение изобретательских и патентных прав (ст. 147).

В разделе «Преступления в сфере экономики» содержатся составы таких преступлений, как кража, мошенничество, хищение предметов, имеющих особую ценность, умышленное уничтожение или повреждение имущества, заведомо ложная реклама, незаконные получение и разглашение сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну изготовление и сбыт поддельных кредитных карт, незаконный экспорт технологий, научно-технической информации (ст. 158, 159, 164, 167, 182, 183, 187, 189).

Нормы, регулирующие информационные преступления, есть и в разделе «Преступления против общественной безопасности и общественного порядка»: заведомо ложное сообщение об акте терроризма (ст. 207), сокрытие информации об обстоятельствах, создающих опасность для жизни или здоровья людей (ст. 237), изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних (ст. 242.1) и др.

Ряд информационных преступлений содержатся в разделе «Преступления против государственной власти». Это государственная измена (ст. 275), шпионаж (ст. 276), разглашение государственной тайны (ст. 283) и др.

Публичные призывы к развязыванию агрессивной войны (ст. 354), являющиеся преступлением против мира и безопасности человечества также можно отнести к информационным преступлениям.

Ответственность за правонарушения в информационной сфере регулируют не только названные Кодексы, но и другие нормативные акты. Положения об указанных правонарушениях есть в ФЗ № 114 «О противодействии экстремистской деятельности», ФЗ № 144 «Об оперативно-розыскной деятельности», ФЗ № 57 «О государственной охране». Безусловно, одни из самых значимых законов, охраняющих информацию, это Закон РФ от 21 июля 1993 г. № 5485-1 «О государственной тайне», Закон РФ от 27 декабря 1991 г. № 2124-1 «О средствах массовой информации», Федеральный закон от 20 февраля 1995 г. № 24-ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации».

Так в Законе «О государственной тайне» указывается перечень сведений, относящихся к государственной тайне, порядок засекречивания и рассекречивания этих сведений и т.д. В Законе «О средствах массовой информации» предусмотрена отдельная глава, регулирующая ответственность за нарушения законодательства о СМИ. Так же и в ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации» есть отдельная глава о защите информации и прав субъектов в области информационных процессов и информатизации.

**Приложение. Учебная программа «ПРАВОВЕДЕНИЕ» для студентов
ВМК МГУ**

**Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего
профессионального образования
Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова**

**Факультет вычислительной математики и кибернетики МГУ имени М.В.
Ломоносова**

УТВЕРЖДАЮ
Декан
Факультета вычислительной математики и кибернетики МГУ имени М.В.
Ломоносова
академик РАН Соколов Игорь
Анатольевич

РАБОЧАЯ ПРОГРАММА ДИСЦИПЛИНЫ (МОДУЛЯ)

Наименование дисциплины (модуля):
ПРАВОВЕДЕНИЕ

Уровень высшего образования:
МАГИСТРАТУРА

Направление подготовки (специальность):
«Прикладная математика и информатика» и «Фундаментальные информатика и
информационные технологии».

Форма обучения: очная

Рабочая программа рассмотрена и одобрена на кафедре коммерческого права и основ
правоведения юридического факультета МГУ имени М.В. Ломоносова, протокол № 4 от
22 декабря 2015г.

Москва 2020 г.

1. Место дисциплины (модуля) в структуре ОПОП ВО:

Учебная дисциплина «Правоведение» входит в федеральный компонент цикла общегуманитарных и социально-экономических дисциплин, изучается 1 (2 семестр) курсе.

2. Входные требования для освоения дисциплины (модуля), предварительные условия:

Программа подготовлена для студентов магистратуры факультета вычислительной математики и кибернетики МГУ в соответствии с общей программой учебного курса «Правоведение» и учетом специфики будущей профессиональной деятельности выпускников. Студент, приступающий к изучению учебной дисциплины «Правоведение», должен обладать знаниями школьной программы по дисциплине «Обществознание». Изучение дисциплины «Правоведение» тесным образом связано с такими дисциплинами как: отечественная история, философия, социология и экономика.

Цели и задачи освоения учебной дисциплины

Целью освоения дисциплины «Правоведение» является получение студентами магистратуры общетеоретических и специальных знаний по основным отраслям российского права в период построения правового государства, формирования информационного общества и цифровой экономики в России. Главными задачами являются, во-первых, повышение общего уровня правовой подготовки студентов на основе формирования у них правосознания, умения и навыков, обеспечивающих использование методических приемов защиты прав и законных интересов, повышения правовой активности во всех сферах жизнедеятельности, в том числе, профессиональной информационной сфере; во-вторых, изучение приемов и методов раскрытия наиболее важных вопросов права с учетом инновационного развития российского государства.

3. Результаты обучения по дисциплине (модулю), соотнесенные с требуемыми компетенциями выпускников:

Компетенции выпускников (коды)	Планируемые результаты обучения по дисциплине (модулю), соотнесенные с компетенциями
(ОПК-5.М). Способность использовать углубленные знания правовых и этических норм при оценке последствий своей профессиональной деятельности, при разработке и осуществлении социально значимых проектов.	Знать: основные положения о государстве и праве; основы государственно-правового устройства Российской Федерации; обеспечение законности и предупреждение правонарушений; основы гражданского, предпринимательского, трудового и семейного права; регулирование информационных отношений и защита информации в России. Уметь: читать, понимать и исполнять российские законы и подзаконные акты с целью получения правовых знаний, необходимых для решения общегражданских и профессиональных задач в современных условиях развития гражданского общества и формирования цифровой экономики в России. Владеть: юридическим инструментарием (приемами, методами) для решения общегражданских и профессиональных задач в области защиты прав человека и гражданина; обладать правовыми знаниями в области регулирования информационных отношений и защиты информации, которые нужны в профессиональной деятельности по реализации государственной программы «Цифровая экономика Российской Федерации».

4. Формат обучения: Лекции в интерактивной форме (разбор конкретных ситуаций по разделам учебной программы и др.) не менее 10% аудиторных занятий

5. Объем дисциплины (модуля) составляет 4 з.е. (144 академических часов), в том числе 108 академических часов, отведенных на контактную работу обучающихся с преподавателем, а также 36 часов на самостоятельную работу обучающихся

6. Содержание дисциплины (модуля), структурированное по темам (разделам) с указанием отведенного на них количества академических часов и виды учебных занятий

Наименование и краткое содержание разделов и тем дисциплины (модуля), Форма промежуточной аттестации по дисциплине (модулю)	Всего (часы)	В том числе			
		Контактная работа (работа во взаимодействии с преподавателем) Виды контактной работы, часы			Самостоятельная работа обучающегося, часы (виды самостоятельной работы – эссе, реферат, контрольная работа и пр. – указываются при необходимости)
		Занятия лекционного типа	Занятия семинарского типа	Всего	
Тема 1. Вводная лекция. Подготовка специалистов для инновационной экономики России.		2		8	6
Тема 2. Сущность и основные черты государства.		2		8	6
Тема 3. Основные характеристики права.		2		8	6
Тема 4. Основы конституционного строя в Российской Федерации.		2		8	6

Тема 5. Органы государственной власти Российской Федерации.		2		8	6
Тема 6. Конституционный статус личности в Российской Федерации.		2		8	6
Тема 7. Судебная система Российской Федерации.		2		8	6
Тема 8. Общая характеристика правоохранительных органов.		2		8	6
Тема 9. Основные положения административного права и процесса.		2		8	6
Тема 10. Основные понятия уголовного права.		2		8	6
Тема 11. Общие положения гражданского права.		2		8	6
Тема 12. Право собственности. Общие положения об обязательствах и договоре.		2		8	6
Тема 13. Правовое регулирование предпринимательской деятельности.		2		8	6
Тема 14. Трудовое и		2		8	6

семейное право.					
Тема 15. Правовое регулирование информационных отношений в России.		2		8	6
Тема 16. Использование правовых средств в сфере обращения информации.		2		8	6
Тема 17. Организационное обеспечение деятельности по охране конфиденциальности информации.		2		8	6
Тема 18. Правовое обеспечение деятельности по охране конфиденциальности информации.		2		8	6
Промежуточная аттестация: экзамен	Экзамен (36 часов)				2
Итого	180	36	144		108

**Внимание! В таблице должно быть зафиксировано проведение текущего контроля успеваемости, который может быть реализован, например, в рамках занятий семинарского типа.*

***Часы, отводимые на проведение промежуточной аттестации, выделяются из часов самостоятельной работы обучающегося*

7. Фонд оценочных средств (ФОС) для оценивания результатов обучения по дисциплине (модулю):

7.1. Типовые контрольные задания или иные материалы для проведения текущего контроля успеваемости:

Тема 1. Вводная лекция. Подготовка специалистов для инновационной экономики России. Проблемы правового обеспечения, формируемой в России инновационной экономики. Инновации, инновационный процесс, инновационная

деятельность как основные категории инновационного права. Роль интеллектуальной собственности в инновационном развитии России. Значение информации для модернизации экономики России. Причины, сдерживающие инновационное развитие России. Стратегия инновационного развития России. Предмет правового регулирования в инновационной сфере. Цель и задачи курса. Требования к уровню освоения содержания курса. Темы и краткое содержание.

Раздел 1. Основные положения о государстве и праве

Тема 2. Сущность и основные черты государства. Государство как особая организация: понятие, признаки и функции. Виды органов государства. Форма государства: формы правления и государственного устройства, государственный режим. Правовое государство. Гражданское общество и перспективы его развития в России.

Тема 3. Основные характеристики права. Понятие и признаки права. Источники права. Правотворчество. Действие закона во времени, в пространстве и по кругу лиц. Понятие и структура норм права. Реализации права: понятие и формы. Правовые отношения. Система права. Правомерное поведение. Понятие, признаки и виды правонарушений. Юридическая ответственность. Правовое сознание. Законность и правопорядок.

Раздел 2. Основы государственно-правового устройства Российской Федерации

Тема 4. Основы конституционного строя в Российской Федерации. Конституция Российской Федерации – Основной Закон российского общества и государства. Структура и основное содержание Конституции РФ. Конституционные поправки и пересмотр Конституции РФ. Россия – федеративное государство. Основы конституционно-правового статуса РФ. Предметы ведения Российской Федерации. Конституционно-правовой статус субъектов РФ.

Тема 5. Органы государственной власти Российской Федерации. Избирательная система в РФ. Президент Российской Федерации. Федеральное Собрание Российской Федерации. Правительство Российской Федерации. Органы государственной власти в субъектах Российской Федерации. Конституционно-правовые основы местного самоуправления.

Тема 6. Конституционный статус личности в Российской Федерации. Личные (гражданские) права и свободы. Политические права и свободы. Социальные права. Гарантии прав и свобод личности в РФ. Общая характеристика Закона РФ «О гражданстве».

Тема 7. Судебная система Российской Федерации. Конституционные принципы осуществления правосудия. Общая характеристика судебной системы. Федеральные суды общей юрисдикции: гражданские и военные суды. Арбитражные суды. Суды субъектов РФ. Полномочия судей. Судейское сообщество.

Тема 8. Общая характеристика правоохранительных органов. Система правоохранительных органов. Учреждения, осуществляющие организационное обеспечение деятельности судов. Органы прокуратуры. Органы, выявляющие и расследующие преступления. Следственный комитет России. Органы дознания. Органы, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность. Обязанности и права полиции.

Органы федеральной службы безопасности РФ. Таможенные органы РФ. Федеральная служба государственной охраны. Федеральная служба РФ по контролю за оборотом наркотиков. Адвокатура.

Раздел 3. Обеспечение законности и предупреждение правонарушений

Тема 9. Основные положения административного права и процесса. Общие положения административного права. Государственная служба. Административное правонарушение. Административная ответственность. Административное наказание и его виды. Производство по делам об административных правонарушениях.

Тема 10. Основные понятия уголовного права. Состояние преступности в России. Понятие, задачи и принципы уголовного права. Уголовный закон и его действие. Преступление. Уголовная ответственность. Обстоятельства, исключающие преступность деяния. Понятие и виды наказаний. Характеристика Особенной части Уголовного кодекса РФ.

Раздел 4. Основы гражданского, предпринимательского, трудового и семейного права

Тема 11. Общие положения гражданского права. Понятие и источники гражданского права. Граждане как субъекты гражданского права. Юридические лица: понятие и виды. Объекты гражданских прав.

Тема 12. Право собственности. Общие положения об обязательствах и договоре. Понятие и содержание права собственности. Право хозяйственного ведения и право оперативного управления. Субъекты права собственности.

Понятие и исполнение обязательства. Внедоговорные обязательства. Способы обеспечения исполнения обязательств. Ответственность за нарушение обязательств. Понятие и содержание договора. Заключение, изменение и расторжение договора.

Тема 13. Правовое регулирование предпринимательской деятельности. Права, обязанность и ответственность предпринимателя. Организационные формы предпринимательства. Имущественная основа предпринимательской деятельности. Общая характеристика отдельных видов обязательств: купля-продажа, аренда, подряд, перевозка, страхование и другие. Контроль за осуществлением предпринимательской деятельности. Защита прав и законных интересов предпринимателей.

Тема 14. Трудовое и семейное право. Трудовые правоотношения. Правовое регулирование трудоустройства и занятости. Трудовой договор и правовое регулирование условий труда. Трудовая дисциплина. Дисциплинарная и материальная ответственность. Трудовые споры и порядок их разрешения.

Порядок регистрации и условия вступления в брак. Личные права и обязанности супругов, родителей и детей. Имущественные права и обязанности супругов. Прекращение брака. Брачный контракт: понятие и процедура его заключения.

Раздел 5. Регулирование информационных отношений в России

Тема 15. Правовое регулирование информационных отношений в России. Понятие и правовое значение информации. Структура и состав законодательства в

информационной сфере. Правовые режимы информации, защищаемой в интересах личности, общества и государства. Правовой институт государственной и коммерческой тайны в России. Сущность коммерчески значимой информации в гражданском обороте. Информация как категория особого товара на рынке.

Тема 16. Использование правовых средств в сфере обращения информации. Механизм корпоративного регулирования обращения информации. Регулирование трудовых отношений в сфере обращения информации. Порядок допуска и доступа лиц к государственной и коммерческой тайне. Условия об охране конфиденциальности информации в трудовом договоре.

Тема 17. Организационное обеспечение деятельности по охране конфиденциальности информации. Сущность комплексной системы защиты информации в организации. Цель и принципы обеспечения безопасности организаций. Управление системой обеспечения безопасности организации. Направления деятельности организаций по установлению режима коммерческой тайны. Сущность разрешительной системы доступа к информации. Методика определения степени конфиденциальности информации.

Тема 18. Правовое обеспечение деятельности по охране конфиденциальности информации. Характеристика правонарушений в информационной сфере. Причины и обстоятельства, способствующие нарушениям режима конфиденциальности информации. Личность правонарушителя в информационной сфере. Понятие предупреждения правонарушений в сфере обращения информации. Субъекты профилактики правонарушений в сфере обращения информации. Система мер по предупреждению правонарушений в сфере обращения информации.

7.2. Примерные тесты для текущего контроля знаний

Текущий и промежуточный контроль знаний студентов

Текущий контроль успеваемости представляет собой проверку усвоения учебного материала, регулярно осуществляемую на протяжении семестра. Текущий контроль знаний студентов проводится по усмотрению преподавателя в следующих формах:

- устный опрос (групповой или индивидуальный) в процессе чтения интерактивных лекций с разбором конкретных ситуаций по тематике учебного курса;
- проверку выполнения письменных домашних заданий (защита реферата);
- проведение контрольных работ по вопросам, имеющим практическую значимость для выпускников с учетом их будущей профессиональной деятельности;
- тестирование по отдельным разделам учебной программы.

Промежуточный контроль осуществляется в конце семестра, завершает изучение дисциплины и проводится в форме экзамена.

Примерная тематика рефератов

1. Проблемы построения правового государства и гражданского общества в России.
2. Правовое обеспечение формируемой в России инновационной экономики.
3. Инновации и инновационная деятельность как основные категории права.
4. Роль интеллектуальной собственности в инновационном развитии России.
5. Значение информации для модернизации экономики России.

6. Причины, сдерживающие инновационное развитие России.
7. Реализация стратегии инновационного развития России.
8. Опыт правового регулирования отношений по поводу информации с ограниченным доступом в дореволюционный и советский период.
9. Структура и состав законодательства об информации ограниченного доступа в современный период.
10. Государственная система защиты информации в России.
11. Роль правового института государственной тайны в защите интересов общества и государства.
12. Сущность правового режима служебной тайны в организациях.
13. Современное российское законодательство о служебной тайне.
14. Ведомственное регулирование отношений по поводу служебной информации в государственных органах, учреждениях и организациях.
15. Должностной регламент руководителя государственного и муниципального органа власти по соблюдению требований защиты информации.
16. Ответственность лиц, совершивших правонарушения в сфере обращения служебной информации: теория и практика.
17. Законодательство и практика защиты персональных данных в государственных и коммерческих структурах.
18. Меры по установлению правового режима государственной и служебной тайны.
19. Лицензирование деятельности в области защиты информации.
20. Создание и функционирование организационных структур, обеспечивающих безопасность организации.
21. Задачи и функции подразделений защиты информации на объектовом уровне.
22. Методика определения степени конфиденциальности сведений, содержащихся в работах и документах.
23. Разработка перечня сведений, составляющих служебную тайну организации.
24. Формы и методы проверки лиц, допускаемых к информации, составляющей государственную и служебную тайну.
25. Причины отказа гражданину в приеме на государственную службу, связанной с использованием сведений, составляющих государственную тайну.
26. Условия о защите сведений, составляющих государственную и служебную тайну в служебном контракте.
27. Работа администрации с персоналом, обладающим служебной информацией.
28. Разработка разрешительной системы доступа лиц к служебной информации.
29. Организация пропускного и внутриобъектового режима в организациях.
30. Соблюдение требований по организации и ведению секретного (конфиденциального) делопроизводства.
31. Организация защиты информации при приеме посетителей, командированных лиц и иностранных представителей.
32. Особенности подготовки и проведения служебных совещаний по конфиденциальным вопросам.
33. Организация защиты информации при подготовке материалов к открытому опубликованию, при выезде работников за границу.

34. Особенности доступа лиц к государственным и служебным секретам в связи с исполнением обязательств по договору поставки товаров для государственных и муниципальных нужд.
35. Разработка единого плана мероприятий по обеспечению режима конфиденциальности работ, выполняемых на различных этапах НИОКР.
36. Подготовка совместного заключения головной организации (заказчика) и исполнителя об установлении режимных мер при выполнении НИОКР.
37. Система контроля в сфере обращения информации.
38. Сущность аналитической работы в информационной сфере.
39. Выявление и анализ нарушений режима конфиденциальности на каналах возможной утечки служебной информации.
40. Причины нарушений режима конфиденциальности информации.
41. Учет личностного фактора нарушителей режима.
42. Система предупреждения правонарушений в сфере обращения служебной информации.
43. Использование гражданско-правовых способов защиты коммерческой тайны в дореволюционной России.
44. Законодательство и практика зарубежных стран о правовых способах защиты коммерческой тайны.
45. Состояние и развитие законодательства о коммерческой тайне в Российской Федерации.
46. Международно-правовые акты, регулирующие отношения по использованию и защите информации в инновационной сфере.
47. Характеристика корпоративных актов, регулирующих информационные отношения в организациях.
48. Гражданско-правовые договоры в информационной сфере: понятие и виды.
49. Трудовые отношения по поводу использования и защиты коммерчески значимой информации (КЗИ).
50. Особенности установления организацией правового режима коммерческой тайны.
51. Характеристика нарушений режима коммерческой тайны в гражданско-правовых и трудовых отношениях.
52. Организационно-правовые меры обеспечения информационной безопасности в коммерческих организациях.
53. Нарушения права на коммерческую тайну, допускаемые служащими государственных органов и органов местного самоуправления.
54. Понятие злоупотребления органов государства и местного самоуправления на получение коммерческой тайны от организаций.
55. Способы защиты права на коммерческую тайну при взаимоотношении с государством.
56. Деятельность организации по гражданско-правовой защите нарушенного права на коммерческую тайну.
57. Методика доказывания убытков за причинение вреда вследствие нарушения права на коммерческую тайну.
58. Юридическая ответственность за правонарушения в информационной сфере.

Вопросы, рекомендованные для промежуточной аттестации (к экзамену) по курсу «Правоведение»

1. Понятие инновации и инновационной деятельности.
2. Причины, сдерживающие инновационное развитие России.
3. Стратегия инновационного развития России.
4. Понятие и функции государства.
5. Форма правления и государственного устройства в России.
6. Государственный режим в России.
7. Понятие правового государства и гражданского общества в России.
8. Система российского права.
9. Понятие и виды правонарушений.
10. Юридическая ответственность.
11. Структура и основное содержание Конституции РФ.
12. Основы конституционного строя в РФ.
13. Россия – федеративное государство.
14. Конституционно-правовой статус субъектов РФ.
15. Избирательная система в РФ.
16. Президент Российской Федерации.
17. Федеральное Собрание Российской Федерации.
18. Правительство Российской Федерации.
19. Органы государственной власти в субъектах Российской Федерации.
20. Конституционно-правовые основы местного самоуправления.
21. Правовой статус личности в Российской Федерации.
22. Судебная система Российской Федерации.
23. Прокуратура Российской Федерации.
24. Органы, выявляющие и расследующие преступления.
25. Права и обязанности работников полиции.
26. Административное правонарушение и административная ответственность.
27. Понятие и признаки преступления.
28. Уголовная ответственность.
29. Граждане как субъекты гражданского права.
30. Юридические лица: понятие и виды.
31. Объекты гражданских прав.
32. Право собственности и иные вещные права.
33. Гражданско-правовой договор: понятие и содержание.
34. Правовое регулирование предпринимательской деятельности.
35. Трудовой договор: понятие и содержание.
36. Дисциплинарная и материальная ответственность работников.
37. Личные и имущественные права и обязанности супругов.
38. Правовое регулирование жилищных отношений.
39. Структура и состав законодательства в информационной сфере.
40. Правовые режимы информации, защищаемой в интересах личности, общества и государства.
41. Механизм корпоративного регулирования обращения информации.
42. Порядок допуска лиц к коммерческой тайне.

43. Сущность разрешительной системы доступа к информации.
44. Характеристика правонарушений в информационной сфере.
45. Причины и обстоятельства, способствующие нарушениям режима конфиденциальности информации.
46. Личность правонарушителя в информационной сфере.
47. Предупреждение правонарушений в сфере обращения информации.
48. Юридическая ответственность за правонарушения в информационной сфере.

7.3. Типовые контрольные задания или иные материалы для проведения промежуточной аттестации

Рекомендации по подготовке реферата

Углублению самостоятельной подготовки студентов по правоведению служит подготовка реферата по одной из предложенных тем, которые связаны с будущей профессиональной деятельностью выпускников магистратуры в информационной сфере. Работа должна быть самостоятельной, демонстрирующей знание действующих нормативно-правовых актов и научной литературы по выбранной тематике.

Студент самостоятельно выбирает тему реферата и в течение семестра работает над выбранной темой. Возможны и другие, предложенные студентами, темы рефератов, предварительно согласованные с преподавателем.

Прежде чем приступить к написанию реферата следует внимательно ознакомиться с программой курса. Тему следует выбирать с учетом профессионального интереса к определенным вопросам курса. Написанию работы должно предшествовать изучение рекомендуемой литературы. Для того чтобы иметь полное представление об избранной теме, целесообразно сначала изучить предлагаемые работы и нормативные материалы.

Реферат должен быть написан грамотно, ясным, литературным языком. Выводы и предложения должны быть четко сформулированы и обоснованы фактическими данными. Реферат включает следующие разделы: титульный лист; содержание; перечень сокращений, терминов и иностранных слов, содержащихся в тексте реферата; введение; главы; заключение (выводы и предложения); список использованной литературы и источников.

Титульный лист должен быть напечатан на отдельном листе и содержать: название учебного заведения и факультета; фамилию и инициалы студента; курс; номер группы; название темы реферата; фамилию и инициалы преподавателя; место и год написания работы.

Содержание, напечатанное на отдельном листе, помещается после титульного листа. Содержание включает наименование глав и параграфов с указанием номеров страниц. В реферате могут применяться только общепринятые обозначения и сокращения, например: ГК РФ, ТК РФ, и др.

Введение. В нем кратко обосновывается актуальность, цель и задачи работы (объем не более 0,5 страницы).

Главы. Текст реферата делится на главы и параграфы. Структура и содержание реферата зависит от темы исследования. Во всех случаях в работе дается критический анализ взглядов ученых, отражается аргументированная позиция автора работы. При этом обязательно нужно давать ссылки на соответствующих авторов с указанием фамилии автора, наименования работы, года и места издания, страницы. При изучении

законодательства следует обратить внимание на изменения и дополнения, внесенные в соответствующий нормативно-правовой акт с момента его вступления в силу.

Реферат завершается **заключением**, в котором кратко излагаются выводы и предложения по совершенствованию законодательства и практики его применения.

В конце работы дается **список нормативных правовых актов и литературы**, использованных при написании реферата, отдельно по блокам в алфавитном порядке. При использовании электронных ресурсов сети Интернет следует указывать заголовок титульной страницы ресурса, <в угловых скобках> полный адрес местонахождения ресурса и дату последнего посещения веб-страницы. На последней странице реферата студент ставит свою подпись.

Объем работы – не менее 20 печатных страниц формата А4 (210 х 297 мм) с текстом только с одной стороны листа. **Шрифт печати** Times New Roman, 14 кегль, интервал 1,5, выравнивание по ширине. **Заголовки** печатаются 16 кеглем и выделяются полужирным, выравнивание по центру. **Поля**: верхнее и нижнее по 2 см, левое - 3 см, правое - 1,5 см. **Номер страницы** указывается сверху по центру или в правом нижнем углу.

Студент отвечает за грамотность и аккуратность оформления реферата. Критериями оценки реферата являются: правильность формулировки целей и задач работы; определение рассматриваемого понятия (проблемы); четкость структуры работы; самостоятельность и логичность изложения; наличие выводов и рекомендаций, сделанных самостоятельно.

Работа должна быть сдана преподавателю для проверки через старосту группы не позднее, чем **за 1 месяц до начала экзаменационной сессии** в бумажном или электронном виде.

Рекомендации по подготовке к экзамену

Важнейшим условием успешного освоения материала является планомерная работа студента. Итоговой формой контроля знаний, умений и навыков по дисциплине «Правоведение» является экзамен. Поэтому готовиться к экзамену следует начинать с первого занятия. Подготовка к экзамену должна быть системной в течение всего семестра. При подготовке к экзамену требуется помимо лекционного материала, изучить основную литературу по дисциплине, ознакомиться с нормативными правовыми актами и дополнительной литературой, рекомендованными для изучения дисциплины «Правоведение».

Экзамен проводится по билетам, которые включают два вопроса.

7.4. Этапы формирования компетенций: см. Оценочные и методические материалы формирования компетенций, оценивания уровня знаний, умений, навыков и (или) опыта деятельности у обучающихся и выпускников ОПОП ВО

Шкала и критерии оценивания результатов обучения по дисциплине (модулю):

РЕЗУЛЬ ТАТ ОБУЧЕ НИЯ	КРИТЕРИИ и ПОКАЗАТЕЛИ ОЦЕНИВАНИЯ РЕЗУЛЬТАТА ОБУЧЕНИЯ по дисциплине	ОЦЕНОЧ НЫЕ СРЕДСТ	ОЦЕНОЧ НЫЕ СРЕДСТ
---	---	----------------------------------	----------------------------------

по дисциплине					ВА текущего контроля	ВА Промежуточной аттестации
Оценка	2	3	4	5		
	неудовлетворительно	удовлетворительно	хорошо	отлично		
ЗНАТЬ: Содержание учебного курса «Правоведение» с учетом специфики будущей профессиональной деятельности : особенности подготовки специалистов для цифровой экономики России; основные положения о государстве и праве; основы государственного-правового устройства Российской Федерации; обеспечение законности и предупреждение правонарушений; основы гражданского, предпринимательского, трудового и семейного	выставляется студенту, который не знает значительно части программного материала, допускает существенные ошибки, неуверенно, с большими затруднениями решает практические задачи или не справляется с ними самостоятельно	выставляет студенту, если он имеет знания только основного материала, но не усвоил его деталей, допускает неточности, недостаточно правильно сформулировки, нарушения логической последовательности в изложении программного материала, испытывает затруднения при выполнении и практических задач	выставляется студенту, если он твердо знает материал курса, грамотно и по существу излагает его, не допуская существенных неточностей в ответе на вопрос, правильно применяет теоретические положения при решении практических вопросов и задач, владеет необходим	выставляется студенту, если он глубоко и прочно усвоил программный материал курса, исчерпывающе, последовательно, четко и логически и его излагает, умеет увязывать теорию с практикой, свободно справляется с задачами и вопросам, причем не затрудняется с ответами при видоизменении заданий, правильно	Текущий контроль знаний студентов проводится по усмотрению преподавателя в следующих формах: - устный опрос (групповой или индивидуальный) в процессе чтения интерактивных лекций с разбором конкретных ситуаций по тематике учебного курса; - проверка выполнения письменных домашних заданий (защита реферата);	Промежуточная аттестация в форме экзамена: устный ответ на вопросы по экзаменационному билету, и ответы на дополнительные вопросы преподавателя по программе курса «Правоведение».

права; регулируе информаци онных отношений в России и меры по защите информации в организациях .			имыми навыкам и и приемам и их выполне ния	обосновы вает принятые решения, владеет разностор онными навыками и приемами выполнен ия практичес ких задач	- проведени е контрольн ых работ по вопросам, имеющим практичес кую значимост ь для выпускни ков с учетом их будущей профессио нальной деятельно сти; - тестирова ние по отдельны м разделам учебной программ ы.	

8. Ресурсное обеспечение:

Основные нормативные правовые акты

Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 г. // Российская газета. 1993. 25 декабря. № 237 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28399/

Федеральный конституционный закон от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ (в ред. от 15 декабря 2001 г.) «О Конституционном Суде Российской Федерации».

Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ (в ред. от 4 июля 2003 г.) «О судебной системе Российской Федерации».

Федеральный конституционный закон от 17 декабря 1997 г. № 2-ФКЗ (в ред. от 19 июня 2004 г.) «О Правительстве Российской Федерации».

Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ (в ред. от 27.07.2006 N 138-ФЗ) // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ (в ред. от 02.02.2006 N 19-ФЗ) // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410.

Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть третья от 26 ноября 2001 г.

№ 146-ФЗ (в ред. от 03.06.2006 N 73-ФЗ) // СЗ РФ. 2001. № 49. Ст. 4552.

Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть четвертая от 18 декабря 2006 г.

№ 230-ФЗ // СЗ РФ. 2006. № 52. Ст. 5496.

Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ

(в ред. от 30.06.2006 N 90-ФЗ) // СЗ РФ. 2002. № 1(1). Ст. 3.

Закон РФ от 11 марта 1992 г. № 2487-1 «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» (в ред. от 18.07.2006 N 118-ФЗ) // Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ. 1992. № 17. Ст. 888.

Закон РФ от 21 июля 1993 г. № 5485-1 «О государственной тайне» (в ред. от 06.10.1997 № 131-ФЗ) // СЗ РФ. 1997. № 41. Ст. 4673.

Федеральный закон от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» (в ред. от 02.12.2005 N 150-ФЗ) // СЗ РФ. 1995. № 33. Ст. 3349.

Федеральный закон от 17 ноября 1995 г. № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации» (в ред. от 18.07.2003 N 13-П) // СЗ РФ. 1995. № 47. Ст. 4472.

Федеральный закон от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» (в ред. от 02.02.2006 № 19-ФЗ, от 18.12.2006 № 231-ФЗ) // СЗ РФ. 2004. № 32. Ст. 3283. Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» // СЗ РФ. 2006. № 31 (1 ч.). Ст. 3434.

Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» // СЗ РФ. 2006. № 31. Ст. 3448.

Основная литература

Правоведение: учебник для бакалавриата и специалитета / под ред.

В. А. Белова, Е. А. Абросимовой. — 4-е изд., пер. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2018. — 414 с.

Бачило И.Л., Лопатин В.Н., Федотов М.А. Информационное право. Учебник 2-е изд. СПб.: Издательство «Юридический центр Пресс», 2005.

Северин В.А. Правовая защита информации в коммерческих организациях. Учебное пособие. М.: Изд-во «Академия». 2009.

Северин В.А. Комплексная защита информации на предприятии. Учебник. М.: Издательский Дом «Городец». 2008.

Дополнительная литература

Авакьян С.А. Конституционное право России: Учебный курс: В 2 т. М.: Юрист, 2009.

Алехин А.П., Кармолицкий А.А. Административное право России: Учебник. М.: ИКД «Зерцало-М», 2009.

Агапов А. Б. Основы государственного управления в сфере информатизации в Российской Федерации. М.: Юрист, 2012.

Борисов М.А. Особенности защиты персональных данных в трудовых отношениях: учебное пособие. М.: Книжный дом «Либроком», 2013.

Введение в информационную безопасность: Учебное пособие для вузов /А.А. Малюк, В.С. Горбатов, В.И. Королев и др.; под ред. В.С. Горбатова. М.: Горячая линия – Телеком. 2011.

Государственная тайна и ее защита в Российской Федерации /Под общ. ред. М.А. Вуса и А.В. Федорова. СПб: Изд-во «Юридический центр Пресс», 2003.

Глобальная информатизация и безопасность России /Под ред. проф. В.И. Добренькова. М., 2001.

Городов О.А. Информационное право. Учебник. М.: Издательство «Проспект», 2014.

Демин Ю.М. Делопроизводство. Подготовка служебных документов. СПб., 2008.

Копылов В.А. Информационное право. Учебник. 2-е изд. М.: Юристъ, 2003.

Колин К.К. Фундаментальные основы информатики: социальная информатика: Учебное пособие для вузов. М.: Академический Проект; Екатеринбург: Деловая книга, 2000.

Кузнецов П.У. Основы информационного права: учеб. для бакалавров. М.: Проспект, 2014.

Лопатин В.Н. Информационная безопасность России: человек, общество, государство. СПб: Изд.-во «Юридический центр Пресс», 2000.

Лопатин В.Н. Проблемы и перспективы кодификации законодательства в сфере информационного права и интеллектуальной собственности //Информационное право. 2014. №3.

Лопатин В.Н. Государственные регуляторы формирования и развития рынка интеллектуальной собственности в странах Таможенного Союза и СНГ //Право интеллектуальной собственности. 2015. №2.

Нечаева А.М. Семейное право: учеб. пособие для бакалавров: 5-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2012.

Организационно-правовое обеспечение информационной безопасности: Учебное пособие /А.А. Стрельцов, В.С. Горбатов, Т.А. Кондратьева и др.; под общ.ред. А.А. Стрельцова. М.: Издательский центр «Академия», 2008.

Петрыкина Н.И. Правовое регулирование оборота персональных данных. Теория и практика. М.: Статут, 2011.

Пилипенко Ю.С. Особенности профессиональных тайн //Законодательство и экономика. 2008, № 3.

Полякова Т.В. Проблемы правового обеспечения доступа к информации //Бизнес и безопасность в России, 2004, № 38.

Правоведение: учебник для студ. неюрид. вузов / под ред А. В. Малько; 5-е изд., стер. - М.: КноРус, 2010.

Права человека: учебник /отв. ред. Е. А. Лукашева: 2-е изд., перераб. М.: Норма, 2012.

Общая теория государства и права: Учебник /Отв. ред. проф. М.Н. Марченко. М., 2008.

Разработка правовых механизмов инновационного развития российского государства /Под ред. проф. С.А. Авакьяна. М.: Изд-во Begin Group, 2008.

Рассолов И.М. Информационное право. М.: Юрайт, 2011.

Расторгуев С.П. Основы информационной безопасности: Учебное пособие. М.: Издательский центр «Академия», 2007.

Сверчков В.В. Уголовное право. Общая и Особенная части: учеб. пособие, 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юрайт, 2011.

Северин В.А. Правовое регулирование охраны государственных секретов в СССР // Советское государство и право. 1991. № 1.

Северин В.А. Правовые проблемы обеспечения информационной безопасности в Российской Федерации //Вестник Моск. ун-та, сер. 11, Право, 2000, № 4.

Северин В.А. Информационная безопасность предприятия: правовые проблемы и методология исследования //Безопасность информационных технологий. М., МИФИ, № 1, 2001.

Северин В.А. Правовое регулирование информационных отношений //Юрист. 2001. № 7.

Северин В.А. Эволюция законодательства о коммерчески значимой информации в России //Вестн. Моск. ун-та. Серия 11 «Право». 2005, № 4.

Северин В.А. Формирование условий конфиденциальности при выполнении НИОКР //Законодательство. 2007. №1.

Северин В.А. Теория и практика правовой работы в коммерческих организациях //Вестн. Моск. ун-та. Серия 11. Право, 2011, № 2.

Северин В.А. Проблемы коммерциализации научных исследований в России //Юрист, 2011, №19.

Северин В.А. Договорное регулирование отношений в инновационной сфере //Коммерческое право. 2011. № 2(9).

Северин В.А. Допуск к информации в коммерческих организациях //Законодательство. Право для бизнеса. № 10. 2012.

Северин В.А. Актуальные вопросы информационного обеспечения торговой деятельности //Информационное право, № 1, 2015.

Северин В.А. Перспективы подготовки юридических кадров в условиях развития инновационной экономики // Вестн. Моск. ун-та, серия 11, Право, 2015, № 3.

Северин В.А. Теоретико-методологические основы обеспечения безопасности коммерческих структур в информационной сфере //Информационное право. 2016. № 4.

Северин В.А. Концептуальные аспекты безопасности информации при производстве и реализации товаров //Безопасность бизнеса. 2017. № 1.

Северин В.А. Роль юристов в коммерциализации прав на результаты интеллектуальной деятельности в организациях //Право интеллектуальной собственности. 2018, № 3.

Северин В.А. Роль юристов в реализации программы "Цифровая экономика России" // Современные информационные технологии и право: монография / Отв. ред. Е. Б. Лаутс; Моск. гос. ун-т имени М.В. Ломоносова, Юрид. ф-т, серия Труды Юридического факультета, место издания Статут М, том 15, 2019. С. 31-55.

Северин В.А. Правовой институт персональных данных в системе российского права // Коммерческое право. Научно-практический журнал. издательство Юрист. 2020. № 4.

Северин В. А. Роль и место правового института служебной тайны в системе административного права // Вестник Московского университета. Серия 11: Право. 2020. № 6.

Северин В. А. Правовое регулирование информационных отношений в торговом обороте // Законы России: опыт, анализ, практика. 2021. № 1.

Трудовое право. Учебник /Под ред. проф. А.М. Куренного. М.: Юрист, 2012.

Стрельцов А.А. Правовое обеспечение информационной безопасности России: теоретические и методологические основы. Минск, 2005.

Терещенко Л.К. Правовой режим информации. М., Юриспруденция, 2007.

Интернет-сайты:

Справочно-правовая система «Гарант»

Справочно-правовая система «Консультант Плюс»

Большая юридическая энциклопедия [Электронный ресурс]: более 2000 терминов и понятий - М.: Эксмо, 2006. <https://search.rsl.ru/ru/record/01003134310>

Портал Фонд знаний "Ломоносов" www.lomonosov-fund.ru/.../encyclopedia:0125048:article.

Энциклопедия. *Северин Виталий Андреевич*. Категория «Информационное право».

Юридические науки.

9. Язык преподавания: русский язык.

10. Преподаватель (преподаватели): доктор юридических наук, профессор Северин Виталий Андреевич

11. Автор (авторы) программы: доктор юридических наук, профессор Северин Виталий Андреевич



Автор учебного пособия – Северин Виталий Андреевич, доктор юридических наук, профессор кафедры коммерческого права и основ правоведения Юридического факультета Московского государственного университета имени М.В. Ломоносова, почетный работник высшего профессионального образования Российской Федерации, руководитель магистерской программы «Информационные правоотношения в инновационной экономике». С 1996 года ежегодно читает курс «Правоведение» на факультете вычислительной математики и кибернетики МГУ имени М.В. Ломоносова.