

Александр Васильевич Малько
Основы государства и права

ОСНОВЫ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

Под редакцией доктора юридических наук,
профессора А.В. Малько

КНОРУС

Аннотация

Пособие призвано ориентировать поступающих в юридические учебные заведения на получение системных знаний по курсу «Основы государства и права». В нем представлены сведения по общей теории государства и права, а также по таким отраслям, как конституционное, гражданское, трудовое, административное, уголовное, экологическое и земельное право. Основная цель пособия – оказать помощь абитуриентам при подготовке к поступлению в высшие и средние специальные учебные заведения.

Для поступающих в высшие и средние специальные учебные заведения юридического профиля и лиц, самостоятельно изучающих данный курс, студентов учебных заведений, где изучают основы государства и права.

Основы государства и права : учебное пособие

А.В. Малько

Предисловие

Юридическое образование переживает своего рода «бум», является весьма престижным, профессию юриста хотят получить многие выпускники средних школ. В этой связи все более востребованными выступают учебные пособия, помогающие поступить в учебные заведения юридического профиля. Отсюда и популярность в современных условиях курса «Основы государства и права».

Одно из таких учебных пособий и предлагается читателю. Оно подготовлено в соответствии со всеми требованиями, которые предъявляются для подобного рода работ, является адаптированным именно к абитуриентам юридических вузов, написано доступным языком, с необходимым количеством примеров и разъяснений. В книге содержатся материалы по общей теории государства и права, в наибольшей мере формирующей юридическое мировоззрение обучающихся, а также по целому ряду отраслей: по конституционному, гражданскому, трудовому, административному, уголовному, экологическому и земельному праву. В учебном пособии после каждой главы дается перечень контрольных вопросов для повторения. Кроме всего прочего в конце книги предлагается и общий список рекомендуемой литературы для углубленного изучения курса в целом.

Учебное пособие базируется на современном российском законодательстве, в нем учтены все новейшие нормативно-правовые акты, принятые как на общедофедеральном, так и на региональном уровнях.

Рекомендуется поступающим в высшие и средние специальные учебные заведения юридического профиля и лицам, самостоятельно изучающим данный курс, студентам тех учебных заведений, где изучаются основы государства и права.

Научный редактор, профессор, доктор юридических наук А. В. Малько

Раздел 1. Основы теории государства

Глава 1. Общество, государство, правовое государство

1. Первобытное общество: власть и социальные нормы

Первобытное общество возникло и развивалось в течение длительного времени. Это был период становления человеческого общежития.

Государство возникает гораздо позже общества, на определенном этапе развития последнего. Общество есть некая целостность, строение которой образуют внутренние связи, направленные на поддержание этой целостности. С данных позиций общество можно определить как такую территориальную совокупность людей, в рамках которой

удовлетворяются их основные жизненные потребности. Невозможность реализовать названные потребности индивидуально, необходимость совместного действия являются предпосылками для существования общества.

Первобытнообщинный строй был самым длительным по времени этапом истории человечества. Определить его нижнюю грань сколько-нибудь точно нелегко, ибо во вновь обнаруживаемых костных останках наших далеких предков большинство специалистов видит то предчеловека, то человека, и время от времени преобладающее мнение меняется. В современный период одни ученые считают, что древнейший человек (а тем самым и первобытное, дикое общество) возник порядка 1,5–1 миллиона лет назад, другие относят его появление к более позднему времени. Верхняя же грань первобытнообщинного строя колеблется в пределах последних 5–6 тысяч лет, различаясь на разных континентах. В Азии и Африке первые государства сложились на рубеже 4-го и 3-го тысячелетий до н. э., в Америке – в 1-м тысячелетии н. э., в других частях земного шара – еще позднее.

Любое общество представляет собой своего рода целостный социальный организм (систему), который отличается той или иной степенью организованности, упорядоченности общественных отношений. Из этого следует, что для каждого общества характерны определенная система управления (социальная власть) и регулирования поведения людей при помощи определенных общих правил (социальных норм).

Как только появляется общество, сразу же возникает потребность в управлении, ибо каждый отдельный член его имел собственные интересы. Данные интересы без их согласования способны «разорвать» общество, так как именно интересы выступают решающим личностным регулятором. Для обеспечения нормальной жизнедеятельности, прогрессивного развития социальных связей требуется объединить эти интересы на общее благо. Но соединить можно лишь при сочетании во многом индивидуальной выгоды (личный интерес) с социальной выгодой (общественным интересом). Такое соединение достигается главным образом лишь благодаря существованию в обществе правил поведения (норм) и власти, которая бы проводила в жизнь и обеспечивала названные нормы.

Для первобытнообщинного строя были характерны следующие черты:

– наличие лишь примитивных орудий и неспособность человека без помощи всего рода выжить и обеспечить себя пищей, одеждой, жилищем. Но даже работая совместно, коллективно, люди не могли произвести больше, чем потребляли. Поэтому в таком обществе не было излишков продуктов, не было частной собственности и, соответственно, бедных и богатых. Экономически все были равны;

– экономическое равенство обуславливало и политическое равенство. Все взрослое население рода – и мужчины, и женщины – имело право участвовать в обсуждении и решении любого вопроса, связанного с деятельностью рода.

Социальная власть, существовавшая в первобытнообщинном строе, обладала следующими главными чертами:

1) базировалась на семейных отношениях, ибо основой организации общества был род (родовая община), то есть объединение людей по действительному или предполагаемому кровному родству, а также общности имущества и труда. Род формировался в период, когда на смену беспорядочным половым связям пришла семья, основанная на коллективном, а потом и парном браке. Каждый род выступал в качестве хозяйственной единицы, собственника средств производства, организатора общего трудового процесса. Роды образовывали более крупные объединения (фратрии, племена, союз племен). Поскольку род (родовая община) играл решающую роль в жизни первобытного общества, данная эпоха так и стала называться – «первобытнообщинный строй», а его социальная организация – родоплеменной. Следовательно, социальная власть распространялась только в рамках рода, выражала его волю и базировалась на кровных связях;

2) была непосредственно общественной, строилась на началах первобытной демократии, самоуправления (то есть субъект и объект власти совпадали);

3) опиралась на авторитет, уважение, традиции членов рода;

4) органами власти выступали как само общество в целом (родовые собрания, вече), так и его представители (старейшины, советы старейшин, военачальники, вожди, жрецы и т. п.),

которые решали все важнейшие вопросы жизнедеятельности первобытного общества.

Особенностью социальных норм в первобытнообщинном строе являлось то, что они по сути дела входили в саму жизнедеятельность людей, выражая и обеспечивая социально-экономическое единство рода, племени.

Социальные нормы первобытного общества обеспечивали существование присваивающей экономики и продолжение рода, регулировали определенные способы добывания пищи и брачно-семейные отношения. Их называли «мононормами», ибо они по большому счету выражали главный интерес того общества – выжить. Этот интерес собирал силы в обществе для того, чтобы противостоять стихии, различным опасностям.

Мононормы выступали и нормами организации социальной жизни, и нормами первобытной морали, и ритуалами и т. п. Так, естественное разделение функций в трудовом процессе между мужчиной и женщиной, взрослым и ребенком рассматривалось одновременно и как производственный обычай, и как требование нравственности, и как веление первобытной религии.

Признаки социальных норм, существовавших в догосударственный период:

1) регулировали отношения между людьми, что стало отличать их от норм несоциальных – технических, физиологических и других, которые регулировали и регулируют отношения человека к природным, материальным объектам, орудиям труда и т. п.;

2) отношения в первобытном обществе регулировались главным образом обычаями (то есть исторически сложившимися правилами поведения, вошедшими в привычку в результате многократного применения в течение длительного времени);

3) существовали в поведении и в сознании людей, не имея, как правило, письменной формы выражения;

4) обеспечивались в основном силой привычки, а также соответствующими мерами убеждения (внушения) и принуждения (изгнание из рода);

5) ведущим в них способом регулирования выступал запрет (система табу) как самый простой и элементарный прием воздействия, отсутствие собственно прав и обязанностей;

6) были продиктованы «естественно-природной» основой присваивающего общества, в котором и человек являлся частью природы;

7) выражали интересы всех членов рода и племени.

2. Соотношение общества и государства

Общество (в широком смысле) – совокупность исторически сложившихся форм совместной деятельности людей; (в узком) – исторически конкретный тип социальной системы, определенная форма общественных отношений.

Обществу присущи различные формы организации: на первобытнообщинной стадии – родоплеменная, позже – политическая. Политической форме общественной организации всегда соответствуют государство, обладающее аппаратом управления, законы и учреждения, контролирующие их исполнение.

Общество и государство – понятия несовпадающие. Первое шире второго, ибо в обществе кроме государства есть и негосударственные структуры (политические партии, политические движения, общественные организации и объединения, трудовые коллективы и т. д.). Государство – есть лишь политическая часть общества, его элемент.

Государство занимает в обществе центральное положение и играет в нем главную роль. По характеру государства можно судить о характере всего общества, его сущности.

Государство по отношению ко всему обществу выступает как средство управления, ведения общих дел (обеспечивая порядок и общественную безопасность), а по отношению к противникам господствующего класса нередко как орудие подавления и насилия.

Хронологически рамки общества и государства тоже не совпадают: первое возникло раньше и имеет более богатую историю своего развития, нежели второе. Рожденное развивающимся обществом, государство приобретает по отношению к нему относительную самостоятельность. Причем степень этой самостоятельности постоянно изменяется, зависит от внутренних и внешних условий их взаимодействия.

С появлением государства начинается сложная и противоречивая история его взаимодействия с обществом. Как форма организации общества и управляющая система, государство должно выполнять функции в интересах большинства граждан, разрешать возникающие между ними противоречия, преодолевать кризисные ситуации. Вместе с тем иногда государство может играть и деструктивную роль – возвышаться над создавшим его обществом, превращаться из «слуги» в «хозяина» и т. п.

Воздействие общества на государство принято считать прямой связью, а воздействие государства на общество – обратной. Многогранное обратное воздействие развитого государства на общество – ключевая, но недостаточно изученная проблема, главное в которой – соотношение между сознательным государственно-правовым регулированием социально-экономической жизни и стихийным рыночным саморегулированием.

3. Государство: понятие и признаки

Всякое государство есть соединение трех начал, важнейших элементов жизнедеятельности – народа, публичной власти и территории. Это объединяет все государства и составляет его содержательную характеристику. Отсюда вполне закономерно, что многие ученые понимали под государством соединение людей под одной властью и в пределах одной территории.

В принципе это верный подход. Только необходимо помнить, что далеко не любое государство в своей политике не всегда воплощает волю (интересы) всего народа, большинства граждан. Как правило, бывает наоборот. Оно обеспечивает интересы преимущественно лишь каких-то классов, слоев, элит, наций и т. п., что важно учитывать при рассмотрении сущности данного конкретного государства.

Поэтому, по нашему мнению, *государство* – есть организация политической власти, содействующая преимущественному осуществлению конкретных классовых, общечеловеческих, религиозных, национальных и других интересов в пределах определенной территории.

Государство – это выделившаяся из общества и обусловленная его социально-экономическим укладом, традициями, культурой политическая организация суверенной публичной власти. Возникнув как продукт социальной жизнедеятельности, государство не совпадает с обществом и выступает по отношению к нему управляющей системой. Эта система имеет четкую внутреннюю организацию, специфический механизм взаимодействия структурных элементов.

Государство характеризуется следующими признаками, отличающими его как от догосударственных, так и негосударственных организаций:

1) наличие публичной власти, выделенной из общества и не совпадающей с населением страны (государство обязательно обладает аппаратом управления, принуждения, правосудия, ибо публичная власть – это чиновники, армия, полиция, суды, а также тюрьмы и другие учреждения);

2) система налогов и займов (выступая основной доходной частью бюджета любого государства, они необходимы для проведения определенной политики и содержания государственного аппарата, людей, не производящих материальных ценностей и занятых только управленческой деятельностью);

3) территориальное деление населения (государство объединяет своей властью и защитой всех людей, населяющих его территорию, независимо от принадлежности к какому-либо роду, племени, учреждению; в процессе становления первых государств территориальное деление населения, начавшееся в процессе общественного разделения труда, превращается в административно-территориальное; на этом фоне возникает новый общественный институт – подданство или гражданство);

4) право (государство не может существовать без права, так как последнее юридически оформляет государственную власть и тем самым делает ее легитимной, определяет юридические рамки и формы осуществления функций государства и т. п.);

5) монополия на правотворчество (издает законы, подзаконные акты, создает

юридические прецеденты, санкционирует обычаи, трансформируя их в юридические правила поведения);

6) монополия на легальное применение силы, физического принуждения (возможность лишить граждан высших ценностей, каковыми являются жизнь и свобода, определяет особую действенность государственной власти);

7) находится в устойчивых правовых связях с населением, проживающим на его территории (гражданство);

8) обладает определенными материальными средствами для проведения своей политики (государственная собственность, бюджет, валюта и т. п.);

9) выступает единственным официальным представителем всего общества (никакая иная структура не вправе представлять всю страну);

10) суверенитет (присущее государству верховенство на своей территории и независимость в международных отношениях). В обществе власть может существовать в разных видах: партийная, семейная, религиозная и т. п. Однако властью, решения которой обязательны для всех граждан, организаций и учреждений, обладает лишь государство, которое осуществляет свою высшую власть в пределах собственных границ. Верховенство государственной власти означает: а) ее безусловное распространение на население и все социальные структуры общества; б) монопольную возможность применения таких средств воздействия (принуждения, силовых методов, вплоть до смертной казни), которыми не располагают другие субъекты политики; в) осуществление властных полномочий в специфических формах, прежде всего юридических (правотворческой, правоприменительной и правоохранительной); г) прерогативу государства отменять, признавать ничтожными акты других субъектов политики, если они не соответствуют установлениям государства. Государственный суверенитет включает такие основополагающие принципы, как единство и неделимость территории, неприкосновенность территориальных границ и невмешательство во внутренние дела. Если какое бы то ни было иностранное государство или внешняя сила нарушает границы данного государства или заставляет его принять то или иное решение, не отвечающее национальным интересам его народа, то говорят о нарушении его суверенитета. А это явный признак слабости данного государства и его неспособности обеспечить собственный суверенитет и национально-государственные интересы. Понятие «суверенитет» имеет для государства такое же значение, что и понятие «права и свободы» для человека;

11) символы – герб, флаг, гимн (символ – это знак вещественный, графический, звуковой, что-либо обозначающий), которые призваны обозначать носителей государственной власти, принадлежность чего-либо к государству. Гербы помещают на зданиях, где расположены органы государства, на пограничных столбах, на форменной одежде государственных служащих (военнослужащих и др.). Флаги вывешиваются на тех же зданиях, а также в местах, где проводятся международные конференции, символизируя присутствие на них официальных представителей соответствующего государства, и т. д.

4. Возникновение государства: причины и формы

Государство – политическая структура особого рода, возникшая на определенном этапе общественного развития и представляющая собой центральный институт власти в политической системе конкретного общества.

Вопрос о происхождении государства является дискуссионным. О причинах возникновения государства говорится в различных теориях: теологической (божественная сила); договорной (сила разума, сознания); в психологической (факторы психики человека); органической (биологические факторы); материалистической (социально-экономические факторы); теории насилия (военно-политические факторы) и т. д.

В каждой из теорий есть свои рациональные зерна, позитивные моменты, отражающие действительность в той или иной ее части. Вместе с тем в них есть и свои слабые стороны, за которые их можно критиковать.

Разложение первобытного общества с его родовой организацией и становление государственной власти в различных исторических условиях имели свои специфические

особенности. Формирование государства – длительный процесс, который у различных народов мира шел разными путями.

На Востоке наибольшее распространение получила такая форма, как «азиатский способ производства» (Египет, Вавилон, Китай, Индия и т. п.). Подобный путь возникновения государства во многом связан с необходимостью проведения в данных обществах масштабных социальных работ (строительство и эксплуатация ирригационных сооружений, организация поливного земледелия и т. п.). Поэтому здесь устойчивыми оказались социально-экономические структуры родового строя – земельная община, коллективная собственность и другие, которые в наибольшей мере соответствовали характеру данных задач. Первые государства, возникшие на Древнем Востоке, были доклассовыми, они одновременно и эксплуатировали сельские общины, и управляли ими, то есть выступали организаторами производства.

По другому историческому пути шел процесс в Афинах и Риме, где рабовладельческое государство возникло в результате появления частной собственности и раскола общества на классы.

Афины – это самая чистая, классическая форма возникновения государства, поскольку государство появляется непосредственно из классовых противоположностей, развивающихся внутри родового строя. Две революции, происшедшие на протяжении одного столетия и закрепленные реформами Солон (594 г. до н. э.) и Клисфена (509 г. до н. э.), привели к окончательному разрушению старого, родового устройства, существовавших форм правления, к территориальному разделению населения и образованию политической власти с ее законодательными, законосовещательными, исполнительными органами, постоянным войском, полицией и таможенной стражей, тюрьмами и другими государственными учреждениями. Возникновение Афинского рабовладельческого государства – типичный пример образования государства.

Особенности создания Римского государства состояли в том, что этот процесс был ускорен борьбой плебеев с римской родовой знатью – патрициями. Плебеи были лично свободными людьми из населения покоренных территорий, но стояли вне римских родов и не являлись частью римского народа. Владея земельной собственностью, плебеи должны были платить налоги и отбывать военную службу, они были лишены права занимать какие-либо должности, не могли пользоваться и распоряжаться римскими землями. Борьба плебеев как основной революционной силы против привилегий патрициев была главным образом борьбой против древнего общественного строя, покоившегося на кровных узах. Победа плебеев в этой борьбе взорвала старую, родовую организацию и воздвигла государственное устройство, основанное на территориальном делении и имущественных различиях.

Возникновение древнегерманского государства в значительной степени связано с завоеванием германскими племенами обширных чужих территорий – западной части Римской империи. Данные племена, имевшие к тому времени еще родовое устройство, не могли с помощью своих организаций управлять римскими провинциями, ибо для господства над ними родовая организация не была приспособлена. Понадобился специальный аппарат принуждения и насилия. Простой верховный военачальник превращался в настоящего монарха, а народное достояние – в королевское имущество; органы родового строя были быстро преобразованы в государственные органы.

Вместе с тем важно учитывать, что ряд ученых придерживается такой точки зрения, что Германия, Россия и некоторые другие государства возникли не как феодальные (с классическими признаками подобной государственности – закреплением крестьянства и крупной частной собственностью на землю), а как прафеодальные (с соответствующими признаками – знать еще не имела крупной частной собственности на землю, а крестьяне сохраняли как свободу, так и собственность на землю).

Итак, *во-первых*, государство существовало не всегда (значительную часть своей истории человечество прожило без данной организации политической власти); *во-вторых*, оно возникло как социальный институт, как продукт общественного развития; *в-третьих*, на определенном этапе развития общества, когда возникла потребность в особом социальном управлении и особых социальных правилах поведения; *в-четвертых*, под влиянием целой

системы факторов.

Как бы ни был длителен процесс формирования государства, во всех случаях это объективно закономерный процесс, обусловленный, прежде всего, внутренним развитием общества, его различными социально-экономическими, военно-политическими, культурно-историческими, национально-психологическими, нравственно-религиозными, эколого-географическими и другими обстоятельствами. В зависимости от тех или иных причин спектр названных факторов мог меняться, но всегда это было известное сочетание указанных начал при обязательной доминанте какого-либо одного из них.

Нужно заметить, что сейчас в мире насчитывается более двухсот государств. Однако процесс возникновения новых государств вовсе не завершился. Большие страны подчас могут распадаться на более мелкие; мелкие могут объединяться в более крупные. Существует еще немало народностей и наций, не имеющих собственных государств. Они прилагают к этому определенные усилия. Речь идет, например, о палестинцах, курдах, тиморцах и др. Так что проблема появления государств вовсе не решена раз и навсегда. Могут зародиться новые причины и формы такого возникновения, что, бесспорно, только обогатит теорию государства.

5. Основные теории возникновения государства

Основные теории происхождения государства – теологическая, патриархальная, договорная, насилия, органическая, материалистическая, психологическая, патримониальная и ирригационная – выступают наиболее распространенными учениями о конкретных доминирующих способах и процессе появления такого социального института, как государство, включают в себя системы взглядов, аргументирующие в качестве главной ту или иную причину возникновения государственности.

Теологическая теория происхождения государства получила распространение в средневековье в трудах Аквинского; в современных условиях ее развили идеологи исламской религии, католической церкви (Маритен, Мерсье и др.).

По мнению представителей данной доктрины, государство – продукт божественной воли, в силу чего государственная власть – вечна и незыблема, зависима главным образом от религиозных организаций и деятелей. Отсюда каждый обязан подчиняться государю во всем. Существующее социально-экономическое и правовое неравенство людей предопределено той же божественной волей, с чем необходимо смириться и не оказывать сопротивления продолжателю на земле власти Бога. Следовательно, непослушание государственной власти может расцениваться как непослушание Всевышнему.

Придавая государству и государям (как представителям и выразителям божественных велений) ореол святости, идеологи данной теории поднимали и поднимают их престиж, способствовали и способствуют утверждению в обществе порядка, согласия, духовности. Особое внимание здесь уделяется «посредникам» между Богом и государственной властью – церкви и религиозным организациям.

Вместе с тем данная доктрина умаляет влияние социально-экономических и иных отношений на государство и не позволяет определить, как совершенствовать форму государства, как улучшать государственное устройство. К тому же теологическая теория в принципе недоказуема, ибо построена в основном на вере.

К наиболее известным представителям *патриархальной теории* происхождения государства можно отнести Аристотеля, Филмера, Михайловского и др.

Они обосновывают тот факт, что люди – существа коллективные, стремящиеся к взаимному общению, приводящему к возникновению семьи. В последующем развитие и разрастание семьи в результате объединения людей и увеличения числа этих семей и приводит, в конечном счете, к образованию государства.

Отсюда власть государя – есть продолжение власти отца (патриарха) в семье, которая выступает неограниченной. Поскольку признается изначально божественное происхождение власти «патриарха», подданным предложено покорно подчиняться государю. Всякое сопротивление такой власти недопустимо. Лишь отеческая забота царя (короля и т. п.) способна обеспечить необходимые для человека условия жизни.

Как и в семье отец, так и в государстве монарх не выбирается, не назначается и не смещается подданными, ибо последние – его дети.

Разумеется, известная аналогия государства с семьей возможна, так как структура современной государственности возникла не сразу, а развивалась от простейших форм, которые, действительно, вполне могли быть сравнимы со структурой первобытной семьи. Кроме того, эта теория создает ореол святости, уважения государственности власти, «родственности» всех в единой стране.

Вместе с тем представители данной доктрины упрощают процесс происхождения государства, по сути дела экстраполируют понятие «семья» на понятие «государство», а такие категории, как «отец», «члены семьи», необоснованно отождествляются соответственно с категориями «государь», «подданные». К тому же, по свидетельству историков, семья (как социальный институт) возникала практически параллельно с возникновением государства в процессе разложения первобытнообщинного строя.

Договорная теория происхождения государства получила распространение в наиболее логически завершенном виде в XVII–XVIII веках в трудах Гроция, Руссо, Радищева и др.

По мнению представителей данной доктрины, государство возникает как продукт сознательного творчества, как результат договора, в который вступают люди, находившиеся до этого в «естественном», первобытном состоянии. Государство – это рациональное объединение людей на основе соглашения между ними, в силу которого они передают часть своей свободы, своей власти государству. Изолированные же до происхождения государства индивиды превращаются в единый народ. В итоге, у правителей и общества возникает комплекс взаимных прав и обязанностей, и соответственно – ответственность за невыполнение последних.

Так, государство имеет право принимать законы, собирать налоги, наказывать преступников и т. п., но обязано защищать свою территорию, права граждан, их собственность и т. д. Граждане обязаны соблюдать законы, платить налоги и пр., в свою очередь они имеют право на защиту свободы и собственности, а в случае злоупотребления правителями властью расторгнуть договор с ними даже путем свержения. С одной стороны, договорная теория была крупным шагом вперед в познании государства, ибо порывала с религиозными представлениями о происхождении государственности и политической власти. Эта концепция имеет и глубокое демократическое содержание, обосновывая естественное право народа на свержение власти негодного правителя, вплоть до восстания.

С другой стороны, слабым звеном данной теории является схематичное, идеализированное и абстрактное представление о первобытном обществе, которое, якобы, на определенном этапе своего развития осознает необходимость соглашения между народом и правителями. Очевидна недооценка в происхождении государственности объективных (прежде всего, социально-экономических, военно-политических и пр.) факторов и преувеличение в этом процессе факторов субъективных.

Теория насилия в наиболее логически завершенном виде возникла в XIX веке в трудах Дюринга, Гумпловича, Каутского и др. Причину происхождения государственности они видели не в экономических отношениях, божественном провидении и общественном договоре, а в военно-политических факторах – насилии, порабощении одних племен другими. Для управления завоеванными народами и территориями нужен аппарат принуждения, которым и стало государство.

По мнению представителей данной доктрины, государство – «естественно» (то есть путем насилия) возникшая организация властвования одного племени над другим. А это насилие и подчинение властвующим подвластных является основой возникновения экономического господства. В результате войн племена перерождались в касты, сословия и классы. Завоеватели превращали покоренных в рабов.

Следовательно, государство – не итог внутреннего развития общества, а навязанная ему извне сила.

С одной стороны, военно-политические факторы в образовании государственности отвергать полностью нельзя. Исторический опыт подтверждает, что элементы насилия сопровождали процесс возникновения многих государств (например, древнегерманского, древневенгерского).

С другой стороны, важно помнить, что степень использования насилия в этом процессе была разная. Поэтому насилие следует рассматривать в качестве одной из причин возникновения государства наряду с иными. К тому же военно-политические факторы в ряде регионов играли в основном вторичные роли, уступая первенство социально-экономическим.

Органическая теория происхождения государства получила широкое распространение во второй половине XIX века в трудах Спенсера, Вормса, Прейса и др. Именно в эту эпоху наука, в том числе и гуманитарная, испытала на себе мощное влияние идеи естественного отбора, высказанной Дарвином.

По мнению представителей данной доктрины, государство – это организм, постоянные отношения между частями которого аналогичны постоянным отношениям между частями живого существа. То есть государство – продукт социальной эволюции, которая выступает в этой связи лишь разновидностью эволюции биологической.

Государство, будучи разновидностью биологического организма, имеет мозг (правителей) и средства выполнения его решений (подданных).

Подобно тому как среди биологических организмов в результате естественного отбора выживают наиболее приспособленные, так и в социальных организмах в процессе борьбы и войн (тоже естественного отбора) складываются конкретные государства, формируются правительства, совершенствуется структура управления. Таким образом, государство практически уравнивается с биологическим организмом.

Отрицать влияние биологических факторов на процесс происхождения государственности было бы неправильно, ибо люди – не только социальные, но и биологические организмы.

Вместе с тем нельзя механически распространять все закономерности, присущие только биологической эволюции, на социальные организмы, нельзя полностью сводить проблемы социальные к проблемам биологическим. Это, хотя и взаимосвязанные между собой, но разные уровни жизни. Подчиняющиеся различным закономерностям и имеющие в своей основе различные причины возникновения.

К представителям *материалистической теории* происхождения государства обычно относят Маркса, Энгельса, Ленина. Они объясняют возникновение государственности, прежде всего, социально-экономическими причинами.

Первостепенное значение для развития экономики, а следовательно, и для появления государственности, имели три крупных разделения труда (от земледелия отделилось скотоводство и ремесло, обособился класс людей, занятых только обменом). Подобное разделение труда и связанное с ним совершенствование орудий труда дали толчок росту его производительности. Возник избыточный продукт, который, в конечном счете, и привел к возникновению частной собственности, в результате чего общество раскололось на имущие и неимущие классы, на эксплуататоров и эксплуатируемых.

Важнейшим последствием появления частной собственности выступает выделение публичной власти, уже не совпадающей с обществом и не выражающей интересы всех его членов. Властная роль переходит к богатым людям, превращающимся в категорию управляющих. Они создают для защиты своих экономических интересов новую политическую структуру – государство, которое, прежде всего, служит как инструмент проведения воли имущих.

Таким образом, государство возникло преимущественно в целях сохранения и поддержки господства одного класса над другим, а также в целях обеспечения существования и функционирования общества как целостного организма.

Вместе с тем в данной теории весьма заметно увлечение экономическим детерминизмом и классовыми антагонизмами при одновременной недооценке национальных, религиозных, психологических, военно-политических и иных причин, влияющих на процесс происхождения государственности.

Среди наиболее известных представителей *психологической теории* происхождения государства можно выделить Петражицкого, Тарда, Фрейда и др. Они связывают появление государственности с особыми свойствами человеческой психики: потребностью людей во власти над другими людьми, стремлением подчиняться, подражать.

Причины происхождения государства заключаются в тех способностях, которые

первобытный человек приписывал племенным вождям, жрецам, шаманам, колдунам и др. Их магическая сила, психическая энергия (они делали охоту удачной, боролись с болезнями, предугадывали события и т. п.) создавали условия для зависимости сознания членов первобытного общества от вышеназванной элиты. 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, инстинкты. Для удержания в узде подобных психических начал личности и возникает государство.

Следовательно, государство необходимо как для удовлетворения потребностей большей части в подчинении, послушании, повиновении определенным лицам в обществе, так и для подавления агрессивных влечений некоторых индивидов. Отсюда природа государства – психологическая, корнящаяся в закономерностях человеческого сознания. Государство, по мнению представителей данной теории, – продукт разрешения психологических противоречий между инициативными (активными) личностями, способными к принятию ответственных решений, и пассивной массой, способной лишь к подражательным действиям, исполняющим данные решения.

Бесспорно, психологические закономерности, с помощью которых осуществляется человеческая деятельность, – важный фактор, оказывающий влияние на все социальные институты и которые ни в коем случае игнорировать нельзя. Взять, к примеру, только проблему харизмы, чтобы убедиться в этом.

С другой стороны, роль психологических свойств личности (иррациональных начал) не следует преувеличивать в процессе происхождения государства. Они не всегда выступают в качестве решающих причин и должны рассматриваться именно лишь как моменты государствообразования, ибо сама человеческая психика формируется под влиянием соответствующих социально-экономических, военно-политических и иных внешних условий.

6. Возникновение права

Право представляет собой продукт и важнейшее звено цивилизации и появилось около 6 тысяч лет назад. Возникновение права – длительный процесс, протекавший на протяжении жизни многих поколений. Поначалу зарождались лишь отдельные элементы права, конкретные правовые идеи, принципы, предписания и т. д. Разрастаясь и укрепляясь, эти юридические «кирпичики» постепенно складывались в единое «здание» права.

Право как социальный институт возникает практически вместе с государством, ибо во многом они призваны обеспечивать эффективность действия друг друга. Как невозможно существование государства без права (последнее организует политическую власть, выступает зачастую средством осуществления политики конкретного государства), так и права без государства (которое устанавливает, применяет и гарантирует юридические нормы). Именно органы государства становятся основными структурами, контролирующими выполнение правовых предписаний и реализующими в случае их нарушения соответствующие юридические санкции.

Если признать тот факт, что государство вызвано к жизни для экономического и политического управления всевозможными общественными делами, то для их реального осуществления оно должно было принимать общеобязательные правила поведения в виде юридических норм или придать общеобязательность правовым обычаям. Право – единственная форма, в которой государство может выражать свои веления в качестве общеобязательных.

Причины и условия, вызвавшие к жизни право, во многом аналогичны причинам, породившим государство. Однако между мононормами первобытного общества и нормами права существовала более глубокая преемственность, чем между органами родового самоуправления и органами государства. Вековые, проверенные многими поколениями обычаи расценивались как данные свыше, как правильные и справедливые. Наиболее ценные из них были санкционированы государством.

Право исторически возникло как классовое явление и выражало, прежде всего, волю и интересы экономически господствующих классов. Чтобы убедиться в этом, достаточно

посмотреть древнейшие правовые акты рабовладельческой и феодальной эпох. Так, если раньше в случае кражи решающее значение придавалось тому, кем (сородичем или чужаком) она совершена (сородича обычно лишь принуждали вернуть похищенное), то теперь всякое посягательство на собственность влекло за собой жесткое наказание, а посягательство на имущество знати каралось особенно жестоко.

Например, по Законам Хаммурапи за любую кражу имущества вор возмещал собственнику в 10-кратном размере, а если похищенное имущество было «божьим или дворцовым», то есть принадлежало служителям религии или высшим государственным органам, то предусматривалось возмещение в 30-кратном размере. Более того, в особой статье прямо указывалось: «Если человек украдет достояние бога или дворца, то этого человека должно убить, а также того, кто примет из его рук украденное, должно убить».

При нанесении побоев, увечье, убийстве, при оскорблении словом первостепенное значение приобрел вопрос не о родоплеменной, а о социальной принадлежности сторон. Например, во многих племенах кровь благородного оценивалась вдвое и втрое выше, чем кровь простолюдина, а часто вообще не имела цены, то есть не подлежала материальному возмещению.

Если обычаи содержались в сознании и поведении людей, то правовые нормы начали оформляться письменно для всеобщего сведения. Формальная определенность права – его важнейший признак, без которого права в принципе быть не может.

Право более сложный регулятор, чем обычаи, ибо кроме запретов в нем используются и такие способы правового воздействия, как дозволения и обязывания, создающие широкие возможности для разноуровневого упорядочения общественных отношений. Возникновение права – следствие усложнения социальных связей, обострения противоречий в обществе, с регулированием которых первобытные нормы справлялись все меньше и меньше.

Правовые нормы складывались преимущественно тремя основными путями:

1) перерастание мононорм (первобытных обычаев) в нормы обычного права и санкционирование их в этой связи силой государства. Это первый и наиболее распространенный путь формирования права на разных стадиях цивилизации. Обычаи, санкционированные государством, становились обычным правом. Пример – «Русская Правда», который является сборником правовых обычаев Древней Руси. Формой санкционирования обычаев служит и включение их в текст законов. Так, часть норм законов XII таблиц основывались на обычаях римской общины, записанных на двенадцати деревянных досках. То же можно сказать и о законах царя Хаммурапи, которые были высечены на большом базальтовом столбе;

2) правотворчество государства, которое выражается в издании специальных документов, содержащих юридические нормы, – нормативных актов (законов, указов, постановлений и т. п.). По мере развития общества, усложнения социальных связей правовые обычаи утрачивали свои позиции и не справлялись с динамично возникающими общественными отношениями. Поэтому на первое место все больше выходило творчество законодателя, что находило и находит свое проявление в законодательстве. Решающей причиной подобного стала потребность в более оперативном реагировании на постоянно обновляющиеся общественные отношения, тем более, что многие из них были неизвестны родовому строю. В отличие от стихийно складывающихся обычаев, правотворчество характеризуется определенной планомерностью, целенаправленностью, что позволяло и позволяет относительно быстро вводить те или иные новые правила поведения либо отменять устаревшие;

3) судебное право, состоящее из конкретных решений (принимаемых судебными органами и приобретающих характер образцов, эталонов для решения других аналогичных дел). Правила поведения, исходящие от судов, могут возникать либо наряду с правовыми обычаями и законами, либо при их отсутствии. Например, в процессе разрешения конфликтного дела о наследовании, вышестоящий суд формирует новый образец (модель) поведения. После занесения правила поведения в особые книги оно приобретает общий характер, юридическую силу и является ориентиром для нижестоящих судов, когда они рассматривают аналогичное дело или сталкиваются с аналогичной ситуацией. Таким образом и складывается прецедентное право или право судей.

И хотя изложенные пути формирования права во всех странах так или иначе имели место, они все-таки по-разному проявлялись у разных народов. Обычное право в большей мере характерно для восточных и африканских стран (Японии, Мадагаскара, государств тропической Африки), правотворчество – для стран континентальной Европы (Германия, Италия, Франция, Испания и т. д.), судебное право – для Англии, США, Канады, Австралии, Новой Зеландии и других.

7. Соотношение и взаимосвязь государства и права

При рассмотрении соотношения двух понятий важно выявить их общие и отличительные признаки. Иными словами, требуется определить, в чем проявляются их единство и различие.

Государство и право – те социальные явления, которые взаимообуславливают и взаимодополняют друг друга, сохраняя при этом свои самостоятельные, автономные особенности и свойства.

Единство между государством и правом состоит в том, что они:

- 1) возникают и развиваются совместно;
- 2) имеют одинаковые подходы к сущности и типологии;
- 3) выступают средствами управления, инструментами власти;
- 4) призваны сочетать и обеспечивать личные, групповые и общественные интересы;
- 5) основаны на едином базисе, определяются социально-экономическими и духовными факторами и т. п.

Различия между государством и правом:

- 1) если государство есть особая организация политической власти, то право есть социальный регулятор;
- 2) если государство выражает силу, то право – волю;
- 3) если первичным элементом государства является государственный орган, то первичным элементом права – норма;
- 4) они также не совпадают по формам, функциям и т. д.

Взаимодействие государства и права:

– с одной стороны, воздействие государства на право состоит в том, что первое формирует, изменяет, отменяет второе (правотворчество), а также реализует и охраняет его (правоприменение);

– с другой стороны, право воздействует на государство, упорядочивая деятельность государственного аппарата, устанавливая компетенцию его органов.

Выделяют два основных типа взаимоотношения между государством и правом:

- 1) когда государство стоит над правом, выступая определяющим фактором (характерно для антидемократических государств);
- 2) когда право стоит над государством, выступая его ограничителем (характерно для правовых государств).

Между правом и государством имеется жесткая зависимость, обусловленная их социальной природой и назначением в обществе. Государство воплощает право в законе, усиливает его всеобщность и общеобязательность, информирует о нем население страны. Государство – сила, которая всегда стоит за правом, обеспечивает реализацию его требований, охраняет его от нарушений.

В свою очередь, современное государство не может существовать и функционировать вне права. Отказ от использования права влечет за собой негативные последствия, ослабляет государственную власть. Влияние права на современное государство столь значимо, что последнее только и может существовать как государство правовое.

8. История идеи правового государства

Человечество с древнейших времен ищет оптимальные формы соотношения личности и государства, сочетания их интересов. В идеальном варианте интересы личности должны стоять на первом месте, благо народа должно представлять высший закон для государства.

Однако практика далеко не всегда достигала таких высоких идеалов и обычно останавливалась на более низких устремлениях – выгоде для государства, отдельных слоев, обремененных публичной властью. Еще Аристотель выделял два рода правления, один из которых направлен к выгоде правителя, другой – подданных, общества.

Ведь государство, так же как и всякий иной социальный институт, можно использовать по-разному, в различных целях. Оно может служить и некоторым политическим группировкам, элитам, партиям, классам и т. п., но может действовать и в интересах всего общества. В первом случае оно выступает в роли «хозяина», во втором – в роли «слуги». Термин «слуга» используется не для того, чтобы «унизить» институт государственности, а чтобы показать его служебное положение, ведь, в конечном счете, данный институт существует не ради самого себя (не государство ради государства), а ради общества, в целях создания благоприятных условий для развития личности. Именно общество (налогоплательщики) содержит государство, которое выступает лишь политической частью общества, исторически призванной и обязанной его организовывать. Кроме того, слово «слуга» взято в кавычки, что означает не только известную образность, но и условность по отношению к слову «хозяин».

Государство, подобно любому явлению, способно приносить в жизнедеятельность не только плюсы (позитивные результаты – упорядоченность, гарантированность прав и свобод человека и гражданина, безопасность и т. п.), но и минусы (негативные последствия – бюрократизм, произвол, злоупотребления властью, коррупцию, террор и т. д.).

С возникновением государства значительная часть людей оказалась неудовлетворенной тем, что данный социальный институт использовался не всегда в общественных интересах, что его сила, энергия, власть употреблялись не на общее благо, а в корыстных целях узкого круга лиц, групп, классов. В таких ситуациях государство из «слуги» общества превращалось в «хозяина», навязывало волю большинству, подавляло его, чинило произвол.

Любая власть, и главным образом государственная, не знает собственных границ, всегда стремится к неограниченному расширению властного пространства, что ведет, как правило, к ущемлению интересов личности. Еще В.Г. Белинский предостерегал, что «ни одна страсть не стоила человечеству стольких страданий и крови, как властолюбие». «Каждый человек, – по Расселу, – изначально наделен двумя связанными, но не тождественными страстями – стремлением к власти и славе. Обе страсти ненасытны и бесконечны».

Как же быть? Что противопоставить такой страсти и такой тенденции к неограниченному расширению? С помощью чего государственную власть можно будет упорядочить, ограничить?

Люди все больше и больше стали задумываться над такими вопросами: как сделать, чтобы государство не превращалось из «слуги» в «хозяина», как, с помощью какого средства направлять его энергию, силу, власть в русло общего блага, какое противоядие можно использовать в целях минимизации произвола и различных злоупотреблений?

На эти вопросы отвечают по-разному, существует широкая амплитуда мнений. Одни мыслители считают, что в принципе ничего нельзя противопоставить такой страсти. Так, Л.Н. Толстой писал: «Сколько ни придумывали люди средств для того, чтобы лишить людей, стоящих у власти, возможности подчинять общие интересы своим или для того, чтобы передавать власть только людям непогрешным, до сих пор не найдено средств для достижения ни того, ни другого...».

Другие ученые исходят из того, что государственную власть вообще не надо ограничивать. Подобные идеи характерны для этатистов («этатизм» – от французского «государство»), которые всячески возвышают государство над правом, отвергают возможность жесткого упорядочения государственной власти со стороны права, в результате чего, как показывает практика, политика переходит границы рационального взаимодействия с экономикой и другими организующими жизнедеятельность общественными системами, происходит огосударствление социальной сферы.

Третья точка зрения выражает стремление к максимальному ограничению государственной власти, а затем и к ее полному устранению с политической сцены, видя в этой власти главную угрозу для свободы личности. Такие взгляды присущи анархизму («анархизм» – от греческого «безвластие») – политическому течению, провозглашающему своей целью уничтожение государства и замену любых форм принудительной власти свободой

и добровольной ассоциацией граждан. С позиции анархистского типа политического сознания всякое право и правление (правительство) есть вмешательство в жизнь общества, есть источники всех социальных зол.

Мнение четвертой группы мыслителей не столь категорично. Они выступают, с одной стороны, против ликвидации государственной власти, ибо без нее пока просто не обойтись, а с другой стороны, не могут согласиться и с теми идеологами, которые данную власть абсолютизируют, выводят ее из-под социально-правового контроля. Речь идет о представителях концепции правового государства, которые в качестве средства, организующего государственную власть, называют право. В этой связи идея правового государства выступает одной из форм своеобразного компромисса различных идеологий, той «золотой серединой» (мерой), к которой предлагали стремиться еще древние мудрецы.

Именно через право (а точнее, через такую его форму, как закон) предоставлялось больше всего возможностей выразить и осуществить общественные интересы, именно право, в отличие от других социальных норм (морали, обычаев, традиций, религиозных норм и т. п.), носило формально определенный (письменный) характер и могло детально регламентировать компетенцию органов государства, что облегчало контроль со стороны общества за деятельностью чиновников. Все эти качества послужили той объективной основой, которая позволила использовать право в виде своеобразного «лекарства» от злоупотреблений властью со стороны государства.

Идея утверждения права в общественной жизни родилась в тот период истории человечества, когда начали возникать первые государства. Древнейшие памятники письменности отразили процесс имущественного и социального расслоения первобытных коллективов и возросшую вследствие этого потребность в нормативно-властном упорядочении общественных отношений. Они зафиксировали, как на смену первобытной организации власти пришло государство и что само его формирование потребовало проведения законодательных реформ, положивших начало правовой регламентации механизма государственного управления. С момента своего возникновения право, таким образом, выступает не только инструментом воздействия на общественные отношения, но и средством обеспечения нормального функционирования государственной власти. Для того чтобы упорядочить социальные отношения с помощью права, государство должно было конструировать себя законодательным путем.

Еще Платон писал: «Я вижу близкую гибель того государства, где закон не имеет силы и находится под чьей-либо властью. Там же, где закон – владыка над правителями, а они – его рабы, я усматриваю спасение государства и все блага, какие только могут даровать государству боги». Аналогичные взгляды развивались Аристотелем: «Там, где отсутствует власть закона, нет места (какой-либо) форме государственного строя. Закон должен властвовать над всеми...». Согласно Цицерону, государство есть дело народа как соединение «многих людей, связанных между собой согласием в вопросах права и общностью интересов». Право же является, по его мнению, необходимым конституирующим источником государственности вообще.

В теоретически развитом и развернутом виде учения о правовом государстве были оформлены гораздо позже – в условиях борьбы против феодального произвола и абсолютистского деспотизма, в период буржуазных революций и утверждения нового строя. Базируясь во многом на античных источниках, такие мыслители, как Ш. Монтескье, Дж. Локк, Т. Гоббс, Ж.-Ж. Руссо, А.Н. Радищев и другие, вывели проблему соотношения государства и права на светский уровень, освободили ее в значительной части от религиозного мировоззрения.

В их трудах проявились стремления ввести государственное властвование в правовые границы и прозвучало отрицательное отношение к абсолютизму государственной власти. Соответственно радикальные изменения претерпела и трактовка государства. Поскольку праву отводилась роль ведущей нормативной системы, постольку государство предстает в теоретическом понимании в виде организации власти, призванной гарантировать собственность и права индивидов, а также разрешать возникающие между ними споры в законном порядке. Государство оказывалось средством утверждения правопорядка как равновесия между частной собственностью и общим благом. В трактовку соотношения государства и права в XVI–XVII

веках были привнесены идеи, неизвестные предшествующей общественно-политической мысли, а именно: идеи правового (конституционного) закрепления государственного строя; единой для всей страны законности; верховенства общих (безличных) законов и ограничения власти правительства, субъективных прав личности; взаимной ответственности индивида и государства.

Философская основа теории правового государства была сформулирована И. Кантом, который рассматривал государство как «объединение множества людей, подчиненных правовым законам», и считал, что законодатель должен руководствоваться требованием: «Чего народ не может решить относительно самого себя, того и законодатель не может решить относительно народа».

Учение И. Канта оказало огромное воздействие на последующее развитие концепции правового государства. Под влиянием его идей в Германии сформировалось представительное направление, среди сторонников которого были Р. Моль, В. Велькер, Р. Гнейст и др. Благодаря их трудам идеи правового государства обрели терминологическую определенность и получили широкое распространение.

В России данная концепция развивалась в трудах ученых-юристов либеральной школы – Б.Н. Чичерина, П.И. Новгородцева, М.М. Ковалевского, Б.А. Кистяковского. Специальные исследования посвятили этой теме, в частности, В.М. Гессен (Теория правового государства. СПб., 1913), С.А. Котляревский (Власть и право. Проблема правового государства. М., 1915) и другие.

Второе рождение эта идея обрела в современном мире в период развала диктаторских, авторитарных режимов в Германии и Италии, Испании и Португалии, колониальных империй, утверждения демократии. Концепция правового государства в странах, переживающих кризис в их духовной жизни, в политике и экономике (как, например, сейчас в России) является эффективным орудием борьбы за права человека, за предоставление ему гарантий безопасности, достоинства, творческого саморазвития.

Теория правового государства вовсе не застывшая догма. Она развивается и сегодня, постоянно наполняясь новым содержанием по мере накопления в истории человечества правовых и нравственных традиций и политического опыта. Вместе с тем следует помнить, что в юридической науке никогда не существовало, не существует и сейчас единой общепризнанной концепции правового государства. Она может обосновываться и разрабатываться с разных мировоззренческих позиций, в рамках различных типов правопонимания, отражать реалии различных национальных политических и правовых систем и т. д.

9. Понятие и принципы правового государства

Общественным сознанием правовое государство воспринимается как такой тип государства, власть которого основана на праве, им ограничивается и через него реализуется. В идее правового государства можно выделить два главных аспекта:

- 1) свободу человека, наиболее полное обеспечение его прав;
- 2) ограничение правом государственной власти.

В философском смысле свобода может быть определена как способность человека действовать в соответствии со своими интересами, опираясь на познание объективной необходимости. В правовом государстве в отношении человека создаются условия для его юридической свободы, в основе которой лежит принцип «не запрещенное законом дозволено».

Человек как автономный субъект свободен распоряжаться своими способностями, собственностью, имуществом. Право же, являясь формой и мерой свободы, должно максимально раздвинуть границы ограничений личности, прежде всего, в экономике, сфере внедрения научно-технического прогресса в производство и т. п. Права человека есть источник постоянного воспроизводства его инициативы, предприимчивости, инструмент развития гражданского общества.

Права человека и правовое государство, несомненно, характеризуются общими закономерностями возникновения и функционирования, ибо существовать и эффективно

действовать они могут только в одной «связке». Оба феномена имеют в своей основе право, хотя роль последнего для них практически прямо противоположна, но одновременно и внутренне едина. Это свидетельствует о том, что соединяющим звеном между человеком и государством должно быть именно право, а отношения между ними – истинно правовыми.

Именно в связанности, ограничении правом государства и заключается сущность правового государства. Здесь право выступает как антипод произвола и как барьер на его пути. Ведь поскольку политическая власть (главным образом, власть исполнительная) имеет склонность вырождаться в различные злоупотребления, для нее необходимы надежные правовые рамки, ограничивающие подобные негативы, возводящие заслон ее необоснованному и незаконному превышению, попранию прав человека.

Правовые ограничения необходимы для того, чтобы недостатки властной личности не трансформировались в пороки государственной власти. Вот почему можно сказать, что правом ограничиваются не собственно управляющие воздействия со стороны государственных структур на личность, а лишь необоснованные и противоправные ущемления интересов граждан.

В условиях демократии право как бы «меняется местами» с государством – утверждается верховенство первого: и право возвышается над государством.

Итак, *правовое государство* – это организация политической власти, создающая условия для наиболее полного обеспечения прав и свобод человека и гражданина, а также для наиболее последовательного связывания с помощью права государственной власти в целях недопущения злоупотреблений.

Из определения правового государства можно выделить два главных принципа (две стороны сущности) правового государства:

1) наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина – социальная сторона;

2) наиболее последовательное связывание посредством права политической власти, формирование для государственных структур режима правового ограничения – формально-юридическая сторона.

Первый принцип нашел свое конституционное закрепление в ст. 2 Конституции РФ, где сказано, что «человек, его права и свободы являются высшей ценностью». Правовое государство должно последовательно исполнять свое главное предназначение – гарантировать каждому гражданину возможность всестороннего развития личности.

Второй принцип воплощается в жизнь с использованием прежде всего следующих способов и средств.

1) Государственную власть ограничивают сами права и свободы человека, то есть реальное осуществление первого принципа. Права человека положены в основу системы сдержек и противовесов, правового режима ограничения для государства, не допуская тем самым излишнего регулирующего вторжения последнего в частную жизнь.

Государство само себя никогда не ограничит, каким бы совершенным оно ни было. Ограничить власть может только другая власть. То есть власть государства можно ограничить, прежде всего, правами человека, которые выступают своеобразным проявлением власти личности, волей гражданского общества, составляют главную часть права. Здесь будет уместным воспроизвести слова Р. Иеринга, который отмечал, что «кто защищает свое право, тот в узких пределах его защищает право вообще».

Только осознание необходимости инициативного поведения в правовой сфере, повышения юридической и политической культуры сможет стать настоящей гарантией приоритета прав человека и гражданина как высшей ценности по отношению к правам государства. Так же как любой уважающий себя спортсмен должен ежедневно поддерживать соответствующую физическую форму и постоянно подтверждать высокие результаты, точно так же и общество, каждый гражданин ежедневно должны поддерживать свою «правовую форму» бытия, постоянно бороться за собственные права и интересы, ибо правовое государство – это в большей степени процесс, чем результат. Он не достигается автоматически, раз и навсегда. Уровень правовой жизни необходимо систематически отвоевывать у криминала, бесправия.

2) Среди правоограничивающих мер особое место занимает проблема разделения властей. Ее главное требование, выдвинутое Дж. Локком и Ш. Монтескье в период борьбы буржуазии с феодализмом, заключалось в том, что для утверждения политической свободы, обеспечения законности и устранения злоупотреблений властью со стороны какой-либо социальной группы учреждения или отдельного лица необходимо разделить государственную власть на законодательную (избранную народом и призванную вырабатывать стратегию развития общества путем принятия законов), исполнительную (назначаемую представительным органом власти и занимающуюся реализацией данных законов и оперативно-хозяйственной деятельностью) и судебную (выступающую гарантом восстановления нарушенных прав, справедливого наказания виновных).

Причем каждая из них, являясь самостоятельной и взаимосдерживающей друг друга властью, должна осуществлять свои функции посредством особой системы органов и в специфических формах.

Система сдержек и противовесов, установленная в Конституции и законах, представляет собой совокупность правовых ограничений в отношении конкретной государственной власти: законодательной, исполнительной, судебной.

Применительно к законодательной власти используется довольно жесткая юридическая процедура законодательного процесса, которая регламентирует основные его стадии, порядок осуществления: законодательную инициативу, обсуждение законопроекта, принятие закона, его опубликование. В системе противовесов важную роль призван играть Президент, который имеет право применить отлагательное вето при поспешных решениях законодателя, назначить при необходимости досрочные выборы. Деятельность Конституционного Суда также можно рассматривать в качестве правосдерживающей, ибо он имеет право блокировать все антиконституционные акты.

В отношении исполнительной власти используются ограничения ведомственного нормотворчества и делегированного законодательства. Сюда же можно отнести установленные в законе определенные сроки президентской власти, вотум недоверия правительству, импичмент, запрет ответственным работникам исполнительных органов избираться в состав законодательных структур, заниматься коммерческой деятельностью.

Для судебной власти тоже есть свои правоограничивающие средства, выражающиеся в Конституции, процессуальном законодательстве, в его гарантиях, принципах: презумпции невиновности, праве на защиту, равенстве граждан перед законом и судом, гласности и состязательности процесса, отводе судьи и т. д.

3) Федерализм тоже может внести свой вклад в дело ограничения государственной власти. Как своеобразное государственное устройство федерация дополняет горизонтальное разделение власти еще и разделением ее по вертикали и тем самым становится средством ограничения государственной власти, системой сдержек и противовесов. Это создает своего рода «двойную безопасность» для прав человека и гражданина. При реально действующих федеративных отношениях различные государственные структуры и ветви власти будут контролировать друг друга, уменьшать вероятность злоупотреблений и произвола в отношении личности. Вместе с тем в условиях сепаратизма, ложно понятой идеи суверенизации, в рамках неустойчивых федеративных отношений и национально-государственной неразберихи «двойная безопасность» может легко превратиться в «двойную опасность» для свободы личности, когда и со стороны центра, и со стороны субъектов Федерации происходит «покушение» на права человека.

4) Как способ ограничения политической власти выступает верховенство закона и его господство в общественной жизни. В правовом государстве закон, принятый верховным органом власти при строгом соблюдении всех конституционных процедур, не может быть отменен, изменен или приостановлен актами исполнительной власти. Закон принимается либо самим народом, либо депутатами, которые являются представителями всего народа и выражают соответственно общественные интересы в отличие от инструкций и приказов, издаваемых министерствами и ведомствами в своих узкоотраслевых или даже корпоративных интересах. Поэтому при расхождении ведомственных распоряжений с законом должен действовать закон.

5) Взаимная ответственность государства и личности – это тоже способ ограничения

политической власти. Еще И. Кант сформулировал данную идею: каждый гражданин должен обладать той же возможностью принуждения в отношении властвующего к точному и безусловному исполнению закона, что и властвующий в его отношении к гражданину.

В условиях правового государства личность и властвующий субъект (как представитель государства) должны выступать в качестве равноправных партнеров, заключивших своеобразное соглашение о взаимном сотрудничестве и взаимной ответственности.

Подчиняясь праву, государственные органы не могут нарушать его предписаний и несут ответственность за нарушения или невыполнение этих обязанностей. Обязательность закона для государственной власти обеспечивается системой гарантий, которые исключают административный произвол. К ним относятся: а) ответственность правительства перед представительными органами; б) дисциплинарная, гражданско-правовая или уголовная ответственность должностных лиц государства любого уровня за нарушение прав и свобод конкретных лиц, за превышение власти, злоупотребление служебным положением и пр.; в) импичмент и др.

Формами контроля со стороны общественности за выполнением обязательств государственных структур могли бы стать референдумы, отчеты депутатов перед избирателями и т. д. На тех же правовых началах строится и ответственность личности перед государством. Применение государственного принуждения должно носить правовой характер, не нарушать меры свободы личности, соответствовать тяжести совершенного правонарушения.

Таким образом, отношения между государством и личностью должны осуществляться на основе взаимной ответственности.

Названные способы и средства ограничения государственной власти могут рассматриваться в виде самостоятельных принципов, так или иначе развивающих и конкретизирующих второй основной принцип – последовательное связывание с помощью права государственной власти.

Кроме двух основных можно выделить и другие принципы, которые в той или иной мере вытекают из вышеприведенных и создают для них обеспечивающий фон. Это – высокий уровень правосознания и правовой культуры в обществе; наличие гражданского общества и осуществление контроля с его стороны за выполнением законов всеми субъектами права и т. п.

Идея правового государства есть идея самоуправляемого гражданского общества и государства, предполагающая разрушение монополии государства на власть с одновременным изменением соотношения свободы государства и общества в пользу последнего и отдельной личности.

При всем многообразии принципов правового государства два из них все равно остаются главными, определяющими, которые необходимо рассматривать во взаимосвязи, ибо оба они выражают две стороны сущности правового государства. Если анализировать первую (социальную, показывающую привлекательность, ценность идеи правовой государственности, ее самоцель) без второй (формально-юридической, олицетворяющей собой средства достижения названных идеалов), то неясно, как добиться наиболее полного обеспечения прав и свобод человека. Если же, напротив, брать за основу только формально-юридический аспект, тогда становится не совсем понятно, во имя чего и ради кого необходимо ограничивать государственную власть посредством права. Ведь такое ограничение – не самоцель. Можно его так ограничить, что государство вообще не выполнит полноценно ни одной из своих функций. И тогда гражданское общество от этого ничего не выиграет, а наоборот, только проиграет.

В условиях правового государства право (как формальная система) может выступать в ряде случаев и как тормозящий фактор (препятствие, помеха) социально ценным действиям государства, не позволяющий подчас оперативно достигать определенных позитивных целей даже весьма благовидными средствами. Например, разделяя власть и создавая многочисленные ограничения для нее, мы тем самым объективно связываем ее активность, инициативу, маневренность, «замешанных» в том числе и на благих намерениях, на общественных интересах, предполагаем трудные поиски согласия, принятие компромиссных решений. Другими словами, в сеть правовых ограничений попадают не только «плохие поступки» государства, но и «хорошие».

Однако это, вероятно, те недостатки идеи, которые являются продолжением ее

достоинств. Это – неизбежное зло, чем общество вынуждено расплачиваться за подобное жизнеустройство. Сравнивая его со злом, которое причиняет обществу и личности государство, не ограниченное правом, отдадим предпочтение все же первому. То есть и в данном вопросе последуем древней мудрости, которая рекомендует «из двух зол выбирать меньшее».

10. Правовое государство и гражданское общество

Прежде чем анализировать взаимодействие правового государства и гражданского общества, необходимо прежде рассмотреть само понятие «гражданское общество». Оно, в частности, формировалось такими мыслителями, как Аристотель, Цицерон, Гроций, Гоббс, Локк, Гегель, Маркс и многими другими. «Красной нитью» в гражданском обществе практически всеми учеными проводится идея человека.

Гражданское общество можно определить как совокупность нравственных, религиозных, национальных, социально-экономических, семейных отношений и институтов, с помощью которых удовлетворяются интересы индивидов и их групп.

Структура гражданского общества:

- 1) негосударственные социально-экономические отношения и институты (собственность, труд, предпринимательство);
- 2) совокупность не зависимых от государства производителей (частные фирмы и т. п.);
- 3) общественные объединения и организации;
- 4) политические партии и движения;
- 5) сфера воспитания и негосударственного образования;
- 6) система негосударственных средств массовой информации;
- 7) семья;
- 8) церковь и т. п.

Признаки гражданского общества:

- наиболее полное обеспечение прав и свобод человека и гражданина;
- самоуправляемость;
- конкуренция образующих его структур и различных групп людей;
- свободно формирующееся общественное мнение и плюрализм;
- всеобщая информированность и прежде всего реальное осуществление права человека на информацию;
- жизнедеятельность в нем базируется на принципе координации (в отличие от государственного аппарата, который построен на основе принципа субординации);
- многоукладность экономики;
- легитимность и демократический характер власти;
- правовое государство;
- сильная социальная политика государства, обеспечивающая достойный уровень жизни людей, и другие.

Таким образом, гражданское общество есть способ организации производственных, экономических отношений и соответствующих производительных сил, совокупность связей, возникающих в процессе владения, пользования и распоряжения собственностью, функционирования общественных объединений, средств массовой информации, семьи, воспитательных, образовательных, научных, культурных учреждений. Гражданское общество в лице самостоятельных ассоциаций людей (религиозных, общественных организаций, политических партий, профессиональных союзов, кооперативов и т. п.), призванных выражать и защищать их групповые и индивидуальные интересы и права, становится в особые политические отношения с государством.

Чем более развито гражданское общество, тем больше оснований для функционирования демократических форм государства, для утверждения правовой государственности. И, наоборот, чем меньше развито гражданское общество, тем больше оснований для наличия авторитарных и тоталитарных режимов власти.

Развитость гражданского общества определяется не столько степенью охвата слоев населения, сколько уровнем развития свободы личности, признаваемой в этом обществе.

Реальная же свобода личности становится возможной в обществе подлинной демократии, где не государство, политическая власть господствует над обществом и его членами, а общество имеет безусловное господство по отношению к государству. Такое общество и называется гражданским, а государство – правовым.

Следовательно, наличие гражданского общества может расцениваться как важнейший признак правового государства, в котором власть обеспечивает надежную защиту прав и свобод человека и гражданина.

11. Проблемы формирования правового государства в современной России

Если говорить о России, то в ч. I ст. I Конституции РФ закреплено, что «Российская Федерация – Россия есть демократическое федеративное правовое государство с республиканской формой правления». И хотя в данной статье прямо указывается, что правовое государство уже есть в России, думается, это скорее пока лишь цель, к которой необходимо стремиться.

Процесс становления правовой государственности занимает длительное историческое время. Он совершается также вместе с формированием гражданского общества и требует целенаправленных усилий. Правовое государство не вводится единовременным актом (даже если этот акт является демократической Конституцией) и не может стать результатом чистого законодательства. Весь данный процесс должен быть органически пережит обществом, если оно для этого созрело.

Проблема здесь не только юридическая, хотя создание совершенной законодательной системы, способной «связать» государство, – задача первостепенной важности. Необходимо коренное преобразование социально-экономической и политической систем, в первую очередь преобразование собственности, ибо при безраздельном господстве монопольной бюрократической государственной собственности, неизбежно требующей жесткой административно-командной власти, правовое государство в принципе невозможно.

Россия в современный период находится в состоянии кризиса, что обостряет те трудности и препятствия, которые стоят на пути движения к правовому государству. Среди них особое беспокойство у общественности вызывает бесперспективное положение в области прав человека, рост преступности, коррупция, расцвет бюрократизма и т. п.

Вместе с тем нельзя думать, что чисто механическое заимствование сугубо западных идей (а идея правового государства западного происхождения) привнесет в Россию согласие, порядок, демократию. С одной стороны, этого, бесспорно, не произойдет, если рассматриваемые теоретические конструкции не адаптировать к российской действительности, характеризующейся невысоким уровнем политической и парламентской культуры, правовым нигилизмом, слабостью демократических традиций, чиновничье-аппаратным засильем. Если и можно для России признать пригодной концепцию правового государства западного образца, то, разумеется, с целым рядом оговорок, учитывая отношение россиян к праву как к социальному инструменту, историческую приверженность к сильному государству, низкую «природную» правовую активность и инициативу.

С другой стороны, не абсолютизируя роль права, следует «реальнее» относиться и к самой идее правового государства, ибо в действительности политическая власть всегда стремится вырваться из правовых рамок и правовое государство – это скорее некий идеал.

Поэтому, рассматривая современное развитие идеи правового государства, следует избегать преувеличения ее роли и степени распространения. Сегодня правовое государство предстает в большей степени как конституционный принцип, лозунг, не получая пока своего полного воплощения в какой-либо стране. Ближе других к реализации данной идеи на практике подошли, например, такие государства, как Германия, Франция, Швейцария, США и другие. Современному российскому обществу еще далеко до достижения идеалов правового государства, но двигаться в этом направлении необходимо. Преодолевая различные трудности и препятствия, Россия создает свой образ правового государства, который будет органичен ее истории, традициям и культуре, что и позволит ей стать подлинно свободным демократическим обществом.

Контрольные вопросы:

1. Каковы признаки социальных норм, существовавших в первобытном обществе?
2. Как государство соотносится с обществом?
3. В чем заключается такой признак государства, как суверенитет?
4. Какие существовали пути формирования права?
5. Как соотносятся государство и право?
6. Каковы основные принципы правового государства?
7. Как взаимодействуют между собой правовое государство и гражданское общество?
8. Каковы основные проблемы формирования в современном российском обществе правового государства?

Глава 2. Функции, типы и формы государства

1. Государственная власть и сущность государства

Власть выступает в качестве одного из существенных признаков общества, которая выводится из необходимости организации любой общности людей. Совместная деятельность в обществе обусловлена тем, что люди никогда не жили изолированно друг от друга, общение составляет необходимое условие существования людей. Поэтому генезис власти следует искать в самой необходимости человеческого общежития.

Под социальной властью можно понимать присущее всякой общности людей отношение господства и подчинения между субъектами, опирающееся на принуждение.

Социальная власть придает обществу целостность, управляемость, служит важнейшим фактором организованности и порядка. Иными словами, это системообразующий элемент, обеспечивающий социальную жизнеспособность. Под воздействием власти общественные отношения становятся целенаправленными, приобретают характер управляемых и контролируемых связей, а совместная жизнь людей делается организованной и упорядоченной. Необходимость социальной власти в коллективах проистекает из совместной осознанной общественной деятельности, что предполагает разделение труда, регулирование поведения, установление определенной иерархии, порядка взаимоотношений людей в коллективе и коллективов между собой.

Как известно, власть в первобытном обществе не носила политического характера, так как родовая община не была дифференцирована по интересам и потребностям. Они были одинаковы у всех и сводились к выживанию и воспроизводству человечества. И только с разделением общества на различные группы, слои, классы у индивидов появляются разнообразные интересы, регулирование которых означает политику, а значит и появление государственной власти, представляющая собой особую разновидность социальной власти.

Государственная власть – это публично-политическое отношение господства и подчинения между субъектами, опирающееся на государственное принуждение.

Характерные черты государственной власти:

- 1) распространяется на все общество (это единственная власть, которая имеет отношение ко всем лицам, проживающим в данной стране, является общеобязательной);
- 2) носит публично-политический характер (призвана выполнять общественные функции, решать общие дела, упорядочивать процесс удовлетворения различного рода интересов);
- 3) опирается на государственное принуждение (имеет право применять силу, когда это необходимо для достижения законных и справедливых целей);
- 4) осуществляется специальными лицами (чиновниками, политиками и т. п.);
- 5) устанавливает систему налогов;
- 6) организует население по территориальному признаку;
- 7) характеризуется легитимностью и легальностью.

Легитимность и легальность власти – понятия не совпадающие. Если легальность

означает юридическое обоснование власти, ее соответствие правовым нормам, что выступает ее юридической характеристикой, то легитимность – это доверие и оправдание власти, что выступает ее нравственной характеристикой. Любая власть, издающая законы, даже непопулярные, но обеспечивающая их выполнение, – легальна, в то же время она может быть нелегитимна, не приниматься народом.

Во все времена предметом постоянной озабоченности правящих элит является легитимация своей власти и политики, то есть обеспечение их признания и одобрения со стороны подвластных. Чтобы добиться усиления своей поддержки массами, они стремятся воздействовать на сознание людей всеми средствами – идеологическими, научными, правовыми, нравственными, эмоционально-психологическими и т. п.

О степени легитимности государственной власти можно судить по уровню принуждения, необходимого для проведения той или иной политики в обществе, по количественному и качественному анализу попыток свержения правителей; по социальной напряженности, силе проявления гражданского неповиновения, бунтов, восстаний и т. п.; по результатам выборов; по массовым демонстрациям, внезапным проявлениям поддержки или, напротив, оппозиции существующему режиму и др.

Государственная (политическая) власть непосредственно связана с сущностью государства. Сущность же, как философская категория, означает главное, основное, необходимое в том или ином явлении. Следовательно, сущность государства есть то наиболее характерное, значимое в нем, что определяет его содержание, социальное назначение и функционирование.

Без глубокого и разностороннего понимания природы и сущности государства невозможно грамотное, квалифицированное управление им.

При рассмотрении сущности государства важно учитывать два аспекта:

1) то, что любое государство есть организация политической власти (формальная сторона);

2) то, чьим интересам служит данная организация (содержательная сторона).

Если при анализе сущности государства останавливаться только на формальной стороне, тогда получится, что древнее рабовладельческое и современное государство тождественны по своей сущности. Между тем это в корне не верно. Главное в сущности государства – его содержательная сторона, другими словами, то, чьи интересы, прежде всего, данная организация политической власти осуществляет, какие приоритеты устанавливает в своей политике.

В этой связи можно выделить классовый, общечеловеческий, религиозный, национальный, расовый подходы к сущности государства.

Хронологически первым выступает классовый подход, в рамках которого государство можно определить как организацию политической власти экономически господствующего класса. Здесь государство используется в узких целях, как средство для обеспечения главным образом интересов господствующего класса, слоя, социальной группы. В этом случае первоочередное удовлетворение интересов каких-либо классов не может не вызывать сопротивления у других классов. Отсюда проблема в постоянном «снятии» данного сопротивления с помощью насилия, диктатуры, господства. Рабовладельческие, феодальные, раннебуржуазные, социалистические (на этапе диктатуры пролетариата) государства во многом по своей сути выступают классовыми. Вместе с тем общечеловеческие и иные интересы в сущности данных государств тоже присутствуют, но они отходят на второй план.

Более прогрессивным является общечеловеческий (или общесоциальный) подход, в рамках которого государство можно определить как организацию политической власти, создающую условия для компромисса интересов различных классов и социальных групп. Здесь государство уже используется в более широких целях, как средство для обеспечения главным образом общественных интересов, концентрирующих интересы различных классов и слоев, большинства населения страны, употребляя преимущественно такой метод, как компромисс. Государство такой сущности, не занимая однозначной классовой позиции, используется больше как арбитр, пытающийся согласовать имеющиеся в разнородном обществе противоречия, конфликты, коллизии. Конечно, это пока больше идеал, нежели реальность. И государств, которые бы уже достигли таких высот, на сегодняшний день нет. Хотя есть ряд стран, которые

добились в достижении данной цели гораздо больших успехов, нежели современная Россия. К этим государствам можно отнести, например, Германию, Францию, Швейцарию, Швецию, Австрию, США и т. п.

Наряду с этими основными можно выделить и религиозный, и национальный, и расовый, и иные подходы к сущности государства, в рамках которых соответственно религиозные, национальные, расовые интересы будут доминировать в политике конкретного государства.

В рамках религиозного подхода государство можно определить как организацию политической власти, содействующую преимущественному осуществлению интересов определенной религии. Так, католический Ватикан, исламские государства – Пакистан, Иран, Судан, Саудовская Аравия и др., в своей политике руководствуются в большей мере религиозными началами.

В рамках национального (националистического) подхода государство можно определить как организацию политической власти, содействующую преимущественному осуществлению интересов титульной нации за счет удовлетворения интересов других наций, проживающих на территории данной страны. Примером здесь могут выступать современная Латвия, Эстония и др., которые, провозгласив себя демократическими правовыми государствами, в действительности (и это подтверждено международными организациями и комиссиями) проводят во многом политику в интересах лишь коренных народов, ущемляя одновременно интересы иных наций. Речь идет об избирательных ограничениях, о закрытии русскоязычных школ, о проблемах в сфере гражданства, продвижения по службе, выплаты пенсий и т. п.

В рамках расового подхода государство можно определить как организацию политической власти, содействующую преимущественному осуществлению интересов определенной расы за счет удовлетворения интересов других рас, проживающих на территории данной страны. Примером здесь может выступать ЮАР (в эпоху режима апартеида). В тот период правящие реакционные круги Южно-Африканской Республики проводили политику расовой дискриминации в отношении коренного африканского населения и в значительной степени против переселенцев из Индии. В частности, это проявлялось в лишении африканцев гражданских прав, помещении их в резерватах или особых городских кварталах, ограничении свободы их передвижения и т. п.

Иначе говоря, сущность государства многоаспектная. Она не сводится только к классовым и общесоциальным началам. Поэтому в сущности государства в зависимости от исторических условий на первый план может выходить любое из вышеназванных начал.

2. Функции государства: понятие и виды

Функции государства – это основные направления деятельности государства по решению стоящих перед ним целей и задач. Именно в функциях проявляется сущность конкретного государства, его природа и социальное назначение. Содержание функций показывает, что делает данное государство, чем занимаются его органы и какие вопросы они преимущественно решают. Как основные направления деятельности государства, они не должны отождествляться с самой деятельностью или отдельными элементами этой деятельности. Функции призваны отражать ту деятельность государства, которую оно должно осуществлять, чтобы решать поставленные перед ним задачи.

Функции характеризуют государство в динамике, а не в статике. Они связаны с объективными потребностями, устанавливаются в зависимости от типа государства, от основных задач, стоящих перед ним, и представляют собой средство реализации этих задач. В функциях проявляется социально обусловленная роль, которую призвано выполнять государство на том или ином историческом этапе своего развития.

Понятие функции государства не следует отождествлять с такими понятиями, как цели и задачи государства. Если цель общества есть то, к чему стремится государство, а задачи – цель и средства ее достижения, то функции лишь основные направления деятельности государства по решению стоящих перед ним задач. Следовательно, цели и задачи определяют функции.

Последовательность возникновения функций зависит от очередности задач, встающих перед обществом в его историческом развитии, а также преследуемых целей. Эти задачи и цели

зависят от реальных условий:

- потребностей и интересов населения;
- экономических возможностей общества;
- нравственного и культурного уровня общества;
- профессионализма государственных служащих и структур и др.

Функции государства не следует отождествлять и с функциями отдельных его органов. В отличие от функций многочисленных государственных органов, специально предназначенных для определенного вида деятельности, функции государства охватывают его деятельность в целом, в них реализуются социальная ценность и сущность государства, их осуществлению подчинена работа всего государственного аппарата и каждого органа в отдельности. Так, если функцию охраны прав и свобод человека и гражданина, обеспечения правопорядка призваны выполнять так или иначе все органы государства, ее наиболее полному выполнению должен быть подчинен весь механизм государства, то функцию надзора за соблюдением законности призваны осуществлять лишь органы прокуратуры, именно в этом заключается их главное предназначение.

В зависимости от продолжительности действия функции государства классифицируются на постоянные (осуществляются на всех этапах развития государства, например, экономическая) и временные (прекращают свое действие с решением определенной задачи, как правило, имеющей чрезвычайный характер, например, функция оказания помощи региону, где произошло землетрясение); в зависимости от принципа разделения властей – на законодательные (правотворческие), исполнительные (управленческие) и судебные; в зависимости от значения – на основные (например, функция охраны общественного порядка) и не основные (например, функция рассмотрения споров); в зависимости от того, в какой сфере общественной жизни они осуществляются, – на внутренние и внешние.

Внутренние функции государства – это основные направления деятельности государства по выполнению стоящих перед ним внутренних задач.

К внутренним функциям современного Российского государства относятся следующие.

1) *Функция охраны прав и свобод человека и гражданина*, обеспечения правопорядка – это деятельность государства, направленная на защиту интересов личности и общества, на реальное воплощение в жизнь статьи 2 Конституции РФ, согласно которой «человек, его права и свободы являются высшей ценностью». Данное направление деятельности современного Российского государства должно быть связано с более надежным гарантированием прав и свобод человека и гражданина, с укреплением законности и правопорядка, с усилением борьбы с коррупцией, взяточничеством, беспределом криминала.

2) *Экономическая функция* государства заключается в выработке и государственной координации основных направлений экономики в устойчивом режиме. На разных этапах развития общества эта функция может проявляться по-разному. Здесь весьма важна постановка вопроса о пределах вмешательства государства в экономическую сферу, о методах государственного управления экономическими отношениями. Если в условиях административной системы управления экономика регулируется преимущественно директивами, то в условиях рыночных отношений – прежде всего, экономическими методами, то есть посредством налогов, кредитов, льгот и т. д. Сейчас данная функция в современной России в основном сводится к формированию и исполнению бюджета, определению стратегии экономического развития общества, обеспечению равных условий для существования различных форм собственности, стимулированию производства, предпринимательской деятельности и т. д.

3) *Функция налогообложения* выступает самостоятельной основной функцией современного Российского государства, ибо налог все больше становится главным методом новой системы управления, универсальным регулятором, который используется не только в экономической сфере, но и в социальной, и в юридической, и во внешнеполитической и т. п. Думается, далеко не случайно создана целая система государственных органов, призванных эту функцию осуществлять (налоговые инспекции и т. п.), принимается специальное законодательство (Налоговый кодекс РФ и другие нормативные акты в сфере налогового законодательства).

4) *Функция социальной защиты* есть направление деятельности государства, которое призвано обеспечить нормальные условия жизни для всего общества и социальную защищенность личности. Это наиболее злободневная ныне функция государства, которая выражается в комплексе мероприятий по оказанию социальных услуг членам общества, их социальной поддержки. Прежде всего речь идет об обеспечении нормальных условий жизни для тех категорий граждан, кто в силу различных объективных причин не может полноценно трудиться – об инвалидах, пенсионерах, студентах и др. Кроме того, государство, выполняя данную функцию, призвано поддерживать жилищное строительство, здравоохранение, общественный транспорт, связь и т. п.

5) *Экологическая функция* – это новое развивающееся направление деятельности современного Российского государства, связанное с обострением экологической ситуации в мире и в стране. Она выражается в разработке природоохранного законодательства, с помощью чего государство устанавливает правовой режим природопользования, берет на себя обязательства перед своими гражданами по обеспечению нормальной среды обитания, закрывает в случае необходимости экологически вредные предприятия, штрафует нарушителей закона и т. д.

6) *Культурная функция* призвана поднять культурный и образовательный уровень граждан, свойственный цивилизованному обществу, создать условия их участия в культурной жизни общества, пользования соответствующими учреждениями и достижениями. Сегодня ее содержание составляет разносторонняя государственная поддержка развития культуры – литературы, искусства, театра, кино, музыки, средств массовой информации, науки, образования и пр., хотя и осуществляемая в явно не достаточном объеме.

Внешние функции государства – это основные направления деятельности государства по выполнению стоящих перед ним внешних задач. Эти функции тесно связаны с внутренними. Их выполнение обеспечивает полноправное существование государства в современном мире, который все больше становится взаимозависимым.

К внешним функциям России относятся следующие.

1) *Функция обороны страны*, которая имеет первостепенное значение во все времена. Она базируется на принципе поддержания достаточного уровня обороноспособности общества, отвечающего требованиям его национальной безопасности, предназначается для защиты суверенитета и территориальной целостности государства, пресечения угрожающих жизненно важным интересам России вооруженных конфликтов. Оборона страны предполагает выработку четкой оборонительной стратегии, укрепление оборонной мощи, совершенствование вооруженных сил, охрана государственной границы и т. п. Особенно ярко о необходимости поддержания обороны страны на достаточно высоком уровне еще раз напомнили события, когда НАТО в одностороннем порядке без санкции Совета Безопасности ООН наносило ракетно-бомбовые удары по суверенной Югославии, а подразделения Вооруженных сил США и коалиции оккупировали Ирак.

2) *Функция поддержания мирового порядка* связана с деятельностью Российского государства по предотвращению войны, разоружению, сокращению химического и ядерного оружия, укреплению обязательного для всех режима нераспространения оружия массового уничтожения и новейших военных технологий. Речь идет, в частности, об участии России и иных стран в урегулировании межнациональных и межгосударственных конфликтов, о включении Вооруженных сил Российской Федерации в миротворческие операции.

3) *Функция сотрудничества* с другими государствами проявляется в разнообразной деятельности современной России, направленная на установление и развитие экономических, политических, правовых, информационных, культурных и иных отношений, гармонично сочетающих интересы данного государства с интересами других стран. Подобная функция призвана решать проблему интеграции России в мировую систему, международного разделения труда, обмена технологиями, товарами, финансовыми связями и т. п.

4) *Антитеррористическая функция* выражается в совместных и согласованных действиях государств по борьбе с международным злом – терроризмом, который в современных условиях уже превратился в глобальную проблему человечества. В принципе ни одно из государств с этой проблемой в одиночку не справится. Отсюда требуется коллективное

участие международных сил для эффективного противодействия терроризму.

Внешняя деятельность государств, в том числе и Российского, будет эффективной и плодотворной лишь тогда, когда она будет базироваться на международно-правовых актах с общеобязательным учетом национальных, социально-экономических, культурных и иных особенностей и интересов всех народов, входящих в мировое сообщество.

Формы осуществления функций государства – это однородная деятельность органов государства, посредством которой реализуются его функции.

Выделяются правовые и организационные формы. Первые, в отличие от вторых, есть однородная деятельность органов государства, связанная с принятием правовых актов и влекущая юридические последствия. К правовым формам относятся:

1) *правотворческая* – деятельность по подготовке и изданию нормативных актов, способствующих осуществлению той или иной функции государства;

2) *правоприменительная* – деятельность по реализации нормативных актов путем принятия актов применения права, это повседневная работа по выполнению законов и по разрешению разнообразных вопросов управленческого характера;

3) *правоохранительная* – деятельность по защите прав и свобод человека и гражданина, по предупреждению правонарушений и привлечению к юридической ответственности виновных лиц и т. п.

Прокомментируем названные формы на примере осуществления экономической функции современного Российского государства. Так, первоначально законодательные органы должны принять соответствующую нормативно-правовую базу (Гражданский кодекс РФ, Федеральные законы «О рынке ценных бумаг», и т. п.). Затем создаются и действуют соответствующие органы с соответствующей компетенцией – например, Министерство экономического развития и торговли Российской Федерации, Центральный банк Российской Федерации, соответствующие структуры в субъектах Федерации и др. В случае же экономических правонарушений вступают в действие специализированные правоохранительные структуры – прокуратура, милиция и т. д.

К организационным формам относятся:

1) *организационно-регламентирующая* (текущая работа определенных структур по обеспечению функционирования органов государства, связанная с подготовкой проектов документов, организацией выборов, планированием, координацией действий, контролем и т. п.);

2) *организационно-хозяйственная* (оперативно-техническая и хозяйственная работа, связанная с бухгалтером, статистикой, снабжением, кредитованием, дотациями и т. д.);

3) *организационно-идеологическая* (повседневная воспитательная работа по идеологическому обеспечению выполнения различных функций государства, связанная с разъяснением вновь изданных нормативных актов, формированием общественного мнения, обращением к населению, призывами и пр.).

3. Механизм государства: понятие, основные черты, структура

Механизм государства – это система государственных органов, призванных осуществлять государственную власть, задачи и функции государства. Механизм государства есть та реальная организационная и материальная сила, располагая которой государство проводит ту или иную политику.

В юридической науке понятие «механизм государства» и «государственный аппарат» обычно употребляются как синонимы. Характерные черты механизма государства:

а) он представляет собой систему, то есть упорядоченную совокупность государственных органов, взаимосвязанных между собой. В механизм государства входят законодательные органы (парламент), президент со своей администрацией, исполнительные органы (правительство, министерства, агентства, службы, губернаторы и т. п.), судебные органы (конституционные, верховные, арбитражные и иные суды), прокурорские и иные надзорные органы, милиция, вооруженные силы и т. д. Все вместе они составляют единую систему властвования;

б) целостность его обеспечивается едиными целями и задачами. Именно цели и задачи объединяют столь разные государственные подразделения в единый организм, ориентируют их на решение общих проблем, направляют их энергию в определенное позитивное русло;

в) основным элементом механизма государства выступают государственные органы, обладающие властными полномочиями;

г) является той организационной и материальной силой (рычагом), с помощью которой государство осуществляет свою власть, достигает конкретных результатов.

Механизм современного государства отличается высокой степенью сложности, многообразием составляющих его частей, блоков, подсистем. Под *структурой механизма* государства понимают его внутреннее строение, порядок расположения его звеньев, элементов, их соподчиненность, соотношение и взаимосвязь.

Структура механизма государства включает в себя:

1) государственные органы, которые находятся в тесной взаимосвязи и соподчиненности при осуществлении своих непосредственных властных функций. Особенностью этих органов является то, что они обладают государственно-властными полномочиями, то есть такими средствами, ресурсами и возможностями, которые связаны с силой государства, с принятием общеобязательных управленческих решений (парламент, президент, правительство, министерства, губернаторы, администрации краев и областей и т. п.);

2) государственные организации – это такие подразделения механизма государства (его «материальные придатки»), которые призваны осуществлять охранительную деятельность данного государства (вооруженные силы, службы безопасности, милиция и т. п.);

3) государственные учреждения – это такие подразделения механизма государства, которые властными полномочиями (за исключением их администраций) не обладают, а осуществляют непосредственную практическую деятельность по выполнению функций государства в социальной, культурной, воспитательно-образовательной, научной сферах (библиотеки, поликлиники, больницы, почта, телеграф, научно-исследовательские институты, вузы, школы, театры и т. д.);

4) государственные предприятия – это такие подразделения механизма государства, которые тоже властными полномочиями (за исключением их администраций) не обладают, а осуществляют хозяйственно-экономическую деятельность, производят продукцию либо обеспечивают производство, выполняют различные работы и оказывают многочисленные услуги для удовлетворения потребностей общества, извлечения прибыли (заводы, фабрики и пр.);

5) государственных служащих (чиновников), специально занимающихся управлением, которые различаются по своему правовому положению в механизме государства;

6) организационные и финансовые средства, а также принудительную силу, необходимых для обеспечения деятельности государственного аппарата.

Механизм государства и его структура не остаются неизменными. Они постоянно совершенствуются. На них оказывают свое влияние как внутренние (культурно-исторические, национально-психологические, религиозно-нравственные особенности, территориальные размеры страны, уровень экономического развития, соотношение политических сил и пр.), так и внешние (международная обстановка, характер взаимоотношений государства с другими государствами и т. п.) факторы.

В частности, если государство имеет большую территорию (например, Российская Федерация), то и система управления им будет соответствующей, включающей сложную структуру механизма государства (общефедеральные органы государственной власти и управления и органы государственной власти и управления субъектов Федерации); в условиях войны возрастает роль армии, спецслужб, военных предприятий и т. п.; в условиях высокого уровня преступности, коррупции и других негативных «болезненных» явлений в общественном организме особое значение приобретают правоохранительные органы, специально предназначенные для «хирургического» вмешательства и нейтрализации этих «болезней»; в условиях духовного кризиса на первое место должны выдвигаться научные, воспитательно-образовательные подразделения, учреждения культуры и т. д.

4. Принципы организации и деятельности государственного аппарата

Аппарат государства есть система государственных органов, связанных общими принципами организации и деятельности. Подобные принципы – это исходные идеи, руководящие положения, определяющие основные подходы к формированию и функционированию государственных органов.

Таковыми принципами могут выступать:

1) *принцип приоритета прав и свобод человека и гражданина* – предполагает соответствующие обязанности государственных служащих признавать, соблюдать и защищать их. Это вытекает из ст. 2 Конституции Российской Федерации, закрепляющей положение, согласно которому «человек, его права и свободы являются высшей ценностью»;

2) *принцип демократизма* – выражается, прежде всего, в широком участии граждан в формировании и организации деятельности государственных органов, в учете в политике государства разнообразных интересов большинства населения. Этот принцип нашел свое воплощение в ст. 3 Конституции РФ «1. Носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ. 2. Народ осуществляет свою власть непосредственно, а также через органы государственной власти и органы местного самоуправления. 3. Высшим непосредственным выражением власти народа являются референдум и свободные выборы. 4. Никто не может присваивать власть в Российской Федерации. Захват власти или присвоение властных полномочий преследуется по федеральному закону»;

3) *принцип разделения властей* (на законодательную, исполнительную и судебную) – создает механизмы, минимизирующие произвол со стороны властных органов и должностных лиц. Согласно ст. 10 Конституции РФ «государственная власть в Российской Федерации осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную. Органы законодательной, исполнительной и судебной власти самостоятельны»;

4) *принцип законности* – означает обязательность соблюдения всеми органами государства и государственными служащими Конституции, законов и подзаконных актов. Согласно п. 2 ст. 15 Конституции РФ органы государственной власти и должностные лица, равно как и органы местного самоуправления, граждане и их объединения, обязаны соблюдать Конституцию и законы России;

5) *принцип гласности* – обеспечивает информированность общественности о практической деятельности конкретных государственных органов, гарантирует «прозрачность» процесса функционирования чиновников. Этот принцип нашел свое воплощение в п. 4 ст. 29 Конституции РФ, где установлено, что «каждый имеет право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом. Перечень сведений, составляющих государственную тайну, определяется федеральным законом»;

6) *принцип федерализма* – выражает единство системы государственной власти, разграничение предметов ведения между Российской Федерацией и субъектами Российской Федерации. Согласно п. 3 ст. 11 Конституции РФ, разграничение предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти ее субъектов осуществляется настоящей Конституцией, федеративными и иными договорами о разграничении предметов ведения и полномочий; согласно же п. 2 ст. 77 Конституции, в пределах ведения Российской Федерации и ее полномочий по предметам совместного ведения РФ и ее субъектов, федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов Федерации образуют единую систему исполнительной власти в Российской Федерации;

7) *принцип профессионализма* – создает благоприятные условия для использования наиболее квалифицированных работников в деятельности государственного аппарата, гарантирует высокий уровень решения основных вопросов государственной жизни в интересах населения страны;

8) *принцип сочетания коллегиальности и единоначалия* – обеспечивает разумное соотношение демократических и бюрократических начал государственного аппарата;

9) *принцип сочетания выборности и назначаемости* – выражает оптимальное

соотношение децентрализации и централизации в государственном управлении;

10) *принцип иерархичности* – заключается в том, что органы государства занимают в государственном аппарате разные уровни (одни органы подчинены другим, решения вышестоящих органов обязательны для нижестоящих).

Всесторонний учет названных и некоторых иных принципов как при образовании государственных органов, так и в процессе их функционирования позволяет обеспечить максимальную эффективность государственного управления обществом, ведет к его демократизации и совершенству.

5. Место и роль государства в политической системе общества

Понятия «государство» и «политическая система общества» соотносятся как часть и целое.

Дело в том, что в социальном управлении принимают участие различные субъекты: государство (специально предназначенное для этой цели), партии, политические движения, общественные объединения и т. п. Все эти субъекты политики, оказывая активное влияние на политическую жизнь общества и осуществляя политическую власть, объединяются в политическую систему.

Политическая система общества – это упорядоченная на основе права и иных социальных норм совокупность институтов (государственных органов, политических партий, движений, общественных организаций и т. п.), в рамках которой проходит политическая жизнь общества и осуществляется политическая власть.

Понятие «политическая система общества» показывает, как регулируются политические процессы, как формируется и функционирует политическая власть. Это механизм организации и реализации политической деятельности.

Любая система общества, в том числе и политическая, представляет собой целостное, упорядоченное множество элементов, взаимодействие которых порождает новое качество, не присущее ее частям. Категория «политическая система» позволяет глубоко проникнуть в политические интересы классов, социальных групп, наций, разобраться во взаимосвязи и взаимозависимости отражающих эти интересы политических явлений.

Политическая система, в конечном счете, регулирует производство и распределение благ между социальными общностями на основе использования государственной власти, участия в ней, борьбы за нее.

Выделяют следующие компоненты политической системы:

- 1) политическая организация общества, включающая в себя государство, политические партии и движения, общественные организации и объединения, трудовые коллективы и т. п.;
- 2) политическое сознание, характеризующее психологические и идеологические стороны политической власти и политической системы;
- 3) социально-политические и правовые нормы, регулирующие политическую жизнь общества и процесс осуществления политической власти;
- 4) политические отношения, складывающиеся между элементами системы по поводу политической власти;
- 5) политическая практика, состоящая из политической деятельности и совокупного политического опыта.

Системообразующей категорией, интегрирующей данные элементы в единую политическую систему, является категория «политическая власть».

Каждая организация, входящая в политическую систему, занимает в ней свое особое место, имеет специальное назначение, свои функции, в соответствии с которыми участвует в решении общих задач общества.

Государство концентрирует в себе все многообразие политических интересов, регулируя явления политической жизни через призму «общеобязательности». Именно в этом качестве государство играет особую роль в политической системе, придавая ей своего рода целостность и устойчивость. Оно выполняет основной объем деятельности по управлению, пользуясь ресурсами общества и упорядочивая его жизнедеятельность.

Государство занимает центральное, ведущее положение в политической системе общества, так как оно:

1. выступает в качестве единственного официального представителя всего народа, объединяемого в пределах его территориальных границ по признаку гражданства;
2. является единственным носителем суверенитета;
3. обладает специальным аппаратом (публичной властью), предназначенным для управления обществом; имеет силовые структуры (вооруженные силы, милицию, службу безопасности и т. п.);
4. обладает, как правило, монополией на правотворчество;
5. владеет специфическим набором материальных ценностей (государственная собственность, бюджет, валюта и т. д.);
6. определяет главные направления развития общества.

Государство выступает не только самостоятельным субъектом политики, но и призвано регулировать поведение иных субъектов политических отношений, обладая в этой сфере весьма широкими полномочиями:

- может устанавливать в законодательстве правовой режим организации и функционирования всех иных субъектов политики – политических партий, движений, групп давления и т. п. (это, например, закреплено в Федеральных законах «Об общественных объединениях», «О профсоюзах, их правах и гарантиях деятельности» и др.);
- регистрирует их соответствующими органами (как правило, Министерством юстиции) и привлекает к участию в общественных и государственных делах;
- может осуществлять надзор за законностью деятельности всех иных субъектов политики и применять меры принуждения за соответствующие правонарушения.

6. Типы государства

Многообразие государств у разных народов и в разные времена предполагает схожесть и повторяемость ряда признаков, им присущих. Их обобщение позволяет объединить рассматриваемые общественные явления в единую структуру – тип.

Типология есть учение о типах – больших группах (классах) тех или иных объектов, обладающих набором общих, характерных для каждого типа, признаков. Типология государства – это его классификация, предназначенная для разделения всех прошлых и настоящих государств на такие группы, которые дали бы возможность раскрыть их социальную сущность.

Типология государства проводится в основном с позиции двух подходов: формационного и цивилизационного.

Главным критерием первого подхода выступают социально-экономические признаки (общественно-экономическая формация). В его основе лежит учение об общественно-экономической формации, которая включает в себя тип производственных отношений (базис) и соответствующий ему тип надстройки (государство, право и т. п.). Именно базис (тип производственных отношений) является, по мнению представителей формационного подхода (Маркса, Энгельса, Ленина и других), решающим фактором общественного развития, который детерминирует и соответствующий тип надстроечных элементов: государство и право. В зависимости от типов экономического базиса выделяют следующие типы государства: рабовладельческий, феодальный, буржуазный, социалистический.

Рабовладельческое государство есть орудие поддержания власти рабовладельцев над рабами, которые были собственностью свободных граждан. Раб не имел никаких прав и был превращен в говорящее орудие труда.

Феодальное государство – это диктатура класса феодалов, земельных собственников, присваивающих безвозмездный труд крестьян. Крестьяне здесь находились в полурабской зависимости от помещиков.

Буржуазное государство представляет собой диктатуру буржуазии, в котором сословное неравенство заменяется социальным. Рабочий юридически свободен, но, лишенный средств производства, он вынужден продавать свою рабочую силу капиталисту. Данное государство

проходит различные стадии развития: капиталистическое, монополистическое, индустриальное, постиндустриальное государство.

Социалистическое государство как государство высшего типа, по мнению представителей формационного подхода, есть отмирающее государство, базирующееся на общественной собственности на средства производства и имеющее широкую социальную базу.

Первые три типа охватываются родовым понятием «эксплуататорское государство». Сущность данного государства состоит в господстве, подавлении и эксплуатации одного класса другим.

Социалистическое же государство – антиэксплуататорское по своей природе – считается «полугосударством» или «государством не в собственном смысле слова». Это исторически последний тип государства, который, по мнению К. Маркса, постепенно «засыпает» и в конечном итоге «отомрет», выполнив свою задачу построения бесклассового коммунистического общества.

Достоинства формационной типологии:

1) продуктивна сама идея делить государства на основе социально-экономических факторов, которые действительно весьма существенно влияют на общество;

2) она показывает поэтапность, естественно-исторический характер развития государства. Источник развития государства заключен, по мнению представителей данной теории, в самом обществе, а не вне его. Смена одного типа другим – процесс объективный, естественно-исторический, реализующийся в результате революций. В этом процессе каждый последующий тип государства должен быть исторически более прогрессивным, чем предыдущий.

Недостатки:

1) она во многом однолинейная, характеризуется излишней запрограммированностью, в то время как история многовариантна и далеко не всегда «вписывается» в начерченные для нее схемы;

2) недооцениваются духовные факторы (религиозные, национальные, культурные и т. п.), которые подчас могут весьма существенно влиять на природу того или иного государства.

В основе цивилизационного подхода лежат как раз духовные признаки – культурные, религиозные, национальные, психологические и пр. Представители: Тойнби, Сорокин, Шпенглер, Вебер и другие. В частности, по мнению одного из сторонников данной позиции А. Тойнби, цивилизация есть замкнутое и локальное состояние общества, отличающееся общностью религиозных, национальных, географических и других признаков. В зависимости от них выделяют следующие цивилизации: египетскую, китайскую, западную, православную, арабскую, мексиканскую, иранскую и т. п.

Каждая цивилизация придает устойчивую общность всем государствам, существующим в ее рамках. Цивилизационный подход обосновывается идеей единства, целостности современного мира, приоритетом идеально-духовных факторов.

А. Тойнби обосновал теорию круговорота сменяющих друг друга замкнутых цивилизаций. Динамические изменения (возникновение, рост, надлом и разложение) в соответствии с этой теорией происходят не в рамках мирового общественного процесса, а внутри отдельной цивилизации. Цивилизации являются как бы ветвями дерева, сосуществующие рядом друг с другом. Движущей силой круговорота цивилизаций выступает творческая элита, которая увлекает за собой «инертное большинство». Отсюда А. Тойнби видит прогресс в духовном совершенстве поколений людей.

Достоинства цивилизационной типологии:

1) определены духовные факторы как существенные в тех или иных конкретно-исторических условиях (ведь не случайно выделяют религиозный и национальный подходы к сущности государства);

2) в связи с расширением диапазона духовных критериев, которые характеризуют именно особенности тех или иных цивилизаций, получается более «заземленная» (географически адресная) типология государств.

Недостатки:

1) недооцениваются социально-экономические факторы, которые зачастую определяют

политику конкретной страны;

2) выделяя большое количество идеально-духовных факторов в качестве признаков цивилизаций, авторы по сути дела (вольно или невольно) дали типологию не столько государства, сколько общества. Государство – ведь только политическая часть общества, которая имеет свою природу и характеризуется собственными параметрами, не совпадающими с критериями общества, как более широкого и объемного понятия.

В силу того факта, что типология государства (как и любая иная типология) является способом познания, формационный и цивилизационный подходы не исключают, а дополняют и углубляют друг друга, выступают более надежными приемами понимания различных типов государства с позиции не только социально-экономических, но и духовно-культурных факторов. Следовательно, данные подходы могут и должны применяться и отдельно друг от друга, и в комплексе.

7. Форма государства: понятие и элементы

Любое государство имеет сущность, содержание и форму. Чтобы оно эффективно функционировало, чтобы качественно и слаженно действовал его механизм, требуется четко организованная государственная власть.

Если категория «сущность государства» отвечает на вопрос: в чем заключается главное, закономерное, определяющее в государстве, то категория «форма государства» – кто и как правит в обществе, как устроены и действуют в нем государственно-властные структуры, как объединено население на данной территории, каким образом оно связано через различные территориальные и политические образования с государством в целом, как осуществляется политическая власть, с помощью каких методов и приемов.

Если территория, население, власть представляют собой содержательные характеристики государства, которые отражают то общее, что присуще всем государствам, то в понятии «форма государства» выражается их внутренняя организация, способ устройства, с помощью которых они весьма существенно отличаются друг от друга.

От формы государства в значительной степени зависит и политическая жизнь в обществе, и устойчивость государственных институтов.

Форма государства – это способ организации политической власти, охватывающий форму правления, форму государственного устройства и политический режим.

В форме государства выражается его строение, на которое влияют как социально-экономические факторы, так и природные, климатические условия, национально-исторические и религиозные особенности, культурный уровень развития общества и т. п. Например, в Англии в результате своеобразного компромисса между буржуазией и феодалами возникла ограниченная (конституционная) монархия, в России в силу многонационального состава населения и огромных территорий больше предпосылок для федеративного устройства государства.

Элементами формы государства являются:

1) форма правления: характеризует порядок образования и организации высших органов государственной власти, их взаимоотношения друг с другом и населением. В зависимости от особенностей формы правления государства подразделяются на монархические и республиканские;

2) форма государственного устройства: отражает территориальную структуру государства, соотношение между государством в целом и его составными территориальными единицами. По форме государственного устройства государства делятся на унитарные, федеративные и конфедеративные;

3) политический (государственный) режим представляет собой систему методов, способов и средств осуществления государственной власти. В зависимости от особенностей набора данных приемов государственного властвования различают демократический и антидемократический политические (государственные) режимы.

Таким образом, форма государства – это его структурное, территориальное и политическое устройство, взятое в единстве трех вышеназванных составляющих.

8. Форма государственного правления

Форма государственного правления – это элемент формы государства, характеризующий организацию верховной государственной власти, порядок образования ее органов и их взаимоотношения с населением.

К верховной государственной власти относят главу государства (монарх или президент), законодательный орган, правительство.

Если в качестве критерия рассматривать положение главы государства, то формы правления подразделяются на монархии и республики.

Монархия (от греческого – единовластие) – это форма правления, при которой власть полностью или частично сосредоточена в руках единоличного главы государства: монарха, короля, царя, шаха, императора и т. д.

Признаки монархии:

- 1) власть передается по наследству;
- 2) осуществляется бессрочно;
- 3) не зависит от волеизъявления населения.

Монархии бывают неограниченными, то есть в них отсутствуют представительные учреждения народа, а единственным носителем суверенитета государства является монарх (например, абсолютные монархии последнего периода эпохи феодализма, из современных – Саудовская Аравия, Марокко, Бруней), и ограниченными (конституционными), в которых наряду с монархом носителями суверенитета выступают другие высшие государственные органы, ограничивающие власть главы государства (Англия, Япония, Испания, Швеция, Норвегия и др.).

Хотя ряд современных государств с монархической формой правления приняли конституции и сформировали парламенты (Бахрейн, Катар, Кувейт и др.), по существу они продолжают оставаться абсолютными, поскольку конституции данных стран устанавливают, что вся власть исходит от монарха, а парламенты имеют чисто консультативные prerogatives.

Монархия была господствующей формой правления на протяжении нескольких столетий. В специфической форме она сохраняется и сегодня почти в трети стран мира.

Республика (от латинского – государственные, общественные дела) – это форма правления, при которой глава государства является выборным и сменяемым, а его власть считается производной от избирателей или представительного органа.

Признаки республики:

- 1) выборность власти;
- 2) срочность;
- 3) зависимость от избирателей.

В зависимости от того, кто формирует правительство, кому оно подотчетно и подконтрольно, республики подразделяются на президентские, парламентские и смешанные. В президентских республиках (США, Бразилия, Аргентина, Венесуэла, Боливия, Сирия и др.) именно президент выполняет эту роль, в парламентских (Германия, Италия, Индия, Турция, Израиль и др.) – парламент, в смешанных (Франция, Финляндия, Польша, Болгария, Австрия и др.) – совместно президент и парламент.

В президентской республике президент избирается независимо от парламента либо коллегией выборщиков, либо непосредственно народом, он одновременно является главой государства и правительства. Президент сам назначает правительство и руководит его деятельностью. Парламент в данной республике не может вынести вотум недоверия правительству, а президент – распустить парламент. Однако парламент имеет возможность ограничивать действия президента

и правительства с помощью принимаемых законов и через учреждение бюджета, а в ряде случаев может отстранить от должности президента (когда он нарушил конституцию, совершил преступление). Президент, в свою очередь, наделяется правом отлагательного вето (от латинского – запрет) на решения законодательного органа.

В парламентской республике правительство формируется законодательным органом и

ответственно перед ним. Парламент может путем голосования выразить вотум доверия либо вотум недоверия деятельности правительства в целом, главы правительства (председателю совета министров, премьер-министру, канцлеру), конкретного министра. Официально главой государства является президент, который избирается либо парламентом, либо коллегией выборщиков, либо прямым голосованием народа. Однако в системе органов государственной власти он занимает скромное место: его обязанности обычно ограничиваются представительными функциями, которые мало чем отличаются от функций главы государства в конституционных монархиях. Реальной же главой государства выступает руководитель правительства.

Характерной чертой смешанных (полупрезидентских, полупарламентских) республик является двойная ответственность правительства – и перед президентом, и перед парламентом. В подобных республиках президент и парламент избираются непосредственно народом. Главой государства здесь выступает президент. Он назначает главу правительства и министров с учетом расклада политических сил в парламенте. Глава государства, как правило, председательствует на заседаниях кабинета министров и утверждает его решения. Парламент также имеет возможность контролировать правительство путем утверждения ежегодного бюджета страны, а также посредством права вынесения правительству вотума недоверия.

9. Соотношение типа и формы государства

Освещая данный вопрос, оговоримся, что понятие «тип государства» нами будет использоваться с позиции формационного подхода, под понятием же «форма государства» будет рассматриваться, по сути дела, форма правления.

Тип государства – это совокупность существенных признаков, свойственных государствам единой общественно-экономической формации.

С одной стороны, государства каждого типа облекаются во множество форм – в рамках одного исторического типа встречаются различные формы государства. В частности, для рабовладельческого типа были характерны монархии (древневосточные деспотии – Египет, Вавилон, Ассирия, Китай, Индия; древнеримская империя) и республики (аристократические, например, Римская в период с VI по I в. до н. э., и демократические, например, Афинское государство); для феодального типа – монархии (раннефеодальная, монархия периода феодальной раздробленности, сословно-представительная, абсолютная) и городские республики (Венеция, Генуя, Новгород, Псков и др.); для буржуазного типа – демократические республики (парламентские, президентские, смешанные) и конституционные (ограниченные) монархии; для социалистического типа – Парижская Коммуна, советские республики и республики народной демократии.

С другой стороны, государства определенного исторического типа имеют некоторые формы, присущие только им. Так, например, сословно-представительная монархия есть принадлежность только феодального государства в известный период его развития, а парламентская монархия и демократическая республика свойственны буржуазному типу государства.

Государства каждого данного типа не могут воплощаться в любые формы, то есть и в такие, которые явно противоречат их содержанию и не соответствуют их экономической основе. Нельзя представить себе рабовладельческое государство в форме ограниченной монархии или демократической республики с общенациональными представительными учреждениями.

Конкретная форма государства предопределяется историческим типом государства. Но кроме этого, она зависит и от других факторов:

- 1) уровня экономического развития общества;
- 2) соотношения классовых сил;
- 3) историко-национальных и культурных традиций;
- 4) международной обстановки и т. п.

Факторы, которые обуславливают разнообразие государственных форм, могут быть различными. В целом они сводятся к конкретности, индивидуальности объективных условий, в

которых осуществляется управление обществом в тех или иных странах. Поскольку каждое государство развивается в специфических конкретных условиях, оно имеет своеобразные политические формы.

Следовательно, тип и форма государства соотносятся как содержание и форма, где определяющую роль играет, естественно, содержание (то есть тип государства).

10. Форма государственного устройства

Форма государственного устройства – это элемент формы государства, характеризующий внутреннюю структуру государства, способ его политического и территориального деления, обуславливающий определенные взаимоотношения органов всего государства с органами его составных частей.

С помощью данного понятия государственное устройство характеризуется с точки зрения распределения власти в центре и на местах.

В зависимости от этого критерия различают следующие формы:

1) *унитарную* – простое, единое государство, части которого являются административно-территориальными единицами и не обладают признаками государственного суверенитета; в нем существует единая система высших органов и единая система законодательства, как, например, в Польше, Венгрии, Болгарии, Италии.

В унитарном государстве все внешние межгосударственные отношения осуществляют центральные органы, которые официально представляют страну на международной арене. Монопольным правом налогообложения обладает государство, а не территория. Взимание местных налогов, как правило, допускается с санкции государства. Территории, в отличие от государства, не вправе по своему усмотрению устанавливать и взимать налоги. Унитарные государства бывают централизованными – Норвегия, Румыния, Швеция, Дания и т. п., и децентрализованными – Испания, Франция и др., в которых крупные регионы пользуются широкой автономией, самостоятельно решают переданные им в ведение центральными органами вопросы;

2) *федеративную* – сложное, союзное государство, части которого являются государственными образованиями и обладают в той или иной мере государственным суверенитетом и другими признаками государственности; в нем наряду с высшими федеральными органами и федеральным законодательством существуют высшие органы и законодательство субъектов федерации, как, например, в Германии, Индии, Мексике, Канаде; федерации могут быть построены по территориальному (США) либо по национально-территориальному принципу (Россия).

Федерации строятся на основе распределения функций между ее субъектами и центром, зафиксированного в союзной конституции, которая может быть изменена только с согласия субъектов федерации. При этом одна часть полномочий является исключительной компетенцией союзных органов; другая – субъектов федерации; третья – совместной компетенцией союза и его членов). В настоящее время в мире существуют 24 федеративных государства. Семь федераций находятся в Европе (Австрия, Бельгия, Германия, Россия, Югославия, включающая теперь две республики – Сербию и Черногорию, Швейцария и созданная в 1995 г. сербско-хорватско-мусульманская федерация в Боснии); четыре – в Азии (Индия, Малайзия, Объединенные Арабские Эмираты, Пакистан); шесть – на Американском континенте (Аргентина, Бразилия, Венесуэла, Канада, Мексика, США); четыре

– в Африке (Коморские острова, Нигерия, Танзания, Эфиопия); три

– в Океании (Австралия, Папуа – Новая Гвинея, Соединенные Штаты Микронезии).

3) *конфедерацию* – временный союз государств, образуемый для достижения политических, военных, экономических и прочих целей. Конфедерация не обладает суверенитетом, ибо отсутствует общий для объединившихся субъектов центральный государственный аппарат и отсутствует единая система законодательства. В рамках конфедерации могут создаваться союзные органы, но лишь по тем проблемам, ради решения которых они объединились, и лишь координирующего свойства.

Конфедерация представляет собой непрочные государственные образования и существует

сравнительно недолго: они либо распадаются (как это произошло с Сенегамбией – объединением Сенегала и Гамбии в 1982–1989 гг.), либо преобразуются в федеративные государства (как это, например, было со Швейцарией, которая из конфедерации Швейцарский союз, существовавшей в 1815–1848 гг., трансформировалась в федерацию).

Появилась новая форма ассоциированного государственного объединения, названное содружеством государств. Примером может являться СНГ (Содружество Независимых Государств). Это более аморфная и неопределенная форма, чем конфедерация.

Кроме названных форм государственного устройства, в истории имели место и некоторые другие специфические формы – империи, протектораты и пр. Так, империи выступают государственными образованиями, отличительными особенностями которых являются обширная территориальная основа, сильная централизованная власть, асимметричные отношения господства и подчинения между центром и периферией, разнородный этнический и культурный состав населения. Империи (например, Римская, Британская, Российская) существовали в различные исторические эпохи.

11. Политический режим: понятие, признаки, виды

Политический (государственный) режим – это система методов, способов и средств осуществления политической власти. Всякие изменения, происходящие в сущности государства данного типа, прежде всего, отражаются на его режиме, а он влияет на форму правления и форму государственного устройства.

Согласно одной точке зрения понятия «политический режим» и «государственный режим» можно расценивать как тождественные.

По мнению других авторов, понятие «политический режим» более широкое, чем понятие «государственный режим», ибо включает в себя методы и приемы осуществления политической власти не только со стороны государства, но и со стороны политических партий и движений, общественных объединений, организаций и т. п.

Политический режим – это динамическая, функциональная характеристика политической системы. Категории «политический режим» и «политическая система» тесно связаны между собой. Если первая показывает весь комплекс институтов, участвующих в политической жизни общества и в осуществлении политической власти, то вторая – как эта власть реализуется, как действуют данные институты (демократично либо недемократично).

Понятие политического режима является ключевым для формирования представлений об основных системах власти. Именно исходя из политического режима судят о подлинной картине принципов организации политического устройства общества. Политический режим создает определенный политический климат, существующий в той или иной стране в конкретный период ее исторического развития.

Политический режим обеспечивает стабильность и определенную упорядоченность политической власти; управляемость субъектов политики, приемлемую для власти динамику и направленность политических отношений; достижение целей государственной власти, реализацию интересов властвующей элиты.

Политический режим определяется уровнем развития и интенсивностью социально-политических процессов; структурированностью правящей элиты; состоянием отношений с бюрократией; развитостью социально-политических традиций, господствующими в обществе политическим сознанием, поведением, типом легитимности.

Понятие «политический режим» включает в себя следующие параметры (признаки):

- степень участия народа в механизмах формирования политической власти, а также сами способы такого формирования;
- соотношение прав и свобод человека и гражданина с правами государства; гарантированность прав и свобод личности;
- характеристика реальных механизмов осуществления власти в обществе; степень реализации политической власти непосредственно народом;
- положение средств массовой информации, степень гласности в обществе и прозрачности государственного аппарата;

- место и роль негосударственных структур в политической системе общества; соотношение между законодательной и исполнительной ветвями власти;
- тип политического поведения; характер политического лидерства;
- доминирование определенных методов (убеждения, принуждения и т. п.) при осуществлении политической власти;
- политическое и юридическое положение и роль в обществе «силовых» структур государства (армия, полиция, органы государственной безопасности и т. д.);
- мера политического плюрализма, в том числе многопартийности.

Таковы основные черты, элементы, составляющие в совокупности содержание категории «политический режим».

В зависимости от особенностей набора методов и средств государственного властвования различают два полярных режима – антидемократический и демократический.

Среди антидемократических выделяют в первую очередь тоталитарный и авторитарный режимы.

Слово «тоталитаризм» означает весь, целый, полный. Сам термин был введен в политический оборот идеологом итальянского фашизма Дж. Джентиле в начале XX в. В 1925 г. данное понятие впервые прозвучало в итальянском парламенте. Его использовал лидер итальянского фашизма Б. Муссолини. С этого времени начинается становление тоталитарного строя в Италии.

В каждой из стран, в которых возникал и развивался политический *тоталитарный режим*, он имел свою специфику. Вместе с тем есть общие черты, которые присущи всем формам тоталитаризма и отражают его суть. Тоталитарный режим характеризуется абсолютным контролем государства над всеми областями общественной жизни, полным подчинением человека политической власти и господствующей идеологии.

Основными характеристиками тоталитарного политического режима являются следующие:

государство стремится к глобальному господству над всеми сферами общественной жизни, к всеохватывающей власти;

общество практически полностью отчуждено от политической власти, но оно не осознает этого, ибо в политическом сознании формируется представление о «единстве», «слиянии» власти и народа;

монопольный государственный контроль над экономикой, средствами массовой информации, культурой, религией и т. д., вплоть до личной жизни, до мотивов поступков людей;

государственная власть формируется бюрократическим способом, по закрытым от общества каналам, окружена «ореолом тайны» и недоступна для контроля со стороны народа;

доминирующим методом управления становится насилие, принуждение, террор;

господство одной партии, фактическое сращивание ее профессионального аппарата с государством, запрет оппозиционно настроенных сил; права и свободы человека и гражданина носят декларативный, формальный характер, отсутствуют четкие гарантии их реализации;

фактически устраняется плюрализм; централизация государственной власти во главе с диктатором и его окружением; бесконтрольность репрессивных государственных органов со стороны общества и т. д.

Особой разновидностью тоталитарного режима выступает *режим фашистский*, который можно рассматривать как своего рода радикальный тоталитаризм. Страна, где впервые возникли фашистские организации, были Италия и Германия. Фашизм в Италии был установлен в 1922 г. Для итальянского фашизма характерным было стремление к возрождению великой Римской империи. Фашизм в Германии утвердился в 1933 г., целью которого было господство арийской расы, высшей нацией провозглашалась германская.

Тоталитарный политический режим фашистского типа характеризуется воинственным антидемократизмом, расизмом и шовинизмом. Фашизм основывался на необходимости сильной, беспощадной власти, которая держится на всеобщем господстве авторитарной партии, на культе вождя.

Авторитарный режим можно рассматривать как своего рода «компромисс» между

тоталитарным и демократическим политическими режимами. Он (авторитарный режим), с одной стороны, мягче, либеральнее, чем тоталитаризм, но, с другой – жестче, антинароднее, чем демократический.

Авторитарный режим – государственно-политическое устройство общества, в котором политическая власть осуществляется конкретным лицом (класс, партия, элитная группа и т. д.) при минимальном участии народа. Главную черту данного режима составляет авторитаризм как метод властвования и управления, как разновидность общественных отношений (например, Испания периода правления Франко, Чили во времена власти Пиночета).

Основные характеристики авторитарного политического режима:

в центре и на местах происходит концентрация власти в руках одного или нескольких тесно взаимосвязанных органов при одновременном отчуждении народа от реальных рычагов государственной власти;

игнорируется принцип разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную (зачастую президент, исполнительно-распорядительные органы подчиняют себе все остальные органы, наделяются законодательными и судебными полномочиями);

роль представительных органов власти ограничена, хотя они и могут существовать;

суд выступает, по сути, вспомогательным органом, вместе с которым могут использоваться и внесудебные органы;

сужена или сведена на нет сфера действия принципов выборности государственных органов и должностных лиц, подотчетности и подконтрольности их населению;

в качестве методов государственного управления доминируют командные, административные, в то же время отсутствует террор;

сохраняется ограниченная цензура, «полугласность»;

существует частичный плюрализм;

права и свободы человека и гражданина главным образом провозглашаются, но реально не обеспечиваются во всей своей полноте;

силовые структуры обществу практически неподконтрольны и используются подчас и в сугубо политических целях и т. п.

Авторитарные режимы отличаются от тоталитарных по следующим параметрам: 1) если при тоталитаризме устанавливается всеобщий контроль, то авторитаризм предполагает наличие сфер социальной жизни, недоступных государственному контролю; 2) если при тоталитаризме осуществляется систематический террор по отношению к противникам, то в авторитарном обществе проводится тактика избирательного террора, направленного на предотвращение возникновения оппозиции.

Демократический режим. Понятие «демократия» означает, как известно, народовластие, власть народа. Однако ситуация, при которой **весь народ** осуществлял бы политическое властвование, пока нигде не реализована. Это, скорее, идеал, то, к чему нужно всем стремиться. Между тем есть ряд государств, которые сделали в этом направлении больше других (Германия, Франция, Швеция, США, Швейцария, Англия) и на которые зачастую ориентируются иные государства.

Основными характеристиками демократического режима являются следующие:

решения принимаются большинством с учетом интересов меньшинства;

предполагает существование правового государства и гражданского общества;

выборность и сменяемость центральных и местных органов государственной власти, их подотчетность избирателям;

силовые структуры (вооруженные силы, полиция, органы безопасности и т. п.) находятся под демократическим контролем общества;

доминируют методы убеждения, компромисса;

провозглашаются и реально обеспечиваются права и свободы человека и гражданина;

политический плюрализм, в том числе многопартийность, соревнование политических партий, существование на законных основаниях политической оппозиции;

гласность, средства массовой информации свободны от цензуры;

реальное осуществление принципа разделения властей на законодательную (призванную принимать законы, формировать стратегию развития общества), исполнительную (призванную

осуществлять принятые законы, претворять их в жизнь, проводить повседневную политику государства) и судебную (призванную выступать арбитром в случаях конфликтов, различного рода правонарушений).

Демократия (народовластие) может осуществляться посредством двух форм: *прямой (непосредственной)* и *представительной*.

Прямая демократия позволяет осуществлять власть самим народом без политических посредников. Отсюда и ее название – непосредственная, которая проводится в жизнь через следующие институты прямого народовластия: выборы на основе всеобщего избирательного права, референдумы, сходы и собрания граждан, петиции граждан, митинги и демонстрации, всенародные обсуждения.

Одни из них – выборы, референдумы – четко регламентированы соответствующими нормативными актами (Конституцией, федеральными конституционными законами, федеральными законами), носят императивный (обязательный) характер и не нуждаются в санкции государственных структур, другие имеют консультативный характер. Однако независимо от юридической природы различных институтов прямой формы демократии, их влияние на механизм принятия политических решений трудно переоценить, так как в них находит выражение воля народа.

К положительным моментам прямой демократии можно отнести то, что она: дает больше возможностей (по сравнению с представительными институтами) для выражения интересов граждан и их участия в политическом процессе; в большей мере обеспечивает полную легитимность власти; обеспечивает контроль за политической элитой и т. п.

Недостатки прямой демократии – это отсутствие стойкого желания у большинства населения заниматься данной управленческой деятельностью, сложность и дороговизна проводимых прямо демократических мероприятий, низкая эффективность принимаемых решений вследствие непрофессионализма большинства «правителей» и т. д.

Представительная демократия позволяет осуществлять власть представителям народа – депутатам, другим выборным органам исполнительной и судебной власти, которые призваны выражать интересы различных классов, социальных групп, слоев, политических партий и общественных организаций.

Сильная сторона представительной демократии заключается в том, что она дает больше возможностей (по сравнению с институтами прямой демократии) для принятия эффективных решений, поскольку в этом процессе участвуют, как правило, профессионалы, компетентные лица, специально занимающиеся данной деятельностью; более рационально организует политическую систему и т. п.

К недостаткам часто относят следующие черты: возможно неограниченное развитие бюрократии и коррупции; отрыв представителей власти от своих избирателей; принятие решений в интересах не большинства граждан, а номенклатуры, крупного капитала, различного рода лоббистов и т. д.

Таковы существенные черты демократического политического режима, отличающие его от авторитарного и тоталитарного режимов. Знание вышеперечисленных признаков имеет важное значение, помогая четче ориентироваться в квалификации системы методов, приемов и средств осуществления политической власти.

Однако сами демократические режимы тоже могут быть неоднородными. В частности, особыми их разновидностями выступают либерально-демократические и консервативно-демократические режимы. Если *либерально-демократические* режимы характеризуются тем, что в приоритет ставят личность, ее права и свободы, а роль государства сводят к защите этих прав и свобод, собственности граждан, то *консервативно-демократические* режимы опираются не столько на конституцию, сколько на политические традиции, которые являются основой данных режимов.

12. Политический режим в современной России

Исходя из названных признаков того или иного режима, можно констатировать, что современная политическая действительность в России больше ассоциируется с

авторитарно-бюрократическим режимом, хотя и характеризующимся определенными внешними, формальными атрибутами демократии.

Конечно, было бы неправильно отрицать и некоторые достижения проводимых реформ, прежде всего, связанные с рядом таких демократических завоеваний, как выборы Президента, депутатов Государственной Думы и региональных законодательных органов, проведение референдумов, свобода слова, расширение отдельных политических прав для граждан, утверждение идей парламентаризма и политического плюрализма, наличие политической оппозиции, специфического разделения властей, института импичмента и т. п.

Однако необходимо помнить о том, что все названные демократические институты и нормы во многом имеют формальный характер и сам факт их существования еще не свидетельствует о настоящей демократии. Важно, чтобы они работали на общество, на интересы большинства граждан, а не служили «ширмой» демократии, ее красивой упаковкой. С помощью выборов, как известно, пришел к власти Гитлер, но это не означает, что в Германии 30-х годов победила демократия. Выборы Президента РФ 1996 г. тоже весьма показательная политическая акция, когда были выборы, но выбора не было. Всем известны случаи мощного давления средств массовой информации, руководителей предприятий, учреждений и организаций на избирателей и т. п.

Весьма специфична многопартийность. Многие партии и движения находятся в большей мере в виртуальном, а не реальном, мире. Подчас общественное объединение представляет лишь самих лидеров да небольшую группу лиц.

В сегодняшней России есть вроде бы и парламент – Федеральное Собрание. Вместе с тем полномочия его палат (нижней – Государственной Думы РФ и верхней – Совета Федерации) весьма ограничены и не позволяют полноценно влиять на политическую ситуацию. В частности, у нынешнего парламента по Конституции контрольные функции явно занижены.

Точно так же можно квалифицировать и ситуацию по поводу установленного в Конституции РФ института импичмента. Осуществить его реально практически невозможно – слишком много на его пути сознательно-бюрократических препятствий.

Что касается гласности, то апогеем ее были конец 80-х – начало 90-х годов. Сейчас же средства массовой информации оказались под контролем олигархов, иными словами – «денежных мешков».

Контрольные вопросы:

1. Что такое государственная власть и каковы ее основные черты?
2. Какие имеются подходы к сущности государства?
3. В чем необходимость выделения налогообложения как самостоятельной основной функции современного Российского государства?
4. Какие черты характеризуют механизм государства?
5. Определите место и роль государства в политической системе общества.
6. Что такое типология государства?
7. Каково соотношение понятий «форма государства» и «форма государственного правления»?
8. Как отличить федеративное государство от конфедерации?

Раздел 2. Основы теории права

Глава 3. Понятие и сущность права. право в системе социальных норм

1. Право: понятие и признаки

Право имеет богатую историю. Многие мыслители пытались проникнуть в тайны права,

определить его, дать точное понимание этого важного социального института. И это не случайно. Право пронизывает всю нашу жизнедеятельность. Виднейший русский теоретик права Н. М. Коркунов еще в начале XX в. заметил: «...можно, пожалуй, найти человека, во всю свою жизнь никогда не заинтересовавшегося вопросами естествознания и истории, но прожить свой век никогда не задаваясь вопросами права, дело совершенно немыслимое... По крайней мере одно право, право личной свободы, не может вас не интересовать» (Коркунов Н. М. Лекции по общей теории права. СПб., 1909. С. 7).

Действительно, право – явление сложное, многогранное, имеющее разнообразное понятийное выражение. Во-первых, выделяют право в общесоциальном смысле (моральное право, право народов и т. п.), в рамках которого речь идет о нравственных, политических, эстетических и иных возможностях в поведении субъектов (например, моральное право руководить коллективом, поступить по совести; изменить, следуя моде, свой внешний вид; право члена общественного объединения и т. п.).

Во-вторых, выделяют право в специально-юридическом смысле, как юридический инструмент, связанный с государством.

Однако и в этом юридическом значении термин «право» используется по-разному, ибо есть право субъективное и объективное.

Субъективное право – это мера юридически возможного поведения, призванная удовлетворять собственные интересы лица. Субъективными правами выступают конкретные права и свободы личности (право на жизнь, свободу, труд, образование и т. п.), которые субъективны в том смысле, что связаны с субъектом, принадлежат ему и зависят от его воли и сознания.

Объективное право (или собственно право) – это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, устанавливаемых и обеспечиваемых государством, и направленных на урегулирование общественных отношений. Объективное право – это законодательство, юридические обычаи, юридические прецеденты и нормативные договоры данного периода в конкретном государстве. Оно объективно в том смысле, что непосредственно не зависит от воли и сознания отдельного лица и не принадлежит ему.

Если объективное право – это юридические нормы, выраженные в тех или иных формах, то субъективное право – это те конкретные юридические возможности, которые возникают на основе и в пределах права объективного. Вместе с тем следует не забывать, что не государство создает и предоставляет личности права, а она сама их имеет от рождения, и обязанность государства – признавать и защищать эти права.

Подразделение права на субъективное и объективное коренится в самой жизни, поэтому всегда надо знать, идет ли речь о праве в смысле юридических норм или в смысле наличных прав участников общественных отношений.

Право (в этом сугубо юридическом и объективном смысле) – это система общеобязательных, формально определенных юридических норм, выражающих общественную, классовую волю (конкретные интересы общества, классов и т. п.), устанавливаемых и обеспечиваемых государством, и направленных на урегулирование общественных отношений.

Признаками права можно назвать следующие.

1) *Волевой характер права*. Воля – это активность лица, направленная на удовлетворение потребностей, это сознательно обусловленное состояние индивида, выраженное в целенаправленном поведении. Воля отражает интересы человека, которые определяют направленность воли, ее содержание. Воля пронизывает всю деятельность личности, в том числе и деятельность юридическую. Право есть проявление воли и сознания людей, но не любой воли, а, прежде всего, государственно выраженной воли классов, социальных групп, элит, большинства общества.

2) *Общеобязательность права*. В этом проявляется суверенитет государства, означающий, что выше власти, чем власть государства, в обществе быть не может, и что все принимаемые нормы права распространяются на значительный круг субъектов. Право в большинстве своем содержит в себе не просто рекомендации и просьбы, а достаточно жесткие требования, обращенные ко всем либо большому кругу субъектов. Вместе с тем степень общеобязательности может быть разной у разных законов и подзаконных актов. Одно дело

Уголовный кодекс РФ, который действует в отношении всех граждан, другое дело, например, Закон о прокуратуре, который распространяется только на соответствующих работников прокуратуры.

3) *Нормативность* означает, что право, прежде всего, состоит из норм, то есть общих правил поведения, регулирующих большое количество общественных отношений и действующих непрерывно (постоянно), то есть вплоть до отмены или изменения. Например, норма Конституции РФ, гарантирующая право на получение квалифицированной юридической помощи, вступает в действие всякий раз, когда тот или иной человек не может без вмешательства юристов-профессионалов решить свои жизненные проблемы.

4) *Связь с государством* демонстрирует, что право во многом принимается, применяется и обеспечивается государственной властью. Государство официально устанавливает право, обеспечивает его исполнение, в том числе и с помощью государственного принуждения. Для этого существует специальный аппарат надзора и контроля, пресечения нарушений, судебного рассмотрения споров, наказания виновных и т. п. С другой стороны, само государство не может существовать без права, ибо именно через него оно только и способно проводить ту или иную политику.

5) *Формальная определенность* характеризует право как явление, имеющее определенные внешние формы выражения и внутреннюю структуру. Определенность проявляется в точности воплощения модели поведения субъектов, четкости проведения границ правомерного и неправомерного, законного и незаконного. Формальность же есть документальное закрепление содержания права в различных его источниках: законах, указах, нормативных договорах. Другими словами, право имеет внешне выраженную письменную форму, оно обязательно должно быть объективировано, воплощено вовне. Отсюда и необходимо при решении юридических дел ссылаться на права и обязанности, установленные в конкретной статье конкретного закона или подзаконного акта, например Гражданского кодекса РФ.

6) *Системность* означает, что право – не механическая совокупность юридических норм, а внутренне согласованный, непротиворечивый, упорядоченный организм, где каждая часть его имеет свое место и играет свою роль. Право – сложное социальное образование, элементы которого связаны друг с другом, находятся во взаимодействии. В частности, в нем органически соединены различные отрасли и институты, объективное и субъективное право и т. д.

2. Ценность и сущность права

Право представляет собой одно из сложных феноменов человеческой цивилизации, весьма непростой социальный институт нашей жизнедеятельности. Издавна учеными исследуются проблемы ценности и сущности права.

Раскрыть значение права для общества можно через его ценность, под которой понимается способность права служить средством для удовлетворения прогрессивных интересов общества и отдельной личности. Ценность – есть то, что необходимо человеку и обществу, что удовлетворяет какие – то интересы. Ценности могут подразделяться на первичные и вторичные, основные и инструментальные. Первичными, основными ценностями являются жизнь, здоровье, честь, достоинство, свобода человека и т. п. Право же выступает ценностью вторичной, инструментальной.

Собственная ценность права состоит в том, что оно является равной мерой свободы и справедливости для людей, средством юридической защиты их от произвола и беззакония. Право выступает инструментом регулирования общественных отношений, придавая действиям людей согласованность, упорядоченность, уверенность. Оно содействует развитию тех социальных связей, в которых заинтересовано общество, устанавливает меры юридической ответственности за общественно опасные и вредные деяния. С помощью права пытаются решать глобальные проблемы современности (экологические, антитеррористические и т. п.), утверждать нравственные начала в общественной жизни, воспитывать население и формировать цивилизованную правовую культуру.

Одновременно право закрепляет и защищает следующие важнейшие социальные ценности: моральные (честь, достоинство, имя), культурные (памятники истории и культуры, произведения литературы и искусства), экономические (собственность, конкуренция, свободный труд), политические (демократия, разделение властей, политическое и идеологическое многообразие) и т. д. Обеспечивая данные разнообразные ценности, право создает тем самым основу для уважительного к себе отношения, формирует желание у субъектов вести себя правомерно. Без принятия права как ценности личность не станет социально активной, а право ею будет оцениваться только как инструмент, связанный лишь с внешней принудительной силой.

Кроме того, из законов и подзаконных актов гражданин узнает об иных ценных вещах: об устройстве государства, в котором он проживает, об органах государства, с которыми он постоянно контактирует, о том, что можно иметь в собственности и как ее в случае необходимости цивилизованно защитить, кто такие истец и ответчик, чем уголовная ответственность отличается от административной, и иную полезную юридическую информацию.

Наиболее важным выступает вопрос о *сущности права*, то есть о том, что является в нем главным, основным, принципиально значимым, необходимым. Сущность права – «крепкий орешек». Ее не так-то просто выявить, установить.

Поэтому при рассмотрении сущности права важно учитывать две стороны: формальную и содержательную. С формальной точки зрения любое право по своей природе есть, прежде всего, регулятор общественных отношений. Однако если при анализе сущности права ограничиваться данным аспектом, то право в разные эпохи и в разных государствах будет одинаковым по своей сути, и мы никогда не сможем познать сущность права конкретного общества. Например, рабовладельческое право Древнего Рима и современное право Италии далеко не тождественны по своей сущности.

Отсюда необходимо обратиться к содержательной стороне, позволяющей ответить на следующие вопросы: чьи интересы обслуживает в первую очередь данный регулятор, какие функции осуществляет в приоритетном порядке?

История, социальная практика убедительно показывают, что право может использоваться в различных целях как средство первоочередного удовлетворения классовых, общечеловеческих, религиозных, национальных, расовых и иных интересов.

Исходя из этого, можно выделить и соответствующие подходы к сущности права. Хронологически первым является классовый подход, в рамках которого право определяется как система гарантированных государством юридических норм, выражающих возведенную в закон государственную волю экономически господствующего класса. Здесь право используется в узких целях, как средство для обеспечения главным образом интересов господствующего класса.

Существует также общесоциальный подход, в рамках которого право рассматривается как выражение компромисса между классами, группами, различными социальными слоями общества. Здесь право используется в более широких целях, как средство закрепления и реального обеспечения прав человека и гражданина, экономической свободы, демократии, политического плюрализма и т. п.

Наряду с этими основными можно выделить и религиозный, и национальный, и расовый, и иные подходы к сущности права, в рамках которых соответственно религиозные, национальные и расовые интересы будут доминировать в законах и подзаконных актах, правовых обычаях и нормативных договорах.

Иначе говоря, сущность права многоаспектна. Она не сводится только к классовым и общесоциальным началам. Поэтому в сущности права в зависимости от исторических условий на первый план может выходить любое из вышеперечисленных начал.

3. Основные учения о праве

Множественность теорий правопонимания обусловлена различными национальными и религиозными традициями, философскими и идеологическими воззрениями, историческими и

социально-психологическими особенностями. Учитывая такой плюрализм мнений и сложную природу самого права, И. Кант верно заметил, что «юристы до сих пор ищут свое определение права». В силу того что право находится как бы на «перекрестке» удовлетворения интересов различных социальных групп, слоев, классов, элит, оно может быть использовано в разных целях.

Выделяют следующие основные теории правопонимания: естественно-правовую, историческую, нормативистскую, материалистическую, психологическую и социологическую.

Естественно-правовая теория наиболее логически завершенную форму получила в период буржуазных революций XVII–XVIII веков.

Представители: Гоббс, Локк, Радищев и другие.

Основные идеи:

1) в рамках данной доктрины разделяется право и закон (наряду с позитивным правом, то есть законами, принимаемыми государством, существует высшее, подлинное, «естественное» право, свойственное человеку от рождения. Это так называемое «неписаное» право, под которым понимается совокупность естественных и неотъемлемых прав человека и которое выступает критерием права позитивного, ибо не всякий закон содержит в себе право);

2) отождествляется право и мораль (по мнению представителей данной теории, такие абстрактные нравственные ценности, как справедливость, свобода, равенство составляют ядро права, определяют собой правотворческий и правоприменительный процессы);

3) источник прав человека находится не в законодательстве, а в самой «человеческой природе», приобретаются от рождения либо от бога.

Достоинства:

– это революционная, прогрессивная доктрина, под флагом которой совершались буржуазные революции, приводившие на смену отжившим феодальным отношениям новый более свободный строй;

– в ней верно замечено, что законы могут быть неправовыми; должны приводиться в соответствие с правом, то есть с такими нравственными ценностями, как справедливость, свобода, равенство и т. п.;

– провозглашает источником прав человека природу либо бога и тем самым «выбивает» теоретическую почву у произвола чиновников и государственных структур.

Слабые стороны:

– такое понимание права (как абстрактных нравственных ценностей) «уменьшает» его формально-юридические свойства, в результате чего теряется четкий критерий законного и противозаконного, ведь определить это с позиций справедливости, представление о которой может быть разным у различных людей, весьма не просто;

– такое понимание связано не столько с правом, сколько с правосознанием, которое действительно может быть разным у различных людей.

Историческая школа права наиболее логически завершенную форму получила в конце XVIII – начале XIX веков.

Представители: Гроций, Савиньи, Пухта и другие.

Основные идеи:

1) право – историческое явление, которое, как и язык, не устанавливается договором, не вводится по чьему-либо указанию, а возникает и развивается постепенно, незаметно, стихийно;

2) право – это прежде всего правовые обычаи (то есть исторически сложившиеся правила поведения, влекущие за собой юридические последствия). Законы же производны от права обычного, которое произрастает из недр «национального духа», глубин «народного сознания» и т. д.;

3) представители этой теории, которая возникла во времена феодализма, отрицали права человека, ибо в обычаях той сословной эпохи не могли найти отражения никакие «естественные» права человека.

Достоинства:

– впервые наиболее основательно было обращено внимание на культурно-исторические и национальные особенности права, на необходимость их учета в правотворческом процессе;

– справедливо подчеркивается естественность развития права, то есть тот факт, что

законодатель не может творить нормы права по своему усмотрению;

– верно подмечены преимущества правовых обычаев, как проверенных временем и стабильных правил поведения.

Слабые стороны:

– данная теория во время своего возникновения выступила как реакция на естественно-правовую доктрину, как идеология феодализма, уже отживающего строя;

– ее представители переоценивали роль правовых обычаев в ущерб законодательству: между тем в новых экономических условиях обычаи уже не справлялись с полноценным упорядочением рыночных отношений.

Нормативистская теория права наиболее логически завершенную форму получила в XX веке.

Представители: Штаммлер, Новгородцев, Кельзен и другие.

Основные идеи:

1) исходным, в частности для концепции Кельзена, является представление о праве как о системе (пирамиде) норм, где на самом верху находится «основная (суверенная) норма», принятая законодателем, и где каждая низшая норма черпает свою законность в норме более значительной юридической силы;

2) по Кельзену, бытие права принадлежит к сфере должного, а не сущего. Оно, таким образом, не имеет обоснования вне сферы норм долженствования и его сила зависит от логичности и стройности системы юридических правил поведения. Поэтому Кельзен считал, что юридическая наука должна изучать право в «чистом виде», вне связи с политическими, социально-экономическими (и другими сущими) оценками;

3) в основании пирамиды норм находятся индивидуальные акты – решения судов, договоры, предписания администрации, которые тоже включаются в понятие права и которые тоже должны соответствовать основной (прежде всего конституционной) норме.

Достоинства:

– верно подчеркивается такое определяющее свойство права, как нормативность, и убедительно доказывается необходимость соподчинения правовых норм по степени их юридической силы;

– нормативность в данном подходе органически связана с формальной определенностью права, что существенно облегчает возможность руководствоваться юридическими требованиями (в силу более четких критериев) и позволяет субъектам знакомиться с содержанием последних по тексту нормативных актов;

– признаются широкие возможности государства влиять на общественное развитие, ибо именно государство устанавливает и обеспечивает основную норму.

Слабые стороны:

– осуществлен слишком сильный крен к формальной стороне права, что повлекло за собой игнорирование его содержательной стороны (прав личности, нравственных начал юридических норм, соответствия их объективным потребностям общественного развития и т. п.). Отсюда представители данной теории недооценивают связь права с социально-экономическими, политическими и духовными факторами, то есть излишне «очищают» от них право;

– признавая тот факт, что основную норму принимает законодатель, Кельзен преувеличивает роль государства в установлении эффективных юридических норм. В силу разных причин оно может удовлетворяться и устаревшими нормами и однозначно произвольными.

Материалистическая теория права наиболее логически завершенную форму получила в XIX–XX веках.

Представители: Маркс, Энгельс, Ленин и др.

Основные идеи:

1) право понимается как возведенная в закон воля господствующего класса, то есть как классовое явление;

2) содержание выраженной в праве классовой воли в конечном счете определяется характером материальных производственных отношений, носителями которых выступают классы собственников основных средств производства, держащие в своих руках

государственную власть;

3) право представляет собой социальное явление, в котором классовая воля получает государственно-нормативное выражение. Право – это такие нормы, которые устанавливаются и охраняются государством.

Достоинства:

– в связи с тем, что представители данной теории право понимали как закон (то есть как формально определенный нормативный акт), они выделяли четкие критерии правомерного и противоправного;

– показали зависимость права от социально-экономических факторов, наиболее существенно влияющих на него;

– обратили внимание на тесную связь права с государством, которое устанавливает и обеспечивает его.

Слабые стороны:

– преувеличивали роль классовых начал в праве в ущерб началам общечеловеческим, ограничивая жизнь права историческими рамками классового общества;

– слишком жестко связывали право с материальными факторами, с экономическим детерминизмом.

Психологическая теория права наиболее логически завершенную форму получила в XX веке.

Представители: Петражицкий, Росс, Рейснер и другие.

Основные идеи:

1) психика людей – фактор, определяющий развитие общества, в том числе его мораль, право, государство;

2) понятие и сущность права выводятся, прежде всего, не через деятельность законодателя, а через психологические закономерности – правовые эмоции людей, которые носят императивно-атрибутивный характер, то есть представляют собой переживания чувства правомочия на что-то (атрибутивная норма) и чувства обязанности сделать что-то (императивная норма);

3) все правовые переживания делятся на два вида – переживания позитивного (установленного государством) и интуитивного (личного, автономного) права. Последнее может быть не связано с первым. Интуитивное право, в отличие от позитивного, выступает подлинным регулятором поведения и поэтому должно рассматриваться как «действительное» право. Так, разновидностью переживаний интуитивного права считаются переживания по поводу карточного долга, переживания детьми своих обязанностей в игре и т. п., которые соответственно формируют «игорное право», «детское право» и т. д.

Достоинства:

– обращено внимание на психологические процессы, которые тоже выступают реальностью наряду с процессами экономическими, политическими и пр. Отсюда, нельзя издавать законы без учета социальной психологии, нельзя применять их, не учитывая психологическую структуру индивида;

– повышает роль правосознания в правовом регулировании и в правовой системе общества;

– источник прав человека здесь «выводится» не из законодательства, а из психики самого человека.

Слабые стороны:

– осуществлен слишком сильный крен в сторону психологических факторов в ущерб другим (социально-экономическим, политическим и т. п.), от которых тоже зависит природа права;

– в связи с тем, что «подлинное» право (интуитивное) практически оторвано от государства и не имеет формально определенного характера, в данном подходе отсутствуют четкие критерии правомерного и неправомерного, законного и незаконного.

Социологическая теория права наиболее логически завершенную форму получила в XX веке.

Представители: Эрлих, Жени, Муромцев и другие.

Основные идеи:

1) разделяют право и закон, хотя и делают это не так, как идеологи естественно-правовой доктрины. Право воплощается не в естественных правах и не в законах, а в реализации законов. Если закон находится в сфере должного, то право – в сфере сущего;

2) под правом, следовательно, понимаются юридические действия, юридическая практика, правопорядок, применение законов и т. п. Право – это реальное поведение субъектов правоотношений – физических и юридических лиц. Отсюда другое название данной доктрины – теория «живого» права;

3) формулируют такое «живое» право прежде всего судьи в процессе юрисдикционной деятельности. Они «наполняют» законы правом, вынося соответствующие решения и выступая в этом случае субъектами правотворчества.

Достоинства:

– такое понимание ориентирует на реализацию права, на сущее, где оно обретает практическое осуществление;

– совершенно обоснованно отмечается приоритет общественных отношений, как содержания, над правовой формой;

– эта теория хорошо согласуется с ограничением государственного вмешательства в экономику, с децентрализацией управления.

Слабые стороны:

– если под правом понимать реализацию законов, реальный правопорядок, то теряются четкие критерии правомерного и неправомерного, ибо сама по себе реализация может быть как законной, так и противозаконной;

– в силу переноса центра тяжести правотворческой деятельности на судей и администраторов увеличивается опасность некомпетентного и откровенного произвола со стороны нечистоплотных должностных лиц.

4. Принципы права: понятие и виды

Принципы права – это основные, исходные начала, положения, идеи, выражающие сущность права как специфического социального регулятора.

Они выражают закономерности права, его природу и социальное назначение, представляют собой наиболее общие правила поведения, которые либо прямо сформулированы в законе, либо выводятся из его смысла.

Представляется, что принципы права должны отражать и выражать основные ценности, на которые ориентируется право. Принципы – это своего рода отправные пункты, показывающие вектор правового регулирования.

Принципы права – более фундаментальные и обобщенные правила поведения, чем юридические нормы. Отсюда принципы обладают значительной устойчивостью и стабильностью, фиксируются преимущественно в конституциях либо в важнейших законах.

Принципы права выступают в качестве своеобразной несущей конструкции, на основе которой покоятся и реализуются не только нормы, институты или отрасли, но и вся его система. Они служат своеобразным «маяком» для правотворческой (оказывают огромное влияние на весь процесс подготовки и издания нормативных актов), правоприменительной и правоохранительной деятельности. От степени их соблюдения в прямой зависимости находится уровень слаженности, стабильности и эффективности правовой системы.

В зависимости от сферы распространения выделяют общеправовые, межотраслевые и отраслевые принципы.

К общеправовым относят такие принципы, как:

1) *справедливость* (означает соответствие между ролью лица в обществе и его социально-правовым положением; это соразмерность между деянием и воздаянием, между заслуженным поведением и поощрением, между преступлением и наказанием и т. п.; данный принцип в наибольшей мере выражает общесоциальную сущность права и поиск компромисса между участниками правоотношений, между гражданином и государством. Для права этот принцип имеет особое значение. Далеко не случайно, что слова «право» и «справедливость»

являются однокоренными, что ряд мыслителей, ученых-юристов подчас определяют право как нормативно закрепленную справедливость. Так, по словам Цельса, «право есть наука о добром и справедливом», по мнению Г. Гроция, «право не что иное, как то, что справедливо», во введении к Законам Хаммурапи сказано, что эти законы издаются для того, чтобы «дать сиять справедливости в стране»);

2) *юридическое равенство граждан перед законом и судом* (этот принцип означает равный правовой статус всех субъектов и нашел свое воплощение в ст. 19 Конституции РФ, которая установила: «1. Все равны перед законом и судом. 2. Государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина 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. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. 3. Мужчина и женщина имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации»);

3) *гуманизм* (означает, что Конституция и законы должны закреплять права и свободы человека и гражданина, запрещать различные деяния, посягающие на человеческое достоинство; об этом, в частности, сказано в ст. 21 Конституции РФ: «1. Достоинство личности охраняется государством. Ничто не может быть основанием для его умаления. 2. Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию. Никто не может быть без добровольного согласия подвергнут медицинским, научным и иным опытам»);

4) *демократизм* (означает, что в правовых нормах должны быть закреплены механизмы и институты представительного и непосредственного народовластия, с помощью которых граждане могут участвовать в управлении государственными и общественными делами, в формировании и осуществлении правовой политики страны, в защите своих прав и свобод; в реализации права показателем демократизма является порядок образования и функционирования правоприменительных, в том числе правоохранительных органов, степень их доступности для граждан, уровень юридической помощи населению);

5) *единство прав и обязанностей* (выражается в органической связи и взаимообусловленности прав и обязанностей участников правоотношений – субъектов права, и означает, что нет и не может быть прав без обязанностей и обязанностей без прав; то или иное право может быть реальным только тогда, когда установлена соответствующая ему юридическая обязанность. Так, право гражданина на получение нужной ему информации реализуется через обязанность соответствующих структур предоставлять такую информацию. Вместе с тем законом оговорено, что, осуществляя свои права, личность не должна ущемлять прав и свобод иных субъектов);

6) *федерализм* (он присущ только для тех правовых систем, которые существуют в федеративных государствах и означает, что в данном обществе действуют две системы законодательства – общенациональная и региональная);

7) *законность* (означает систему требований общества и государства, состоящую в точной реализации норм права всеми и повсеместно, что нашло свое отражение в ст. 15 Конституции РФ: «Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Российской Федерации. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить Конституции Российской Федерации. Органы государственной власти, местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Конституцию Российской Федерации и законы»);

8) *сочетание убеждения и принуждения*.

Названные принципы являются общеправовыми, ибо действуют во всех без исключения отраслях права.

Если принципы характеризуют наиболее существенные черты нескольких отраслей права, то их относят к межотраслевым. Среди них выделяют: принцип неотвратимости ответственности, принцип состязательности и гласности судопроизводства и т. д.

Принципы, действующие в рамках только одной отрасли права, называются отраслевыми.

К ним относятся: в гражданском праве – принцип равенства сторон в имущественных отношениях; в трудовом праве – принцип свободы труда; в земельном праве – принцип целевого характера использования земли и т. п.

Принципы права участвуют в регулировании общественных отношений, так как они не только определяют общие направления правового воздействия, но и могут быть положены в обоснование решения по конкретному юридическому делу (например, при аналогии права).

5. Сочетание убеждения и принуждения в праве

Убеждение и принуждение – универсальные методы социального управления, которые присущи различным регуляторам, в особенности праву.

Убеждать – значит склонять субъектов к определенной деятельности, соответствующей их воле, без силового давления, расширяя свободу выбора. Убеждение может осуществляться в правовой сфере через такие позитивные юридические средства, как субъективные права, законные интересы, льготы и т. д. Государство и общество, прежде всего, должны максимально использовать методы убеждения в правовом регулировании, как основные, главные. Убеждение основывается на заинтересованности, доказательствах законности и целесообразности сознательного поведения, отвечающего нормам права.

К важным формам убеждения относятся правовоспитательная работа, обсуждение законопроектов. В этом смысле большое значение имеет обоснование в преамбулах нормативных актов целей и задач их принятия.

Принуждать – значит склонять людей к определенной деятельности посредством силового давления (вопреки воле управляемых), ограничивая свободу их выбора. Принуждение может осуществляться в правовой сфере через такие юридические средства, как меры пресечения, приостановления, наказания и т. д. Особенности принуждения:

- 1) это более жесткий метод воздействия права на субъектов;
- 2) является второстепенным, применяемым после убеждения, методом;
- 3) осуществляется в особой процессуальной форме, установленной в праве;
- 4) выступает не как самоцель, а как средство исправления и перевоспитания, то есть включает в себя черты убеждения правонарушителей и других членов общества в необходимости выполнения правовых предписаний.

Главная задача законодателя – установить оптимальное сочетание мер принуждения и убеждения в праве.

Во многом убеждение и принуждение воплощаются в праве в двух соответствующих методах – диспозитивном и императивном.

6. Понятие и виды функций права

Право как социальный институт функционирует наряду с государственным аппаратом, моралью и другими социальными регуляторами. Значение права, его роль в жизни общества во многом определяется теми функциями, которые выполняет право в процессе воздействия на общественные отношения.

Функции права – это основные направления правового воздействия, выражающие роль права в упорядочении общественных отношений.

Функции права – это такие виды его воздействия на общественные отношения, которые отражают его сущность и природу, выражают необходимость самого существования права как социального института.

С помощью понятия «функции права» можно познать предназначение права в обществе, его динамику, действие. Главное предназначение права состоит в создании и обеспечении правопорядка, в чем заинтересовано общество, государство, иные субъекты. Право придает действиям лиц необходимую организованность, согласованность, устойчивость, уверенность.

Функции права рассматривают в двух плоскостях в зависимости от того, освещаются ли они в рамках специально-юридических (узких) или в общесоциальных (более широких).

Если следовать широкому смыслу функций права, то среди них можно выделить,

например, такие, как:

- *экономическая* (право, устанавливая правила игры в экономической сфере, упорядочивает производственные отношения, закрепляет формы собственности, определяет механизм распределения общественного богатства и т. п.);
- *политическая* (право в своих нормах закрепляет политический строй общества, механизм функционирования государства, регламентирует политические отношения, регулирует деятельность субъектов политической системы и пр.);
- *воспитательная* (право, отражая определенную идеологию, оказывает специфическое педагогическое воздействие на лиц, формирует у субъектов мотивы правомерного поведения);
- *коммуникативная* (право, являясь информационной системой, выступает способом связи между субъектом и объектом управления, специфическим «посредником» между законодателем и обществом, между творцами правовых предписаний и физическими и юридическими лицами).

На специально-юридическом уровне право выполняет регулятивную (развитие общественных отношений) и охранительную функции.

Регулятивная функция имеет первичное значение, носит творческий характер, ибо право с помощью нее призвано содействовать развитию наиболее ценных для общества и государства социальных связей. Подобную функцию обеспечивают, как правило, правовые стимулы – поощрения, льготы, дозволения, рекомендации и т. п. Данные средства способствуют удовлетворению интересов лиц, открывая простор для их активности, инициативы, предприимчивости. Эта функция направлена на содействие движению общественных отношений в форме правоотношений.

Формами осуществления регулятивной функции выступают: определение соответствующих юридических фактов в гипотезах юридических норм; установление и изменение правового статуса субъектов права, того или иного типа правового регулирования; закрепление в законодательстве мер поощрений, льгот, привилегий, иных дозволений; фиксацию моделей правоотношений и т. п.

Охранительная функция осуществляется с помощью правовых ограничений – обязанностей, запретов, наказаний, приостановлений – и имеет вторичный характер. Она производна от регулятивной функции и призвана ее обеспечивать, ибо охрана и защита начинают действовать тогда, когда нарушается нормальный процесс развития тех или иных социальных связей, когда ему препятствуют конкретные помехи. Для того чтобы убрать с пути данные препятствия, и используются правовые ограничения, охраняющие и защищающие интересы лиц. Эта функция права направлена на охрану основополагающих ценностей, признанных в обществе – жизнь, здоровье, честь, достоинство, свобода, собственность, правопорядок, безопасность и т. д.

Формами осуществления охранительной функции права выступают: установление обязанностей, запретов, приостановлений, мер пресечения, мер принуждения; фиксация негативных санкций – наказаний и процедуры их претворения в жизнь.

Право по своей сути направлено на исключение из жизни людей произвола, своеволия, бесконтрольности отдельных индивидов, их групп, государства по отношению к своим гражданам. В нынешних условиях именно от права люди ждут надежных гарантий от произвола власти, корпоративных структур, засилия преступности.

Регулятивная и охранительная функции находятся во взаимодействии и дополняют друг друга – каждая из них вносит свой вклад в упорядочение социальных связей.

7. Особенности и взаимосвязь социальных и технических норм

Общество не может существовать без регулирования, под которым понимается упорядочение поведения людей в различных сферах жизнедеятельности и которое подразделяется на индивидуальное и нормативное. Если индивидуальное регулирование проявляется в том, что один конкретный субъект воздействует на другого, предписывая ему строго определенную модель поведения (например, приказ ректора об отчислении из вуза конкретного студента), то нормативное регулирование реализуется с помощью создаваемых в

обществе норм, содержащих предписания общего характера и направляющих поведение большого круга людей (например, выраженные в законах правовые нормы).

Нормативное регулирование осуществляется с помощью норм, которые, в свою очередь, подразделяются на технические и социальные.

Технические нормы – это правила наиболее рационального обращения людей с орудиями труда и предметами природы. В качестве примера технических норм можно назвать правила выполнения определенных строительных работ, нормы расходования сырья, топлива, государственные стандарты, технические условия.

Особенности их:

- 1) предмет регулирования здесь не сугубо социальный;
- 2) «субъектный состав» связан не только с людьми, но и с внешним миром, природой, техникой.

Социальные нормы – это правила поведения, используемые для регулирования общественных отношений. К ним относят правовые, моральные, религиозные, политические, эстетические, обычные, корпоративные и иные нормы.

Особенности их:

- 1) предмет регулирования здесь уже сугубо социальный – общественные отношения;
- 2) субъектный состав связан только с людьми как представителями социальной сферы.

К признакам социальных норм можно отнести и следующие:

– объективность (данные нормы складываются исторически, закономерно, под давлением необходимости, как результат нормативного обобщения актов взаимодействия между людьми) и системность (отражая различные сферы общественной жизни, социальные нормы имеют определенную иерархичность, занимают то или иное место в социальной регуляции, играют в ней конкретную роль).

В повседневной жизни каждого человека нередко возникает вопрос, как правильно поступить в различных ситуациях на работе, в общественных местах, дома, в семье, или, иначе говоря, как согласовать свои поступки с интересами общества, государства, других людей. Ответ на вопрос о допустимом, желательном и должном поведении в подавляющем большинстве случаев мы получаем из сложившихся в обществе социальных норм, в которых аккумулируется опыт многих поколений.

Социальные нормы – это определенные образцы поведения людей, участников общественных отношений, которыми они руководствуются в процессе жизнедеятельности. Возникая на конкретном историческом этапе, социальные нормы становятся своеобразным показателем уровня культуры данного общества, олицетворяют собой степень его цивилизованности, особенности жизнедеятельности того или иного народа, нации.

В первобытнообщинном строе социальными нормами выступали преимущественно обычаи. По мере усложнения общественных связей возникали все новые и новые социальные нормы – моральные, религиозные, правовые, корпоративные и т. п.

Возникновение социальных норм и их развитие выражают тенденцию общества к самоподдержанию порядка в процессе обмена материальными и духовными благами. Объекты обмена выступают в качестве тех ценностей, которые человек стремится получить, освоить, и поэтому

обменные отношения приобретают нормативно-ценностный характер, а повторяющиеся, устойчивые связи, возникающие в процессе обмена деятельностью, становятся привычными эталонами социального поведения.

В любой стране существует целая система социальных норм, которые создаются в результате сознательно-волевой деятельности людей, их коллективов, организаций и обусловлены духовными и социально-экономическими факторами жизни данного общества. Различные виды социальных норм (правовые, моральные, политические и т. п.) участвуют совместно в процессе упорядочения ими общественных отношений, выступая вместе с тем относительно самостоятельными и во многом отличающимися друг от друга регуляторами.

Технические и социальные нормы взаимодействуют между собой. В частности, важнейшие для общества технические нормы поддерживаются правом и государством, становясь уже технико-юридическими правилами поведения. В силу этого они выступают не

только целесообразными, но и общеобязательными, влекущими за собой определенные юридические последствия. Так, уголовное законодательство предусматривает ответственность за нарушение правил безопасности при производстве строительных работ, за нарушение правил вождения и эксплуатации транспорта и т. п.

Остальные технические нормы, в частности действующие в бытовой сфере, не поддерживаются правом и, следовательно, их нарушение не ведет к какой-либо юридической ответственности (например, правила обращения с различными домашними приборами – холодильниками, магнитофонами, пылесосами, стиральными машинами и т. д., правила приема лекарств).

Существенные последствия возникают при нарушениях экологических состояний и равновесий. В таких случаях природа жестоко «мстит» за произвол, искусственное вмешательство в естественные балансы, эволюционное развитие крайне опасно для жизнедеятельности человека. Загрязнение окружающей среды, повреждение ее объектов наказуемы по российскому законодательству, хотя санкции за такие деяния, на наш взгляд, недостаточно строгие.

В эпоху научно-технического прогресса роль технических норм многократно возрастает. От их соблюдения или несоблюдения в буквальном смысле слова зависит жизнь, судьба, здоровье людей. Именно из – за нарушения подобных правил, инструкций происходят разного рода аварии, крушения, другие чрезвычайные происшествия.

8. Право и мораль: единство, различие, взаимодействие, противоречия

Мораль – это система норм и принципов, регулирующих поведение людей с позиций добра и зла, справедливого и несправедливого и т. п.

Мораль и нравственность можно рассматривать в качестве синонимов. Этика же – есть наука о морали (нравственности).

Моральные нормы есть особый тип социальных норм, распространяющих свое влияние на всех и каждого и воплощающих в себе высшие нравственные ценности (добро, честь, достоинство, порядочность, долг и т. д.). Справедливо замечено, что общечеловеческое содержание морали в обобщенном виде выражено в «золотых правилах нравственности»: «Поступай по отношению к другим так, как ты хотел бы, чтобы они поступали по отношению к тебе», «не причиняй вреда другим» и т. п. Моральные нормы – это выработанные обществом требования к человеку как к члену данного общества, действенность которых зависит от степени их усвоения индивидами, от формирования их внутренних представлений, убеждений относительно собственного и чужого поведения в процессе общения с другими людьми. Оценка собственного поведения, внутренний самоконтроль (что называется совестью) – важнейшая составляющая моральных норм.

Единство между правовыми и моральными нормами заключается в следующем:

- 1) в системе социальных норм они выступают самыми универсальными, распространяющимися на все общество;
- 2) они имеют единую цель – регулировать социальные связи;
- 3) у них единый объект регулирования – общественные отношения;
- 4) исходят, в конечном счете, от общества.

Различия между правом и моралью:

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

б) по критериям оценки (если нормы морали регулируют общественные отношения с позиции добра и зла, справедливого и несправедливого, то нормы права – с точки зрения законного и незаконного, правомерного и неправомерного).

Право и мораль взаимодействуют между собой в процессе упорядочения общественных отношений. 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 («не убий», «не кради» и т. п.). Следовательно, общие признаки, существующие между правовыми и моральными нормами, во многом создают условия для их весьма тесного взаимодействия.

Вместе с тем возможны и противоречия между ними, когда одна и та же ситуация может регулироваться по-разному со стороны права и морали. Причины противоречий могут быть объективные (существующие различия между правом и моралью) и субъективные (право меняется быстрее морали и подчас с ней не согласуется в силу определенных идеологических, конъюнктурных моментов). Например, с позиции права мать в принципе может отказаться от своего ребенка еще в роддоме, с позиции же морали ее поведение будет осуждено общественностью.

9. Право и обычаи

Обычаи – это исторически сложившееся правило поведения, вошедшее в привычку в результате многократного повторения и ставшее в силу этого регулятором общественных отношений.

Под обычаями можно понимать сложившиеся традиции, ритуалы, обряды, имеющие социальную значимость. Обычаи весьма многообразны, ибо складываются в рамках жизнедеятельности того или иного народа, нации, территориальной либо профессиональной группы и т. п. Обычаи – исторически первая группа социальных норм, возникающая одновременно с возникновением самого общества. Они воплощают в себе определенные итоги жизнедеятельности, общественный опыт, закрепляют то, что сложилось в результате длительной социальной практики.

Обычаи не столь тесно связаны с правом, как нормы морали. Однако, выступая особой разновидностью социальных норм, обычаи имеют следующие формы взаимоотношений с правовыми нормами:

1) древнейшее право возникало именно во многом из обычаев, которые санкционировались государством, приобретая тем самым юридический характер. В качестве примера здесь можно назвать и законы XII таблиц, и Русскую Правду, и т. д. И сегодня в ряде стран отдельные обычаи в случае необходимости трансформируются в правовые нормы, то есть приобретают форму правового обычая. Так, статья 129 действующего Кодекса торгового мореплавания РФ устанавливает, что день и час подачи уведомления о готовности судна к погрузке определяется соглашением сторон, а при отсутствии соглашения обычаями данного порта;

2) правовые нормы могут поддерживать социально ценные обычаи, создавать для них режим наибольшего благоприятствования, стимулировать их осуществление (при празднованиях юбилеев, приведении к присяге соответствующих лиц и т. п.). Государство, которое стремится обеспечить соблюдение норм права, должно использовать «плюсы» обычаев, их сильные стороны (такие, как устойчивость, массовость, повторяемость, известность, апробированность и пр.);

3) правовые нормы могут запрещать социально вредные обычаи, соблюдение которых противоречит сложившемуся образу жизни в конкретном обществе, могут ограничивать сферу их действия. Так, в п. «л» ст. 105 УК РФ устанавливается ответственность за убийство на почве кровной мести, то есть предусматривается уголовное наказание за соблюдение обычая кровной мести;

4) правовые нормы могут относиться нейтрально к тем обычаям, которые не имеют ярко выраженного социально ценного либо социально вредного характера (торжественная регистрация брака, празднование дня рождения и т. д.).

10. Право и корпоративные нормы

Корпоративные нормы – это правила поведения, устанавливаемые общественными объединениями в их актах и охраняемые мерами социального воздействия. Корпоративные нормы – это особая разновидность социальных норм, призванных регулировать отношения, складывающиеся между членами, участниками общественных объединений (общественных организаций, фондов, акционерных обществ, компаний и др.).

Корпоративные нормы регулируют только внутренние отношения:

- выражают волю участников (членов) общественных объединений;
- цели, задачи и функции данных структур;
- компетенцию их подразделений;
- перечень прав и обязанностей членов;
- порядок вступления и выхода из данной организации;
- гарантии соблюдения установленных предписаний и т. п.

Корпоративные нормы (нормы общественных объединений) похожи на нормы права тем, что:

1) закрепляются также как и юридические нормы в письменных актах-документах (например, в уставах, положениях, решениях), принимаемых на общих собраниях, конференциях, съездах;

2) имеют обязательный характер для членов организации;

3) требуют внешнего контроля за их осуществлением;

4) обладают фиксированным набором средств обеспечения реализации своих предписаний;

5) представляют собой систему норм, то есть упорядоченную совокупность правил поведения.

Вместе с тем между правовыми и корпоративными нормами существуют и следующие различия:

1) если нормы права принимаются государством, то корпоративные нормы – соответствующими общественными структурами;

2) если нормы права обеспечиваются мерами государственного воздействия, то корпоративные – силой общественного мнения данной организации;

3) если нормы права общеобязательны, то корпоративные нормы – обязательны только для членов соответствующих общественных организаций;

4) если нормы права призваны регулировать широкий круг общественных отношений, то корпоративные нормы – только внутриорганизационные.

Правовые и корпоративные нормы могут взаимодействовать между собой в сфере установления правоспособности общественных организаций (кооперативных, профсоюзных и пр.), при оценке правомерности принятого общественной структурой решения.

Правовые нормы общественных организаций могут содержаться в актах, издаваемых совместно с государственными органами. При этом они приобретают значение нормативно-правового акта. Все негосударственные организации могут принимать участие в правотворчестве, однако осуществляют они эту функцию в различных формах и в разном объеме. В основном лишь профсоюзам (согласно Федеральному закону «О профессиональных союзах») предоставлено право принимать нормативно-правовые акты в пределах своего ведения.

Правовые нормы (ст. 6, 7, 30, 52, 96 и др. Конституции Российской Федерации, ст. 4, 6, 17 и др. Федерального закона «Об общественных объединениях» и иных нормативных актов) определяют сферу действия корпоративных норм, корректируют их, показывают степень их обеспечения.

11. Правосознание: понятие, структура, виды

Правосознание – это совокупность представлений и чувств, взглядов и эмоций, оценок и

установок, выражающих отношение людей к действующему и желаемому праву. Правосознание – это одобрительная или отрицательная реакция людей на вновь принятые законы, на конкретные проекты нормативных актов и т. п.

Структура правосознания включает в себя два элемента:

1) правовую психологию (переживания, которые испытывают люди в результате отношения к праву; это уровень чувств, настроений, во многом выражающий поверхностные, эмоциональные оценки субъектами права);

2) правовую идеологию (понятия, принципы, убеждения, выражающие отношение людей к действующему или желаемому праву; это более глубокое осмысление субъектами правовых явлений, характеризующее собой более рациональный уровень правовых оценок).

Правовая идеология – главный элемент в структуре правосознания.

По содержанию правосознание подразделяется на:

– обыденное (массовые представления людей, настроения «по поводу» права, возникающие под влиянием жизненного опыта);

– профессиональное (чувства, убеждения, традиции, складывающиеся у юристов на основе юридической практики);

– научное (идеи, понятия, концепции, выражающие теоретическое освоение права).

По субъектам правосознание классифицируется на:

– индивидуальное (правосознание отдельной личности);

– групповое (правосознание отдельных групп людей, например, студентов, чиновников);

– общественное (правосознание всех членов общества).

С одной стороны, развитие правосознания в определенной степени обусловлено действующим правом; с другой стороны, само право зависит от правосознания как на уровне правотворчества (принимая нормативные акты, законодатель должен учитывать уровень правосознания общества и отдельных групп населения), так и на уровне правореализации (правосознание обеспечивает добровольное соблюдение норм права и помогает правоприменению; оно необходимо для толкования правовых предписаний, для оценки доказательств, для преодоления пробелов).

Таким образом, правосознание пронизывает весь механизм правового регулирования, предшествует изданию юридических норм и сопровождает на всем протяжении их действия.

12. Правовая культура и правовое воспитание

Правовая культура личности – это знание и понимание права, а также действия в соответствии с ним. Правовая культура личности тесно связана с правосознанием, опирается на него. Но она шире правосознания, ибо включает в себя не только психологические и идеологические его элементы, но и юридически значимое поведение.

Не всякого индивида, знающего и понимающего юридические нормы, можно считать правокультурным человеком. Таковым является только тот, у кого знание юридических правил сочетается с потребностью соблюдения их предписаний, кто в своей деятельности им следует.

Таким образом, структура правовой культуры личности состоит из следующих элементов:

1) психологический элемент (правовая психология);

2) идеологический элемент (правовая идеология);

3) поведенческий элемент (юридически значимое поведение).

Правовая культура личности означает правовую образованность человека, включая правосознание, умение и навыки пользоваться правом, подчинение своего поведения требованиям юридических норм.

Правовая культура общества – это уровень правосознания и правовой активности общества, степень прогрессивности юридических норм и юридической деятельности.

Структура правовой культуры общества состоит из следующих элементов:

1) уровень правосознания и правовой активности общества;

2) степень прогрессивности юридических норм (уровень развития права, культура юридических текстов и т. п.);

3) степень прогрессивности юридической деятельности (культура правотворческой,

правоприменительной и правоохранительной деятельности).

Правовая культура общества является частью его общей культуры и характеризуется следующими факторами:

- реальной потребностью в праве;
- состоянием законности и правопорядка в стране;
- степенью развитости в обществе юридической науки и юридического образования.

Правовое воспитание – это целенаправленная деятельность государственных органов и общественности по формированию у граждан и должностных лиц правосознания и правовой культуры.

Правовое воспитание – сложный процесс, включающий в себя следующие составные части:

- субъекты воспитания (органы государства, государственные служащие, политики, преподаватели, журналисты и др.);
- объекты воспитания (граждане, трудовые коллективы, социальные группы и т. д.);
- содержание воспитания (выражается в приобщении людей к политическим и юридическим ценностям, идеям, принципам, информации, опыту и т. п.);
- методы воспитания (убеждение, поощрение, наказание и иные приемы психолого-педагогического воздействия на объект воспитания);

– формы воспитания:

1) правовое обучение (состоит в передаче, накоплении и усвоении правовых знаний в школе, средних специальных и высших учебных заведениях);

2) правовая пропаганда (заключается в распространении правовых идей и правовых требований среди населения телевидением, радио, иными средствами массовой информации);

3) юридическая практика (способствует передаче юридической информации, знаний посредством участия граждан в процессе, прежде всего, правоприменительной деятельности и т. п.);

4) самовоспитание (связано с личным опытом, самообразованием, собственным анализом правовых явлений);

Правовое воспитание нельзя сводить только к правовой информированности граждан. Это более глубокий процесс, связанный с осознанием прав и свобод человека и гражданина, положений Конституции и основных действующих законов.

Контрольные вопросы:

1. Имеет ли право ценность?
2. В чем проявляется общечеловеческий подход к сущности права?
3. Каковы специально-юридические функции права?
4. Как соотносятся социальные и технические нормы?
5. Назовите пример противоречия, существующего между нормами права и морали.
6. В чем заключается специфика корпоративных норм?
7. Из каких элементов состоит структура правосознания личности?
8. Какое из понятий шире – «правосознание личности» или «правовая культура личности»?

Глава 4. Правотворчество, источники и система права

1. Норма права: понятие и признаки

Право представляет собой сложную и многообразную систему (упорядоченную совокупность) норм права. Оно, прежде всего, состоит из норм права – общих юридических правил поведения, распространяющих свое действие на большой круг лиц, большой круг ситуаций и действующих относительно длительный период времени.

Норма же права (правовая норма, юридическая норма) выступает одной из наиболее

важных разновидностей действующих в обществе социальных норм. Поэтому правовой норме присущи качества, характерные для всякой социальной нормы как регулятора общественных отношений.

Однако правовая норма имеет и существенные особенности. В частности, она является критерием правомерности поведения, который весьма четко обозначен и конкретен. Норма права есть модель поведения и как таковая определяет границы возможных и должных поступков в тех или иных отношениях и тем самым обеспечивает меру свободы субъектов права.

Специфичность правовой нормы проявляется и в том, что она, прежде всего, принимается государственными органами (парламентом, президентом, правительством, министерствами, ведомствами, губернаторами и др.) либо негосударственными структурами (например, органами местного самоуправления, мэрами).

Благодаря тому, что норма права отражает наиболее важные свойства общественных отношений, она и приобретает способность быть их регулятором.

Таким образом, *норма права* – это общеобязательное, формально определенное правило поведения, установленное и обеспечиваемое государством и направленное на урегулирование общественных отношений.

Юридическая норма – первичная «клеточка» права, исходный элемент его системы. Поэтому естественно, что данной норме свойственны основные черты права как особого социального явления.

Из этого не следует, однако, что понятия «право» и «норма права» совпадают. Они соотносятся между собой как целое и часть.

К признакам нормы права относят:

1) общий характер (это безличностное, неперсонифицированное правило поведения, которое распространяется на большое количество жизненных ситуаций и большой круг лиц; государство адресует норму права не конкретным индивидам, а всем субъектам – физическим и юридическим лицам);

2) обязательность (она представляет собой властное предписание государства относительно возможного и должного поведения людей);

3) формальная определенность (она выражается в письменной форме в официальных документах, с помощью чего должна четко и строго определять рамки деяний субъектов);

4) связь с государством (она устанавливается государственными органами и обеспечивается мерами государственного воздействия – принуждением и стимулированием);

5) микросистемность (она выступает в виде специфической микросистемы, состоящей из таких взаимосвязанных, взаимоупорядоченных элементов, как гипотеза, диспозиция и санкция);

6) предоставительно-обязывающий характер правовых норм означает, что норма права – двустороннее правило поведения, которое не только предоставляет одним субъектам права, но и возлагает на других субъектов обязанности, ибо нельзя реализовать право без обязанности и обязанности без прав. Так, Уголовно-процессуальный кодекс РФ, наделяя следователя, лицо, производящее дознание, прокурора, суд правом вызова обвиняемого (подсудимого), одновременно возлагает на последнего обязанность явки.

С одной стороны, норма права предоставляет свободу действий, направленных на удовлетворение интересов управомоченного лица. Что такое право собственника? Это есть свобода лица-собственника в полном объеме владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащей ему вещью.

С другой стороны, норма права обязывает совершать или не совершать определенные действия, ограничивая тем самым свободу отдельных лиц. Это весьма важная составляющая правовой нормы, ибо если представить, что свобода лица ничем не ограничена, то при таком порядке вещей вообще не может быть речи о праве и юридической норме. Таким образом, норма права сочетает в себе предоставление и одновременно ограничение внешней свободы субъектов в их взаимных отношениях. Предоставительно – обязывающий характер правовой нормы позволяет удовлетворять интересы управомоченных лиц через действие лиц обязанных.

Следовательно, субъективные права и юридические обязанности, установленные в правовой норме, корреспондируются: выполнение обязанностей одной стороной влечет

использование прав другой стороной.

Вот почему можно назвать благими пожеланиями те права, которые не обеспечены реальными обязанностями соответствующих лиц.

Предоставительно-обязывающий характер не у всех юридических норм выражен одинаково:

- четко он виден, прежде всего, в регулятивных нормах (гражданских, трудовых, семейно-брачных и т. п.), в которых фиксируются как права, так и обязанности субъектов;
- в охранительных же нормах (уголовных, административных и т. д.). больше делается упор на воплощение запретов и обязанностей;
- в декларативных и дефинитивных нормах предоставительно-обязывающий характер выражен слабо, ибо они не являются конкретными правилами поведения.

При рассмотрении предоставительно-обязывающего характера юридических норм важно иметь в виду, что права и обязанности не всегда могут содержаться в одной статье нормативного акта.

Нередко право закреплено в одной статье, а обязанность – в другой статье этого же нормативного акта или даже в статье иного нормативного акта.

Кроме того, в статье закона могут конкретно указываться только права, а обязанности подразумеваться, вытекать из содержания закона. Может быть и наоборот, когда указываются лишь обязанности, а права подразумеваются.

Данный признак выступает своеобразным проявлением такого принципа права, как единство прав и обязанностей.

2. Структура нормы права

Выступая «клеточкой» права, норма в то же время представляет собой такое образование, которое обладает специфическим внутренним «устройством», своеобразной организацией.

Под структурой правовой нормы понимается ее внутреннее строение, наличие в ней взаимосвязанных между собой составных частей. Структура юридической нормы – это упорядоченное единство необходимых элементов, обеспечивающих ее функциональную самостоятельность. Она показывает, из каких частей состоит норма и как они взаимодополняют друг друга. Взятые в системе, все эти части могут характеризовать юридическую норму как особое автономное, в определенной мере самодостаточное правовое явление.

Таких частей три: 1) гипотеза; 2) диспозиция; 3) санкция.

1. Гипотеза (предположение) – элемент нормы права, указывающий на условия ее действия (время, место, субъектный состав и т. п.), которые определяются путем закрепления юридических фактов (например, в уголовном праве в качестве условий привлечения к ответственности выступают общие признаки субъекта преступления: соответствующий возраст и вменяемость).

2. Диспозиция (юридическое расположение сторон) – элемент нормы права, определяющий модель поведения субъектов с помощью установления прав и обязанностей, возникающих при наличии указанных в гипотезе юридических фактов; диспозиция выступает основной регулирующей частью нормы, ее ядром (например, в гражданском праве и ряде других регулятивных отраслей диспозиции выступают в виде правил правомерного поведения, фиксирующих соответствующие права и обязанности сторон – покупателя и продавца, наследника и наследодателя, кредитора и должника; в уголовном праве и других охранительных отраслях большинство диспозиций содержит признаки запрещенных деяний – нельзя убивать, красть, грабить, хулиганить и т. п.).

3. Санкция – элемент нормы права, предусматривающий последствия для субъекта, реализующего диспозицию. Они могут быть как негативными, неблагоприятными – меры наказания (лишение свободы, штраф, неустойка и т. д.), так и позитивными – меры поощрения (премия за добросовестное выполнение служебных обязанностей работником, государственная награда, условно-досрочное освобождение из мест лишения свободы и т. п.).

Для большей ясности возьмем какую-либо известную и простейшую норму права и проанализируем ее элементы. Так, в соответствии с российским избирательным

законодательством граждане Российской Федерации, достигшие 18 лет, имеют право избирать; лица, препятствующие осуществлению этого права, привлекаются к административной или уголовной ответственности.

Гипотезой здесь является часть фразы: «граждане РФ, достигшие 18 лет» – вот два условия, при наличии которых гражданин имеет право избирать в орган власти. Диспозицией является часть, где установлено само правило поведения – участие в выборах, в голосовании. Наконец, последняя часть нормы – санкция (в данном случае неблагоприятная, ибо связана с правонарушением) – предусматривает последствия, которые ожидают того, кто нарушил установленное нормой права гражданина избирать в установленном порядке, то есть право, предусмотренное диспозицией.

Каждый из названных элементов имеет в структуре правовой нормы свое место и играет особую роль, вследствие чего, по справедливому суждению, сложившемуся в юридической науке, без гипотезы норма бессмысленна, без диспозиции немыслима, без санкции бессильна.

Норма права и статья нормативного акта не тождественны, нередко они могут не совпадать. Норма права – это правило поведения, состоящее из гипотезы, диспозиции и санкции, а статья законодательного акта – форма выражения государственной воли, средство воплощения нормы права.

Норма права, будучи содержанием, по-разному соотносится со статьей нормативного акта, выступающей в качестве ее формы.

Излагая правило поведения, законодатель:

- может все три элемента логической структуры нормы права включить в одну статью нормативного акта;
- может в одну статью нормативного акта включить несколько правовых норм;
- может элементы нормы права изложить в нескольких статьях одного и того же нормативного акта;
- может элементы нормы права изложить в нескольких статьях различных нормативных актов.

По способам изложения возможны три варианта соотношения нормы права и статьи нормативного акта:

1) прямой способ имеет место тогда, когда норма права непосредственно излагается в статье нормативного акта;

2) отсылочный (ссылочный) способ имеет место тогда, когда статья нормативного акта, не излагая всей нормы права, отсылает к другой статье этого же нормативного акта (примером такого способа могут служить нормы Уголовного кодекса РФ, которые содержат ссылки на другие статьи – это, в частности, статья 139 «Нарушение неприкосновенности жилища»);

3) бланкетный способ имеет место тогда, когда статья отсылает не к конкретной статье, а к целому виду каких-то нормативных актов, правил (например, при незаконном вооружении для уяснения соответствующей нормы Уголовного кодекса РФ должен быть использован Закон «Об оружии»).

3. Виды норм права

Классификация позволяет четче обозначить место и роль юридических норм в системе правового регулирования, глубже познать их природу и назначение.

Выделяют следующие основные виды правовых норм:

1) в зависимости от содержания они подразделяются на:

- исходные нормы, которые определяют основы правового регулирования общественных отношений, его цели, задачи, пределы, направления (это, например, декларативные нормы, провозглашающие принципы; дефинитивные нормы, содержащие определения конкретных юридических понятий, и т. п.);
- общие нормы, которые присущи общей части той или иной отрасли права и распространяются на все или большую часть институтов соответствующей отрасли права;
- специальные нормы, которые относятся к отдельным институтам той или иной отрасли права и регулируют какой-либо определенный вид родовых общественных отношений с учетом

присущих им особенностей и т. д. (они детализируют общие, корректируют временные и пространственные условия их реализации, способы правового воздействия на поведение личности);

2) в зависимости от предмета правового регулирования (по отраслевой принадлежности) – на конституционные, гражданские, административные, земельные и т. п.;

3) в зависимости от их характера – на материальные (уголовные, аграрные, экологические и пр.) и процессуальные (уголовно-процессуальные, гражданско-процессуальные);

4) в зависимости от методов правового регулирования – на:

– императивные (содержащие властные предписания);

– диспозитивные (содержащие свободу усмотрения);

– поощрительные (стимулирующие социально полезное поведение);

– рекомендательные (предлагающие наиболее приемлемый для государства и общества вариант поведения);

5) в зависимости от времени действия – на постоянные (содержащиеся в законах) и временные (содержащиеся, например, в указе Президента о введении чрезвычайного положения в определенном регионе в связи со стихийным бедствием);

6) в зависимости от функций – на регулятивные (содержащие предписания, устанавливающие права и обязанности участников правоотношений, например, нормы конституции, закрепляющие права и обязанности граждан, президента, правительства и т. д.) и охранительные (направленные на защиту нарушенных субъективных прав, например, нормы гражданско-процессуального права, призванные восстанавливать нарушенное состояние с помощью соответствующих юридических средств защиты);

7) в зависимости от круга лиц, на которых распространяется действие норм – на общераспространенные (действуют в отношении всех граждан, например, нормы Конституции РФ) и специально-распространенные (действуют только в отношении определенной категории лиц – пенсионеров, военнослужащих, учащихся и т. д.);

8) в зависимости от сферы действия – на общефедеральные (действуют на территории всей страны, например, нормы Уголовно-исполнительного кодекса РФ), региональные (действуют на территории субъектов РФ – в республиках, краях, областях и т. п.) и локальные (действуют на территории конкретного предприятия, учреждения, организации);

9) в зависимости от юридической силы – на правовые нормы законов и подзаконных актов;

10) в зависимости от способа правового регулирования – на управомочивающие (предоставляющие возможность совершать определенные действия, например, принять завещание, требовать исполнения обязательств), обязывающие (предписывающие лицам совершить те или иные положительные действия, например, возместить убытки, уплатить квартплату, вернуть в библиотеку колледжа книги) и запрещающие (не разрешающие производить определенные действия, например, нарушать правила дорожного движения, совершать хищения);

11) в зависимости от субъектов правотворчества – на нормы, принятые государственными (законодательными, исполнительными) органами и негосударственными структурами (народом на референдуме либо органами местного самоуправления).

Таким образом, нормы права многообразны. Это связано с многообразием общественных отношений, которые данные нормы призваны регулировать.

4. Понятие, принципы и виды правотворчества

Правотворчество – это деятельность, прежде всего, государственных органов по принятию, изменению и отмене юридических норм.

Субъектами правотворчества выступают государственные органы, негосударственные структуры (органы местного самоуправления, профсоюзы и т. п.), наделенные соответствующими полномочиями, а также народ при принятии законов на референдумах.

Правотворчество является составной частью более широкого процесса – правообразования, под которым понимается естественно-исторический процесс формирования

права, в ходе которого происходит анализ и оценка сложившейся правовой действительности, выработка взглядов и концепций о будущем правового регулирования, а также разработка и принятие нормативных предписаний. Правотворчество выступает как завершающий этап правообразования.

Сущность правотворчества состоит в возведении государственной воли в нормы права, то есть в форму юридических предписаний, имеющих общеобязательный характер.

Правотворческая деятельность осуществляется в рамках установленных процессуальных норм (процедур), содержащихся в Конституции, регламентах, уставах и т. п. Правотворчество заключается в принятии новых норм права, отмене либо совершенствовании старых путем внесения изменений и дополнений.

Правотворчество характеризуется тем, что:

- оно представляет собой деятельность активную, творческую, государственную;
- основная продукция его – юридические нормы, воплощающиеся главным образом в нормативных актах (кроме этого в нормативных договорах, правовых обычаях, юридических прецедентах);
- это важнейшее средство управления обществом, здесь формируется стратегия его развития, принимаются существенные правила поведения;
- уровень и культура правотворчества, а соответственно и качество принимаемых нормативных актов – это показатель цивилизованности и демократии общества.

Правотворчеству присущи следующие принципы:

- научность (ибо в процессе подготовки нормативных актов важно изучать социально-экономическую, политическую и иную ситуацию, объективные потребности развития общества и т. п.);
- профессионализм (заниматься подобной деятельностью должны компетентные люди – юристы, управленцы, экономисты и другие);
- законность (данная деятельность должна осуществляться в рамках и на основе Конституции, иных законов и подзаконных актов);
- демократизм (характеризует степень участия граждан в этом процессе, уровень развития процедурных норм и институтов в обществе);
- гласность (означает открытость, «прозрачность» правотворческого процесса для широкой общественности, нормальную циркуляцию информации).
- оперативность (предполагает своевременность издания нормативных актов).

Следовательно, *принципы правотворчества* – это основополагающие идеи, руководящие начала, исходные положения деятельности, связанной с принятием, отменой или с заменой юридических норм, это ориентир для органов, творящих право.

Правотворчество – богатое по содержанию явление, сверхсложная деятельность по формулированию общих правил поведения. Оно может быть, естественно, неоднородным.

В зависимости от субъектов правотворчество подразделяется на такие виды, как:

- 1) непосредственное правотворчество народа в процессе проведения референдума (всенародного голосования по наиболее важным вопросам государственной и общественной жизни);
- 2) правотворчество государственных органов (например, Государственной Думы, Правительства РФ);
- 3) правотворчество отдельных должностных лиц (например, Президента, министра);
- 4) правотворчество органов местного самоуправления;
- 5) локальное правотворчество (например, на предприятии, в учреждении и организации);
- 6) правотворчество общественных организаций (например, профсоюзов).

В зависимости от значимости правотворчество делится на:

- 1) законотворчество (правотворчество высших представительных органов – парламентов, в процессе которого издаются нормативные акты высшей юридической силы – законы, принимаемые в соответствии с усложненной процедурой);
- 2) делегированное правотворчество (нормотворческая деятельность органов исполнительной власти, прежде всего правительства, осуществляемая по поручению парламента по принятию для оперативного решения определенных проблем нормативных

актов, входящих в компетенцию представительного органа);

3) подзаконное правотворчество (здесь нормы права принимаются и вводятся в действие структурами, не относящимися к высшим представительным органам – президентом, правительством, министерствами, местными органами государственного управления, губернаторами, главами администраций, руководителями предприятий, учреждений, организаций). Далеко не все юридические нормы необходимо принимать на уровне законотворчества. Есть целый спектр ситуаций, когда юридические нормы целесообразнее принимать на уровне подзаконных актов, нормативных договоров и в иных формах. Кроме всего прочего подзаконное правотворчество характеризуется большей оперативностью, гибкостью, меньшей формальностью, большей компетентностью осуществляющих его конкретных субъектов. Вместе с тем подзаконное правотворчество связано с «непрозрачностью» процесса принятия нормативных актов, с их громоздкостью.

5. Систематизация нормативных актов: понятие и виды

Нормативные акты принимаются различными органами в различное время, в различных пространственных пределах и по разному поводу. Такая ситуация не может не влиять на природу действующих законов и подзаконных актов, которые порой могут между собой находиться в противоречии. Поэтому прежде чем общественные отношения будут упорядочены, необходимо, чтобы сами нормативные акты были в порядке, чтобы они были приведены в соответствующую систему.

Отсюда, *систематизация* – это упорядочение нормативных актов, приведение их в определенную систему. Она необходима для обеспечения доступности законодательства, удобства пользования им, устранения устаревших и неэффективных норм права, разрешения юридических конфликтов, ликвидации пробелов.

Выделяют такие виды систематизации, как:

1) инкорпорация – форма систематизации путем объединения нормативных актов без изменения их содержания в сборник, где каждый из актов сохраняет свое самостоятельное юридическое значение. Принципы инкорпорации: хронологический (по времени их принятия), тематический (по определенной тематике) и др. Инкорпорация – самый простой вид систематизации. Инкорпорация подразделяется на официальную и неофициальную. К первой можно отнести Собрание законодательства Российской Федерации, ко второй – сборники нормативных материалов по отраслям права, издаваемых в учебных целях, для просвещения населения и т. п. На неофициальные инкорпоративные материалы нельзя ссылаться в процессе рассмотрения юридических дел, например в суде;

2) консолидация – форма систематизации путем объединения нормативных актов без изменения их содержания в единый акт, где каждый из актов теряет свое самостоятельное юридическое значение. Здесь нормативные акты объединяются по признаку их относимости к одному виду деятельности (охрана природы, образование и т. п.). Особенность консолидации состоит в том, что она является «компромиссной» систематизацией, сочетающей в себе черты инкорпорации и кодификации. Консолидация используется зачастую как промежуточный этап, когда отсутствует возможность кодификации;

3) кодификация – форма систематизации путем объединения нормативных актов в единый, логически цельный акт с изменением их содержания. В процессе кодификации устраняются устаревший правовой материал, противоречия в нормах, создаются новые правила поведения, обеспечивается их согласованность, логичность (примером подобного может служить принятие первой и второй частей Налогового кодекса РФ). Поэтому кодификация – способ правотворчества, наиболее сложный и трудоемкий вид систематизации. Кодификация законодательства может быть всеобщей (когда переработке подвергается значительная часть законодательства), отраслевой (когда перерабатываются нормы определенной сферы законодательства), специальной (когда перерабатываются нормы какого-либо правового института). Кодификация предполагает переработку норм права по содержанию и их систематизированное, научно обоснованное изложение в новом законе (кодексе, своде законов и т. д.). Признаки кодификации: во-первых, ею имеют право заниматься только специальные

органы; во-вторых, в итоге появляется новый нормативный акт – кодекс, в-третьих, кодифицированный акт выступает основным среди всех иных актов, действующих в данной сфере. В качестве примеров можно выделить принятые в современной России Гражданский кодекс РФ, Уголовный кодекс РФ, Налоговый кодекс РФ, Семейный кодекс РФ, Уголовно-процессуальный кодекс РФ, Гражданско-процессуальный кодекс РФ и другие.

Рассматривая основные виды систематизации нормативных актов, следует обратить внимание еще на одну специфическую разновидность упорядочивания, приведения в определенную систему нормативно-правовой информации. Это – информационно-правовые системы «КонсультантПлюс», «Гарант», «Кодекс» и др.), обеспечивающие правовой информацией всех желающих.

Таким образом, существуют различные виды упорядочивания нормативных актов, каждый из которых выполняет свою собственную роль в данном процессе.

6. Формы (источники) права: понятие и виды

Одним из признаков права выступает его формальная определенность, то есть определенность по форме. Правовые нормы должны быть обязательно объективированы, выражены вовне, содержаться в тех или иных формах, которые являются способом их существования, формами жизни. Без этого нормы права не смогут выполнить свои задачи по регулированию общественных отношений.

Следовательно, *формы права* – это способ выражения вовне государственной воли, юридических правил поведения.

Прежде чем анализировать различные формы права, необходимо сначала рассмотреть соотношение понятий «форма права» с понятием «правовая форма», а также с понятием «источник права».

Если под правовой формой понимаются практически все юридические средства, участвующие в правовом регулировании и опосредовании тех или иных социальных процессов, в решении социальных задач (например, правовые формы регулирования экономики), то под формой права – лишь специфические «резервуары», в которых содержатся нормы права. Если категория «правовая форма» используется, прежде всего, для того, чтобы структурировать социальные связи и показать роль права как формально-юридического института в его соотношении с социально-экономическим, культурно-нравственным и политическим содержанием – многообразными и первичными общественными отношениями, то категория «форма права» – чтобы упорядочить содержание права, придать ему свойства государственно-властного характера.

Существует две основные точки зрения на проблему соотношения понятий «источник права» и «форма права»:

- а) согласно первой, названные понятия являются тождественными;
- б) согласно второй – понятие «источник права» более широкое, чем понятие «форма права».

Последняя точка зрения выступает господствующей на сегодняшний день. Действительно, если исходить из общепринятого значения слова «источник» как «всякого начала или основания, корня и причины, исходной точки», то применительно к юридическим явлениям следует понимать под источником права три фактора:

- 1) источник в материальном смысле (материальные условия жизни общества, формы собственности, интересы и потребности людей и т. п.);
- 2) источник в идеологическом смысле (различные правовые учения и доктрины, правосознание и т. д.);
- 3) источник в формально-юридическом смысле – это и есть форма права.

Выделяют четыре основных формы права:

– *нормативный акт* – это правовой акт, содержащий нормы права и направленный на урегулирование определенных общественных отношений. К их числу относятся Конституция, законы, подзаконные акты и т. п. Нормативный акт – одна из основных, наиболее распространенных и совершенных форм современного континентального права (Германии,

Франции, Италии, России и т. п.);

– *правовой обычай* – это исторически сложившееся правило поведения, содержащееся в сознании людей и вошедшее в привычку в результате многократного применения, приводящее к правовым последствиям. Обычное право – хронологически первая форма права, которая господствовала в эпоху феодализма. И хотя правовой обычай используется в ряде современных правовых семей (традиционной, религиозной), в российской юридической системе роль правового обычая незначительна (например, согласно ст. 5 ГК РФ отдельные имущественные отношения могут регулироваться обычаями делового оборота);

– *юридический прецедент* – это судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придается сила нормы права и которым руководствуются при разрешении схожих дел. Распространен преимущественно в странах общей правовой семьи – Англии, США, Канаде, Австралии, Новой Зеландии и т. д. Во всех этих странах публикуются судебные отчеты, из которых можно получить информацию о прецедентах. Признание прецедента источником права означает признание у суда правотворческой функции;

– *нормативный договор* – соглашение между правотворческими субъектами, в результате которого возникает новая норма права (например, Федеративный договор РФ 1992 г.; коллективный договор, который заключают между собой администрация предприятия и профсоюз).

В современных условиях роль нормативных договоров в России заметно увеличивается. Они получают все более широкое распространение в конституционном, трудовом, гражданском, административном и иных отраслях права.

Для того чтобы четче видеть его суть, необходимо отличить нормативный договор, с одной стороны, от просто договоров, а с другой стороны, от нормативно-правовых актов. В отличие от просто договоров (договоров-сделок) нормативные договоры не носят индивидуально-разового характера. Если две фирмы заключают ту или иную сделку, они не создают новой нормы права (эта норма уже есть в ГК РФ). Участники же, заключающие нормативный договор, создают новое правило поведения – новую норму права, выступая правотворческими субъектами. В отличие от нормативных актов, принимаемых государственными органами, нормативные договоры выступают результатом соглашения между равноправными субъектами по поводу деятельности, представляющей их общий интерес.

7. Законы и подзаконные акты: понятие, признаки, виды

Закон – это нормативный акт, принятый в особом порядке органом законодательной власти или референдумом, выражающий волю народа, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения.

Признаки закона:

- 1) он принимается только органом законодательной власти или референдумом;
- 2) порядок его подготовки и издания определяется Конституцией РФ и Регламентами палат Федерального Собрания РФ;
- 3) в идеале он должен выражать волю и интересы народа;
- 4) он обладает высшей юридической силой, и все подзаконные акты должны соответствовать ему и ни в чем не противоречить;
- 5) он регулирует наиболее важные, ключевые общественные отношения.

Именно данные признаки и выделяют закон в системе иных нормативных актов и придают ему качество верховенства. Изменить или отменить закон вправе только тот орган, который его принял, причем в строго оговоренном порядке.

Классификация законов может проводиться по различным основаниям:

– по их юридической силе:

- 1) Конституция (закон законов) – основополагающий учредительный политико-правовой акт, закрепляющий конституционный строй, права и свободы человека и гражданина, определяющий форму правления и государственного устройства, учреждающий федеральные

органы государственной власти;

2) федеральные конституционные законы принимаются по вопросам, предусмотренным и органически связанным с Конституцией (например, федеральные конституционные законы об арбитражных судах, о военных судах, о Конституционном Суде РФ, о судебной системе, о референдуме, о Правительстве РФ и т. п.);

3) федеральные законы – это акты текущего законодательства, посвященные различным сторонам социально-экономической, политической и духовной жизни общества (например, Гражданский кодекс РФ, Уголовный кодекс РФ, Семейный кодекс РФ и пр.);

4) законы субъектов Федерации – издаются их представительными органами и распространяются только на соответствующую территорию (например, закон Саратовской области о муниципальной службе в Саратовской области, о социальных гарантиях и т. п.);

– по субъектам законотворчества (принятые в результате референдума или законодательным органом);

– по предмету правового регулирования (конституционные, административные, гражданские, уголовные и т. п.);

– по характеру (материальные и процессуальные);

– по сроку действия (постоянные законы и временные);

– по сферам действия (общефедеральные и региональные);

– по степени систематизации (обычные и кодификационные, другими словами, органические – УК РФ, ГК РФ и т. п.);

– по содержанию (экономические, бюджетные, социальные, политические и т. д.) и иные законы.

Подзаконные акты – это изданные на основе и во исполнение законов акты, содержащие юридические нормы.

Подзаконные акты обладают меньшей юридической силой, чем законы, базируются на них. Несмотря на то, что в нормативном правовом регулировании общественных отношений главное и определяющее место занимает закон, подзаконные акты имеют тоже весьма важное значение в жизни любого общества, играя вспомогательную и детализирующую роль.

Выделяют следующие виды подзаконных актов, расположенные по иерархии.

1) Указы и распоряжения Президента РФ. Они обязательны для исполнения на всей территории Российской Федерации, не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам (ст. 83 Основного Закона РФ), подготавливаются в пределах президентских полномочий, предусмотренных конституционными (ст. 83–90) и законодательными нормами. Президент, будучи главой государства, принимает акты, которые занимают следующее после законов место. Важная роль отводится указам, во многом благодаря им глава государства реализует полномочия и элементы своего правового статуса. В современный период сфера правового регулирования, охватываемая указами, весьма широка. Нормативные указы издаются обычно в случае пробелов в праве. Отдельные, очень малочисленные указы (например, о введении военного, чрезвычайного положения) подлежат утверждению Советом Федерации Федерального Собрания РФ. Распоряжения – это вторые по значимости (после указа) подзаконные акты главы государства. Они обычно принимаются по текущим и процедурным вопросам. Акты Президента публикуются в официальных изданиях. Конституционность актов главы государства может быть проверена Конституционным Судом РФ. (Ежегодные послания Президента РФ Федеральному Собранию представляют собой официальный документ большой политической значимости, но не содержат норм права и поэтому не носят нормативного характера).

2) Постановления и распоряжения Правительства РФ. Акты, имеющие особо важное значение, издаются в форме постановлений. Акты по оперативным и другим текущим вопросам издаются в форме распоряжений. Все акты Правительства РФ обязательны к исполнению в Российской Федерации. Особенностью актов Правительства является то, что они могут быть приняты лишь на основании и во исполнение законов Российской Федерации, а также указов Президента Российской Федерации. Постановления и распоряжения Правительства РФ подписываются Председателем Правительства РФ и подлежат официальному опубликованию не позднее 15 дней со дня их принятия.

3) Приказы, инструкции, положения министерств. Эти акты, принимаемые на основе и в соответствии с законами Российской Федерации, указами и распоряжениями Президента Российской Федерации, постановлениями и распоряжениями Правительства Российской Федерации, регулируют общественные отношения, находящиеся, как правило, в пределах компетенции данной исполнительной структуры. Однако есть среди них и такие, которые имеют общее значение, выходят за рамки конкретного министерства и ведомства, распространяются на широкий круг субъектов. Например, акты Министерства финансов, Министерства внутренних дел, Государственного банка и т. п.

4) Решения и постановления местных органов государственной власти (например, областных представительных, законодательных структур – Саратовской областной Думы, Астраханского областного Представительного Собрания).

5) Решения, распоряжения, постановления местных органов государственного управления (например, областных глав администраций, губернаторов и пр.).

6) Нормативные акты муниципальных (негосударственных) органов. Эти акты принимаются в пределах компетенции названных структур и действуют на территории соответствующих городов, районов, сел, поселков, микрорайонов и т. п.

7) Локальные нормативные акты – это нормативные предписания, принятые на уровне конкретного предприятия, учреждения и организации и регулирующие их внутреннюю жизнь (например, правила внутреннего трудового распорядка).

Следовательно, законы и подзаконные акты представляют собой две большие группы нормативных актов, в свою очередь подразделяющиеся на соответствующие виды.

8. Действие нормативных актов во времени, в пространстве и по кругу лиц

Нормативные акты имеют временные, пространственные и субъективные пределы своего функционирования.

Действие нормативного акта во времени обусловлено вступлением его в силу и утратой силы. Согласно ст. 6 Федерального закона «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания» «федеральные конституционные законы, федеральные законы, акты палат Федерального Собрания вступают в силу одновременно на всей территории РФ по истечении 10 дней после их официального опубликования, если самими законами или актами палат не установлен другой порядок вступления их в силу».

Здесь важно учитывать принцип, согласно которому закон обратной силы не имеет, то есть он не должен распространяться на те отношения, которые уже существовали до момента вступления его в юридическую силу.

Придание закону обратной силы возможно в 2 случаях:

- 1) если в самом законе об этом сказано;
- 2) если закон смягчает или вовсе устраняет ответственность.

Нормативные акты утрачивают свою силу (прекращают действие) на следующих основаниях:

- по истечении срока действия акта, на который он был принят;
- в связи с изданием нового акта, заменившего ранее действующий (косвенная отмена);
- на основании прямого указания конкретного органа об отмене данного акта (прямая отмена).

Действие нормативного акта в пространстве определяется территорией, на которую распространяются властные полномочия органа, его издавшего. Под территорией Российской Федерации понимается ее сухопутное и водное пространство внутри государственных границ, воздушное пространство над ними, недра. К ней относится также территория российских дипломатических представительств за рубежом, военные и торговые суда в открытом море, воздушные корабли, находящиеся в полете за пределами Федерации.

Действие нормативных актов в пространстве зависит от:

- уровня государственного органа, принявшего данный акт;
- юридической силы акта.

Нормативные акты распространяют свое действие:

- на территорию своей страны (как правило, федеральные конституционные законы, федеральные законы, иные акты высших органов государственной власти и управления);
- на территорию субъекта Федерации (акты органов государственной власти и управления субъекта РФ, которые не могут отменять или приостанавливать на своей территории действие законов общедофедеральных органов);
- на территорию, указанную в самом нормативном акте;
- на локальную территорию (предприятия, учреждения, организации).

С вышеизложенными проблемами тесно связано *действие акта по кругу лиц*. На территории Российской Федерации нормативные акты действуют в отношении всех ее граждан, государственных органов, общественных организаций, иностранцев, лиц без гражданства. Вместе с тем существуют специальные нормативные акты, распространяющиеся только на отдельные категории граждан и должностных лиц.

Здесь важно иметь в виду и принцип гражданства, согласно которому граждане России, где бы они ни находились, обязаны соблюдать законы Российской Федерации. Если гражданин России совершил преступление на территории другого государства, он несет уголовную ответственность по законам России, даже если это деяние не является преступлением в той стране, где он его совершил.

Действие нормативных актов РФ ограничено (в основном в вопросах юридической ответственности) в отношении сотрудников дипломатических представительств иностранных государств и членов их семей.

9. Система права: понятие и структурные элементы

Право кроме внешней формы имеет и внутреннюю, под которой понимается его строение. *Система права* – это внутренняя структура права, состоящая из взаимосогласованных норм, субинститутов, институтов, подотраслей и отраслей права.

Системное устройство права означает, что оно представляет собой целостное образование, состоящее из множества элементов, находящихся между собой в определенной иерархической связи.

Системная организация права имеет важное значение как для законодателя (принимая нормативный акт, правотворческий орган обязан гармонично «включить» его в существующую систему права, не нарушая ее целостности), так и для правоприменителя (системный принцип права в сфере правоприменительной деятельности позволяет правильно истолковать и применить норму права). Существенно влияние системности права и на процесс систематизации (упорядочения) законодательства.

Черты системы права:

- ее первичным элементом выступают нормы права, которые объединяются в более крупные образования – институты, подотрасли, отрасли;
- ее элементы непротиворечивы, внутренне согласованы, взаимоувязаны, что придает ей целостность и единство;
- она обусловлена социально-экономическими, политическими, национальными, религиозными, культурными, историческими факторами;
- имеет объективный характер, ибо зависит от объективно существующих общественных отношений и не может создаваться по чисто субъективному усмотрению людей.

Понятие «система права» не следует отождествлять с понятием «правовая система». Последнее шире по своему объему и включает в себя, помимо системы права, юридическую практику и господствующую правовую идеологию. Таким образом, правовая система и система права соотносятся как целое и часть.

10. Предмет и метод правового регулирования как основания деления норм права на отрасли и институты

Для деления норм права на отрасли используют два критерия: предмет и метод правового регулирования.

Предмет правового регулирования – это те общественные отношения, которые право регулирует. Он является основным критерием, ибо общественные отношения объективно существуют, их определенный характер требует к себе и соответствующих правовых форм. Так, трудовые отношения выступают предметом регулирования трудового права, семейные отношения – семейно-брачного права.

Вместе с тем предмет правового регулирования не может быть единственным критерием деления права на отрасли потому, что:

- 1) общественные отношения, его составляющие, чрезвычайно разнообразны;
- 2) нередко одни и те же общественные отношения регулируются различными отраслями и к тому же различными способами.

Вот почему вторым (дополнительным) критерием выступает метод правового регулирования. Если предмет отвечает на вопрос, что регулирует право, то метод – как регулирует. Если предмет является материальным критерием, то метод – формально-юридическим.

Метод правового регулирования – это совокупность юридических средств, при помощи которых осуществляется правовое регулирование качественно однородных общественных отношений.

Выделяют следующие основные методы правового регулирования:

- императивный – метод властных предписаний, субординации, основанный на запретах, обязанностях, наказаниях;
- диспозитивный – метод равноправия сторон, координации, основанный на дозволениях;
- поощрительный – метод вознаграждения за определенное заслуженное поведение;
- рекомендательный – метод совета осуществления конкретного желательного для общества и государства поведения и т. п.

Отрасль права – это упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих определенный род (сферу) общественных отношений.

Отрасль – наиболее крупное подразделение системы права. Качественная однородность, специфика той или иной области общественных отношений вызывает к жизни соответствующую отрасль права. Так, объективно существующие трудовые отношения людей обуславливают необходимость трудового права, управленческие отношения – административного права.

Если система права складывается из отраслей, то сами отрасли состоят из подотраслей, институтов и норм права.

Выделяют следующие отрасли права:

- 1) конституционное (государственное) право;
- 2) гражданское;
- 3) административное;
- 4) уголовное;
- 5) земельное;
- 6) трудовое;
- 7) семейное;
- 8) уголовно-исполнительное;
- 9) аграрное (сельскохозяйственное);
- 10) экологическое (природоохранное);
- 11) финансовое;
- 12) уголовно-процессуальное;
- 13) гражданско-процессуальное.

Среди формирующихся отраслей можно назвать отрасли предпринимательского, налогового, муниципального, компьютерного, космического права и др.

Дать краткую характеристику основных отраслей права – это значит рассмотреть конкретный предмет и доминирующий метод правового регулирования конституционного, административного, гражданского и уголовного права.

Конституционное право – ведущая отрасль права, предметом регулирования которой являются основы конституционного строя, правовое положение личности, форма правления и государственного устройства; доминирующий метод – императивный.

Гражданское право регулирует имущественные и личные неимущественные отношения. Основной метод – диспозитивный.

Административное право регулирует управленческие отношения, возникающие в процессе исполнительно-распорядительной деятельности органов государства. Преобладающий метод – императивный.

Уголовное право охраняет от преступных посягательств права и свободы человека и гражданина, конституционный строй, частную и государственную собственность и т. п. Господствующий метод – императивный.

Институт права – это упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих определенный вид (группу) общественных отношений.

Если отрасль права регулирует род общественных отношений, то институт – лишь их вид.

Институт – гораздо меньшая, по сравнению с отраслью, совокупность юридических норм. В каждой отрасли права можно выделить множество институтов. Так, в отрасль трудового права включаются институты дисциплины труда, материальной ответственности, охраны труда и т. п.

Виды институтов:

1) в зависимости от характера институты подразделяются на материальные (институт подряда) и процессуальные (институт возбуждения уголовного дела);

2) в зависимости от сферы распространения – на отраслевые (институт наследования) и межотраслевые (институт частной собственности);

3) в зависимости от функциональной роли – на регулятивные (институт мены) и охранительные (институт привлечения к уголовной ответственности).

Субинститут права – это упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих конкретную разновидность общественных отношений, находящихся в рамках определенного института права. Субинститут – составная часть института права. Так, институт преступлений против жизни, здоровья, достоинства личности делится на субинституты преступлений против жизни (его составляют различные виды убийств), против здоровья (здесь сосредоточены нормы, касающиеся различных видов телесных повреждений) и преступлений против достоинства личности (клевета, оскорбление).

Между тем важно помнить, что далеко не каждый институт права имеет хотя бы один институт. Субинститут – это проблема деления институтов права.

Вместе с тем сами институты могут «складываться» в такие более крупные подразделения системы права, как подотрасли.

Система однородных институтов определенной отрасли права образует *подотрасль права*. Подотрасль права – это уже не институт, но еще и не отрасль права. Так, авторское, изобретательское, жилищное право являются подотраслями гражданского права; налоговое право – подотраслью финансового права; муниципальное – подотраслью административного права.

11. Частное и публичное право

Кроме отраслей в структуре права юридические нормы можно подразделить на две большие группы: на частное и публичное право.

Частное право – это упорядоченная совокупность юридических норм, охраняющих и регулирующих отношения частных лиц. *Публичное же право* образуют нормы, закрепляющие порядок деятельности органов государственной власти и управления.

Если частное право – область свободы и частной инициативы, то публичное – сфера власти и подчинения. Отсюда частное право состоит из отраслей гражданского, предпринимательского, семейно-брачного, трудового права, а публичное – из отраслей конституционного, административного, финансового, уголовного и иных.

В литературе выделяют следующие критерии, в зависимости от которых те или иные

нормы права относят к частному либо публичному праву:

- 1) *интерес* (если частное право призвано регулировать частные интересы, то публичное – общественные, государственные);
- 2) *предмет правового регулирования* (если частному праву свойственны нормы, регулирующие имущественные отношения, то публичному – неимущественные);
- 3) *метод правового регулирования* (если в частном праве господствует метод координации, то в публичном – субординации);
- 4) *субъектный состав* (если частное право регулирует отношения частных лиц между собой, то публичное право – частных лиц с государством, либо между государственными органами).

В настоящее время в правовой системе России все больше утверждаются такие институты частного права, как право наследуемого пожизненного владения, интеллектуальной собственности, возмещения морального ущерба и другие.

12. Соотношение системы права и системы законодательства

Законодательство, как и право, тоже имеет свою систему, под которой понимается его внутреннее строение.

Однако понятия «система права» и «система законодательства» необходимо различать по следующим основаниям:

- 1) если первичным элементом системы права является норма, то первичным элементом системы законодательства – нормативный акт;
- 2) если система права выступает в качестве содержания, то система законодательства – в качестве формы;
- 3) если система права складывается объективно в соответствии с существующими общественными отношениями, то система законодательства преимущественно субъективна, ибо зависит от законодателя;
- 4) если система права имеет первичный характер, то система законодательства – производный (первая служит исходной базой для второй);
- 5) если система права имеет только горизонтальное (отраслевое) строение, то система законодательства еще и вертикальное (федеративное, иерархическое);
- 6) система права и система законодательства различаются и по объему: законодательство, с одной стороны, не охватывает всего разнообразия нормативности (ведь, кроме законодательства, право оформляется и в юридических обычаях, и в нормативных договорах, и в юридических прецедентах); а, с другой стороны, включает в себя кроме формулировок норм и иные элементы – преамбулы, названия разделов, глав, статей и т. п.

Контрольные вопросы:

1. Каковы признаки нормы права?
2. Что такое гипотеза правовой нормы?
3. Как соотносится норма права и статья нормативного акта?
4. Какие есть принципы правотворчества?
5. Чем отличается инкорпорация от кодификации?
6. Каковы признаки закона?
7. Из каких структурных элементов состоит система права?
8. Какие отрасли права относятся к частному праву?

Глава 5. Правоотношения и правонарушения, законность и правопорядок

1. Природа правоотношений и предпосылки их возникновения

Правоотношение – это общественное отношение, урегулированное нормами права, участники которого имеют соответствующие субъективные права и юридические обязанности.

Если норма права – статическое состояние правового регулирования, то правоотношения – динамическое. Категория «правоотношение» является одной из центральных в общей теории права и позволяет уяснить, каким образом право воздействует на поведение людей. Правоотношения позволяют «перевести» абстрактные юридические нормы в плоскость персонифицированных связей, т. е. на уровень субъективных прав и юридических обязанностей для данных субъектов.

Признаки правоотношений:

1) это общественное отношение, которое представляет собой двустороннюю конкретную связь между социальными субъектами;

2) оно возникает на основе норм права (общие требования правовых норм индивидуализируются применительно к субъектам и реальным ситуациям, в которых они находятся);

3) это связь между лицами посредством субъективных прав и юридических обязанностей;

4) это волевое отношение, ибо для его возникновения необходима воля его участников (как минимум хотя бы с одной стороны);

5) это отношение возникает по поводу реального блага, ценности, в связи с чем субъекты осуществляют принадлежащие им субъективные права и юридические обязанности;

6) это отношения, охраняемые и обеспечиваемые государством (в частности, возможностью государственного принуждения).

Правовые отношения могут классифицироваться по различным основаниям:

1) в зависимости от предмета правового регулирования (отраслевого признака) правоотношения подразделяются на конституционные, административные, уголовные, гражданские и т. п.;

2) в зависимости от характера – на материальные (финансовые, трудовые и т. д.) и процессуальные (уголовно-процессуальные, гражданско-процессуальные и др.);

3) в зависимости от функциональной роли – на регулятивные (возникают на основе норм права или договора) и охранительные (связаны с государственным принуждением и реализацией юридической ответственности);

4) в зависимости от природы юридической обязанности – на пассивные, связанные с осуществлением запретов, пассивных обязанностей (правоотношения собственности) и активные, связанные с осуществлением определенных положительных действий (правоотношения займа);

5) в зависимости от состава участников – на простые возникающие между двумя субъектами (правоотношения купли-продажи), и сложные, возникающие между несколькими субъектами (правоотношение отбывания уголовного наказания);

6) в зависимости от продолжительности действия – на кратковременные (правоотношения мены) и долговременные (правоотношения гражданства);

7) в зависимости от степени определенности сторон – на относительные и абсолютные. В первых конкретно (поименно) определены все участники (управомоченные и обязанные субъекты – покупатель и продавец, истец и ответчик). Во вторых – точно известна лишь управомоченная сторона, а обязанные лица – все возможные субъекты, призванные воздерживаться от нарушений интересов управомоченного (авторские правоотношения).

Под *предпосылками возникновения правоотношений* обычно понимают условия (факторы), порождающие правовые отношения.

Выделяют два вида предпосылок возникновения правоотношений:

1) материальные (общие) и 2) юридические (специальные).

К материальным относятся жизненные интересы и потребности людей, под влиянием которых они вступают в соответствующие правоотношения. В самом широком смысле под материальными предпосылками понимается система социально-экономических, культурных и иных обстоятельств, обуславливающих объективную необходимость правового регулирования тех или иных общественных отношений. К материальным предпосылкам можно отнести также наличие объекта правоотношения (то, по поводу чего лица вступают в данные юридические

связи), не менее двух субъектов (ибо само с собой лицо вступить в правоотношение не сможет) и соответствующее поведение участников правоотношений.

К юридическим предпосылкам относятся:

- норма права;
- правосубъектность;
- юридический факт (как реальное жизненное обстоятельство).

Без названных предпосылок правоотношение невозможно.

Взаимосвязь между нормой права и правоотношением может проявляться в следующем:

1) норма права и правоотношение выступают элементами механизма правового регулирования;

2) норма права – основа возникновения правоотношения;

3) норма права устанавливает круг субъектов правоотношений;

4) норма права в своей гипотезе предусматривает условия возникновения того или иного правоотношения;

5) норма права в диспозиции определяет субъективные права и юридические обязанности участников правоотношения;

6) норма права в санкции содержит указание на возможные последствия выполнения диспозиции (наказания либо поощрения).

Таким образом, правоотношение есть форма реализации нормы права. Правовая норма и правоотношение соотносятся как причина и следствие.

2. Структура правоотношения: субъект, объект, субъективное право и юридическая обязанность

Правоотношение имеет сложную по составу элементов структуру:

- субъект;
- объект;
- субъективное право и юридическая обязанность (юридическое содержание).

Субъекты правоотношений – это участники правовых отношений, обладающие соответствующими субъективными правами и юридическими обязанностями. Субъект правоотношения – это субъект права, который использует свою правоспособность.

Выделяют следующие виды субъектов правоотношений: индивидуальные и коллективные.

К индивидуальным субъектам (физическим лицам) относятся:

- 1) граждане;
- 2) лица с двойным гражданством;
- 3) лица без гражданства;
- 4) иностранцы.

Лица без гражданства и иностранцы могут вступать в те же правоотношения на территории России, что и граждане РФ, за рядом ограничений, установленных законодательством: они не могут, в частности, избирать и быть избранными в представительные органы власти России, занимать определенные должности в государственном аппарате, служить в Вооруженных силах и т. п.

К коллективным субъектам относятся:

1) государство в целом (когда оно, например, вступает в международно-правовые отношения с другими государствами, в конституционно-правовые – с субъектами федерации, в гражданско-правовые – по поводу федеральной государственной собственности и т. п.);

2) государственные организации;

3) негосударственные организации (частные фирмы, коммерческие банки, общественные объединения и т. д.).

Коллективные субъекты, участвующие в области частноправовых отношений, обладают качествами юридического лица.

Для того чтобы быть субъектом правоотношения, лица должны обладать правоспособностью и дееспособностью.

Правоспособность – это способность индивида иметь права и обязанности. *Дееспособность* – это способность лица своими действиями осуществлять права и обязанности. Дееспособность связана с психическими и возрастными свойствами человека и зависит от них.

Выделяют следующие виды дееспособности:

- полную (с 18 лет);
- частичную (с 14 до 18 лет);

В ст. 27 ГК РФ («Эмансипация») установлено следующее:

«1. Несовершеннолетний, достигший шестнадцати лет, может быть объявлен полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью.

Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечительства – с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия – по решению суда.

2. Родители, усыновители и попечитель не несут ответственности по обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего, в частности по обязательствам, возникшим вследствие причинения им вреда».

Правоспособность и дееспособность обычно неразделимы и наступают одновременно. Таким образом обстоит дело в большинстве отраслей права, кроме гражданского.

Разрыв между правоспособностью и дееспособностью в гражданском праве объясняется тем, что:

- 1) имущественные права необходимы всем гражданам независимо от возраста, состояния их воли;
- 2) в области имущественных правоотношений вместо правоспособного, но недееспособного лица может выступать его законный представитель.

Дееспособность может быть ограничена. В части 3 статьи 55 Конституции РФ закреплено, что «права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены федеральным законом 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».

Правосубъектность же – это правоспособность и дееспособность, вместе взятые, и характеризующие лицо именно как субъекта права.

Объект правоотношения – это то, на что направлены права и обязанности субъектов правоотношений, по поводу чего они вступают в юридические связи. Люди всегда участвуют в правоотношениях ради удовлетворения своих интересов. Эта цель достигается посредством прав и обязанностей, обеспечивающих получение определенных благ.

Объекты правоотношений весьма разнообразны и могут быть:

- 1) материальными благами (вещи, ценности, имущество и т. п.);
- 2) нематериальными благами (жизнь, здоровье, достоинство, честь и т. д.);
- 3) продуктами духовного творчества (произведения литературы, искусства, музыки, науки, компьютерные программы и пр.);
- 4) результатами действий участников правоотношений (правоотношения, возникающие, например, на основе договора перевозки, подряда на капитальное строительство и т. п.);
- 5) ценными бумагами и документами (деньги, акции, дипломы, аттестаты и т. д.).

Если общественные отношения выступают материальным содержанием правоотношений, то субъективные права и обязанности – юридическим. Именно через права и обязанности осуществляется юридическая связь участников правоотношений.

Субъективное право – это мера юридически возможного поведения, позволяющая субъекту удовлетворять его собственные интересы. Субъективное право есть средство для удовлетворения какого-либо интереса управомоченного лица для достижения определенного блага, ценности. В этом заключается его предназначение, главная роль. Например, право на образование, свободу слова и т. п.

Юридическая обязанность – это мера юридически необходимого поведения,

установленная для удовлетворения интересов управомоченного лица. Обязанность – есть гарантия осуществления субъективного права. Без нее последнее превратится в фикцию. Например, обязанность платить налоги, соблюдать Конституцию и т. д.

Различия между субъективным правом и юридической обязанностью:

1) если субъективное право призвано удовлетворять собственные интересы лица, то юридическая обязанность – «чужие» интересы (управомоченного лица);

2) если субъективное право – мера возможного поведения (реализация его зависит от усмотрения управомоченного лица), то юридическая обязанность – мера необходимого поведения (от ее реализации отказаться нельзя).

Вместе с тем рамки («мера») и возможного поведения (субъективного права), и необходимого поведения (юридической обязанности) должны быть четко очерчены в законодательстве.

3. Юридические факты: понятие и виды

Юридические факты – это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми норма права связывает наступление определенных юридических последствий.

Юридические факты характеризуются следующими признаками:

1) вызывают правовые последствия, предусмотренные нормами права, что может быть связано с возникновением, изменением либо прекращением правового отношения, то есть являются предпосылками правоотношений;

2) содержат в себе информацию о состоянии общественных отношений, входящих в предмет правового регулирования (ведь юридическими фактами могут выступать лишь такие обстоятельства, которые затрагивают прямо или косвенно права и интересы общества, государства, коллективов, личности);

3) характеризуют наличие либо отсутствие определенных явлений материального мира (наличие правонарушения, заслуг, отсутствие родства и т. п.);

4) прямо или косвенно предусмотрены гипотезами норм права в виде моделей;

5) зафиксированы в установленной законодательством процедурно– процессуальной форме, ибо многие юридические факты имеют правовое значение лишь в том случае, если они надлежащим образом оформлены и удостоверены в виде документа, справки, журнальной записи и т. д.

Юридические факты классифицируются по различным основаниям:

1) по характеру наступающих последствий они делятся на:

- правообразующие (поступление в вуз);
- правоизменяющие (перевод с очной на заочную форму обучения);
- правопрекращающие (окончание вуза);

2) по связи с волей участников правоотношений – на:

– события (обстоятельства, не зависящие от воли субъекта – стихийное бедствие, смерть, истечение сроков и т. п.;

– действия (обстоятельства, связанные с волей участников правоотношений). Последние делятся на правомерные и противоправные.

Правомерные, в свою очередь, подразделяются на юридические акты (действия, совершаемые с намерением породить юридические последствия – сделки, судебные решения и т. п.) и юридические поступки (действия, приводящие к юридическим последствиям независимо от намерений лица, их совершающего – создание художественного произведения и т. д.).

Противоправные деяния могут быть уголовными, административными, гражданскими, дисциплинарными.

Нередко для возникновения предусмотренных правовой нормой юридических последствий необходим не один юридический факт, а их совокупность, которую называют юридическим (фактическим) составом. Например, для получения пенсии по старости требуются такие факты, как достижение пенсионного возраста, наличие необходимого трудового стажа, решение о назначении пенсии.

4. Реализация права: понятие и формы

Под *реализацией правовых норм* понимается фактическое осуществление их предписаний в поведении субъектов. Реализация права представляет собой необходимую сторону жизни, существования права, без чего оно утрачивает свой социальный смысл.

Реализация права в одном случае может воплощаться в активных положительных действиях (использование права или исполнение обязанности), в другом – в бездействии субъектов (воздержание от совершения противоправных действий).

В зависимости от характера действий субъектов выделяют 4 формы реализации права:

- соблюдение (с помощью нее осуществляются запреты, от нарушения которых лицо должно воздерживаться, например, гражданин не совершает кражу, пешеход не переходит улицу на красный сигнал светофора);

- исполнение (связано с выполнением активных обязанностей, строго определенных в законе действий в интересах управомоченной стороны, например, гражданин возвращает долг, пассажир общественного транспорта, покупая билет, выполняет юридическую обязанность: оплачивает проезд);

- использование (выражается в осуществлении субъективных прав, посредством чего лицо удовлетворяет свой собственный интерес и тем самым достигает определенного блага, ценности, например, абитуриент поступает в вуз, выпускник устраивается на работу);

- применение (это властная деятельность компетентных органов по разрешению конкретного юридического дела, в результате чего выносится соответствующий индивидуальный акт, например, начисление пенсии, награждение военнослужащего, наказание виновного).

Применение – особая форма реализации права, характеризующаяся следующими признаками:

- 1) применяют право только уполномоченные на то компетентные субъекты (государственные, муниципальные органы и т. п.);

- 2) носит властный характер;

- 3) имеет ряд стадий (установление фактической и юридической основы дела, принятие решения);

- 4) осуществляется в процессуальной форме (в целях усиления гарантий законного и справедливого разрешения дела данная деятельность жестко регламентирована нормами права);

- 5) связано с применением соответствующего индивидуального, властного (правоприменительного) акта;

- 6) направлено на установление конкретных правовых последствий – субъективных прав и обязанностей, мер наказания и поощрения и т. п.

Правоприменение необходимо тогда, когда субъекты не могут сами без помощи властных органов реализовать свои права и обязанности, когда возникает потребность в государственном принуждении, когда имеется спор по поводу юридического факта и т. д.

Правоприменение – сложная последовательная деятельность, осуществляемая в рамках нескольких этапов, стадий.

Можно выделить три основные стадии правоприменительного процесса:

- 1) установление фактической основы дела;

- 2) установление юридической основы дела;

- 3) решение дела.

На первой стадии устанавливается объективная истина по делу. Ведь правоприменение будет обоснованным только тогда, когда фактические обстоятельства проанализированы с достаточной полнотой и достоверностью. По сути, здесь речь идет о сборе всей юридически значимой информации, относящейся к конкретному делу.

На второй стадии правоприменитель выбирает отрасль, институт и норму права, регулирующие данное общественное отношение, проверяет подлинность текста норм права, их пределы действия во времени, в пространстве и по кругу лиц, уясняет смысл и содержание юридических предписаний, квалифицирует деяние.

На третьей стадии принимается решение, в рамках которого решается судьба этого дела (например, приговор суда, приказ о поощрении работника). Установления фактической и юридической основы дела выступают как бы подготовительными стадиями применения норм права. Принятие же решения является завершающей и вместе с тем основной стадией, что воплощается в соответствующем акте применения права.

Акт применения права – это такой правовой акт, который содержит индивидуальное властное предписание, вынесенное компетентным органом в результате решения конкретного юридического дела. Правоприменительный акт выступает итогом правоприменительной деятельности и обладает следующими особенностями:

- исходит от компетентных органов;
- носит государственно-властный характер;
- носит индивидуальный (персонифицированный), а не нормативный характер, поскольку адресован конкретным субъектам, указывает на то, кто в данной ситуации обладает субъективными правами и юридическими обязанностями;
- имеет определенную установленную законом форму.

Классифицируют правоприменительные акты по следующим основаниям:

- 1) по форме – на указы, приговоры, решения, приказы и т. п.;
- 2) по субъектам, их издающим, – на акты государственных и негосударственных (в частности, муниципальных) органов;
- 3) по функциям права – на регулятивные (приказ о повышении по службе) и охранительные (постановление о возбуждении уголовного дела);
- 4) по юридической природе – на основные (выражают конечное решение юридического дела, например, судебное решение по гражданскому делу) и вспомогательные (подготавливают издание основных, в частности, постановление о привлечении лица в качестве обвиняемого);
- 5) по предмету правового регулирования – на акты уголовно-правовые, гражданско-правовые и т. п.;
- 6) по характеру – на материальные и процессуальные.

Затем необходимо реальное исполнение принятого акта, доведение правоприменения до логического завершения. Это важно, ибо невыполненное решение сводит на нет весь правоприменительный процесс. Например, из всех судебных решений по имущественным взысканиям исполнялось до недавнего времени лишь около половины.

В целом применение правовых норм должно быть справедливым, законным, обоснованным, своевременным и гласным. Только в таком единстве оно может быть эффективным, достигать своих целей, приносить пользу.

5. Пробелы в праве: понятие и способы их устранения и преодоления

Пробел имеет место тогда, когда с определенной очевидностью можно констатировать, что данный вопрос входит в сферу правового регулирования и должен решаться юридическими средствами, но конкретное решение в целом или частично не предусмотрено в нормативных актах.

Пробел в праве – это полное или частичное отсутствие в действующем законодательстве необходимых юридических норм.

Важно учитывать два условия пробельности:

- 1) фактические обстоятельства должны находиться в сфере правового регулирования;
- 2) должна отсутствовать конкретная норма права, призванная регулировать данные фактические обстоятельства.

Пробелы в праве вызываются в основном следующими причинами: а) право отстает от более динамичных общественных отношений; б) несовершенством законов и юридической техники; в) бесконечным разнообразием реальной жизни; г) появлением новых отношений, которых не было в момент принятия той или иной нормы.

Они должны своевременно устраняться и преодолеваться.

Устранить пробел можно лишь с помощью правотворческого процесса путем принятия новой нормы права. Но это – «долгий путь», ибо законодатель не может непрерывно, в срочном

порядке заделывать «дыры» в праве, он это делает постепенно, устраняя наиболее существенные из них. Пробелы же возникают постоянно и их надо оперативно восполнять, преодолевать.

Преодолеть же пробел можно с помощью правоприменительного процесса, так как здесь никаких новых норм права не создается и правоприменитель вынужден всякий раз восполнять отсутствующее нормативное предписание посредством аналогии закона и аналогии права.

Аналогия закона – это решение конкретного юридического дела на основе правовой нормы, рассчитанной не на данный, а на сходные случаи.

Аналогия права – это решение конкретного юридического дела на основе общих принципов и смысла права. Данный способ преодоления пробелов возможен лишь тогда, когда нет конкретной нормы, которая бы регулировала сходный случай. Причем ее нет ни в данной отрасли, ни в смежной. При таком применении важное значение имеют принципы права (справедливость, равенство перед законом и судом и т. п.), которые, как правило, устанавливаются в Конституции. Поэтому правоприменитель, базируясь во многом на собственное правосознание и мотивируя решение по делу, может ссылаться на конкретные конституционные статьи.

В уголовном и административном праве аналогия исключается.

6. Толкование норм права: понятие и виды

Толкование права – важнейшее условие их правильного понимания и применения. Ведь прежде чем применить ту или иную норму права, надо уяснить ее подлинный смысл, а в некоторых случаях и разъяснить. Толкование юридических норм – сложная и многогранная деятельность различных субъектов, представляющая интеллектуальный процесс, ориентированный на познание и интерпретацию смысла правовых требований.

Толкование норм права – это деятельность, направленная на установление содержания юридических норм.

В процессе толкования уясняется смысл нормативного предписания, его социальная направленность, место в системе правового регулирования и т. п. Толкование необходимо в связи с абстрактностью юридических норм, специальной терминологией, дефектностью правотворческого процесса (неясностью и т. д.). Например, трудно без разъяснения определить, какие сведения являются порочащими, мотивы – низменными, а действия – циничными.

Деятельность по толкованию правовых норм имеет своей целью правильное и единообразное понимание юридических предписаний и их правильное и единообразное применение.

Толкование состоит из двух сторон:

- уяснение (состоит в раскрытии содержания юридической нормы самим субъектом толкования, то есть интерпретация для себя);
- разъяснение (заключается в том, что, уяснив для себя юридическую норму, толкователь доводит ее содержание до других лиц; разъяснение выражается в специальном правовом акте – акте толкования).

В зависимости от субъектов толкование подразделяют на:

- официальное (дается уполномоченными на то субъектами, содержится в специальном акте, влечет юридические последствия);
- неофициальное (не имеет юридически обязательного значения и лишено властной силы).

Официальное толкование бывает нормативным (распространяется на большой круг лиц и случаев) и казуальным (обязательно только для данного конкретного случая). В свою очередь нормативное толкование классифицируется на аутентичное (дается тем же органом, который издал нормативный акт, например, когда Государственная Дума РФ принимает закон и затем его сама же и интерпретирует) и легальное (исходит от уполномоченных на то субъектов, например, разъяснение, даваемое в Постановлении Пленума Верховного Суда Российской Федерации).

Неофициальное толкование бывает:

1) обыденным (не требует специальных познаний и дается любым гражданином на основе своего имеющегося жизненного опыта; в нем выражается уровень правосознания обычных граждан в виде правовых переживаний, эмоций, стереотипов и т. д.);

2) профессиональным (осуществляется субъектами, сведущими в правовых вопросах, например, юристами-практиками, судьями, прокурорами, адвокатами и т. п.);

3) доктринальное (научное разъяснение юридических норм, которое дается как отдельными учеными, так и специальными научно-исследовательскими учреждениями в публикуемых ими монографиях, научных статьях, докладах, комментариях, лекциях и пр.).

Способы толкования – это совокупность приемов и средств, направленных на установление содержания правовых норм.

Выделяют следующие способы:

1) грамматический (толкование с помощью языковых средств, правил грамматики, орфографии и т. п.);

2) логический (толкование с помощью законов и правил логики);

3) систематический (толкование с помощью анализа системных связей юридической нормы с другими нормами, места и роли конкретного правила поведения в системе права);

4) историко-политический (толкование с помощью анализа конкретно-исторических и политических условий принятия правовой нормы);

5) телеологический (толкование с помощью установления целей издания нормативного акта);

6) специально-юридический (толкование с помощью раскрытия содержания юридических терминов, используемых в законодательстве).

Результаты толкования могут быть различными в зависимости от соотношения текста и действительного содержания юридических норм.

Исходя из этого соотношения различают три вида толкования:

– буквальное (возможно тогда, когда действительный смысл нормы права («дух») и ее текстуальное выражение («буква») совпадают);

– ограничительное (применяется тогда, когда действительный смысл нормы права уже ее текстуального выражения, например, ограничительному толкованию подлежит норма права, устанавливающая, что все совершеннолетние дети обязаны содержать нетрудоспособных родителей; в данном случае, при толковании сужается круг субъектов, подпадающих под действие этой нормы, то есть исключаются нетрудоспособные дети и те дети, которых родители не содержали и не воспитывали);

– расширительное (применяется тогда, когда действительный смысл нормы права шире ее текстуального выражения; например, в Конституции РФ установлено, что «судьи независимы и подчиняются только закону»; однако слово «закон» необходимо толковать здесь расширительно, то есть имеется в виду, что судьи в своей деятельности руководствуются всеми нормативными актами, а не только актами законодательных органов власти).

7. Правомерное поведение и правонарушение: понятие, признаки, виды

Правомерное поведение – это деяние субъектов, соответствующее нормам права и социально полезным целям.

Признаки правомерного поведения:

– оно находится в установленных законодательством рамках (формальный аспект);

– социально полезно, не противоречит общественным интересам и целям, что составляет его объективную сторону (содержательный аспект);

– является осознанным, что составляет его субъективную сторону.

Правомерное поведение по степени социальной значимости подразделяется на:

1) необходимое (служба в армии);

2) желательное (научное и художественное творчество);

3) допустимое (отправление религиозных культов).

Наиболее распространенная классификация правомерного поведения производится в зависимости от его мотивов (субъективной стороны), в соответствии с которыми оно

подразделяется на:

1) социально активное (это высшая форма правомерного поведения, выражающаяся в высоком уровне правосознания и правовой культуры, ответственности и добровольности. Здесь субъект действует не из-за страха перед наказанием и не из-за поощрения, а на основе убеждения в необходимости и целесообразности правомерного поведения. Этот вид поведения наиболее социально значим, ибо связан с реализацией не только личного, но и общественного интереса, с борьбой за реальное утверждение в жизни принципов права, законности, порядка);

2) конформистское (это деяние, основанное на подчинении правовым предписаниям без их глубокого и всестороннего осознания, без высокой правовой активности);

3) маргинальное (это деяние, которое тоже соответствует правовым предписаниям, но совершается под воздействием государственного принуждения, из-за страха перед наказанием).

Общество и государство в первую очередь заинтересовано в осознанном осуществлении субъективных прав и юридических обязанностей гражданами и социальными организациями, хотя в ряде случаев вполне приемлемыми могут быть и иные виды правомерного поведения. -

Правонарушение – это виновное, противоправное, общественно опасное деяние лица, причиняющее вред интересам общества, государства и личности.

Признаки правонарушения:

- деяние (действие или бездействие);
- вина;
- противоправность;
- вредный результат;
- причинная связь между деянием и вредным результатом;
- юридическая ответственность.

В зависимости от их социальной опасности (вредности) все правонарушения подразделяются на преступления и проступки.

Преступления (уголовные правонарушения) – отличаются максимальной степенью общественной вредности, посягают на наиболее социально значимые интересы, охраняемые от посягательств уголовным законодательством. В отличие от иных видов правонарушений перечень преступных деяний, предусмотренных уголовным законом, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

Проступки отличаются меньшей степенью социальной опасности (вредности), совершаются в различных сферах общественной жизни, имеют разные объекты посягательства и юридические последствия.

В свою очередь проступки классифицируются на:

– гражданские (правонарушения, совершаемые в сфере имущественных и личных неимущественных отношений, выражающиеся в нанесении организациям или отдельным гражданам имущественного вреда, состоящего в неисполнении обязательств по договору, в распространении сведений, порочащих честь и достоинство гражданина);

– административные (правонарушения, посягающие на установленный законом общественный порядок, на отношения в области исполнительно-распорядительной деятельности органов государства, не связанные с осуществлением служебных обязанностей);

– дисциплинарные (правонарушения, которые совершаются в сфере трудовых отношений и посягают на внутренний распорядок деятельности предприятий, учреждений и организаций);

– процессуальные (правонарушения, посягающие на установленные законом процедуры осуществления правосудия, например, неявка свидетеля в суд.

8. Юридический состав правонарушения

Юридический состав правонарушения – это система признаков правонарушения, необходимых и достаточных для возложения юридической ответственности.

В юридический состав входят:

1) субъект правонарушения (правоспособное физическое лицо или социальная организация, совершившие данное деяние);

2) объект правонарушения (это то, на что посягает правонарушение; родовым объектом

выступают общественные отношения, видовым – жизнь, здоровье, честь, имущество и т. п.);

3) субъективная сторона правонарушения (совокупность признаков, характеризующих субъективное отношение лица к своему деянию и его последствиям. Здесь главной категорией выступает вина, под которой понимают психическое отношение лица к совершенному им противоправному деянию. Выделяют 2 формы вины – умысел (ст. 25 УК РФ) и неосторожность (ст. 26 УК РФ). Умысел, в свою очередь, может быть прямым, когда лицо сознает общественно опасный характер своих деяний, предвидит возможность или неизбежность наступления вредных последствий, желает их наступления; и косвенным, когда лицо сознает общественно опасный характер своих деяний, предвидит возможность наступления вредных последствий, не желает, но сознательно допускает наступление указанных в законе последствий либо относится к ним безразлично. Неосторожность тоже имеет 2 формы – легкомыслие, когда лицо предвидит общественно вредные последствия своего поведения, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на возможность его предотвращения; и небрежность, когда лицо не предвидит общественно вредные последствия своего поведения, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно и могло их предвидеть);

4) объективная сторона правонарушения – это совокупность внешних признаков, характеризующих данное правонарушение, к которым относят:

- деяние;
- противоправность (формальный аспект);
- вредный результат (содержательный аспект);
- причинная связь между деянием и вредным результатом (вредоносный результат должен быть следствием, а само поведение – причиной именно этого результата).

9. Юридическая ответственность: понятие, виды, цели и принципы

Юридическая ответственность – есть необходимость лица подвергнуться мерам государственного принуждения за совершенное правонарушение.

Меры эти могут быть:

- личного характера (лишение свободы);
- имущественного характера (штраф);
- организационного характера (увольнение).

Признаки юридической ответственности:

- 1) устанавливается государством в правовых нормах;
- 2) опирается на государственное принуждение;
- 3) применяется специально уполномоченными государственными органами;
- 4) связана с возложением новой дополнительной обязанности;
- 5) выражается в определенных отрицательных последствиях личного, имущественного и организационного характера;
- 6) выступает формой реализации санкции правовой нормы в конкретном случае и применительно к конкретному лицу, но с санкцией не отождествляется, ибо санкция – часть структуры нормы права, содержащая последствия осуществления диспозиции, которые могут быть как неблагоприятными (ответственность), так и благоприятными (поощрение);
- 7) возлагается в процессуальной форме;
- 8) наступает только за совершенное правонарушение.

Если фактическим основанием юридической ответственности выступает правонарушение, характеризующееся совокупностью признаков, образующих его состав, то юридическим основанием – норма права и соответствующий правоприменительный акт, в котором компетентный орган устанавливает конкретный объем и форму принудительных мер к конкретному правонарушителю. Подобным правоприменительным актом может являться приказ администрации, приговор или решение суда и т. п.

В зависимости от того, к какой отрасли относится юридическая ответственность, выделяется:

- уголовная (применяется только за преступления; никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а также подвергнут уголовному наказанию, иначе как

по приговору суда и в соответствии с уголовным, уголовно-процессуальным и уголовно-исполнительным законодательством; меры уголовного наказания – наиболее жесткие формы государственного принуждения, направленные преимущественно на личность виновного, – лишение свободы и т. д.);

– административная (наступает за совершение административного проступка на основе законодательства об административных правонарушениях и выражается, в частности, в таких мерах, как штраф, лишение специального права и т. п.);

– гражданская (наступает за нарушение договорных обязательств имущественного характера или за причинение имущественного внедоговорного вреда. Полное возмещение вреда – основной принцип гражданско-правовой ответственности; возмещение убытков в некоторых случаях дополняется штрафными санкциями, например, выплатой неустойки);

– дисциплинарная (применяется за нарушение трудовой, учебной, служебной, воинской дисциплины; для наложения взыскания должны быть затребованы объяснения от нарушителя трудовой дисциплины; возлагается администрацией предприятия, учреждения, организации; в отношении же отдельных категорий – дисциплинарными коллегиями; меры дисциплинарной ответственности – выговор, строгий выговор, увольнение и т. д.);

– материальная (наступает за ущерб, причиненный предприятию, учреждению, организации рабочими и служащими при исполнении ими своих трудовых обязанностей).

В зависимости от органов, возлагающих юридическую ответственность, различают ответственность, возлагаемую органами государственной власти, государственного управления, судами и другими юрисдикционными структурами.

Цель позволяет глубже познать сущность юридической ответственности, показывает те результаты, которые достигаются с помощью данного правового средства. В качестве основной цели юридической ответственности выступает обеспечение прав и свобод субъектов, охрана и защита общественного порядка. Именно ради удовлетворения интересов субъектов права, справедливой упорядоченности социальных связей и устанавливается этот правовой инструмент.

Функции же определяются целью и вытекают из нее. Среди них можно выделить следующие:

1) штрафную, характеризующую карательную реакцию государства на правонарушение и выражающуюся в наказании виновного лица, причинение ему личных, имущественных либо организационных обременений, в неблагоприятных последствиях;

2) правовосстановительную, позволяющую взыскать с правонарушителя причиненный вред, возместить убытки, компенсировать потери, обеспечивая не удовлетворенный интерес уполномоченного субъекта;

3) воспитательную, призванную формировать у субъектов мотивы к правомерному поведению, предупреждать совершение как новых правонарушений со стороны лица, подвергнутого ответственности (частная превенция), так и правонарушений иными лицами (общая превенция).

Все названные функции юридической ответственности содействуют достижению ее целей.

Принципы наиболее полно характеризуют юридическую ответственность, позволяют ярче увидеть природу данного правового средства.

Выделяют следующие основные принципы юридической ответственности:

1) справедливость, призванная соразмерно наказывать виновного, не допускать установление уголовных санкций за проступки и отрицать обратную силу закона, закрепляющего либо усиливающего ответственность; возлагать на виновного за одно нарушение лишь одно наказание, обеспечить возмещение причиненного правонарушением вреда (если он имеет обратимый характер) и т. п.;

2) гуманизм, выражающийся, в частности, в запрете устанавливать и применять такие меры наказания, которые унижают человеческое достоинство;

3) законность, требующая, чтобы юридическая ответственность возлагалась на виновное лицо строго по закону и за деяния, предусмотренные законом;

4) обоснованность, заключающаяся в объективном, всестороннем и аргументированном

исследовании обстоятельств дела, в установлении факта совершения лицом конкретного правонарушения и соответствующей нормы права, в общей форме фиксирующей юридическую ответственность, а также в принятии правоприменительного акта, закрепляющего порядок, вид и меру возможного наказания;

5) неотвратимость, означающая неизбежность наступления юридической ответственности, действенное, качественное и полное раскрытие правонарушений, обязательную и эффективную карательную реакцию со стороны государства в отношении виновных лиц;

6) целесообразность, предполагающая соответствие наказания, избираемого применительно к правонарушителю, целям юридической ответственности, позволяющая индивидуализировать санкции, учесть различные обстоятельства совершения деяния (как смягчающие, так и отягчающие).

10. Понятие, принципы и гарантии законности

Законность – сложное социальное явление, неразрывно связанное с правом и его осуществлением в реальной действительности. Право без законности остается пустым звуком, ибо без точной и качественной реализации в жизни законов и подзаконных актов невозможно цивилизованное существование общества, надежный правопорядок.

Законность – это соблюдение всеми субъектами права действующего законодательства; это совокупность требований, связанных с отношением к законам и подзаконным актам и проведению их в жизнь.

Когда говорят о законности, то имеют в виду: и исполнение предписаний законодательства, и соблюдение иерархии законов и иных нормативно-правовых актов, и систему требований, за отступление от которых должна наступать юридическая ответственность.

Термином «законность» в самом общем виде обозначается весьма положительное отношение к законам и подзаконным актам со стороны разного рода субъектов права в их повседневной жизнедеятельности. Причем понятие законности выражает общий принцип позитивного отношения к праву. Его содержание связано как с поведением граждан, реализующих свои права и обязанности в рамках требований законов, так и с деятельностью чиновников и в целом государства, принимающих нормативно-правовые акты и обеспечивающих их исполнение.

Для законности необходимы две стороны:

– наличие правовых, справедливых, научно обоснованных законов (содержательная сторона);

– их выполнение, ибо только наличие даже самых совершенных законов будет недостаточно (формальная сторона).

Для укрепления законности важное значение имеют принципы законности, то есть основные идеи, начала, выражающие содержание законности. К принципам законности можно отнести следующие:

1) единство законности (понимание и применение нормативных актов должно быть одинаковым на всей территории страны, несмотря на некоторые местные особенности, существующие, например, в Москве и Саратове, в Пензе и Смоленске и т. д.);

2) верховенство Конституции и закона (подчиненность Конституции и законам всех иных нормативных и индивидуальных правовых актов; издание каким бы то ни было органом правового акта, противоречащего закону, есть нарушение законности);

3) гарантированность прав и свобод человека и гражданина (с одной стороны, без законности права и свободы гражданина не могут быть реализованы, ибо законность служит их важнейшей гарантией; с другой стороны, сами права и свободы, их наличие и осуществление являются показателем состояния законности и демократии в обществе);

4) связь законности с культурой (от культурного уровня общества и должностных лиц зависит состояние законности; и наоборот, соблюдение законодательства является одним из существенных условий и показателей культурного уровня общества);

5) связь законности с целесообразностью (обход закона под предлогом целесообразности,

пользы, выгоды недопустим; целесообразность должна быть в рамках закона).

б) принцип презумпции невиновности закреплён в части 1 статьи 49 Конституции РФ, где зафиксировано следующее: «Каждый обвиняемый в совершении преступления считается невиновным, пока его виновность не будет доказана в предусмотренном федеральным законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда».

Гарантии законности – это средства и условия, обеспечивающие соблюдение законов и подзаконных актов, беспрепятственное осуществление прав граждан и интересов общества и государства.

Выделяют следующие виды гарантий законности:

1) социально-экономические (это степень экономического развития общества, уровень его благосостояния, многообразие форм собственности, экономическая свобода и т. п.);

2) политические (это степень демократизма конституционного строя, политической системы общества, политический плюрализм, многопартийность, разделение властей и т. п.);

3) организационные (это деятельность специальных органов, контролирующих соблюдение законов и подзаконных актов – прокуратуры, суда, милиции и т. д.);

4) общественные (это сложившийся в стране комплекс профилактических и иных мер, применяемых общественностью в целях борьбы с нарушениями законодательства);

5) идеологические (это степень развития правосознания, распространения среди граждан юридических знаний, уважения к требованиям права, уровень нравственного воспитания в обществе);

6) специально-юридические (способы и средства, установленные в действующем законодательстве с целью предупреждения, устранения и пресечения нарушений правовых требований). К специально-юридическим гарантиям, в частности, относятся установленные в законодательстве специальные принципы (например, презумпции невиновности), институты (возбуждения уголовного дела), процедуры (порядок рассмотрения уголовных и гражданских дел), средства (поощрений и наказаний и т. п.).

11. Понятия правопорядка. Соотношение законности, правопорядка и демократии

Правопорядок представляет собой систему общественных отношений, в которых поведение субъектов является правомерным; это состояние урегулированности социальных связей.

Особенности правопорядка:

1) он запланирован в нормах права;

2) возникает в результате реализации данных норм;

3) обеспечивается государством;

4) создает условия для организованности и стабильности общественных отношений, делает человека более свободным, облегчает жизнь;

5) выступает итогом законности.

Следует различать понятия «правопорядок» и «общественный порядок». Второе понятие более широкое, включающее в качестве ядра понятие первое.

Общественный порядок – это состояние упорядоченности общественных отношений, которое достигается не только с помощью правовых норм и их соблюдения (законности), но и с помощью других социальных норм и их соблюдения (дисциплины).

Дисциплина же есть подчинение обязанностям, содержащимся в правовых актах (нормативных, правоприменительных, интерпретационных, договорных) и в иных социальных и технических предписаниях (нормативных и индивидуальных), имеющим цель упорядочить определенные общественные отношения.

Понятие «дисциплина» является весьма сложным по содержанию и характеризуется следующими признаками:

1) дисциплина есть форма социальной связи субъектов, создаваемая и реализуемая в процессе той или иной совместной деятельности (служебной, трудовой, учебной и т. п.). Известно, что любая совместная деятельность предполагает определенную согласованность и организацию, что и достигается с помощью дисциплины;

2) сопряжена с отношением подчинения одного субъекта другому, в котором содержатся определенные властные либо авторитетные требования, установки, ориентиры;

3) связана с подчинением юридическим и иным социальным (нравственным, партийным и пр.) обязанностям. Самое основное в дисциплине – это выполнение обязанностей, содержащихся в различных предписаниях юридического и неюридического плана;

4) она есть выполнение обязанностей, содержащихся не только в правовых актах нормативного характера, но и в правоприменительных, интерпретационных, договорных, а также в нормативных и индивидуальных неюридических предписаниях. Причем о дисциплине в большей степени можно говорить лишь тогда, когда реализуются не столько акты-документы, сколько акты-действия, то есть многочисленные устные приказы, задания и распоряжения руководителей. Отсюда ее нельзя отождествлять с самими нормативными и индивидуальными предписаниями. Дисциплина есть их исполнение, фактическое поведение субъектов, соответствующее данным правилам;

5) целью дисциплины является состояние упорядоченности социальных связей, ибо ее результатом выступает общественный порядок. Находясь в противостоянии к анархии и хаосу, дисциплина призвана обеспечивать согласованные и целенаправленные совместные действия внутри тех или иных коллективов и организаций, создавать необходимые условия для нормального существования любой общности людей.

Законность, правопорядок и демократия соотносятся следующим образом:

– с одной стороны, подлинная демократия невозможна без законности и правопорядка, без которых первая превращается в хаос, различные злоупотребления;

– с другой стороны, законность и правопорядок не будут социально ценными (то есть не будут приносить людям пользу) без демократических механизмов, институтов и норм, с помощью которых можно легитимно изменять нормативную базу законности и правопорядка, без чего невозможно их эффективное утверждение в общественной жизни.

Укреплению законности и правопорядка способствуют такие проявления демократии, как демократическое содержание законодательства, контроль общественности за реализацией законов и т. п.; в свою очередь, законность и правопорядок могут способствовать развитию и укреплению демократии.

Контрольные вопросы:

1. В чем проявляется природа правоотношений?
2. Какова структура правоотношений?
3. Как устраняются пробелы в праве?
4. Какие существуют способы толкования правовых норм?
5. Каковы виды правомерного поведения?
6. Что такое состав правонарушения?
7. Какие существуют функции юридической ответственности?
8. В чем значение принципа единства законности?
9. Как соотносятся понятия «законность» и «правопорядок»?

Раздел 3. Конституционное право России

Глава 6. Конституция Российской Федерации и основы конституционного строя

1. Конституция РФ

Конституция (от латинского *constitutio* – устанавливаю, учреждаю) – Основной Закон государства, регулирующий важнейшие общественные отношения между гражданином,

обществом и государством, закрепляющий основы конституционного строя, организацию государственной власти. Первые конституционные акты в современном значении были приняты в конце XVIII века (США, Франция, Польша). Обычно Конституция – явление демократического порядка, она принимается народом (или при его участии) и ограничивает институты власти.

Ее сущность большинство авторов определяют как баланс основных социальных интересов, представленных в обществе. Близко к этому понимание сущности Конституции как проявление социального плюрализма, политического компромисса.

Конституция – это система правовых норм, имеющих высшую юридическую силу и регулирующих основы отношений между человеком и обществом с одной стороны, и государством – с другой, а также основы организации самого государства.

В действующих конституционных нормах отражены некоторые исходные начала концепции естественного права (ст. 2, ч. 2 ст. 17, ч. 1 ст. 21, ст. 35 и др.), признаны и гарантированы права и свободы человека и гражданина в соответствии с международно-правовыми стандартами, закреплены принципы и идеалы демократического федеративного правового и социального государства.

Структура Конституции Российской Федерации – краткая преамбула, два раздела, первый раздел охватывает 9 глав и объединяет 137 статей, раздел второй содержит заключительные и переходные положения.

Юридические свойства Конституции понимаются в литературе как качества, устанавливающие особую правовую природу и делающие ее Основным Законом. К ним относятся:

учредительность состоит в том, что именно конституция может создавать предпосылки для новых общественных отношений, учреждать новые институты власти;

прямое действие означает, что независимо от наличия законодательных актов, конкретизирующих эти нормы, органы, представляющие все три ветви власти, обязаны их осуществлять;

наивысшая юридическая сила заключается в том, что ее нормы всегда имеют перевес над положениями иных законов, а тем более актов исполнительной власти; законы и подзаконные акты должны приниматься предусмотренными в Конституции органами и по установленной ею процедуре; в случае противоречия закона Конституции, он либо отменяется, либо приводится в соответствие с ней;

специальный порядок принятия и изменения конституционных норм.

Конституция РФ различает термины «пересмотр» и «внесение поправок». Пересмотром является изменение положений глав 1, 2 и 9 Конституции РФ, причем они не могут быть предметом рассмотрения Федерального Собрания Российской Федерации. Внесение поправок направлено на изменение глав 3–8 Конституции РФ, что входит в компетенцию российского парламента.

Субъектами права на внесение предложений о поправках и пересмотре положений Конституции РФ являются: Президент РФ, Совет Федерации, Государственная Дума, Правительство РФ, законодательные (представительные) органы субъектов РФ, группа численностью не менее одной пятой членов Совета Федерации или депутатов Государственной Думы.

Процедура пересмотра глав 1, 2 и 9 Конституции РФ состоит из следующих стадий.

Во-первых, инициатива о пересмотре данных глав Конституции должна быть поддержана тремя пятими голосов от общего числа членов Совета Федерации (107 голосов) и депутатов Государственной Думы (270 голосов).

Во-вторых, если такое решение Федеральным Собранием будет принято, то созывается Конституционное Собрание.

В-третьих, Конституционное Собрание вправе принять одно из двух решений:

1) подтвердить неизменность Конституции РФ, тогда процедура пересмотра Конституции заканчивается;

2) разработать проект новой Конституции РФ.

В-четвертых, если Конституционное Собрание разработает новую Конституцию России,

то она может быть принята двумя путями:

- 1) при наличии квалифицированного большинства в две трети от общего числа членов Конституционного Собрания;
- 2) вынесение проекта на всенародное голосование (референдум).

Референдум может быть признан результативным, если за новую Конституцию проголосуют более половины избирателей, принявших участие в голосовании, при условии, что в нем приняло участие более половины избирателей, проживающих на территории Российской Федерации.

Такой порядок пересмотра глав 1, 2 и 9 Конституции РФ призван обеспечить стабильность конституционного строя и защиту прав и свобод граждан России.

Иной облегченный порядок изменения Конституции относится к главам 3–8. Поправки к этим главам Конституции РФ принимаются в порядке, предусмотренном для принятия Федерального конституционного закона. Однако данные поправки вступают в силу только после одобрения законодательными органами субъектов Российской Федерации.

Предложение о поправке к Конституции должно содержать либо текст новой статьи (части или пункта статьи) Конституции РФ, либо текст новой редакции статьи, либо положение об исключении статьи из Конституции РФ. Данное предложение вносится в Государственную Думу.

Рассмотрение Государственной Думой проекта закона о поправке к Конституции осуществляется в трех чтениях. За его принятие должно проголосовать не менее двух третей от общего числа депутатов Государственной Думы и трех четвертей от общего числа членов Совета Федерации. После чего закон публикуется для всеобщего сведения и направляется Председателем Совета Федерации в законодательные (представительные) органы субъектов Федерации для рассмотрения. Они обязаны рассмотреть закон о поправке к Конституции РФ в течение одного года со дня его принятия.

После того как законодательные (представительные) органы не менее чем двух третей субъектов Российской Федерации одобряют данный закон, он направляется Президенту РФ для подписания и официального опубликования.

Российские конституции в своем развитии прошли несколько этапов, связанных с развитием советского государства.

В основу проекта первой Конституции была положена «Декларация прав трудящегося и эксплуатируемого народа», которая объявляла Россию республикой Советов, по форме национально-государственного устройства она учреждалась как федерация советских национальных республик. «Декларация» отменяла частную собственность на землю, закрепляла национализацию фабрик, заводов, транспорта, банков и прочих средств производства. 10 июля 1918 г. Всероссийский съезд Советов утвердил первую Советскую Конституцию. В целом Конституция РСФСР 1918 г. закрепила юридические завоевания Октября, уже существовавшие полгода на практике.

30 октября 1922 г. состоялся I съезд Советов СССР, который провозгласил образование нового государства – Союза Советских Социалистических Республик. Он утвердил Декларацию и Договор об образовании СССР. Текст новой Конституции был утвержден на II съезде СССР 31 января 1924 г., он состоял из Декларации и Договора об образовании СССР.

К середине 30-х гг. считалось, что социально-экономические, политические и культурные достижения позволили сделать вывод о том, что задачи этапа перехода от капитализма к социализму решены, поэтому необходимо было создать Конституцию, соответствующую новому периоду общественного развития. Конституционная комиссия во главе с И. В. Сталиным разработала новую Конституцию к весне 1936 г., затем текст был опубликован для всенародного обсуждения, в котором приняло участие свыше 60 % взрослого населения страны, было внесено свыше 154 тыс. поправок и дополнений. 5 декабря 1936 г. VIII Чрезвычайный съезд Советов утвердил новую Конституцию СССР.

В 1937 г. РСФСР приняла новую Конституцию, которая почти дословно воспроизводила союзную, закрепляя победу социализма в России. Однако некоторые конституционные положения, принятые в этот период, оказались формальными и фиктивными. Данная Конституция не стала препятствием для массовых репрессий 30-х гг.

7 октября 1977 года внеочередная сессия Верховного Совета СССР приняла Конституцию СССР, названную конституцией развитого социализма. Она состояла из 174 статей и 9 глав. По сравнению с Конституцией СССР 1936 г. Конституция 1977 г. давала подробную характеристику развитого социалистического общества, закрепляла социалистическую концепцию полновластия народа. Конституция предусматривала возможность вынесения наиболее важных вопросов на референдум, право граждан на участие в управлении государственными и общественными делами, а также определяла направляющую и руководящую роль КПСС в политической системе страны. Конституция СССР 1977 г. стала последней Конституцией Советского Союза, распавшегося в 1991 году.

На основе Союзной Конституции 1977 г. в апреле 1978 г. специальной сессией Верховного Совета была принята Конституция РСФСР, которая действовала по октябрь 1993 г.

Начало 1990-х гг. было ознаменовано политикой радикальных демократических и рыночных реформ, что в конечном счете привело к мирной смене общественного строя.

В конституционные нормы в 1989–1993 гг. было внесено множество изменений и дополнений, в том числе в связи с принятием Декларации о государственном суверенитете от 12 июня 1990 г., Декларации прав и свобод человека и гражданина от 22 ноября 1991 г., учреждением института президента, Конституционного Суда.

В июне – октябре 1993 г. работало Конституционное совещание, созданное президентским Указом от 20 мая 1993 г. для подготовки конституционного проекта. Работа над ним завершилась в октябре 1993 г., и он избрал многие предложения и идеи, высказанные и отстаиваемые разработчиками президентского проекта. Проект был опубликован в печати 10 ноября 1993 г.

Первый в советской и российской истории конституционный референдум состоялся 12 декабря 1993 г. В нем приняло участие 54,8 % избирателей, проголосовавших «за» – 58,4 %. Результаты означали, что Конституция РФ принята, 25 декабря 1993 г. она была официально опубликована и начала действовать.

2. Основы конституционного строя Российской Федерации

Специфика каждого государства проявляется в определенных, присущих только ему чертах. Совокупность таких черт позволяет говорить об основах его государственного строя. Этот строй, будучи закрепленным Конституцией, становится конституционным строем данной страны.

Конституционный строй (в узком смысле) – это способ организации государства, закрепленный в его Конституции и получающий дальнейшую регламентацию в текущем законодательстве.

Конституционный строй (в широком смысле) – это совокупность экономических, социальных, политических, правовых, идеологических отношений, регулируемых главным образом нормами Конституции, возникающих по поводу организации высших органов власти и управления, государственного устройства и правовых связей между человеком, гражданским обществом и государством.

В основу современного понятия конституционного строя положены три главные категории – власть, суверенитет, свобода личности.

Наличие в государстве Конституции не означает, что в нем установлен конституционный строй. Конституционное государство характеризуется прежде всего приоритетом прав личности, подчинением праву всех органов государства, должностных лиц и граждан.

Многообразие отношений, вмещающихся в категорию конституционного строя, диктует необходимость всеобъемлющей правовой регламентации. Но сколь бы подробным ни было конституционно-правовое регулирование отношений, составляющих конституционный строй, оно не может и не должно быть исчерпывающим.

Поэтому конституционно-правовым институтом является не конституционный строй в целом, а лишь его основы, то есть предмет соответствующих конституционно-правовых норм составляют лишь основополагающие экономические, социальные, политические, идеологические общественные отношения.

Выделяют *три уровня основ* конституционного строя:

- 1) базовые ценности, на которые ориентируется общество в развитии конституционного строя;
- 2) основные принципы, выступающие в качестве руководящих для конкретных сторон конституционного строя и отрасли конституционного права;
- 3) конституционно-правовые институты и нормы, через которые упомянутые выше ценности и принципы получают непосредственное обоснование, закрепление и определяющее юридическое значение.

Единый комплекс норм, который составляют основы конституционного строя, обладает рядом *специфических черт*, присущих данному институту конституционного права: основополагающее, фундаментальное, обобщающее значение; политико-правовой характер; нормативность и общеобязательность; юридическое верховенство по отношению ко всем остальным положениям Конституции и других нормативных актов государства; сжатость и концентрированность изложения; общепризнанность; целостность и устойчивость, особый порядок изменения.

Исходя из особой юридической силы основ конституционного строя можно говорить об особой юридической природе норм Главы 1 Конституции РФ по отношению ко всем остальным нормам, в том числе и конституционным. Так, в случае коллизии между Конституцией и всеми иными актами Конституционный Суд РФ вправе решить дело, основываясь на смысле статей Главы 1 «Основы конституционного строя» Конституции РФ. Впервые перечень основных элементов конституционного строя Российской Федерации был закреплен в Декларации о государственном суверенитете РСФСР от 12 июня 1990 года, получивший дальнейшее развитие в Конституции РФ 1993 года.

В категории «основы конституционного строя» необходимо выделить элементы, которые находят свое выражение в статьях Главы 1 Конституции РФ.

1. Государственный суверенитет РФ (ст. 1, 4 Конституции РФ).
2. Гуманный статус человека (ст. 2, 6 Конституции РФ).
3. Народовластие (ст. 3, 12 Конституции РФ).
4. Федерализм (ст. 5 Конституции РФ).
5. Социальное государство (ст. 7 Конституции РФ).
6. Многообразие и свобода экономической деятельности (ст. 8, 9 Конституции РФ).
7. Разделение властей (ст. 10, 11 Конституции РФ).
8. Идеологическое многообразие (ст. 13 Конституции РФ).
9. Принцип светскости государства (ст. 14 Конституции РФ).
10. Целостность и неделимость основ конституционного строя Российской Федерации (ст. 15, 16 Конституции РФ).

3. Народовластие в Российской Федерации

Суверенитет народа – это первоисточник власти, право на развитие в той форме, которую выбирает само общество и его представители. Народ представляет собой совокупность индивидов, в то же время не отождествляя себя ни с одним из них. Данная разновидность суверенитета существует для наиболее полного обеспечения прав составляющих его людей, а не наоборот.

Признание народа в качестве верховного носителя всей власти является выражением народного суверенитета, который должен означать, что он (народ), ни с кем не деля свою власть, осуществляет ее самостоятельно и независимо от каких бы то ни было иных социальных сил или корпораций, использует ее исключительно в своих собственных интересах.

Народ выступает как носитель власти в Российской Федерации *на трех уровнях* :

- федеральном (как многонациональный народ всей России);
- региональном (как народ каждого из субъектов Российской Федерации);
- местном (как народ территориальных единиц, где действует местное самоуправление).

Воля народа является единственным базисом демократического государства, от нее исходит мандат на устройство государственной власти и любые изменения ее формы. Общество

может оказать сопротивление любой попытке насильственного свержения конституционного строя.

Осуществление власти народа происходит в двух формах:

– *непосредственное народовластие* (осуществляет народ путем прямого волеизъявления);

– *представительная демократия* (осуществляется через органы, действующие по поручению народа, представляющие его).

Причем нельзя говорить о приоритете той или иной формы демократии, так как они равным образом важны для реализации народовластия.

При непосредственной демократии изъятие воли народа осуществляется напрямую через следующие формы:

– референдум;

– выборы;

– всенародные обсуждения проектов законов и других важных вопросов государственной жизни;

– народная правотворческая инициатива;

– участие граждан в управлении делами общества через органы местного самоуправления, общественные организации, собрания и сходы граждан и др.;

– индивидуальные или коллективные обращения (петиции) в органы государственной власти и местного самоуправления.

Высшим непосредственным выражением власти народа являются референдум и свободные выборы.

Референдум и выборы – это институты прямой демократии, которые очень похожи по целям и субъектам, но различаются по объектам и результатам. Цель у них едина – выражение воли народа. Субъектный состав также одинаков: то есть граждане, которые имеют право принимать участие в референдуме, могут участвовать и в выборах.

Основное отличие процедуры выборов от процедуры референдума состоит в объекте волеизъявления избирателей. При выборах таким объектом является кандидат в депутаты представительного органа или кандидат на какую-нибудь должность. При референдуме объектом волеизъявления является не человек (кандидат), а определенный вопрос, по которому проводится референдум – принятие закона, поправок к нему, его отмена, либо какая-нибудь проблема, касающаяся государства в целом.

Сход – это собрание жителей, обладающих избирательным правом, который, как правило, созывается в муниципальных образованиях, имеющих до 1000 жителей. Решения, принятые сходом, обязательны для исполнения всеми органами и должностными лицами муниципального образования, юридическими и физическими лицами на территории данного образования и могут быть отменены или изменены только сходом или решением суда.

Граждане имеют право на правотворческую инициативу в вопросах государственного и местного значения. Проекты правовых актов по таким вопросам, внесенные гражданами в государственные органы и органы местного самоуправления, подлежат обязательному рассмотрению, а результаты рассмотрения – официальному опубликованию (обнародованию).

Обращения граждан Российской Федерации в государственные органы и органы местного самоуправления позволяют осуществлять общественный контроль за всеми ветвями власти и органами местного самоуправления, добиваться восстановления нарушенных прав, обеспечения социальной справедливости.

Право на создание общественных объединений выступает важнейшим условием осуществления политической свободы и обеспечения народовластия в обществе. Оно получило закрепление в ст. 30 Конституции РФ, в Федеральных законах «Об общественных объединениях» от 14 апреля 1995 г., «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» от 8 декабря 1995 г., «О политических партиях» от 21 июня 2001 г., в которых учтены соответствующие международные стандарты.

Именно данное право лежит в основе свободного образования партий, многопартийности, выступает формой проявления политического плюрализма.

Общественное объединение – это добровольное, самоуправляемое, некоммерческое

формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей, указанных в уставе общественного объединения.

Конституционное право граждан на объединение включает в себя *следующие правомочия* : право создавать на добровольной основе общественные объединения для защиты общих интересов и достижения общих целей;

право вступать в существующие общественные объединения;

право воздерживаться от вступления в них;

право беспрепятственно выходить из общественных объединений.

В России установлен запрет на создание и деятельность таких общественных объединений, цели и действия которых направлены на насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности Российской Федерации, подрыв безопасности государства, создание вооруженных формирований, разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни.

Закон «Об общественных объединениях» предусматривает следующие виды общественных объединений: политические партии, профессиональные союзы, общественные движения, общественные фонды, органы самоуправления и иные общественные объединения, предусматривает возможность для конкретных видов общественных объединений иметь дополнительные права, которые могут быть установлены соответствующими законами. Вмешательство органов государственной власти в деятельность общественных объединений не допускается. Все общественные объединения независимо от их организационно-правовых форм равны перед законом (ст. 13 Конституции РФ).

Для создания общественного объединения не требуется согласие какого-либо государственного органа, для этого достаточно решения самих граждан-учредителей, принятого в установленном законом порядке. Если же общественное объединение желает получить права юридического лица, оно подлежит государственной регистрации в органах юстиции. Учредителями, членами и участниками общественных объединений, включая и политические партии, могут быть граждане, достигшие 18 лет. Членами и участниками молодежных общественных объединений можно стать с 14 лет, а детских – с 10 лет. Членство в политической партии является добровольным и индивидуальным. Не вправе быть членами партии иностранные граждане и лица без гражданства, а также российские граждане, признанные судом недееспособными.

Все формы народовластия позволяют населению ощутить свою необходимость и причастность к делам государства и местного сообщества.

Контрольные вопросы:

1. Что такое конституция?
2. Каковы этапы конституционного развития России?
3. Что означает понятие «конституционный строй»?
4. Каковы элементы конституционного строя России?
5. Каковы конституционные формы осуществления народовластия?
6. Каков правовой статус общественных объединений в России?

Глава 7. Основы правового статуса человека и гражданина

1. Правовой статус личности: понятие, структура, виды

Правовой статус – это юридически закрепленное положение субъекта в обществе, которое выражается в определенном комплексе его прав и обязанностей.

Правовой статус фиксирует по сути дела фактический (социальный) статус лица, его реальное положение в обществе. Правовой статус – есть признанная Конституцией и законодательством совокупность прав и обязанностей субъектов, а также полномочий государственных органов и должностных лиц, с помощью которых они выполняют свои

социальные роли. Именно права и обязанности составляют ядро правового статуса.

В структуре последнего выделяют такие элементы, как:

1) права и обязанности (если субъективное право – есть вид и мера юридически возможного поведения, призванная удовлетворять интересы субъекта права, то юридическая обязанность – вид и мера юридически необходимого поведения, призванная удовлетворять интересы уп-равомоченной стороны, контрагента);

2) законные интересы (это отраженное в объективном праве либо вытекающее из его общего смысла и в определенной степени гарантированное государством простое юридическое дозволение, обеспечивающее стремление субъекта пользоваться конкретным социальным благом, а также в некоторых случаях обращаться за защитой к компетентным органам – в целях удовлетворения своих потребностей, не противоречащих общественным);

3) правосубъектность (это способность лица иметь и осуществлять непосредственно или через представителя субъективные права и юридические обязанности, то есть быть субъектом права; это синтез правоспособности и дееспособности, другими словами, праводееспособность);

4) гражданство (это устойчивая правовая связь человека с государством, выражающаяся в совокупности их взаимных прав, обязанностей и ответственности, основанная на признании и уважении достоинства, прав и свобод человека; подобная связь выражается во взаимоотношениях между государством и его гражданином: государство гарантирует гражданину обеспечение его прав и законных интересов, защищает и покровительствует ему за границей, а гражданин обязан соблюдать законодательство данного государства, в том числе выполнять установленные им обязанности);

5) юридическая ответственность;

6) правовые принципы и т. п.

Правовой статус бывает общим, специальным и индивидуальным. Эти виды отражают собой соотношение таких философских категорий, как «общее», «особенное» и «отдельное».

Общий – это статус лица как гражданина государства, закрепленный в Конституции Российской Федерации. Он является одинаковым для всех граждан РФ.

Специальный статус фиксирует особенности положения определенных категорий граждан (студентов, участников войны, бизнесменов, адвокатов и т. д.), обеспечивает возможность выполнения их специальных функций.

Индивидуальный статус выражает конкретику отдельного лица (пол, возраст, семейное положение, должность, стаж и т. п.) и представляет собой совокупность персонифицированных прав и обязанностей личности.

В Конституции Российской Федерации закрепляется совокупность прав человека, определенных в нормах международного права и общепризнанных мировым сообществом, минимум социальных благ и свобод, необходимых для достойного существования любого лица, находящегося на территории России.

2. Понятие основных прав человека и гражданина

Понятие «человек» характеризует его с биологической стороны, как индивида с физиологическими свойствами, как представителя живого мира.

Понятие «личность» характеризует человека с социальной стороны, который осознает себя, свое место и роль в обществе, ответственность перед ним (возможны случаи, когда человек в силу различных объективных и субъективных причин не обладает качествами личности, например, признан судом недееспособным вследствие психического заболевания).

Понятие «гражданин» характеризует человека с юридической стороны, который находится в устойчивой правовой связи с конкретным государством.

Права человека – это охраняемая законом мера возможного поведения, направленная на удовлетворение интересов человека.

Права человека – универсальная категория, представляющая собой вытекающие из самой природы человека возможности пользоваться элементарными, наиболее важными благами и условиями безопасного, свободного существования личности в обществе. В современный

период права человека понимаются как общесоциальное понятие, отражающее наднациональные, общечеловеческие требования и стандарты в области свободы личности.

Правам человека присущи следующие признаки:

- 1) они возникают и развиваются на основе природной и социальной сущности человека с учетом постоянно изменяющихся условий жизни общества;
- 2) складываются объективно и не зависят от государственного признания;
- 3) принадлежат индивиду от рождения;
- 4) имеют неотчуждаемый, неотъемлемый характер, признаются как естественные (как воздух, земля, вода и т. п.);
- 5) являются непосредственно действующими;
- 6) признаются высшей социальной ценностью;
- 7) выступают необходимой частью права, определенной формой выражения его главного содержания;
- 8) представляют собой принципы и нормы взаимоотношений между людьми и государством, обеспечивающие индивиду возможность действовать по своему усмотрению или получать определенные блага;
- 9) их признание, соблюдение и защита является обязанностью государства.

Для реализации таких прав человека, как право на жизнь, на достойное сосуществование, достаточно лишь факта рождения человека и совсем не обязательно, чтобы он обладал качествами личности и гражданина, а для реализации остальных прав требуется, чтобы человек был гражданином, личностью.

Права гражданина – это охраняемая законом мера юридически возможного поведения, направленная на удовлетворение интересов не всякого человека, а лишь того, который находится в устойчивой правовой связи с конкретным государством. В отличие от прав граждан права человека не всегда выступают как юридические категории, а только как моральные или социальные. Последние могут существовать независимо от их государственного признания и законодательного закрепления, вне связи человека с конкретной страной.

Свобода личности – это тоже право гражданина, но выражающее собой лишь отсутствие каких-либо препятствий, стеснений в чем-то.

3. Классификация основных прав человека и гражданина

Права человека и гражданина весьма сложные и многообразные явления, которые могут классифицироваться в зависимости от следующих критериев:

- 1) исходя из этапов провозглашения основных прав и свобод на три поколения –

первое поколение включает в себя провозглашенные буржуазными революциями (XVII–XVIII вв.) гражданские и политические права, которые получили название «негативных», то есть выражающих независимость личности в определенных действиях от власти государства, обозначающих пределы его невмешательства в область свободы и самовыражения индивида (к ним, например, относятся право на жизнь, свободу и безопасность личности, неприкосновенность жилища, право на равенство перед законом, избирательное право, право на свободу мысли и совести, свободу слова и печати и т. д.);

второе поколение связано с социальными, экономическими и культурными правами, которые утвердились как таковые к середине XX столетия под влиянием борьбы народов за улучшение своего социально-экономического положения, за повышение культурного статуса, под воздействием социалистических идей и стран. Данные права иногда называют «позитивными», ибо их реализация, в отличие от реализации прав первого поколения, требует известных целенаправленных действий со стороны государства, то есть его «позитивного вмешательства» в их осуществление, создание необходимых обеспечивающих мер (к ним, например, относятся право на труд и свободный выбор работы, на отдых и досуг, на защиту материнства и детства, на образование, на здравоохранение, на социальное обеспечение, на участие в культурной жизни общества и т. п.);

третье поколение – права коллективные или солидарные, вызванные глобальными проблемами человечества и принадлежащие не столько каждому индивиду, сколько целым

нациям, народам (к ним, например, относятся права на мир, благоприятную окружающую среду, самоопределение, информацию, социальное и экономическое развитие и пр.). Данные права стали возникать после второй мировой войны на фоне освобождения многих стран от колониальной зависимости, усугубления экологических и гуманитарных проблем и находятся во многом еще на стадии становления в качестве юридически обязательных норм;

2) в зависимости от содержания на:

– гражданские или личные (право на жизнь, на охрану достоинства, тайна переписки, телефонных переговоров и др.);

– политические (право избирать и быть избранным во властные структуры, на равный доступ к государственной службе, на объединение, мирные собрания, митинги, демонстрации и др.);

– экономические (право частной собственности, на предпринимательскую деятельность, на труд, на отдых и др.);

– социальные (право на охрану семьи, охрану материнства и детства, охрану здоровья, на социальное обеспечение, благоприятную окружающую среду и др.);

– культурные (право на образование, на участие в культурной жизни, на пользование результатами научного и культурного прогресса; свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества и др.).

3) в зависимости от соподчиненности на: основные (участвовать в управлении обществом и государством) и дополнительные (избирательное право);

4) в зависимости от принадлежности лица к конкретному государству на: права российских граждан, иностранных граждан, лиц с двойным гражданством и лиц без гражданства;

5) в зависимости от степени распространения на: общие (присущие всем гражданам) и специальные (зависящие от социального, служебного положения, пола, возраста лица, а также других факторов, например, права потребителей, служащих, несовершеннолетних, женщин, пенсионеров, ветеранов, беженцев и пр.);

6) в зависимости от характера субъектов на: индивидуальные (право на жизнь, труд и т. п.) и коллективные (право на забастовку, митинги и пр.).

4. Общая характеристика личных прав и свобод российских граждан

Личные права и свободы граждан играют особую роль и занимают первое место в системе конституционных прав и свобод (на международно-правовом уровне соответствующая группа прав определяется в качестве «гражданских»).

Основное назначение личных прав заключается в том, чтобы: гарантировать человеческую жизнь и обеспечить защиту от всяких форм насилия, жестокого или унижающего человеческого достоинство обращения; индивидуализировать гражданина, создать ему условия личной неприкосновенности и невмешательства в частную и семейную жизнь; гарантировать индивидуальную свободу, возможность беспрепятственного выбора различных вариантов поведения в сфере национальных, нравственных, религиозных и иных отношений, где индивид выступает как биосоциальное существо.

Эта группа прав принадлежит каждому человеку независимо от его гражданства, национальной и иной принадлежности и может быть реализована только самим человеком.

К личным правам и свободам Конституция РФ относит следующие:

– право на жизнь (ст. 20) – первое фундаментальное право человека, без которого все остальные права теряют ценность;

– право на достоинство личности (ст. 21) предполагает, что государство создает для человека такие условия жизни, которые бы не умаляли его достоинство;

– право на свободу и личную неприкосновенность (ст. 22);

– право на неприкосновенность частной жизни (ст. 23), под которой закон понимает переписку, телефонные переговоры, телеграфные и иные сообщения, сведения медицинского, интимного характера и другую информацию, касающуюся исключительно данного человека и могущую в случае разглашения нанести ему моральный ущерб;

- право на неприкосновенность жилища (ст. 25);
- право свободно определять и указывать свою национальную принадлежность и пользоваться родным языком (ст. 26);
- право на свободу передвижения, выбора места пребывания и жительства (ст. 27);
- право на свободу совести (ст. 28).

5. Общая характеристика политических прав и свобод российских граждан

Важное место в общей системе конституционных прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации принадлежит политическим правам и свободам. Наряду с личными (гражданскими) правами политические права принадлежат к так называемому первому поколению прав человека. Именно эти две группы прав были провозглашены буржуазно – демократическими революциями и получили юридическое признание в первых конституционных актах США, Франции, других государств в качестве естественных и неотчуждаемых прав человека.

Особенности данных прав:

- они тесно связаны с личными правами, поскольку последние наполняют их конкретным содержанием (например, свобода манифестаций невозможна без права каждого индивида на свободу и личную неприкосновенность, свободу передвижения и т. п.; в то же время сами политические права выступают гарантией и условием реализации отдельных личных прав и свобод граждан);

- в отличие от личных, которые могут принадлежать каждому человеку как биосоциальному существу и члену гражданского общества, политические права, как правило, принадлежат только гражданам данного конкретного государства и могут быть реализованы в обществе, в объединении граждан друг с другом;

- самым непосредственным образом связаны с организацией и осуществлением политической власти в государстве, характеризуют положение личности в политических отношениях и обладают политическим содержанием;

- являются способом привлечения каждого гражданина к политическому народовластию (на уровне участия в реализации как государственной власти, так и местного самоуправления).

К политическим правам граждан РФ относятся следующие права и свободы:

- 1) свобода мысли и слова (ст. 29 Конституции РФ);
- 2) право на информацию (ч. 2 ст. 24, ч. 4 ст. 29);
- 3) право на объединение (ст. 30);
- 4) право граждан РФ на проведение публичных мероприятий (ст. 31);
- 5) право граждан РФ на участие в управлении делами государства (ст. 32);
- 6) право граждан РФ на обращения (ст. 33).

Если и говорить о победах реформ в современной России, то в большей мере они связаны с «прорывом» в установлении и частичном осуществлении политических прав и свобод. Главным гарантом их наиболее полной реализации должна стать формирующаяся новая система политического народовластия демократической российской государственности.

6. Общая характеристика экономических, социальных и культурных прав российских граждан

Экономические, социальные и культурные права олицетворяют собой второе поколение прав человека, которое возникло на основе социалистических учений, в результате классовой борьбы трудящихся за улучшение своего положения. (Впервые они были закреплены в Конституции РСФСР 1918 года).

Особенности данных прав:

- для них характерно такое общее свойство, как единство материального (экономического и социально-культурного) содержания;

- они нередко выступают как права-гарантии, ибо обеспечивают реализацию других прав

и свобод;

- имеют общесоциальную направленность, ибо выступают инструментами утверждения гуманизма и справедливости;
- требуют в отношении себя более детальной конкретизации в текущем (трудовом, жилищном, гражданском и т. д.) законодательстве;
- одни права претерпели существенное изменение (право на труд, на образование и т. п.), другие – оказались принципиально новыми для российской правовой системы (это прежде всего такие фундаментальные для развития рыночной экономики права, как право на свободу предпринимательской деятельности и право частной собственности).

В обобщенном плане все главные изменения в содержании экономических, социальных и культурных прав можно проследить на основе анализа общей системы данной группы прав и свобод, получающих закрепление в Конституции 1993 года. Она позволяет представить социально-экономические права в виде системного единства (совокупности) следующих групп прав:

1. Рыночно-экономические права и свободы, обеспечивающие свободу предпринимательской и иных форм экономической, трудовой деятельности:

- право частной собственности (ч. 1 ст. 35) и ее наследования (ч. 4 ст. 35);
- право свободного владения, пользования и распоряжения землей и другими природными ресурсами (ст. 36);
- право на свободу предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности (ст. 34);
- право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию (ч. 1 ст. 37);
- право на труд и на вознаграждение за труд (ч. 3 ст. 37).

2. Социально-культурные права и свободы, способствующие духовному развитию граждан:

- право на образование (ч. 1 ст. 43), на общедоступность и бесплатность дошкольного, основного общего и среднего профессионального образования (ч. 2 ст. 43);
- право на бесплатное получение на конкурсной основе высшего образования (ч. 3 ст. 43);
- свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества (ч. 1 ст. 44);
- свобода преподавания (ч. 1 ст. 44);
- право на доступ к культурным ценностям, на участие в культурной жизни и пользование учреждениями культуры (ч. 2 ст. 44);
- право на охрану интеллектуальной собственности (ч. 1 ст. 44).

3. Социальные права, гарантирующие человеку достойную жизнь, защиту от негативного воздействия рынка:

- право на гарантированный минимальный размер оплаты труда (ч. 2 ст. 7);
- право на защиту от безработицы (ч. 3 ст. 37);
- право на государственную защиту материнства, детства и семьи (ч. 1 ст. 38);
- право на государственную поддержку отцовства, инвалидов и пожилых граждан (ч. 2 ст. 7);
- право на социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей (ст. 39);
- право на жилище (ч. 1 ст. 40), на получение жилища малоимущими гражданами бесплатно или за доступную плату (ч. 3 ст. 40);
- право на охрану здоровья и медицинскую помощь (ст. 41), включая бесплатную медицинскую помощь в государственных учреждениях здравоохранения (ст. 41).

4. Социальные права-гарантии, обеспечивающие нормальное физиологическое развитие личности:

- право на отдых (ч. 5 ст. 37);
- право на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии (ст. 42).

5. Социальные права, способствующие достижению социального партнерства в обществе:

- право создавать профессиональные союзы, иные общественные объединения для защиты социальных и экономических интересов (ст. 13, 30);
- право на индивидуальные и коллективные трудовые споры, включая право на забастовку (ч. 4 ст. 37).

7. Общая характеристика конституционных обязанностей человека и гражданина

Создание и поддержание гармоничных отношений в обществе требуют не только уважения государства к правам человека, но и выполнения гражданином определенных обязанностей, а в случае необходимости и его отказа от осуществления своих прав. Права человека и гражданина становятся реальностью лишь при тех обстоятельствах, когда они неразрывно связаны с обязанностями.

Между тем чрезмерное выпячивание прав и отрицание человеком своих обязанностей ведет к тому, что он стремится осуществить свои желания или предположения о якобы принадлежащих ему правах любой ценой. А это зачастую влечет за собой нарушение прав других лиц, совершение преступлений.

Целесообразно различать обязанности человека и обязанности гражданина. Обязанности человека связаны с самим фактом общественного бытия. Будучи официально признанными в государстве, они выступают в качестве обязанностей гражданина. Основные обязанности закреплены Конституцией Российской Федерации.

Признаки конституционных обязанностей:

- 1) они служат охране, защите и развитию важнейших социальных ценностей;
- 2) способствуют реализации как личных, так и общественных интересов;
- 3) имеют высшую юридическую силу.

Конституционные обязанности можно подразделить на общие и конкретные.

К первой группе относятся следующие обязанности российских граждан:

- соблюдать Конституцию РФ и федеральные законы (ч. 2 ст. 15), уважать права и свободы других, нести иные установленные законом обязанности;
- сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам (ст. 58);
- заботиться о сохранении исторического и культурного наследия, беречь памятники истории, культуры, природы (ст. 44).

Эти обязанности распространяются на все без исключения категории населения страны. Выполнение их обеспечивается мерами воспитательного воздействия, а в случае их недостаточности – средствами административного и уголовного права.

Вторая группа обязанностей, предусмотренная Конституцией РФ, включает в себя:

- родительские обязанности (в частности, родители обязаны заботиться о детях, их воспитании, трудоспособные дети старше 18 лет обязаны заботиться о нетрудоспособных родителях) (ст. 38);
- обязанность платить законно установленные налоги и сборы (ст. 57);
- воинскую обязанность (защита Отечества, воинская или альтернативная служба) (ст. 59).

Данный круг обязанностей адресован к конкретным категориям населения: родителям, налогоплательщикам, военнообязанным.

В нормах Конституции РФ, закрепляющих обязанности, обобщены те наиболее важные требования, в исполнении которых проявляется ответственность личности перед государством, обществом, надлежащее его отношение к государственным и общественным интересам.

Глава 8. Конституционные основы власти в российском государстве

1. Федеративное устройство России

Федеративные государства могут строиться на двух принципах: территориальном и

национальном. В зависимости от того, какой принцип положен в основу федерации, и определяется правовой статус члена федерации.

Территориальный принцип построения федерации означает, что субъектами федерации являются определенные территории независимо от национальной принадлежности населения, там проживающего.

Национальный принцип построения федерации предполагает наличие в рамках определенной территории титульной национальности наряду с другими, которая дает название данной автономии.

До подписания Федеративного договора 1992 года Российская Федерация строилась по национальному принципу. Субъектами Федерации признавались республики, автономные области и автономные округа. После заключения Договора в состав Российской Федерации вошли территориальные субъекты – края, области, города федерального значения.

Наиболее важными *юридическими признаками* Российской Федерации являются:

1) Территория России состоит из территорий субъектов Федерации, которые представляют собой ограниченно-правоспособные государственные образования, обладающие определенной учредительной властью.

2) Компетенция между федерацией и ее субъектами разграничивается федеральной конституцией.

3) В Российском государстве верховная законодательная, исполнительная и судебная власть принадлежит федеральным государственным органам.

4) Субъекты Федерации обладают правом принятия собственной Конституции (Устава), имеют свои законодательные и исполнительные органы.

5) В России существует единое гражданство.

6) В российском парламенте – Федеральном Собрании РФ имеется палата, представляющая интересы субъектов Федерации (Совет Федерации).

7) Внешнеполитическую деятельность осуществляют федеральные органы государственной власти. Они официально представляют Россию в межгосударственных отношениях.

Российская Федерация – нетипичная, отклоняющаяся от классических образцов федерация. Она является асимметричной, потому что ее субъекты обладают различным конституционным статусом. Особое правовое положение занимают российские республики.

Важным этапом на пути стабилизации ситуации в России стало принятие Конституции 12 декабря 1993 г. В ней можно выделить четыре основополагающих *принципа федеративного устройства*:

- целостность и неприкосновенность территории Российской Федерации;
- равноправие всех субъектов Федерации;
- строительство и развитие Российской Федерации на двух равнозначных основах: национально-территориальной и территориальной;
- государственным суверенитетом обладает Российская Федерация, а не ее субъекты.

Суверенитет не есть сама власть, это – самостоятельность и свобода нации в установлении своего политического статуса и определении экономического, социального и политического развития, а также территориальное верховенство государства и его независимость во внешних сношениях.

Если конкретизировать данное положение, то можно сказать, что суверенитет – это свойство государственной власти. Составными элементами суверенитета являются верховенство, самостоятельность и независимость.

Современная Российская Федерация имеет конституционную природу. Это означает, что только в рамках Конституции могут обсуждаться вопросы статуса территорий, изменения объема границ или объема полномочий ее субъектов.

Субъект федерации – это ограниченно правоспособное образование, имеющее некоторые черты государственности, входящее в единое федеративное государство. Субъекты Российской Федерации отвечают следующим параметрам:

- не обладают суверенитетом;
- не имеют права на отделение или сепессию;

- граждане любого субъекта Федерации имеют равные основные права и обязанности на территории всей Федерации;
- закон субъекта Федерации не может противоречить федеральному закону;
- перед лицом федеральной власти субъекты Федерации равны.

Российская Федерация – это федеративное государство, сочетающее в себе субъекты, организованные как по национальному, так и по территориальному признаку. Сейчас в России 21 республика, 10 автономных округов, 1 автономная область – всего 32 национально-государственных образования; 6 краев, 49 областей, 2 города федерального значения – всего 57 государственно-территориальных образований. Таким образом, Российская Федерация состоит из 89 субъектов.

В связи с развитием и гармонизацией внутригосударственных отношений и необходимостью укрупнения отдельных российских субъектов возможно изменение состава Российской Федерации. Так, Федеральный конституционный закон «Об образовании в составе Российской Федерации нового субъекта Российской Федерации в результате объединения Пермской области и Коми-Пермяцкого автономного округа» от 24 марта 2004 г. закрепил образование нового субъекта РФ – Пермского края с 1 декабря 2005 г.

Важной характеристикой субъекта Федерации является его наименование, юридический смысл которого заключается в том, что в Конституции России не может быть никакого другого субъекта с таким названием. Изменение названия субъекта Федерации в соответствии с ч. 2 ст. 137 Конституции РФ происходит указом Президента РФ на основании решения субъекта РФ, принятого в установленном им порядке. Статья 65 Конституции РФ изменялась несколько раз. Так, в 1996 году три республики изменили свое наименование: Ингушская Республика стала Республикой Ингушетия, Республика Северная Осетия стали называться Республика Северная Осетия – Алания, Республика Калмыкия – Хальмг Танч приобрела название Республика Калмыкия. В 2001 году Чувашская Республика стала называться Чувашской Республикой, а в 2003 году Ханты-Мансийский автономный округ добавил к своему наименованию историческое название «Югра».

Все субъекты Российской Федерации по объему их компетенции можно разделить на три группы:

1. Республики в составе России, которые могут принимать свои Конституции, устанавливать наряду с русским свой государственный язык и иметь свои государственные символы (герб, флаг, гимн);
2. Края, области, города федерального значения, которые принимают свои уставы, учреждают свои органы власти и могут иметь в своем составе автономные округа и область;
3. Автономные округа и автономная область, по их представлению может быть принят федеральный закон об автономной области, округе, находящемся как бы в «двойном подчинении» – и у России и у области (края), в составе которой они находятся.

Несмотря на статусные различия субъектов Российской Федерации они обладают рядом важных признаков, унифицирующих их как социальные, правовые и светские государственные образования, являющиеся неотъемлемой частью Российской Федерации. К таким признакам относятся:

- наличие собственной Конституции или Устава, определяющих их в качестве субъекта Федерации;
- собственная территория;
- собственная система органов государственной власти;
- собственная правовая система, включающая в себя как нормативные акты органов государственной власти субъекта Федерации, так и акты органов местного самоуправления;
- наличие собственной компетенции;
- наличие собственности субъекта Федерации, налоговой базы и бюджета;
- представительство в федеральном парламенте;
- признание права на международные связи и внешнеэкономическую деятельность;
- право заключения договоров о разграничении предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов РФ;

наличие собственной символики.

Федеративное устройство предопределяет разграничение предметов ведения и компетенции между федеральными органами власти и органами власти субъектов. Федерация представляет собой добровольный союз, а это в свою очередь, предполагает свободное самоограничение: часть своих суверенных прав федерация передает субъектам, а они в свою очередь, передают часть своих прав федерации.

Предмет ведения Российской Федерации – сфера общественных отношений, регулирование которых отнесено Конституцией Российской Федерации исключительно к компетенции Российской Федерации.

Предмет ведения федерации и ее субъектов – это круг конституционно зафиксированных вопросов, по которым, в зависимости от формы правления государства, соответствующие государственные органы федерации и ее субъектов компетентны принимать решения.

Компетенция органа государственной власти – совокупность полномочий органа государственной власти по предметам ведения, установленным Конституцией Российской Федерации и принятыми в соответствии с Конституцией Российской Федерации, Конституциями (Уставами) субъектов Российской Федерации.

Полномочия органа государственной власти – права и обязанности органа государственной власти в отношении принятых правовых актов, а также осуществления иных государственно-властных действий.

В соответствии с Конституцией РФ 1993 года компетенция в государстве разграничивается на следующие виды:

собственно федеративную (ст. 71);

совместную: Федерации и ее субъектов (ст. 72);

субъектов Федерации (ст. 73).

К *собственно федеративной компетенции* относятся все вопросы, связанные с функционированием государства на международной арене, вопросы, требующие единого регулирования по всей стране (энергетическая, космическая системы, денежная система и др.), федеральная собственность и управление ею, установление федеральных налогов и сборов, федеральные органы власти, федеративное устройство и территория России. Субъекты Федерации не имеют права вторгаться в компетенцию России.

Сфера совместного ведения Федерации и ее субъектов урегулирована ст. 72 Конституции РФ. К ней относятся: обеспечение соответствия законов и иных актов субъектов российской Конституции, общие вопросы воспитания, образования, науки, культуры, физической культуры и спорта, а также координация вопросов здравоохранения, защита семьи и материнства, детства, социальная защита. Традиционно относятся к совместному ведению федерации и ее членов защита средств обитания и традиционного образа жизни малочисленных этнических общностей, природопользование, охрана окружающей среды, проведение мер по борьбе с катастрофами, стихийными бедствиями, эпидемиями и ликвидация их последствий, установление общих принципов местного самоуправления.

К *вопросам ведения самих субъектов федерации* подошли по принципу: «все, что не запрещено, то разрешено», то есть все, что не относится к ведению Российской Федерации или к совместному ведению федерации и ее субъектов, является компетенцией этих субъектов.

2. Органы государственной власти в Российской Федерации

Государственная деятельность осуществляется через органы государственной власти.

Общепризнанным считается определение *органа государственной власти* как звена государственного аппарата, участвующего в осуществлении определенных государственных функций и наделенного в этой связи властными полномочиями.

Понятие органа государственной власти складывается из совокупности определенных признаков, а именно:

– создается и действует от имени государства: Российской Федерации или субъекта Федерации;

- действует на основе законов и других нормативных правовых актов;
- выполняет свойственные только ему задачи и функции;
- обладает собственной компетенцией;
- характеризуется организационной обособленностью и самостоятельностью;
- наделен властными полномочиями, то есть его решения принимаются от имени государства, носят обязательный для всех характер и при необходимости подкрепляются принудительной силой государства.

Только совокупность этих признаков дает основание относить тот или иной орган к числу государственных. Не каждое государственное учреждение или организация будет считаться органом государственной власти (например, государственное учебное заведение, учреждение здравоохранения), так как они не обладают комплексом вышеуказанных признаков.

Система органов государственной власти состоит из тех, которые определены Конституцией Российской Федерации, и тех, создание которых обусловлено функциями и полномочиями конституционных органов. Система органов государственной власти многосложна, состоит из разнообразных звеньев, иерархически соподчиненных друг с другом.

В зависимости от критерия органы государственной власти классифицируются на различные *виды*.

1. *По уровню своей деятельности* органы делятся на федеральные органы и органы субъектов Федерации.

На федеральном уровне система органов государственной власти включает в себя: Президента РФ, Федеральное Собрание РФ, Правительство РФ, Конституционный Суд РФ, Верховный Суд РФ, Высший Арбитражный Суд РФ, а также федеральные органы исполнительной власти и суды Российской Федерации.

На уровне субъектов Федерации государственную власть осуществляют образуемые ими органы государственной власти, структура и компетенция которых определяется субъектами Федерации самостоятельно.

2. *По характеру выполняемых задач* органы государства подразделяются на четыре вида: *органы законодательной власти*, избираемые населением, обладающие исключительным правом на принятие законодательных актов;

органы исполнительной власти, основной формой деятельности которых является исполнительно-распорядительная в целях исполнения законов;

органы судебной власти, уполномоченные применять государственное принуждение за нарушение закона;

органы контрольной власти, деятельность которых состоит в проверке соответствия актов и действий государственных и иных органов, их должностных лиц с точки зрения законности и целесообразности.

3. *По срокам полномочий* органы государства делятся на следующие:

постоянные, которые создаются без ограничения срока действия;

временные, которые создаются на определенный срок.

4. *В зависимости от правовой основы образования* можно различать государственные органы, создаваемые на основе:

- Конституции РФ;

- федеральных конституционных законов, федеральных законов;

- указов Президента РФ;

- постановлений Правительства РФ;

- законодательных актов субъектов Российской Федерации.

Общепризнанной нормой построения современных демократических государств стал принцип разделения властей.

Принцип разделения властей предполагает, что основным функциям государственной власти – законодательной, исполнительной, судебной и контрольной корреспондируют соответствующие органы государства. В целях предотвращения злоупотребления властью все ветви государственной власти должны быть независимыми, самостоятельными и взаимно уравновешивающими друг друга. Разделение властей действует как по горизонтали (Федеральное Собрание РФ – Правительство РФ – судебные органы РФ – прокуратура), так и

по вертикали (федеральные органы власти – органы государственной власти субъектов Российской Федерации).

Деятельность государственных структур и властных органов обусловлена их компетенцией. В системе государственной власти действуют ограничения, запрещающие осуществлять функции, по закону отведенные другим органам.

Особая роль в системе государственной власти современной России отводится Президенту Российской Федерации. Формально не относясь ни к одной из ветвей власти, Президент, тем не менее, выполняет важнейшую функцию по организации и координации деятельности органов государственной власти в Российской Федерации, фактически возглавляет всю систему государственной власти в стране.

Законодательная власть является разновидностью государственной власти и осуществляется парламентом – Федеральным Собранием Российской Федерации – представительным и законодательным органом государства, и законодательными (представительными) органами государственной власти субъектов Федерации. Главное предназначение законодательной власти, ее основная функция состоит в принятии законов государства.

Однако, наряду с этим, парламент призван осуществлять и другие функции: представительство народа; участие в верховном руководстве делами государства; участие в формировании других государственных органов и назначении высших государственных должностных лиц; осуществление парламентского контроля; координация деятельности всех представительных органов государства.

Исполнительная власть – другой вид государственной власти. Система органов исполнительной власти ориентирована, прежде всего, на реализацию, воплощение в жизнь нормативных актов. Это законы и решения, принимаемые законодательным и представительным органом страны – Федеральным Собранием; указы Президента РФ; решения референдумов; а также нормативно-правовые акты субъектов Российской Федерации. Основная функция органов исполнительной власти, которая и предопределяет ее название, состоит в организационной, управленческой деятельности, направленной на исполнение правовых актов, принятых законодательной ветвью власти. Другими важнейшими функциями органов исполнительной власти являются: охрана общественного порядка и обеспечение национальной безопасности; регулятивно-управленческая функция по руководству отраслями социальной деятельности государства; обеспечение прав и свобод граждан.

Органами федеральной исполнительной власти в России являются Правительство, министерства, федеральные службы и федеральные агентства Российской Федерации. В субъектах Российской Федерации органами исполнительной власти являются: высшие должностные лица, правительства, министерства, администрации, департаменты и иные органы исполнительной власти.

Судебная власть играет важную роль в сдерживании и ограничении законодательной и исполнительной власти, осуществлении правового контроля за их деятельностью. Этим достигается реальное разделение властей, децентрализация властных функций, в результате которой становится невозможным захват или присвоение власти нелегитимным путем.

Социальная роль судебной власти в демократическом обществе заключается в том, чтобы в различных юридических конфликтах обеспечить господство права, выраженного в нормативных актах, принятых этим государством. Именно суду доверяется использовать государственные полномочия при осуществлении правосудия, всем остальным органам государственной власти и управления запрещается принимать на себя функции и полномочия, составляющие компетенцию судов. Конфликты между ветвями власти, между государственными органами в рамках одной ветви, включая и судебную, а также между государством и его субъектами, органами местного самоуправления, если они не могут быть решены иными способами, подлежат разрешению судебной властью.

Исключительное право суда осуществлять правосудие исходит из того, что деятельность суда протекает в особом правовом порядке, который создает такие преимущества в рассмотрении и разрешении дел, которыми не располагает ни одна иная форма государственной деятельности. Этот порядок включает в себе наибольшие гарантии для

вынесения по делу законного и справедливого решения.

Никакой иной орган государственной власти не вправе присваивать себе полномочия по рассмотрению гражданских, уголовных дел, применяя при этом от имени Российской Федерации государственное принуждение.

3. Российское избирательное право

Юридическая природа выборов состоит в том, что народ, выбирая своих представителей, уполномочивает их на осуществление принадлежащей ему государственной власти.

Однако нельзя считать, что путем выборов народ передает своим избранным суверенитет, так как народный суверенитет неотчуждаем. Путем выборов передается лишь право на его реализацию в установленных Конституцией пределах. *Смысл выборов* состоит в том, чтобы все граждане могли выразить свою волю, а государственная власть – быть созданной и действовать в соответствии с этой волей. Выборы отражают определенный тип политической системы и непосредственно влияют на нее.

Выборы бывают *прямые и косвенные*. При прямых выборах вопрос об избрании решают сами граждане, а при косвенных – избранные ими лица: выборщики, депутаты и др.

Они могут быть *всеобщими и частичными*. Во время проведения всеобщих выборов в них участвуют все избиратели страны (например, выборы президента), а частичные выборы проводятся, когда необходимо пополнить состав палаты парламента из-за досрочного выбытия отдельных депутатов.

Кроме того, выборы бывают *национальными* (проводятся по всей стране), *региональными* (на территории субъекта федерации) и *местными* (по выборам органов местного самоуправления).

Если результат выборов устанавливается после однократного голосования избирателей, считается, что они проводятся в один тур, а если для этого может потребоваться два голосования, то в два тура, это называется повторным голосованием.

Наконец, различают выборы *очередные* – проводимые в установленные законом сроки и *внеочередные* – назначенные в случае досрочного роспуска парламента или отставки президента.

В юридической литературе термин «избирательное право» применяется в двух смыслах: объективном и субъективном.

Объективное избирательное право – это система правовых норм, регулирующих общественные отношения, связанные с выборами органов государства и местного самоуправления. Эти нормы бывают как материальные, закрепляющие принципы выборов, так и процессуальные, закрепляющие процедуру выборов. Источниками объективного избирательного права могут быть Конституции, законы и положения о выборах различных органов власти, в случае пробелов в законодательном регулировании – отдельные акты Центральной избирательной комиссии.

Субъективное избирательное право – это гарантированная государством возможность для гражданина избирать и быть избранным в различные государственные и местные органы. Оно бывает активное (избирать) и пассивное (быть избранным).

Основопологающим законодательным актом, регулирующим избирательный процесс в Российской Федерации (как на федеральном, региональном, так и на местном уровнях) является Федеральный закон «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» от 12 июня 2002 г.

В ходе выборов возникают различные общественные отношения; между кандидатами и избирателями, избирательными комиссиями и партиями и др. Совокупность этих общественных отношений, связанных с порядком избрания представительных органов власти, и называется избирательной системой в широком смысле.

В большинстве зарубежных стран под *избирательной системой* понимают порядок определения результатов выборов, т. е. трактуют это понятие в узком смысле. В зависимости от способа распределения депутатских мандатов между кандидатами от результатов голосования избирательные системы принято подразделять на три вида; мажоритарную, пропорциональную

и смешанную.

Исторически первой избирательной системой стала мажоритарная, в основе которой лежит принцип большинства: избранными считаются такие кандидаты, которые получили установленное большинство голосов. В зависимости от того, как закон определяет большинство голосов, выделяются:

- 1) система относительного большинства – побеждает тот кандидат, который получил больше голосов, чем его соперники;
- 2) система абсолютного большинства – для победы необходимо абсолютное большинство голосов;
- 3) система квалифицированного большинства – требуется квалифицированное большинство (в 2/3, 3/4 и др.)

Главный смысл *пропорциональной системы* заключается в том, чтобы каждая политическая партия или другое избирательное объединение, участвующие в выборах, получила в парламенте число мандатов, пропорциональное числу поданных за нее голосов. Для этого используется метод избирательной квоты или метод избирательного частного – это наименьшее число голосов, необходимое для избрания одного кандидата. Для того чтобы избежать засилья в парламенте мелких конфликтующих группировок, отражающих интересы незначительного числа избирателей, в пропорциональной системе введено правило, называемое «заградительный пункт». Согласно ему партии, не собравшие уставленного минимума голосов, исключаются из распределения мандатов. В России и Германии заградительный пункт составляет 5 % голосов избирателей, принявших участие в голосовании, в Болгарии, Венгрии, Украине, Италии – 4 %, в Испании – 3 %, в Израиле – 1 %.

Система, которая призвана соединить позитивные стороны мажоритарной и пропорциональной избирательных систем, называется *смешанной*. Например, в России такая система применяется при выборах Государственной Думы. Считается, что она позволяет выразить политические пристрастия избирателей.

На конституционном уровне закрепляются *принципы российского избирательного права*, под которыми понимаются основные начала демократизма, имеющие определяющее значение для института выборов, выражающие сущность народовластия в государстве.

Конституция Российской Федерации в ст. 32 и 81 закрепляет следующие принципы избирательного права: всеобщее, равное, прямое при тайном голосовании, а Федеральный закон «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» добавляет еще добровольность.

Всеобщее избирательное право. Каждый гражданин России, независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, принадлежности к общественным объединениям имеет право избирать и быть избранным.

Равное избирательное право. Этот принцип предполагает равную для каждого возможность воздействовать на результаты выборов: каждый избиратель имеет один голос и все голоса имеют равный вес. Это достигается обеспечением единой нормы представительства: на каждого депутата должно приходиться одинаковое число жителей или избирателей округа.

Прямое избирательное право. Избиратель голосует на выборах за или против кандидатов или списка кандидатов непосредственно.

Тайное голосование. Этот принцип состоит в исключении возможности какого-нибудь контроля за волеизъявлением. В российской истории тайное голосование появилось только после принятия Конституции СССР 1936 года, а до этого депутатов избирали на собраниях избирателей открытым голосованием.

Добровольность. Участие в выборах в Российской Федерации является свободным и добровольным – никто не вправе оказывать воздействие на избирателя с целью принудить его к участию или неучастию в выборах, а также на его свободное волеизъявление. Прийти на избирательный участок – это гражданский долг каждого избирателя, однако в нашей стране за неучастие в выборах (абсентеизм) не наступает какой-либо юридической ответственности.

Избирательный процесс – это урегулированная конституционными и законодательными нормами деятельность органов и групп избирателей по подготовке и проведению выборов в

государственные органы и органы местного самоуправления.

Будучи нормативно урегулированной, эта деятельность устойчива и состоит из определенных, расположенных в установленной последовательности элементов – стадий. В соответствии с Федеральным законом «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» можно выделить следующие стадии:

1. *Назначение выборов* (она заключается в установлении дня голосования, который может быть только календарным выходным днем).

2. *Составление списков избирателей* (это избирательные документы, определяющие круг граждан, обладающих активным избирательным правом и проживающих на территории конкретного избирательного участка).

3. *Образование избирательных округов* (это территория, которая образована согласно соответствующему избирательному законодательству и от которой непосредственно гражданами избираются депутаты представительных органов и выборные должностные лица).

4. *Образование избирательных участков* (эти территориальные единицы объединяют избирателей общим местом голосования).

5. *Образование избирательных комиссий* (это коллегиальные органы, на которые возлагается организационное руководство подготовкой и проведением выборов).

6. *Выдвижение кандидатов* (на этой стадии определяется круг лиц, из числа которых будут избраны депутаты, губернаторы, Президенты).

7. *Предвыборная агитация* (главный смысл этой стадии в том, что граждане РФ, избирательные объединения имеют право законными методами и в допускаемых законом формах вести агитацию за или против любого кандидата или избирательного объединения).

8. *Голосование* (это самая главная стадия избирательного процесса, так как именно на этой стадии совершается народное волеизъявление).

9. *Подсчет голосов и установление результатов выборов* (поданные голоса подсчитываются сначала на избирательных участках, затем пересылаются в вышестоящие избирательные комиссии. Определяется прежде всего число действительных голосов, т. е. избирательные бюллетени должны быть установленной формы и по ним можно установить волеизъявление избирателей).

4. Президент Российской Федерации

17 марта 1991 г. состоялся всесоюзный референдум, на котором также решался вопрос о необходимости введения поста Президента в РСФСР. 24 апреля 1991 г. Верховным Советом РСФСР были приняты два закона, имевших огромное значение для утверждения президентуры в России. Это законы РСФСР «О Президенте РСФСР» и «О выборах Президента РСФСР». По Конституции 1978 г. Президент РСФСР был провозглашен высшим должностным лицом и главой исполнительной власти. Президент РФ в соответствии с Конституцией 1978 года был избран сроком на пять лет 12 июня 1991 года.

Новая Конституция РФ 12 декабря 1993 года изменила срок полномочий Президента РФ, сократив его на один год, а также его статус. Современная конституционная модель исходит из особого места Президента в государственном механизме и в системе политического властвования, наделяя его большими полномочиями.

Конституционные нормы наделяют его важными полномочиями по взаимодействию с Правительством РФ, законодательной (представительной), судебной властью.

Конституция установила «параметры» функционирования института Президента:

- а) свободные всенародные прямые и альтернативные выборы;
- б) четырехлетний срок полномочий;
- в) запрет на занятие указанного поста более двух сроков подряд (ст. 81);
- г) возможность отрешения от должности (ст. 93).

Президентом РФ может быть избран лишь гражданин Российской Федерации не моложе 35 лет. При этом Конституция не выдвигает требование о том, чтобы кандидат в Президенты был гражданином РФ по рождению, однако он должен постоянно проживать на территории Российской Федерации не менее десяти лет.

Президент РФ избирается гражданами РФ на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права при тайном голосовании по абсолютной мажоритарной системе. Участие гражданина РФ в выборах Президента РФ является добровольным. Никто не вправе оказывать воздействие на гражданина РФ с целью принудить его к участию или неучастию в выборах, а также на его свободное волеизъявление.

В настоящее время процедура избрания Президента РФ осуществляется на основе Конституции, Федерального закона «О выборах Президента Российской Федерации» от 10 января 2003 года в соответствии с базовым избирательным Законом «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» от 12 июня 2002 года.

Выборы Президента назначаются Советом Федерации не позднее, чем за 100–90 дней до дня голосования или через 14 дней после досрочного прекращения полномочий Президентом РФ. Если выборы не будут назначены Советом Федерации, то их назначает Центральная избирательная комиссия. Выборы Президента РФ проводятся по единому федеральному избирательному округу, включающему в себя всю территорию Российской Федерации.

Определение результатов выборов производится по абсолютной мажоритарной системе: избранным считается тот кандидат на должность Президента РФ, который получил более половины голосов избирателей, принявших участие в голосовании. И причем прийти к избирательным урнам должны не менее половины избирателей, внесенных в списки избирателей. В случае, если в избирательный бюллетень было внесено более двух кандидатов на должность Президента и ни один из них не был избран, Центральная избирательная комиссия назначает через 21 день повторное голосование по выборам Президента РФ по двум кандидатам, получившим наибольшее число голосов избирателей. Здесь уже победит тот кандидат, который набрал большее число голосов, чем другой кандидат. Повторное голосование может проводиться по одной кандидатуре, если другой кандидат по какой-либо причине выбывает из второго тура голосования. Избранным в данном случае будет признан кандидат, если он получил не менее 50 % голосов избирателей, принявших участие в голосовании. На тридцатый день со дня официального объявления Центральной избирательной комиссией о результатах выборов Президента РФ он вступает в свою должность.

Компетенция обусловлена особым местом Президента в системе государственной власти и определяется конституционными нормами и действующим законодательством.

Обширные prerogatives главы государства можно подразделить на следующие группы.

1. Полномочия по формированию и обеспечению нормального функционирования федеральных органов государственной власти: назначает Председателя Правительства РФ, назначает на должность и освобождает от должности заместителей Председателя Правительства, федеральных министров (по предложению главы Правительства), назначает выборы в Государственную Думу, а также распускает Думу в случаях и порядке, предусмотренных Конституцией РФ, предлагает Совету Федерации кандидатуры для назначения на должности судей высших федеральных судебных органов России, а также кандидатуру Генерального прокурора РФ и др.

2. Полномочия в правотворческой сфере: активно использует право законодательной инициативы в Государственной Думе, подписывает и обнародует федеральные законы, обладает правом отлагательного вето, издает указы, обращается в Конституционный Суд РФ с запросом о конституционности отдельных федеральных законов и других актов.

3. Полномочия в области внешней политики, обороны и национальной безопасности: осуществляет руководство внешней политикой Российской Федерации, ведет переговоры и подписывает международные договоры (а также другие полномочия, указанные в ст. 86 Конституции РФ). Президент является Верховным Главнокомандующим Вооруженными Силами Российской Федерации, утверждает военную доктрину, концепцию национальной безопасности, назначает и освобождает высшее командование Вооруженных Сил, формирует и возглавляет Совет безопасности, объявляет призыв граждан на военную службу и увольнение в запас отдельных категорий военнослужащих, объявляет полную (всеобщую) или частичную мобилизацию.

К этой группе примыкают полномочия по введению Президентом РФ на основе

федеральных конституционных законов особых правовых режимов управления на всей территории государства или в отдельных местностях – военного положения и чрезвычайного положения (ч. 2, 3 ст. 87 и ст. 88 Конституции РФ).

4. Полномочия в сфере конкретизации статуса личности: решает вопросы российского гражданства и предоставления политического убежища, награждает государственными наградами Российской Федерации, присваивает почетные звания Российской Федерации, высшие воинские и высшие специальные звания, осуществляет помилование.

Особое значение имеет право Президента использовать согласительные процедуры для решения тех или иных коллизий (ч. 1 ст. 85 Конституции РФ).

Для выполнения своих ответственных полномочий глава государства формирует Администрацию Президента, назначает и освобождает своих полномочных представителей в федеральных округах и отдельных государственных органах.

Президент приступает к исполнению полномочий с момента принесения им присяги и прекращает их выполнение с истечением его срока пребывания в должности с момента принесения присяги вновь избранным главой государства.

Согласно Конституции пребывание Президента РФ в должности составляет четыре года, если отсутствуют определенные обстоятельства, вынуждающие его оставить пост главы государства до истечения срока, на который он был избран.

Российская Конституция предусматривает три случая досрочного прекращения полномочий Президентом РФ: его отставка; стойкая неспособность по состоянию здоровья осуществлять принадлежащие ему полномочия; отрешение от должности.

Россияне стали свидетелями первой в истории современной России добровольной отставки Президента Б.Н. Ельцина 31 декабря 1999 года. Нужно отметить, что забрать свое заявление об отставке Президент уже не сможет. Добровольный уход с поста Президента был оформлен указом Президента о добровольном сложении с себя полномочий.

Что касается отстранения Президента от должности по состоянию здоровья, то в настоящее время, к сожалению, не принят федеральный закон, детально регламентирующий данную процедуру.

Формой конституционной ответственности Президента РФ является возможность его отрешения от должности. Эта процедура предусматривается ст. 93 Конституции РФ и является весьма сложной и формализованной, включающей в себя несколько обязательных условий:

Во-первых, Президент РФ может быть отрешен от должности только на основании обвинения в государственной измене или совершении тяжкого преступления. В этом случае нижняя палата – Государственная Дума выдвигает обвинение против Президента, подтвержденное заключением Верховного Суда РФ о наличии в действиях Президента признаков преступления и заключением Конституционного Суда РФ о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения.

Предложение об отрешении от должности Президента РФ может исходить только от группы депутатов, составляющей не менее одной трети от общего числа членов Государственной Думы (150 депутатов). Решение Государственной Думы о выдвижении обвинения должно быть принято двумя третями голосов от общего числа депутатов палаты (300 депутатов).

Во-вторых, рассматривает дело и, по существу, принимает решение об отрешении Президента от должности верхняя палата – Совет Федерации. Для признания Президента виновным и, как следствие этого, отстранения его от должности необходимо две трети голосов от общего числа палаты (119 членов Совета Федерации).

В-третьих, если решение Совета Федерации об отрешении Президента от должности не будет принято в трехмесячный срок после выдвижения Государственной Думой обвинения против Президента, то обвинение против Президента считается отклоненным.

Президент РФ пользуется неприкосновенностью, что вытекает из его конституционного положения как главы государства. До отрешения Президента РФ от должности против него нельзя возбудить уголовное дело, принудительно доставить его в суд в качестве свидетеля.

После отрешения от должности Президент РФ, если он совершил преступление, будет нести ответственность по нормам уголовного законодательства как обычный гражданин.

5. Федеральное Собрание

Парламент – это общегосударственный представительный орган, главная функция которого в системе разделения властей заключается в осуществлении законодательной власти. Кроме того, парламент рассматривается как выразитель интересов народа данного государства.

Федеральное Собрание – парламент России является высшим представительным и законодательным органом Российской Федерации. Федеральное Собрание действует самостоятельно в пределах своей компетенции и олицетворяет законодательную ветвь власти.

Федеральное Собрание состоит из двух палат: Государственной Думы и Совета Федерации. Двухпалатный состав парламента в России обусловлен ее федеративным устройством. Совет Федерации является органом представительства всех субъектов Российской Федерации, а Государственная Дума выражает интересы всех граждан РФ независимо от их места жительства, а также политических партий, имеющих всероссийский статус.

В соответствии со ст. 99 Конституции РФ Федеральное Собрание является постоянно действующим органом. Двухпалатная структура российского парламента обуславливает и различие в компетенции этих палат.

Существуют три основные группы полномочий палат Федерального Собрания, закрепленные конституционно:

- 1) относящиеся к исключительному ведению каждой из палат Федерального Собрания;
- 2) связанные с организацией деятельности палат;
- 3) по принятию федеральных законов.

Конституцией РФ установлено, что в Совет Федерации входят по два представителя от каждого субъекта Российской Федерации. Поскольку в состав России входят 89 субъектов, всего членов Совета Федерации должно быть 178. По Федеральному закону 2000 г. предусматривается избрание члена Совета Федерации от законодательной (представительной) власти субъекта на заседании соответствующего представительного органа государственной власти большинством голосов депутатов. Глава исполнительной власти субъекта Федерации назначает представителя в Совет Федерации своим указом, если данная кандидатура не будет отвергнута 2/3 депутатов представительного органа.

Полномочия всего Совета Федерации не ограничены сроком, никто не вправе его распустить, но его состав постоянно обновляется. Избрание в субъектах РФ представительных органов государственной власти осуществляется в разное время, срок их полномочий колеблется в соответствии с законами субъектов Федерации, поэтому в течение года в Совете Федерации происходит ротация (замена выбывших членов вновь избранными).

Совет Федерации выбирает Председателя и его заместителей, которые не могут быть представителями одного субъекта Федерации. Срок их полномочий не установлен, тем не менее, по решению «верхней» палаты возможно переизбрание. Председатель Совета Федерации ведет заседания палаты, ведает внутренним распорядком, направляет в комитеты законопроекты, представляет палату во взаимоотношениях с другими органами государственной власти РФ и зарубежных государств.

Все члены Совета Федерации обязаны войти в один из комитетов своей палаты, численный состав которого должен быть не менее 10 человек. Назначение комитетов заключается в экспертной оценке законопроектов, внесении в них различных поправок.

В Государственной Думе 450 депутатов, из них 225 депутатов избираются по одномандатным избирательным округам. Это означает, что в каждом таком округе избирается один депутат. Результаты голосования по одномандатным округам определяются по относительной мажоритарной системе, в соответствии с которой избранным считается депутат, получивший в округе больше голосов, чем любой другой, отдельно взятый, кандидат.

Другая половина – также 225 депутатов – избираются по общефедеральному округу на основе системы пропорционального представительства. При такой системе избиратель голосует за список кандидатов, представленный тем или иным избирательным объединением. В списках указываются фамилии конкретных кандидатов, а депутатские мандаты распределяются пропорционально числу полученных избирательными объединениями голосов.

Основное направление деятельности Государственной Думы – принятие федеральных и федеральных конституционных законов, законов о поправках к Конституции. Для осуществления этих целей она образует из числа своих депутатов комитеты (по экономической политике, по аграрным вопросам, по законодательству и др.) и комиссии (мандатная, для подсчета результатов тайного голосования, для проверки определенных данных о событиях и должностных лицах и др.), в которых осуществляется более тщательное обсуждение проблем, проводится проработка законодательных актов по различной предметной компетенции данных структурных подразделений палаты. Кроме того, внутри Думы действуют депутатские объединения: фракции и группы, внутренняя деятельность которых организуется самостоятельно. Фракциями являются депутатские объединения, сформированные на основе избирательного объединения, прошедшего в Государственную Думу по общефедеральному избирательному округу и одномандатным избирательным округам, независимо от количества их членов. Не вошедшие во фракции депутаты могут образовать депутатские группы, причем их численность должна быть не менее 55 депутатов.

На весь срок своих полномочий Дума избирает из своего состава Председателя палаты и его заместителей. Для предварительной подготовки организационных решений по вопросам деятельности палаты в Государственной Думе создается Совет Думы, в состав которого входят Председатель, руководители фракций и депутатских групп. Государственная Дума собирается на сессии: весеннюю – с 12 января по 20 июля; осеннюю – с 1 октября по 25 декабря. Сессия Думы состоит в проведении пленарных заседаний палаты, заседаний Совета Государственной Думы, заседаний ее комитетов и комиссий, парламентских слушаний, работы депутатов во фракциях, в депутатских группах, комитетах и комиссиях.

Законотворческий процесс – главное направление деятельности Федерального Собрания РФ. Законотворчество – сложный, неоднородный процесс, включающий в себя следующие стадии:

1) *законодательная инициатива* – закрепленное в Конституции РФ право определенных субъектов внести предложение об издании закона и соответствующий законопроект в законодательный орган. Право законодательной инициативы порождает у законодательного органа обязанность рассмотреть предложение и законопроект, но принять или отклонить его – право законодателя. Право законодательной инициативы (согласно ч.1 ст. 104 Конституции РФ) принадлежит Президенту РФ, Совету Федерации, членам Совета Федерации, депутатам Государственной Думы, Правительству РФ, законодательным (представительным) органам субъектов РФ, Право законодательной инициативы принадлежит также Конституционному Суду РФ, Верховному Суду РФ, Высшему Арбитражному Суду РФ по вопросам их ведения;

2) *обсуждение законопроекта* – важная стадия, которая начинается в Государственной Думе с заслушивания доклада представителя субъекта, внесшего законопроект. Данная стадия необходима для того, чтобы довести документ до нужного качества: устранить противоречия, пробелы, неточности и прочие дефекты. Наиболее существенные законопроекты выносятся на всенародное обсуждение;

3) *принятие закона*, что достигается с помощью двух механизмов голосования (простым большинством и квалифицированным). Принятие закона – главная стадия, которая в свою очередь распадается на три подстадии:

а) принятие закона Государственной Думой (федеральные законы принимаются простым большинством голосов от общего числа депутатов Государственной Думы, т. е. 50 % + 1 голос; федеральные конституционные законы считаются принятыми, если за них проголосовало не менее 2/3 от общего числа депутатов Государственной Думы);

б) одобрение закона Советом Федерации (в соответствии с ч. 4 ст. 105 Конституции РФ «федеральный закон считается одобренным Советом Федерации, если за него проголосовало более половины от общего числа членов этой палаты либо в течение 14 дней он не был рассмотрен Советом Федерации»; в соответствии с ч. 2 ст. 108 Конституции РФ федеральный конституционный закон считается принятым, если он одобрен большинством не менее 3/4 голосов от общего числа членов Совета Федерации);

в) подписание закона Президентом РФ (согласно ч. 2 ст. 107 и ч. 2 ст. 108 Конституции РФ Президент в течение 14 дней подписывает одобренный закон и обнародует его). На данной

стадии Президент может воспользоваться своим правом вето и отклонить федеральный закон, однако это право не распространяется на федеральный конституционный закон. Федеральное Собрание может либо согласиться с поправками Президента, либо преодолеть его вето.

4) *опубликование закона* (как правило, законы подлежат официальному опубликованию в течение 7 дней после их подписания Президентом РФ; неопубликованные законы не применяются).

6. Органы исполнительной власти РФ

Возглавляемая *Правительством РФ* система исполнительной власти ориентирована прежде всего на реализацию, воплощение в жизнь нормативных актов. Это законы и решения, принимаемые законодательным и представительным органом страны – Федеральным Собранием, указы Президента РФ, решения референдумов, а также нормативно-правовые акты субъектов Российской Федерации. Основная функция исполнительной власти, которая и предопределяет ее название, состоит в организационной, управленческой деятельности, направленной на исполнение правовых актов, принятых законодательной ветвью власти.

Деятельность Правительства подзаконна, связана жесткими рамками правовых ограничений. Но это не означает, что Правительство полностью выведено из законотворческого процесса и должно только исполнять ей предписанное. В некоторых вопросах, по которым законодатель принимает решения, наибольшей компетенцией обладает именно Правительство. Именно оно обязано давать свои заключения на законопроекты о введении или отмене налогов, освобождении от их уплаты, о выпуске государственных займов, об изменении финансовых обязательств государства, а также на другие законопроекты, предусматривающие расходы, покрываемые за счет федерального бюджета.

Правительство РФ является коллегиальным органом, возглавляющим единую систему исполнительной власти Российской Федерации. Правительство РФ состоит из Председателя Правительства, его заместителей и федеральных министров.

Председатель Правительства РФ назначается Президентом РФ с согласия нижней палаты парламента – Государственной Думы.

Государственная Дума имеет право дважды без всяких для себя последствий отклонить кандидатуру Председателя Правительства РФ, предложенную Президентом РФ. Если же Дума в третий раз отклонит представленную кандидатуру, то Президент самостоятельно назначает Председателя Правительства, распускает Государственную Думу и назначает новые выборы.

Вновь назначенный Председатель Правительства РФ представляет Президенту РФ свои предложения по структуре федеральных органов исполнительной власти и кандидатурам на должности своих заместителей и федеральных министров.

Правительство РФ руководит работой федеральных министерств и иных федеральных органов исполнительной власти и контролирует их деятельность.

Наиболее важными полномочиями Правительства РФ являются:

- реализация внутренней и внешней политики Российской Федерации;
- регулирование в социально-экономической сфере;
- обеспечение единства системы исполнительной власти в РФ, направление и контроль за деятельностью ее органов;
- формирование федеральных целевых программ и обеспечение их реализации;
- реализация права законодательной инициативы.

Правительство РФ в пределах своей компетенции издает постановления и распоряжения, обеспечивает их исполнение. Правительство РФ возглавляет систему федеральных органов исполнительной власти. В настоящее время система федеральных органов исполнительной власти определяется указом Президента РФ «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти» от 9 марта 2004 г. (в ред. от 20 мая 2004 г.) Данный Указ ознаменовал серьезную реформу структуры федеральных органов исполнительной власти. Основные принципы этой реформы следующие: разделение политических и собственно управленческих функций; устранение внутреннего конфликта между функциями; соподчинение органов, реализующих политику, органам, вырабатывающим политику при достаточной автономии

органов, оказывающих государственные услуги.

В соответствии с указом Президента РФ в систему федеральных органов исполнительной власти Российской Федерации в настоящее время входят федеральные министерства, федеральные службы и федеральные агентства.

Федеральное министерство вырабатывает общую политику отрасли, принимает нормативные акты и несет политическую ответственность в подотчетной ему сфере. На федеральное министерство возложена функция по осуществлению собственного нормативного регулирования, координации и контроля за деятельностью находящихся в его ведении федеральных служб и федеральных агентств.

Федеральная служба следит за исполнением гражданами и организациями требований, установленных законом. Она является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в установленной сфере деятельности, а также специальные функции в области обороны, государственной безопасности, защиты и охраны государственной границы РФ, борьбы с преступностью, общественной безопасности.

Федеральное агентство оказывает государственные услуги и управляет федеральным имуществом, но не может устанавливать право и осуществлять надзор за деятельностью граждан и организаций. Оно является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим в установленной сфере деятельности функции по оказанию государственных услуг по управлению государственным имуществом и правоприменительные функции. Кроме того, агентство выступает заказчиком по федеральным целевым программам и финансирует подведомственные учреждения.

7. Конституционные основы судебной системы. Правоохранительные органы

Правосудие – это конституционно закрепленная особая форма деятельности государства в сфере осуществления судебной власти, выражающаяся в процессуальном функционировании судов по рассмотрению гражданских, уголовных, административных дел с применением государственного принуждения, основанного на законе.

Конституционные принципы осуществления судебной власти можно определить как закрепленные в Конституции положения по организации и функционированию органов судебной власти, отражающие демократический характер правосудия. Все принципы находятся во взаимной связи и обусловленности, составляя систему конституционных принципов правосудия. В эту систему входят следующие принципы:

1. Законность (ст. 15 Конституции РФ)
 2. Осуществление правосудия только судом (ст. 118 Конституции РФ)
 3. Независимость судей (ст. 120 Конституции РФ)
 4. Несменяемость судей (ст. 121 Конституции РФ)
 5. Неприкосновенность судей (ст. 122 Конституции РФ)
 6. Гласность судебного разбирательства (ст. 123 Конституции РФ)
 7. Состязательность и равноправие сторон (ст. 19, 123 Конституции РФ)
 8. Устность судебного разбирательства
 9. Участие граждан в отправлении правосудия (ст. 32 Конституции РФ).
- Судебная власть в России принадлежит только судебным органам.

Каждый суд осуществляет данную ему власть в пределах той компетенции, которой он наделен, а все вместе суды образуют единую судебную систему Российской Федерации.

Судебная система – это закрепленная Конституцией РФ совокупность судов, построенная с учетом федеративного и административно-территориального устройства России.

В судебную систему России входят следующие виды судебных органов:

- федеральные суды;
- конституционные (уставные) суды субъектов Федерации;
- мировые судьи субъектов Российской Федерации.

К федеральным судам относятся:

- 1) Конституционный Суд Российской Федерации;
- 2) Верховный Суд Российской Федерации, верховные суды республик, краевые и

областные суды, суды городов федерального значения, суды автономной области и автономных округов, районные суды, военные и специализированные суды, составляющие систему федеральных судов общей юрисдикции;

3) Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, федеральные арбитражные суды округов, арбитражные апелляционные суды, арбитражные суды субъектов Российской Федерации.

К судам субъектов Российской Федерации относятся:

- 1) конституционные (уставные) суды субъектов Российской Федерации;
- 2) мировые судьи, которые являются судьями общей юрисдикции субъектов РФ.

Прокуратура Российской Федерации – это единая, федеральная централизованная система органов, осуществляющих от имени Российской Федерации надзор за соблюдением Конституции РФ и исполнением действующих на территории России законов. Прокуратура РФ призвана обеспечивать верховенство закона, единство и укрепление законности, защиту прав и свобод человека и гражданина, а также охраняемых законом интересов общества и государства. Она представляет собой единую централизованную систему с подчинением нижестоящих прокуроров вышестоящим и Генеральному прокурору Российской Федерации.

Органы прокуратуры РФ, как и иные федеральные органы власти, организуются в соответствии с административно-территориальным устройством Российской Федерации. Система территориальных органов прокуратуры состоит из трех звеньев. Руководящим высшим звеном является Генеральная прокуратура РФ во главе с Генеральным прокурором РФ, который руководит всей системой прокуратуры РФ. Среднее звено образуют прокуратуры субъектов РФ и приравненные к ним прокуратуры. В настоящее время во всех субъектах Федерации действуют соответствующие прокуратуры. Низовое звено органов прокуратуры составляют прокуратуры городов и районов, приравненные к ним военные и специализированные прокуратуры, возглавляемые соответствующими прокурорами.

Для защиты прав и свобод человека и гражданина создается *адвокатура*. Адвокатура является профессиональным сообществом адвокатов и как институт гражданского общества не входит в систему органов государственной власти и местного самоуправления. Под адвокатской деятельностью понимается квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката. Адвокатами могут быть только лица, имеющие высшее юридическое образование либо ученую степень по юридической специальности, а также стаж правовой работы не менее двух лет. Формами адвокатских образований в России являются: адвокатский кабинет, коллегия адвокатов, адвокатское бюро и юридическая консультация. Кроме того, к органам адвокатуры относятся адвокатские палаты субъектов РФ и Федеральная палата адвокатов. Они являются негосударственными некоммерческими организациями, которые призваны защищать интересы адвокатов, а также осуществлять контроль за профессиональной подготовкой лиц, допускаемых к адвокатской деятельности, и соблюдением адвокатами кодекса профессиональной этики адвоката.

Министерство внутренних дел Российской Федерации (МВД России) является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим в пределах своих полномочий государственное управление в сфере защиты прав и свобод человека и гражданина, охраны правопорядка, обеспечения общественной безопасности. МВД России подчиняется Президенту Российской Федерации по вопросам, отнесенным к его компетенции Конституцией Российской Федерации и законодательными актами Российской Федерации, а также Правительству Российской Федерации. МВД РФ возглавляет Министр внутренних дел Российской Федерации. Министр, первые заместители Министра, заместители Министра назначаются на должность и освобождаются от должности Президентом Российской Федерации по представлению Председателя Правительства Российской Федерации.

МВД РФ возглавляет систему органов внутренних дел, куда также входят внутренние войска. Милиция входит в систему органов внутренних дел и играет большую роль в обеспечении конституционных прав и свобод граждан и организаций. Милиция в Российской Федерации – это система государственных органов исполнительной власти, призванных защищать жизнь, здоровье, права и свободы граждан, собственность, интересы общества и государства от преступных и иных посягательств и наделенных правом применения мер

принуждения.

Закон «О милиции» подразделяет милицию на криминальную милицию и милицию общественной безопасности. При осуществлении своей деятельности криминальная милиция подчиняется МВД РФ, то есть она независима от местных органов власти и управления. Ее численность устанавливается Правительством РФ, а система подчиненности строится только по вертикали. В отличие от криминальной милиции, милиция общественной безопасности создана для поддержания правопорядка на территории субъекта Федерации и наиболее приближена к населению. Численный состав милиции общественной безопасности составляет более половины от общей численности милиции. Милиция общественной безопасности в большей степени призвана решать вопросы местного уровня, в связи с чем она подчиняется и подконтрольна не только вышестоящему органу внутренних дел, но и местной администрации.

Министерство юстиции Российской Федерации (Минюст) является общефедеральным органом исполнительной власти, проводящим государственную политику в сфере юстиции, а также координирующую деятельность в этой сфере иных федеральных органов государственной власти. В систему Минюста входят его территориальные органы, иные органы и учреждения юстиции. В своей деятельности Минюст подчиняется непосредственно Президенту РФ.

Основными задачами Минюста являются: обеспечение прав и законных интересов личности и государства, обеспечение правовой защиты интеллектуальной собственности; обеспечение установленного порядка деятельности судов, обеспечение исполнения актов судебных и иных органов, обеспечение исполнения уголовных наказаний. Для решения этих задач в системе Минюста действуют Федеральная служба судебных приставов, Федеральная служба исполнения наказаний и Федеральная регистрационная служба.

8. Местное самоуправление в Российской Федерации

Действующая Конституция Российской Федерации впервые провозгласила местное самоуправление второй (после государственной деятельности) формой осуществления публичной власти.

Местное самоуправление – это комплексное, многообразное явление, которое можно рассматривать в нескольких аспектах:

1) как основополагающий принцип осуществления власти в обществе и государстве, который определяет систему управления демократического государства *преимущественно на местах* ;

2) как право граждан (жителей определенной территории) на самостоятельное ведение дел местного сообщества;

3) как способ организации и осуществления населением власти на местах, который обеспечивает решение вопросов местной жизни под свою ответственность.

Местное самоуправление – это форма осуществления народом своей власти, обеспечивающая в пределах, установленных Конституцией Российской Федерации, федеральными законами, законами субъектов Федерации, самостоятельное и под свою ответственность решение населением непосредственно и (или) через органы местного самоуправления вопросов местного значения исходя из интересов населения с учетом исторических и иных местных традиций.

К конституционным принципам местного самоуправления относятся:

- самостоятельность решения населением вопросов местного значения;
- многообразие организационных форм осуществления местного самоуправления;
- учет исторических, национальных, культурных и иных местных традиций;
- соразмерность полномочий местного самоуправления материально-финансовых ресурсов;
- организационная обособленность органов местного самоуправления от органов государственной власти;
- законность в организации и деятельности местного самоуправления;
- гласность и учет общественного мнения в деятельности местного самоуправления;

– запрет на ограничения прав местного самоуправления.

Установление общих принципов организации местного самоуправления относится к совместному ведению Российской Федерации и ее субъектов.

Система гарантий местного самоуправления состоит из общих и специальных (юридических гарантий).

Общие гарантии представляют собой совокупность разнообразных социальных мер материального, идеологического и иного характера, которые определяют состояние демократичности местного самоуправления.

Система общих гарантий включает в себя:

- политические;
- экономические;
- духовные (моральные).

Политические гарантии составляют политико-правовой режим российского государства, предусматривающий требование самостоятельности местного самоуправления в пределах своих полномочий, а также невключение органов местного самоуправления в систему органов государственной власти.

К *экономическим гарантиям* относятся признание и равная защита государством муниципальной собственности, обособленность местных бюджетов, право органов местного самоуправления устанавливать местные налоги и сборы, решать другие финансовые вопросы местного значения.

К *духовным гарантиям* местного самоуправления относится система духовных ценностей человека и общества в целом. Игнорирование органами местного самоуправления исторических, культурных, национальных, а также местных традиций и обычаев затрудняет реализацию задач и целей местного самоуправления.

Важное значение отводится специальным (правовым) гарантиям, к которым относятся:

- обязательность решений, принятых путем прямого волеизъявления граждан;
- обязательность исполнения муниципальных правовых актов, принятых органами местного самоуправления;
- обязанность содействия населению в осуществлении местного самоуправления со стороны государственных органов и их должностных лиц;
- право муниципальных образований на межмуниципальное сотрудничество.

Население осуществляет право на местное самоуправление как непосредственно (местные референдумы, муниципальные выборы, собрания и сходы граждан), так и через создаваемые им органы местного самоуправления.

Органы местного самоуправления характеризуются следующими чертами:

- их структура и компетенция определяется населением самостоятельно;
- они обладают полномочиями на решение вопросов местного значения;
- в пределах своей компетенции они издают правовые акты;
- они являются юридическими лицами;
- они не входят в систему органов государственной власти.

Систему органов местного самоуправления составляют представительный орган муниципального образования, глава муниципального образования, местная администрация (исполнительно-распорядительный орган муниципального образования), контрольный орган муниципального образования, иные органы местного самоуправления, предусмотренные уставом муниципального образования и обладающие собственными полномочиями по решению вопросов местного значения. Обязательным является наличие не только представительного органа местного самоуправления, выбранного населением, но также и главы муниципального образования и местной администрации.

Порядок формирования, полномочия, срок полномочий, подотчетность, подконтрольность органов местного самоуправления, а также иные вопросы организации и деятельности указанных органов определяются уставом муниципального образования.

Конституция устанавливает виды предметов ведения органов местного самоуправления: самостоятельное управление муниципальной собственностью, формирование, утверждение и исполнение местного бюджета, установление местных налогов и сборов, осуществление охраны

общественного порядка, а также иные вопросы местного значения.

Необходимо разграничивать понятие «предметы ведения» и «полномочия». *Предметы ведения муниципальных образований* – это сфера общественных отношений, круг зафиксированных в Конституции и законодательстве вопросов, по которым органы местного самоуправления компетентны принимать решения. *Полномочия органов местного самоуправления* – права и обязанности органов местного самоуправления в отношении принятия правовых актов, а также осуществления иных действий. *Компетенция органа местного самоуправления* – это совокупность полномочий органа местного самоуправления по предметам ведения, установленным Конституцией РФ и законодательством.

Полномочия органов местного самоуправления можно разделить на 4 группы:

- 1) полномочия, отнесенные к собственной компетенции;
- 2) полномочия, указание на которые содержится в федеральном законодательстве;
- 3) полномочия, делегированные государственными органами органам местного самоуправления;
- 4) иные полномочия, не исключенные из ведения органов местного самоуправления и не отнесенные к ведению органов муниципальных образований и органов государственной власти.

Органы и должностные лица местного самоуправления, не являясь составной частью системы органов государственной власти, представляют собой самостоятельную форму реализации народом своей власти. Они осуществляют деятельность, которая носит властный характер. Поэтому принимаемые ими в пределах своих полномочий решения обязательны на территории муниципального образования для всех предприятий, организаций, учреждений, должностных лиц, граждан, общественных объединений.

Контрольные вопросы:

1. Каковы отличительные черты России как федеративного государства?
2. Сколько в России субъектов Федерации и каковы их отличительные черты?
3. Каковы стадии избирательного процесса?
4. Каковы полномочия Президента РФ в законодательной сфере?
5. Каковы стадии законотворческого процесса?
6. Как формируется Правительство Российской Федерации?
7. Какие высшие судебные органы существуют в России?
8. Каковы конституционные принципы местного самоуправления?

Раздел 4. Основы отраслевых юридических наук

Глава 9. Гражданское право

1. Понятие, система и источники гражданского права

Гражданское право является важнейшей самостоятельной отраслью права. Оно имеет особое значение в условиях рыночной экономики и является одним из основных регуляторов экономической жизни общества.

Предмет гражданского права составляют две группы отношений: имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения.

Имущественные отношения – это отношения по поводу владения, пользования и распоряжения вещами, а также иные отношения, связанные с перемещением материальных благ. Например, право собственности, арендные, залоговые отношения.

Среди личных неимущественных отношений выделяют: а) личные неимущественные, связанные с имущественными (права автора произведения науки, литературы, искусства, права юридического лица на товарный знак, фирменное наименование и др.); б) личные

неимущественные, не связанные с имущественными. Их объектами являются нематериальные блага: жизнь, здоровье, достоинство личности, честь, доброе имя и др. Они защищаются гражданским законодательством, если иное не вытекает из существа этих нематериальных благ.

Для гражданского права характерны специфические приемы правового регулирования, т. е. собственный метод правового регулирования. Его важнейшей чертой является дозволительный характер. Это означает, что участники гражданско-правовых отношений наделены равными возможностями совершения инициативных юридических действий. По общему правилу возникающие между ними споры разрешаются судом общей юрисдикции, арбитражным судом или избранным сторонами третейским судом.

В основе гражданского права лежат следующие основные начала (принципы):

1. равенство субъектов гражданско-правовых отношений;
2. неприкосновенность собственности;
3. свобода договора;
4. беспрепятственное осуществление гражданских прав;
5. недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела;
6. обеспечение восстановления нарушенных прав;
7. судебная защита гражданских прав.

Таким образом, гражданское право – это совокупность норм, регулирующих имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на началах равенства, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

Система гражданского права как отрасли права представляет собой внутренне согласованное единство и классификацию правовых норм. В ней можно выделить 7 разделов.

Первый раздел – общая часть, где определены основные положения, субъекты и объекты гражданского права, понятия сделки, исковой давности и др.

Второй раздел – право собственности и другие вещные права.

Третий раздел – обязательственное право. Оно состоит из двух частей: общая часть (общие положения об обязательствах, их исполнение, обеспечение исполнения, прекращение обязательств, ответственность за нарушение гражданских прав и обязанностей и общие положения о договоре – понятие и условия договора, заключение, изменение и расторжение договора).

В четвертый раздел включены отдельные виды обязательств (особенная часть обязательственного права):

а) о передаче имущества в собственность – купля-продажа, поставка, контрактация, энергоснабжение, дарение, рента и др;

б) о передаче имущества в пользование – аренда и ее виды, наем жилого помещения, безвозмездное пользование;

в) о выполнении работ – подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, выполнение научно-исследовательских работ;

г) по оказанию услуг – перевозка, транспортная экспедиция, заем и кредит, банковский вклад, банковский счет, расчеты, хранение и его виды, поручение, комиссия, агентирование, доверительное управление имуществом, коммерческая концессия и др.;

д) внедоговорные обязательства – обязательства вследствие причинения вреда, обязательства вследствие неосновательного обогащения. Раздел пятый – наследственное право.

Раздел шестой – международное частное право.

Раздел седьмой – авторское, патентное право.

Источниками гражданского права называются нормативные акты, содержащие нормы гражданского права.

Наивысшей юридической силой обладает Конституция РФ. К гражданскому праву относятся содержащиеся в ней нормы о собственности (ст. 35, 36); о защите личных неимущественных благ: чести, достоинства, доброго имени гражданина, его свободы и личной неприкосновенности, неприкосновенности частной жизни, жилища, личной и семейной тайны, тайны переписки, телефонных переговоров, почтовых и телеграфных сообщений (ст. 20–25 Конституции РФ).

Особое место в системе гражданского законодательства занимает Гражданский кодекс

РФ. Он состоит из 3 частей: часть первая принята 30.11.94 г., часть вторая – 26.01.96 г., часть третья – 26.11.01 г.

Нормы гражданского права, содержащиеся в других законах, должны соответствовать Гражданскому кодексу РФ. На основе ГК РФ принят ряд федеральных законов, регулирующих, в частности, деятельность различных видов юридических лиц (акционерных обществ, обществ с ограниченной ответственностью, государственных и муниципальных унитарных предприятий и др.), а также вопросы, связанные с их государственной регистрацией, несостоятельностью (банкротством); законов, предусматривающих защиту прав потребителей, порядок совершения сделок с недвижимым имуществом, осуществления авторских, смежных, патентных прав и множество других.

Источниками гражданского права являются также указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, акты Министерств и иных федеральных органов исполнительной власти в случаях, предусмотренных ГК РФ.

Органы власти и управления субъектов РФ и муниципальные образования не вправе издавать нормативные акты, содержащие нормы гражданского законодательства, поскольку оно находится в ведении Российской Федерации (ст. 71 Конституции РФ).

Наряду с нормативными актами источниками гражданского права признаются обычаи делового оборота. Это сложившиеся и широко применяемые в какой-либо области предпринимательской деятельности правила поведения, не предусмотренные законодательством. При этом не имеет значения, зафиксированы ли они в каком либо документе. Однако обычаи делового оборота, противоречащие положениям законодательства или договору, не применяются.

Особое значение для правильного применения гражданского законодательства имеют руководящие разъяснения высших судебных органов, содержащиеся в Постановлениях Конституционного Суда РФ, Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ.

2. Понятие, элементы и основания возникновения гражданских правоотношений

Гражданские правоотношения – это имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, участники которых связаны правами и обязанностями, основанными на гражданско-правовых нормах.

В гражданском правоотношении выделяют следующие элементы: а) субъекты; б) объекты; в) содержание.

Субъекты гражданского правоотношения – лица, персонально и имущественно обособленные, обладающие правами и несущие обязанности в правоотношении. Ими являются следующие субъекты.

1. Физические лица, обладающие правоспособностью и дееспособностью.

Правоспособность – это способность лица иметь гражданские права и нести гражданские обязанности. Ею в равной мере обладают все граждане с момента рождения и до смерти. В содержание правоспособности входит право иметь имущество на праве собственности, наследовать и завещать имущество, заниматься предпринимательской и иной не запрещенной законом деятельностью, создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами, совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах, избирать место жительства, иметь права авторов произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности, иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Гражданская правоспособность не зависит от состояния здоровья человека и от того, может ли он ее самостоятельно осуществлять.

Следует заметить, что действующее законодательство существенно расширило объем правоспособности физических лиц, закрепив право гражданина заниматься предпринимательской деятельностью.

Предпринимательской называется самостоятельная, осуществляемая на свой риск

деятельность, направленная на систематическое извлечение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Для того чтобы гражданин мог заниматься такой деятельностью, он должен быть в установленном законом порядке зарегистрирован в органах Федеральной налоговой службы.

Закон закрепляет, что гражданин осуществляет свои права и обязанности под своим именем, включающим фамилию, собственно имя и отчество. Они регистрируются в органах ЗАГСа. В случаях, предусмотренных законом, гражданин вправе изменить свое имя, а также использовать псевдоним (вымышленное имя).

Особое правовое значение в осуществлении и защите гражданских прав имеет место жительства гражданина. Например, место исполнения обязательства в ряде случаев зависит от места жительства одной из сторон этого обязательства; место открытия наследства определяется по последнему месту жительства наследодателя и т. д.). Местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Для лиц, не достигших 14 лет, а также лиц, находящихся под опекой, местом жительства является место жительства их законных представителей – родителей, усыновителей или опекунов.

Дееспособность – это способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их.

Полная дееспособность возникает с 18 лет, за исключением случаев, установленных законом. Несовершеннолетние от 6 до 14 лет и от 14 до 18 лет обладают частичной дееспособностью, объем которой соответственно зависит от возраста.

Так, малолетние в возрасте от 6 до 14 лет вправе самостоятельно совершать лишь мелкие бытовые сделки и сделки по распоряжению средствами, предоставленными законными представителями или с их согласия третьим лицом для определенной цели или свободного распоряжения и т. п. В то же время несовершеннолетние от 14 до 18 лет вправе без согласия родителей, усыновителей, попечителей распоряжаться своими заработком, стипендией, другими доходами; вносить вклады в кредитные учреждения; осуществлять права автора произведения науки, литературы, искусства и т. д.

Гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, признается в судебном порядке недееспособным. От его имени сделки совершает опекун.

Если гражданин злоупотребляет спиртными напитками или наркотическими веществами и тем самым ставит свою семью в тяжелое материальное положение, то он может быть признан судом ограниченно дееспособным. Над ним устанавливается попечительство. Такой гражданин самостоятельно может совершать только мелкие бытовые сделки, а получать заработок, пенсию и иные доходы, совершать другие сделки он может лишь с согласия попечителя.

2. Юридические лица.

Юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Юридические лица должны иметь самостоятельный баланс или смету.

Организация является юридическим лицом, если она обладает следующими признаками.

а) Организационное единство.

Оно проявляется в определенной иерархии, соподчиненности органов управления, четкой структуре, регламентации отношений между его участниками и закрепляется в учредительных документах.

б) Наличие обособленного имущества.

Имущество данной организации должно быть обособлено от имущества граждан, других организаций, государства. Свое конкретное выражение имущественная обособленность находит в том, что юридическое лицо должно иметь самостоятельный баланс или смету.

в) Самостоятельная имущественная ответственность.

Участники или собственники имущества юридического лица не отвечают по его обязательствам, а юридическое лицо не отвечает по обязательствам юридического лица, за исключением случаев, предусмотренных законом. Таким образом, юридическое лицо

самостоятельно несет гражданско-правовую ответственность по своим обязательствам.

г) Выступление в гражданском обороте от своего собственного имени.

Это означает, что юридическое лицо должно иметь свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму, а в предусмотренных законом случаях и сведения о характере деятельности юридического лица.

Правоспособность юридического лица возникает с момента его создания (регистрации в органах Федеральной налоговой службы) и прекращается в момент завершения его ликвидации (внесения соответствующих сведений в Государственный реестр юридических лиц). Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту его нахождения, а именно, нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, при его отсутствии – иного органа или лица, имеющего право действовать от имени юридического лица без доверенности.

Юридическое лицо осуществляет правоспособность через свои органы, порядок назначения или избрания которых регулируется законом и учредительными документами: уставом и (или) учредительным договором.

Юридическое лицо может иметь гражданские права и нести обязанности, соответствующие целям его деятельности, предусмотренным в учредительных документах. Коммерческие организации могут осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом (исключение установлено для унитарных предприятий). Для отдельных видов деятельности закон требует получение разрешения (лицензии).

Все юридические лица подразделяются на коммерческие и некоммерческие. Коммерческие организации в качестве основной цели своей деятельности ставят получение прибыли. Некоммерческие – не имеют основной цели извлечение прибыли, они вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это необходимо для достижения их уставных целей. При этом они не вправе полученные доходы распределять между своими участниками.

К коммерческим организациям относятся: хозяйственные товарищества (полные товарищества и товарищества на вере), общества (общества с ограниченной и дополнительной ответственностью, акционерные общества открытого и закрытого типа), производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия (на праве хозяйственного ведения и оперативного управления).

Некоммерческими организациями являются потребительские кооперативы, фонды, общественные и религиозные организации (объединения), учреждения, объединения юридических лиц (ассоциации и союзы).

3. Российская Федерация как государство, субъекты Российской Федерации и муниципальные образования.

Указанные субъекты являются равноправными участниками гражданского оборота (например, могут выступать покупателем бесхозяйственно содержимых культурных ценностей, заемщиком денежных средств, наследником по завещанию, а при определенных обстоятельствах и по закону и т. д.). К ним применяются нормы, регулирующие участие юридических лиц в гражданских правоотношениях, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов.

Государство, субъекты РФ и муниципальные образования, как и юридические лица, осуществляют свои полномочия в сфере отношений, регулируемых гражданским правом, через свои органы. От имени РФ и ее субъектов в гражданских правоотношениях выступают органы государственной власти в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов. От имени муниципальных образований – органы местного самоуправления.

РФ, субъекты РФ, муниципальные образования несут ответственность по гражданско-правовым обязательствам своим имуществом.

Объектами гражданских правоотношений является то, по поводу чего возникают гражданские правоотношения. К ним относятся:

1. вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права;

2. работы и услуги;
3. информация;
4. результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них;
5. нематериальные блага (жизнь и здоровье, достоинство личности, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни и др.).

Самым распространенным видом объектов гражданских правоотношений являются вещи. Вещами называются предметы материального мира, как в их естественном состоянии, так и созданные трудом человека.

Различают вещи: а) свободно обращаемые; б) ограниченные в обороте; в) изъятые в обороте.

Свободно обращаемых вещей большинство. Они могут без ограничений приобретаться и переходить от одного лица к другому. Для приобретения вещей, ограниченных в обороте, требуется специальное разрешение (напр., для охотничьего оружия). Сделки в отношении вещей, изъятых законом из оборота, прямо запрещены.

Важной является классификация вещей на движимые и недвижимые.

К недвижимым относятся те вещи, которые прочно связаны с землей (здания, сооружения, леса, участки недр, обособленные водные объекты), а также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты и иное имущество, отнесенное законом к недвижимому имуществу. Сделки с недвижимыми вещами подлежат государственной регистрации.

Движимыми являются вещи, которые не относятся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги.

Ценной бумагой называется документ установленной формы и обязательными реквизитами, удостоверяющий имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении.

Основными видами ценных бумаг являются: облигация, вексель, чек, депозитный и сберегательный сертификат, банковская сберегательная книжка на предъявителя, коносамент, акция и другие.

Содержание гражданских правоотношений представляет собой совокупность субъективных прав и обязанностей. Субъективное право – это мера возможного поведения управомоченного лица. Субъективная обязанность – мера должного поведения лица.

Участники гражданских правоотношений наделяются субъективными правами и обязанностями, которые предопределяют их поведение в рамках существующего правоотношения.

Гражданские правоотношения подразделяются на следующие виды.

1. Имущественные и личные неимущественные.

Первые имеют экономическое содержание и возникают по поводу какого-либо имущественного блага, совершения действий имущественного характера. Имущественных отношений большинство.

Вторые не имеют экономического содержания и возникают по поводу нематериальных благ, результатов творческой деятельности.

2. Относительные и абсолютные.

В относительных правоотношениях управомоченному лицу всегда противостоит конкретное обязанное лицо (лица). Например, по договору купли-продажи продавец и покупатель.

В абсолютных правоотношениях управомоченному лицу противостоит неопределенное число обязанных лиц, которые не должны нарушать права управомоченного лица. Например, отношения авторства, собственности и др.

3. Вещные и обязательственные.

Правоотношение называется вещным, если для удовлетворения интереса конкретного лица достаточно его собственных действий, а третьи лица обязаны воздерживаться от действий, препятствующих осуществлению субъективного права (например, правоотношения собственности).

Если же для удовлетворения интереса конкретного лица требуется совершение активных

действий обязанным лицом, то такое правоотношение именуется обязательственным (например, договор подряда и др.).

Основаниями возникновения гражданских правоотношений являются юридические факты, т. е. определенные обстоятельства, с которыми закон связывает юридические последствия. Они предусмотрены в ст. 8 ГК РФ:

а) договоры и иные сделки, предусмотренные законом, а также хотя и не предусмотренные законом, но не противоречащие ему;

б) акты государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей;

в) судебные решения, установившие гражданские права и обязанности;

г) приобретение имущества по основаниям, допускаемым законом;

д) создание произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;

е) причинение вреда другому лицу;

ж) неосновательное обогащение;

з) иные действия граждан и юридических лиц;

и) события, с которыми закон или иной правовой акт связывает наступление гражданско-правовых последствий.

3. Сделки: понятие, виды, формы

Сделки являются наиболее распространенным основанием возникновения гражданских прав и обязанностей (напр., составление доверенности, заключение договора и т. д.).

Сделками называются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.

Сделки подразделяются на определенные виды. Классификация сделок позволяет выделить их правовые особенности, сферу применения, т. е. имеет теоретическое и практическое значение.

В зависимости от числа сторон, совершающих сделку, они могут быть: односторонние, двусторонние и многосторонние.

Для совершения односторонней сделки необходимо и достаточно выражения воли одной стороны (например, составление завещания). Для заключения двусторонней сделки необходимо волеизъявление двух лиц, а для многосторонней сделки требуется волеизъявление трех и более лиц. Двусторонние и многосторонние сделки являются договорами.

По соотношению возникающих из сделки прав и обязанностей сделки подразделяются на возмездные и безвозмездные. По возмездной сделке каждая из сторон вправе требовать от другой соответствующего имущественного предоставления (например, вещь-деньги, работа-деньги, вещь-вещь и т. д.). При безвозмездной сделке встречное имущественное предоставление отсутствует (например, дарение и т. п.).

По моменту возникновения прав и обязанностей по сделке выделяют консенсуальные и реальные сделки. По консенсуальной сделке права и обязанности возникают с момента достижения соглашения между сторонами (например, договор купли-продажи и др.). Для совершения реальной сделки требуется еще передача вещи (например, договор займа и др.).

По значению основания сделки они подразделяются на абстрактные и каузальные. Основание сделки – это правовая цель, для которой она совершается. Для абстрактной сделки основание не является существенным элементом (например, выдача векселя), в то время как для каузальной – наоборот. Большинство сделок каузальные. Так, по договору купли-продажи цель – передача имущества в собственность покупателю с условием уплаты покупной цены.

В зависимости от того, связано ли возникновение прав и обязанностей по сделке с наступлением каких-либо условий, выделяют обычные и условные сделки.

В обычной сделке права и обязанности участников возникают в момент совершения сделки или через определенный промежуток времени. В условной – это зависит от наступления (ненаступления каких-либо обстоятельств).

Для того чтобы любая сделка, независимо от того, к какому виду она относится, была действительной, необходимо соблюдение 4 условий:

1. содержание сделки должно соответствовать закону и иным правовым актам;
2. каждый участник сделки должен быть в необходимой степени право и дееспособным;
3. волеизъявление лиц, совершающих сделку, должно соответствовать их действительной воле;
4. сделка должна быть совершена в форме, предусмотренной законом.

Формой сделки называется способ, посредством которого выражается воля сторон при совершении сделки. Законодательством установлены две основные формы сделок: устная и письменная.

В устной форме могут быть заключены сделки, для которых законодательством или соглашением сторон не установлена письменная форма.

Письменная форма может быть простой и нотариальной. В простой письменной форме должны совершаться сделки юридических лиц между собой и с гражданами, а также сделки граждан между собой на сумму, превышающую не менее, чем в 10 раз, установленный законом минимальный размер оплаты труда, а в случаях, предусмотренных законом, – независимо от суммы сделки (например, установлена обязательная письменная форма для соглашения о неустойке, поручительстве и др.).

Сделка в письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку или должным образом уполномоченными ими лицами.

Нотариальная форма сделки обязательна: 1. в случаях, указанных в законе; 2. в случаях, предусмотренных соглашением сторон.

Сделки с землей и другим недвижимым имуществом подлежат государственной регистрации.

Если не соблюдено хотя бы одно из условий действительности сделок, то такая сделка недействительна. Стороны, ее совершившие, должны возвратить друг другу все полученное по сделке, а в случае невозможности возвращения полученного в натуре – возместить его стоимость в деньгах. Если в совершении недействительной сделки виновна одна сторона, то исполненное по сделке возвращается только невиновной стороне, а причитающееся виновной стороне взыскивается в доход государства. При виновности обеих сторон все полученное ими по сделке взыскивается в доход государства.

4. Представительство

Субъект гражданского права может осуществлять свои имущественные права и обязанности через другое лицо – представителя.

В силу представительства сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого), непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого.

В основе представительства лежит так называемое полномочие, которым одно лицо (представляемый, доверитель) наделяет другого. Представительства не возникает при отсутствии такого полномочия или при его превышении, и состоявшаяся сделка считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица. Однако в этих случаях возможно последующее одобрение сделки представляемым.

Представителями могут быть дееспособные граждане и юридические лица в случаях, предусмотренных уставом или положением. Не являются представителями лица, действующие от собственного имени, хотя и в чужих интересах: конкурсные управляющие в процедуре банкротства, душеприказчики при наследовании и т. д.

Представляемым может выступать любой субъект гражданского права (физическое лицо, юридическое лицо, РФ, субъект РФ, муниципальное образование).

Выделяют следующие виды представительства.

1. Законное представительство.

Такое представительство возникает в силу закона. Так, согласно нормам семейного

законодательства родители являются законными представителями своих несовершеннолетних детей.

2. Добровольное или договорное представительство.

В основе этого представительства лежит соглашение представителя и представляемого. Оно оформляется выдачей доверенности. Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами. Гражданское законодательство предъявляет к составлению и содержанию доверенности определенные формальные требования:

а) доверенность должна иметь письменную форму, а в случаях, установленных законом, нотариально удостоверена;

б) в доверенности следует указывать дату ее совершения, без этого она недействительна;

в) срок действия доверенности ограничен и не может превышать 3 лет. Если срок действия доверенности не указан, то она сохраняет силу в течение 1 года со дня ее совершения, за исключением случаев, установленных законом.

3. Представительство, основанное на акте уполномоченного на это государственного органа или органа местного самоуправления.

Например, для защиты прав и интересов недееспособных или частично и ограниченно дееспособных назначаются опекуны и попечители.

Кроме того, полномочие может явствовать из обстановки, в которой действует представитель (продавец, кассир в розничной торговле, работник ателье и т. п.).

Новеллой ГК РФ является введение коммерческого представительства. Коммерческий представитель – лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности. Коммерческий представитель, в изъятие из общих правил, может одновременно представлять интересы разных сторон договора, заключаемого с его участием. Коммерческое представительство оформляется письменным договором, содержащим указания о полномочиях представителя, а при отсутствии таких указаний – также доверенностью.

В условиях рыночных отношений коммерческое представительство имеет особое значение, так как расширяется торговое посредничество.

5. Исковая давность

Исковая давность – это срок для защиты права по иску лица, право которого нарушено. Применение исковой давности побуждает стороны своевременно заботиться об осуществлении и защите своих прав. В течение срока давности нарушенное право может быть защищено судом в принудительном порядке. После истечения срока давности нарушенное право не будет защищено судом. Но право на обращение в суд за защитой нарушенного права никакими сроками не ограничено. Сроком давности ограничено только право на удовлетворение иска о защите нарушенного права.

Давность применяется судом только по заявлению стороны в споре, поскольку представляет собой средство защиты.

Гражданское законодательство устанавливает 2 вида сроков исковой давности: общий и специальные сроки. Общий срок определен в 3 года. Специальные сроки могут быть сокращенными или более длительными по сравнению с общим и применяются в случаях, предусмотренных в законе. Например, для применения последствий недействительности ничтожной сделки устанавливается 10-летний срок исковой давности; а для признания оспоримой сделки недействительной – 1 год (ст. 181 ГК РФ).

Стороны правоотношения не вправе исключить действие давности, изменить ее сроки.

Течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права.

В течение срока исковой давности могут наступить обстоятельства, которые препятствуют своевременному предъявлению иска в защиту нарушенного права. В таких случаях может наступить приостановление, перерыв либо восстановление срока исковой давности.

Основания для приостановления установлены в ГК. Ими являются: непреодолимая сила; нахождение истца или ответчика в составе Вооруженных Сил, переведенных на военное положение; мораторий (установленная Правительством отсрочка исполнения обязательств при чрезвычайных обстоятельствах); приостановление действия закона, регулирующего соответствующее отношение.

Указанные обстоятельства принимаются во внимание, только если они имели место в последние 6 месяцев течения срока, если этот срок равен 6 месяцам или менее 6 месяцев, то в течение этого срока.

Со дня прекращения обстоятельства, послужившего основанием для приостановления давности, течение срока продолжается. Оставшаяся часть срока удлиняется до 6 месяцев.

Для перерыва течения срока исковой давности предусмотрены 2 основания: предъявление иска в установленном порядке либо совершение обязанным лицом действий, свидетельствующих о признании долга или иной обязанности.

Время, истекшее до указанных обстоятельств, во внимание не принимается. После перерыва течение срока исковой давности начинается снова на весь срок, предусмотренный для данного требования.

Восстановление срока исковой давности возможно судом при установлении уважительных причин его пропуска. Причины пропуска срока исковой давности могут быть признаны уважительными, если они связаны с тяжелой болезнью, беспомощным состоянием, неграмотностью истца при условии, что эти обстоятельства имели место в последние 6 месяцев срока давности, а если срок равен 6 месяцам или менее 6 месяцев, то в течение срока давности.

Истечение срока исковой давности, о применении которого заявлено стороной в споре, является основанием к вынесению судом решения об отказе в иске.

Исковая давность не распространяется:

- а) на требования о защите нематериальных благ и личных неимущественных прав, кроме случаев, предусмотренных законом;
- б) на требования вкладчика к банку о выдаче вкладов;
- в) на требования о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью;
- г) на требования собственника или другого законного владельца об устранении нарушений его права;
- д) на иные требования, указанные законом.

6. Понятие и виды вещных прав

Под вещным правом понимается право, обеспечивающее удовлетворение интересов его обладателя путем непосредственного воздействия на вещь, которая находится в сфере его хозяйственного господства.

К вещным правам относятся: право собственности и другие вещные права лиц, не являющихся собственниками. Вещные права не собственников являются ограниченными. Круг вещных прав (в отличие от обязательственных) очерчен законом.

К вещным правам, кроме права собственности, отнесены:

1. право пожизненного наследуемого владения земельным участком;
2. право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком;
3. сервитут (право ограниченного пользования чужим земельным участком);
4. право хозяйственного ведения и оперативного управления имуществом.

Данный перечень не является исчерпывающим.

Для ограниченных вещных прав характерны следующие признаки.

Во-первых, их содержание уже, чем содержание прав собственника. Они осуществляются в пределах, установленных собственником или законом.

Во-вторых, ограниченные вещные права производны и зависимы от права собственности на ту же вещь. Хотя вещные права и сохраняются при смене собственника, их содержание определяется исходя из содержания правомочий собственника.

В-третьих, важно, что ограниченные вещные права защищаются теми же способами, что и право собственника.

7. Понятие и содержание права собственности в РФ

Право собственности является основополагающим в числе других вещных прав.

Необходимо выделять право собственности в объективном и в субъективном смысле.

Право собственности в объективном смысле – это совокупность правовых норм, закрепляющих, регулирующих и охраняющих общественные отношения по присвоению материальных благ и обеспечивающих собственнику право владения, пользования и распоряжения имуществом в пределах, установленных законом.

Право собственности в субъективном смысле – это право конкретного собственника по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом.

Содержание права собственности составляют 3 правомочия собственника: владение, пользование и распоряжение вещью. Владение – это фактическое обладание вещью. Пользование вещью означает возможность извлекать из нее полезные свойства. Распоряжение – возможность собственника определять юридическую и фактическую судьбу вещи (уничтожить, продать, подарить и т. д.).

Передавая отдельные правомочия (напр., владение, пользование по договору аренды арендатору) собственник не утрачивает право собственности на имущество.

В соответствии с действующим законодательством (ст. 8 Конституции РФ, ст. 212 ГК РФ) устанавливаются следующие формы собственности: частная, государственная, муниципальная и иные.

В составе частной собственности различают собственность граждан и собственность юридических лиц. В составе государственной собственности – федеральную собственность и собственность субъектов РФ.

Муниципальной собственностью является имущество, которое принадлежит на праве собственности городским и сельским поселениям, а также другим муниципальным образованиям.

Если имущество принадлежит на праве собственности не одному лицу, а двум и более, то в таких случаях возникает общая собственность. Субъекты права общей собственности именуются участниками общей собственности или сособственниками. Если в общей собственности заранее определены доли каждого из сособственников, то это долевая собственность. При совместной собственности доли сособственников не определены. Случаи образования совместной собственности предусмотрены законом.

Приобретение права собственности связано с определенными юридическими фактами. Они называются основаниями (способами) возникновения права собственности. К ним относятся: создание, изготовление новой вещи, переработка, обращение в собственность общедоступных для сбора вещей, приобретение права собственности на бесхозяйные вещи, находку, безнадзорных животных, клад, а также в силу приобретательной давности.

Право собственности прекращается в следующих случаях.

1. Вследствие прекращения существования объекта (например, при гибели вещи, ее уничтожении, потреблении).

2. При добровольном прекращении права собственности (в частности, при отчуждении имущества другому лицу, при отказе от права собственности на принадлежащие вещи).

3. При принудительном прекращении права собственности. По общему правилу изъятие имущества у собственника производится возмездно с компенсацией собственнику стоимости изымаемых вещей. Например, при реквизиции в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотий и иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер; при отчуждении недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка; при выкупе бесхозяйственно содержимых культурных ценностей и др. Лишь конфискация представляет собой безвозмездное изъятие имущества у собственника в случаях, предусмотренных законом.

Все формы собственности равным образом защищаются законом. Гражданское законодательство предоставляет собственнику возможность истребовать имущество из чужого незаконного владения, если оно было из владения собственника, а также предъявить требования об устранении препятствий в пользовании и распоряжении имуществом.

8. Обязательство, его понятие, значение, структура, типы обязательств

Обязательства представляют собой наиболее распространенный и в то же время многообразный вид гражданских правоотношений. Они возникают, например, когда гражданин покупает товары, транспортная организация перевозит грузы, предприятие поставляет оборудование, институт выполняет научно-исследовательские работы и т. п.

Обязательство – это гражданское правоотношение, в котором одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенные действия (передать вещь, выполнить работу, оказать услуги и т. д.) либо воздержаться от них, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

В обязательстве как в любом гражданском правоотношении следует выделять субъекты, объекты и содержание.

Субъектами (сторонами) обязательства являются кредитор и должник. Кредитор наделен правом требовать от обязанной стороны совершения определенных действий (либо воздержаться от них) и является активной стороной обязательства.

Должник обязан совершать по требованию кредитора соответствующие действия или воздержаться от них и признается пассивной стороной обязательства.

Объектом обязательства являются действия.

Содержание обязательства составляют права и обязанности сторон. Обычно каждая сторона обязательства имеет и права и обязанности.

Основаниями возникновения обязательств являются договоры, иные сделки, акты органов государственной власти и иных государственных органов и органов местного самоуправления, судебные решения, создание произведений науки, литературы, искусства, причинение вреда, неосновательное обогащение, приобретение имущества и др.

Обязательства подразделяются на следующие виды: односторонние и двусторонние (взаимные); альтернативные и факультативные; обязательства личного характера; долевы́е, солидарные, субсидиарные (дополнительные); регрессные; основные и дополнительные; договорные и внедоговорные. Договорные, в свою очередь, делятся на обязательства: а) о передаче имущества; б) о выполнении работ; в) об оказании услуг и др.

Договорными называются обязательства, которые возникают из договоров. Одним из основных начал гражданского законодательства является свобода договора. Стороны вправе заключить любой вид договоров, указанный в ГК РФ, а также заключить договор, который сочетает отдельные элементы предусмотренных ГК договоров. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий.

Внедоговорные обязательства возникают вследствие неправомерных действий: причинения вреда личности или имуществу, неосновательного получения или сбережения имущества за счет другого.

Во внедоговорных обязательствах выделяют: обязательства из односторонних сделок и охранительные обязательства. Отдельные виды, в свою очередь, могут подразделяться на различные подвиды.

9. Принципы исполнения и способы обеспечения исполнения обязательств

Исполнение обязательства – это совершение предусмотренного в нем действия (передача вещи, выполнение работы, оказание услуги, уплата денег) и в достаточно редких случаях воздержание от действий (напр., хранитель не вправе пользоваться переданной ему на хранение вещью, если иное не предусмотрено договором).

В нормах ГК РФ (гл. 22, 25) закреплены следующие принципы исполнения обязательств:

1. принцип надлежащего исполнения;
2. принцип реального исполнения.

Надлежащее исполнение обязательства означает необходимость совершить предусмотренное в обязательстве действие (воздержаться от предусмотренных в обязательстве

действий) в соответствии с его условиями и требованиями законодательства, а если такие условия и требования отсутствуют – с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Надлежащее исполнение обязательства предполагает соблюдение условий в отношении предмета обязательства (количества и качества), места, времени (сроков), способов исполнения, субъектов обязательства. Если какое-либо из указанных условий не соблюдено, то исполнение обязательства не может считаться надлежащим.

Реальное исполнение обязательства состоит в необходимости исполнить обязательство в натуре, т. е. совершить именно то действие, которое составляет предмет обязательства – передать вещь, выполнить определенную работу, оказать соответствующие услуги.

Уплата штрафа, пени, возмещение убытков не освобождает должника, который ненадлежащим образом исполнил обязательство, от исполнения обязательства в натуре, кроме случаев, когда иное предусмотрено законом или договором.

Вместе с тем иные последствия наступают в случаях, когда должник вообще не исполнил обязательство. В данном случае, если иное не предусмотрено законом или договором, возмещение убытков и уплата неустойки освобождает должника от исполнения обязательства в натуре.

Должник также освобождается от исполнения обязательства в натуре при отказе кредитора от принятия просроченного исполнения, которое утратило интерес для него, а также при уплате неустойки в качестве отступного.

На случай неисполнения и ненадлежащего исполнения обязательств гражданское законодательство предусматривает специальные меры имущественного характера, которые в достаточной степени гарантируют исполнение обязательства и стимулируют должника к надлежащему поведению. Такие меры называются способами обеспечения исполнения обязательств. К ним относятся: неустойка, залог, удержание, банковская гарантия, поручительство и задаток.

Неустойка (штраф, пени) – 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 может быть законной или договорной. Если неустойка установлена законом, то она именуется законной. Стороны не могут уменьшить размер законной неустойки, в то же время при отсутствии прямого запрета в законе могут увеличить ее размер. Уменьшить размер законной неустойки или освободить должника от ее уплаты может только суд в случаях, предусмотренных законом.

Договорная неустойка устанавливается по соглашению сторон, поэтому ее размер, порядок исчисления, условия применения определяются по их усмотрению.

Соглашение о неустойке должно быть совершено в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке.

Особое место среди способов обеспечения исполнения обязательств занимает залог имущества. Его сущность в том, что кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом.

Предмет залога может оставаться у залогодателя или передаваться залогодержателю.

Одним из видов залога является ипотека. Ипотекой называется залог предприятия, здания, сооружения, квартиры и другого недвижимого имущества. В настоящее время ипотека широко используется как способ обеспечения исполнения обязательства в кредитных договорах, в том числе в договорах по жилищному кредитованию.

Отдельными видами залога являются также залог товаров в обороте, залог вещей в ломбарде, залог, используемый таможенными органами.

Договор о залоге должен быть заключен в письменной форме. Для некоторых видов залога требуется нотариальное удостоверение и государственная регистрация (например, для ипотеки).

Новым способом обеспечения исполнения обязательств, предусмотренным ГК РФ, является удержание. Его суть в том, что кредитор у, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику или указанному им лицу, предоставлено право в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с этой вещью убытков, удерживать ее у себя до тех пор, пока соответствующее обязательство должником не будет исполнено.

Право удерживать вещь имеет, например, хранитель по возмездному договору хранения до оплаты услуг, перевозчик по договору перевозки, подрядчик до оплаты выполненной работы и т. п.

Если несмотря на принятые кредитором меры по удержанию вещи должник тем не менее не исполнит свое обязательство, кредитор вправе обратиться с иском на удерживаемую вещь.

Также новым, ранее не известным российскому законодательству, способом обеспечения исполнения обязательств, является банковская гарантия.

В силу банковской гарантии банк, иное кредитное учреждение или страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования об ее уплате.

Банковская гарантия – одностороннее обязательство, которое должно оформляться в письменной форме. За выдачу банковской гарантии принципал уплачивает гаранту вознаграждение.

Как видно из определения банковской гарантии, в качестве гаранта может выступать только банк, иное кредитное учреждение или страховая организация.

В отличие от банковской гарантии поручителем может быть любое лицо. Поручительство представляет собой самостоятельный способ обеспечения исполнения обязательств.

По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части.

При неисполнении или ненадлежащем исполнении должником основного обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно. Законом или договором может быть предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя.

Договор поручительства должен заключаться в письменной форме. Несоблюдение формы договора влечет его недействительность.

В современных условиях при заключении договоров на торгах широко используется такой способ обеспечения исполнения обязательств как задаток.

Задаток – это денежная сумма, которая выдается одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения. Таким образом, задаток выполняет 3 функции: средства платежа, доказательства заключения договора и способа обеспечения исполнения обязательства.

Задаток имеет цель предотвратить неисполнение договора. Если обязательство, обеспеченное задатком, не исполнено и за это ответственна сторона, внесшая задаток, то сумма задатка остается у другой стороны. Если же за неисполнение обязательства ответственна сторона, получившая задаток, то она обязана уплатить стороне, внесшей задаток, двойную сумму задатка.

Соглашение о задатке независимо от его суммы должно быть заключено в письменной форме.

10. Ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств

Ответственность – мера имущественного воздействия на должника в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения им своих обязанностей. Особенности гражданско-правовой ответственности состоят в следующем.

1. Она имеет имущественный характер.

Применение гражданско-правовой ответственности всегда связано с взысканием с

нарушителя обязательства убытков, уплатой неустойки, пени, отобранием вещи в натуре.

2. Это ответственность одного участника гражданских правоотношений перед другим.

Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязанностей одним участником влечет нарушение прав другого участника. Поэтому имущественная санкция имеет цель восстановление или компенсацию нарушенного права потерпевшего. Исключением являются случаи, когда санкции обращаются в пользу государства (например, при совершении сделки, противоречащей основам правопорядка и нравственности; принудительном выкупе бесхозяйственно содержимых культурных ценностей, отнесенных к особо ценным и охраняемым государством и др.).

3. К участникам имущественного оборота за однотипные правонарушения применяются равные по объему меры ответственности, что является проявлением принципа равноправия участников гражданско-правовых отношений.

В отдельных случаях для защиты интересов более слабой стороны в договорных отношениях предусмотрены некоторые отступления от принципа равной ответственности (например, по договорам розничной купли-продажи, проката).

Для привлечения лица к гражданско-правовой ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств необходимо наличие состава гражданского правонарушения.

Составом гражданского правонарушения называют совокупность условий, необходимых для привлечения к гражданско-правовой ответственности.

Выделяют следующие условия.

1. Противоправность поведения.

Противоправным признается поведение лица, несоответствующее закону, договору, влекущее за собой нарушение (умаление, ограничение) имущественных прав и законных интересов другой стороны правоотношения. Противоправное поведение может выражаться как в действиях, так и в бездействии должника (не оплата поставленного товара, выполненной работы и т. д.).

Обстоятельствами, исключающими противоправность, являются необходимая оборона и крайняя необходимость (ст. 1066, 1067 ГК РФ), осуществление права, исполнение обязанности.

2. Наличие вреда.

Под вредом понимается всякое умаление охраняемого законом блага. Если вред носит имущественный характер, его называют ущербом, а денежное выражение ущерба представляет собой убытки (ст. 15 ГК РФ). Когда причиненный вред выражается в физических и нравственных страданиях, такой вред называется моральным. Гражданским законодательством предусмотрена возможность компенсации морального вреда. Размер такой компенсации определяет суд с учетом степени физических и нравственных страданий, связанных с индивидуальными особенностями лица, которому причинен вред.

3. Причинная связь.

Возмещению подлежат убытки, которые находятся в причинной связи с поведением ответственного лица. Причинная связь представляет собой объективно существующую связь между явлениями, при которой одно явление (причина) предшествует другому явлению (следствию) и порождает его.

4. Вина.

Вина – это психическое отношение лица к своему поведению и его результату. Выделяют две формы вины: умысел и неосторожность, которая бывает грубой и простой.

Умысел означает предвидение результата и желание или сознательное допущение его наступления. Неосторожность имеет место в тех случаях, когда лицо предвидит возможность вредного результата, но легкомысленно рассчитывает на его предотвращение либо не предвидит последствия своих действий, хотя должно и могло их предвидеть. При грубой неосторожности лицо нарушает обычные, элементарные требования заботливости и осмотрительности. При простой неосторожности – лицо проявляет определенную внимательность и осмотрительность, но недостаточные для предотвращения нарушения.

В гражданском праве в отличие от уголовного действует презумпция вины должника. Бремя доказывания отсутствия вины возлагается на лицо, нарушившее обязательство.

В случаях, предусмотренных законом, возможна ответственность при отсутствии вины (например, при причинении вреда источником повышенной опасности, при осуществлении предпринимательской деятельности и др.).

Гражданско-правовая ответственность подразделяется на следующие виды.

По основанию выделяют договорную и внедоговорную ответственность. В первом случае ответственность возникает за нарушение договорного обязательства. Во втором – ответственность наступает в результате причинения вреда личности или имуществу при неправомерных действиях, при этом договорные отношения между причинителем вреда и потерпевшим отсутствуют.

Если в правоотношении несколько субъектов ответственности, то она может быть: долевой, солидарной или субсидиарной. При долевой ответственности каждый должник отвечает лишь в размере своей доли. При солидарной – любой должник отвечает за исполнение обязательства в полном объеме. При субсидиарной – должник несет дополнительную ответственность в части, не исполненной основным должником.

По характеру ответственность может быть натуральной и денежной.

По размеру ответственность может быть полной и ограниченной. В гражданском праве закреплен принцип полного возмещения причиненных убытков. В силу ст. 15 ГК РФ потерпевший вправе требовать полного возмещения убытков, если законом или договором не предусмотрено их возмещение в меньшем размере. Это значит, что возмещению подлежит как реальный ущерб, который понес потерпевший, так и упущенная им выгода, т. е. не полученные им доходы, которые он получил бы при отсутствии нарушения.

Контрольные вопросы:

1. Дайте определение гражданского права как отрасли права.
2. Какие отношения регулируются гражданским правом?
3. Каковы принципы гражданского права?
4. Когда возникает и прекращается правоспособность юридического лица?
5. Что такое сделка?
6. С какого момента начинается исчисление срока исковой давности?
7. Что составляет содержание права собственности?
8. Какова структура обязательства?
9. Каковы виды и размер гражданско-правовой ответственности?

Глава 10. Трудовое право

1. Предмет и сфера действия трудового права Российской Федерации

Всякий не индивидуальный труд выступает как система возникающих между людьми общественных отношений, в этом качестве он является объектом правовой регламентации. Ведущую роль в данной системе отношений играют отношения наемного труда, возникающие между работодателем, с одной стороны, и работником – с другой стороны, которые основаны на соглашении о применении труда последнего. Такое соглашение получило название «трудовой договор». *Индивидуальные отношения по поводу применения труда гражданина, заключившего трудовой договор с организацией либо другим гражданином*, в соответствии со ст. 1 Трудового кодекса РФ (далее – ТК РФ) – основа предмета трудового права России. Стороны трудового отношения: работник и организация (юридическое лицо) либо другой гражданин, являющиеся для данного работника нанимателем (ст. 20 ТК РФ). Признаки трудовых отношений: это личное выполнение работником за плату работы по определенной специальности, квалификации или должности и подчинение работника правилам внутреннего трудового распорядка при выполнении работодателем обязанностей по предоставлению обусловленной договором работы, созданию должных условий труда, своевременной и полной оплате труда. Помимо собственно трудовых предметом трудового права России являются

связанные с трудовыми отношениями по организации труда и управлению им; трудоустройству у конкретного работодателя и содействию занятости населения; профессиональной подготовке, переподготовке и повышению квалификации работников; социальному партнерству; участию работников и их представителей (профессиональных союзов) в установлении условий труда и применении трудового законодательства; материальной ответственности работников и работодателей; надзору и контролю за соблюдением трудового законодательства; разрешению индивидуальных и коллективных трудовых споров (ст. 1 ТК РФ).

Трудовое право распространяется на всех работодателей независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности, на всех работников, заключивших трудовой договор, в том числе на муниципальных служащих, на работающих учредителей (участников) коммерческих организаций, на иностранных работников, работников исполнительных органов общественных объединений и политических партий, работников прокуратуры и вневедомственной охраны.

Труд лиц, проходящих альтернативную гражданскую службу, теперь также отнесен к сфере трудового права (ст. 349 ТК РФ). Отдельные нормы трудового законодательства действуют в отношении милиционеров, проходящих на основании контрактов службу в органах внутренних дел, работников таможенных органов и иных военизированных подразделений. К государственным гражданским служащим нормы трудового законодательства с 1 февраля 2005 года могут применяться лишь в определенной части, не предусмотренной Законом РФ от 27 июля 2004 г. «О государственной гражданской службе Российской Федерации». Не распространяются правила трудового права на военнослужащих при исполнении обязанностей военной службы (если иное не установлено законодательством о статусе военнослужащих), членов советов директоров коммерческих организаций, лиц, работающих по договорам гражданско-правового характера. Самостоятельно организуют труд и предприниматели без образования юридического лица, частные детективы, нотариусы, адвокаты.

Метод трудового права – это совокупность приемов, средств, способов, при помощи которых осуществляется регламентация труда работников. Трудовому праву присущи следующие особенности правового регулирования.

Способ установления прав и обязанностей субъектов трудового права характеризуется сочетанием централизованного и локального (внутри организации) правового регулирования труда, нормативного и (или) договорного регулирования социально-трудовых отношений; коллективно договорного и индивидуально-договорного регулирования труда, участием работников и иных коллективных субъектов трудового права в нормотворчестве; делением трудового законодательства на общее и специальное. Общее законодательство о труде применяется ко всем участникам трудовых правоотношений. Специальное – имеет ограниченную сферу действия в зависимости от особенностей труда или субъектного состава его участников (например, женщин, подростков и др.).

Степень свободы участников трудовых и связанных с ними отношений характеризуется сочетанием диспозитивности и императивности правового регулирования. Диспозитивность трудового права означает, что стороны обладают возможностью выбора вариантов поведения. В большинстве ситуаций нормы трудового права оставляют место усмотрению сторон. Императивные правила являются государственными гарантиями прав и интересов работников.

Правовое положение субъектов в сфере трудового права характеризуется сочетанием равенства сторон и власти подчинения. Поскольку трудовые отношения имеют договорную природу, стороны таких договоров предполагаются равными. Равенство сочетается в трудовом праве с подчинением работника указаниям работодателя, подчинением всех работников внутреннему трудовому распорядку, подчинением сторон трудового правоотношения законным требованиям органов государственного надзора, общественного контроля.

Способы защиты прав и обеспечения исполнения обязанностей в трудовом праве включают: право на объединение работников и работодателей в целях защиты своих прав и интересов; право на самозащиту прав работников, государственный надзор и общественный контроль за соблюдением трудового законодательства; ответственность (дисциплинарная, материальная, административная, моральная, уголовная) за неисполнение норм трудового законодательства; особый порядок разрешения индивидуальных трудовых споров в комиссиях

по трудовым спорам, особые правила судебной защиты прав работников, примирительные процедуры разрешения коллективных трудовых споров, включая право на забастовку.

2. Принципы трудового права

Принципы трудового права – это закрепленные в праве основные руководящие начала, определяющие содержание и направленность правового регулирования трудовых и связанных с ними общественных отношений. Принципы, получившие закрепление в общих положениях ТК РФ, служат целям правильного построения трудового законодательства. Они обеспечивают внутреннюю согласованность, единство правового регулирования труда в системе российского права в целом, служат правильному применению закона, уяснению его смысла, устранению коллизий и противоречий. Исходя из общепризнанных принципов и норм международного права, и в соответствии с Конституцией РФ принципами трудового права являются (ст. 2, 3, 4 ТК РФ):

свобода труда и запрещение принудительного труда. Принцип свободы труда имеет особое правовое значение. Он определяет содержание большинства норм нового трудового законодательства России и гарантирует гражданам право свободно распоряжаться своими способностями к труду, реализовать их в любой незапрещенной законом форме, свободно выбирать профессию, род деятельности или занятий. Незанятость гражданина не является основанием для привлечения к ответственности. Принуждение к труду не допускается. Статья 4 ТК РФ дает понятие принудительного труда. Это выполнение работы под угрозой наказания или в качестве наказания (насильственного воздействия). Не считается принудительной работа, обусловленная законодательством о воинской обязанности и военной, альтернативной гражданской службе, работа, выполняемая в условиях чрезвычайных обстоятельств, и работа на основании вступившего в законную силу приговора суда;

равенство прав и возможностей работников, включая равное право на профессиональную подготовку и продвижение по службе (работе), а также запрещение дискриминации в сфере труда (ст. 3 ТК РФ). Каждый имеет равные возможности для реализации своих трудовых прав. Никто не может быть ограничен в правах и трудовых свободах и не может получить какие-либо преимущества по основаниям, не связанным с деловыми качествами работников;

защита от безработицы и содействие в трудоустройстве. Данное начало регулирования труда проявляется в нормах трудового законодательства, устанавливающих порядок возникновения, изменения и прекращения трудовых отношений. Наиболее полно и последовательно принцип защиты от безработицы реализуется в законодательстве о занятости населения в Российской Федерации;

обеспечение прав работников на справедливые условия труда, в том числе на безопасные условия труда и право на отдых. Реализуется в законодательстве об охране труда и гарантируется мерами правовой ответственности (административной, уголовной, материальной) в случае неисполнения такого законодательства;

обеспечение прав на своевременную, полную и справедливую оплату труда, гарантирующую достойное существование работников и членов их семей. Этот принцип находит отражение в обязательных требованиях по установлению оплаты труда работников, правилах начисления и выплаты заработной платы. Существенной правовой гарантией выступают и нормы о минимальном размере заработка работника (ст. 129, 133 ТК РФ);

обеспечение равной оплаты за труд равной ценности (ст. 22, 132 ТК РФ);

обеспечение прав работников и работодателей на объединение, включая право создавать профессиональные союзы и вступать в них. Право на объединение обеспечивает полноценную защиту прав и интересов сторон трудового правоотношения, используя институт представительства и участие в коллективно-договорном регулировании труда;

обеспечение прав работников на участие в управлении организацией;

обеспечение прав работников и работодателей на социальное партнерство, включая участие в договорном регулировании труда;

обеспечение прав работников на государственную защиту их труда, включая право на судебную защиту и осуществление государственного надзора и профсоюзного контроля за

исполнением трудового законодательства;

обеспечение прав работников на защиту чести и достоинства в период работы, на возмещение вреда в связи с исполнением трудовых обязанностей;

обеспечение прав работников на обязательное социальное страхование;

обеспечение прав работников на индивидуальные и коллективные трудовые споры, права на забастовку.

3. Формы правового регулирования труда. Система источников трудового права. Локальное регулирование труда

Правовое регулирование труда осуществляется в следующих формах. Принятия нормативно-правовых актов, содержащих нормы трудового права (*нормативная форма регламентации*). Путем заключения коллективных соглашений по социально-трудовым вопросам, индивидуальных трудовых договоров (*договорная форма регулирования* – ст. 9 ТК РФ). А также посредством издания работодателем индивидуальных правовых актов распорядительного характера (приказов, распоряжений) (*индивидуально-правовая форма регулирования*). В понятие трудовое законодательство включается и законодательство об охране труда. Систему нормативных актов и соглашений о труде в соответствии со ст. 5 ТК РФ образуют следующие источники.

Конституция РФ. Закрепляет основные права и обязанности граждан в социально-трудовой сфере, устанавливает гарантии их реализации. Предусмотренные конституцией права и свободы существуют как нормы прямого действия и обладают высшей юридической силой. *Конституции республик в составе РФ. Международно-правовые акты, в том числе ратифицированные СССР и (или) РФ конвенции Международной организации труда (далее – МОТ), рекомендации МОТ, международные договоры* (ст. 10 ТК РФ). Международные акты являются частью российской правовой системы. *Конституционные законы, содержащие нормы трудового права. Трудовой кодекс РФ* принят 30 декабря 2001 года. Вступил в силу, за исключением части первой ст. 133, с 1 февраля 2002 года. Кодекс является правовой основой нового трудового законодательства России. Все иные акты о труде работников должны соответствовать положениям ТК РФ. *Федеральные законы, содержащие нормы трудового права, указы Президента РФ, вносящие изменения в действующее законодательство о труде. Постановления Правительства РФ. Нормативные акты федеральных органов исполнительной власти, в том числе акты бывшего Минтруда РФ и ныне действующего Минздрава РФ. Нормативные акты федеральных отраслевых органов государственного управления. Законы и иные правовые акты субъектов РФ. Нормативно-правовые акты органов местного самоуправления* (ст. 7 ТК РФ). *Локальные нормативные акты, содержащие нормы трудового права. Нормативные положения (условия) централизованных коллективных соглашений по социально-трудовым отношениям и коллективных договоров организаций.*

Одной из наиболее существенных особенностей источников трудового права России является весьма широкое использование локального правового регулирования.

Локальное нормативное регулирование труда осуществляется работодателем самостоятельно, а в случаях, установленных законом, коллективным договором организации, – с учетом мнения представительного органа работников (ст. 8, 372 ТК РФ). Локальные акты действуют в пределах одной организации (одного работодателя). Они позволяют согласовать интересы работников и работодателей, установить более высокий в сравнении с законом уровень социально-трудовых гарантий. Локальные нормы служат правовым основанием для разрешения споров в судах.

Локальное нормативное регулирование осуществляется в организации посредством принятия актов комплексного характера (коллективный договор, правила внутреннего трудового распорядка) либо специальных нормативных актов по отдельным видам социально-трудовых отношений (положения об оплате труда о премировании работников, штатное расписание, график отпусков, должностные инструкции, положения о персональных данных работников и др.). Такие акты не могут ухудшать положение работников в сравнении с

законом и коллективным договором, если таковой имеется в организации.

В сфере регулирования труда значение имеет и судебная практика. В этом смысле особую роль играют обобщения практики применения трудового законодательства и принятые на этой основе разъяснения Пленума Верховного Суда РФ.

4. Субъекты трудового права

В отношениях, урегулированных нормами трудового права, участвуют несколько групп субъектов. *Граждане*. Это, во-первых, граждане, участвующие в отношениях по трудоустройству и профессиональной подготовке по направлению органов службы занятости (отношениях, предшествующих трудовым) либо в процессуальных отношениях по поводу увольнения с работы (отношения, вытекающие из трудовых), во-вторых, граждане, являющиеся работниками, в-третьих, граждане, выступающие в роли нанимателей для других граждан, заключивших с ними трудовой договор.

В соответствии со ст. 63 ТК РФ допускается заключение трудового договора с лицами, достигшими возраста шестнадцати лет. В случаях получения основного общего образования либо оставления в соответствии с федеральным законом общеобразовательного учреждения допускается прием на работу подростков, достигших возраста 15 лет. С 14 лет разрешается прием на работу учащихся образовательных учреждений для выполнения легкого труда, не причиняющего вреда их здоровью и не нарушающего процесса обучения в свободное от учебы время и только с согласия одного из родителей (опекуна, попечителя) и органа опеки и попечительства. Лица, не достигшие возраста 14 лет, могут быть приняты в творческие организации для участия в создании и (или) исполнении произведений. Закон устанавливает минимальный возраст поступления на работу, но по общему правилу не содержит возрастных пределов для работы по трудовому договору. Предельный возраст предусмотрен, например, для исполнения обязанностей государственной или муниципальной службы, замещения должностей руководителей государственных образовательных учреждений.

Субъектами трудового права России признаются иностранные граждане и лица без гражданства (ст. 11 ТК РФ), которые могут быть приняты на работу с соблюдением разрешительного порядка, предусмотренного законодательством РФ о правовом положении иностранных граждан и специальными правилами привлечения и использования на территории России иностранной рабочей силы. Исключения из общих правил привлечения иностранных работников устанавливаются федеральным законом и международными соглашениями по вопросам трудовой миграции.

Работодатели. Работодателем признается физическое лицо или юридическое лицо (организация), вступившее в трудовые отношения с работником. Работодателем могут быть физические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, либо просто граждане, использующие труд других граждан для нужд домашнего потребительского хозяйства. Работодателями выступают коммерческие или некоммерческие организации. Филиалы, представительства и иные обособленные структурные подразделения юридических лиц работодателями не признаются (ст. 20 ТК РФ) и заключают трудовые договоры от имени самой организации и в ее интересах. Особым правовым статусом наделяет закон работодателей, являющихся религиозными организациями, и работодателей – физических лиц. Права и обязанности работодателя в трудовых отношениях осуществляются либо непосредственно физическим лицом, являющимся работодателем, либо органами управления юридического лица (директором, советом директоров и др.). Руководитель организации – самостоятельный субъект трудового права, являясь работником организации (глава 43 ТК РФ), выступает как представитель организации работодателя.

Коллективные субъекты трудового права. Данную группу субъектов представляют объединения работников организации, объединения работников отрасли, территории, региона, Российской Федерации, их представители, в том числе органы и объединения профессиональных союзов, объединения работодателей и их представительные органы. Объединение работодателей – некоммерческая организация, объединяющая на добровольной основе работодателей для представительства интересов и защиты прав своих членов во

взаимоотношениях с профсоюзами, органами государственной власти и органами местного самоуправления.

Органы государственной или муниципальной власти общей компетенции. Это исполнительные органы государственного или муниципального управления, выступающие собственниками организаций работодателей, представителями собственников таких организаций или участвующие в отношениях социального партнерства.

Органы государственного управления специальной компетенции. Государственные органы, осуществляющие управление трудом, органы федеральной службы занятости, органы государственного надзора в сфере труда, органы государственной экспертизы условий труда, органы отраслевого управления трудом и др.

Органы по рассмотрению индивидуальных и коллективных трудовых споров: комиссии по трудовым спорам в организациях, примирительные комиссии, посредники, трудовой арбитраж.

5. Социальное партнерство. Коллективные договоры и соглашения

Социальное партнерство определяется в законе как система взаимоотношений между работниками (представителями работников), работодателями (представителями работодателей), органами государственной власти, органами местного самоуправления, направленная на обеспечение согласования интересов работников и работодателей по вопросам регулирования трудовых отношений и иных, непосредственно связанных с ними отношений (ст. 23 ТК РФ).

Сторонами социального партнерства являются работники и работодатели в лице уполномоченных в установленном порядке представителей.

Система социального партнерства в Российской Федерации включает следующие уровни: федеральный, региональный, отраслевой, территориальный (в муниципальном образовании), уровень организации. Формами социального партнерства являются коллективные переговоры, взаимные консультации, участие работников, их представителей в управлении организацией, участие представителей работников и работодателей во внесудебном разрешении трудовых споров.

Отношения социального партнерства – это отношения с участием коллективных субъектов трудового права либо их представителей. Представителями работников в социальном партнерстве являются: профессиональные союзы или иные представители, избираемые работниками. Представителями работодателя при проведении коллективных переговоров, заключении или изменении коллективного договора являются руководитель организации или уполномоченные им лица.

Стороны и представители сторон формируют органы социального партнерства. Таковыми являются комиссии по регулированию социально-трудовых отношений. На федеральном уровне образуется постоянно действующая Российская трехсторонняя комиссия по регулированию социально-трудовых отношений. В субъектах Российской Федерации и на территориальном уровне создаются трехсторонние комиссии по регулированию социально-трудовых отношений. В организациях – двухсторонние комиссии из представителей работников и работодателя.

Основным актом, комплексно регулирующим вопросы труда и социальной защиты работников в организации, является коллективный договор. Коллективные договоры являются наиболее распространенной на практике формой договорного регулирования труда. По определению ст. 40 ТК РФ, коллективный договор – это правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения в организации и заключаемый работниками и работодателем в лице их представителей. Сторонами коллективного договора выступают работники организации, филиала, представительства организации и работодатель – юридическое лицо либо филиал, представительство. Содержание и структура коллективного договора определяются сторонами. В него могут включаться взаимные обязательства работников и работодателя по вопросам оплаты труда, выплаты пособий, компенсаций, занятости, переобучение, высвобождения работников, улучшения условий и охраны труда работников, в том числе женщин и молодежи, регулирования рабочего времени и времени отдыха, включая

вопросы предоставления и продолжительности отпусков (ст. 41 ТК РФ) и т. д. Коллективным договором устанавливаются условия труда, более благоприятные по сравнению с установленными законами, иными нормативными правовыми актами, соглашениями.

Правовая процедура заключения коллективного договора определяется сторонами самостоятельно. Коллективный договор заключается на срок, не превышающий трех лет.

На территориальном, региональном, отраслевом или федеральном уровне социально-партнерских отношений между полномочными представителями работников и работодателей заключаются соглашения, устанавливающие общие принципы регулирования социально-трудовых отношений и связанных с ними экономических отношений.

6. Правовое регулирование занятости населения в РФ

Правовое регулирование занятости населения в РФ ныне представлено большим числом нормативных актов. Базовым в этой сфере отношений является Закон РФ от 19 апреля 1991 г. «О занятости населения в Российской Федерации» (далее – Закон 1991 г.). Занятость определяется законом как не противоречащая законодательству РФ деятельность граждан, связанная с удовлетворением их личных и общественных потребностей и приносящая, как правило, заработок, трудовой доход. Законодательство РФ не предусматривает понятий «частичная незанятость» или «частичная безработица» и соответственно не устанавливает мер социально-правовой защиты для лиц, вынужденно работающих на условиях неполной занятости.

Обязанности по реализации положений закона о содействии занятости населения возложены на территориальные центры занятости населения. Все услуги гражданам оказываются органами службы занятости бесплатно.

Безработными признаются трудоспособные граждане, которые не имеют работы и заработка (незанятые граждане), зарегистрированные в органах службы занятости в целях поиска подходящей работы, фактически ищущие работу и готовые приступить к ней, не трудоустроенные в течение 10 дней со дня регистрации. Признание или непризнание гражданина безработным оформляется мотивированным решением службы занятости.

Гражданам, зарегистрированным в органах службы занятости, предоставляются меры социально-правовой защиты. Всем обратившимся гарантируются: бесплатная консультация, бесплатная информация о вакансиях, участие в оплачиваемых общественных работах, профессиональная ориентация, получение льгот в связи с увольнением по сокращению штатов, численности или в связи с ликвидацией работодателя. *Гражданам, признанным в установленном порядке безработными*, дополнительно предоставляется право на: бесплатную профессиональную подготовку с выплатой стипендии за время обучения, оплату проезда в общественном транспорте в период обучения по направлению службы занятости, пособие по безработице, материальную помощь по истечении срока получения пособия по безработице и в исключительных обстоятельствах, включение времени получения пособия по безработице и иных периодов незанятости в трудовой стаж, досрочное пенсионное обеспечение по старости и другие льготы.

Социально незащищенным категориям граждан работодателями устанавливаются квоты рабочих мест для гарантированного трудоустройства (например, инвалидам), создаются специализированные рабочие места и специализированные предприятия, организуется специальное обучение.

Основной формой социальной защиты безработных граждан является пособие по безработице. Максимальный и минимальный размеры пособия по безработице определяются ныне постановлением Правительства РФ и соответствуют размерам минимальной заработной платы и величине прожиточного минимума трудоспособного гражданина.

7. Трудовой договор: понятие, значение и содержание. Порядок заключения, изменения, приостановления и прекращения

Поступая на работу, гражданин заключает с работодателем соглашение о труде – трудовой договор, в котором оговариваются условия его трудовой деятельности. Условия такого соглашения приобретают форму юридических прав и обязанностей. Трудовой договор – соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные законом, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, содержащими нормы трудового права, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную трудовую функцию, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка (ст. 56 ТК РФ). При оформлении трудовых правоотношений не допускается использование определения «трудовой контракт». Нормы трудового права, образующие институт «трудового договора», имеют определяющее значение для системы трудового права в целом: Отношения, основанные на трудовом договоре, определяют сферу действия трудового права.

Трудовой договор, оформляющий отношения по поводу применения труда работника, следует отграничивать от договоров гражданско-правового характера, связанных с выполнением работ или оказанием услуг. Такое разграничение имеет важное практическое значение, в том числе в интересах защиты прав граждан, поскольку, заключая не трудовые, а гражданско-правовые договоры, организации и граждане – предприниматели стремятся избежать обязанностей по обеспечению труда работников, упростить порядок набора и сокращения персонала, не предоставлять социальных гарантий, предусмотренных законодательством о труде. Предметом имущественного договора подряда, поручения, авторского договора, договора на оказание услуг (гражданско-правовые договоры) является овеществленный результат, услуга, тогда как в трудовом договоре ставится условие о выполнении работы по определенной трудовой функции. Одновременно работник подчиняется режиму труда, установленному работодателем, и выполняет установленные нормы труда. Исполнитель по гражданско-правовому соглашению самостоятельно определяет время выполнения заказа, подряда, поручения, услуги. Необходимость определения природы возникших между сторонами договорных отношений достаточно часто возникает на практике. Если в судебном порядке будет установлено, что договором гражданско-правового характера фактически регулируются трудовые отношения, к таким отношениям применяются положения трудового законодательства (ст. 11 ТК РФ).

Содержание трудового договора образуют его условия, определяющие субъективные права и обязанности сторон. Структура и содержание трудового договора определяются сторонами. При этом важно соблюдать одно общее правило – не допускается включение в трудовой договор условий, ухудшающих положение работника в сравнении с законом, коллективным договором или локальными актами работодателя (ст. 9 ТК РФ). Такие условия признаются недействительными с момента их установления, не имеют юридической силы.

Трудовой кодекс РФ, определяя возможное содержание трудового договора, предусмотрел перечень условий, которые, по мнению законодателя, являются существенными для оформления трудовых отношений в каждом конкретном случае. Данной схеме договорного оформления труда работника должны следовать все работодатели.

Существенными условиями трудового договора (ст. 57 ТК РФ) являются:

- место работы (с указанием структурного подразделения);
- дата начала работы;
- наименование должности, специальности, профессии с указанием квалификации в соответствии со штатным расписанием организации или конкретная трудовая функция;
- права и обязанности работника;
- права и обязанности работодателя;
- характеристики условий труда, компенсации и льготы работникам за работу в тяжелых, вредных и (или) опасных условиях;
- режим труда и отдыха (если он в отношении данного работника отличается от общих правил, установленных в организации);
- условия оплаты труда (в том числе размер тарифной ставки или должностного оклада

работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты);

виды и условия социального страхования, непосредственно связанные с трудовой деятельностью.

Начиная с 06.10.1992 г. трудовой договор заключается в письменной форме. Фактическое допущение работника к исполнению трудовых обязанностей без оформления трудовым договором или приказом о приеме на работу также считается заключением трудового договора (ст. 16, 61, 67 ТК РФ). Запрещается необоснованный отказ в приеме на работу. Также запрещается отказывать в заключении трудового договора женщинам по мотивам, связанным с беременностью или наличием детей, работникам, приглашенным в письменной форме на работу в порядке перевода от другого работодателя. Отказ в приеме на работу может быть обжалован в судебном порядке.

Прием на работу помимо трудового договора оформляется приказом (распоряжением) работодателя, который объявляется работнику под расписку.

Сведения о приеме на работу, постоянных переводах на другую работу, увольнениях, а также поощрения работника отражаются в его трудовой книжке, которая является основным документом о трудовой деятельности и трудовом стаже работника. Порядок ведения трудовых книжек работников определяется актами Правительства РФ и инструкцией, утвержденной постановлением Минтруда РФ от 10 октября 2003 года.

Если в период действия трудового договора появляется необходимость изменения его условий, это может быть сделано при переводе на другую работу с согласия работника или необоснованном изменении существенных условий трудового договора, либо в обязательном для работника порядке при перемещении его на другое рабочее место.

Не является увольнением с работы или изменением трудового договора временное отстранение от работы, предусмотренное, в частности, ст. 76 ТК РФ. За время отстранения за работником сохраняется прежнее место работы, должность, но заработная плата по общему правилу не выплачивается. Сроки отстранения законом не определяются. В случае незаконного отстранения работнику гарантируется восстановление на работе и оплата вынужденного прогула.

Прекращение трудового договора допускается по основаниям, предусмотренным ТК РФ или иными федеральными законами. Увольнение работника считается законным, если он уволен по законному основанию, работодатель правильно выбрал основание увольнения и полностью выполнил условия увольнения по данному основанию. Общий перечень оснований прекращения трудового договора установлен ст. 77 ТК РФ и включает:

- 1) соглашение сторон (ст. 78);
- 2) истечение срока трудового договора (п. 2 ст. 58);
- 3) расторжение трудового договора по инициативе работника (ст. 80). При увольнении работника по собственному желанию это оформляется в трудовой книжке и приказе со ссылкой на п. 3 ст. 77 ТК РФ;
- 4) расторжение трудового договора по инициативе работодателя (ст. 81);
- 5) перевод работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переход на выборную работу (должность);
- 6) отказ работника от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества организации, изменением подведомственности (подчиненности) организации либо ее реорганизацией (ст. 75);
- 7) отказ работника от продолжения работы в связи с изменением существенных условий трудового договора (ст. 73);
- 8) отказ работника от перевода на другую работу вследствие состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением (ч. 2 ст. 72);
- 9) отказ работника от перевода в связи с перемещением работодателя в другую местность (ч. 1 ст. 72);
- 10) обстоятельства, не зависящие от воли сторон (ст. 83);
- 11) нарушение установленных настоящим Кодексом или иным федеральным законом правил заключения трудового договора, если это нарушение исключает возможность продолжения работы (ст. 84).

Трудовой договор может быть прекращен и по другим основаниям, предусмотренным ТК РФ и иными федеральными законами.

Работник, считающий прекращение с ним трудового договора незаконным или желающий изменить формулировку основания увольнения, может оспорить действия работодателя в суде.

8. Оплата труда. Гарантийные и компенсационные выплаты

Трудовой кодекс РФ (ст. 129) рассматривает оплату труда как отношение между работником и работодателем по поводу установления и выплаты вознаграждения за труд, а также как собственно вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы.

Отношения по поводу оплаты труда в трудовом праве России регулируются при помощи: *централизованного государственного нормирования оплаты труда, локального нормативного или договорного регулирования оплаты труда*. Централизованное регулирование оплаты труда осуществляется Трудовым кодексом РФ, иными федеральными законами, подзаконными нормативными актами, федеральными, отраслевыми, региональными, профессиональными соглашениями по социально-трудовым вопросам.

Работодатели самостоятельно устанавливают системы и формы оплаты труда, разрабатывают локальные тарифные системы оплаты труда, применяют премиальные системы, иные формы материального стимулирования труда работников (надбавки и доплаты стимулирующего характера, единовременные и периодические вознаграждения и т. п.), формируют и используют по своему усмотрению фонды оплаты труда. Максимальные размеры заработной платы работников законом не ограничиваются.

В части бюджетного финансирования оплаты труда работодатели обязаны соблюдать нормы и ограничения, устанавливаемые источником соответствующего финансирования (ст. 135, 144, 145 ТК РФ). Размеры и порядок оплаты труда работников организаций, финансируемых из федерального, регионального или местного бюджетов, определяются органами исполнительной власти соответствующего уровня. Такое разграничение установлено нормами ТК РФ, вступившими в силу с 1 января 2005 года (ст. 133, 135, 143, 144 и др.).

Обязательными для работодателей являются следующие правила оплаты труда:

основные начала организации оплаты труда, общие полномочия работодателей в этой сфере (основные гарантии по оплате труда – ст. 22, 129, 130, 131, 132, 133 ТК РФ, международно-правовые акты);

единые либо отраслевые тарифные правила оплаты работников бюджетной сферы;

условия оплаты труда работников бюджетной сферы, не вошедшие в единые или отраслевые правила оплаты труда (оплата труда муниципальных, государственных служащих, прокурорских работников и др.);

порядок оплаты труда работников, занятых в особых условиях труда (надбавки и доплаты компенсационного характера – ст. 146–149 ТК РФ);

обязательные отраслевые правила тарифной оплаты труда;

минимальная заработная плата в РФ (ст. 129, 133 ТК РФ);

оплата при отклонениях от условий, на которые рассчитаны тарифы (ст. 150–157 ТК РФ);

порядок исчисления среднего заработка (ст. 139 ТК РФ);

стимулирующие выплаты, финансируемые из бюджетных источников (ст. 144 ТК РФ);

районные коэффициенты и северные надбавки;

нормы об ответственности работодателей и должностных лиц работодателей в связи с нарушением правил или договорных условий оплаты труда (административная ответственность, ст. 142, 236 ТК РФ, ст. 1451 УК РФ). Например, согласно ст. 142 ТК РФ в случае задержки выплаты заработной платы на срок более 15 дней работник имеет право приостановить работу на весь период – до выплаты задержанной суммы;

общие правила о формах (денежной, неденежной) оплаты труда в организациях (ст. 131, 136 ТК РФ);

порядок, место и сроки выплаты заработка (ст. 136 ТК РФ). При выплате заработной платы работодатель в письменной форме извещает каждого работника о составных частях

заработной платы и размере его заработка. Заработная плата выплачивается каждые полмесяца в день, установленный правилами внутреннего трудового распорядка организации, коллективным договором, трудовым договором;

ограничения удержания из заработка работников (ст. 137, 138 ТК РФ). Удержания из заработной платы работника производятся только в случаях, предусмотренных законом либо по инициативе самого работника. Общий размер всех удержаний при каждой выплате заработной платы не может превышать 20 процентов, а в случаях, предусмотренных федеральными законами, – 50 или 70 процентов заработной платы.

Споры по вопросам оплаты труда ныне составляют большую часть разногласий работников и работодателей. Они наиболее эффективно разрешаются государственной инспекцией труда либо требуют решения комиссии по трудовым спорам, суда. Обоснованные денежные требования работников подлежат удовлетворению в полном объеме.

Не являются оплатой труда (вознаграждением за труд) выплаты, которые производятся работнику либо работодателем из собственных средств, либо государственными, общественными организациями при отвлечении работника от исполнения трудовых обязанностей в рабочее время. Такие выплаты называются *гарантийными*. Это выплаты *в связи с осуществлением политических прав и свобод, исполнением государственных или общественных обязанностей*. Органы и организации, в интересах которых работник исполняет государственные или общественные обязанности (присяжные заседатели, доноры и другие), производят работнику соответствующие выплаты. Выплаты *в связи с реализацией права на отдых, охрану труда и защитой материнства; в связи с реализацией права на профессиональную подготовку и повышение квалификации (ст. 173–176, 196 ТК РФ); в связи с реализацией права на труд и при направлении в служебную командировку; в связи с реализацией прав сторон социального партнерства*.

Компенсационные выплаты – это денежные выплаты, установленные законом, коллективными договорами и соглашениями, трудовым договором в целях возмещения работникам затрат, связанных с исполнением ими трудовых или иных предусмотренных федеральным законом обязанностей. Компенсации также не являются оплатой труда. Работодатель должен компенсировать затраты работников в следующих случаях: при направлении в служебные командировки (ст. 166–168 ТК РФ), при переезде на работу в другую местность (ст. 169 ТК РФ), в связи с использованием личного автомобиля работника для служебных поездок, иного имущества работника (ст. 188 ТК РФ).

9. Дисциплина труда и дисциплинарная ответственность работников

По определению статьи 189 ТК РФ дисциплина труда – это обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определенным в соответствии с Трудовым кодексом РФ, иными законами, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором, локальными нормативными актами организации.

Трудовой распорядок организации определяется правилами внутреннего трудового распорядка. Правила внутреннего трудового распорядка организации – локальный нормативный акт, который должен быть в каждой организации. Он регламентирует прием и увольнение работников, основные права, обязанности и ответственность сторон трудового договора, режим работы, время отдыха, закрепляет применяемые к работникам меры поощрения и взыскания, а также регулирует иные вопросы труда.

Дисциплина труда обеспечивается правильной организацией труда, а также применением мер поощрения за добросовестный труд, материальным стимулированием труда работников, дисциплинарным наказанием работников, нарушающих свои обязанности и внутренний распорядок организации.

Примерный перечень поощрений работников за труд установлен ст. 191 ТК РФ. Они также могут определяться коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка организации, уставами и положениями о дисциплине. Поощрения отражаются в трудовой книжке работника.

В случае совершения работником дисциплинарного проступка (виновного,

противоправного неисполнения или ненадлежащего исполнения возложенных трудовых обязанностей) он может быть подвергнут работодателем дисциплинарному взысканию. За нарушение дисциплины труда к работнику применяются замечание, выговор и увольнение по соответствующим основаниям. Дисциплинарные увольнения указаны в п. 5–10 ст. 81 ТК РФ. Федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине для отдельных категорий работников предусматриваются также и другие дисциплинарные взыскания.

За каждый дисциплинарный проступок применяется только одно дисциплинарное взыскание. Приказ (распоряжение) работодателя о применении дисциплинарного взыскания объявляется работнику под расписку. Взыскание применяется не позднее одного месяца со дня обнаружения проступка, не считая времени болезни работника, пребывания его в отпуске, а также времени, необходимого на учет мнения представительного органа работников. Оно не может быть применено позднее шести месяцев со дня совершения проступка. Срок действия дисциплинарного взыскания – один календарный год. Такое взыскание может быть обжаловано работником в органы государственной инспекции труда или органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров.

10. Материальная ответственность сторон трудового правоотношения

Работник должен бережно относиться к имуществу работодателя и других работников, сохранять его и правильно использовать, не разглашать охраняемую законом тайну, незамедлительно сообщать работодателю об угрозе его имуществу. В случае виновного нарушения этих обязанностей и причинения вреда имуществу работодателя или других лиц, за сохранность имущества которых отвечает работодатель, работник привлекается к материальной ответственности.

Материальная ответственность работника наступает при одновременном наличии четырех обязательных условий. Отсутствие хотя бы одного из них исключает ответственность работника. Такими условиями являются: наличие прямого действительного ущерба, противоправность поведения работника, вина в причинении ущерба и наличие причинной связи между поведением работника и наступившими последствиями (ст. 233 ТК РФ и др.).

1. Работник обязан возместить работодателю причиненный ему прямой действительный ущерб. Неполученные доходы (упущенная выгода) взысканию не подлежат. Под прямым действительным ущербом понимается реальное уменьшение наличного имущества работодателя или ухудшение состояния указанного имущества (в том числе имущества третьих лиц, находящегося у работодателя, если работодатель несет ответственность за сохранность этого имущества), а также необходимость для работодателя произвести затраты либо излишние выплаты на приобретение или восстановление имущества.

2. Противоправным считается неисполнение или ненадлежащее исполнение работником обязанностей, возложенных на него законом, иными, в том числе локальными нормативными актами, должностными инструкциями, приказами (распоряжениями) работодателя или трудовым договором.

3. Вина работника может состоять в умышленном причинении вреда или причинении его в результате небрежного исполнения трудовых обязанностей. Форма вины учитывается при исчислении причиненного ущерба, определении вида материальной ответственности работника или при исчислении ущерба, подлежащего взысканию. Вина работника, по общему правилу, доказывается работодателем, за исключением установленных законом случаев, когда работник освобождается от ответственности, только если докажет свою невиновность (ст. 243 ТК РФ).

4. Причинная связь между ущербом и ненадлежащим поведением работника должна носить объективный характер. Работник не может отвечать за случайное причинение вреда или за вред, причиненный третьими лицами и не имеющий связи с его действиями или бездействием.

Трудовое законодательство РФ устанавливает два вида материальной ответственности работников: *ограниченную* – в пределах среднего месячного заработка данного работника, а также *полную* – в размере причиненного ущерба.

Материальная ответственность в полном размере причиненного ущерба может

возлагаться на работника только в случаях, предусмотренных законом (ст. 243–245 ТК РФ).

Работники в возрасте до восемнадцати лет несут полную материальную ответственность лишь за умышленное причинение ущерба, за ущерб, причиненный в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения, а также за ущерб, причиненный в результате совершения преступления или административного проступка. Материальная ответственность в полном размере причиненного работодателю ущерба может быть установлена трудовым договором, заключаемым с руководителем организации, заместителями руководителя, главным бухгалтером.

Взыскание с виновного работника суммы причиненного ущерба производится по распоряжению работодателя либо взыскание осуществляется в судебном порядке. Возмещение ущерба производится независимо от привлечения работника к дисциплинарной, административной или уголовной ответственности за действия или бездействие, которыми причинен ущерб.

Материальная ответственность работодателя перед работником наступает в случаях незаконного лишения его возможности трудиться (ст. 234 ТК РФ). Такая обязанность, в частности, существует, если заработок не получен в результате: незаконного отстранения работника от работы, его увольнения, задержки работодателем выдачи работнику трудовой книжки, внесения в трудовую книжку неправильной или не соответствующей законодательству формулировки причины увольнения работника и в других случаях, предусмотренных законом и (или) коллективным договором.

Кроме того, работодатель, причинивший ущерб имуществу работника, возмещает этот ущерб в полном объеме. Материальная ответственность работодателя за задержку выплаты заработной платы наступает и при нарушении работодателем установленных сроков выплаты заработной платы, оплаты отпуска, выплат при увольнении и других выплат, причитающихся работнику. В этом случае работодатель обязан выплатить их с уплатой процентов (денежной компенсации) в размере не ниже одной трехсотой действующей в это время ставки рефинансирования Центрального банка РФ (ст. 236 ТК РФ). Такая ответственность применяется в судебном порядке.

11. Защита трудовых прав и интересов работников государственной инспекцией труда и профессиональными союзами

Федеральная инспекция труда – единая централизованная система государственных органов, осуществляющих общий надзор за соблюдением законодательства о труде. Инспекция обеспечивает исполнение работодателями трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права.

В структуре инспекции выделяют два основных подразделения (направления государственного надзора): *правовую инспекцию* (правовых инспекторов труда) и *инспекцию по охране труда* (инспекторов по охране труда). Полномочия инспекторов определяются ТК РФ, нормами иных федеральных законов, положениями об инспекции труда, утверждаемыми Правительством РФ и федеральным органом исполнительной власти, в структуре которого находится инспекция труда.

Так, в соответствии с возложенными на них задачами органы (должностные лица) федеральной инспекции труда:

- проводят проверки, обследования работодателей;

- выдают обязательные для исполнения предписания об устранении выявленных нарушений, привлечении виновных к ответственности в соответствии с федеральным законом;

- осуществляют надзор и контроль за соблюдением порядка расследования и учета несчастных случаев, профессиональных заболеваний на производстве, участвуют в расследовании несчастных случаев на производстве или проводят его самостоятельно;

- дают заключения по проектам нормативных документов о соответствии их требованиям трудового законодательства;

- приостанавливают работу организаций, отдельных производственных подразделений и оборудования при выявлении нарушений требований охраны труда;

отстраняют от работы лиц, не прошедших в установленном порядке обучение безопасным методам и приемам выполнения работ, инструктаж по охране труда, стажировку на рабочих местах и проверку знаний требований охраны труда;

привлекают к административной ответственности в порядке, установленном законодательством Российской Федерации, лиц, виновных в нарушении законов и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права. Решения государственных инспекторов труда могут быть обжалованы в судебном порядке. Руководители и иные должностные лица организаций, виновные в нарушении трудового законодательства, воспрепятствовании деятельности инспектора, неисполнении его законных требований и предписаний несут административную (штраф, дисквалификация), дисциплинарную или уголовную ответственность в случаях и порядке, установленных федеральными законами.

Профессиональные союзы контролируют соблюдение работодателями и их представителями трудового законодательства. Такой контроль в соответствии с ТК РФ и нормами Закона РФ от 12 января 1996 г. о профессиональных союзах (ст. 19, 20) осуществляют создаваемые профсоюзами правовая и техническая инспекции труда, иные профсоюзные представители, первичные органы профессиональных союзов.

Профсоюзные инспекторы труда беспрепятственно посещают организации, направляют работодателям представления об устранении выявленных нарушений трудового права, принимают участие в рассмотрении трудовых споров и в разработке нормативных правовых актов о труде, предъявляют работодателям требования о приостановке работ в случаях непосредственной угрозы жизни и здоровью работников. Профсоюзы участвуют и в решении вопросов об увольнении работников по сокращению штатов, численности (ст. 82 ТК РФ).

12. Индивидуальные трудовые споры и порядок их разрешения

Индивидуальный трудовой спор – это неурегулированные разногласия между работодателем и работником по вопросам применения законов и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения, трудового договора (в том числе об установлении или изменении индивидуальных условий труда), о которых заявлено в орган по рассмотрению индивидуальных трудовых споров. Индивидуальным трудовым спором также признается спор между работодателем и лицом, ранее состоявшим в трудовых отношениях с этим работодателем, а также лицом, изъявившим желание заключить трудовой договор с работодателем, в случае отказа работодателя от заключения такого договора.

Работник, считающий, что его права нарушены, вправе по своему выбору обратиться либо в суд, либо, если дело не отнесено к исключительной компетенции суда, обжаловать действия работодателя в созданную в данной организации комиссию по трудовым спорам (далее – КТС).

Создание КТС в организации не является обязательным. Она образуется по инициативе работников и (или) работодателя из равного числа представителей работников и работодателей. Это целесообразно в организациях, располагающих кадрами работников, знакомых с трудовым законодательством и практикой его применения.

Работник может обратиться в КТС в трехмесячный срок со дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своего права. Комиссия обязана рассмотреть индивидуальный трудовой спор в течение десяти календарных дней со дня подачи работником заявления. Решение комиссии по трудовым спорам подлежит обязательному исполнению. Такое решение имеет юридическую силу решения суда. В случае неисполнения работодателем решения КТС в установленный срок работнику выдается комиссией удостоверение, являющееся исполнительным документом. Удостоверение направляется работником для исполнения в службу судебных приставов либо непосредственно в банк, обслуживающий работодателя.

Все индивидуальные трудовые споры между работником и работодателем, за исключением споров по которым установлен особый порядок рассмотрения, могут быть предметом разбирательства в суде. Мировые судьи рассматривают все споры, вытекающие из трудовых правоотношений, за исключением дел о восстановлении на работе незаконно уволенных работников и оплате вынужденного прогула. Непосредственно в суде разрешаются

индивидуальные трудовые споры: об отказе в приеме на работу, о восстановлении на работе независимо от оснований прекращения трудового договора, об изменении даты и формулировки причины увольнения, о переводе на другую работу, об оплате за время вынужденного прогула либо о выплате разницы в заработной плате за время выполнения нижеоплачиваемой работы, лиц, работающих у работодателей – физических лиц, споры лиц, считающих, что они подверглись дискриминации, о возмещении работником вреда, причиненного организации.

Важной гарантией судебной защиты прав работников является освобождение его от государственной пошлины и судебных расходов.

13. Коллективные трудовые споры и порядок их разрешения. Право на забастовку, организация и проведение забастовок

Коллективный трудовой спор – это возникающие в организациях и на иных уровнях социально-партнерских отношений неурегулированные разногласия между работниками (их представителями) и работодателями (их представителями) по поводу установления и изменения условий труда, заключения, изменения и выполнения коллективных договоров, соглашений, а также в связи с отказом работодателя учесть мнение выборного представительного органа работников при принятии нормативных актов о труде (ст. 398 ТК РФ). Не является коллективным трудовым спором, например, невыплата или неполная выплата заработной платы всем или большинству работников организации.

Возникновению коллективного трудового спора предшествует выдвижение коллективных требований работниками, объединениями работников. Момент начала коллективного трудового спора – день сообщения решения работодателя (его представителя) об отклонении всех или части требований работников (их представителей) или несообщение работодателем (его представителем) своего решения, а также дата составления протокола разногласий в ходе коллективных переговоров.

Для содействия в разрешении коллективных трудовых споров создана Служба по урегулированию коллективных трудовых споров. Это система государственных органов, которые осуществляют уведомительную регистрацию коллективных трудовых споров, проверяют полномочия представителей сторон коллективного трудового спора, формируют списки трудовых арбитров, оказывают методическую помощь сторонам коллективного трудового спора.

Примирительный порядок разрешения коллективного трудового спора (примирительные процедуры) состоит из следующих этапов: рассмотрение коллективного трудового спора примирительной комиссией, с участием посредника и (или) в трудовом арбитраже. Судом коллективные трудовые споры не разрешаются.

Примирительная комиссия формируется из представителей сторон коллективного трудового спора. При недостижении согласия в примирительной комиссии стороны коллективного трудового спора могут в течение трех рабочих дней пригласить посредника. Рассмотрение коллективного трудового спора с участием посредника завершается принятием сторонами согласованного решения или составлением протокола разногласий.

Трудовой арбитраж представляет собой временно действующий орган по рассмотрению коллективного трудового спора. Создание трудового арбитража, его состав, регламент, полномочия оформляются соответствующим решением работодателя, представителя работников и Службы по урегулированию коллективных трудовых споров. Трудовой арбитраж разрабатывает рекомендации, которые передаются сторонам этого спора для принятия согласованного решения.

Право работников на забастовку рассматривается как способ разрешения коллективного трудового спора после проведения примирительных процедур. Это коллективное право работников, которое может быть реализовано на уровне объединения работников организации, филиала, представительства или иного обособленного подразделения организации. Объединения работников цехов, отделов, служб, лабораторий, кафедр и т. п. таким правом не обладают. Забастовка – временный добровольный отказ работников от исполнения трудовых

обязанностей (полностью или частично) в целях разрешения коллективного трудового спора. На время забастовки за участвующими в ней работниками сохраняются место работы и должность. Работодатель имеет право не выплачивать работникам заработную плату за время их участия в забастовке, за исключением работников, занятых выполнением обязательного минимума работ (услуг).

Решение об объявлении забастовки принимается собранием (конференцией) работников организации (филиала, представительства, иного обособленного структурного подразделения). О предстоящей забастовке работодатель должен быть предупрежден в письменной форме не позднее, чем за десять календарных дней.

В соответствии с Конституцией РФ и ст. 413 ТК РФ не допускаются забастовки:

- а) в периоды военного или чрезвычайного положения либо введения особых мер в соответствии с законодательством о чрезвычайном положении;
- б) в органах и военизированных организациях, в правоохранительных органах;
- в) в организациях, непосредственно обслуживающих особо опасные виды производств или оборудования, на станциях скорой и неотложной медицинской помощи;
- г) в организациях, связанных с обеспечением жизнедеятельности населения в том случае, если проведение забастовок создает угрозу обороне страны и безопасности государства, жизни и здоровью людей. Забастовка является незаконной, если она была объявлена без учета сроков, процедур и требований, предусмотренных законом.

Решение о признании забастовки незаконной принимается верховными судами республик, краевыми, областными судами, судами городов федерального значения, судами автономной области и автономных округов по заявлению работодателя или прокурора. Такое решение суда подлежит немедленному исполнению, и забастовка должна быть прекращена. Работники несут ответственность за нарушение правил проведения забастовки. Они могут быть подвергнуты дисциплинарному взысканию, в том числе и уволены за нарушение трудовой дисциплины.

Контрольные вопросы

1. Что означает принцип свободы труда? Какой труд считается принудительным?
2. С какого возраста допускается прием на работу? Могут ли быть субъектами трудового права иностранные граждане?
3. Что такое коллективный договор? Обязательно ли его заключение?
4. Кто признается безработными, и какие гарантии им предоставляются?
5. По каким основаниям может быть уволен работник?
6. Какими правами обладают работодатели при регулировании оплаты труда?

Глава 11. Административное право

1. Понятие, предмет, метод, система и источники административного права

Предмет и место административного права в системе других отраслей права.

Как и всякая другая отрасль права, административное право состоит из норм, которые по *предмету регулирования* объединяются в отрасли права (уголовное, гражданское, финансовое и другие отрасли права) и *отрасли законодательства* (таможенное, банковское, предпринимательское право и другие отрасли законодательства в рамках определенных отраслей права). Далее, отрасли права делятся на отрасли *частного права* (гражданское, семейное, трудовое и другие) и отрасли *публичного права* – конституционное, уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное, административное право, регулирующие различные виды государственной деятельности. Российское административное право как одна из фундаментальных *отраслей публичного права* а представляет собой огромную совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения в сфере реализации исполнительной власти.

Основной и определяющей формой реализации государственной исполнительной власти в

современных условиях является государственное управление, выступающее в качестве важнейшего вида государственной деятельности и сферы действия норм административного права.

Государственное управление в организационном административно-правовом смысле представляет собой деятельность государственной администрации (органов исполнительной власти, их структурных подразделений и их служащих) по организации системы, структуры и процесса государственного управления и регулирования всех областей, отраслей и сфер жизнедеятельности гражданского общества.

Административное право как одна из важнейших базовых отраслей публичного права имеет своим предметом государственное регулирование отношений в области организации и функционирования публичного управления, т.е. осуществляемого от имени общества, государства.

Предпосылкой и одновременно движущей силой процесса социального управления выступает власть. В современных условиях ныне действующей Конституции РФ в системе управления всеми делами общества и государства можно выделить три основных, так или иначе связанных с административно-правовым регулированием разновидности социального управления: общественное, муниципальное и государственное. Государственное управление как форма реализации прерогатив государства его органами, должностными лицами и другими государственными служащими в общей системе социального публичного управления является основной сферой действия и применения норм административного права.

В собственно административно-правовом смысле под государственным управлением понимают конкретный специфический вид государственной деятельности, связанной с реализацией исполнительной власти как одной из ветвей государственной власти, осуществляемой системой специальных государственных органов исполнительной власти или органов государственного управления. Государственное управление в этом организационно-правовом смысле и является основным объектом административно-правового регулирования и сферой действия норм административного права.

В сущностной характеристике исполнительной власти выделяются два ключевых момента: *власть* и *исполнение*. Государственное управление и представляет собой основной вид деятельности исполнительной власти, которая осуществляется главным образом в форме управления посредством осуществления многочисленных и разнообразных управленческих действий и процедур. Управление – это реализация исполнительной власти в действии. *Государственное управление* как основная определяющая форма реализации исполнительной власти и вид государственной деятельности имеет ряд характерных признаков. Главный из них, отражающий суть и социальное предназначение государственного управления, заключается в практически *организующем характере* этого вида государственной деятельности. Сущностное предназначение государственного управления – в желании, умении и способности органов исполнительной власти и их служащих организовать практическое исполнение общих предписаний и норм федеральных и субъектов Федерации законов, указов Президента РФ, а также актов руководителей субъектов Федерации, довести их требования до необходимого конкретного результата, например, обеспечить получение каждым гражданином образования определенного уровня, организуя исполнение Закона РФ «Об образовании», организовать получение каждым гражданином положенной пенсии во исполнение Закона «О государственных пенсиях» и т.д. Вторым признаком государственного управления – *его непрерывный и циклический характер*, что объективно обусловлено непрерывностью общественного производства и потребления в самом широком смысле этого слова, в отличие от законодательной и судебной власти, осуществление которых носит прерывистый (дискретный) характер. Третьим признаком государственного управления является *исполнительно-распорядительный характер* этого вида государственной деятельности. Этот признак отражает особенности исполнительской деятельности органов государственного управления и их должностных лиц по *практической реализации* общих требований и предписаний законов и актов президентской и правительственной власти. Суть деятельности ректора, например, сводится к целой системе распорядительных действий, направленных на организацию исполнения образовательного законодательства.

Метод административного права

Органы государственного управления исполняют требования законов и других общих предписаний президентской и правительственной власти через систему исполнительно-распорядительных управленческих действий, выражаемых в принимаемых ими административно-правовых актах и организационно-исполнительских действиях. Они *исполняют законы распоряжаясь*. Поэтому административному праву присущ императивный (повелительный) метод административно-правового регулирования.

Императивный характер административно-правовых норм и возникающих на их основе отношений является их характерной особенностью в отличие, скажем, от гражданско-правовых норм и отношений, отражающих и закрепляющих равенство и автономию воли участников регулируемых гражданских правоотношений (диспозитивный метод правового регулирования). Однако императивный характер административно-правовых норм и отношений отнюдь не всегда связан с реализацией государственно-властных полномочий субъектом исполнительной власти. Императивный (повелительный) характер административно-правовых норм нередко заключается также и в предоставлении гражданам права требовать от властных государственных структур должного в интересах данного гражданина образа действий и поведения, например, при подаче гражданином жалобы или заявления, вызове скорой помощи и т. д. Кроме того, следует специально отметить, что присущий административному праву императивный (повелительный) метод административно-правового регулирования вовсе не исключает возможности использования в управлении, кроме методов организационно-властного управленческого воздействия (административные методы), формой проявления которых являются приказы управляющих субъектов руководимым объектам и подчиненным лицам о целях, характере и способах их деятельности, также и многих других методов экономического, идеологического, психологического управленческого воздействия на руководимые объекты и подчиненных лиц.

Система и источники административного права.

Система административного права указывает на то, каким образом внутри данной отрасли группируются составляющие ее нормы права. По масштабу действия нормы административного права делятся на две большие группы: 1) *Общую часть*, которую составляют нормы, масштаб действия и области применения которых охватывают все отрасли и сферы государственного управления, например, нормы устанавливающие общий порядок и давностные сроки привлечения к дисциплинарной или административной ответственности, 2) *Особенную часть*, которую составляют административно-правовые нормы, масштаб действия которых ограничен отдельными конкретными отраслями или сферами государственного управления. Внутри же Общей и Особенной частей административное право подразделяется на *административно-правовые институты*, т. е. такие группы норм, которые регулируют отдельные группы однородных и взаимосвязанных отношений, например, институты административно-правового статуса граждан, общественных объединений; органов исполнительной власти, государственной службы; институт административной ответственности; институты административно-правового регулирования управления в промышленном, строительном, агропромышленном комплексах, образовательном и социально-культурном комплексах и др.

Источники административного права – это законы и иные нормативные правовые акты, содержащие в себе административно-правовые нормы, из которых и складывается эта отрасль права. С точки зрения правовых свойств источников административного права они представляют собой стройный иерархический ряд соподчиненных между собой нормативных правовых актов следующих разновидностей:

Конституция Российской Федерации и Федеральные конституционные законы, например, Федеральные конституционные законы «О Правительстве Российской Федерации», «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации», «О чрезвычайном положении» и другие – это государственные правовые акты с высшими юридическими свойствами, а содержащиеся в них административно-правовые нормы составляют основу и

фундамент отрасли административного права.

Общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации, например, Конвенция о защите прав человека и основных свобод от 21 сентября 1970 г. В соответствии с п. 4 ст. 14 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы, и если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Федеральные кодификационные законы, например Градостроительный кодекс РФ, Таможенный кодекс РФ, Кодекс РФ об административных правонарушениях и многие другие кодексы, содержащие в себе нормы административного права.

Федеральные системно-инкорпорационные законы, например, «О принципах и порядке разграничения предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации», «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации».

Указы Президента РФ по своим правовым свойствам стоят ниже законов. Они должны издаваться на основе Конституции РФ и федеральных законов, в их развитие или для восполнения пробелов в законодательном правовом урегулировании соответствующих областей и сфер государственной и общественной жизни.

Нормативные правовые акты Правительства РФ (постановления, распоряжения и другие акты) должны развивать и конкретизировать нормы, содержащиеся в законах, указах Президента РФ и актах Правительства РФ, и быть направлены на их исполнение и претворение в жизнь.

Статусные законы и иные нормативные правовые акты высших органов государственной власти субъектов Российской Федерации, например, конституции республик в составе России (Башкортостан, Татарстан и др.), уставы (Основные законы) краев, областей и других субъектов РФ, законы об администрациях или правительствах субъектов РФ и другие.

Нормативные правовые акты центральных федеральных и субъектов Российской Федерации органов исполнительной власти (министерств и ведомств) в виде приказов, постановлений, инструкций отраслевого или межотраслевого регулирования.

Нормативные правовые акты местных муниципальных органов исполнительной власти также могут быть источниками административного права, но лишь в пределах территории данного муниципального образования.

Правовые свойства всех перечисленных источников административного права указывают на иерархическое место каждого из них в системе данной отрасли права, их сравнимость и соподчиненность. Конституция РФ имеет высшую юридическую силу, все другие законы и иные правовые акты РФ и ее субъектов не могут противоречить Конституции РФ и должны соответствовать указам Президента РФ, актам Правительства РФ и высших органов государственной власти субъектов РФ, а также актам центральных органов исполнительной власти, принятым в установленном порядке и в пределах предоставленной им компетенции.

Источники административного права отличаются друг от друга не только своими правовыми свойствами, но и формами: кодексы, уставы, положения, правила, инструкции, иные акты текущей законодательной и управленческой деятельности (регламенты, концепции и другие нормативные правовые акты). Все эти формы источников административного права определяются их внутренней структурой, характером и содержанием объединяемых правовых норм, а не правовыми свойствами каждого из них.

Официальными периодическими изданиями федеральных законов, указов Президента РФ и постановлений Правительства РФ является «Собрание законодательства Российской Федерации», а для публикации нормативных правовых актов федеральных министерств и ведомств, затрагивающих права, свободы и обязанности граждан, служит «Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти Российской Федерации». Кроме этого, многие центральные федеральные органы исполнительной власти, например, Министерство образования и науки РФ, Центробанк и другие издают свои отраслевые

бюллетени, вестники и прочие периодические издания, в которых публикуются нормативные правовые акты отраслевого масштаба и характера.

2. Административно-правовые нормы и административно-правовые отношения

Общность административно-правовых норм с нормами других отраслей права обусловлена тем, что административное право – одна из фундаментальных базовых отраслей российского права, а составляющие его нормы, естественно, отвечают всем общетеоретическим характеристикам и критериям с точки зрения их социально-политической сущности, роли и общественного предназначения. Но наряду с общностью имеются и определенные особенности административно-правовых норм по сравнению с нормами других отраслей права. Главная их особенность заключается в их собственном предмете регулирования, в тех общественных отношениях, которые регулируются нормами административного права: это – организационные управленческие отношения. Следует также отметить *творчески-организующий* характер административно-правовых норм, поскольку они могут вызывать к жизни новые общественные явления и качества. С помощью уголовно-правовых норм, например, не удастся искоренить зло и в принципе невозможно вкоренить добро в человека, тогда как применение административно-правовых норм образовательного права преследует решение именно этой задачи.

Имеются также особенности в структуре и разнообразии содержания административно-правовых норм. Они, как и все другие правовые нормы, всегда имеют гипотезу и диспозицию, но часто не содержат в составе данной нормы санкции как последствия ее несоблюдения. Санкции у всех административно-правовых норм, конечно, имеются (санкция является обязательным элементом структуры любой правовой нормы, без санкции правовая норма не существует), но они как бы вынесены за рамки содержания нормы и предусмотрены в других административно-правовых нормах, например, в законодательстве о дисциплинарной ответственности, административной ответственности и т. д.

По своему характеру и содержанию административно-правовые нормы могут быть обязывающими, запрещающими, уполномочивающими и поощрительными. Большинство административно-правовых норм являются *обязывающими*, прямо предписывающими обязанным субъектам постоянно и регулярно совершать определенные позитивные организационные действия (нормы о компетенции государственных органов и их служащих, нормы о порядке формирования органов, о порядке работы с обращениями граждан и др.). Много в административном праве и *запрещающих* норм, которые устанавливают недопустимые действия (нормы, устанавливающие составы административных правонарушений, правила разрешительной системы и т. д.). К *уполномочивающим* административно-правовым нормам относятся нормы, предоставляющие определенные права и полномочия органам, должностным лицам и гражданам, которые они могут использовать по своему желанию и усмотрению, а могут и отказаться от их реализации (нормы, предусматривающие возможность осуществлять те или иные управленческие действия по усмотрению субъекта, нормы о праве граждан на жалобы и заявления и др.). Особой разновидностью уполномочивающих норм можно считать и *поощрительные* нормы, уполномочивающие соответствующих субъектов на применение различных мер поощрения.

Административно-правовые отношения – это общественные отношения, урегулированные нормами административного права. Они возникают и изменяются в связи с применением административно-правовых норм. Норма административного права – это предпосылка и необходимое условие возникновения административно-правового отношения. Без административно-правовой нормы не может возникнуть административно-правовое отношение, но, с другой стороны, административно-правовая норма может существовать сама по себе, не вызывая до поры до времени возникновения административно-правового отношения. Существуют, например, административно-правовые нормы о чрезвычайном положении, о реквизиции, но до наступления определенных условий и обстоятельств они не применяются и не порождают административно-правовых отношений.

Административно-правовые отношения наряду со всеми присущими любому

правоотношению атрибутами имеют и некоторое своеобразие, отражающее их отраслевые особенности. Они отличаются от всех других правоотношений прежде всего своим содержанием, тем, что опосредуют сферу организационно-управленческой деятельности государства и имеют своей общей целью должную организацию жизнедеятельности гражданского общества, организационное обеспечение его нормального функционирования.

Административно-правовые отношения могут существовать только в качестве правовых, в отличие от семейно-брачных, товарообменных, трудовых отношений, которые складываются и существуют объективно, независимо от того, регулируются они нормами права или нет. Государство их лишь опосредует, направляет в нужную сторону, формулируя нормы и формируя эти отрасли частного права. Административно-правовые же отношения могут существовать лишь в правовой оболочке, только как правовые, когда они урегулированы нормами административного права.

Особенностью административно-правовых отношений также является их чрезвычайное многообразие и всеобъемлющий характер. Всякий гражданин становится субъектом административно-правовых отношений буквально с момента рождения, далее его административная правосубъектность постоянно расширяется и углубляется, и даже после смерти гражданина административно-правовые нормы и отношения оберегают память о нем законодательством о погребении, порядке ликвидации мест захоронения, перезахоронения останков и т. д.

У каждого из участников конкретного административно-правового отношения есть *субъективные права и юридические обязанности*, обеспеченные государственной защитой и возможностью применения административных санкций.

В административно-правовых отношениях между их участниками могут применяться многие способы организации их взаимоотношений: метод власти и подчинения; метод материального и морального стимулирования; метод рекомендаций, при котором тот, кому адресуются рекомендации, может их принять, изменить с учетом своих потребностей и возможностей или оставить без последствий; метод согласований, при котором участники взаимно согласуют свои позиции; метод взаимной ответственности субъектов друг перед другом; наконец, все большее распространение получает административно-договорный метод.

Кроме материальных административно-правовых норм и административно-правовых отношений существуют также и *процессуальные административно-правовые нормы и отношения*. Материальные административно-правовые нормы определяют права, обязанности и полномочия субъектов административно-правовых отношений, отвечая на вопрос: кто и что может, должен, обязан (или, наоборот, не может, не должен, не обязан) делать участник соответствующего административно-правового отношения. Но формой жизни закона является процесс его применения и любая материальная норма живет лишь в процессе ее применения. Поэтому каждой группе материальных административно-правовых норм должна корреспондировать соответствующая группа административно-процессуальных норм, устанавливающих порядок применения и реализации материальных правовых норм.

Процессуальные нормы, определяя порядок, процедуру реализации материальных правовых норм, отвечают на вопрос: как может, должен, обязан действовать участник соответствующего правоотношения, каким образом он может и должен реализовывать свои права, обязанности и полномочия, предоставленные ему или возлагаемые на него материальной правовой нормой. Материальные нормы закрепляют в статичной форме права и обязанности участников административно-правового отношения, тогда как административно-процессуальные нормы отражают динамику реализации этих прав и обязанностей, регламентируя порядок и процесс (процедуру) разрешения конкретных индивидуальных дел в различных областях организационной управленческой деятельности государства.

Административно-процессуальные правоотношения представляют собой такие регулируемые правом общественные отношения, которые складываются по поводу разрешения индивидуально-конкретных дел в управленческой сфере. Задача административно-процессуальных отношений – обеспечение реализации предписаний материальной нормы, и потому административно-процессуальное правоотношение выступает

как средство осуществления соответствующего материального административно-правового отношения.

Для обеспечения развития тех или иных административных правоотношений в точном соответствии с действующим законодательством существуют и применяются три основных способа защиты административно-правовых отношений: административный, судебный и договорно-согласительный.

3. Субъекты административного права

Субъектами административного права, то есть участниками административно-правовых отношений, могут выступать граждане, общественные объединения граждан, государственные и муниципальные органы и их служащие. Для всех этих субъектов законодательством установлен определенный административно-правовой статус как совокупность прав и обязанностей, реализуемых в административно-правовых отношениях.

Административно-правовой статус гражданина – это совокупность его прав, свобод и обязанностей, регулируемых нормами административного права и реализуемых в административно-правовых отношениях. Элементами административно-правового статуса граждан являются: *административная правоспособность* – предусмотренная правовыми нормами возможность осуществления тех или иных прав и обязанностей, правовая наделенность ими, которая согласно ст. 60 Конституции РФ наступает в полном объеме с 18 лет; *административная дееспособность* – реальная личностная и предусмотренная законом гражданская способность субъекта реализовать предоставленные ему права, свободы и обязанности, которая в отличие от правоспособности может возрастать поэтапно (с 7-летнего возраста – обязанность школьного обучения, в 14-летнем возрасте – право и обязанность получить паспорт, с 25-летнего возраста – возможность быть назначенным на должность прокурора и т. д.), а также *права, обязанности и ответственность за их реализацию* (права и обязанности могут быть общими для всех без исключения граждан, особенными – для отдельных категорий лиц и специальными, специфическими – для некоторых субъектов административно-правовых отношений. В этой связи можно говорить об общем, особенном и специальном административно-правовых статусах как разновидностях и частях единого административно-правового статуса гражданина).

Административно-правовой статус гражданина во всех его разновидностях характеризуется определенными особенностями, отличающими его от других отраслевых правовых статусов (трудового, гражданско-правового и т. д.). Во-первых, он включает в себя чрезвычайно большое, несоизмеримое с другими отраслями права количество правовых норм, закрепляющих права и обязанности граждан во взаимоотношениях с многочисленными и разнообразными государственными и муниципальными органами исполнительной власти и их служащими. Во-вторых, нормы, регламентирующие административно-правовой статус гражданина, продолжают, развивают, детализируют, обеспечивают реализацию норм многих других отраслей права (конституционного, гражданского, финансового, трудового и т. д.). В-третьих, права и обязанности, составляющие административно-правовой статус гражданина, носят неотчуждаемый характер, т. е. не могут быть кому-то передоверены, переданы по наследству и вообще отчуждены от личности своего носителя каким-либо другим способом (нельзя, например, продать, купить, передоверить кому-либо свое право и обязанность служить в армии, иметь паспорт, право поступления в вуз, на подачу жалобы и т. д.). В-четвертых, содержанием административной правосубъектности гражданина могут быть только права без каких-либо обязанностей (право на жалобу, право на изменение фамилии, имени и отчества и др.), только обязанности (обязанность соблюдать все правила общественного порядка и безопасности, выполнять все законные требования и предписания представителей власти и т. д.) или то и другое одновременно (право и обязанность получать и иметь основное общее образование, по достижении 14-летнего возраста получить паспорт и т. д.).

Общий административно-правовой статус гражданина включает в себя всеобщие права и обязанности граждан, закрепленные во второй главе Конституции РФ и реализуемые гражданином через вступление его в административно-правовые отношения с

соответствующими субъектами. Они принадлежат всем гражданам и не связаны с какими-либо особенностями и спецификой конкретной общественно-государственной, производственно-хозяйственной и трудовой, личностно-психологической и социальной деятельности человека и гражданина во всех областях, отраслях и сферах его деятельности. Это многочисленные и разнообразные личные, политические, экономические, социально-культурные права и свободы граждан, а также права по защите всех этих прав и законных интересов человека и гражданина.

Особенный административно-правовой статус охватывает все реализуемые в административно-правовых отношениях особые специфические права и обязанности гражданина в тех или иных конкретных областях, отраслях и сферах функционирования исполнительной власти. Это особые права гражданина как субъекта административно-правовых отношений, выступающего, например, в качестве предпринимателя, фермера, менеджера, клиента, пассажира, абитуриента и студента, пациента, допризывника, военнослужащего, военнообязанного и т. д. Составляющие особенный административно-правовой статус права и обязанности гражданина регламентируются в основном нормами Особенной части административного права.

Специальный административно-правовой статус включает в себя специальные права и обязанности отдельных специфических категорий граждан в узкоспециализированных сферах функционирования исполнительной власти, например, реализуемые в административно-правовых отношениях права и обязанности безработного, вынужденного переселенца, бомжа и т. д.

Административно-правовые нормы регулируют порядок рассмотрения и разрешения обращений граждан во всевозможные органы публичной власти и организации в связи и по поводу реализации своих прав и свобод. Граждане Российской Федерации, говорится в ст. 33 Конституции РФ, имеют право обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления. Основными юридически значимыми формами устных и письменных обращений граждан как участников управленческих административно-правовых отношений к аппарату публичной власти являются их предложения, заявления и жалобы. *Предложения* – обращения граждан, содержащие их мнения и рекомендации, направленные на улучшение деятельности государственных и муниципальных органов и организаций, совершенствование организации работы должностных лиц и организаций какой-либо отрасли (здравоохранения, образования, транспорта и т. д.), социально-экономических отношений, действующего законодательства и практики его применения во всех сферах жизнедеятельности общества и государства. *Заявления* – обращения граждан к полномочным органам и должностным лицам по поводу реализации своих прав, свобод и законных интересов, предусмотренных Конституцией РФ и другим действующим законодательством. *Жалобы* – обращения граждан к полномочным органам и должностным лицам с требованием о восстановлении прав, свобод и законных интересов гражданина, нарушенных решениями и действиями (бездействием) каких-либо органов публичной власти и их должностных лиц, общественными объединениями и другими организациями различных форм собственности.

Предложения, заявления и жалобы подаются гражданами в те органы государственной власти, местного самоуправления или тем должностным лицам, к непосредственному ведению которых относится разрешение данного вопроса. Если поставленные в обращении гражданина вопросы не относятся к ведению получившего их органа или должностного лица, то последние не позднее чем в пятидневный срок направляют их по принадлежности, письменно извещая об этом автора обращения. При этом обращения граждан не могут направляться на рассмотрение тем должностным лицам, действия (бездействие) которых обжалуются. Обращение гражданина считается разрешенным, если рассмотрены все поставленные в нем вопросы, по ним приняты необходимые меры и даны исчерпывающие ответы, соответствующие действующему законодательству.

Гражданин вправе обратиться с жалобой на действия (решения), нарушающие его права и свободы, либо непосредственно в суд, либо к вышестоящему в порядке подчиненности государственному органу, органу местного самоуправления, учреждению, предприятию или

объединению, общественному объединению, должностному лицу, государственному служащему. Последние обязаны рассмотреть жалобу в месячный срок, а если гражданину в удовлетворении жалобы отказано или он не получил ответа в течение месяца со дня ее подачи, то он вправе по своему усмотрению обратиться с жалобой в суд по месту жительства либо по месту нахождения органа, объединения, должностного лица, нарушивших его права.

Административно-правовой статус общественных объединений граждан

Наряду с гражданами, субъектами – участниками управленческих административно-правовых отношений могут выступать и общественные объединения граждан. В соответствии со ст. 30 Конституции РФ каждый гражданин России имеет право на объединение, свобода организации и деятельности общественных объединений гарантируется государством. Конституционное право граждан на объединение включает в себя право создавать на сугубо добровольной основе любые общественные объединения для защиты своих интересов и достижения общих целей, право не вступать в любые общественные объединения, а также беспрепятственно выходить из них по своему желанию и разумению. При этом под *общественным объединением* понимается добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей, указанных в уставе. Общественные объединения создаются для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей; в целях охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан; защиты прав, законных интересов граждан и организаций; а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ, указанных в уставах соответствующих общественных объединений. В их состав входят учредители, члены и участники общественного объединения.

Общие основы правовой организации и деятельности общественных объединений в настоящее время регулируются Законом РФ от 19 мая 1995 г. «Об общественных объединениях» (с последующими изменениями), действие которого распространяется на все общественные объединения, созданные по инициативе граждан, за исключением религиозных и коммерческих организаций и создаваемых ими некоммерческих союзов (ассоциаций), а также на деятельность созданных на территории Российской Федерации структурных подразделений – организаций, отделений или филиалов и представительств – иностранных некоммерческих неправительственных объединений. Кроме того, действуют и другие законы об отдельных видах общественных объединений, в которых регламентируются особенности организации и деятельности конкретных видов общественных объединений – политических партий, профессиональных союзов, благотворительных и других видов общественных объединений. Учредителями, членами и участниками общественных объединений являются граждане (в том числе и иностранцы) с 18 лет, молодежных – с 14 лет, а детских общественных объединений – с 10 лет. Правоспособность общественного объединения как юридического лица возникает с момента его государственной регистрации.

Организационно-правовыми формами (видами) общественных объединений являются: общественные организации, общественные движения (в том числе их особая и специфическая разновидность – политические общественные объединения), общественные фонды, общественные учреждения, органы общественной самодеятельности.

По территориальной сфере деятельности общественные объединения могут быть общероссийскими, межрегиональными, региональными и местными. К общероссийским общественным объединениям относятся те, которые осуществляют свою деятельность в соответствии с их уставными целями на территориях более половины субъектов РФ, имея там свои структурные подразделения – организации, отделения, филиалы и представительства; к межрегиональным – те, которые осуществляют деятельность на территориях менее половины субъектов Федерации; к региональным – те, которые действуют лишь в пределах территории одного субъекта Федерации; под местными общественными объединениями понимаются те, уставная деятельность которых осуществляется в пределах территории органа местного самоуправления. Административно-правовой статус общественных объединений реализуется

ими во взаимоотношениях с государственными и муниципальными органами, которые в соответствии с требованиями Конституции РФ обеспечивают соблюдение прав и законных интересов общественных объединений всеми имеющимися в их распоряжении силами и средствами.

Административно-правовыми отношениями опосредуется процесс государственной регистрации уставов общественных объединений. При этом политические общественные объединения подлежат государственной регистрации в обязательном порядке, а уставы и другие учредительные документы профессиональных союзов подлежат не государственной регистрации, а только учету в органах Министерства юстиции, поскольку по закону профсоюзы независимы в своей деятельности от органов государственной исполнительной власти и органов местного самоуправления, им не подчинены и не подконтрольны. Государственная регистрация общероссийских и международных общественных объединений производится Министерством юстиции РФ, межрегиональных – органами юстиции по месту нахождения постоянно действующего руководящего органа общественного объединения, а региональных и местных общественных объединений – органами юстиции соответствующих субъектов РФ. Отказ в государственной регистрации общественного объединения по мотивам нецелесообразности его создания не допускается и возможен лишь при наличии конкретных строго определенных оснований. Отказ в государственной регистрации общественного объединения, а также уклонение от такой регистрации могут быть обжалованы в суд.

Органы юстиции, регистрирующие общественные объединения, осуществляют контроль за соответствием их деятельности уставным целям. Этот контроль призван обеспечить функционирование зарегистрированных общественных объединений в строгом соответствии с Конституцией РФ, действующим законодательством, а также в соответствии с их уставными целями. При этом государственные органы наделены необходимыми полномочиями для воспрепятствования деятельности, выходящей за пределы уставных целей общественных объединений, а также деятельности, осуществляемой без надлежащего разрешения либо запрещенной законом.

По результатам контроля за деятельностью общественных объединений органы юстиции в установленных законом случаях вправе вынести руководящим органам общественных объединений письменное предупреждение, основанием для вынесения которого является нарушение действующего законодательства или совершение общественными объединениями действий, противоречащих их уставным целям.

Регистрирующий общественное объединение орган юстиции вправе подать заявление в суд о приостановлении деятельности общественного объединения после двух письменных предупреждений, если эти предупреждения не были обжалованы в судебном порядке (или не признаны судом не основанными на законе). Постановка вопроса перед судом о приостановлении деятельности общественного объединения может иметь место только в случаях нарушения федерального законодательства и законодательства субъектов Федерации.

В случае приостановления деятельности общественного объединения в течение установленного решением суда срока приостанавливаются и права общественного объединения как учредителя средств массовой информации, ему запрещается организовывать собрания, митинги, демонстрации и другие публичные мероприятия, принимать участие в выборах, использовать банковские вклады, за исключением расчетов по хозяйственной деятельности.

Инициатором приостановления деятельности общественных объединений могут выступать и органы прокуратуры. В соответствии со ст. 42 и 44 Закона РФ «Об общественных объединениях» Генеральный прокурор РФ и прокуроры субъектов РФ могут обращаться в суд с заявлениями не только о приостановлении, но и о ликвидации общественного объединения и запрете на его деятельность в случаях нарушения им законодательства.

Государственные органы исполнительной власти (органы государственного управления) как субъекты административного права

Специфика органов государственного управления, их отличие от всех других государственных органов и организаций заключается в содержании их деятельности, которая

по своей сути и содержанию является управленческой исполнительно-распорядительной деятельностью, сущностные особенности последней отражаются в управленческой компетенции этих органов, представляющей собой совокупность полномочий органа государственной власти по предметам его ведения, а полномочия органа государственной власти – это его права и обязанности в отношении принятия правовых актов, а также осуществления иных государственно-властных действий.

В систему федеральных государственных органов исполнительной власти входят: Правительство РФ, федеральные министерства, федеральные службы и федеральные агентства, а также создаваемые ими территориальные органы исполнительной власти.

Правительство Российской Федерации осуществляет исполнительную власть Российской Федерации и состоит из Председателя Правительства РФ, его заместителей и федеральных министров (ст. 110 Конституции). В ст. 1 Федерального конституционного закона РФ «О Правительстве Российской Федерации» говорится, что Правительство РФ является высшим коллегиальным органом исполнительной власти, возглавляющим единую систему исполнительной власти в Российской Федерации. В этом же законе достаточно детально регламентируются порядок формирования Правительства РФ, его полномочия, организация деятельности и взаимоотношения его с Президентом, палатами Федерального Собрания, органами судебной власти, а также с органами государственной власти субъектов РФ.

Председатель Правительства РФ назначается и освобождается от должности Президентом РФ по основаниям и в порядке, предусмотренном в Конституции Российской Федерации. В порядке осуществления общих полномочий Правительство РФ организует реализацию внутренней и внешней государственной политики; осуществляет регулирование в социально-экономической сфере; обеспечивает единство исполнительной власти в Российской Федерации, направляет и контролирует деятельность ее органов; формирует федеральные целевые программы и обеспечивает их реализацию; реализует предоставленное ему право законодательной инициативы. В Законе «О Правительстве РФ» закреплены конкретные его полномочия в сфере экономики, бюджетной, финансовой, кредитной и денежной политики; в социальной сфере; в сфере науки, культуры, образования; природопользования и охраны окружающей среды; по обеспечению обороны и государственной безопасности Российской Федерации и иные полномочия. Правительство РФ на основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных законов, нормативных актов Президента РФ издает постановления и распоряжения и обеспечивает их исполнение.

В основе взаимоотношений Правительства РФ с органами государственной власти субъектов Федерации лежит положение о том, что в пределах ведения Российской Федерации и ее полномочий по предметам совместного с субъектами Федерации ведения федеральные органы исполнительной власти и органы исполнительной власти субъектов Федерации образуют единую систему исполнительной власти в Российской Федерации. Правительство РФ координирует деятельность органов исполнительной власти субъектов РФ и осуществляет контроль за их деятельностью по вопросам совместного ведения.

Основные правила организации деятельности Правительства (планирование его заседаний, организация работы его членов, порядок внесения в Правительство и рассмотрения проектов актов, организация заседаний Правительства и другие вопросы) урегулированы в Регламенте Правительства РФ.

Всестороннее обеспечение и обслуживание деятельности Правительства возложено на аппарат Правительства РФ, который возглавляется руководителем аппарата Правительства (члена Правительства), назначаемого и освобождаемого от должности Президентом РФ по представлению Председателя Правительства РФ.

В соответствии с указом Президента РФ от 9 марта 2004 г. «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти» в систему федеральных органов исполнительной власти входят три группы государственных органов: федеральные министерства, федеральные службы и федеральные агентства.

В системе **Министерства образования и науки Российской Федерации**, например, действует **Федеральная служба по надзору в сфере образования и науки** и **Федеральное агентство по образованию**. Все эти органы действуют на основании утвержденных

Правительством Российской Федерации Положений о них. При этом функции и полномочия этих органов распределяются следующим образом.

Министерство образования и науки Российской Федерации является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере образовательной деятельности и осуществляет функции по принятию нормативных правовых актов в этой сфере. Министерство возглавляет входящий в состав Правительства РФ федеральный министр, осуществляющий координацию и контроль деятельности находящихся в ведении министерства федеральных служб и агентств.

Федеральная служба по надзору в сфере образования и науки является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по контролю и надзору в сфере образовательной деятельности.

Федеральную службу возглавляет руководитель (директор) федеральной службы. Федеральная служба по надзору в установленной сфере деятельности может иметь статус коллегиального органа. Федеральная служба не вправе осуществлять в установленной сфере деятельности нормативно-правовое регулирование, кроме случаев, установленных указами Президента РФ, а также управление государственным имуществом и оказание платных услуг.

Федеральное агентство по образованию является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющими в установленной сфере деятельности функции по оказанию государственных услуг, по управлению государственным имуществом и правоприменительные функции, за исключением функций по контролю и надзору в образовательной сфере. Оно в пределах своей компетенции издает индивидуальные правовые акты на основании и во исполнение Конституции РФ, федеральных законов, актов и поручений Президента РФ, Председателя Правительства РФ и федерального министерства, осуществляющего координацию и контроль деятельности федерального агентства.

Федеральное агентство возглавляет руководитель (директор). Он может иметь статус коллегиального органа. Федеральное агентство не вправе осуществлять нормативно-правовое регулирование в установленной сфере деятельности и функции по контролю и надзору, кроме случаев, устанавливаемых указами Президента РФ.

Территориальные органы федеральных министерств, служб и агентств также входят в систему органов исполнительной власти Российской Федерации как элемент ее структуры. Эти органы (к ним относятся, например, Управление ФСБ по Саратовской области, Управление Приволжской железной дороги и т. д.) осуществляют свою деятельность под руководством соответствующих центральных органов федеральной исполнительной власти, а по вопросам, входящим в компетенцию субъектов Федерации, – во взаимодействии с соответствующими органами исполнительной власти этих субъектов.

Кроме федеральных органов государственного управления, в единую систему исполнительной власти Российской Федерации входят также и *органы исполнительной власти субъектов РФ* (ст. 77 Конституции РФ), что обычно закрепляется в уставах и других законах субъектов Федерации. Система органов государственной власти в субъектах РФ и в том числе ее исполнительных органов, устанавливается ими же самостоятельно, но в соответствии с основами конституционного строя Российской Федерации и общими принципами организации представительных и исполнительных органов государственной власти, установленными федеральным законом (ст. 77 Конституции РФ).

В субъектах РФ устанавливается система органов исполнительной власти во главе с высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации, возглавляемым руководителем этого высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Федерации. При этом конституцией (уставом) субъекта РФ может устанавливаться должность высшего должностного лица субъекта РФ, а наименование этой должности устанавливается с учетом исторических, национальных и иных традиций данного субъекта РФ. По сложившейся практике в национальных республиках России они обычно именуются президентами, а в других субъектах РФ – губернаторами или главами администрации субъекта РФ (края, области и т. д.).

В большинстве субъектов РФ (а ими являются края и области) основными структурными

звеньями системы исполнительной власти субъекта выступают губернатор (края или области), Правительство (края, области), областные и территориальные исполнительные органы государственной власти (края или области).

Высшее должностное лицо субъекта Российской Федерации (Президент республики, губернатор или глава администрации края или области) возглавляет высший исполнительный орган государственной власти субъекта РФ. Он представляет субъект РФ в отношениях с федеральными органами государственной власти, органами государственной власти субъектов РФ, органами местного самоуправления и при осуществлении внешнеэкономических связей, при этом вправе подписывать договоры и соглашения от имени субъекта РФ; обнародует законы, удостоверяя их обнародование путем подписания законов или издания специальных актов, либо отклоняет законы, принятые законодательным (представительным) органом государственной власти субъекта РФ; формирует высший исполнительный орган государственной власти субъекта РФ в соответствии с законодательством этого субъекта РФ; вправе участвовать в работе законодательного (представительного) органа государственной власти этого субъекта РФ с правом совещательного органа, а также осуществляет иные полномочия в соответствии с федеральным законодательством и законодательством этого субъекта РФ.

Органы местного самоуправления также нередко выступают субъектами административного права, поскольку они самостоятельно управляют муниципальной собственностью, формируют, утверждают и исполняют местный бюджет, устанавливают местные налоги и сборы, а также решают иные вопросы местного значения. Эти органы могут наделяться законом отдельными государственными полномочиями с передачей необходимых для их осуществления материальных и финансовых средств, но реализация переданных им полномочий подконтрольна государству.

В систему органов местного самоуправления входят как представительные, так и исполнительные органы местного самоуправления: советы, собрания, комитеты, главы муниципальных образований, администрации. Глава муниципального образования всегда является выборным должностным лицом, олицетворяет собой и реализует представительную муниципальную власть, осуществляя как стратегическое руководство развитием муниципального образования, так и вместе со своим административным аппаратом и через него реализует исполнительную власть в муниципальном образовании, осуществляя весь комплекс функций оперативного управления всеми сторонами жизнедеятельности его населения.

Органы местного самоуправления могут наделяться федеральными и субъектов Федерации законами отдельными государственными полномочиями, реализация которых становится подконтрольной государству. Отдельными государственными полномочиями может наделяться вся система органов местного самоуправления области, либо исполнительные органы местного самоуправления всех муниципальных образований, либо исполнительные органы местного самоуправления конкретного муниципального образования. Органы государственной власти, полномочия которых были переданы органам местного самоуправления, обязаны контролировать их реализацию, и потому они вправе: координировать действия органов местного самоуправления; давать указания органам местного самоуправления по вопросам реализации переданных полномочий, согласовывать решения по вопросам осуществления соответствующих полномочий; назначать уполномоченных для наблюдения за осуществлением переданных полномочий; запрашивать и получать документы и иную информацию по вопросам реализации переданных полномочий; заслушивать отчеты органов местного самоуправления; давать оценку решениям, принимаемым органами местного самоуправления, с точки зрения законности и целесообразности; отменять (приостанавливать) решения органов местного самоуправления по вопросам переданных полномочий. Споры, возникающие по поводу осуществления контрольных полномочий, разрешаются путем согласительных процедур либо в судебном порядке.

4. Административное принуждение

Административное принуждение как специфический метод охраны и защиты

действующего в стране конституционного правопорядка имеет ряд характерных отличительных признаков. По основаниям применения административное принуждение делится на *принуждение в форме привлечения к административной ответственности за совершенные правонарушения и объективное принуждение при отсутствии правонарушения*, применяемое в силу общественной и государственной необходимости либо в общественно полезных и объективно необходимых контрольно-профилактических целях.

По своему содержанию и непосредственной цели их применения все предусмотренные ныне действующим законодательством меры административного принуждения можно разделить на пять видов:

1. *Административно-предупредительные меры, применяемые для общественных и государственных нужд в силу сложившихся особых условий и обстоятельств* (например, реквизиция, карантин, обсервация, установление режима запретных зон и закрытых территорий, различные ограничения и запрещения на осуществление определенных действий по проведению демонстраций, уличных шествий и т. д.). Непосредственной целью осуществления уполномоченными на то органами исполнительной власти перечисленных и подобных им административно-предупредительных мер является государственная и общественная необходимость преодоления каких-то мешающих нормальной жизнедеятельности общества особых экстраординарных обстоятельств);

2. *Административные меры контрольно-предупредительного характера* (например, обязательная государственная регистрация (оружия, транспортных средств, уставов общественных объединений и т. д.), все меры разрешительной системы, лицензирование различных видов производственно-хозяйственной и предпринимательской деятельности, квотирование экспорта и импорта определенного вида товаров и продукции, досмотры транспортных средств, ручной клади и багажа пассажиров авиационного транспорта и другие);

3. *Меры административного пресечения и обеспечения производства по делам об административных правонарушениях*. Обе эти группы мер административного принуждения применяются при отсутствии правонарушений и, следовательно, к законопослушным гражданам и организациям, поэтому требуется особая осторожность, четкость и обходительность органов и должностных лиц государственной исполнительной власти с теми субъектами, к которым применяются эти меры. К мерам административного пресечения правонарушений относятся, например, прекращение работ и приостановление деятельности отдельных предприятий и организаций или их частей, применение специальных средств, оружия и физической силы работниками МВД, ФСБ, милиции и других силовых структур, меры административного надзора за некоторыми лицами, оцепление (блокирование) отдельных участков местности, домов, дворов и некоторые другие аналогичные по своему предназначению меры, а в ст. 27.1 КоАП РФ перечислены *меры обеспечения производства по делу об административном правонарушении*: 1) *доставление* (ст. 27.2); 2) *административное задержание* (ст. 27.3–27.5); 3) *личный досмотр, досмотр вещей, досмотр транспортного средства, находящихся при физическом лице, осмотр принадлежащих юридическому лицу помещений, территорий, находящихся там вещей и документов* (ст. 27.7–27.9); 4) *изъятие вещей и документов* (ст. 27.10–27.11); 5) *отстранение от управления транспортным средством соответствующего вида* (ст. 27.12); 6) *медицинское освидетельствование на состояние опьянения* (ст. 27.12); 7) *задержание транспортного средства, запрещение его эксплуатации* (ст. 27.13); 8) *арест товаров, транспортных средств и иных вещей* (ст. 27.14); 9) *привод* (ст. 27.15). Непосредственной целью применения всех мер административного пресечения и обеспечения производства по делам об административном правонарушении является предотвращение вредных последствий уже совершенного правонарушения или же пресечение в самом зародыше начинающегося правонарушения, недопущение его развития и превращения в более серьезное и тяжкое по своему содержанию и последствиям правонарушение.

4. *Административно-восстановительные меры* (например, возмещение причиненного административным правонарушением материального ущерба, не превышающего половины минимального размера оплаты труда; снос самовольно возведенных строений и сооружений по решению муниципальных органов исполнительной власти; административное выселение с

санкции прокурора лиц из самоуправно занятых ими жилых помещений). Непосредственной целью применения любых административно-восстановительных мер является полное восстановление за счет виновного прежнего статус-кво (положения, существовавшего до правонарушения) по решению полномочных органов исполнительной власти и их должностных лиц.

5. *Меры административных наказаний, применяемых за совершение административных правонарушений* (исчерпывающий их перечень дается в ст. 3.2 КоАП РФ), принципиально отличаются от всех рассмотренных выше групп (видов) мер административного принуждения тем, что применяются они как санкции за совершение конкретного административного правонарушения.

5. Административное правонарушение и административная ответственность

Административная ответственность – это предусмотренная законодательством правовая ответственность за совершенное административное правонарушение, связанная с применением административных наказаний (санкций). Как основная форма и наиболее распространенный вид административного принуждения она имеет свои цели и определенное предназначение в общей системе правовой ответственности.

Задачами законодательства об административных правонарушениях (ст. 1.2 КоАП РФ) являются: во-первых, охрана прав и свобод человека и гражданина; здоровья граждан; санитарно-эпидемиологического благополучия населения; окружающей среды; установленного порядка осуществления государственной власти, общественного порядка и общественной безопасности; собственности; во-вторых, защита личности, общественной нравственности, законных экономических интересов физических и юридических лиц, общества и государства от административных правонарушений; в-третьих, предупреждение административных правонарушений.

Применение административной ответственности – это привлечение виновных в совершении административных правонарушений физических и юридических лиц к административной ответственности, применение к ним предусмотренных законом административных наказаний судьями, государственными органами и их должностными лицами, уполномоченными рассматривать дела об административных правонарушениях (гл. 23 КоАП РФ, ст. 23.1–23.61).

Существуют три тесно взаимосвязанных основания административной ответственности: юридическое, фактическое и процессуальное основания. *Юридическое основание административной ответственности* – это предусмотренность ее за конкретные правонарушения в действующем законодательстве. *Фактическим основанием* административной ответственности служит конкретное в полном составе составляющих его элементов административное правонарушение, совершенное соответствующим субъектом. *Процессуальным основанием* административной ответственности является составленный уполномоченным на то должностным лицом органов государственной исполнительной власти протокол об административном правонарушении, совершенном данным субъектом.

Административным правонарушением как фактическим основанием административной ответственности признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом Российской Федерации об административных правонарушениях или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность (п. 1 ст. 2.1 КоАП РФ).

Содержащее все признаки административного проступка деяние может быть фактическим основанием административной ответственности лишь тогда, когда оно находится в полном соответствии с условиями привлечения к административной ответственности (или исключающими ее).

Условиями привлечения к административной ответственности (или исключающими ее) является наличие или соответственно отсутствие следующих обстоятельств: умышленной или неосторожной вины (ст. 2.2 КоАП РФ), возраста, по достижении которого наступает административная ответственность (ст. 2.3 КоАП РФ), соблюдение давностных сроков

привлечения к административной ответственности (ст. 4.5 КоАП РФ), состояние крайней необходимости (ст. 2.7), невменяемость правонарушителя (ст. 2.8 КоАП РФ), смягчающие и отягчающие административную ответственность обстоятельства (ст. 4.2, 4.3 КоАП РФ), а по некоторым составам административных правонарушений также причинная связь между противоправным действием и наступившими последствиями.

Признаваемое административным правонарушением действие (бездействие) по своей объективной стороне является антиобщественным вредоносным деянием, дезорганизующим систему общественных отношений, но, в отличие от преступления, оно не рассматривается государством в качестве общественно опасного деяния. При этом граница между антиобщественной вредоносностью административного правонарушения и общественной опасностью преступления устанавливается при формулировании составов административных правонарушений законодателем (а не правоприменителем), причем зачастую достаточно точно и четко. Хищение чужого имущества, например, стоимостью до пяти минимальных размеров оплаты труда, признается административным правонарушением (мелким хищением, ст. 7.27 КоАП РФ), а выше этого размера – преступлением.

Несовершеннолетние от 16– до 18-летнего возраста привлекаются к административной ответственности с некоторыми особенностями в соответствии с ч. 2 ст. 2.3 КоАП РФ. С учетом конкретных обстоятельств дела и данных о лице, совершившем административное правонарушение в возрасте от 16 до 18 лет, комиссией по делам несовершеннолетних и защите их прав, оно может быть освобождено от административной ответственности с применением к нему меры воздействия, предусмотренной федеральным законодательством о защите прав несовершеннолетних. При совершении же ими серьезных, прямо перечисленных в КоАП РФ относительно немногочисленных административных правонарушений (мелкое хулиганство, стрельба из огнестрельного оружия в населенных пунктах, злостное неповиновение законному распоряжению работника милиции и некоторые другие) они подлежат административной ответственности и на общих основаниях, но опять же с определенными изъятиями: во-первых, и по этим составам административных правонарушений дела могут (а по всем остальным – должны) передаваться на рассмотрение комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав, которые могут применять меры воздействия, предусмотренные Положением об этих комиссиях; во-вторых, к ним не применяется административный арест в качестве меры административного наказания.

Военнослужащие и иные лица, на которых распространяется действие дисциплинарных уставов, также относятся к категории особых субъектов административной ответственности. В соответствии со ст. 2.5 КоАП РФ они, как правило, не подлежат административной ответственности, а за совершенные ими административные правонарушения привлекаются к дисциплинарной ответственности как за позорящие проступки в соответствии с дисциплинарными уставами.

Административной ответственности на общих основаниях они подлежат лишь за некоторые прямо указанные в законе административные правонарушения, связанные исключительно с реализацией их гражданской правосубъектности (нарушение правил охоты, рыбной ловли, водительских правил движения по улицам и дорогам, таможенных и некоторых других правил, исчерпывающий перечень которых содержится в ст. 2.5 КоАП РФ). Но и за эти административные правонарушения к военнослужащим и приравненным к ним лицам не может применяться в качестве меры административного наказания административный арест, а к военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, также и административный штраф.

Должностные лица также выступают в качестве особых субъектов административной ответственности. Административной ответственности подлежит должностное лицо в случае совершения им административного правонарушения в связи с неисполнением либо ненадлежащим исполнением своих служебных обязанностей.

Особенностями административной ответственности должностных лиц как особых ее субъектов является то, что, во-первых, фактическим основанием административной ответственности должностных лиц является административно-дисциплинарное правонарушение, отличающееся от обычного административного проступка определенной

спецификой; во-вторых, в целом и даже в пределах одного и того же административного проступка законодательство устанавливает для должностных лиц более строгие административные взыскания, чем для граждан; в-третьих, к должностным лицам могут применяться специфические административные наказания, в частности дисквалификация.

Организации как субъекты административной ответственности тоже нужно рассматривать в ряду особых субъектов. Выступая субъектами административной ответственности (но не субъектами административного проступка), организации в установленном законом порядке и случаях отвечают за противоправную деятельность своих членов и здесь понятие субъекта ответственности расходится с понятием субъекта административного правонарушения.

Административная ответственность юридических лиц предусмотрена ст. 2.10 КоАП РФ, согласно которой юридические лица подлежат административной ответственности за совершение административных правонарушений в случаях, предусмотренных статьями особенной части КоАП РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

В административном порядке в качестве административных наказаний к организациям могут быть применены: предупреждение, административный штраф, возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения и их конфискация. Могут применяться также и некоторые другие административные меры, например, различные экономические санкции (лишение налоговых и некоторых иных финансовых льгот, лицензий, установленных ранее квот и т. д.), не являющиеся однако административными наказаниями.

Административные наказания являются установленной государством мерой ответственности за уже совершенные административные правонарушения и применяются в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами (ст. 3.1 КоАП РФ). В статье 3.2 КоАП РФ дается исчерпывающий перечень конкретных видов административных наказаний, которые могут применяться к совершившим те или иные административные правонарушения физическим и юридическим лицам: 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 (права управления транспортными средствами, права охоты, права на эксплуатацию радиоэлектронных средств или высокочастотных устройств); 6) административный арест; 7) административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства; 8) дисквалификация. В отношении юридического лица могут применяться первые четыре вида административных наказаний.

Производство по делам об административной ответственности является одним из институтов административного, а точнее, административно-процессуального права, который включает в себя административно-процессуальные нормы, регулирующие порядок (процесс) применения мер административного принуждения к субъектам, совершившим административные правонарушения. Производству по делам об административных правонарушениях посвящен специальный четвертый раздел Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях (гл. 24–30).

Задачами производства по делам об административных правонарушениях являются всестороннее, полное, объективное и своевременное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его в соответствии с законом, обеспечение исполнения вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствовавших совершению административных правонарушений (ст. 24.1 КоАП РФ). Дела об административных правонарушениях подлежат открытому рассмотрению за небольшими исключениями (охраняемая законом тайна, защита чести и достоинства граждан, обеспечения их безопасности). Решение о закрытом рассмотрении дела выносится судьей, органом, должностным лицом, рассматривающим дело, в виде определения.

Статья 24.5 КоАП РФ дает исчерпывающий перечень обстоятельств, исключающих производство по делу об административном правонарушении: отсутствие события, состава административного правонарушения, действия в состоянии крайней необходимости, истечение сроков давности привлечения к административной ответственности, смерть правонарушителя и

некоторые другие (всего восемь).

В гл. 25 КоАП РФ (ст. 25.1–25.14) определен административно-процессуальный статус всех возможных участников производства по делам об административных правонарушениях: лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении; потерпевший; законные представители физического и юридического лица; защитник (помощь правонарушителю) и представитель (помощь потерпевшему); свидетель; понятой; специалист; эксперт; переводчик; прокурор.

Отдельная специальная глава 26 КоАП РФ посвящена вопросам о предмете доказывания, видах доказательств и их оценке. При этом особо подчеркивается, что оценка доказательств должна основываться на всестороннем, полном и объективном исследовании всей их совокупности. Никакие доказательства не могут иметь заранее установленную силу.

Весь процесс производства по делам об административной ответственности имеет несколько процедурных стадий. Под стадией производства по делам об административной ответственности понимается комплекс следующих в строгой последовательности друг за другом взаимосвязанных административно-исполнительских действий, необходимых и достаточных для принятия по делу определенного юридически значимого акта (решения).

Вся процедура производства по делам об административной ответственности включает в себя четыре стадии, которым в КоАП РФ специально посвящены отдельные главы: возбуждение дела об административном правонарушении (гл. 28); рассмотрение дела об административном правонарушении (гл. 29); пересмотр постановлений и решений по делам об административных правонарушениях (гл. 30); исполнение постановлений по делам об административных правонарушениях (разд. 5, гл. 31, 32). Основу содержательной характеристики каждой из этих стадий составляют три главных элемента: основания и условия выполнения каждой стадии; субъекты и участники проведения данной стадии; конкретное содержание, указывающее, что конкретно должно быть выполнено на каждой данной стадии, из каких решений и действий она складывается.

Дело об административном правонарушении рассматривается в пятнадцатидневный срок со дня получения судьей, органом, должностным лицом, правомочными рассматривать дело, протокола об административном правонарушении и других материалов дела, а в случае поступления ходатайств от участников производства по делу либо в случае необходимости в дополнительном выяснении обстоятельств дела срок рассмотрения может быть продлен мотивированным определением судьи, органа, должностного лица, рассматривающих дело. Дело об административном правонарушении, совершение которого влечет административный арест, рассматривается в день получения протокола об административном правонарушении и других материалов дела, а в отношении лица, подвергнутого административному задержанию, – не позднее 48 часов с момента его задержания. Порядок рассмотрения дела об административном правонарушении установлен и подробно регламентирован статьей 29.7 КоАП РФ.

Дела об административных правонарушениях рассматриваются по месту их совершения или по месту жительства нарушителя (по его ходатайству), по месту учета транспортного средства при лишении прав на управление транспортным средством, а при проведении административного расследования – по месту нахождения органа, проводящего административное расследование.

По результатам рассмотрения дела об административном правонарушении может быть вынесено постановление (о назначении административного наказания или, в установленных законом случаях, о прекращении производства по делу об административном правонарушении), либо определение (о передаче дела судье, в орган, должностному лицу, уполномоченным назначать административные наказания иного вида или размера либо применять иные меры воздействия в соответствии с федеральным законодательством, а также о передаче дела на рассмотрение по подведомственности, если выяснено, что рассмотрение дела не относится к компетенции рассмотревших его судьи, органа, должностного лица).

Постановление по делу об административном правонарушении объявляется немедленно по окончании рассмотрения дела, а его копия вручается под расписку физическому лицу, или законному представителю физического или юридического лица, в отношении которых оно

вынесено, а также потерпевшему по его просьбе либо высылаются указанным лицам в трехдневный срок со дня вынесения этого постановления.

Судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, при установлении причин административного правонарушения и условий, способствовавших его совершению, вносят в соответствующие организации и соответствующим должностным лицам представление о принятии мер по устранению указанных причин и условий, которые подлежат обязательному рассмотрению адресатом в течение месяца со дня его получения с сообщением о принятых мерах.

Пересмотр постановлений и решений по делам об административных правонарушениях по жалобам и протестам прокурора достаточно четко регламентируется статьями главы 30 (ст. 30.1–30.11) КоАП РФ.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано наказанным правонарушителем, потерпевшим, законными представителями физического или юридического лица, защитниками и представителями: 1) вынесенное судьей – в вышестоящий суд; 2) вынесенное коллегиальным органом – в районный суд по месту нахождения коллегиального органа; 3) вынесенный должностным лицом – в вышестоящий орган, вышестоящему должностному лицу либо в районный суд по месту рассмотрения дела; вынесенные иным органом, созданным в соответствии с законом субъекта Российской Федерации – в районный суд по месту рассмотрения дела. По результатам рассмотрения жалобы выносится решение.

Постановление по делу об административном правонарушении, совершенном юридическим лицом или частным предпринимателем, осуществляющим предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, обжалуется в арбитражный суд в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении может быть подана в течение десяти суток со дня вручения или получения копии постановления и государственной пошлиной не облагается. Порядок подачи этих жалоб регламентируется ст. 30.2 КоАП РФ.

Жалоба на постановление по делу об административном правонарушении подлежит рассмотрению в десятидневный срок со дня поступления со всеми материалами в суд, орган, должностному лицу, полномочным рассматривать жалобу, а на постановление об административном аресте – в течение суток с момента подачи жалобы, если лицо, привлеченное к административной ответственности, отбывает административный арест. Постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное должностным лицом, и (или) решение вышестоящего должностного лица по жалобе на это постановление могут быть обжалованы в суд по месту рассмотрения жалобы, а затем в вышестоящий суд. А постановление по делу об административном правонарушении, вынесенное коллегиальным органом, созданным в соответствии с законом субъекта Российской Федерации, и (или) решение судьи по жалобе на это постановление могут быть обжалованы в вышестоящий суд.

Не вступившие в законную силу постановления по делу об административном правонарушении и (или) последующие решения вышестоящих инстанций по жалобам на это постановление могут быть опротестованы прокурором в порядке и сроки, установленные законом.

Вступившие в законную силу постановления по делу об административном правонарушении, решения по результатам рассмотрения жалоб, протестов могут быть опротестованы прокурорами субъектов Российской Федерации и их заместителями, Генеральным прокурором Российской Федерации и его заместителями.

Вступившие в законную силу постановления об административном правонарушении и решения по результатам рассмотрения жалоб, протестов правомочны пересматривать также председатели верховных судов субъектов Российской Федерации и их заместители, Председатель Верховного Суда Российской Федерации и его заместители. Такие постановления могут быть пересмотрены в порядке надзора также и Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации в соответствии с арбитражным процессуальным законодательством.

Исполнение постановлений по делам об административных правонарушениях специально

регламентируется отдельным пятым разделом КоАП РФ, который включает в себя не только общие положения (гл. 31, ст. 31.1–31.11 КоАП РФ), но и нормы о порядке исполнения всех отдельных видов административных наказаний (гл. 32, ст. 32.1–32.11 КоАП РФ).

Постановление по делу об административном правонарушении с момента его вступления в законную силу обязательно для исполнения всеми органами государственной власти, органами местного самоуправления, должностными лицами, гражданами и их объединениями, юридическими лицами.

Постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению в случае, если это постановление не было приведено в исполнение в течение года со дня его вступления в законную силу. При этом течение срока давности прерывается в случае, если лицо, привлеченное к административной ответственности, уклоняется от исполнения постановления.

Административный штраф должен быть уплачен лицом, привлеченным к административной ответственности, не позднее тридцати дней со дня вступления постановления в законную силу либо со дня истечения срока отсрочки или рассрочки. При отсутствии самостоятельного заработка у несовершеннолетнего административный штраф взыскивается с его родителей или иных законных представителей.

При неуплате административного штрафа в установленный законом срок копия постановления о его наложении направляется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление: в отношении физического лица – в организацию, в которой оштрафованный работает, учится либо получает пенсию для удержания суммы административного штрафа из его заработной платы, вознаграждения, стипендии, пенсии или из иных доходов; в отношении юридического лица – в банк или иную кредитную организацию для взыскания суммы административного штрафа из денежных средств или из доходов юридического лица. Если подвергнутое административному штрафу физическое лицо не работает либо взыскание суммы административного штрафа из его заработной платы или из иных доходов невозможно, а также в случае отсутствия денежных средств на счетах юридического лица, подвергнутого административному штрафу, постановление о наложении административного штрафа направляется судьей, органом, должностным лицом, вынесшими постановление, судебному приставу-исполнителю для обращения административного взыскания на имущество, принадлежащее физическому или юридическому лицу, в порядке, предусмотренном федеральным законодательством. Если же административный штраф взимается на месте совершения физическим лицом административного правонарушения, ему выдается постановление-квитанция установленного образца.

Контрольные вопросы:

1. Чем административное право отличается от гражданского и трудового права?
2. Чем характеризуются и отличаются административно-правовые отношения от уголовно-правовых отношений?
3. Кто является субъектами административного права и может выступать участниками конкретных административно-правовых отношений?
4. Какие органы исполнительной власти и их служащие (чиновники) осуществляют государственное управление и выступают субъектами административно-правовых отношений?
5. Чем административная ответственность отличается от уголовной ответственности?
6. Чем административная ответственность отличается от применения других мер административного принуждения?
7. Что является основанием и какой установлен порядок привлечения к административной ответственности?

Глава 12. Уголовное право общая часть

1. Понятие уголовного права; предмет науки уголовного права, метод, система,

источники уголовного права

Под уголовным правом понимается два явления – уголовное законодательство и уголовно-правовая теория. Уголовно-правовая теория – это система идей, взглядов о генезисе, содержании, эффективности и путях совершенствования уголовно-правовой нормы. Уголовное законодательство – это самостоятельная отрасль права и в таком качестве представляет собой совокупность установленных государством норм, в которых описываются преступления, а также устанавливаются виды и размеры уголовных наказаний.

Предметом уголовно-правовой охраны являются общественные отношения, возникающие в результате совершения преступления. Преступление является основанием возникновения в будущем уголовно-правовых отношений между преступником и судом. Содержанием этих отношений являются взаимные права и обязанности субъектов. Суд имеет право и обязан признать лицо виновным в совершении преступления, правильно квалифицировать деяние, назначить ему уголовное наказание, учесть при этом смягчающие обстоятельства; виновный обязан претерпеть неблагоприятные последствия осуждения и отбыть назначенное наказание. Но он имеет право требовать правильной квалификации совершенного деяния, учета смягчающих наказание обстоятельств, назначение справедливого наказания в пределах, установленных санкцией применяемой нормы.

Методами правового регулирования уголовных правоотношений являются метод запрета совершать преступление, а также метод применения уголовно-правовых санкций. Поскольку уголовное законодательство предусматривает наиболее строгий вид ответственности, привлечение виновного к этой ответственности и назначение уголовного наказания возможны только судом и только в строгой процессуальной форме обвинительного приговора, который выносится от имени государства.

В ст. 2 УК РФ сформулированы следующие задачи уголовного законодательства: охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений.

Единственным источником уголовного права является уголовный закон. Это означает, что никакими другими нормативными правовыми актами преступность и наказуемость деяний в Российской Федерации определяться не могут.

Единственным уголовно-правовым актом в России является УК РФ. Если Госдума принимает новый уголовный закон, он должен быть обязательно внесен в УК РФ. С 1 января 1997 года на территории Российской Федерации действует УК РФ, который был принят Госдумой 24 мая 1996 года.

Впервые в истории нашего государства в УК РФ сформулированы принципы уголовного законодательства: законности, равенства граждан перед законом, вины, справедливости, гуманизма.

Уголовный кодекс имеет следующую структуру: он состоит из Общей и Особенной частей.

В Общей части сформулированы задачи уголовного законодательства, его принципы, определяется основание уголовной ответственности, даются определения понятий преступления, соучастия, стадии совершения преступления, наказания, называются виды наказаний, формулируются основные начала назначения наказания, устанавливаются правила назначения наказания при особых обстоятельствах, определяются основания и условия освобождения от уголовной ответственности и наказания. Специальный раздел содержит статьи, регламентирующие особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних преступников.

В Особенной части сформулированы составы преступлений – убийства, кражи, разбоя и т. д.

Каждая часть состоит из разделов, разделы – из глав, главы – из частей.

2. Уголовный закон

Уголовный закон – это нормативно-правовой акт, принимаемый Государственной Думой РФ, устанавливающий преступность и наказуемость деяния. Известно, что и другие законы РФ принимаются также Госдумой. Поэтому отличительным признаком уголовного закона является не процедура его принятия, а содержание – это единственный нормативный правовой акт, в котором перечисляются преступления и наказания, подлежащие применению за их совершение.

Преступность и наказуемость деяния определяется, в соответствии со ст. 9 УК РФ, законом, действовавшим в момент совершения этого деяния.

Вступление уголовного закона в действие означает, что все общественно опасные деяния, совершенные после его вступления в действие, должны квалифицироваться по этому закону.

Закон прекращает свое действие:

по истечении срока, на который он был принят;

с момента его отмены специальным законом;

с момента введения в действие другого закона, принятого по этому поводу. Например, введение в действие с момента опубликования закона РФ от 21 июля 2004 года «О внесении изменений в ст. 57 и 205 УК РФ», в соответствии с которым в ч. 3 ст. 205 («Терроризм») предусматривалось пожизненное лишение свободы за совершение акта терроризма, прекращала действие прежняя редакция ст. 205 УК РФ, в том числе и санкция ч. 3 этой статьи.

Как отмечалось выше, общественно опасное деяние подлежит квалификации по закону, действовавшему в момент совершения этого деяния. Однако из этого правила делается исключение, которое называется «обратная сила уголовного закона». Обратная сила закона означает, что деяние, совершенное в период действия прежнего закона, подлежит квалификации по новому закону в трех случаях:

если новый закон не признает преступлением то деяние, которое признавалось таковым по прежнему закону;

если новый закон смягчает наказание по сравнению с прежним законом. Например, санкция ч. 1 ст. 109 УК в новой редакции от 21 ноября 2003 года устанавливает наказание до двух лет лишения свободы, тогда как прежний закон предусматривал наказание за это же преступление (причинение смерти по неосторожности) до трех лет лишения свободы. В связи с этим, если данное преступление было совершено до 21 ноября 2003 года, а уголовное дело рассматривается судом, например, 10 января 2005 года, виновному следует назначить наказание не более двух лет лишения свободы, поскольку новый закон понизил наказание в сравнении с ранее действовавшим;

если новый закон иным образом улучшает положение виновного. Например, в ч. 1 ст. 63 УК РФ в ее редакции до 21 ноября 2003 года в качестве одного из отягчающих наказание обстоятельств фигурирует неоднократность совершения преступлений. 21 ноября 2003 года данное обстоятельство исключено из числа отягчающих, и это улучшает положение виновного иным образом.

Действие уголовного закона в пространстве. Уголовный закон РФ действует только на территории Российской Федерации. К ее территории относятся:

суша в пределах государственной границы РФ;

все водоемы в пределах этой же границы;

исторически принадлежащие России острова;

территориальное море (12 морских миль в глубь моря или океана от линии наибольшего отлива), прилегающая зона (12 морских миль от внешней линии территориального моря), исключительная экономическая зона (200 морских миль от внешних границ территориального моря).

воздушное пространство над сушей, островами, территориальным морем РФ до высоты 100 км; континентальный шельф – поверхность дна моря под территориальным морем, прилегающей зоной и исключительной экономической зоной. На континентальном шельфе Россия имеет исключительное право добывать рыбу, водных животных, растения, разрабатывать недра, сооружать искусственные острова;

военные морские и воздушные суда России в любой точке Земного шара, гражданские суда в водах России и нейтральных водах.

Действие закона по кругу лиц. По УК РФ, уголовную ответственность за преступление, совершенное на территории России, несут российские граждане, лица без гражданства (не являющиеся гражданами России и не имеющие подтверждения принадлежности к гражданству другого государства), иностранцы, за исключением ответственных сотрудников дипломатических служб, аккредитованных на территории России, и их близкие родственники.

Граждане России, совершившие преступление на территории иностранных государств, подлежат уголовной ответственности по УК РФ в двух случаях:

если они не привлекались к уголовной ответственности по законам иностранного государства;

если совершенное деяние является преступлением и по УК РФ. В этом случае наказание не может превышать верхний предел наказания, установленный за такое преступление по УК той страны, где совершено преступление.

В соответствии со ст. 13 УК РФ гражданин РФ, совершивший преступление в иностранном государстве, не может быть выдан этому государству для привлечения к уголовной ответственности.

Структура уголовно-правовой нормы.

Структурными элементами уголовно-правовой нормы являются диспозиция и санкция. Диспозиция – это часть нормы, в которой называется или описывается преступное деяние. При описании преступлений используется четыре вида диспозиции: простая, описательная, ссылочная, бланкетная. В простой диспозиции преступление лишь называется, но его существенные признаки не определяются (например, ст. 126 УК РФ – похищение человека). В описательной диспозиции преступление не только называется, но описываются его существенные признаки. Например, в ст. 158 УК существенным признаком кражи назван способ совершения – это тайное хищение чужого имущества. Ссылочная диспозиция отсылает к другой уголовно-правовой норме для уяснения сущности преступления. Например, в ч. 1 ст. 105 УК описывается простой состав умышленного убийства. А в ч. 2 этой же статьи законодатель устанавливает ответственность за то же деяние, совершенное при отягчающих обстоятельствах. В ч. 1 ст. 105 УК диспозиция описательная, а в ч. 2 – ссылочная.

Часто используется бланкетная диспозиция, когда в статье преступление называется, а для уяснения его смысла закон отсылает к другому не уголовно-правовому нормативному акту. Например, в ст. 264 УК предусмотрена уголовная ответственность за нарушение правил движения лицом, управляющим транспортным средством. Чтобы решить вопрос об уголовной ответственности по этой статье, необходимо обратиться к Правилам движения, утвержденным МВД РФ.

Санкция – это часть уголовно-правовой нормы, в которой предусматривается вид и размер наказания, которое может быть назначено за преступление, описанное в диспозиции. Санкции бывают абсолютно-определенными, относительно определенными, альтернативными и ссылочными. Абсолютно-определенные санкции устанавливают один размер наказания (в УК РФ не используются). Ссылочные санкции не называют какой-либо вид наказания, отсылая к санкциям других уголовно-правовых норм (в УК РФ тоже не используются). Относительно-определенными являются санкции, в которых устанавливается нижний и верхний пределы наказания (например, в санкции ч. 1 ст. 105 УК РФ предусматривается лишение свободы на срок от 6 до 15 лет). Альтернативные – это санкции, в которых предусматривается два или более вида наказания. Например, санкция ст. 163 УК (вымогательство) предусматривает возможность назначения следующих наказаний: ограничение свободы; арест; лишение свободы.

Относительно-определенные и альтернативные санкции позволяют индивидуализировать наказание с учетом характера и степени опасности совершенного преступления, личности виновного, обстоятельств совершения преступления.

3. Преступление

В ст. 14 УК РФ называются следующие существенные признаки преступления:
общественная опасность;

противоправность;
виновность;
наказуемость.

Установление данных признаков позволяет отличить преступление от других правонарушений.

Общественная опасность означает вредность, вредоносность деяния. Общественно опасным может признаваться только деяние или причинившее существенный вред каким-либо благам, интересам или ставящее их под угрозу причинения такого вреда.

При оценке характера общественной опасности преступления имеется в виду его тяжесть в сравнении с преступлениями других видов – умышленное убийство, как вид преступления, более опасно, чем разбой, а разбой более опасен, чем грабеж, грабеж более опасен, чем кража, и т. д.

Под степенью общественной опасности имеется в виду сравнительная тяжесть различных преступлений одного и того же вида – кража в крупном размере менее опасна, чем в особо крупном размере; умышленное убийство при отягчающих обстоятельствах более опасно, чем простое умышленное убийство, и т. д.

Противоправность, как признак преступления, означает, что преступлением признается не любое общественно опасное деяние, а только то, которое в УК РФ названо в качестве такового. Это значит, что, с одной стороны, общественно опасное деяние не обязательно может быть преступлением; с другой стороны, преступлением может быть признано только общественно опасное деяние. Указание на противоправность, как обязательный признак преступления, означает, что применение уголовного закона по аналогии, то есть по схожести деяния на какое-то деяние, предусмотренное статьей УК, не допускается.

Под виновностью имеется в виду следующее: преступлением может быть признано только деяние, освоенное сознанием и волей виновного. Если интеллект и воля человека не участвовали в «производстве» данного деяния, то хотя бы оно было общественно опасным и противоправным, признать его преступлением и осудить деятеля нельзя. Поэтому не являются преступлениями общественно опасные, противоправные деяния невменяемых, а также лиц, не достигших возраста уголовной ответственности.

Наказуемость как признак преступления следует понимать не так, что за совершение любого преступления лицо обязательно будет наказано по УК РФ. Дело в том, что ряд статей УК РФ предусматривает возможность освобождать преступников от уголовной ответственности, а, следовательно, и от наказания (ст. 75, 76 УК РФ). В то же время лицо, признанное виновным в совершении преступления, может быть освобождено от назначения наказания (ч. 1 ст. 80, 92 УК РФ), а также от назначенного наказания (ст. 79, 80, 81, 84, 85 УК РФ). Наказуемость означает лишь то, что за каждое преступление, описанное в определенной статье Особенной части УК РФ, предусматривается определенный вид (виды) и размер уголовного наказания, которое может быть назначено за преступление). Ст. 15 УК РФ посвящена классификации преступлений по степени их общественной опасности. В качестве определителя общественной опасности преступлений здесь используется строгость наказания, которое может быть назначено за то или иное преступление.

Называются четыре категории преступлений:

преступления небольшой тяжести, за которые может быть назначено максимальное наказание не более двух лет лишения свободы;

преступления средней тяжести, за которые может быть назначено наказание не более пяти лет лишения свободы;

тяжкие преступления, за которые может быть назначено наказание не более десяти лет лишения свободы;

особо тяжкие преступления, за которые может быть назначено наказание более десяти лет лишения свободы.

Значение классификации преступлений заключается в следующем:

позволяет решать ряд важных проблем уголовно-процессуального характера (о подсудности, подсудности, сроках и порядке производства по делам о преступлениях разных категорий); уголовно-исполнительного (о содержании и объеме исправительного

воздействия); криминологического (о классификации преступников); проблем уголовной статистики;

в уголовном праве на основе единой классификации преступлений построены институты назначения наказания (глава 10), освобождения от уголовной ответственности и наказания (глава 11 и 12), судимости (ст. 86) и др.

классификация преступлений предопределяет вид и размер наказания, которое может быть предусмотрено за криминализируемое деяние;

облегчается процесс создания лаконичных и емких уголовно-правовых норм, а также ясных и удобных для применения актов об амнистии.

4. Основание уголовной ответственности

В соответствии со ст. 8 УК РФ основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного УК РФ. Другими словами, состав преступления – единственное основание уголовной ответственности.

Состав преступления – это совокупность объективных и субъективных элементов, которые в соответствии с определенной статьей УК РФ характеризуют деяние в качестве преступления. К объективным элементам состава преступления относятся объект и объективная сторона преступления.

Под объектом имеется в виду определенный интерес, определенное благо, которое охраняется уголовным законом и на которое посягает преступление. Объектов уголовно-правовой охраны множество, но это множество можно классифицировать по признаку степени общности охраняемых отдельными статьями УК РФ благ, интересов. В частности, различаются следующие объекты:

общий – вся совокупность благ, поставленных под защиту всех уголовно-правовых норм:

родовой – группа сходных благ, интересов, поставленных под защиту статей УК РФ, сосредоточенных в одном из разделов Кодекса (например, в разделе VII УК РФ «Преступления против личности» сосредоточены статьи, созданные для защиты важнейших, то есть конституционных, прав человека и гражданина);

видовой объект – еще более сходная группа благ, интересов, которые поставлены под защиту статей УК РФ, сосредоточенных в определенной главе определенного раздела УК РФ (например, в главе 16 раздела VII УК РФ сосредоточены статьи, призванные охранять жизнь и здоровье человека);

непосредственный объект – это тот конкретный интерес (благо), который должен защищаться конкретной уголовно-правовой нормой или рядом норм УК РФ. Например, ст. 205 УК РФ создана для защиты одного блага – общественной безопасности (непосредственный объект);

между тем ст. 158, 159, 160, 161, 162 и др. призваны защищать тоже одно благо – право собственности, независимо от ее форм, однако от различных видов нападения.

Объективная сторона – это внешняя сторона преступления. Прежде всего, следует иметь в виду, что преступление может выражаться только в виде действия или бездействия. Большинство составов предусматривают ответственность за совершение действий, то есть активного поведения (например, кража, разбой, клевета). Однако многие статьи устанавливают ответственность за преступное бездействие (например, халатность, неоказание помощи больному, оставление в опасности). В некоторых статьях УК РФ предусматривается ответственность как за действие, так и за бездействие (например, убийство, мошенничество, воспрепятствование законной предпринимательской и иной деятельности).

Действие может выражаться в телодвижении, произнесении слов, изготовлении документа и т. п.

За бездействие могут отвечать только те, кто обязан был действовать в определенный момент, определенным образом, к чему его обязывает: закон (в соответствии с законом о семье, родители обязаны заботиться о своих несовершеннолетних детях), профессиональная деятельность (пожарный обязан спасать от огня не только материальные ценности, но и людей,

и не может ссылаться на то, что в зоне бедствия была высокая температура), предшествующее поведение (если кто-то согласился сопроводить через проезжую часть слепого, он обязан выполнить принятое на себя обязательство до конца, в противном случае должен нести уголовную ответственность за оставленного человека в опасности).

Кроме деяния, при конструировании некоторых составов преступлений законодатель включает в объективную сторону так же последствия, которые могут выражаться в причинении смерти, вреда здоровью, имущественного, политического, морального вреда. Если последствия деяния включены в объективную сторону состава преступления, такой состав именуется материальным. В этом случае преступление следует считать оконченным с момента наступления общественно опасных последствий.

В конструкцию других составов законодатель последствия не включает, и преступление следует считать оконченным с момента совершения общественно опасного деяния, независимо от наступления или ненаступления общественно опасных последствий. Такие составы именуются формальными. Например, в соответствии со ст. 162 УК РФ, разбоем признается нападение с целью за владения чужим имуществом, сопряженное с насилием, опасным для жизни или здоровья, или с угрозой применения такого насилия. Разбой следует считать оконченным с момента нападения, хотя бы преступник и не сумел завладеть имуществом.

Применительно к материальным составам обязательным признаком их объективной стороны является причинная связь между деянием и его последствиями. Причинной связью будет в случае, если: деяние во времени предшествовало последствию; в деянии заключалась потенциальная возможность наступления данного последствия; деяние было совершено виновно.

В объективную сторону некоторых составов законодатель включает место, время, способ, обстановку, орудия преступления. Данные обстоятельства именуются факультативными признаками объективной стороны, поскольку включаются в конструкцию не всех, а лишь некоторых составов, например, в ч. 2 ст. 254 УК РФ установлена повышенная ответственность за порчу земли в зоне чрезвычайной экологической ситуации (место); в ч. 1 ст. 258 УК РФ предусматривается ответственность за незаконную охоту на территории заповедника, заказника (место); в ст. 270 УК РФ за неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие (обстановка); в ч. 3 ст. 331 УК РФ установлена повышенная наказуемость за совершение преступления против военной службы в военное время.

Субъектом преступления может быть только физическое лицо – человек. Юридические лица, механизмы, животные субъектами преступления по УК РФ быть не могут.

Уголовная ответственность предусмотрена: с 14 лет – за некоторые тяжкие и особо тяжкие преступления; с 16 лет – за все другие преступления, за исключением преступлений, за которые ответственность возложена с 18 лет (например, развратные действия – ст. 135 УК РФ) или по достижении 25 лет (например, вынесение заведомо неправосудного приговора, решения или иного судебного акта – ст. 305 УК РФ).

Таким образом, одним из существенных признаков субъекта преступления является его возраст. Вторым таким признаком является вменяемость – это способность лица осознавать характер своих поступков и руководить ими. Если лицо в момент совершения общественно опасного деяния страдало каким-либо психическим заболеванием и в связи с этим не могло осознавать характер своих действий или не могло руководить ими, такое лицо по определению суда должно быть признано невменяемым и его следует освободить от уголовной ответственности.

Существуют пограничные состояния, когда виновный, страдая каким-либо психическим заболеванием, был вменяем в момент совершения преступления, однако его способность руководить своими действиями была ограничена психическим заболеванием. Подобные состояния, именуемые в теории ограниченной вменяемостью, не являются основанием для освобождения от уголовной ответственности, но должны учитываться при назначении наказания и обязывают суд применить наряду с наказанием принудительные меры медицинского характера (ст. 22 УК РФ).

Для констатации невменяемости надо установить два критерия – медицинский, то есть наличие у лица какого-либо психического заболевания в момент совершения общественно

опасного деяния и психологический или юридический, то есть невозможность понимать характер совершаемых им деяний или руководить ими. Данный критерий именуется юридическим в связи с тем, что только его наличие имеет юридическое значение, то есть, если лицо в момент совершения общественно опасного деяния страдало психическим заболеванием, это само по себе не предвещает заключения о невменяемости. Только установление невозможности лица осознавать характер своего поведения или руководить им дает основание для признания лица невменяемым и только поэтому освободить его от уголовной ответственности.

В некоторых статьях УК предусматривается ответственность только для субъектов, обладающих специфическими признаками. В связи с этим принято говорить о специальном субъекте преступления, например, за преступление против военной службы уголовную ответственность могут нести только военнослужащие, за должностные преступления – должностные лица и т. д.

Под четвертым элементом состава преступления понимается его субъективная сторона. Ее составными частями являются: вина, мотивы, цели, эмоции. В ст. 24 УК РФ называются две формы вины – умысел и неосторожность. А в ст. 27 УК дается определение еще одной формы вины – двойной.

Вина считается умышленной в случаях, когда виновный осознавал общественную опасность и противоправность совершаемого деяния, предвидел возможность наступления общественно опасных последствий, желал их наступления или осознавал неизбежность их наступления (прямой умысел), или не желал, но сознательно допускал их наступление (косвенный умысел).

В соответствии со ст. 26 УК РФ преступление признается совершенным по легкомыслию (один из видов неосторожности), если виновный, совершая общественно опасное деяние, предвидит возможность наступления общественно опасных последствий, однако легкомысленно рассчитывает на их предотвращение. Например, водитель автомобиля осуществляет обгон транспортного средства с выездом на полосу встречного движения, осознавая, что этот маневр опасен, поскольку навстречу движется транспортное средство. Водитель мог рассчитывать на свое мастерство, на мощность двигателя своего автомобиля и т. д., но этот расчет оказался легкомысленным, неосновательным, в связи с чем произошло столкновение со встречным автомобилем.

Вторым видом неосторожности является небрежность. Это такое психическое отношение виновного к деянию, при котором он не осознает общественную опасность совершаемого деяния, не предвидит возможность наступления общественно опасных последствий, хотя по обстоятельствам дела мог и должен был это предвидеть. Например, водитель автомобиля производил обгон транспортного средства с выездом на полосу встречного движения на зарытом подъеме, когда обзор встречной полосы ограничен. В результате такого нарушения происходит столкновение со встречным автомобилем.

Форму вины в каждой статье действующего УК РФ определить очень легко – в соответствии с ч. 2 ст. 24 УК РФ деяние, совершенное только по неосторожности, признается преступлением лишь в случае, когда это специально предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК. То есть, если в какой-то статье Особенной части УК при описании преступления не использованы слова «неосторожность», «по неосторожности» и т. п., это означает, что здесь предусмотрена ответственность только за умышленное преступление.

Невиновное причинение вреда. Если лицо, совершая деяние, не осознавало, не могло и не должно было осознавать общественной опасности своего деяния или не предвидело, не могло и не должно было предвидеть возможность наступления общественно опасных последствий. Кроме того, невиновно совершенным признается и деяние, совершенное лицом, которое, хотя и предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, но не могло их предотвратить по двум причинам: 1) в силу несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий; 2) в силу несоответствия нервно-психических перегрузок возникшим экстремальным условиям (ст. 28 УК РФ).

5. Обстоятельства, исключаящие преступность деяния

Действующий УК РФ предусматривает шесть обстоятельств, исключающих преступность деяния и, следовательно, уголовную ответственность деятеля: необходимая оборона; причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление; физическое или психическое принуждение; обоснованный риск; исполнение приказа или распоряжения. В теории, кроме того, называют согласие потерпевшего на причинение ему вреда.

Необходимая оборона. Право на необходимую оборону – одно из важнейших естественных прав человека и гражданина и именно поэтому возведено в ранг конституционного (ч. 2 ст. 45 Конституции РФ). Статья 37 УК РФ строго различает два вида необходимой обороны. В соответствии с ч. 1 названной статьи не является преступлением причинение вреда нападающему, если его нападение было сопряжено с насилием, опасным для чьей-либо жизни или непосредственной угрозой применения такого насилия.

Из этого надо сделать следующие выводы: 1) необходимая оборона – это право на отражение общественно опасного посягательства, но не обязанность. Однако для некоторых лиц осуществление такого акта является обязанностью. Например, пограничник обязан применять насилие к любому нарушителю Государственной границы РФ; 2) необходимая оборона возможна не только для отражения преступного посягательства, но и другого общественно опасного нападения – например, нападения психически неполноценных невменяемых лиц, а также лиц, не достигших возраста уголовной ответственности; 3) необходимая оборона – это акт насилия в отношении нападающего, которое можно применять независимо от того, мог ли защищающийся прибегнуть к помощи других граждан или сотрудников правоохранительных органов; 4) против нападающего, если его деяние сопряжено с насилием, опасным для жизни защищающегося или других лиц, можно применять любые защитительные действия, применять любые орудия защиты, причинять нападающему любой вред, вплоть до причинения ему смерти.

При расследовании подобных дел доказыванию подлежит два факта: 1) имело ли место общественно опасное посягательство; 2) было ли оно сопряжено с насилием, опасным для чьей-то жизни с непосредственной угрозой применения такого насилия. Если на оба вопроса получены положительные ответы, следователь обязан прекратить уголовное дело за отсутствием в деянии состава преступления и не имеет права обсуждать вопрос о превышении пределов необходимой обороны. Другими словами, потерпевший, защищавшийся в подобной ситуации, всегда прав.

Другое дело, когда защита осуществляется против нападения, не опасного для чьей-то жизни. В этих случаях насилие в отношении нападающего будет законным, если защищающийся не превысил пределы необходимой обороны, то есть если не совершил действий, явно не соответствующих характеру и опасности отражаемого нападения.

При оценке правомерности защиты следует оценивать: число нападавших и защищавшихся, их вооруженность, пол, возраст, время и место нападения и другие обстоятельства.

Сходным с необходимой обороной по правовой регламентации является задержание лица, совершившего преступление. При юридической оценке действий по задержанию преступника следует учитывать: опасность совершенного преступления; характер оказываемого задерживаемым сопротивления; интенсивность этого сопротивления.

Крайняя необходимость. Состояние крайней необходимости может возникнуть: в связи с осуществлением общественно опасного посягательства; в связи с агрессивным поведением животных (если их поведением не управляет злоумышленник), действиями механизмов, стихийными силами природы, состоянием голода, жажды, переохлаждения человека и т. п.

Если при необходимой обороне вред причиняется нападающему, то при крайней необходимости – третьим лицам, то есть тем, кто не причастен к возникшей опасности; например, при пожаре пожарные в целях локализации огня разрушают рядом стоящие строения и этим спасают от уничтожения огнем поселок; при необходимой обороне вред, причиняемый нападающему, может быть более значительным, чем тот, которым угрожал нападающий (например, правомерным будет убийство женщиной насильника для отражения его насилия), однако в состоянии крайней необходимости вред, причиняемый третьим лицам для отражения

грозящей опасности, не может быть не только больше, но и даже равным вреду угрожающему. Поэтому, например, убийство кого-либо для спасения чьей-то жизни не может оцениваться как правомерное.

В случаях, когда кто-либо совершает общественно опасное деяние под влиянием физического принуждения, деятель подлежит освобождению от уголовной ответственности, когда такое принуждение явилось непреодолимой силой, тот есть, у него не было выбора вариантов поведения. Вопрос об ответственности лиц, совершивших общественно опасное деяние под влиянием психического принуждения, может решаться по правилам крайней необходимости: если под влиянием психического принуждения принуждаемый причинил вред, более значительный, чем тот, которым угрожали ему, деяние должно быть признано непроступным, и наоборот.

Правомерность действий в условиях риска следует оценивать с учетом следующих обстоятельств: рискованное действие осуществляется для достижения общественно полезных целей; без риска такое деяние было невозможным; осуществлению рискованного деяния предшествовала тщательная подготовительная работа, учтены последние научно-технические, технологические и т. п. достижения.

Еще одним обстоятельством, исключающим преступность деяния, является исполнение приказа или распоряжения. Жизнь общества и государства невозможна без отношений субординации, соподчиненности. Приказы, распоряжения начальников являются обязательными для подчиненных. Их неисполнение означало бы торжество хаоса, угрожающего катастрофическими для человечества последствиями.

Однако иногда исполнение приказов и распоряжений заканчивается наступлением общественно опасных последствий. В связи с этим возникают вопросы: есть ли основание для оценки деяния как преступления; кто должен нести уголовную ответственность за такое деяние – начальник, подчиненный, они оба или никто. УК РФ обязывает данные вопросы решать следующим образом: подчиненный, не осознававший незаконность исполняемого приказа, освобождается от уголовной ответственности. А отдавший такой приказ должен нести ответственность как исполнитель преступления. В случаях, когда приказ начальника был для подчиненного явно, то есть очевидно незаконным, подчиненный должен нести уголовную ответственность как исполнитель, а начальник – как подстрекатель.

В законе не предусматривается в качестве обстоятельства, исключающего преступность деяния, согласие потерпевшего на причинение ему вреда. В теории этот вопрос предлагается решать следующим образом. Право собственности на принадлежащее гражданину имущество (то есть право владения, пользования и распоряжения им) является абсолютным, поэтому если кто-то уничтожает или повреждает чье-то имущество с согласия собственника, причинитель освобождается от уголовной ответственности.

В то же время причинение вреда здоровью или смерти потерпевшему с его согласия не освобождает причинителя от уголовной ответственности. Именно поэтому уголовно наказуемой по УК РФ является эвтаназия (причинение смерти по просьбе потерпевшего).

6. Соучастие в преступлении

Соучастием, в соответствии со ст. 32 УК РФ, следует считать умышленное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления.

Объективные признаки соучастия:

- соучаствовать могут как минимум два субъекта. Если один из деятелей не является субъектом преступления по возрасту (малолетний) или в силу невменяемости, второй не может быть признан виновным в совершении преступления в соучастии;
- объединение усилий для совместного совершения преступления;
- единый для всех соучастников преступный результат, для достижения которого, собственно, и объединяются усилия сообщников;
- причинная связь между действиями соучастников и исполнителя.

Субъективные признаки соучастия:

- соучастие возможно только при совершении умышленных преступлений; то есть в

неосторожных преступлениях соучастие невозможно;

- возможно только умышленное соучастие; это означает, что неосторожно соучаствовать в совершении преступления невозможно;
- соучастники объединяются в группу для достижения единой для всех цели;
- мотивы деятельности соучастников могут быть разными. Например, заказчик умышленного убийства может иметь мотив мести, а исполнитель – корыстный мотив. Но цель у них одна – лишить потерпевшего жизни.

В преступлении могут участвовать: организатор, подстрекатель, пособник, исполнитель. Организатором должен быть признан тот, кто подыскал соучастников, склонил их к совместному совершению преступления, распределил роли, снабдил группу оружием, деньгами, или руководил действиями соучастников в процессе совершения преступления.

Подстрекатель – это лицо, склонившее исполнителя к совершению преступления уговорами, угрозами и т. п.

Пособником признается тот, кто оказал исполнителю интеллектуальную помощь советами, указаниями, иной информацией или физическую помощь – предоставлением орудий, оружия, средств, устранением препятствий.

Соучастие возможно в двух формах – соисполнительства и соучастия с распределением ролей. Соисполнителями следует считать соучастников, которые совместно полностью или частично выполняют объективную сторону преступления (два вора вместе проникают в чужое жилое помещение, завладевают имуществом и перемещают его за пределы жилья). Соисполнителями следует признавать и тех соучастников, которые, хотя и не выполняют объективную сторону преступления, но по взаимной договоренности с непосредственным исполнителем страховал его, находясь вне квартиры, перемещал имущество за пределами квартиры, транспортировал его в определенное место и т. п.

Соучастием с распределением ролей признается соучастие, в совершении которого участвовали, кроме исполнителя, организатор, подстрекатель, пособник или кто-то один из них. Если организатор, подстрекатель, пособник, помимо своих специфических действий, участвовали в непосредственном совершении преступления, действия всех участников следует квалифицировать как соисполнительство без ссылки на ст. 33 УК РФ.

УК РФ выделяет четыре вида соучастия: без предварительного соглашения, когда к преступной деятельности исполнителя присоединяется другой преступник; с предварительным соглашением – когда в совершении преступления участвуют два и более исполнителя; организованная или устойчивая группа (в которой есть организатор, деятельность планируется, в одном составе совершается три или более преступлений, зафиксировано устойчивое распределение ролей и т. д.); преступное сообщество (его признаки названы в ст. 210 УК РФ).

7. Стадии совершения умышленного преступления

Принципиальным с точки зрения соблюдения прав и свобод граждан является положение УК РФ о том, что зарождение и обнаружение умысла на совершение преступления не является основанием уголовной ответственности.

В соответствии со ст. 29 УК РФ стадиями совершения преступления признаются приготовление к нему, покушение на него, оконченное преступление. Таким образом, преступлением считается не умысел, а деяние, свидетельствующее о реализации, объективации мысли.

Для понимания сущности стадий совершения преступления следует иметь в виду, что в каждой статье Особенной части УК сформулирован состав на стадии оконченного преступления.

В связи с этим приготовлением к преступлению является совершение деяния, не входящего в объективную сторону преступления: приискание, приспособление орудий и средств совершения преступления, подыскание соучастников, иное создание условий для совершения преступления.

Покушением на преступление считается совершение деяния, непосредственно направленного на достижение преступного результата в случаях, когда последний не был

достигнут по независящим от виновного обстоятельствам.

Следует различать оконченное и неоконченное покушение. Оконченным является покушение в случаях, когда виновный выполнил все действия, необходимые для наступления общественно опасного результата. Например, виновный с целью убийства производит прицельный выстрел в потерпевшего, однако промахивается.

Неоконченным является покушение, когда виновный не смог выполнить все действия, необходимые для наступления общественно опасных последствий. Например, с целью кражи проник в квартиру, но здесь же был задержан потерпевшим.

Оконченное покушение более опасно, чем неоконченное, что следует учитывать при назначении наказания. Кроме того, надо иметь в виду, что добровольный отказ от доведения преступления до конца возможен только на стадиях приготовления и неоконченного покушения – нельзя отказаться от того, что уже совершено.

По действующему УК РФ преступлением признается приготовление только к совершению тяжких и особо тяжких преступлений. Поскольку приготовление и покушение менее опасные стадии, чем стадия оконченного преступления, закон (ст. 66 УК) предусматривает понижение наказания за приготовление и покушение – за приготовление наказание не может превышать половину, а за покушение трех четвертей от максимально возможного срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК.

При приготовлении к преступлению и покушении на него, суд не может применить смертную казнь или пожизненное лишение свободы.

Наиболее опасной является стадия оконченного преступления. Ее следует констатировать, когда виновный полностью реализовал свой умысел в совершенном деянии.

8. Уголовное наказание: понятие, цели, виды

Уголовное наказание – это мера государственного принуждения, назначаемая судом за совершение преступления. Таким образом, уголовное наказание характеризуется следующими существенными признаками: 1) это мера, размер принуждения; 2) оно назначается только за совершение преступления; 3) назначить наказание может только суд; 4) назначение уголовного наказания облекается в форму обвинительного приговора суда, который выносится от имени Российской Федерации; 5) последствием назначения уголовного наказания является возникновение у осужденного судимости.

Назначение уголовного наказания возможно только после признания лица виновным судом за совершение преступления. Однако уголовная ответственность не всегда сопровождается назначением наказания. Например, в соответствии со ст. 92 УК РФ некоторые категории несовершеннолетних осужденных могут быть освобождены от наказания с применением принудительных мер воспитательного воздействия. В связи с этим уголовную ответственность нельзя отождествлять с уголовным наказанием.

В соответствии со ст. 43 УК РФ, уголовное наказание имеет следующие цели: восстановление социальной справедливости, исправление осужденного, предупреждение совершения новых преступлений.

Восстановление социальной справедливости как цель уголовного наказания означает восстановление нарушенного преступлением порядка вещей. Конечно, восстановить наказанием попорченное преступлением нормальное течение жизни, вернуть все в допреступное состояние невозможно. Цель восстановления социальной справедливости и результат применения назначенного наказания никогда не совпадают. Данная цель – это идеал, к которому надо стремиться, назначая уголовное наказание, имея при этом в виду, что идеал воплотить в жизнь принципиально невозможно.

Под исправлением преступника следует понимать изменение привычных для преступника стереотипов поведения, привитие ему навыков удовлетворения актуальных потребностей легальными, общепринятыми в данном обществе, в данное время способами.

Наказание назначают также с целью предупреждения преступлений со стороны данного лица (специальное предупреждение) и со стороны других лиц, склонных к совершению

преступлений (общее предупреждение).

В системе уголовных наказаний (ст. 44 УК РФ) фигурируют двенадцать их видов. Они расположены в порядке нарастания их строгости – самым мягким наказанием является штраф, самым строгим – смертная казнь.

Все наказания классифицируются по следующим признакам: 1) наказания основные, которые могут назначаться только самостоятельно, и дополнительные, которые могут назначаться только в дополнение к какому-либо основному; некоторые наказания могут назначаться в качестве и основных, и дополнительных; 2) наказания срочные и без указания срока; 3) связанные со специальным исправительным воздействием на осужденного и не связанные с ним; 4) наказания общие, которые могут назначаться любым осужденным, и специальные, которые могут назначаться только некоторым категориям осужденных; 5) наказания, сопряженные с изоляцией осужденного от общества, и не связанные с таковым.

Штраф может назначаться и как основное, и как дополнительное наказание; это наказание без указания срока, его размер выражается или в твердой денежной сумме (от двух с половиной тысяч до одного миллиона рублей), или в размере дохода осужденного за период от двух недель до пяти лет. Штраф может быть назначен с рассрочкой выплаты сроком до трех лет.

Штраф не связан с изоляцией осужденного от общества и со специальным исправительным воздействием на него. Он должен назначаться с учетом тяжести преступления, имущественного положения осужденного и его семьи. В то же время несовершеннолетним штраф может назначаться независимо от наличия у них самостоятельного источника дохода в размере от двух с половиной тысяч до пятидесяти тысяч рублей и его выплата может быть возложена на родителей несовершеннолетнего с их согласия.

Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью может назначаться в качестве и основного, и дополнительного наказания. Оно может назначаться на срок от шести месяцев до трех лет в качестве дополнительного, и на срок от одного года до пяти лет – в качестве основного. В качестве основного наказания его можно назначать только в случаях, предусмотренных санкцией применяемой нормы, а в качестве дополнительного – также и в случаях, не предусмотренных санкцией, когда преступление виновного связано с его должностью или деятельностью. Это наказание не связано с изоляцией от общества и со специальным исправительным воздействием на осужденного.

Лишение специального воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград может быть назначено только в качестве дополнительного наказания. Оно является специальным, поскольку может быть назначено только за тяжкие и особо тяжкие преступления и лицам, имеющим звания или награды и т. д. В санкциях статей Особенной части УК РФ данное наказание не фигурирует и это значит, что оно может назначаться по усмотрению суда.

Обязательные работы могут назначаться в качестве основного наказания. Это наказание срочное. Его срок исчисляется в часах – от 60 до 240 часов. Это специальное наказание, которое не может назначаться инвалидам, беременным женщинам и женщинам, имеющим малолетних детей, военнослужащим. Наказание не сопряжено с изоляцией осужденного от общества и должно отбываться на объектах, определяемых органами местного самоуправления, в течение четырех часов в день после истечения времени основной работы.

Исправительные работы относятся к категории основных наказаний. Это наказание срочное – может назначаться на срок от двух месяцев до двух лет. Репрессивная сила этого наказания выражается также в проценте удержаний из заработка осужденного в доход государства – от 5 до 20 процентов ежемесячно. Наказание связано со специальным исправительным воздействием на осужденного – оно отбывается на каком-либо предприятии и предполагается, что исправительное воздействие на лицо будет оказывать трудовой коллектив. Преимущество данного наказания заключается в том, что виновный не лишается свободы и, следовательно, у него сохраняются социально полезные связи с семьей, учебным заведением, друзьями и т. д. Данное наказание является специальным – оно может назначаться только лицам, не имеющим основного места работы.

Ограничение по военной службе является основным наказанием, срочным, может назначаться на срок от трех месяцев до двух лет. Это наказание специальное – может

назначаться только военнослужащим – контрактникам. Оно не сопряжено с изоляцией осужденного от общества, так как отбывается по месту службы осужденного. Из его заработка производятся удержания в доход государства до 20 процентов ежемесячно. Ограничения заключаются в следующем: военнослужащему не может быть присвоено очередное воинское звание, он не может быть переведен на более высокую должность в течение срока наказания и этот срок не засчитывается в срок выслуги для присвоения очередного воинского звания.

Ограничение свободы предусматривается в качестве основного наказания. Не будучи сопряженным с изоляцией осужденного от общества, это наказание ограничивает свободу осужденного. Его сущность заключается в том, что осужденный должен работать в специальном учреждении с осуществлением за ним надзора. Наказание является срочным, его продолжительность зависит от формы вины совершенного преступления – от одного года до трех лет при осуждении за умышленное преступление лицом, не имеющим судимости; от одного года до пяти лет за неосторожные преступления. Наказание является специальным – не может назначаться инвалидам, женщинам беременным и имеющим детей в возрасте до 14 лет, мужчинам и женщинам пенсионного возраста, военнослужащим.

Арест предусматривается в качестве основного наказания. Является срочным – совершеннолетним преступникам может назначаться на срок от одного до шести месяцев, несовершеннолетним – на срок от одного до четырех месяцев. Наказание сопряжено с лишением свободы, однако в отличие от обычного лишения свободы должно отбываться в условиях строгой изоляции.

Содержание в дисциплинарной воинской части является основным и срочным наказанием – может назначаться на срок от 2 месяцев до 2 лет. Это наказание специальное – подлежит применению только к военнослужащим, проходящим воинскую службу по призыву, и к контрактникам, не выслужившим срок службы по призыву. Наказание сопряжено со специальным исправительным воздействием на осужденного, хотя и не сопряженного с изоляцией его от общества – оно отбывается в специальной воинской части.

Лишение свободы на определенный срок – это основное срочное наказание – может назначаться сроком от двух месяцев до двадцати лет, при совокупности преступлений – до двадцати пяти лет, при совокупности приговоров – до тридцати лет. Наказание связано с физической изоляцией осужденного от общества с помещением в специальные исправительные учреждения, сопряжено со специальным исправительным воздействием на осужденного. Лишение свободы относится к общим наказаниям, поскольку может быть назначено любым категориям осужденных – женщинам и мужчинам, совершеннолетним и несовершеннолетним, рецидивистам и лицам, осужденным впервые.

Пожизненное лишение свободы предусмотрено в качестве основного и бессрочного наказания. Относится к категории специальных – может назначаться только за особо тяжкие преступления против личности и общественной безопасности. В то же время не может назначаться несовершеннолетним, женщинам, мужчинам, достигшим шестидесятипятилетнего возраста к моменту вынесения приговора.

Смертная казнь фигурирует в системе наказаний, хотя не применяется в связи с мораторием. В соответствии со ст. 59 УК РФ смертная казнь является основным наказанием, бессрочным, специальным, поскольку, как и пожизненное лишение свободы, может назначаться за совершение особо тяжких преступлений против личности, и не может назначаться тем же категориям осужденных, что и пожизненное лишение свободы.

Судимость. Одним из существенных признаков уголовного наказания является порождение у осужденного судимости. Судимость означает определенное правовое состояние лица, заключающееся в общеправовых и уголовно-правовых ограничениях. Лицо, имеющее судимость, не может работать адвокатом, дознавателем, следователем, судьей. Совершение умышленного преступления лицом, имеющим судимость за умышленное преступление, совершенное в совершеннолетнем возрасте, означает наличие рецидива. А рецидив является отягчающим наказанием обстоятельством. Кроме того, при особо опасном рецидиве осужденный должен отбывать лишение свободы или в тюрьме, или в исправительной колонии особого режима.

Судимым лицо признается в течение определенного времени. В соответствии со ст. 86 УК

РФ, судимость может быть погашена по истечении определенного времени с момента отбытия наказания. Величина этого срока зависит от тяжести совершенного преступления – чем более тяжким оно было, тем более длительным будет этот срок. Судимость может быть снята судом досрочно по ходатайству осужденного, если он вел себя безупречно после отбытия наказания.

Освобождение от уголовной ответственности и наказания. УК РФ предусматривает в ряде статей возможность освобождения от уголовной ответственности, а следовательно, и от уголовного наказания, а также освобождение от наказания без освобождения от уголовной ответственности.

Надо различать условия и основания освобождения от уголовной ответственности и наказания. В соответствии со ст. 75, 76 УК виновный может быть освобожден от уголовной ответственности при наличии следующих условий: совершение преступления впервые; это преступление небольшой или средней тяжести; лицо явилось с повинной (ст. 75 УК); примирилось с потерпевшим, возместило причиненный ущерб (ст. 76 УК).

Основанием такого освобождения является убежденность суда в том, что лицо исправится без привлечения к уголовной ответственности. В соответствии со ст. 78 УК РФ, лицо должно быть освобождено от уголовной ответственности, если с момента совершения преступления истекли определенные сроки, лицо не скрывалось от следствия или суда. Сроки давности зависят от тяжести совершенного преступления – чем более тяжким является преступление, тем более длительным – срок давности.

УК РФ предусматривает следующие виды освобождения от уголовного наказания: условно-досрочное, с заменой наказания более мягким, в связи с изменением обстановки, в связи с болезнью, в связи с истечением сроков давности исполнения обвинительного приговора суда (соответственно ст. 79, 80, 81, 82, 83 УК РФ).

Амнистия и помилование. Акт об амнистии может объявлять только Государственная Дума РФ. Акт о помиловании может принимать только Президент РФ. Амнистия может освобождать как от уголовной ответственности и назначения наказания, так и от назначенного наказания в процессе его отбывания. При этом у осужденного может быть снята судимость. Актом амнистии назначенное лицу наказание может быть смягчено или заменено другим, более мягким. Актом помилования осужденный может быть: освобожден от дальнейшего отбывания наказания; назначенное наказание может быть сокращено; назначенное наказание может быть заменено более мягким; с лица может быть снята судимость.

Таким образом, Президент РФ полномочен решать только вопросы, связанные с уголовным наказанием. В то время как Государственная Дума РФ имеет право освобождать преступников не только от уголовного наказания, но и от уголовной ответственности.

9. Преступления против личности (особенная часть)

Преступления против жизни и здоровья

В зависимости от непосредственного объекта посягательства выделяют следующие группы преступлений:

- преступления против жизни (ст. 105–110);
- преступления против здоровья (ст. 111–115, 118);
- преступления против телесной неприкосновенности (ст. 116, 117);
- преступления, создающие угрозу жизни и здоровью человека (ст. 119–125);

Преступления против жизни

УК РФ в ч. 1 ст. 105 устанавливает уголовную ответственность за простое убийство (без отягчающих и смягчающих обстоятельств). Часть 2 ст. 105 предусматривает ответственность за квалифицированные убийства (убийства с отягчающими обстоятельствами), ст. 106, 107, 108 – убийства со смягчающими обстоятельствами (привилегированные убийства).

Квалифицированные и привилегированные убийства являются специальными нормами по отношению к простому убийству и базируются на общих признаках. К преступлениям против жизни относятся также причинение смерти по неосторожности (ст. 109) и доведение до самоубийства (ст. 110), не являющиеся убийствами.

Непосредственным объектом рассматриваемых преступлений является жизнь другого человека. Начало жизни – это момент отделения плода от организма роженицы. При этом должен иметься хотя бы один из 4 признаков живорождения: сердцебиение, сокращения мускулатуры, пульсация пуповины, дыхание.

Смерть человека констатируется при наличии признаков смерти мозга или биологической смерти.

Смерть мозга проявляется развитием необратимых изменений в головном мозге.

Биологическая смерть выражается посмертными изменениями во всех органах и системах организма, которые носят постоянный, необратимый, трупный характер.

Как правило, деяние совершается в форме активных действий (нанесение ударов, производство выстрелов, отравление ядом). Возможно совершение преступлений и путем бездействия (мать перестает кормить новорожденного, который впоследствии умирает от истощения).

Преступления окончены с момента наступления смерти. Если по независящим от преступника обстоятельствам смерть не наступила (преступник промахнулся при выстреле), имеет место покушение на убийство.

Обязательным признаком объективной стороны является причинно-следственная связь между деянием виновного и наступившей смертью. Например, причинно-следственная связь имеет место, если потерпевший умирает от прицельного выстрела в сердце, произведенного обвиняемым. В то же время причинно-следственная связь будет отсутствовать, если потерпевший умирает не от причиненных ему повреждений, а, например, в результате ошибки врача, оперирующего полученные повреждения.

Объективная сторона доведения до самоубийства (ст. 110) состоит в высказывании угроз, жестоком обращении (систематическом нанесении побоев, истязаниях и т. п.), систематическом унижении чести и достоинства потерпевшего. Данное преступление окончено с момента покушения потерпевшего на самоубийство.

Субъект убийства – вменяемое физическое лицо, достигшее на момент совершения возраста уголовной ответственности: по ч. 1, 2 ст. 105 – 14 лет, по ст. 106–110 16 лет.

По ст. 106 субъектом является женщина, находящаяся после родов в состоянии ограниченной вменяемости.

Субъектом преступления по ч. 2 ст. 109 является лицо, которое в силу профессиональных обязанностей должно было обеспечить безопасность других лиц.

Субъективная сторона всех убийств и доведения до самоубийства характеризуется виной в форме прямого или косвенного умысла. Прямой умысел имеет место, если виновный осознает общественную опасность своих действий, предвидит возможность или неизбежность наступления смерти потерпевшего и желает ее наступления (например, выстрел с близкого расстояния в голову свидетельствует о том, что виновный предвидит неизбежность наступления смерти).

При косвенном умысле виновный осознает общественную опасность своих действий, предвидит возможность наступления смерти потерпевшего, но относится к этому безразлично, либо допускает наступление смерти. (Например, потерпевшего в бессознательном или связанном состоянии бросают в снег, в результате чего последний умирает от переохлаждения).

Субъективная сторона причинения смерти по неосторожности (ст. 109) характеризуется неосторожным отношением к последствиям в виде легкомыслия или небрежности.

Обязательным признаком субъективной стороны по ст. 107 является аффект, вызванный противоправными действиями потерпевшего.

Непосредственным объектом рассматриваемой группы преступлений выступает здоровье другого человека.

Объективную сторону образуют деяние, направленное на причинение вреда здоровью другого человека, последствия в виде вреда здоровью и причинно-следственная связь между деянием виновного и наступившим вредом.

В зависимости от тяжести наступивших последствий различают тяжкий, средней тяжести и легкий вред здоровью.

Тяжкий вред здоровью образуют 2 группы повреждений:

Повреждения, опасные для жизни в момент причинения и без оперативного медицинского вмешательства, способные повлечь смерть человека.

Повреждения, не опасные для жизни в момент причинения, но относящиеся к тяжким по последствиям.

К первой группе повреждений относятся:

проникающие ранения грудной клетки, брюшной полости;
повреждения крупных кровеносных сосудов;
переломы основания черепа, шейных отделов спинного мозга;
массивная кровопотеря;
обширные ожоги и т. п.

Ко второй группе повреждений относятся:

потеря зрения (до остроты зрения 0,04 % и ниже);
потеря речи (утрата способности произносить членораздельные звуки);
потеря слуха (неспособность слышать разговорную речь на расстоянии 3–5 см от ушной раковины);

потеря органа (руки, кисти руки, ноги, ступни, глаза, языка и т. п.);
утрата органом его функций (паралич конечностей, слепота на 1 глаз и т. п.);
прерывание беременности, независимо от ее сроков;
психическое расстройство, заболевание наркоманией либо токсикоманией;
неизгладимое обезображение лица (шрамы, ожоги не могут быть устранены иначе как хирургическим путем);

значительная стойкая утрата трудоспособности не менее чем на одну треть;

полная утрата профессиональной трудоспособности (например, утрата пальца руки пианистом).

Тяжкий вред здоровью является обязательным признаком объективной стороны преступлений, предусмотренных ст. 111, 113, 114, 118.

Средней тяжести вред здоровью характеризуется повреждениями, не опасными для жизни в момент причинения, не повлекших последствий, указанных для тяжкого вреда здоровью, вызвавших длительное расстройство здоровья (свыше 21 дня) либо значительную стойкую утрату общей трудоспособности от 10 до 30 %.

Средней тяжести вред здоровью является обязательным признаком составов преступлений, предусмотренных ст. 112, 113, 114.

Легкий вред здоровью характеризуется кратковременным расстройством здоровья (до 21 дня) либо незначительной стойкой утратой общей трудоспособности (до 10 %). Легкий вред здоровью является обязательным признаком состава преступления, предусмотренного ст. 115.

Обязательным признаком объективной стороны состава преступления, предусмотренного ст. 114, является обстановка его совершения: виновный причиняет тяжкий или средней тяжести вред здоровью при превышении пределов необходимой обороны или мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление.

Субъектом преступлений против здоровья является вменяемое физическое лицо, достигшее на момент совершения преступления по ст. 111, 112 – 14 лет, по остальным составам – 16 лет.

Субъективная сторона преступлений, предусмотренных ст. 111, 112, 113, 114, характеризуется виной в форме прямого или косвенного умысла. Кроме того, по ст. 113 обязательным признаком субъективной стороны является наличие у виновного состояния сильного душевного волнения (аффекта), вызванного противоправными действиями

потерпевшего.

Ст. 118 предусматривает причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности.

Субъектом преступлений против здоровья выступает вменяемое физическое лицо, достигшее по ст. 111 и 112 возраста 14 лет, по остальным преступлениям – с 16 лет.

Часть 2 ст. 118 предусматривает уголовную ответственность специального субъекта: лица, которое в силу профессиональных обязанностей должно было обеспечить безопасность других лиц.

Преступления против телесной неприкосновенности

Преступлениями против телесной неприкосновенности являются:

Побои (ст. 116).

Истязание (ст. 117).

В отличие от рассмотренных ранее преступлений, побои и истязания не влекут причинения вреда здоровью, непосредственным объектом данных преступлений выступает право личности на телесную неприкосновенность.

Объективная сторона выражается, как правило, в форме активного действия – нанесение ударов, иными насильственными действиями, причинившими потерпевшему физическую боль, например, заламывание рук (побои), либо систематическим совершением указанных действий (истязание). Систематичность представляет собой совершение деяния неоднократно, в течение короткого промежутка времени, например, ежедневное нанесение побоев потерпевшему квалифицируется как истязание. Составы данных преступлений формальные. Преступление окончено с момента совершения перечисленных действий. Если в ходе побоев или истязания потерпевшему причиняется вред здоровью, квалификация осуществляется по соответствующей части ст. 111, 112 или 115.

Субъективная сторона преступлений, предусмотренных ст. 116, 117, характеризуется виной в форме прямого умысла.

Возраст уголовной ответственности – с 16 лет.

Преступления, создающие угрозу жизни и здоровью человека

Непосредственным объектом рассматриваемой группы преступлений являются общественные отношения, направленные на охрану жизни и здоровья.

Некоторые составы преступлений предусматривают специальные признаки потерпевшего. По ч. 2 ст. 120 потерпевшим является лицо, находящееся в беспомощном состоянии, по ч. 2 ст. 121 – несовершеннолетний.

Объективную сторону образуют как активные действия, указанные в диспозиции, так и бездействие.

Путем активных действий совершаются: угроза убийством или причинением тяжкого вреда здоровью (ст. 119), принуждение к трансплантации органов, сопряженное с насилием или угрозами его применения (ст. 120), заражение другого лица венерической болезнью (ст. 121), заражение ВИЧ-инфекцией (ст. 122), незаконное производство аборта (ст. 123).

Путем бездействия совершаются неоказание помощи больному (ст. 124) и оставление в опасности (ст. 125).

Основным отличием рассматриваемой группы преступлений является то, что они не причиняют последствий в виде смерти или вреда здоровью, однако создают угрозу причинения такого вреда. Исключение составляют лишь ст. 123 и ст. 124, предусматривающие в квалифицированных составах наступление последствий в виде смерти или тяжкого вреда здоровью.

Субъект рассматриваемой группы преступлений – вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

Преступления, предусмотренные ч. 4 ст. 122, ст. 123, 124 и 125, устанавливают уголовную ответственность специального субъекта.

Так, уголовной ответственности за заражение ВИЧ-инфекцией по ч. 4 ст. 122 несет лицо,

ненадлежащим образом выполнившее свои обязанности (медсестра не приняла мер по стерилизации хирургических инструментов). При незаконном производстве аборта (ст. 123) субъектом является лицо, не имеющее высшего медицинского образования соответствующего профиля, по ст. 124 «Неоказание помощи больному» – лицо, обязанное оказывать медицинскую помощь в соответствии с законом или по специальному правилу (сотрудники медицинских учреждений), по ст. 125 «оставление в опасности» – лицо, которое своими действиями поставило потерпевшего в опасное для жизни и здоровья состояние (например, водитель, совершивший ДТП и скрывшийся с места происшествия, не оказав помощи пострадавшим).

Субъективную сторону образует умышленная форма вины. Преступления, предусмотренные ч. 3 ст. 123 и ч. 2 ст. 124, предусматривают двойную форму вины – умышленное совершение деяния сочетается с неосторожным отношением к наступившим тяжким последствиям в виде смерти или тяжкого вреда здоровью.

Преступления против свободы, чести и достоинства личности

Глава 17 включает 2 группы преступлений:

Преступления против свободы.

Преступления против чести и достоинства личности.

Преступления против свободы

Преступлениями против свободы являются:

похищение человека, ст. 126;

незаконное лишение свободы, ст. 127;

торговля людьми, ст. 127.1;

использование рабского труда, ст. 127.2;

незаконное помещение в психиатрический стационар, ст. 128.

Непосредственным объектом указанных преступлений является свобода передвижения человека.

Объективная сторона совершается путем активных действий – похищением человека и его перемещением с последующим удержанием (ст. 126), удерживанием человека в месте лишения свободы (ст. 127), куплей-продажей человека (ст. 127.1), принуждением человека к рабскому труду (ст. 127.2), помещением человека в психиатрический стационар при отсутствии оснований для недобровольной госпитализации (ст. 128).

Возраст уголовной ответственности по ст. 126 – с 14 лет, по остальным составам – с 16 лет. Ст. 128 предусматривает ответственность специального субъекта – лица, которое в силу своего должностного положения принимает решение о помещении лица в психиатрический стационар.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла. Квалифицированные составы ст. 126 и 127 предусматривают корыстный мотив.

Все преступления против свободы предусматривают в квалифицированных составах наступление последствий в виде смерти или причинения вреда здоровью по неосторожности. Субъективную сторону данных составов образует двойная форма вины – умышленное совершение деяния и неосторожное отношение к дополнительно наступившим последствиям. Умышленное причинение смерти или тяжкого вреда здоровью в отношении похищенного или незаконно лишенного свободы необходимо квалифицировать по совокупности со ст. 105 или 111 УК РФ.

Преступления против чести и достоинства

Преступления против чести и достоинства представлены ст. 129 («клевета») и ст. 130 («оскорбление»).

Непосредственным объектом преступлений является честь и достоинство личности.

Объективная сторона выражается в форме активных действий – распространении

заведомо ложных сведений, унижающих честь и достоинство личности (ст. 129), унижение чести и достоинства другого лица в неприличной форме (нецензурная брань, плевки, унижающие жесты и т. п.) – при оскорблении. Составы этих преступлений формальные.

Возраст уголовной ответственности – с 16 лет.

Субъективная сторона – вина в форме прямого умысла.

Квалифицированные составы преступлений предусматривают совершение деяния в публичном месте, средствах массовой информации.

Преступления против половой неприкосновенности и половой свободы личности

Глава 18 включает в себя насильственные и ненасильственные преступления против половой свободы и половой неприкосновенности личности.

К насильственным преступлениям относятся изнасилование (ст. 131) и насильственные действия сексуального характера (ст. 132).

Объектом этих преступлений выступает половая неприкосновенность и половая свобода личности. Свободой полового поведения обладают лица, достигшие возраста половой зрелости. О половой неприкосновенности можно говорить применительно к лицам, не достигшим возраста половой зрелости (16 лет) и душевнобольным.

Потерпевшими по ст. 131 являются только лица женского пола, по ст. 132 – и мужчины и женщины.

Объективную сторону по ст. 131 составляет половое сношение, а по ст. 132 любые иные, не связанные с половым сношением, формы удовлетворения половой потребности, совершенные с применением насилия, угрозой его применения либо с использованием беспомощного состояния потерпевшей.

Использование насилия по ч. 1 ст. 131 и 132 предполагает нанесение потерпевшему побоев, причинение легкого или средней тяжести вреда здоровью. Насилие или угроза его применения выступают способом преодоления сопротивления потерпевшего. Беспомощное состояние потерпевшего – неспособность оказать сопротивление насильнику в силу душевной болезни, физической беспомощности (например, при тяжелом заболевании, тяжелой степени алкогольного или наркотического опьянения).

Уголовная ответственность по ст. 131 и 132 наступает с 14 лет.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

Часть 3 ст. 131 и ст. 132 предусматривает двойную форму вины – умышленное совершение деяния и неосторожное отношение к дополнительно наступившим тяжким последствиям в виде смерти, тяжкого вреда здоровью и т. п. Если же будет установлено умышленное причинение смерти или тяжкого вреда здоровью, в процессе изнасилования либо после него, квалификация осуществляется по совокупности с п. «к» ч. 2 ст. 105 или соответствующей части ст. 111.

К ненасильственным преступлениям против половой неприкосновенности и половой свободы относятся:

понуждение к действиям сексуального характера (ст. 133);

половое сношение и иные действия сексуального характера с лицом, не достигшим шестнадцатилетнего возраста (ст. 134);

развратные действия (ст. 135).

Непосредственный объект преступления по ст. 133 – половая неприкосновенность и половая свобода, а по ст. 134, 135 – интересы нормального полового и нравственного развития подростка. Потерпевшими по ст. 134 и 135 являются лица, не достигшие 16-летнего возраста.

Объективную сторону образует по ст. 134 совершение полового сношения или насильственных действий, а по ст. 135 – развратные действия – половое сношение в присутствии лица, не достигшего 16-летнего возраста, демонстрация таким лицам порнографических изображений и т. п.

В отличие от ст. 131, 132, ст. 133 предусматривает в качестве способа склонения потерпевшего к половому сношению или иным действиям сексуального характера шантаж (угрозу распространения позорящих сведений), угрозу уничтожением имущества,

использование материальной или иной зависимости потерпевшего.

Возраст уголовной ответственности по ст. 133 – 16 лет, по ст. 134, 135 – 18 лет.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

Преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина

Глава 19 включает в себя следующие группы преступлений:

Преступления, нарушающие равенство прав и свобод граждан (ст. 136, 145);

Преступления, нарушающие неприкосновенность частной жизни (ст. 137–139);

Преступления, посягающие на конституционные права и свободы граждан (ст. 140, 143, 144, 1451, 146–149);

Преступления против избирательных прав граждан (ст. 141, 1411, 142, 1421).

Преступления против конституционных прав и свобод совершаются, как правило, путем совершения активных действий, нарушающих права и свободы граждан: незаконное собирание сведений о частной жизни (ст. 137), просмотр личной корреспонденции, прослушивание телефонных переговоров граждан (ст. 138), нарушение неприкосновенности жилища (ст. 139). Ряд преступлений может совершаться путем бездействия, как, например, при невыплате заработной платы (ст. 1451). Некоторые преступления могут совершаться как действием, так и бездействием. К таким преступлениям относятся, например, нарушение прав и свобод человека и гражданина (ст. 136), отказ в предоставлении гражданину информации (ст. 140).

По конструкции большинство составов преступлений формальные. Квалифицированные составы ст. 143 (нарушение правил охраны труда) и ст. 1451 (невыплата заработной платы) предусматривают по объективной стороне наступление тяжких последствий.

Субъект преступлений – вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста. Ряд составов предусматривает ответственность специального субъекта, как правило, им является лицо, которое совершает действия, нарушающие права и свободы граждан с использованием своего служебного положения (ч. 2 ст. 136, ч. 2 ст. 137, ч. 2 ст. 138 и т. д.).

Субъективная сторона – вина в форме прямого умысла.

Преступления, предусмотренные ч. 2 ст. 143 и ч. 2 ст. 1451, предусматривают двойную форму вины.

Преступления против семьи и несовершеннолетних

В зависимости от непосредственного объекта преступления против семьи и несовершеннолетних образуют следующие группы:

преступления, посягающие на нормальное нравственное развитие несовершеннолетних (ст. 150, 151);

преступления, посягающие на семейные устои (ст. 153–157).

Преступления, посягающие на нормальное нравственное развитие несовершеннолетних

Непосредственным объектом преступлений, предусмотренных ст. 150, 151, выступают общественные отношения, направленные на нормальное развитие и воспитание ребенка.

Объективную сторону образуют активные действия, направленные на вовлечение подростка в совершение преступления (ст. 150) или в антиобщественные действия (ст. 151). Вовлечение осуществляется различными способами – уговорами, обманом, угрозами и т. п.

Преступление окончено по ст. 150 – с момента совершения действий по вовлечению в совершение преступления, а по ст. 151 – при совершении подростком антиобщественных действий (употребление алкоголя, одурманивающих веществ, бродяжничество) два и более раз в течение одного месяца.

Субъектом является лицо, достигшее 18-летнего возраста.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

Преступления, посягающие на целостность семьи

К данной группе относятся:

Подмена ребенка (ст. 153);

Незаконное усыновление (удочерение) (ст. 154);

Разглашение тайны усыновления (удочерения) (ст. 155);

Неисполнение обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего (ст. 156);

Злостное уклонение от уплаты средств на содержание детей или нетрудоспособных родителей (ст. 157).

Объектом указанных преступлений являются общественные отношения, направленные на сохранение целостности семьи, соблюдение прав и обязанностей ее членов. Дополнительным объектом по ст. 156 является телесная неприкосновенность, свобода, честь и достоинство ребенка.

Объективную сторону образует, как правило, совершение активных действий: подмена одного ребенка другим (ст. 153), оформление документов по незаконному усыновлению (ст. 154), сообщение сведений о тайне усыновления посторонним лицам (ст. 155).

По ст. 156 деяние может быть как в форме действия, так и бездействия. Например, в форме действия преступление совершается в тех случаях, когда родители наносят ребенку побои в «воспитательных целях». Если же родители перестают кормить ребенка, имеет место бездействие.

Субъектом преступлений является вменяемое физическое лицо, достигшее 16-летнего возраста.

По ст. 156 предусмотрена уголовная ответственность родителей, воспитателей или иных лиц, несущих обязанности по воспитанию ребенка, а по ст. 157 – родителей или детей, обязанных по решению суда уплачивать алименты.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

Обязательным признаком субъективной стороны по ст. 153 является корыстный или иной низменный мотив (зависть, ненависть).

10. Преступления в сфере экономики

Преступления против собственности

Все преступления против собственности можно разделить на хищения, иные корыстные преступления, преступления, сопряженные с повреждением или уничтожением чужого имущества.

Хищения

К хищениям относятся:

Кража (ст. 158);

Мошенничество (ст. 159);

Присвоение и растрата (ст. 160);

Грабеж (ст. 161);

Разбой (ст. 162);

Хищение предметов, имеющих особую ценность (ст. 164).

Объектом всех хищений является право собственности. Предметом выступает чужое имущество, то есть имущество, на которое у виновного нет законных прав. Не могут быть предметом хищения предметы и вещества, изъятые или ограниченные в свободном обороте (оружие, наркотики и т. п.), а также документы, штампы, печати, марки акцизного сбора. Неправомерное завладение этими предметами квалифицируется по ст. 221, 226, 229, 325.

Предметом хищения по ст. 164 выступают вещи, представляющие особую историческую, научную, художественную или культурную ценность (произведение живописи, скульптуры, исторические реликвии и т. п.).

Объективную сторону хищений образует деяние в форме противоправного и безвозмездного изъятия чужого имущества, его последующего обращения в пользу виновного или третьих лиц. Обязательным признаком является наступление последствий в виде имущественного ущерба собственнику или иному владельцу имущества.

Противоправность означает изъятие имущества, совершенное вопреки воле владельца или без его ведома.

Безвозмездность предполагает, что за изъятное имущество владелец не получает возмещения в денежной или иной форме.

В зависимости от способа совершения хищения различают:

тайное хищение (кража, ст. 158);

хищение путем обмана (мошенничество, ст. 159);

присвоение или растрату вверенного виновному имущества (ст. 160);

открытое хищение (грабеж, ст. 161);

нападение с целью хищения (разбой, ст. 162).

Сходны по объективной стороне насильственный грабеж (п. «г» ч. 2 ст. 161) и разбой (ст. 162). Разграничение между ними проводится по характеру насилия. В отличие от разбоя, при насильственном грабеже насилие не опасно для жизни и здоровья (ограничивается нанесением побоев, отталкиванием потерпевшего и т. п.).

Хищения окончены с момента, когда виновный имеет возможность распорядиться похищенным имуществом по своему усмотрению. Исключение составляет разбой, который окончен с момента нападения на потерпевшего, независимо от того, удалось ли виновному изъять имущество.

Возраст уголовной ответственности по ст. 158, 161, 162 – с 14 лет. По остальным преступлениям – с 16 лет.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла и корыстным мотивом, то есть желанием получить материальную выгоду или избежать материальных затрат.

Иные корыстные преступления

К данной группе относятся:

Вымогательство (ст. 163);

Причинение имущественного ущерба путем обмана или злоупотребления доверием (ст. 165);

Угон (ст. 166).

Объектом данных преступлений выступает право собственности. Предмет – чужое имущество, а по ст. 166 – автомобиль или иное транспортное средство.

Объективную сторону образуют активные действия, направленные на завладение имуществом.

Так, объективную сторону вымогательства образуют действия, направленные на устрашение, запугивание потерпевшего, для того, чтобы последний передал свое имущество или права на него преступникам. В отличие, например, от разбоя, требования о передаче имущества обращены в будущее, а самого изъятия имущества не происходит.

По ст. 165 причинение имущественного ущерба совершается без изъятия имущества, ущерб в таком случае составляет упущенная выгода владельца. Например, билетер продает билеты в кинотеатр, но деньги в кассу не сдает.

При угоне, ст. 166, преступники не имеют цели хищения. Как правило, угон имеет место при временном «заимствовании» транспортного средства без ведома либо вопреки воле его владельца.

Возраст уголовной ответственности по ст. 163, 166 – 14 лет, по ст. 165 – с 16 лет.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом.

Преступления, сопряженные с уничтожением чужого имущества

К данной группе преступлений относятся умышленное (ст. 167) или неосторожное (ст.

168) уничтожение или повреждение чужого имущества.

Указанные преступления отличаются формой вины и тяжестью наступивших в результате деяния последствий. По ст. 167 уголовная ответственность наступает при причинении значительного ущерба, который оценивается в зависимости от материального состояния владельца, но в любом случае должен превышать 2500 рублей.

По ст. 168 стоимость ущерба должна превышать как минимум 250 000 рублей.

Возраст уголовной ответственности по ст. 167 – с 14 лет, по ст. 168 – с 16 лет.

11. Преступления в сфере экономической деятельности

Непосредственными объектами преступлений в сфере экономической деятельности выступают:

Сложившийся в обществе порядок осуществления предпринимательской деятельности (ст. 169, 170, 171, 1711, 172, 173, 174, 1741, 175);

Общественные отношения в финансовой сфере (ст. 185, 186, 187, 194, 198, 199);

Права и интересы кредитных организаций (ст. 176, 177, 195, 196, 197);

Общественные отношения в сфере внешнеэкономической деятельности (ст. 188, 189, 190);

Общественные отношения в сфере золотовалютного регулирования (ст. 191, 192, 193);

Права и интересы потребителей (ст. 178, 179, 180, 181, 182, 183, 184).

Ряд составов предусматривает предмет преступления: деньги, ценные бумаги при фальшивомонетничестве (ст. 186); пробирные клейма (ст. 181); ценные бумаги (ст. 185); драгоценные металлы, жемчуг (ст. 191), и т. п.

Объективную сторону преступлений образуют деяния, причиняющие вред экономическим интересам государства. Наиболее опасными из них являются воспрепятствование законной предпринимательской деятельности (ст. 169), лжепредпринимательство (ст. 173), легализация денежных средств, полученных преступным путем (ст. 174, 1741), приобретение или сбыт имущества, добытого заведомо преступным путем (ст. 175), фальшивомонетничество (ст. 186), контрабанда (ст. 188), уклонение от уплаты налогов с организации (ст. 199).

Преступления могут совершаться как активными действиями, так и бездействием (уклонение должностного лица от регистрации предпринимательской деятельности, ст. 169).

Обязательным признаком объективной стороны в материальных составах может выступать наступление последствий в виде ущерба, задолженности, прибыли в крупном (свыше 250 тыс. рублей) или особо крупном (свыше 1 млн руб.) размере.

Субъект большинства преступлений общий. По ст. 169, 170 субъектом является должностное лицо. Также признак «использование служебного положения» имеется в ряде квалифицированных составов (ст. 174, 1741, 188 и т. п.).

Субъективная сторона указанных преступлений характеризуется умышленной формой вины. Ряд составов предусматривает специальную цель. Например, цель получения кредитов, освобождения от налогов (ст. 173); цель сбыта при подделке ценных бумаг (ст. 186).

Преступления против интересов службы в коммерческих или иных организациях

Объектом указанной группы преступлений является нормальное, основанное на законе функционирование коммерческих или иных организаций. К коммерческим относятся организации, которые имеют главной целью своей деятельности получение прибыли. К иным организациям относят некоммерческие негосударственные организации – общественные организации, потребительские кооперативы, благотворительные фонды и т. п.

Дополнительным объектом при превышении полномочий служащими частных охранных или детективных служб (ст. 203) выступает телесная неприкосновенность и здоровье человека.

Объективная сторона совершается, как правило, активными действиями. Только действием может совершаться превышение полномочий по ст. 203, когда виновные совершают действия, выходящие за рамки их служебных обязанностей, коммерческий подкуп, по ст. 204 совершается в форме передачи денег или иных ценностей лицу, выполняющему управленческие функции в коммерческой организации.

Злоупотребление полномочиями по ст. 201 и 202 может совершаться как действием, так и бездействием. Субъект в таких случаях может совершать или не совершать какие-либо действия, в рамках своих служебных обязанностей, в своих личных интересах.

Злоупотребление состоит в том, что лицо использует свои служебные полномочия не в интересах организации, а в своих личных целях. Например, управляющий коммерческим банком выдает крупный кредит своим знакомым.

Обязательным условием привлечения к уголовной ответственности по ст. 201 и ч. 2 ст. 203 является причинение вреда законным правам и интересам граждан, организации, государству.

Субъект преступлений: по ст. 204 субъект преступления общий, остальные составы преступлений предусматривают уголовную ответственность специального субъекта.

По ст. 201 им является лицо, выполняющее управленческие функции в коммерческой или иной организации. Управленческие функции заключаются в руководстве персоналом или распоряжении имуществом организации.

По ст. 202 субъектом является частный нотариус или частный аудитор.

Статья 203 предусматривает ответственность сотрудников частных охранных или детективных агентств.

12. Преступления против общественной безопасности

К преступлениям против общественной безопасности (глава 24) относятся:

Преступления, посягающие на безопасность общества (ст. 205–212, 227);

Преступления против общественного порядка (ст. 213, 214);

Преступления, связанные с нарушением правил техники безопасности (ст. 215, 216–219);

Преступления, посягающие на объекты жизнеобеспечения (ст. 215.1, 215.2);

Преступления, посягающие на установленные порядок обращения с опасными предметами (ст. 220–226).

Преступления, посягающие на безопасность общества

Непосредственным объектом данной группы выступает общественная безопасность, то есть состояние защищенности жизненно важных интересов государства, общества, граждан.

Дополнительными объектами квалифицированных составов могут выступать жизнь, здоровье, телесная неприкосновенность, свобода человека, право собственности.

Объективная сторона выступает в форме активных действий: совершение взрыва, поджога, беспорядочная стрельба в общественных местах при терроризме (ст. 205), захват или удержание заложников (ст. 206); ложное сообщение о готовящемся акте терроризма (ст. 207); угон воздушного судна (ст. 211); организация или участие в массовых беспорядках (ст. 212); нападение на морские (речные) суда, сопряженные с насилием при пиратстве (ст. 227).

Статьи 208, 209, 210 предусматривают деяние в форме создания или участия соответственно в незаконном вооруженном формировании, банде и преступном сообществе (преступной организации).

Банда – это устойчивая вооруженная группа, созданная с целью нападения на граждан, организации.

Численность банды – не менее 2 человек, достигших возраста уголовной ответственности.

Вооруженность банды предполагает наличие хотя бы у одного участника банды оружия, а также осведомленность остальных участников банды о том, что это оружие может использоваться в совершаемых бандой нападениях.

Об устойчивости банды свидетельствует достаточно длительное время ее существования, стабильность ее состава, тщательная подготовка преступлений, техническая оснащенность и т. п.

В форме нападения совершаются убийства, причинение вреда здоровью, разбои, ограбления, похищения людей, незаконное лишение свободы, захваты заложника и т. п.

Незаконное вооруженное формирование (не предусмотренное законом), в отличие от

банды, обладает большей численностью (минимум 7–10 человек), наличием оружия у всех участников, отсутствием цели нападения (например, участники дачного кооператива, вооружившись, самостоятельно несут охрану своих участков).

Преступное сообщество (преступная организация) имеет иерархическую структуру, предполагает специальную цель – совершение тяжких и особо тяжких преступлений (например, торговля оружием, наркотиками, совершение мошенничеств в особо крупных размерах и т. п.). Признак вооруженности для преступного сообщества необязателен.

Возраст уголовной ответственности по ст. 205, 206, 207 – с 14 лет, в остальных случаях – с 16 лет.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

Преступления против общественного порядка

К преступлениям против общественного порядка относятся хулиганство (ст. 213) и вандализм (ст. 214). Объект этих преступлений – общественный порядок, то есть установленные правила поведения в обществе. Дополнительным объектом вандализма является право собственности.

Объективная сторона характеризуется активными действиями виновных. Хулиганство образуют действия, грубо нарушающие общественный порядок, демонстрирующие явное неуважение к обществу. Грубое нарушение порядка имеет место при нецензурной брани в общественных местах, оскорбительное приставание к прохожим и т. п. Обязательным признаком уголовно наказуемого хулиганства является использование виновным оружия или предметов, используемых в качестве оружия (бейсбольные биты, металлические прутья, кирпичи и т. п.).

Объективную сторону вандализма осквернение зданий или сооружений (например, нанесение надписей, битье стекол), порча имущества на транспорте и т. п.

Возраст уголовной ответственности по ч. 2 ст. 213 и ст. 214 – с 14 лет. По ч. 1 ст. 213 – с 16 лет.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом. Для хулиганства также характерен хулиганский мотив, то есть стремление своими действиями продемонстрировать пренебрежение к обществу, проявить свою удаль и т. п.

Преступления, связанные с нарушением правил техники безопасности (ст. 215, 216–219)

Непосредственным объектом данных преступлений выступают общественные отношения, обеспечивающие безопасность граждан при проведении различных работ. Дополнительным объектом – жизнь, здоровье человека, окружающая среда, имущественные отношения.

Объективной стороной преступлений выступают действия или бездействия, нарушающие установленные правила пожарной безопасности (ст. 219); безопасности на объектах атомной энергетики (ст. 215); взрывоопасных объектах (ст. 217); при работе со взрывчатыми или легковоспламеняющимися веществами (ст. 218). Уголовная ответственность наступает в случае наступления последствий в виде смерти, тяжкого вреда здоровью, крупного имущественного ущерба, радиоактивного заражения местности и т. п.

Субъект данных преступлений специальный – лицо, обязанное в силу служебных полномочий обеспечивать соблюдение соответствующих правил безопасности.

Все составы предусматривают неосторожную форму вины.

Преступления, посягающие на объекты жизнеобеспечения (ст. 2151, 2152)

Непосредственным объектом данных преступлений выступают общественные отношения по обеспечению населения, организаций электроэнергией, газом, связью, услугами коммунально-бытового характера и т. п.

Дополнительными объектами являются жизнь, здоровье человека, имущественные отношения.

Объективная сторона состоит по ст. 2151 в незаконном прекращении или ограничении подачи потребителям электроэнергии, газа, иных источников жизнеобеспечения. По ст. 2152 объективную сторону образуют разрушение, повреждение объектов энергетики, связи, жилищного, коммунального хозяйства и т. п.

Обязательным признаком объективной стороны является наступление последствий – причинение смерти, вреда здоровью, крупный имущественный ущерб и т. п.

Субъект по ст. 2151 специальный – лицо, выполняющее управленческие или организационно-распорядительные полномочия в организации, осуществляющей поставку потребителям электроэнергии, газоснабжение, и т. п. По ст. 2152 субъект общий.

Субъективная сторона характеризуется умышленной формой вины.

Преступления, посягающие на установленный порядок обращения с опасными предметами (ст. 220–226)

Непосредственным объектом данных преступлений выступают общественные отношения, направленные на безопасность при обращении с оружием, боеприпасами, радиоактивными веществами.

Предметом преступлений по ст. 220 и 221 являются ядерные материалы или радиоактивные вещества. По ст. 223–226 предметом преступления являются огнестрельное оружие, его основные части, боеприпасы, взрывчатые вещества и взрывные устройства, а по ч. 2 ст. 225 – оружие массового поражения.

Объективную сторону образуют как активные действия, так и бездействия, создающие опасность неконтролируемого распространения радиоактивных веществ, оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств.

Статьи 221 и 226 предусматривают уголовную ответственность за хищение опасных предметов, совершенное в любой форме.

Статьи 220, 222, 223 предусматривают ответственность за неправомерные действия с опасными предметами и веществами: незаконное приобретение, хранение, изготовление, передачу, сбыт и т. д.

Статьи 224, 225 устанавливают ответственность за нарушение правил хранения огнестрельного оружия.

Возраст уголовной ответственности по ст. 226 предусмотрен с 14 лет, по ст. 220–225 – с 16 лет.

Кроме того, предусматривается ответственность специального субъекта в ст. 224 и 225.

По ст. 224 субъектом является лицо, имеющее право на ношение (хранение) огнестрельного оружия и допустившее завладение оружием другими лицами.

По ст. 225 субъектом выступает лицо, на которое возложена обязанность по охране оружия.

Субъективная сторона преступлений, предусмотренных ст. 224 и 225, предусматривает неосторожную форму вины в виде небрежности. Остальные составы преступлений – умышленные.

13. Преступления против здоровья населения и общественной нравственности

К преступлениям против здоровья населения и общественной нравственности относятся:

Преступления, связанные с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ (ст. 228–233);

Преступления, связанные с незаконным оборотом сильнодействующих или ядовитых веществ (ст. 234);

Преступления, создающие угрозу здоровью населения (ст. 235–238);

Преступления, подрывающие основы морали и нравственности (ст. 239–245).

Преступления, связанные с незаконным оборотом наркотических средств или психотропных веществ

Наиболее опасными преступлениями для общества в настоящее время являются преступления, связанные с незаконным оборотом наркотических средств и психотропных веществ. Перечень наркотических средств и психотропных веществ, запрещенных или ограниченных к обороту на территории Российской Федерации, устанавливается Правительством РФ. Кроме того, запрещены к обороту аналоги наркотических средств или психотропных веществ, то есть вещества, сходные с ними по химическому составу и воздействию на организм человека.

Также постановлением Правительства РФ устанавливается перечень запрещенных к возделыванию на территории РФ наркотикосодержащих растений. К ним относятся опийный мак, конопля, кат, кока, кактусы, содержащие мескалин, грибы, содержащие псилоцибин или псилоцин, эфедра.

Объектом рассматриваемой группы преступлений является здоровье населения. Немедицинское употребление наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов вызывает наркотическую зависимость, сопутствующие наркомании заболевания (психические расстройства, гепатит, ВИЧ и т. п.), а при их длительном употреблении – смерть.

По конструкции объективной стороны преступления, связанные с незаконным оборотом наркотических средств или психотропных веществ, как правило, формальные. Преступление считается оконченным с момента совершения перечисленных в диспозиции деяний.

Квалифицирующим признаком по ст. 228, 228.1, 229 является совершение деяния в отношении наркотических средств или психотропных веществ в крупном или особо крупном размере.

В соответствии с примечанием к ст. 228 крупным размером признается количество наркотических средств или психотропных веществ в десять и более раз, особо крупным – в пятьдесят и более раз превышающее среднюю разовую дозу. Размеры средних разовых доз определяются Постановлением Правительства РФ.

Субъект преступлений – вменяемое физическое лицо, достигшее шестнадцатилетнего возраста.

Субъективная сторона характеризуется виной в форме прямого умысла.

Ст. 228 устанавливает уголовную ответственность за приобретение, хранение, перевозку, изготовление, переработку наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов.

Объективная сторона данного преступления заключается в совершении одного из указанных действий в отношении наркотических средств или психотропных веществ в крупном, а по ч. 2 ст. 228 – особо крупном размере.

Под приобретением следует понимать покупку, получение в качестве средства взаиморасчета, обмен на другие вещи, сбор дикорастущих наркотикосодержащих растений, присвоение найденных наркотических средств или психотропных веществ.

Хранение – это действия, связанные с фактическим нахождением наркотических средств или психотропных веществ у виновного.

Перевозка – это действия, направленные на перемещение наркотических средств или психотропных веществ из одного средства в другое. Следует отличать перевозку от хранения во время поездки, когда лицо, перемещаясь в каком-либо транспорте, хранит при себе небольшую дозу наркотических средств для личного потребления.

Изготовление – это совершение действий, направленных на получение из исходного сырья готовых к употреблению наркотических средств или психотропных веществ.

Переработка – это рафинирование (очистка) или повышение концентрации наркотических средств или психотропных веществ в исходном сырье.

Субъективная сторона данного преступления характеризуется отсутствием у виновного цели сбыта наркотических средств или психотропных веществ. Как правило, ст. 228 вменяется лицам, совершающим перечисленные выше действия в целях дальнейшего личного потребления наркотических средств или психотропных веществ.

Следует отметить, что действующая редакция ст. 228 устанавливает неоправданно завышенные размеры наркотических средств или психотропных веществ, которые при отсутствии цели сбыта могут находиться у виновного. Так, если наркоман хранит для личного

потребления 0,5 гр. героина, он не может быть привлечен к уголовной ответственности по ст. 228, поскольку такое количество героина не образует крупного размера. Предшествующая редакция ст. 228 устанавливала уголовную ответственность, если количество героина превышало 0,005 гр.

Такая ситуация существенно осложняет деятельность правоохранительных органов, направленную на пресечение незаконного оборота наркотиков.

В отличие от ст. 228, ст. 228.1 УК РФ предусматривает уголовную ответственность за сбыт наркотических средств, психотропных веществ, а также их производство или пересылку в целях сбыта. Для привлечения к уголовной ответственности размер наркотических средств или психотропных веществ не имеет значения и играет роль квалифицирующего признака.

Под сбытом понимаются любые формы возмездной или безвозмездной передачи указанных веществ – продажу, дарение, передачу взаймы и т. п. (например, продавец делает инъекцию наркоману – покупателю наркотиков).

Производство – это действия, направленные на изготовление или переработку наркотических средств или психотропных веществ.

Пересылка – перемещение указанных средств в виде почтовых, багажных отправок, курьером и т. п.

Статья 229 УК РФ устанавливает уголовную ответственность за хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ. Хищение может осуществляться любыми способами: тайным, открытым, нападением в целях хищения, присвоением или растратой, обманом.

Хищение является оконченным с момента, когда виновный имеет возможность распорядиться похищенным, независимо от размера похищенных наркотиков.

Контрольные вопросы

1. Назовите признаки, по которым уголовный закон можно отличить от других нормативных правовых актов.
2. По законам какого государства следует решать вопрос об уголовной ответственности лица, совершившего преступление в порту Турции на борту российского теплохода?
3. Чем отличается акт амнистии от акта помилования?
4. Какие виды преступлений против жизни и здоровья предусматривает УК РФ?
5. Какие виды преступлений против собственности предусматривает УК РФ?
6. Какие виды преступлений против общественной безопасности предусматривает УК РФ?
7. Раскройте признаки терроризма.
8. В чем отличие банды от незаконного вооруженного формирования?

Глава 13. Экологическое право

1. Понятие, предмет, методы, система и источники экологического права

Экологическое право представляет собой самостоятельную комплексную отрасль права, которая регулирует общественные отношения в области охраны окружающей среды и использования природных ресурсов (вод, лесов, недр, животного мира и т. д.). В качестве таковой оно признается в связи с наличием собственного предмета регулирования – экологически значимого поведения людей, а также специфических задач по сохранению окружающей среды, улучшения ее состояния, обеспечение экологического правопорядка и др. Данные задачи не могут быть решены другими отраслями права. Комплексность экологического права объясняется тем, что общественные экологические отношения наряду с нормами экологического права регулируются также нормами других отраслей российского права: конституционного, гражданского, административного, уголовного, финансового, трудового и др. Процесс отражения экологических требований в этих отраслях права получил

название экологизации. Экологическое право мы можем рассматривать в нескольких самостоятельных аспектах: как отрасль права, науку и учебную дисциплину.

В соответствии с современными представлениями, разделяемыми большинством ученых, исследующих эколого-правовые проблемы, предметом экологического права являются три группы отношений:

- Отношения в сфере охраны окружающей среды.
- Отношения в сфере рационального использования природных ресурсов.
- Отношения по защите экологических прав и законных интересов физических и юридических лиц.

Таким образом, **предметом экологического права являются волевые общественные отношения, складывающиеся в сфере охраны окружающей среды, рационального использования природных ресурсов и защите экологических прав и законных интересов физических и юридических лиц.**

Методы правового регулирования экологических отношений. Специфика метода обусловлена спецификой предмета экологического права, поэтому комплекс экологических общественных отношений, составляющих предмет экологического права, обуславливает и методы их правового регулирования.

Метод правового регулирования экологических отношений проявляется, как и в других отраслях права, через императивный и диспозитивный подход к установлению обязанностей и прав субъектов правоотношений.

Императивный подход в установлении правомочий субъектов выражается в установлении обязательных предписаний и установлении запретов.

Диспозитивный подход в установлении правомочий субъектов выражается в трех основных формах: рекомендаций, санкционирования принятых природопользователями решений и разрешений.

В настоящее время регулирование экологических отношений осуществляется путем сочетания императивного и диспозитивного методов, с преобладанием императивного, что обусловлено тем, что охрана окружающей природной среды – государственная задача, решаемая, прежде всего, путем установления запретов и разрешений, методом власти и подчинения.

Вместе с тем все большее развитие получают договорные, экономические способы возникновения и регулирования экологических отношений, то есть применение диспозитивных норм и диспозитивного метода.

Система экологического права. Как право в целом, так и каждая его отрасль должна представлять собой систему, а поэтому раскрыть понятие отрасли права означает раскрыть его систему. Под системой экологического права понимается структура основных элементов, частей этой отрасли – подотраслей, институтов и норм.

2. Источники экологического права

Источники экологического права представляют собой нормативные правовые акты, содержащие эколого-правовые нормы, регулирующие отношения в сфере взаимодействия общества и природы.

Действие источников экологического права во времени, в пространстве и по лицам не имеет каких-либо отличий от действия источников иных отраслей российского права, но при их анализе необходимо помнить, что экологическое право имеет полный субъектный состав и кроме того, регулирование экологических правоотношений отнесено к совместному ведению Федерации и субъектов Федерации.

Классификация источников экологического права. Источники экологического права можно классифицировать по следующим основаниям:

1) По юридической силе их можно подразделить на законы и подзаконные нормативно-правовые акты:

а) законы как источники экологического права представляют собой нормативные акты, принятые высшими органами представительной власти Российской Федерации и субъектов

Федерации – Федеральным Собранием Российской Федерации и законодательными органами республик, краев, областей, автономного округа, городов Москвы и Санкт-Петербурга.

б) подзаконные нормативные акты как источники экологического права представляют собой документы нормативного характера, принятые Президентом Российской Федерации, Правительством России, а также министерствами и ведомствами, как Российской Федерации, так и субъектов Российской Федерации, органами власти муниципальных образований, а также иными органами и должностными лицами, имеющими право на принятие данных актов.

2) По предмету регулирования все источники можно классифицировать на общие и специальные.

Общие источники характеризуются тем, что предмет их регулирования широк и охватывает как экологические общественные отношения, так и иные, не относящиеся к сфере экологии (Конституция Российской Федерации).

Специальные источники отличаются от общих тем, что имеют предметом регулирования только экологические или преимущественно экологические общественные отношения (Федеральный закон «Об охране окружающей среды». Федеральный закон «Об экологической экспертизе» и т. д.).

3) По направленности правового регулирования все источники можно подразделить на материальные и процессуальные.

Материальные источники имеют предмет своего регулирования экологические общественные отношения, складывающиеся по поводу использования тех или иных природных объектов, их охраны и обеспечения экологической безопасности.

Процессуальные источники в отличие от материальных направлены на процедуру обеспечения охраны окружающей среды, рационального использования природных ресурсов и являются формой ее обеспечения.

4) По характеру нормативных правовых актов источники можно условно подразделить на кодифицированные и не являющимися таковыми.

К кодифицированным относятся нормативные акты, в которых в ходе правотворческой деятельности произведена систематизация нормативного материала и он приведен в соответствие с системой регулируемых общественных отношений. Такие нормативные правовые акты отличаются более высоким качеством и, как правило, являются головными в той или иной отрасли права (Водный кодекс, Лесной кодекс).

Подавляющее большинство эколого-правовых нормативных актов относится к числу не кодифицированных, они регулируют отдельные сферы охраны природной среды. Систематизация таких нормативных актов осуществляется на практике, как правило, в форме инкорпорации, т. е. объединения их в каком-либо издании по предметному признаку без изменения формы самих нормативно-правовых актов.

5) По степени значимости в регулировании экологических отношений источники экологического права можно подразделить на основные нормативные правовые акты и вспомогательные.

Основные нормативные правовые акты составляют конструкцию действующего законодательства и представляют собой закрепленные в этих актах правила общего характера, распространяемые на неопределенный круг лиц, общий характер экологических поступков и т. п.

Вспомогательные нормативные правовые акты имеют, как правило, технико-юридический характер и позволяют правильно применить тот или иной нормативно-правовой акт к регулируемому отношению.

Характеризуя источники экологического права, необходимо отметить, что ст. 72 Конституции Российской Федерации относит регулирование экологических правоотношений к совместному ведению Федерации и ее субъектов. Отсюда следует, что субъекты Российской Федерации могут иметь свое экологическое законодательство.

3. Экологические основы природопользования

Понятие и содержание права природопользования . Природопользование – одна из сторон

взаимодействия между обществом и природой. Оно представляет собой **процесс удовлетворения человеком своих экономических, эстетических, рекреационных и иных потребностей за счет использования природной среды**. С одной стороны, это институт экологического права, а с другой стороны, субъективное право конкретного природопользователя. Взаимодействие выражается в извлечении полезных для человека и общества свойств, природной среды, для удовлетворения экологических, экономических, культурно-оздоровительных или эстетических потребностей.

Право природопользования в Российской Федерации представляет собой установленный законом порядок использования природных ресурсов для удовлетворения потребностей народного хозяйства и граждан.

В субъективном смысле право природопользования – это совокупность установленных законодательством прав и обязанностей природопользователей по использованию объектов и ресурсов природы, окружающей природной среды в целом для удовлетворения экономических потребностей, а также с целью отдыха, туризма, лечения, удовлетворения культурных и эстетических интересов.

Потребляя природные ресурсы, человек использует природу в двух качествах: как естественное условие своей жизни и деятельности и как объект своей хозяйственной и культурной работы. В зависимости от этого право природопользования подразделяется на право общего и специального природопользования.

Право общего природопользования – предоставленная и гарантированная законом возможность для всех граждан пользоваться чистой, здоровой окружающей средой и всеми благами природы. К этому же виду природопользования необходимо отнести и установленное Федеральным законом «Об охране окружающей среды» право каждого гражданина на благоприятную окружающую среду на ее защиту от негативного воздействия, вызванного хозяйственной или иной деятельностью (ст. 11).

Право общего природопользования в отношении отдельных природных ресурсов устанавливается природноресурсными законами. Например, Лесной кодекс Российской Федерации в ст. 86 устанавливает, что граждане имеют право бесплатно находиться на территории **лесного фонда** и лесов, не входящих в лесной фонд, собирать для собственных нужд дикорастущие плоды, ягоды, орехи, грибы, другие пищевые лесные ресурсы, лекарственные растения и техническое сырье, участвовать в культурно-оздоровительных, туристических и спортивных мероприятиях, охотиться, если иное не предусмотрено законодательством Российской Федерации. Статья 86 Водного кодекса Российской Федерации содержит норму о том, что использование водных объектов без применения сооружений, технических средств и устройств (общее водопользование) может осуществляться гражданами и юридическими лицами без получения **лицензии на водопользование**. Общее водопользование может осуществляться как на водных объектах общего пользования, так и на водных объектах, не состоящих в общем пользовании, в порядке, предусмотренном Водным кодексом.

Право специального природопользования возникает в связи с использованием природной среды и ее ресурсов в качестве средства производства материальных благ, источника для удовлетворения экономических и культурно-оздоровительных потребностей.

Это право устанавливается и регулируется государством в целях научно обоснованного, комплексного и рационального использования природных ресурсов для нужд народного хозяйства и отдельных граждан.

Иногда бывает важно уметь отличить право общего природопользования от права специального природопользования. Наряду с общим принципом разделения, который был нами приведен и заключающимся в разделении природопользования на виды в соответствии с целью использования природной среды, природноресурсными законами могут устанавливаться и иные критерии разграничения видов природопользования. Например, уже приводилось положение Водного кодекса, устанавливающее, что общим водопользованием признается такое водопользование, при осуществлении которого не используются технические средства сооружения или устройства.

Право природопользования может быть классифицировано на виды и по иным критериям.

Так, в зависимости от правомерности деятельности по использованию природной среды можно выделить **правомерное** природопользование и **неправомерное** природопользование.

При этом правомерным признается такое природопользование, которое осуществляется в соответствии с установленными в России порядком и правилами, а также в рамках лимитов и лицензий выданных конкретному природопользователю.

Неправомерным, в свою очередь, признается такое природопользование, которое осуществляется либо без разрешения государства, либо в объемах, превышающих разрешенные.

В зависимости от способа воздействия на природную среду выделяются следующие виды природопользования:

1) связанное с **изъятием** природного ресурса из природной среды (добыча нефти, газа, руды, вырубка леса и т. д.);

2) связанное с **размещением** в природной среде отходов производства и жизнедеятельности.

3) связанное с **использованием** природных объектов без их изъятия (использование земель в сельском хозяйстве, водных объектов в качестве транспортных путей и т. д.).

Порядок пользования природной средой и природными ресурсами в нашей стране основывается на принципах охраны окружающей природной среды и неистощительного использования природных ресурсов, создания нормальных экологических и экономических условий для ныне живущих и последующих поколений людей, учета и контроля за использованием окружающей природной среды и природных ресурсов.

Основания возникновения и прекращения права природопользования. В зависимости от вида природопользования решается вопрос и об основаниях возникновения права на природопользование. Если общее природопользование осуществляется человеком свободно, без получения специального разрешения со стороны государства, в силу принадлежащих ему естественных прав, то право на специальное природопользование может возникнуть лишь после получения такого разрешения.

4. Окружающая среда как объект правовой охраны

Понятие и структура механизма охраны окружающей природной среды. В соответствии с современными представлениями, охрану окружающей среды можно обеспечить лишь путем принятия комплекса организационных, правовых, экономических и идеологических мер, направленных на восстановление разрушенной природной среды и снижение уровня вредного воздействия человеческой деятельности на нее.

Комплекс этих мер можно рассматривать как механизм охраны окружающей природной среды, так как практика последних лет доказала, что опора на что-либо одно (например, на ужесточение ответственности за неправомерное загрязнение природной среды) не привела к положительным сдвигам в состоянии природной среды.

Таким образом, **механизм охраны окружающей среды можно определить как находящиеся в тесном взаимодействии и в силу этого рассматриваемые в качестве единого целого организационные, правовые, экономические и идеологические меры, направленные на охрану окружающей среды, обеспечение рационального использования природных ресурсов и благоприятных условий жизни человека.**

Организационный механизм охраны окружающей природной среды включает в себя несколько элементов.

Первым элементом являются органы экологического управления и контроля Российской Федерации, которые разделяются на две большие группы: органы общей компетенции и специально уполномоченные органы по охране окружающей природной среды, обладающие установленной компетенцией в этой сфере.

В качестве второго элемента мы можем рассматривать основные виды организационной деятельности этих органов, направленные на достижение установленного качества природной среды. Сюда относится, **во-первых**, ведение экологического мониторинга, под которым понимается система наблюдения и контроля за состоянием окружающей природной среды

(атмосферный воздух, водоемы, мировой океан, почвы, животный и растительный мир) и изменением ее в процессе хозяйственной деятельности, система сбора, обобщения, оценки и передачи информации о реальных или ожидаемых вредных последствиях.

Кроме того, **во-вторых**, организационная деятельность этих органов включает в себя установление нормативов качества окружающей природной среды. К таким нормативам относятся предельно допустимые концентрации вредных веществ в природной среде (ПДК), предельно допустимые уровни вредных воздействий (ПДУ), предельно допустимые нормы нагрузки на среду.

На основании ПДК и ПДУ разрабатываются и устанавливаются для каждого хозяйствующего субъекта нормы предельно допустимых выбросов и сбросов отходящих веществ в природную среду (ПДВ и ПДС), т. е. разрешенные государством объемы загрязнения окружающей среды.

В-третьих, элементом организационного механизма является экологический контроль. Статья 64 Закона «Об охране окружающей среды» устанавливает четыре вида экологического контроля: государственный, производственный, муниципальный и общественный. Важнейшим и наиболее эффективным из них является государственный контроль. Его осуществляют специально уполномоченные государственные органы.

В-четвертых, к организационному механизму необходимо отнести и установление ответственности за нарушение природоохранительного законодательства и причинение вреда окружающей среде и здоровью человека, а также системы органов, применяющих эту ответственность.

Экономический механизм охраны окружающей природной среды выполняет функцию создания экономической заинтересованности природопользователей в рациональном использовании природных ресурсов и уменьшении вредного воздействия их деятельности на состояние окружающей природной среды.

Под **идеологическим механизмом** охраны окружающей природной среды понимается система мер по экологическому воспитанию и образованию. Он включает в себя деятельность по привитию всем гражданам чувства личной ответственности за состояние окружающей природной среды, эколого-правовому воспитанию.

Эколого-правовой механизм представляет собой механизм реализации природоохранительных правовых норм. В соответствии с современными представлениями, он состоит из четырех звеньев: экологического императива, экологизированных правовых норм и нормативов, гарантий по обеспечению выполнения эколого-правовых требований и эколого-правового отношения. Цель механизма – обеспечить материализацию эколого-правовой нормы. Природоохранительные правовые нормы, призванные выполнять базовые эколого-правовые функции, сконцентрированы в головном природоохранительном законе «Об охране окружающей среды» и дополняющих его природоохранительных актах. Закон содержит следующие виды эколого-правовых норм: нормы-принципы, нормы-приоритеты, нормы-императивы, нормы-гарантии.

Нормы-принципы закрепляют основополагающие начала правового регулирования природоохранительных отношений. Они сформулированы в ст. 3 Федерального закона «Об охране окружающей среды».

Нормы-приоритеты выражают определенные преимущества в правовом регулировании охраны и использования одних природных объектов перед другими в целях их особой защиты от нерационального потребления. Высшими приоритетами являются приоритеты охраны жизни и здоровья человека, прав граждан на здоровую и благоприятную для жизни окружающую природную среду.

Нормы-императивы содержат экологические требования ко всем источникам воздействия на среду и здоровье человека и предлагают им обязательную модель поведения. Экологические императивы устанавливают запреты на экологически вредную деятельность, лимиты на природопользование, порядок выдачи лицензий на использование природных ресурсов.

Эти нормы содержатся не только в актах экологического законодательства, но и в экологизированных нормативных правовых актах.

Экологизацией законодательства называется процесс внедрения экологических требований в законодательные и иные нормативные акты, регулирующие хозяйственную и иную деятельность, оказывающую негативное воздействие на окружающую природную среду.

Исходя из такого понимания экологизации, становится понятным, что экологизированные нормы содержатся в нормативных актах иных отраслей российского права. Их наличие необходимо для организации хозяйственной деятельности в соответствии с установленными правилами охраны природной среды, так как хозяйствующие субъекты руководствуются в процессе производства прежде всего различного рода техническими нормами, СНИПами, ГОСТами.

Гарантии исполнения экологического императива являются третьим звеном эколого-правового механизма охраны окружающей природной среды. Оно призвано создать все условия для реализации природоохранительной нормы в жизни. Поэтому в социально-правовом смысле они представляют собой:

Во-первых, не только и не столько нормы права, но и правовые отношения, т. е. нормы права в движении.

Во-вторых, нормы, которые касаются не только правовых институтов (например, правоохранительных органов), но и других категорий – политических, экономических, культурно-просветительных и т. д. Таким образом, мы можем сказать, что в реализации нормы-гарантии участвуют как правовые (возложение обязанности, ответственность) средства, так и не правовые – экономическая заинтересованность, культурно-просветительная деятельность, воспитательная работа и др.

Правоотношения являются необходимым элементом эколого-правового механизма. Если они отсутствуют, то теряет смысл существование всех иных элементов механизма действия экологического права. В самом деле, мы можем сформулировать блестящие природоохранительные нормы, продублировать их в экологизированных нормативных правовых актах, установить гарантии их исполнения, но если субъекты отношений в сфере использования природной среды будут строить их в соответствии с какими-то иными нормами, то механизм действовать никогда не будет. В силу такого понимания, становится ясно, что в процесс охраны окружающей среды должен быть включен еще и идеологический механизм, представляющий собой систему экологического воспитания и образования, формирования, у участников отношений правосознания и личной ответственности за сохранение окружающей природной среды.

5. Организационно-правовые формы экологического контроля

Экологический контроль представляет собой важнейшую правовую меру обеспечения рационального использования природных ресурсов и охраны окружающей среды и включает в себя систему мер, направленных на предотвращение, выявление и пресечение нарушения законодательства в области охраны окружающей среды, обеспечения соблюдения субъектами хозяйственной и иной деятельности требований, в том числе нормативов и нормативных документов, в области охраны окружающей среды и природопользования. Данный вид контроля проводится органами государственной власти Российской Федерации, органами государственной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, юридическими и физическими лицами.

В Российской Федерации осуществляется государственный, производственный, муниципальный и общественный контроль в области охраны окружающей среды.

Государственный контроль в области охраны окружающей среды (государственный экологический контроль) осуществляется федеральными органами исполнительной власти в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Перечень объектов, подлежащих федеральному государственному экологическому контролю в соответствии с настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами, определяется Правительством Российской Федерации. Перечень должностных лиц федерального органа исполнительной власти, осуществляющих федеральный государственный экологический контроль (федеральные государственные инспектора в области охраны окружающей среды),

устанавливается Правительством Российской Федерации.

Запрещается совмещение функций государственного контроля в области охраны окружающей среды (государственного экологического контроля) и функций хозяйственного использования природных ресурсов.

В ст. 65 Федерального закона «Об охране окружающей среды» закреплены права, обязанности и ответственность государственных инспекторов в области охраны окружающей среды. В частности, государственные инспектора в области охраны окружающей среды при исполнении своих должностных обязанностей в пределах своих полномочий имеют право в установленном порядке:

- посещать в целях проверки организации, объекты хозяйственной и иной деятельности независимо от форм собственности, в том числе объекты, подлежащие государственной охране, оборонные объекты, объекты гражданской обороны, знакомиться с документами и иными необходимыми для осуществления государственного экологического контроля материалами;

- проверять соблюдение нормативов, государственных стандартов и иных нормативных документов в области охраны окружающей среды, работу очистных сооружений и других обезвреживающих устройств, средств контроля, а также выполнение планов и мероприятий по охране окружающей среды;

- проверять соблюдение требований, норм и правил в области охраны окружающей среды при размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию, эксплуатации и выводе из эксплуатации производственных и других объектов;

- проверять выполнение требований, указанных в заключении государственной экологической экспертизы, и вносить предложения о ее проведении;

- предъявлять требования и выдавать предписания юридическим и физическим лицам об устранении нарушения законодательства в области охраны окружающей среды и нарушений природоохранных требований, выявленных при осуществлении государственного экологического контроля;

- приостанавливать хозяйственную и иную деятельность юридических и физических лиц при нарушении ими законодательства в области охраны окружающей среды;

- привлекать к административной ответственности лиц, допустивших нарушение законодательства в области охраны окружающей среды;

- осуществлять иные определенные законодательством полномочия.

Государственные инспектора в области охраны окружающей среды обязаны:

- предупреждать, выявлять и пресекать нарушение законодательства в области охраны окружающей среды;

- разъяснять нарушителям законодательства в области охраны окружающей среды их права и обязанности;

- соблюдать требования законодательства.

Решения государственных инспекторов в области охраны окружающей среды могут быть обжалованы в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Производственный контроль в области охраны окружающей среды (производственный экологический контроль)

Производственный контроль в области охраны окружающей среды (производственный экологический контроль) осуществляется в целях обеспечения выполнения в процессе хозяйственной и иной деятельности мероприятий по охране окружающей среды, рациональному использованию и восстановлению природных ресурсов, а также в целях соблюдения требований в области охраны окружающей среды, установленных законодательством в области охраны окружающей среды.

Субъекты хозяйственной и иной деятельности обязаны предоставить сведения об организации производственного экологического контроля в федеральные органы исполнительной власти и органы местного самоуправления, осуществляющие соответственно государственный и муниципальный контроль в порядке, установленном законодательством.

Муниципальный контроль в области охраны окружающей среды (муниципальный экологический контроль) и общественный контроль в области охраны окружающей среды (общественный экологический контроль)

Муниципальный контроль в области охраны окружающей среды (муниципальный экологический контроль) на территории муниципального образования осуществляется органами местного самоуправления или уполномоченными ими органами в соответствии с законодательством Российской Федерации и в порядке, установленном нормативными правовыми актами органов местного самоуправления.

Общественный контроль в области охраны окружающей среды (общественный экологический контроль) осуществляется в целях реализации права каждого на благоприятную окружающую среду и предотвращения нарушения законодательства в области охраны окружающей среды. Данный вид контроля осуществляется общественными и иными некоммерческими объединениями в соответствии с их уставами, а также гражданами в соответствии с законодательством.

Результаты общественного контроля в области охраны окружающей среды (общественного экологического контроля), представленные в органы государственной власти Российской Федерации, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления, подлежат обязательному рассмотрению в порядке, установленном законодательством.

Повышению эффективности экологического контроля в Российской Федерации способствовало бы сотрудничество и взаимодействие всех органов, осуществляющих данный вид деятельности.

6. Юридическая ответственность за экологические правонарушения

Понятие и виды экологических правонарушений. Законодательное определение понятия «экологическое правонарушение» было впервые дано в Законе РСФСР «Об охране окружающей природной среды». До его принятия ответственность осуществлялась за нанесение вреда различным природным объектам. Этот Закон объединил ответственность за такие правонарушения в общую систему. В ст. 75 Федерального закона «Об охране окружающей среды» за нарушение законодательства в области охраны окружающей среды предусмотрена имущественная, дисциплинарная, административная и уголовная ответственность.

Ответственность за экологические правонарушения предусматривает возложение на нарушителя обязанности претерпевать неблагоприятные последствия имущественного и личного неимущественного характера, вызванные совершением им экологического правонарушения. Она представляет собой комплексный институт экологического права, выполняющий три основные функции: **стимулирующую** к соблюдению норм права, выполнению эколого-правовых предписаний; **компенсационную**, направленную на возмещение потерь в природной среде и восстановление здоровья человека, **превентивную**, обеспечивающую предупреждение новых правонарушений.

Институт эколого-правовой ответственности состоит из двух частей. Первая объединяет правоотношения, возникающие по факту нарушения эколого-правовых норм (земельные, водные, лесные, по охране атмосферного воздуха, животного мира), вторая – правоотношения по применяемым санкциям за эти правонарушения (уголовным, административным, гражданско-правовым, дисциплинарным и т. д.) Эти две части существуют в органическом единстве. Ибо при отсутствии первой части (нарушения) существование второй (санкции) становится излишним. С другой стороны, отсутствие санкций превращает институт эколого-правовой ответственности в обычную декларацию.

Основанием возложения эколого-правовой ответственности служит экологическое правонарушение, состоящее из трех основных элементов – виновность, противоправность, наличие вреда.

Экологическим правонарушением признается противоправное, как правило, виновное

деяние (действие или бездействие), причиняющее вред окружающей природной среде (экологический вред) или создающее реальную угрозу причинения такого вреда, либо нарушающее иные права и законные интересы субъектов экологического права.

Существуют три наиболее распространенные классификации эколого-правовой ответственности: по видам природных объектов, охраняемых законом; по способам причинения вреда – загрязнение, истощение, порча, повреждение, уничтожение; по применяемым санкциям.

Некоторые виды ответственности могут применяться одновременно, например, дисциплинарная ответственность плюс возмещение вреда. Другие же – только на альтернативной основе. Это относится к уголовной и административной ответственности. Объективная сторона данных правонарушений может совпадать. Разница состоит лишь в степени ответственности за содеянное. Поэтому за одно и то же нарушение нельзя привлечь одновременно к уголовной и административной ответственности.

Характеристика отдельных видов юридической ответственности за экологические правонарушения. Дисциплинарная ответственность за экологические правонарушения предусмотрена в ст. 75 Федерального закона «Об охране окружающей среды». Дисциплинарная ответственность за экологический проступок выражается в наложении дисциплинарного взыскания (замечание, выговор, увольнение), на виновного работника за невыполнение своих трудовых обязанностей или ненадлежащее исполнение возложенных на него трудовых обязанностей, связанных с охраной окружающей среды или природопользованием. Объективную сторону такого проступка составляет прямой либо косвенный умысел. Круг субъектов и меры дисциплинарного наказания регулируются Трудовым кодексом РФ. До применения дисциплинарного взыскания работодатель должен затребовать от работника в письменной форме объяснение, отказ работника от дачи объяснения не является препятствием для применения дисциплинарного взыскания. Дисциплинарное взыскание применяется не позднее одного месяца со дня обнаружения проступка, не считая времени болезни работника, пребывания его в отпуске, а также времени, необходимого на учет мнения представительного органа работников.

Наложение дисциплинарного взыскания не исключает при наличии правовых оснований возможности применения к виновному работнику более строгих видов ответственности – уголовной, административной, имущественной (гражданской).

Административная ответственность за экологические правонарушения выражается в применении компетентным органом государства мер административного взыскания за совершение административного экологического правонарушения.

Административным экологическим правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие), посягающее на установленный в Российской Федерации экологический правопорядок, экологические права граждан, порядок управления охраной окружающей среды и природопользованием, причиняющее вред окружающей среде или содержащее реальную угрозу такого причинения, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность.

Составы экологических правонарушений в основном сконцентрированы в гл. 8 Кодекса РФ об административных правонарушениях, отдельные составы экологических правонарушений содержатся и в гл. 7 (административные правонарушения в области охраны собственности), например: самовольное занятие участка лесного фонда или участка леса, не входящего в лесной фонд (ст. 7.9), самовольная добыча янтаря (ст. 7.5) и т. д.; в гл. 10 (административные правонарушения в сельском хозяйстве, ветеринарии и мелиорации земель), например: нарушение порядка ввоза и вывоза подкарантинной продукции (подкарантинного материала, подкарантинного груза) (ст. 10.2), и т. д.

В области охраны окружающей природной среды и природопользования административная ответственность установлена, например, за несоблюдение экологических требований при планировании, технико-экономическом обосновании проектов, проектировании, размещении, строительстве, реконструкции, вводе в эксплуатацию, эксплуатации предприятий, сооружений или иных объектов (ст. 8.1); за несоблюдение экологических и санитарно-эпидемиологических требований при сборе, складировании, использовании, сжигании, переработке, обезвреживании, транспортировке, захоронении и ином

обращении с отходами производства и потребления или иными опасными веществами (ст. 8.2). Экологическим правонарушением является и нарушение правил водопользования, состав данного правонарушения включает в себя: 1. Нарушение правил водопользования при заборе воды, без изъятия воды и при сбросе сточных вод в водные объекты. 2. Нарушение условий разрешения (лицензии) на водопользование при добыче полезных ископаемых, торфа, сапропеля на водных объектах, а равно при возведении и эксплуатации подводных и надводных сооружений, при осуществлении промыслового рыболовства, судоходства, прокладке и эксплуатации нефтепроводов и других продуктопроводов, проведении дноуглубительных, взрывных и иных работ либо при строительстве или эксплуатации дамб, портовых и иных сооружений.

В последние годы увеличилось количество экологических правонарушений в области лесопользования, таких как нарушение правил заготовки живицы или второстепенных лесных ресурсов и осуществление лесопользования не в соответствии с предусмотренными в лесорубочном билете (ордере) или лесном билете, в договоре аренды, безвозмездного пользования либо концессии лесного фонда целями или требованиями; нарушение правил рубок главного и промежуточного пользования; нарушение правил отпуска древесины на корню; нарушение правил осуществления побочного лесопользования, состав данного правонарушения включает в себя: 1. Сенокосение, выпас скота без лесного билета или на участках, где это запрещено, а равно выпас скота на землях лесного фонда и в лесах, не входящих в лесной фонд, без пастуха на неогороженных пастбищах или без привязи либо нарушение сроков или норм выпаса скота. 2. Самовольный сбор, порча либо уничтожение лесной подстилки, мха, лишайников или покрова болот. 3. Размещение ульев и пасек, заготовка древесных соков, сбор или промысловая заготовка дикорастущих плодов, орехов, грибов, ягод, лекарственных и пищевых растений или их частей, технического сырья на участках, где это запрещено или допускается только по лесному билету, либо неразрешенными способами или приспособлениями, либо с превышением установленных объемов или с нарушением установленных сроков, а равно сбор, заготовка или продажа растений, в отношении которых это запрещено и т. д.

Предусмотрена административная ответственность и за уничтожение мест обитания животных, состав данного правонарушения включает в себя: уничтожение (разорение) муравейников, гнезд, нор или других мест обитания животных (ст. 8.29); за нарушение правил пользования объектами животного мира, состав данного правонарушения включает в себя: нарушение правил охоты и нарушение правил рыболовства, а равно нарушение правил добычи иных, кроме рыбы, водных биологических ресурсов (ст. 8.37).

Возбуждение и рассмотрение дел об административном экологическом правонарушении, а также исполнение постановлений регулируется гл. 28, 29, 31, 32 КоАП РФ. Закон подчеркивает непреложное правило, привлечение к административной ответственности за экологические правонарушения не освобождает виновное лицо от обязанности возмещения причиненного экологического вреда, если такой имеется. Дополнительными видами административной ответственности являются: предупреждение; изъятие орудий нарушений; изъятие незаконно добытой продукции; обязанность устранить вред; лишение права на охоту; приостановление, прекращение деятельности.

Уголовная ответственность за экологические преступления. Должностные лица и граждане, виновные в совершении экологических преступлений, т. е. общественно опасных деяний, посягающих на установленный в Российской Федерации экологический правопорядок, экологическую безопасность общества и причиняющих вред окружающей природной среде и здоровью человека, несут уголовную ответственность, предусмотренную УК РФ.

Уголовный кодекс РФ (гл. 26) содержит специальные составы экологических преступлений. Ответственность наступает за: нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ (ст. 1246); нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов (ст. 247); нарушение правил безопасности при обращении с микробиологическими либо другими биологическими реагентами или токсинами (ст. 248); нарушение ветеринарных правил и правил, установленных для борьбы с болезнями и вредителями растений (ст. 249); загрязнение вод (ст. 250); загрязнение атмосферы (ст. 251);

загрязнение морской среды (ст. 252); нарушение законодательства Российской Федерации о континентальном шельфе и об исключительной экономической зоне Российской Федерации (ст. 253); порчу земли (ст. 254); нарушение правил охраны и использования недр (ст. 255); нарушение правил охраны рыбных запасов (ст. 257); незаконную охоту (ст. 258); уничтожение критических местообитаний для организмов, занесенных в Красную книгу Российской Федерации (ст. 259); незаконную порубку деревьев и кустарников (ст. 260); уничтожение или повреждение лесов (ст. 261); нарушение режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов (ст. 262).

Но не все составы экологических преступлений вошли в главу 26 УК РФ, например, такой состав, как экоцид (ст. 358), расположен в главе 34, устанавливающей ответственность за преступления против мира и безопасности человечества.

7. Международно-правовая охрана окружающей среды

Необходимость международного сотрудничества в области охраны окружающей среды диктуется тем обстоятельством, что в настоящее время государства оказались в экологической зависимости друг от друга. Разрушение озонового слоя земли, загрязнение атмосферного воздуха, мирового океана, пагубное влияние ядерных взрывов распространяется не только на те страны, где допускаются экологически опасные действия, но и на все мировое сообщество. Поэтому в настоящее время государства под эгидой ООН или на двусторонней основе организуют взаимодействия с целью охраны среды обитания человека, растительного и животного мира. В конце 80-х – начале 90-х годов прошлого века начал реализовываться новый подход к формированию международного права окружающей среды. В этот период времени появился целый ряд основополагающих документов, введших в употребление на межгосударственном уровне термина «устойчивое развитие», интегрировавших его в международное право окружающей среды, а также фактически определивших основные направления достижения устойчивого развития за счет усилий всего мирового сообщества. Разработка международно-правовых документов в области охраны окружающей среды и устойчивого развития естественным образом опиралась на имеющийся опыт принятия международных договоров и соглашений, рассматриваемых в качестве источников международного права. Во многом это связано с тем, что экологический императив на современном этапе развития цивилизации тесно связан с императивами укрепления мира и соблюдения прав человека.

Осознание проблем, связанных с формированием новой модели развития человечества, акцентированной на принятии комплекса мер по предотвращению глобального экологического кризиса, привело к формированию во второй половине XX века новой отрасли международного права – международного права окружающей среды (экологического права).

Основными предпосылками для его формирования стали:

- осознание единства глобальной экосистемы, которая уже не может рассматриваться в рамках административных границ государств, а требует межгосударственного подхода к своей охране;

- социальная значимость природных ресурсов, как традиционно используемых для добычи (полезные ископаемые) и в целях потребления (водные ресурсы), так и атмосферных газовых ресурсов, ресурсов Мирового океана, климатических и рекреационных ресурсов и т. д.;

- необходимость создания экологически обусловленного механизма обеспечения мира и безопасности, ограничения военных конфликтов, гонки вооружений и распространения различных видов оружия (в первую очередь ядерного, химического и биологического);

- интеграция мировой экономики, связанная с ведением экологически значимой деятельности отдельными ее субъектами на территории многих государств, возрастающими трансграничными материальными потоками (сырье, продукция, отходы, загрязнения) и т. д.

Международное право окружающей среды представляет собой совокупность международно-правовых норм, регулирующих отношения между его субъектами по охране глобальной окружающей среды от вредных воздействий в интересах настоящего и будущих поколений людей и обеспечению рационального использования природных ресурсов Земли.

Международное право окружающей среды имеет самостоятельный предмет (экологические общественные отношения) и объект (природный объект, обладающий следующими отличительными признаками: естественным происхождением, экологической взаимосвязью с природной средой, а также экологической, экономической и социальной ценностью) правового регулирования, самостоятельные источники права, регулирующие отношения по поводу предмета и объекта, а также механизм правового регулирования указанных правоотношений.

Субъектами международных правоотношений в области охраны окружающей среды являются в первую очередь государства. Наряду с государствами, если это предусмотрено правовыми нормами, в международных экологических правоотношениях участвуют: нации и народы, международные межправительственные и неправительственные организации, юридические и физические лица, действующие на международной арене.

Государства являются основными субъектами международных правоотношений в области охраны окружающей среды по следующим причинам: нормы современного международного права предполагают регулирование главным образом отношений между государствами;

– правосубъектность других субъектов международного права проявляется прежде всего в их взаимоотношениях с государствами;

– в отличие от других субъектов международного права, государство обладает универсальной правоспособностью, не ограниченной во времени (Т. Д. Матвеева). Право на благоприятную среду обитания не зафиксировано как самостоятельная норма в основополагающих документах по правам человека, однако оно закреплено в ряде международно-правовых актов по проблемам окружающей человека среды. В частности, Стокгольмская Декларация, принятая конференцией ООН по проблемам окружающей человека среды 16 июня 1972 г., указала, что сохранение и улучшение качества окружающей человека среды является важной проблемой, влияющей на благосостояние народов и экономическое развитие всех стран мира; это является выражением воли народов всего мира и долгом правительства всех стран.

В Стокгольмской Декларации были сформулированы 26 принципов, первым из которых является принцип, согласно которому человек имеет основное право на свободу, равенство и благоприятные условия жизни в окружающей среде, качество которой позволяет вести достойную, процветающую жизнь. При этом человек несет главную ответственность за охрану и улучшение окружающей среды на благо нынешнего и будущего поколений.

Все принципы Стокгольмской Декларации можно условно разделить на три основные группы:

1. Группа принципов, связанных с рациональным использованием природных ресурсов, не причиняющим ущерба в трансграничном контексте (т. е. окружающей среде сопредельных государств).

2. Группа принципов, связанных с ограничением хозяйственной деятельности до пределов, сохраняющих природные ресурсы Земли, включая воздух, землю, флору и фауну, и особенно репрезентативные образцы естественных экосистем на благо нынешнего и будущих поколений путем тщательного планирования и управления по мере необходимости.

3. Группа принципов, декларирующих необходимость снижения негативных воздействий различных видов деятельности на окружающую среду. В эту группу входят принципы, определяющие не только ограничение на введение в окружающую среду токсических веществ или других веществ и выброс тепла, но и принцип, связанный с избавлением человечества от последствий применения ядерного и других видов оружия массового уничтожения.

Концепция прав человека базируется на понятии индивидуальных прав (прав отдельной личности в ее взаимоотношениях с конкретным государством), однако они тесно связаны с коллективными (групповыми) правами. Такой подход существенно расширяет права отдельной личности, особенно в связи с декларированием на международном уровне новых прав, например права на экологическую информацию.

Понимание того, что соблюдение прав должно опираться на выполнение определенных обязанностей по сохранению и улучшению качества окружающей человека среды на различных уровнях (от международного до уровня отдельной личности), привело к дальнейшему

формированию современной совокупности источников международного права окружающей среды.

Более поздние международно-правовые документы, принимаемые в области охраны окружающей среды, последовательно расширяли и дополняли принципы, изложенные в Стокгольмской Декларации по окружающей среде. К таким документам относится Всемирная хартия природы, одобренная резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 37/7 от 29 октября 1982 г.

В разделе «Общие принципы» Хартия декларировала:

1. Природу необходимо уважать и не нарушать ее основные процессы.
2. Генетическая основа жизни на Земле не должна подвергаться опасности; популяция каждой формы жизни, дикой или одомашненной, должна сохраняться по крайней мере на том уровне, который достаточен для обеспечения ее выживания; необходимые для этого среды обитания следует сохранять.

3. Принципы сохранения природы должны применяться ко всем частям земной поверхности, суши или моря; особая защита должна обеспечиваться уникальным районам, типичным представителям всех видов экосистем и сред обитания редких или исчезающих видов.

4. Используемые человеком экосистемы и организмы, а также ресурсы суши, моря и атмосферы должны управляться таким образом, чтобы можно было обеспечить и сохранить их оптимальную и постоянную производительность, но без ущерба для целостности тех экосистем или видов, с которыми они сосуществуют.

В 1992 году на конференции ООН по окружающей среде и развитию в Рио-де-Жанейро была принята знаменитая Декларация ООН по окружающей среде и развитию, которая подтвердила Стокгольмскую декларацию, развила ее и фактически дала новый толчок к разработке нового, справедливого механизма глобального партнерства посредством создания новых уровней сотрудничества между государствами, ключевыми секторами общества и людьми в области охраны окружающей среды и устойчивого развития. В Декларации были сформулированы 27 принципов, имеющих первостепенное значение для международного права окружающей среды и воспринимающихся значительно шире, чем отдельные нормы.

Появление рассмотренных выше международно-правовых документов в целом завершило формирование международного права окружающей среды как отрасли международного права.

Международно-правовые нормы, регулирующие отношения государств по поводу окружающей среды, рассматриваются как обособленная совокупность норм, т. е. как отрасль международного публичного права.

Принятие многих документов на международном уровне связано с активной ролью международных организаций, рассматриваемых в качестве субъектов международного права окружающей среды:

1. Международных организаций в системе ООН: КУР (Комиссия ООН по устойчивому развитию), ЮНЕП (Программа ООН по окружающей среде), ЭСКАТО (Экономическая комиссия ООН для Азии и Тихого океана), ПРООН (Программа развития ООН), ЕЭК ООН (Европейская экономическая комиссия ООН), ВОЗ (Всемирная организация здравоохранения), ЮНЕСКО (Комиссия ООН по образованию, науке и культуре), ФАО (Международная продовольственная организация) и др.

2. Международных межправительственных организаций: Европейского союза, Совета Европы, ОБСЕ (Организации по безопасности и сотрудничеству в Европе), ОЭСР (Организация экономического сотрудничества и развития), СБЕР (Совет Баренцева/Евро-Арктического региона) и др.

3. Международных неправительственных организаций: ВВФ (Всемирный фонд дикой природы), МСОП (Всемирный союз охраны природы), Черноморское экономическое сотрудничество, АКОПС (Консультативный комитет по защите морей), Балтика-21 (Повестка дня на XXI век для региона Балтийского моря), Ветлэндз Интернешнл (Международная организация по изучению водно-болотных угодий) и др.

4. Финансовых организаций: Всемирного банка, МВФ (Международный валютный фонд), ЕБРР (Европейский банк реконструкции и развития), ГЭФ (Глобальный экологический фонд) и

др.

Международно-правовое регулирование состоит из нескольких этапов:

- 1) выработка общих конвенций, трансформирующих общие принципы в обязательные нормы;
- 2) заключение договоров, развивающих международно-правовые принципы в области окружающей среды;
- 3) заключение региональных договоров, касающихся общих или специальных вопросов охраны окружающей среды.

Международный договор – источник большинства международно-правовых норм. Договор одновременно служит как инструментом, обеспечивающим функционирование всей системы международных отношений, так и инструментом внешней политики каждого государства.

Многосторонние договоры, представляющие интерес для международного сообщества государств в целом, направлены на создание общепризнанных норм международного права и предназначены для участия всех государств являются основными источниками международного права окружающей среды. Двусторонние договоры заключаются между двумя государствами. Их примером являются межправительственные соглашения.

Международные договоры подразделяются также по территориальной сфере действия: локальные направлены на решение локальных экологических проблем, например проблем пограничных территорий; субрегиональные направлены на охрану отдельных экологических систем; региональные и глобальные – соответственно на решение региональных и глобальных экологических проблем.

В настоящее время принято классифицировать международные договоры по степени связанности предмета регулирования с проблематикой охраны окружающей среды и обеспечением перехода к устойчивому развитию.

Как правило, договоры, определяющие правоотношения в связи с переходом к устойчивому развитию, предусматривают соблюдение определенных экологически связанных прав, проникновение в смежные с природоохранными сферами виды деятельности, а также направлены на обеспечение выполнения экологических требований в предпринимательской, налоговой, банковской, инвестиционной и других сферах.

Международные договоры делятся в зависимости от степени взаимосвязи с проблематикой охраны окружающей среды на три группы:

1. Договоры, регулирующие иные, чем отношения в области охраны окружающей среды, отношения по поводу природных объектов. Они не содержат природоохранных норм, но закрепляют правовой статус природных объектов (например, правовой режим водоемов), косвенно влияя на осуществление комплекса природоохранных мероприятий.
2. Договоры, регулирующие отношения по поводу использования природных объектов, содержащие одновременно незначительное количество природоохранных норм (Конвенция по морскому праву).
3. Договоры, полностью ориентированные на регулирование международно-правовых отношений по поводу охраны окружающей среды.

Особо следует выделить рамочные соглашения, имеющие глобальный характер, фиксирующие общие для всех государств – участников обязательства, но при этом не ограничивающие договаривающиеся стороны перечислением запрещенных действий (Конвенция об изменении климата, Конвенция о биологическом разнообразии, Конвенция о запрещении военного или любого другого враждебного использования средств воздействия на окружающую среду и др.).

Каждый международный договор может иметь один из статусов: действующий или отмененный.

Присоединяясь к международному договору, каждое государство проходит, как правило, через три стадии: участие в его разработке и согласовании параметров, подписание и ратификация.

Ратификация – это окончательное утверждение международного договора высшим органом государственной власти. В международно-правовом аспекте ратификация

окончательно закрепляет обязательства государства по участию в договоре (в форме ратификационной грамоты), а во внутригосударственном аспекте – закрепляет международно-правовые нормы в форме закона, указа, постановления и т. п.

С осуществлением правовой реформы в РФ, все конвенции ратифицируются Федеральными законами. Например, Рамочная Конвенция ООН об изменении климата (РККИК), принятая в 1992 г. и вступившая в силу 21 марта 1994 г. ратифицирована Российской Федерацией Федеральным законом от 4 ноября 2004 г. № 128-ФЗ.

Ратификационный федеральный закон, принимаемый Государственной Думой, подлежит обязательному рассмотрению в Совете Федерации. Президент РФ подписывает закон, а также ратификационную грамоту.

Основным международным документом, определяющим понятие, статус и порядок принятия и ратификации международных договоров, является Венская конвенция о праве международных договоров 1969 г. Согласно этой конвенции каждое государство самостоятельно устанавливает процедуру и форму ратификации международного договора. Статья 19 Венской конвенции содержит право каждого государства на оговорку при подписании, ратификации, принятии и утверждении договора.

Право на оговорку исходит из признания суверенного права каждого договаривающегося государства делать одностороннее заявление в любой формулировке и под особым наименованием, посредством которого оно желает исключить или изменить юридическое действие отдельных положений договора в их применении к данному государству (ст. 19). Оговорка не изменяет положений договора для других участников в их отношениях между собой (ст. 21).

Каждая страна, ратифицирующая международный договор, обязана соответствовать принципу его соблюдения, закреплённому в Уставе ООН, согласно которому:

- налагается запрет на одностороннее произвольное изменение и прекращение международных договоров;
- существует обязательство выполнения международного договора несмотря на смену формы правления в государстве, территориальные изменения;
- налагается запрет на заключение государствами договоров, противоречащих обязательствам по ранее заключённым договорам;
- исполнение договора не зависит от состояния отношений между отдельными странами и изменений в международной обстановке.

При ратификации международного договора особое внимание должно обращаться на ресурсное обеспечение его выполнения: оперативное создание обеспечивающей нормативно-правовой базы; выделение соответствующих финансовых средств, определение головного (специально уполномоченного) государственного органа по реализации положений договора, обеспечение участия в конференциях по выполнению договора, создание собственной системы контроля и содействие внешнему контролю.

Несмотря на значительные трудности с финансированием деятельности по реализации положений международных природоохранных конвенций, Российской Федерацией проводится целый ряд мероприятий. Приведем лишь отдельные примеры:

- по завершении работ по модернизации действующих и строительству новых сооружений для переработки жидких радиоактивных отходов низкой активности в Мурманске (трехстороннее сотрудничество России, США и Норвегии по линии Лондонской конвенции (1972 г.) по предотвращению загрязнения моря сбросами отходов и других материалов);
- разработана Национальная стратегия и План действий по сохранению биологического разнообразия (по линии Конвенции о биологическом разнообразии, 1992 г.);
- совершенствуется законодательная и нормативная база, ведется инвестиционная деятельность, направленная на сокращение выбросов от точечных и диффузных источников, проводятся прикладные исследования (по линии Конвенции по защите морской среды района Балтийского моря) и т. д.

Для обеспечения международного правопорядка важное значение имеет международная ответственность.

Согласно международному праву, под международной ответственностью государств

понимается совокупность юридических последствий, наступающих для субъектов международных правоотношений в результате совершения международного правонарушения, а также обязательств по компенсации причиненного вреда.

В соответствии с действующим международным правом все международные правонарушения подразделяются на преступления и деликты. Всякое международно-правовое деяние, которое не является международным преступлением, признается международным деликтом. Международное право предусматривает два вида ответственности государства: материальная и нематериальная (политическая).

Контрольные вопросы:

1. Какие отношения регулирует экологическое право?
2. Каковы экологические основы природопользования?
3. Перечислите правовые меры охраны окружающей среды.
4. Назовите формы экологического контроля.
5. Экологическое правонарушение. Понятие, виды, состав.
6. Каковы особенности международного права окружающей среды как отрасли международного права? Каковы основные предпосылки ее появления?
7. Какие международно-правовые документы в области охраны окружающей среды являются основными?

Глава 14. Земельное право

Земельное право – это совокупность правовых норм, регулирующих отношения по поводу использования и охраны земель, как природного объекта, так и недвижимого имущества. Земельное право – самостоятельная отрасль права, имеющая свой предмет, метод и кодифицированный нормативный правовой акт.

Предметом земельного права являются отношения, возникающие при использовании земельных участков и управлении земельными ресурсами, урегулированные законодательством в целях обеспечения рационального использования и охраны земель, сохранения и восстановления плодородных ее свойств, охраны прав и законных интересов правообладателей земельных участков.

Земельные отношения имеют определенную специфику, так как их объект – земельные участки, рассматриваемые в земельном праве не только как недвижимое имущество, но и природный объект.

Методами правового регулирования земельных отношений является императивный и диспозитивный. Императивный метод применяется в сфере государственного управления земельными ресурсами (при предоставлении земель, находящихся в государственной или муниципальной собственности, осуществлении контроля за их охраной и использованием, кадастрового учета земель, ведении мониторинга и государственного земельного кадастра, проведении землеустройства и т. д.), взимания платы за земельные участки. Диспозитивный метод, как правило, применяется при регулировании отношений между равноправными участниками земельных отношений, например, при совершении сделок с земельными участками.

Источники земельного права – это нормативные правовые акты, принятые компетентными органами государственной власти и местного самоуправления, регулирующие отношения, возникающие при использовании земли. В соответствии со ст. 2 ЗК РФ земельное законодательство состоит из Земельного кодекса, федеральных законов и принимаемых в соответствии с ними нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления. Земельные отношения могут регулироваться также указами Президента и постановлениями Правительства Российской Федерации.

Основным нормативным правовым актом, определяющим конституционные основы земельных отношений, является Конституция РФ, в которой существуют нормы,

непосредственно регулирующие земельные отношения. К ним относятся: ст. 9, устанавливающая, что земля и другие природные ресурсы используются и охраняются как основа жизни и деятельности народов, проживающих на определенной территории, а также определяющая формы собственности на земельные участки и иные природные ресурсы; ст. 36, провозглашающая частную собственность на земельные участки и предусматривающая свободное распоряжение ими, если это не наносит ущерба окружающей среде и нарушает права и законные интересы иных лиц; ст. 42, закрепляющая права каждого на благоприятную окружающую среду; ст. 58, устанавливающая обязанность каждого сохранять природу, бережно относиться к ее богатствам; ст. 72, относящая земельное законодательство к совместному ведению Федерации и ее субъектов.

Кодифицированным актом, регулирующим земельные отношения, является Земельный кодекс РФ, принятый 25 октября 2001 г., в нем содержатся основные, общие нормы, поэтому приняты иные нормативные правовые акты, обеспечивающие применение норм Земельного кодекса. Так, порядок осуществления учета земель предусматривается Федеральным законом от 2 января 2000 г. «О государственном земельном кадастре». Процедура проведения землеустройства определяется Федеральным законом от 18 июня 2001 г. «О землеустройстве». Порядок совершения купли-продажи земельных участков, их дарения, передачи в аренду, залог предусматриваются Гражданским кодексом РФ, Федеральными законами от 7 июля 1998 г. «Об ипотеке (залоге недвижимости)» и от 21 июля 1997 г. «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

В соответствии со ст. 72 Конституции земельные отношения относятся к совместному ведению Федерации и ее субъектов. Это значит, что субъекты Федерации вправе принимать свои законы и иные нормативные правовые акты, регулирующие земельные отношения. Какие нормативные правовые акты могут принимать субъекты Федерации, определяет Земельный кодекс. Например, законами субъектов Федерации устанавливаются максимальные размеры земельных участков, предоставляемых гражданам в собственность бесплатно (п. 2 ст. 33 ЗК РФ); порядок определения размера арендной платы, порядок, условия и сроки ее внесения (п. 3 ст. 65 ЗК РФ), предусматриваются случаи бесплатного предоставления земельных участков в собственность гражданам и юридическим лицам (п. 2 ст. 28 ЗК РФ).

Полномочия органов местного самоуправления в сфере регулирования земельных отношений также определяются Земельным кодексом. В частности, органами местного самоуправления предусматриваются предельные нормы предоставления земельных участков для индивидуального жилищного строительства и личного подсобного хозяйства (п. 1 ст. 33 ЗК РФ).

Виды прав на земельные участки .

Земельным кодексом определены права, на которых граждане и юридические лица могут использовать земельные участки: ***собственность; пожизненное наследуемое владение; постоянное (бессрочное) пользование; сервитут, аренда, безвозмездное срочное пользование.***

Собственники вправе совершать любые гражданско-правовые сделки с земельными участками: продавать, дарить, передать в аренду, залог и др. Лица, использующие земельные участки на праве пожизненного наследуемого владения, могут совершать только одну сделку передать земельный участок по наследству (п. 2 ст. 21 ЗК РФ). Лица, использующие земельные участки на праве постоянного (бессрочного) пользования, вообще не могут распоряжаться земельными участками (п. 4 ст. 20 ЗК РФ).

Право собственности на землю не является абсолютным. ***Отдельные категории и виды земель изъяты из гражданского оборота и не могут предоставляться в частную собственность.*** Согласно п. 4 ст. 27 ЗК РФ изъяты из гражданского оборота, т. е. не предоставляются в частную собственность земельные участки, занятые следующими объектами: государственными природными заповедниками и национальными парками; объектами использования атомной энергии, пунктами хранения ядерных материалов и радиоактивных веществ; воинскими и гражданскими захоронениями и др.

В п. 5 указанной статьи определяются земельные участки, которые ограничиваются в обороте, их также запрещается предоставлять в частную собственность, если федеральными законами не установлено иного. Ограничиваются в обороте земельные участки: в пределах лесного фонда; предоставленные для нужд связи и организаций транспорта, в том числе морских, речных портов, вокзалов, аэродромов и аэропортов, сооружений навигационного обеспечения воздушного движения и судоходства и др. Кроме того, действующее федеральное законодательство определяет виды земель, приватизация которых запрещена, т. е. их также запрещается предоставлять в частную собственность. В соответствии с п. 12 ст. 85 ЗК РФ не подлежат приватизации земельные участки, занятые площадями, улицами, проездами, автомобильными дорогами, набережными, скверами, бульварами, закрытыми водоемами, пляжами и другими объектами, находящимися в поселении.

В соответствии с п. 2 ст. 9 Конституции РФ в Российской Федерации признаются следующие формы собственности на землю: **частная; государственная (федеральная и субъектов Федерации); муниципальная.**

Частной собственностью являются земельные участки, принадлежащие гражданам и юридическим лицам.

Государственной собственностью являются земельные участки, принадлежащие Федерации или ее субъектам, а муниципальной собственностью – земельные участки, принадлежащие муниципальным образованиям.

В Земельном кодексе установлены основания возникновения государственной или муниципальной собственности: права, возникшие на основании федеральных законов, а право муниципальной собственности и на основании законов субъектов Федерации; при разграничении государственной собственности на землю; при совершении сделок (ст. 17–19 ЗК РФ).

Например, Лесной кодекс РФ устанавливает федеральную собственность на земли лесного фонда, разрешая отдельные участки передавать в собственность субъектов Федерации на основании совместных решений Федерации и ее субъектов.

Основания и порядок разграничения государственной собственности на землю определены Федеральным законом от 17 июля 2001 г. «О разграничении государственной собственности на землю». Согласно Закону право государственной или муниципальной собственности на земельные участки возникает после их государственной регистрации на основании акта Правительства РФ (ст. 2–5 Закона)

Право государственной и муниципальной собственности может возникать и в результате приобретения земельных участков по гражданско-правовым сделкам, например, выкуп для государственных или муниципальных нужд участков, находящихся в собственности граждан или юридических лиц.

На праве пожизненного наследуемого владения земельные участки до введения Земельного кодекса могли предоставляться только гражданам. Землевладельцы могут совершить лишь одну сделку – передать земельный участок по наследству. Граждане, приобретшие земельные участки на этом праве до введения в действие Кодекса, сохраняются его и имеют право приобрести их в собственность бесплатно.

На праве постоянного (бессрочного) пользования земельные участки могут предоставляться лишь ограниченному кругу лиц: государственным и муниципальным учреждениям, федеральным казенным предприятиям, а также органам государственной власти и местного самоуправления. До введения в действие Земельного кодекса на указанном праве участки предоставлялись и гражданам, которые могут приобрести их в собственность бесплатно. В ст. 20 ЗК РФ определены полномочия землепользователей, которые не вправе совершать сделок с земельными участками.

Сервитуты – право ограниченного пользования чужим земельным участком. В Земельном кодексе данные отношения урегулированы в ст. 23, предусматривающей два вида сервитутов: публичные и частные.

Публичный сервитут устанавливается законами и иными нормативными правовыми актами в тех случаях, когда это необходимо для обеспечения интересов государства, местного самоуправления или местного населения, например, для прохода или проезда через земельный

участок; использования земельного участка в целях ремонта коммунальных, инженерных, электрических и других линий и сетей, использования земельного участка в целях охоты, ловли рыбы, сбора дикорастущих растений (п. 2, 3 ст. 23 ЗК РФ). Примером публичного сервитута является пользование дорогами, скверами, парками и другими землями общего пользования в поселениях.

Частный сервитут устанавливается по соглашению между лицом, требующим установление сервитута, и собственником соседнего земельного участка. Например, в тех случаях, когда земельный участок одному из них необходим для прохода к жилому строению или прокладки водо-, газопровода. При возникновении спора между указанными лицами сервитут устанавливается по решению суда. Собственник земельного участка, обремененного частным сервитутом, вправе требовать плату от лиц, в интересах которых установлен сервитут (ст. 274 ГК РФ).

Основания возникновения и прекращения прав на земельные участки

Права на земельные участки граждан и юридических лиц могут возникать в результате совершения сделок, таких как купля-продажа, дарение, мена; на основании решений государственных органов управления и органов местного самоуправления либо решения суда.

При совершении сделок обязательно должно соблюдаться такое требование, как сохранение целевого использования земельного участка, т. е. если земельный участок предоставлялся для индивидуального жилищного строительства, то, купив его, на нем нельзя разместить магазин или иной объект, не соответствующий цели предоставления участка.

Законодатель учитывает, что могут существовать объективные причины для изменения целевого назначения земельного участка, и предусматривает особую процедуру совершения сделок в этих случаях. Необходимо решение органов управления, компетенция которых определяется формой собственности на землю, о переводе земель из одной категории в другую. В отношении земель, находящихся в частной собственности, решение принимается органами местного самоуправления, за исключением земель сельскохозяйственного назначения, в отношении которых решение принимается органами управления субъекта Федерации (п. 1 ст. 8 ЗК РФ). Земельный участок, представленный крестьянскому (фермерскому) хозяйству, покупается с целью строительства автомобильной дороги. Договор купли-продажи может быть заключен на основании решения органа управления о переводе земель сельскохозяйственного назначения в земли промышленности и иного специального назначения.

При купле-продаже, дарении, мене земельных участков должен соблюдаться принцип единства судьбы земельного участка и прочно связанных с ними объектов, т. е., продажа земельного участка допускается с одновременной продажей и здания, строения, сооружения, находящегося на нем. Подобное правило должно соблюдаться и при продаже здания, строения, сооружения. Продать перечисленные объекты возможно лишь с земельным участком, необходимым для их использования, если земельный участок не запрещено предоставлять в частную собственность (п. 4 ст. 36 ЗК РФ).

При продаже зданий, строений, сооружений, находящихся на земельных участках, используемых на правах постоянного (бессрочного) пользования, аренды, также должен соблюдаться принцип единства судьбы земельного участка и объектов недвижимости, расположенных на нем. Если земельные участки используются на правах не являющихся собственностью, то при продаже (дарении, мене) здания, строения, сооружения его собственнику должно перейти право на используемый земельный участок, то на котором он использовался до совершения сделки со строением. Если земельный участок, например, использовался на правах аренды, то при приобретении здания его собственнику перейдет право аренды земельного участка (п. 1 ст. 35 ЗК РФ).

Данное правило не применяется в отношении земельных участков используемых на правах пожизненного наследуемого владения, так как Земельный кодекс запретил предоставлять участки на этом праве (п. 1 ст. 21 ЗК РФ). Не применяется данное правило и в отношении земельных участков, используемых гражданами на праве постоянного (бессрочного) пользования, так как после вступления в силу Земельного кодекса участки на

указанном праве им не предоставляются. Таким образом, при продаже гражданином строения, расположенного на земельном участке, используемом на правах пожизненного наследуемого владения или постоянного (бессрочного) пользования, до совершения сделки право на земельный участок должно быть переоформлено. Как указывалось выше, граждане – землевладельцы и землепользователи вправе бесплатно приобрести земельный участок в частную собственность. Основанием возникновения права на земельный участок в данном случае явится решение компетентного органа управления.

Решение о предоставлении земельного участка вправе принять федеральные органы исполнительной власти, если земельный участок является федеральной собственностью; исполнительные органы государственной власти субъектов Федерации, если земельный участок является собственностью субъекта Федерации; органы местного самоуправления, если земельный участок является муниципальной собственностью (ст. 9–11 ЗК РФ). До разграничения государственной собственности на землю все земельные участки находятся в распоряжении органов местного самоуправления (п. 10 ст. 3 Федерального закона «О введении в действие Земельного кодекса Российской Федерации»). Решение выносится на основании заявления заинтересованного лица. До вынесения решения должны быть выполнены мероприятия по формированию земельного участка, т. е. составлен проект его границ и границы установлены на местности, а также осуществлен кадастровый учет участка – это индивидуальное описание земельного участка, при котором он приобретает признаки, позволяющие выделить его из других земельных участков, и ему присваивается индивидуальный кадастровый номер.

Исполнительный орган государственной власти или орган местного самоуправления на основании заявления гражданина или юридического лица, заинтересованных в предоставлении земельного участка для строительства, в двухнедельный срок принимает решение о предоставлении земельного участка, в котором должно содержаться описание земельного участка: местоположение, площадь участка, его кадастровый номер, вид права и ограничения прав, целевое назначение и разрешенное использование.

Земельным кодексом усилены гарантии прав граждан и юридических лиц, желающих приобрести земельные участки. Не допускается отказ в предоставлении в собственность граждан и юридических лиц земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, для строительства, за исключением случаев: изъятия земельных участков из оборота; запрета на приватизацию земельных участков; резервирования земельных участков для государственных или муниципальных нужд (п. 4 ст. 28 ЗК РФ).

На основании решения органов управления возникают права и на земельные участки, находящиеся в государственной или муниципальной собственности, свободные от застройки и от прав граждан или юридических лиц. Особенность заключается в том, что если земельный участок предоставляется в собственность, то должны быть проведены торги (конкурсы или аукционы). Таким образом, орган управления вынесет решения о проведении земельных торгов.

До разграничения государственной собственности на землю продавцом земельного участка выступает орган местного самоуправления или исполнительный орган государственной власти, уполномоченные на предоставление соответствующих земельных участков. До выставления земельного участка на торги он должен быть сформирован, определена цель его использования, определены технические условия подключения объектов к сетям инженерных коммуникаций (водоснабжению, линиям электропередачи, теплоснабжению и т. д.); осуществлен кадастровый учет (п. 4 ст. 30 ЗК РФ).

По результатам торгов составляется протокол, позволяющий определить победителя и являющийся основанием для заключения с победителем торгов договора купли-продажи или аренды земельного участка.

При предоставлении земельных участков гражданам в собственность должны учитываться предельные (максимальные и минимальные) нормы их предоставления. Нормы устанавливаются для земельных участков, предоставляемых для: ведения крестьянского (фермерского) хозяйства, садоводства, огородничества, животноводства, дачного строительства, ведения личного подсобного хозяйства и индивидуального жилищного строительства.

Права граждан и юридических лиц на земельные участки подлежат государственной регистрации. Документом, свидетельствующим о ее осуществлении, является свидетельство о государственной регистрации права на земельный участок.

Земельный кодекс РФ определяет не только основания и порядок возникновения прав на земельные участки, но и основания и порядок их прекращения. Права на земельные участки могут прекращаться добровольно (по желанию гражданина или юридического лица, обладающего участком) или принудительно (без учета его желания). Добровольно право на земельный участок прекращается, например, при совершении сделки с ним. Продажа земельного участка его собственником влечет прекращение его права на землю. Владелец земельного участка вправе отказаться от права на него (ст. 53 ЗК РФ).

Принудительное прекращение права на земельный участок возможно лишь в случаях предусмотренных законом.

Примером принудительного изъятия земельного участка является изъятие для государственных или муниципальных нужд, то есть когда земельный участок необходим для размещения иных объектов. Но изъять земельный участок возможно лишь в исключительных случаях, в частности, для размещения объектов государственного или муниципального значения при отсутствии других вариантов возможного их размещения: обороны и безопасности, использования атомной энергии, федерального транспорта, путей сообщения, связи.

Решение об изъятии земельного участка принимается органами государственного управления или местного самоуправления, в зависимости от того для каких нужд необходим участок. Если, например, участок необходим для федеральных нужд (обеспечения государственной безопасности, нужд обороны, космической деятельности и др.), то решение принимается федеральным органом управления.

Права владельцев земельных участков защищены законом. Граждане и юридические лица, владельцы земельных участков, должны быть не позднее, чем за год до предстоящего изъятия земельного участка уведомлены об этом и им полностью должны быть возмещены причиненные убытки.

Принудительно земельный участок может быть изъят и в случае нарушения земельного законодательства. Земельные правонарушения, являющиеся основания для изъятия земельных участков, определены в ст. 45–47 ЗК РФ, к ним, в частности, относится использование земельного участка не в соответствии с его принадлежностью к той или иной категории земель; использование земельного участка способами, которые приводят к существенному снижению плодородия сельскохозяйственных земель или значительному ухудшению экологической обстановки. Принудительное прекращение права осуществляется при условии, если после наложения административного взыскания в виде штрафа и вынесения предупреждения о допущенных земельных правонарушениях не устранены факты ненадлежащего использования земельного участка. Материалы о прекращении права на земельный участок ввиду его ненадлежащего использования направляются в суд, которым принимается решение о прекращении права на земельный участок.

Права и обязанности владельцев земельных участков при их использовании

Основные права и обязанности владельцев земельных участков определены в ст. 40–42 ЗК РФ. Они не зависят от вида прав на участки, но различны в зависимости от цели предоставления земельного участка.

Общими правами и обязанностями наделяются все землеобладатели независимо от целевого использования земли. К ним относятся: права пользования земельным участком; использование в установленном порядке для собственных нужд имеющихся на земельном участке общераспространенных полезных ископаемых, пресных подземных вод, а также закрытых водоемов; право собственности посева и посадки сельскохозяйственных культур, полученную сельскохозяйственную продукцию и доходы от ее реализации и др.

Специальными правами наделяются правообладатели с учетом целевого использования земельных участков, к ним могут быть отнесены: возведение жилых, производственных,

культурно-бытовых и иных зданий, строений, сооружений, которые могут быть осуществлены на земельных участках, предоставленных под застройку; проведение мелиоративных работ, которые могут выполнены на землях сельскохозяйственного назначения и лесного фонда; строительство прудов и иных закрытых водоемов, возможно лишь на участках, предоставленных для этих целей.

Каждому праву соответствуют обязанности, перечисленные в ст. 42 Кодекса, ограничивающие права на земельные участки в целях обеспечения их рационального использования и охраны.

Право пользования земельным участком ограничено обязанностью строго целевого использования земельных участков. Право пользования имеющимися на земельном участке общераспространенными полезными ископаемыми, пресными подземными водами, а также закрытыми водоемами возможно с соблюдением требований экологического законодательства.

Право возведения зданий, строений, сооружений ограничено обязанностью – соблюдения требований градостроительных регламентов, строительных, экологических, санитарно-гигиенических, противопожарных и иных правил, нормативов.

Использование земель в Российской Федерации является платным, поэтому обладатели земельных участков обязаны своевременно вносить плату за землю. В ст. 65 ЗК РФ установлены следующие **формы платы за землю** : земельный налог и арендная плата. Земельный налог уплачивают собственники, землевладельцы, землепользователи, арендную плату платят арендаторы.

В отношении отдельных земельных участков перечисленные права могут быть ограничены не только возложением соответствующих обязанностей. По решению органов управления могут устанавливаться запреты на осуществление отдельных видов хозяйственной деятельности и использования земель. В ст. 56 ЗК РФ определены возможные ограничения прав на земельные участки. К ним, в частности, относятся особые условия использования земельных участков и режим хозяйственной деятельности в охранных, санитарно-защитных зонах. Примером охранных зон являются водоохранные зоны. Особенности использования земли в этих зонах установлены в Положении о водоохранных зонах водных объектов и их прибрежных защитных полосах, утвержденным Постановлением Правительства РФ от 23 ноября 1996 г. В водоохранных зонах запрещаются те виды хозяйственной деятельности, при осуществлении которых может быть причинен вред водному объекту: применение химических средств при производстве сельскохозяйственных работ; размещение складов ядохимикатов, минеральных удобрений, горюче-смазочных материалов, животноводческих комплексов и ферм; захоронение бытовых отходов и др.

Земельным кодексом предусмотрено несколько видов зон с особыми условиями использования земель. В составе земель промышленности и иного специального назначения в целях обеспечения безопасности населения и создания необходимых условий для эксплуатации промышленных производств и объектов также могут устанавливаться охранные, защитные, санитарные и иные зоны. Земельные участки, которые включены в такие зоны, у собственников, землевладельцев, землепользователей и арендаторов не изымаются, но в их границах может быть введен особый режим использования земель, ограничивающий или запрещающий те виды деятельности, которые несовместимы с целями установления зон (п. 3 ст. 87 ЗК РФ). Так, в соответствии со ст. 93 ЗК РФ на земельных участках в границах охранных зон объектов системы газоснабжения не допускается строительство каких бы то ни было зданий, строений, сооружений; не разрешается препятствовать организации – собственнику системы газоснабжения или уполномоченной ею организации в выполнении ими работ по обслуживанию и ремонту объектов системы газоснабжения, ликвидации последствий возникших на них аварий, катастроф.

В случае неисполнения обязанностей и правил использования земли, установленных Земельным кодексом РФ, виновные лица привлекаются к ответственности.

Согласно ст. 74 ЗК РФ лица виновные в совершении земельных правонарушений, привлекаются **административную или уголовную ответственность** .

Привлечение лица в уголовной или административной ответственности не освобождает

его от обязанности устранить допущенные земельные правонарушения и **возместить причиненный им вред** .

В соответствии со ст. 75 ЗК РФ должностные лица и работники организации, виновные в совершении земельных правонарушений, привлекаются **дисциплинарную ответственность** в случаях, если в результате ненадлежащего выполнения ими своих должностных или трудовых обязанностей организация была привлечена к административной ответственности за проектирование, размещение и ввод в эксплуатацию объектов, оказывающих негативное (вредное) воздействие на состояние земель, их загрязнение химическими и радиоактивными веществами, производственными отходами и сточными водами.

Кроме того, отдельные правонарушения являются основаниями для прекращения права на земельный участок.

Органы управления земельными ресурсами и их полномочия

В зависимости от осуществляемых полномочий органы управления земельными ресурсами РФ могут быть разделены на органы общей и специальной компетенции. Органы управления общей компетенции – это представительные и исполнительные органы государственной власти и местного самоуправления.

Органы управления специальной компетенции – **Федеральное агентство кадастра объектов недвижимости** основными функциями являются: создание и ведение государственного кадастра объектов недвижимости; организация проведения кадастровой оценки земель и оценки иных объектов недвижимости; осуществление государственного мониторинга земель; оказание услуг в сфере землеустройства, государственного кадастрового учета, государственной кадастровой оценки земель, оценки иных объектов недвижимости; проведение экспертизы землеустроительной документации.

Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом – осуществляет проведение единой государственной политики в области имущественных и земельных отношений, а также полномочия собственника в пределах, предусмотренных федеральным законодательством.

Министерство природных ресурсов РФ – осуществляет управление земельными ресурсами как природным объектом.

Государственное агентство по строительству и жилищно-коммунальному хозяйству – осуществляет управление земельными ресурсами, используемыми под застройку.

Мониторинг земель

Государственный мониторинг земель представляет собой систему наблюдений за состоянием земель. Объектами государственного мониторинга земель являются все земли в Российской Федерации.

Задачами государственного мониторинга земель являются: своевременное выявление изменений состояния земель, оценка этих изменений, прогноз и выработка рекомендаций о предупреждении и об устранении последствий негативных процессов; информационное обеспечение ведения государственного земельного кадастра, государственного земельного контроля за использованием и охраной земель, осуществлении иных функций государственного и муниципального управления земельными ресурсами, а также землеустройства; обеспечение граждан информацией о состоянии окружающей среды в части состояния земель.

Кадастровый учет земель и ведение земельного кадастра

Кадастровый учет земель осуществляется в целях обеспечения их охраны и рационального использования, а также защиты прав землеобладателей в соответствии с Федеральным законом от 2 января 2000 г. «О государственном земельном кадастре».

Государственный кадастровый учет земельных участков – описание земельных

участков, в результате чего каждый участок получает такие характеристики, которые позволяют однозначно выделить его из других земельных участков и осуществить его качественную и экономическую оценки. Государственный кадастровый учет земельных участков сопровождается присвоением каждому земельному участку кадастрового номера.

Кадастровый учет земельных участков осуществляется посредством ведения **государственного земельного кадастра**, представляющего свод сведений о местоположении, целевом назначении и правовом положении земель Российской Федерации и наличии расположенных на земельных участках и прочно связанных с этими земельными участками объектов.

Основным документом Земельного кадастра является **Единый государственный реестр земель**, в котором содержатся основные сведения о земельных участках (ст. 14 Закона).

Контроль за охраной и использованием земель.

Контроль за охраной и использованием земель – это административная деятельность органов государственной власти и местного самоуправления, которая выражается в осуществлении проверок за состоянием земель, выполнением мероприятий по рациональному использованию и охране земельных участков и соблюдению земельного законодательства. Действующее законодательство предусматривает несколько видов контроля: государственный, муниципальный; общественный и производственный контроль.

Государственный контроль за охраной и использованием земель осуществляется в соответствии с Положением о государственном земельном контроле, утвержденном Постановлением Правительства РФ от 19 ноября 2002 г.: Федеральным агентством кадастра объектов недвижимости и его территориальные органы во взаимодействии с другими заинтересованными федеральными органами исполнительной власти, их территориальными органами, с органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления, организациями, общественными объединениями, а также гражданами.

Государственные инспектора по использованию и охране земель при выполнении возложенных на них обязанностей имеют право: посещать организации и объекты, обследовать земельные участки; давать обязательные для исполнения предписания по вопросам соблюдения требований земельного законодательства, а также об устранении нарушений, выявленных в ходе проведения проверок; составлять по результатам проверок акты с обязательным ознакомлением с ними собственников, владельцев, пользователей, арендаторов земельных участков; составлять протоколы о нарушениях земельного законодательства и привлекать к административной ответственности; выдавать предписания о приостановлении работ, ведущихся с нарушением права юридических лиц и граждан на землю или создающих угрозу их нарушения.

Государственная кадастровая оценка земель проводится для целей налогообложения с учетом данных земельного, градостроительного, лесного, водного и других кадастров. Результаты государственной кадастровой оценки земель утверждаются органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации и вносятся в государственный земельный кадастр.

Одним из основных принципов земельного законодательства является строго целевое использование земли, т. е. любой земельный участок должен использоваться строго в соответствии с целью его предоставления. Целевое использование земельного участка определяется целевым назначением земельного участка и его разрешенным использованием. По целевому назначению земли в Российской Федерации подразделяются на следующие категории земель: сельскохозяйственного назначения; поселений; промышленности, энергетики, транспорта, связи, радиовещания, телевидения, информатики, для обеспечения космической деятельности, обороны, безопасности и иного специального назначения; особо охраняемых территорий и объектов; лесного и водного фондов; запаса.

Разрешенное использование земельных участков – это конкретная цель, для которой предоставлен участок. Примерами разрешенного использования земельного участка является индивидуальное жилищное строительство, садоводство, личное подсобное хозяйство.

Целевое назначение и разрешенное использование земельного участка определяют режим

его использования, т. е. особые условия его использования.

Земельный кодекс определяет, какие земельные участки относятся к той или иной категории земель, и устанавливает основные особенности использования.

К землям сельскохозяйственного назначения относятся земли, находящиеся за пределами черты поселения, предназначенные или используемые для нужд сельского хозяйства. Указанные земли предоставляются сельскохозяйственным предприятиям, гражданам для ведения крестьянских (фермерских) хозяйств, личного подсобного хозяйства, садоводства, огородничества, животноводства. В составе земель сельскохозяйственного назначения выделяют земли, занятые сельскохозяйственными угодьями – пашня, сенокосы, пастбища, т. е. непосредственно используемые для выращивания сельскохозяйственной продукции. Особенности использования этих земель обусловлены тем, что они обладают плодородными свойствами, позволяющими использовать их для указанной цели. Законодатель предусматривает меры, обеспечивающие сохранение площадей, используемых в сельскохозяйственном производстве. В этих целях запрещается или ограничивается изъятие сельскохозяйственных угодий из сельскохозяйственного производства. Перевод земель сельскохозяйственного назначения в иные категории допускается лишь в исключительных случаях. Например, земли, непригодные для осуществления сельскохозяйственного производства, могут предоставляться для строительства промышленных и иных несельскохозяйственных объектов, а также включаться в состав земель лесного и водного фондов, земель запаса.

Специальным Федеральным законом от 24 июля 2002 г. «Об особенностях оборота земель сельскохозяйственного назначения» устанавливаются принципы совершения сделок с землями, отнесенными к данной категории земель. Например, принцип, ограничивающий права иностранных лиц на земельные участки. Иностранные лица, лица без гражданства могут обладать земельными участками только на праве аренды (ст. 3 Закона).

Если земли сельскохозяйственного назначения имеют основное целевое использование – выращивание сельскохозяйственной продукции, то земли в поселениях используются и предназначены под застройку и развитие городских и сельских поселений (п. 1 ст. 83 ЗК РФ). Целевое использование данной категории земель определяет особенности правового режима, заключающиеся в том, что особое значение в поселениях имеет градостроительная документация. Режим использования земель в поселениях определяется не только Земельным, но Градостроительным кодексом РФ.

При использовании земель в поселениях должны соблюдаться следующие принципы: обеспечение сбалансированного учета экологических, экономических и социальных и иных факторов; соблюдение требований охраны окружающей природной среды и экологической безопасности; сохранения объектов историко-культурного наследия и особо охраняемых природных территорий; обеспечения инвалидам условий для беспрепятственного доступа к объектам социального и иного назначения.

Одним из основных градостроительных документов, требования которого должны соблюдаться при застройке земель в поселениях, является генеральный план поселения. Генеральный план определяет размещение объектов электро-, тепло-, газо- и водоснабжения; автомобильных дорог и иных объектов.

Карты, содержащиеся в генеральных планах, отображают территориальные зоны поселения – участки, имеющие различное целевое использование. В законодательстве названы следующие зоны: жилые – это зоны жилой застройки, в которых допускается размещение объектов социального и коммунально-бытового назначения, объектов здравоохранения, образования, стоянок автомобильного транспорта, гаражей; общественно-деловые – предназначены для размещения объектов здравоохранения, культуры, торговли, общественного питания, коммунально-бытового назначения, предпринимательской деятельности, делового, финансового назначения и иных; производственные – предназначены для размещения промышленных складских объектов, в том числе сооружений и коммуникаций железнодорожного, автомобильного, речного, морского транспорта, связи; сельскохозяйственного использования – земли, занятые пашней, сенокосами, пастбищами, а также предназначенные для ведения садоводства, дачного строительства, личного подсобного

хозяйства и др. Применительно к каждой территориальной зоне устанавливаются виды разрешенного использования.

На картах генерального плана отражаются границы земельных участков, которые предоставлены для размещения объектов капитального строительства федерального, регионального и местного значения, а также зоны, планируемого размещения указанных объектов.

Строительство, реконструкция объектов капитального строительства, их капитальный ремонт могут осуществляться на основании разрешения на строительство – документа, предоставляющего право на совершение перечисленных действий. Разрешение на строительство выдается при наличии проектной документации, содержащей материалы, определяющие конструктивные и инженерно-технические решения для обеспечения строительства.

Режим использования земель лесного, водного фондов и особого охраняемых территорий и их объектов определяется тем, что на них находятся иные природные объекты, объекты истории и культуры, связи с чем устанавливаются требования, обеспечивающие охрану и рациональное использования указанных объектов.

Так, к землям лесного фонда относятся лесные земли (земли, покрытые лесной растительностью и не покрытые ею, но предназначенные для ее восстановления) и предназначенные для ведения лесного хозяйства нелесные земли (просеки, дороги, болота и другие).

Режим использования этих земель определяется не только Земельным, но и Лесным кодексом РФ. Земли лесного фонда предоставляются для заготовки древесины, второстепенных лесных ресурсов (пней, коры, бересты, пихтовых, сосновых, еловых лап, новогодних елок и других); осуществления побочного лесопользования (сенокошение, пастьба скота, размещение ульев и пасек, заготовка древесных соков и др.); пользование участками лесного фонда для нужд охотничьего хозяйства, научно-исследовательских и культурно-оздоровительных, туристических и спортивных целей на правах аренды, безвозмездного пользования, концессии.

Таким образом, по каждой из категорий земель устанавливается свой режим использования с учетом цели использования земельного участка.

Контрольные вопросы:

1. Определите предмет земельного права, его систему и методы правового регулирования.
2. Какими нормативными правовыми актами регулируются земельные отношения?
3. На каких правах граждане и юридические лица могут использовать земельные участки?
4. Как возникает права на земельные участки граждан и юридических лиц?
5. В каких случаях может быть прекращено право на земельный участок?
6. Какими правами и обязанностями наделены правообладатели земельных участков?
7. Какая ответственность установлена за нарушение земельного законодательства?

Рекомендуемая литература для углубленного изучения курса

- Административное право: Учебник / Под ред. Л. Л. Попова. М.: Юристъ, 2004.
- Азаров Н. И. Теория государства и права: Конспект лекций и методические указания. М., 1998.
- Баглай М. В. Конституционное право Российской Федерации. М., 2003.
- Бахрах Д. Н., Россинский Б. В., Старилов Ю. Н. Административное право. – М.: Норма, 2004. (Краткие учебные курсы юридических наук).
- Боголюбов С. А. Экологическое право России: Учебник. М., 1988.
- Бринчук М. М. Экологическое право: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М., 2003.
- Быкова Т. А., Серветник А. А., Хмелева Т. И. Учебное пособие по курсу «Гражданское право». Часть первая. Саратов: Приволжское книжное изд-во, 2000.
- Венгеров А. Б. Теория государства и права. М., 1998.

- Гейхман В. Л., Дмитриева И. К. Трудовое право: Учебник для вузов. М.: РПА МЮ РФ, 2002. 340 с.
- Гойман-Червонюк В. И. Очерк теории государства и права. М., 1996.
- Голиченков А. К., Волков Г. А., Козырь О. М. Земельный кодекс Российской Федерации: Научно-практический комментарий. М., 2002.
- Гошуляк В. В. Конституционное и уставное законодательство субъектов Российской Федерации. М., 1999.
- Гражданский кодекс РФ.
- Давид Р. Основные правовые системы современности. М., 1988.
- Дубовик О. Л. Экологическое право в вопросах и ответах: Учебное пособие. М., 2001.
- Иконницкая И. А. Земельное право Российской Федерации: Учебник. М.: Юрист, 2002.
- Казанцев В. И. Трудовое право: Учебник. М.: ИЦ «Академия», 2003. 288 с.
- Кашанина Т. В., Кашанин А. В. Основы российского права. М., 1996.
- Комаров С. А. Общая теория государства и права. М., 7-е изд. 2004.
- Комментарий к Земельному кодексу Российской Федерации / Под ред. Г. В. Чубукова, М. Ю. Тихомирова. М., 2002.
- Комментарий официальных органов к Трудовому кодексу Российской Федерации / Сост. А. В. Верховцев. М.: ИНФРА-М, 2004. 1190 с.
- Конин Н. М. Административное право России. Общая и Особенная части: Курс лекций М.: Юрист, 2004.
- Конин Н. М., Журик В. В., Петров М. П. Российское административное право: Учебно-методический комплекс / Под ред. Н. М. Кониной. М.: Норма, 2005.
- Конституционное право России в вопросах и ответах: Учебно-методическое пособие / Под ред. А. В. Малько. М.: Юрист, 2003. 230 с.
- Конституционное право России: Учебно-методическое пособие. Краткий учебник / Под ред. А. В. Малько. М.: НОРМА М-ИНФРА, 2001. 408 с.
- Конституционное право субъектов Российской Федерации / Отв. ред. В. А. Кряжков. М.: ООО «Городециздат», 2002. 864 с.
- Крассов О. И. Земельное право: Учебник. М.: Юрист, 2004.
- Крассов О. И. Экологическое право. Учебник. М., 2001.
- Лазарев В. В. Теория государства и права. М., 1992.
- Лазарев В. В., Липень С. В. Теория государства и права. М., 1998.
- Лившиц Р. З. Теория права. М., 1994.
- Марченко М. Н. Теория государства и права. М., 2004.
- Молодцов М. В., Головина С. Ю. Трудовое право России: Учебник для вузов. М.: Норма, 2004. – 640 с.
- Назаренко Г. В. Общая теория права и государства: Курс лекций. Орел, 1995.
- Нерсисянц В. С. Юриспруденция: Введение в курс общей теории права и государства. М., 1998.
- Общая теория государства и права: Академический курс: В 3 т. / Отв. ред. М. Н. Марченко. М., 2005.
- Общая теория права / Под ред. А. С. Пиголкина. 2-е изд. М., 1995.
- Общая теория права и государства / Под ред. В. В. Лазарева. М., 1994.
- Овсепян Ж. И. Становление конституционных и уставных судов в субъектах Российской Федерации (1990–2000 гг.). М., 2001.
- Оксамытный В. В. Теория государства и права. М., 2004.
- Петров В. В. Экологическое право России: Учебник. М., 1995.
- Пиляева В. В. Гражданское право в схемах и определениях. М.: ООО «ВИТРЭМ», 2002.
- Права человека: Учебник для вузов / Отв. ред. Е. А. Лукашева. М.: НОРМА, 2000. 573 с.
- Протасов В. Н. Что и как регулирует право. М., 1995;
- Россинский Б. В. Административная ответственность: Курс лекций. М.: Норма, 2004.
- Теория государства и права / Под ред. В. М. Корельского и В. Д. Первалова. М., 2004.
- Теория государства и права. Курс лекций / Под ред. Н. И. Матузова и А. В. Малько. 2-е изд. М., 2005.

Черданцев А. Ф. Теория государства и права. М., 2004.

Чмыхало Е. Ю. Земельное право: общая часть. Учебное пособие. Саратов: Изд-во ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права», 2004.