

Т.В. КАШАНИНА А.В. КАШАНИН



10-11

Сборник задач
ПО ПРАВУ
с решениями

ИЗДАТЕЛЬСТВО
ВИТА
Спресс



Т.В. КАШАНИНА А.В. КАШАНИН

Сборник задач **ПО ПРАВУ** с решениями

Пособие для учащихся
10 - 11 классов

МОСКВА
Издательство
2012



УДК 340(075.3)-82
ББК 67.я72(2)
К31

Авторы:

Кашанина Татьяна Васильевна, доктор юридических наук, профессор Московской государственной юридической академии;

Кашанин Андрей Васильевич, кандидат юридических наук, доцент, ведущий научный сотрудник Института правовых исследований ГОУ «Высшая школа экономики»

Кашанина, Т. В.

К31 Сборник задач по праву с решениями: Пособие для 10–11 классов (Базовый и профильный уровни образования)/Т.В. Кашанина, А.В. Кашанин. — М.: ВИТА-ПРЕСС, 2012. — 288 с.
ISBN 978-5-7755-2431-9

Задачи, входящие в сборник, могут быть использованы на любой стадии учебного процесса по курсу «Обществознание» (раздел «Право») или «Право» (если право изучается как отдельный учебный предмет) в рамках как базового, так и профильного уровня обучения.

Они помогут сделать изучение основ права интересным и творческим, позволят учащимся глубже осмыслить и освоить изученное, расширить свой правовой кругозор, быстрее адаптироваться ко взрослой жизни.

Сборник может использоваться с любыми школьными учебниками по обществознанию и праву.

Предназначен учащимся 10–11 классов, преподавателям обществознания и права, студентам колледжей и вузов.

УДК 340(075.3)-82
ББК 67.я72(2)

ISBN 978-5-7755-2431-9

© ООО Издательство «ВИТА-ПРЕСС», 2012
© Оформление.
© ООО Издательство «ВИТА-ПРЕСС», 2012
Все права защищены

Оглавление

Вместо введения (несколько советов преподавателю)	6
---	---

Раздел I ПРАВО И ПОЛИТИКА

Глава I. ГОСУДАРСТВО

1. Понятие и виды государств	8
2. Роль государства в жизни общества	14
3. Право в системе социальных норм	19

Глава II. ПРАВО

4. Понятие права	27
5. Ценность права и его роль в жизни общества	30
6. Право как ограничитель политики и власти. Политика и мораль	33
7. Нормы права и их система	36
8. Правотворчество. Законодательный процесс	40
9. Правонарушения и юридическая ответственность	43

Глава III. ПРАВА И СВОБОДЫ ГРАЖДАН

10. Конституция Российской Федерации. Гражданство	50
11. Права и свободы как показатель гуманизма политики	51
12. Политические права и свободы	54
13. Конституционные обязанности граждан	60
14. Плебисцит, референдум, всенародный опрос	64
15. Выборы	66
16. Избирательный процесс и ответственность за его нарушение	69

Глава IV. УПРАВЛЕНИЕ ГОСУДАРСТВОМ

17. Государственный аппарат	74
18. Парламент Российской Федерации	77
19. Министерства и ведомства РФ: понятие, правовой статус и виды	77

Глава V. ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ

20. Правоохранительная система и ее задачи	80
21. Суды общей юрисдикции и арбитражные суды	83
22. Прокуратура	86

23. Нотариат	89
24. Адвокатура	92

Глава VI. НАЛОГИ — ФИНАНСОВАЯ ОСНОВА ГОСУДАРСТВА

25. Бюджетная система Российской Федерации	96
26. Налоговая система Российской Федерации	101

Глава VII. СЕМЬЯ

27. Брак и семья по семейному праву	109
28. Брак и условия его заключения	113
29. Права и обязанности супругов	120
30. Права и обязанности родителей и детей	125

Глава VIII. ПРЕСТУПЛЕНИЯ

31. Понятие преступления	133
32. Соучастие в преступлении	137
33. Виды преступлений	140
34. Наказание и его цели	145
35. Виды наказаний	148

Раздел II ПРАВО И ЭКОНОМИКА

Глава IX. ГОСУДАРСТВЕННО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ЭКОНОМИКИ

36. Рыночная экономика как объект воздействия права	152
37. Государственно-правовой контроль за экономикой	153
38. Социально-экономические права граждан РФ	156

Глава X. СОБСТВЕННОСТЬ

39. Понятие права собственности	157
40. Субъекты права собственности	160
41. Виды права собственности	166
42. Право частной собственности граждан	167
43. Право собственности юридических лиц	179
44. Право государственной и муниципальной собственности ...	182
45. Право собственности на движимое и недвижимое имущество	183
46. Способы (основания) приобретения и прекращения права собственности	186
47. Защита права собственности	189

Глава XI. ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВО

48. Формы предпринимательства	205
49. Индивидуальное предпринимательство	207
50. Юридические лица: понятие и виды	209
51. Виды коммерческих организаций	212
52. Создание, реорганизация и ликвидация коммерческих организаций	217
53. Несостоятельность (банкротство) предпринимателей	220

Глава XII. ДОГОВОРЫ

54. Понятие договора	223
55. Виды договоров	227
56. Порядок заключения договоров	233
57. Способы обеспечения исполнения договоров	236
58. Ответственность за неисполнение договоров	241

Глава XIII. ТРУД И СОЦИАЛЬНАЯ ЗАЩИТА

59. Законодательство о труде	249
60. Занятость и трудоустройство в Российской Федерации	252
61. Трудовой договор	256
62. Рабочее время и время отдыха	259
63. Трудовая дисциплина	261
64. Забастовки	264
65. Безработица	268
66. Страхование и пенсионное дело	270

Глава XIV. СПОРЫ И ПОРЯДОК ИХ РАССМОТРЕНИЯ

67. Экономические споры	274
68. Гражданские правовые споры	277
69. Досудебный порядок рассмотрения споров	280
70. Судебный порядок рассмотрения споров	282

Приложения	285
------------------	-----

Вместо введения (несколько советов преподавателю)

Положения права эффективно усваиваются только тогда, когда они рассматриваются применительно к определенным ситуациям, в которых участвуют вполне конкретные люди. Вот почему при изучении всех тем решению правовых задач должно отводиться определенное время.

Но урок можно построить и только на решении задач. Однако в этом случае предполагается, что теоретический материал ученики дома предварительно изучат самостоятельно.

Текст задач должен быть перед глазами у каждого ученика, на слух они воспринимаются тяжело. Перед решением задачи желательно зачитать ее условие. Возможно, далее, учитель сделает «ударение» на некоторых ее принципиальных положениях (например, являются ли оскорблением слова, содержащиеся в записке, адресованной одному из участников спора: «Кто не может работать головой, тот работает руками»).

Ответы на большинство задач по праву далеко не очевидны. И в этом нет ничего удивительного. Задача есть сколок социальной жизни, которая весьма сложна и разнообразна. Вот почему, как правило, в процессе решения задачи высказываются разные точки зрения. Основой для их решения является закон. Именно положения закона, да к тому же хорошо усвоенные, помогут правильно решить задачу. Учащихся надо ориентировать почаще заглядывать в закон, а не исходить из социальной практики и не делать основной упор на здравый смысл (закон — это сосредоточение здравого смысла в большой концентрации!).

Решение задачи — сложная умственная операция, в процессе которой нужно попытаться конкретную ситуацию подвести под закон или закон наложить на конкретную ситуацию. И только затем, возможно, дать ответ, законны ли действия того или иного человека (организации), указанные в задаче.

Какие бы позиции по решаемой задаче ни заняли учащиеся, учитель должен высказать и свое мнение: оно либо совпадет с мнением некоторых учеников и их следует похвалить за правильное решение задачи, либо будет принципиально отличным и единственным. Точки над *i* должны быть обязательно поставлены при решении задачи. Иначе возникнет убеждение, что решение задачи — это возможность поговорить «за жизнь», в то время как решение правовых случаев — это прежде всего способ приобретения правовых знаний.

Проведение урока в форме решения задач по праву предполагает обращение учителя к возможностям учащихся мыслить на конкретных примерах. Обычно здесь проявляют себя ученики с развитой первой (образной) сигнальной системой — те, у кого абстрактное мышление не является их сильной стороной. Возможно, это те ученики, которые не очень активно себя проявили на уроке-дискуссии. У учителя будет возможность похвалить их за работу на уроке и вселить в них уверенность в свои силы.

Задачи, входящие в сборник, могут быть использованы на любой стадии учебного процесса по курсу «Обществознание» (раздел «Право») или «Право» (если право изучается как отдельный учебный предмет) в рамках как базового, так и профильного уровня обучения.

Они помогут сделать изучение основ права интересным и творческим, позволят учащимся глубже осмыслить и освоить изучение, расширить свой правовой кругозор, быстрее адаптироваться ко взрослой жизни.

Сборник может использоваться с любыми школьными учебниками по обществознанию и праву.

Предназначен учащимся 10–11 классов, преподавателям обществознания и права, студентам колледжей и вузов.

Раздел I

ПРАВО И ПОЛИТИКА

Глава I. ГОСУДАРСТВО

1. Понятие и виды государств

1. Страны Бенилюкса (Бельгия, Нидерланды, Люксембург) не имеют армий. Они вступили в НАТО, которое в случае агрессии с чьей-либо стороны обязуется эти страны защищать.

Потеряли ли эти страны государственность? Если нет, то является ли армия необходимым признаком государства?

НАТО — это военная организация, в которую вошли все западноевропейские и многие центральноевропейские государства, а также США. Ее задачей является защита территории этих государств и других интересов, связанных с их безопасностью.

Действительно, некоторые из вступивших в НАТО государств не имеют регулярных воинских континентов, если не считать в качестве таковых внутренние войска, используемые для обеспечения порядка внутри этих стран. Однако в современном мире только с помощью внутренних войск надежно обеспечить безопасность своих границ проблематично, поскольку современные военные средства позволяют осуществить нападение и на страны, находящиеся на далеком расстоянии от государства-агрессора. И при всем при этом вряд ли целесообразно на всякий случай каждой стране содержать достаточную армию. Здесь уместно такое сравнение: зачем жителям Западной Европы, где зимняя температура не опускается ниже нуля (за редкими исключениями, которые считаются природными катаклизмами), иметь в своем гардеробе дубленку, рассчитанную на сильные холода, случающиеся там, возможно, раз в 50 лет? Но и смертельно простывать в тот редкостный холодный период, согласитесь, вряд ли стоит! Для сохранения тепла собственного тела каждый наденет по нескольку теплых вещей, в ход пойдут и другие подручные средства помимо дубленки.

Приблизительно так же рассуждают люди и по поводу своей территориальной безопасности: зачем содержать армию на всякий случай? Не дешевле ли будет осуществлять финансовое, материальное

и другое участие в содержании войск НАТО, которые в случае необходимости придут на защиту? При таком подходе к рассматриваемой проблеме суверенитет государства не теряется: 1) государство остается самостоятельным при решении всех своих внутренних и внешних вопросов; 2) его суверенитет может быть защищен и военными средствами (натовскими вооруженными силами).

Как видим, армия является необходимым признаком государства, хотя формы ее выражения и способы ее содержания могут быть разными.

2. Телевидение как-то показывало материал журналиста, побывавшего в Бразилии. Речь в нем шла о небольшом городке с населением около 20 тысяч человек, расположенном недалеко от Рио-де-Жанейро. В этом городке некогда был полицейский участок, но он закрылся, поскольку здесь уже года два не было совершено ни одного правонарушения. Точно так же закрыли и тюрьму, начальник которой устал от безделья. Не оказалось в этом городке и суда. На вопрос журналиста: «У вас что, никто друг с другом не спорит и не конфликтует?» — жители отвечали, что если споры и возникают, то они обращаются за помощью к мэру городка.

Можно ли говорить о том, что правоохранительные органы являются необходимым признаком государства?

Да, правоохранительные органы — это необходимый признак любого государства, и исключений здесь нет.

Вспомним из истории: люди с момента своего появления все время воевали (речь идет о племенах), сталкивались по различным большим и маленьким вопросам (споры между общинами). Отстоять свои интересы в первобытном обществе они могли только силой. Но вражда и применение силы часто доходили до самоуничтожения сторон, что наносило ущерб не только враждующим, но и племени, союзу племен в целом. Ведь воевали тогда не умением, а числом. Вот почему постепенно пришло понимание того, что примирение сторон выгодно всем. Конечно, враждующие общины не способны были пойти сами на компромисс, этому мешало озлобление, возникшее по отношению друг к другу. Поскольку заинтересованность проявляло племя в целом, то от его имени примирением стали заниматься советы старейшин, вожди, а иногда и народные собрания. Именно эти органы и стали прообразами государственных органов. О возникно-

вении государства стало возможным говорить лишь тогда, когда вожди стали заниматься рассмотрением споров систематически и это стало их главной функцией. Постепенно вожди обрастали помощниками на местах, которые по их поручению стали выполнять судебную деятельность, сами же они сосредоточились на рассмотрении жалоб и других карательных функциях.

В нашем примере мэр города, судя по всему, был хорошим управленцем, способным настолько эффективно построить жизнь в городке, что жителям этого населенного пункта не было надобности нарушать нормы права. Но и этому умному и талантливому мэру не удавалось сделать так, чтобы люди не спорили и не выясняли отношений друг с другом. Тогда, когда это имело место, мэр брал на себя функции суда и споры жителей довольно справедливо разрешал. Он же и контролировал соблюдение соглашений между спорящими сторонами.

Надо сказать, что случай этот исключительный. Талантливые управленцы пока редкость в современном мире.

3. Вы министр финансов и распоряжаетесь финансами страны, которые довольно ограничены. В стране бастуют шахтеры, энергетики, учителя, преподаватели вузов, врачи, военнослужащие, требуя повышения зарплаты.

Где вы возьмете деньги и кому прежде всего повысите заработную плату?

Основную денежную массу в казну государства поставляют налогоплательщики. Повышать налоги до бесконечности нельзя. Даже если власть решается на этот очень опасный шаг, ей надо иметь в виду, что процесс повышения налогов очень длительный: необходимые решения надо провести через парламент, дать гражданам время для ознакомления с введенными правилами, а соответствующим государственным органам время для осуществления подготовительных мероприятий по взиманию налогов.

Другой путь изыскания денег также довольно сложный — это иностранные займы.

Есть третий путь, который наверняка даст результат, причем очень быстро, — повысить контроль за уплатой налогов и тем самым увеличить их собираемость. Здесь финансовые органы должны интенсифицировать свою деятельность.

Четвертый путь — секвестировать, т. е. урезать, расходы по всем или отдельным статьям бюджета.

Скорее всего два последних пути изыскания финансовых средств и следует применить в нашей ситуации.

Теперь о том, как определить приоритеты в их распределении.

Здесь важно учитывать то, от кого больше всего зависит жизнеобеспечение общества. С этой точки зрения первоочередного внимания заслуживают требования врачей, затем учителей и военнослужащих.

Что касается преподавателей вузов, то здесь надо бы обратить их внимание на возможности расширить подготовку специалистов с высшим образованием на платной основе, которая сейчас повсеместно применяется, что согласуется с правовыми нормами.

Шахтеры и энергетики работают на коммерческих предприятиях, руководству которых надо предпринять усилия по взысканию долгов с тех предприятий, кому они поставляют свою продукцию. И здесь им не стоило бы стесняться обращаться в судебные органы. Следует также посмотреть правде в глаза и руководству этих предприятий и честно ответить на вопрос, не являются ли предприятия, где рабочие бастуют, убыточными. Конечно, закрытие убыточных шахт — дело болезненное, но лучше этот «гнойник» вскрыть сразу, нежели обманывать людей.

4. На территории США японцы на свои деньги строят заводы (например, по сборке автомобилей «Тойота»), покупают американские предприятия, участки земли, строят там дома для престарелых, отправляя туда жить своих граждан преклонного возраста, и т. п.

Не следует ли из этого, что границы Японии как бы расширяются? В таком случае является ли территория необходимым признаком государства?

Миграцию людей, если она происходит в соответствии с законами той страны, куда прибывают иностранные граждане, не следует путать с захватом территории. Управление на всей территории США, где проживают в том числе и японские подданные, осуществляют государственные органы США. Кроме того, иностранцы, в данном случае японские подданные, проживая и проводя свою деятельность на территории США, обязаны подчиняться их законам. Законы же Японии распространяются только на лиц, проживающих на территории Японии.

Таким образом, территория является признаком государства и в современном мире, особенностью которого являются широкие эко-

номические взаимосвязи между различными государствами и взаимопроникновение, смешение разных народов.

5. Вашему вниманию предлагаются выдержки из законов, принятых в различных государствах в разное время. Попытайтесь определить, творением какого государства (древнего, средневекового, нового или современного) является та или иная норма права.

1) Если человек, выступив в судебном деле со свидетельством о преступлении, не докажет сказанных им слов, то, если это судебное дело о жизни, этого человека должно убить.

2) Если суд лишает кого-либо права управления автомобилем, то он одновременно постановляет, что в течение срока от шести месяцев до трех лет новые водительские права не могут быть выданы.

3) Если кто лишит жизни свободного франка или варвара и будет уличен, присуждается к уплате 200 солидов.

Если кто лишит жизни человека, состоящего на королевской службе, или же свободную женщину, присуждается к уплате 600 солидов.

4) Если продавец вещи окажется вором, то его должно убить; хозяин пропавшей вещи должен получить свою пропавшую вещь обратно, покупатель должен взять отвешенное им серебро из дома продавца.

5) Никто не может быть принуждаем к исповеданию государственной религии путем наказаний или иным способом, но должны быть приложены старания привлечь граждан надлежащим наставлением и примером хорошего поведения.

6) Если кто-либо будет вызван к испытанию посредством котелка с кипящей водой, то стороны могут прийти к соглашению, чтобы присужденный выкупил свою руку и обязался представить соприсяжников. Если проступок окажется таким, за какой, в случае улики, виновный по закону должен уплатить 15 солидов, он может выкупить свою руку за 3 солида.

7) Каждый трудящийся через посредство своих делегатов принимает участие в коллективном определении условий работы, так же как и в руководстве предприятием.

8) Под властью отца обыкновенно бывают и мужчины, и женщины, семейной же власти мужа подчиняются только женщины.

9) Ни один приговор не может быть приведен в исполнение в дни национальных или религиозных праздников и в воскресные дни.

10) Мужчины и женщины имеют в принципе одинаковые гражданские права и несут одинаковые обязанности.

11) Если кто желает отказаться от родства, он должен явиться в судебное заседание и сломать над своей головою три ветки мерою в локоть. И он должен в судебном заседании разбросать их в 4 стороны и сказать сам, что он отказывается от соприсяжничества, от наследства и от всяких счетов с ним.

12) Право собственности состоит в принадлежащей каждому гражданину возможности пользоваться и располагать по усмотрению своим имуществом, своим доходом, плодами своего труда и своего промысла.

13) Земельное наследство ни в коем случае не должно достаться женщине, но вся земля пусть поступает мужскому полу, то есть братьям.

14) Все люди равны по природе и перед законом.

15) Если хозяин пропавшей вещи не приведет свидетелей, знающих его пропавшую вещь, он лжец, возводит клевету, его должно убить.

16) Все граждане на равных правах имеют доступ к общественным должностям. Свободные народы не знают иных оснований для предпочтения при избрании, кроме добродетелей и способностей.

17) Каждому пусть впредь будет позволено выезжать из королевства и возвращаться в полной безопасности по суше и по воде, лишь сохраняя верность Нам; исключение делается только для сидящих в заключении и поставленных, согласно закону королевства, вне закона.

18) Кто злую песню, которая содержит в себе клевету или опозорение другого, сложит или распевает, того должно убить.

19) Суд может самостоятельно распорядиться о помещении лица в психиатрическую больницу или терапевтическое учреждение для алкоголиков и наркоманов, если вследствие невменяемости или недееспособности лица судебное разбирательство проведено быть не может.

20) Надо, чтобы при производстве обыска обыскивающий не имел никакой одежды, кроме полотняной повязки, и держал в руках чашу.

2. Роль государства в жизни общества

1. Прочитайте диалог двух лиц и предложите свой вариант разрешения спора, который возник между ними.

Покупатель: Я по поводу бракованного товара. Вот чек, подтверждающий, что эти туфли были куплены в вашем магазине неделю назад. Посмотрите, на что они стали похожи после первой же носки.

Продавец: К сожалению, проданный товар мы не обмениваем.

Покупатель: Этот товар — туфли, стало быть, обувь, на которую распространяется определенный порядок обмена.

Продавец: Знаете, с обувью не все так просто, я не могу принять никаких претензий. Кстати, можно взглянуть на чек? Бывает, человек раздобудет где-нибудь чек и идет менять свои старые туфли...

Покупатель: Я не знаю, что там бывает, но у меня чек именно за эти туфли, и я требую их замены!

Продавец: Ну-ка покажите их... Хм... Да в них не меньше года ходили!

Покупатель: Я потому и пришел, что за день носки они превратились в рухлядь.

Продавец: Я бы и рад вам помочь, но при всем желании обменять туфли не могу — у нас уже не осталось ни одной пары.

Покупатель: Тогда верните деньги!

Продавец: У меня не такая зарплата, чтобы платить из своего кармана. Извините, вы мешаете мне работать, у меня покупатели.

Согласно законодательству, купленный товар, оказавшийся некачественным, продавец обязан обменять на качественный либо, если нет возможности сделать это, возратить его стоимость и возместить покупателю убытки (если они имеются, например, в связи с доставкой некачественного товара). Если продавец добровольно свою обязанность не выполняет, его можно заставить сделать это принудительно, через суд.

2. Представьте, что вы член правительства, которое обсуждает вопрос о том, где взять деньги на повышение пенсий и пособий многодетным семьям. Предлагается много вариантов:

— повысить налоги;

— подпечатать немного денег и раздать их этим категориям граждан;

- повысить квартирную плату;
- перевести здравоохранение полностью на платную основу;
- ввести плату за обучение в вузах;
- ввести частичную оплату за обучение в 10–11 классах;
- повысить оплату проезда в общественном транспорте;
- повысить ставку дорожного налога, который выплачивают владельцы автомобилей;
- другие варианты.

Каково ваше мнение?

Здесь прежде всего надо определить приоритеты в зависимости от реальной обстановки, существующей в стране.

Если налоги и так высоки, то дальнейшее их увеличение приведет к тому, что люди либо перестанут работать, сочтя свой труд сифовым, т. е. неэффективным, не способствующим повышению их благосостояния, либо будут скрывать свои доходы и экономика все больше и больше будет становиться «теневой». В казне будет еще меньше денег, чем прежде. Платить пенсии и пособия вообще будет не из чего.

Подпечатать денег можно, но это чревато усилением инфляции, а если она и так высока, то это может привести к экономической катастрофе. Естественно, при этом пострадают и пенсионеры, причем в первую очередь.

Повышение квартирной платы и платы за коммунальные услуги неминуемо усилит обнищание беднейших слоев общества, к числу которых, как правило, относятся пенсионеры и многодетные матери.

Перевод здравоохранения на платную основу и вовсе «ударит» по пенсионерам и многодетным семьям, ибо именно эти слои населения больше всего в нем и нуждаются. Медицинская помощь станет для них недоступной.

Введение платы за обучение в вузах — мера, которая, возможно, прямо и не коснется указанных слоев населения, но может вызвать дестабилизацию в обществе, и поэтому применять ее нужно осмотрительно.

Введение частичной оплаты за обучение в 10 — 11 классах — вариант далеко не самый лучший по многим причинам: 1) среди учащихся старших классов могут быть и дети из многодетных семей; 2) уменьшение контингента старшеклассников по причине введения оплаты чревато большими социальными негативными последствиями: снижение уровня образования в стране отбросит ее назад на несколько десятилетий.

Повышение оплаты за проезд в общественном транспорте — мера более или менее приемлемая, учитывая, что пенсионеры им пользуются не очень часто, да и ввести льготы или освободить полностью от оплаты за проезд указанные категории граждан — в компетенции местных властей. Жаль только, что экономический эффект от этой меры вряд ли даст возможность повысить пенсии и пособия.

Повышение дорожного налога — мера неплохая, но этот налог имеет целевое назначение: средства от его поступления в бюджет должны использоваться на строительство и содержание дорог, расходовать же их на повышение пенсий и пособий нельзя.

3. Придя из школы и пообедав, вы решили немного отдохнуть и посмотреть очередную серию телевизионного фильма. Но телевидение не работает. На экране надпись: «Сегодня на телевидении выходной».

Ваши чувства и мысли по поводу этого? Можно ли обвинять государство в том, что оно не выполняет свои функции?

В учебнике перечислены основные функции государства. С развитием общества государство как социальный институт крепнет, его роль постепенно усиливается, и это выражается в том, что оно берет на себя удовлетворение все большего количества потребностей людей и, в частности, обеспечение граждан информацией относительно событий в стране. Информационная функция стала одной из основных практически во всех государствах. Эта функция осуществляется с помощью радио, телевидения, печати, Интернета и других средств массовой информации. Государство обычно имеет в собственности и финансирует хотя бы один канал телевидения (в России — канал РТР), радио (канал «Радио России»), существует хотя бы одна правительственная газета («Правительственный вестник»), журналы («Собрание законодательства Российской Федерации»), в последнее время многие государственные органы завели свои сайты в Интернете.

Зачем государство это делает?

Дело в том, что доведение необходимой информации до населения — это, с одной стороны, эффективный способ управления, а с другой — обеспечение конституционного права гражданина на получение нужной информации. Попутно средства массовой информации могут осуществлять в отношении граждан и другие функции (познавательную, развлекательную и др.). Вот почему, удобно рас-

положившись на диване для просмотра очередной серии телевизионного фильма и увидев на телеэкране надпись: «Выходной», вы можете возмутиться и обвинить государство в невыполнении им своих функций (не забывайте, что на это идут деньги налогоплательщиков). Вспомним, что из-за отсутствия своевременной информации об аварии на Чернобыльской АЭС в 1986 г. существенно увеличилось число жертв. Кстати, для доведения до сведения населения экстренной информации могут быть прерваны и художественный фильм, и любая другая телевизионная передача.

4. Администрация села Шаткино вынесла постановление, согласно которому лица призывного возраста отбывают срок службы в родном селе и используются на работах, выполнение которых крайне необходимо местному хозяйству. Основание: в селе существует большой дефицит рабочей силы, поскольку основную массу жителей составляют пенсионеры.

Оцените с разных позиций постановление местной администрации.

В благородстве по отношению к родному селу и искренности намерений администрации улучшить жизнь односельчан сомневаться не приходится. Но нельзя забывать, что мы живем в иерархически устроенном мире. Сельская администрация не может только со своей точки зрения регулировать жизнь общества. Вот почему существует непреложное правило: нормативные акты вышестоящих государственных органов обладают большей юридической силой и они должны неукоснительно всеми соблюдаться. Регулирование исполнения всеобщей воинской обязанности, о которой говорится в Конституции РФ, относится к компетенции федеральных органов власти, и местная администрация не вправе здесь принимать какие-либо отличающиеся решения независимо от того, какими причинами они обуславливаются.

Постановление местной администрации является незаконным.

5. Директор школы своим приказом исключил из школы ученика 9 класса за то, что тот принес в школу газовый баллончик и, решив погугать им товарищей, повредил одному из них глаза. Родители исключенного ученика обратились в суд с просьбой признать решение директора незаконным. Судья исковое заявление от них не принял, сказав, что данное дело ему неподсудно. *Законно ли поступил судья?*

Действия судьи не основаны на законе. Согласно действующему законодательству, в судебном порядке теперь можно обжаловать как незаконные действия государственных органов, так и незаконные решения руководителей организаций. В тоталитарном и авторитарном государстве это было сделать невозможно, несмотря на то что в Конституции СССР существовала статья, декларировавшая это право.

В настоящее время суды в нашей стране имеют общую компетенцию и могут рассматривать любые споры о праве.

6. Селивановы решили купить дом у соседей для своего сына, который недавно женился. Селивановы и их соседи хорошо знали друг друга и полностью друг другу доверяли. Будучи уверенными, что ни одна из сторон не собирается обманывать друг друга, они оформили куплю-продажу расписками (одна сторона в расписке подтвердила факт передачи ей дома, а другая — факт получения ею денег за проданный дом). Новый собственник (глава молодой семьи) пришел в местную администрацию платить налог на недвижимость и на землю, предъявил расписки и был очень удивлен, что его не признают истинным владельцем дома и отказываются принимать деньги.

Права ли местная администрация?

Да, местная администрация полностью права. Дело в том, что в большинстве государств существует нотариальный порядок удостоверения сделок с недвижимостью, к числу которой относятся дома, квартиры, земельные участки и т. п. Это связано с тем, что это очень дорогостоящие объекты и их передача затрагивает весьма существенные интересы граждан и их семей. Для того чтобы предотвратить в будущем возможные споры по поводу недвижимого имущества, регистрация этих сделок производится у нотариуса. Нотариус должен документально и доподлинно проверить все, что связано с передаваемым недвижимым имуществом, и если нет препятствий, сделку зарегистрировать в присутствии обеих сторон. Именно момент регистрации сделки с недвижимостью считается моментом перехода собственности на недвижимое имущество, а также соответствующих прав и обязанностей на него к другому лицу.

7. Работники милиции, позвонив в дверь квартиры, вошли в нее без разрешения хозяина, мотивируя это тем, что у них имеются данные о совершающемся в этой квартире преступлении. Произ-

ведя осмотр квартиры и не найдя ничего подозрительного, они удалились. Гражданин, чья квартира подверглась осмотру, обратился с жалобой в прокуратуру.

Законны ли действия милиции? Составьте ответ прокурора.

Действия милиции незаконны. В Законе о милиции действительно говорится о том, что если есть основания полагать, что в помещении совершается преступление, то работники милиции могут войти в него без разрешения жильцов. Такими основаниями могут быть крики, доносящиеся из квартиры, следы крови, ведущие в жилое помещение, информация, поступившая от соседей, и т. п. В рассматриваемой ситуации работники милиции ограничились голословным утверждением о факте преступления, не потрудившись назвать, какие же конкретные данные есть на сей счет и от кого они поступили.

Ответ прокурора

«По Вашей жалобе проведена проверка, в результате которой установлено, что работники милиции, осуществляя проверку паспортного режима, проникли в занимаемую Вами жилую площадь незаконно. Они ввели Вас в заблуждение относительно того, что в Вашей квартире совершается преступление. Никакими конкретными данными на этот счет они не располагали. Перед руководством отдела внутренних дел, в штате которого они работают, поставлен вопрос о применении в отношении них мер дисциплинарного взыскания».

3. Право в системе социальных норм

1. Утром отец Пети С. опаздывал на работу. Он быстро допил кофе, взял портфель, спустился по лестнице вниз, открыл машину, как обычно всю ночь стоявшую у подъезда, завел мотор и тут же двинулся с места.

Какую норму нарушил отец Пети и какие в этом случае могут наступить последствия?

В данном случае была нарушена несоциальная техническая норма: прежде чем эксплуатировать автомобиль, надо в течение нескольких минут прогреть его двигатель, с тем чтобы трение элементов двигателя было хорошим и горючая смесь лучше сгорала, в противном случае эта смесь может залить мотор и машина встанет. Как говорится, не прогреешь, не поедешь.

2. Объясните смысл некоторых старых русских обрядов:

- люди зовут священника «во ржаное поле» отслужить молебен после посевной;

Желание получить хороший урожай побуждает людей к проведению этого религиозного обряда: обращение через священника к матушке-природе быть милостивой к людям и послать им хороший урожай, а также одновременно заранее высказываемая людьми за это благодарность – вот в чем состоит суть этого русского обряда.

- родственники умершего спустя 6 месяцев после кончины идут к нему на могилу и несут с собой блины и пироги;

Этим они хотят сказать, что они его помнят, он с ними. Оставляя на могиле часть еды (именно это принято по русскому обряду), родственники как бы приглашают и умершего в знак единения с ним разделить с ними трапезу.

- при закладке новой избы под углы кладут деньги;

Этим люди выражают свое желание, чтобы жизнь в этой избе была благополучной и счастливой.

- избу, загоревшуюся от молнии, не тушат.

Считается, что люди, проживавшие в этой избе, чем-то прогневили Бога и самому Богу только дано знать, за что надо карать и за что миловать.

3. Расскажите миф об ахиллесовой пяте.

Кратко сформулируйте правило поведения, содержащееся в нем.

Здесь уместным будет не только дать это задание учащимся, но и предложить им вернуться к мифам Древней Греции, Древнего Рима, изучаемым в младших классах, обратиться вновь к русским народным сказкам, с тем чтобы попытаться научиться выуживать из них «сухой остаток»: правило поведения или социальную норму, в каждой из них содержащуюся.

4. Антон Ш., стремясь обратить на себя внимание одноклассницы, которая ему нравилась, после школы предложил донести до дома ее портфель.

Какой нормой он руководствовался?

В данном случае речь идет о выполнении Антоном Ш. моральной нормы. Именно эти нормы определяют, что есть добрые поступки и что таковыми не является. Мы стремимся позаботиться о престарелых, малолетних, любимых, да и о людях, к которым испытываем просто симпатию, поддержать их, помочь им, оказать услугу. Именно таким образом мы хотим сделать им добро, поступить так, чтобы им лучше жилось, работалось, чтобы у них было хорошее настроение.

5. Нельзя управлять автомобилем в нетрезвом виде.

Что это за норма?

Эта норма относится к числу правовых. Нормы права регулируют наиболее важные общественные отношения, нарушение которых может породить серьезные последствия для многих людей и тем самым вызвать дисбаланс, дестабилизацию, а то и анархию в обществе. Именно к дезорганизации дорожного движения могут привести действия водителя, находящегося за рулем в нетрезвом виде. У такого водителя существенно замедляются реакции и затруднено принятие адекватных решений. Более того, по этим причинам становятся весьма реальными опасность причинения вреда имуществу, здоровью, а то и угроза жизни людей — участников дорожного движения. Речь идет о причинении вреда социальным ценностям, составляющим основу нашей жизни. Защищать эти ценности — предназначение права.

6. В лес на прогулку в строгом деловом костюме не ходят.

Определите вид данной нормы.

Тот, кто так поступает, нарушает норму этикета в том, что весьма невежливо выделять себя среди людей, ставить окружающих в неудобное, неловкое положение. Наоборот, соблюдение норм этикета преследует цель показать доброжелательное, пусть и только внешне, отношение к людям, способствовать формированию у них хорошего настроения.

Человек, оказавшийся в лесу в строгом деловом костюме, вполне вероятно, может встретить своих знакомых, предположим собирающих грибы. Вне всякого сомнения, их внешний вид будет иным: в одежде без лоска, в наглухо зашнурованных ботинках или сапогах, с корзиной или ведром в руках, испачканных к тому же в земле или траве. В такой ситуации поздороваться за руку, как принято между знакомыми, а тем более изобразить поцелуй, прижавшись

щека к щеке, будет неловко, поскольку строгий деловой костюм можно и испачкать.

7. В масленицу каждый день едят блины.

Определите вид этой нормы.

Эта норма относится к разряду религиозных, причем религии языческой, которая имела место у славян в древности. Элементы язычества можно найти в нашем поведении и по сей день, хотя далеко не все отдают себе отчет в том, почему они поступают таким, а не иным образом.

Норма, о которой идет речь в задании, символизирует поклонение Яриле, богу Солнца, одному из главных богов, которых в древности почитали на Руси. Считалось, что именно от бога Солнца зависела во многом жизнь славянских племен и, в частности, урожайность в будущем сельскохозяйственном году, который начинается с приходом весны. Вот почему люди в последнюю неделю зимы, которая называется масленицей, пекли блины и ели их с маслом. Тем самым они хотели отдать дань богу Солнца, задобрить, умаслить его в надежде, что он также будет милостив к ним и не оставит без урожая.

8. Выходя из автобуса, мужчина должен сойти первым и подать своей даме руку.

Определите вид данной нормы.

Эта норма относится к разряду норм этикета, задачей которых является демонстрация учтивости, доброжелательности к окружающим. Конечно, дама может и сама выйти из автобуса, наверняка ей, часто пользующейся услугами общественного транспорта, это делать не впервой. Но мужчина, оказавшийся с ней вместе, подав даме руку, выражает заботу о ней, желание облегчить ее действия и усилия, предотвратить возможную опасность, связанную с выходом из автобуса. Сделать это удобнее, если он первым сойдет со ступенек автобуса.

9. Женщина, выходя замуж, приносит в дом приданое.

Что это за норма, которая раньше исполнялась практически неукоснительно?

Приносить в дом приданое, выходя замуж, является обычаем. Как мы знаем, обычаи – это социальные нормы, которые складываются на протяжении жизни многих и многих поколений, и не случайно ими руководствуются миллионы людей, проживающие в раз-

ные исторические периоды. Дело в том, что обычаи затрагивают очень серьезные закономерности общественной жизни, и поэтому их нарушение дорого им обходится.

Цель приданого – хотя бы частично обеспечить материальную базу для вновь создаваемой семьи, которой очень непросто устоять в жизненном потоке. Семья издавна считается основой общества, потому что выполняет функции человеческого воспроизводства, экономическую, социализации подрастающего поколения, психологическую и др. Как видим, данный обычай затрагивает не просто общественные закономерности, а глобальные интересы всего общества. Правда, в настоящее время этот обычай практически утратил свое значение, поскольку изменились социальные условия. Сейчас считается, что материальную основу семьи составляет получение хорошего профессионального образования, устройство на достаточно прилично оплачиваемую работу. Остальное все приложится. Но здесь используются другие социальные институты.

10. Жилище принято украшать цветами.

Какие социальные нормы в данном случае применяются?

Здесь можно говорить об эстетической норме. Когда жилище украшено цветами, то это радует глаз, повышает настроение, формирует состояние душевного комфорта. Если на столе стоит ваза с цветами, то маловероятно, что рядом с ней на стуле будут висеть носок или брюки. Одним словом, гармония, красота вовне делают человека и внутренне красивым, способствуют появлению у него вкуса, взгляда на то, как внешне должен выглядеть окружающий мир.

11. Первое заседание Государственной думы после каникул открывается Гимном России.

Какая норма в данном случае действует?

Государственная дума начинает свою работу после каникул с совершения ритуала: исполняется Гимн России, депутаты встают, слушают его, желающие могут петь слова Гимна. Цель этого ритуала — сформировать у депутатов чувство ответственности за порученную им избирателями работу.

12. На Новый год принято дарить подарки.

Почему?

Такое поведение можно расценить двояко.

С одной стороны, можно увидеть в этом исполнение моральной нормы: подарок – это всегда какая-то материальная (вещь, деньги и

др.) или духовная (предположим, приглашение на оперу или концерт) ценность. Поэтому передача ценности (не стоит забывать, что пока мы живем в мире, где эквивалентно-возмездные отношения доминируют) – это доброе дело, которое мы стремимся совершить для близких людей, преподнося им подарки.

С другой стороны, подарок (он же по ценности может быть и минимальным или сделанным собственными руками) можно расценить и как желание продемонстрировать доброжелательное отношение к человеку. Вот почему это действие можно отнести к нормам этикета.

Во всяком случае будет неверным ответ, согласно которому преподнесение подарка расценивается в русле обычая. Обычай затрагивает всегда какую-то жизненную закономерность, и его игнорирование бывает чревато большими неприятностями, обрушивающимися на голову нарушителя. Вряд ли мы можем предположить, что не получивший подарка понесет существенный урон, так же как и неподаривший его по умыслу или забывчивости. Возможно, у кого-либо из них будет психологический дискомфорт, обида, печаль на душе, не более.

13. На контрольной по математике Маша попросила свою подружку Валю, отличницу, передать ей шпаргалку с решением трудной задачи, которое ей никак не давалось. Валя в ответ помахала головой: «Нет!»

Оцените их поведение. Кто из них и какую норму нарушил?

Это поведение можно расценить по-разному, в зависимости от того, в какой стране оно имеет место.

В России большинство граждан обвинили бы Валю в нарушении моральной нормы. Именно у нас (случай, описываемый в задаче, судя по именам, касается скорее всего России) считается, что друг должен помогать всегда и в радости, и в беде.

В США, например, вряд ли кто-либо обвинил бы Валю в неисполнении моральной нормы. Там сочли бы передачу шпаргалки как дальнейшее ослабление подруги, и это было бы признано аморальным. Но вот если бы в сложившейся ситуации Валя смогла разъяснить суть и решение трудной задачи своей подруге, то тогда она помогла бы освоить необходимый материал и укрепила бы ее знания. Судя по обстоятельствам дела, такой возможности у нее уже не было.

Таким образом, разным народам свойствен различный менталитет и соответственно соотносительно ему складываются разные нормы морали.

14. В метро вошла старушка. Оглядевшись вокруг и не найдя места, она сказала молодому человеку, удобно развалившемуся на сиденье: «Сынок, уступи-ка мне место, я имею право по возрасту посидеть!»

Какой социальной нормой регулируется данная ситуация?

Как правило, указанная ситуация регулируется моральными нормами, определяющими, какое поведение является хорошим и достойным, а какое – непорядочным и недостойным морального осуждения.

В данном случае общественным представлениям о порядочности и моральности соответствует необходимость уступать пожилым людям место в общественном транспорте. Нормы морали определяют, что младшие должны уважать старших по возрасту и помогать им. Норма вполне оправданна, поскольку люди преклонного возраста аккумулируют в себе большой социальный опыт и он вполне может пригодиться и сослужить добрую службу людям младшего поколения. Крупицы социального опыта не должны утрачиваться. Но пожилые люди, сильные социальным опытом, часто слабы в физическом отношении — это естественно. Вот почему всяческая их поддержка должна поощряться со стороны всех членов общества.

Следует отметить, что такая норма существует не во всех государствах. Так, во многих странах Западной Европы не принято уступать место ни пожилым, ни женщинам. Соответственно на примере данной задачи можно продемонстрировать относительность и локальный характер моральных норм. Что этично в одном месте, может быть морально нейтральным либо вовсе аморальным в другом.

В нормах же права, как правило, не зафиксировано правило поведения, согласно которому младшие должны уступать место старшим. Нормы права регулируют более серьезные ситуации, затрагивающие такие общественные закономерности, нарушение которых может повлечь дисбаланс в обществе.

Однако указанная ситуация все же в некоторых случаях может регулироваться правовыми нормами, содержащимися, например, в правилах пользования метрополитеном, которые предписывают, что определенная категория мест предназначена для женщин с детьми, пожилых и инвалидов.

15. Иванов, уезжая в отпуск, передал по доверенности право на управление личным автомобилем своему другу Петрову. К сожа-

лению, случилось несчастье: Петров, управляя автомобилем, попал в аварию, разбил машину и погиб сам. У него остались жена и двое малолетних детей. Иванов, вернувшись из отпуска, немедленно предъявил иск о взыскании ущерба к вдове Петрова.

Как вы оцениваете действия Иванова с юридической и моральной точек зрения?

Это один из немногочисленных примеров, когда право и мораль не совпадают.

С юридической точки зрения Иванов поступил правильно. Он отдал во временное пользование Петрова свое имущество – автомобиль. Естественно, поступая таким образом, он вовсе не желал с ним расставаться, тем более что на приобретение автомобиля он затратил деньги, которые нам приходится добывать собственным трудом. Частная собственность охраняется законом. Подача искового заявления в суд – один из законных способов защиты собственности.

На что рассчитывал Иванов, зная, что после смерти Петрова остались его жена и двое малолетних детей? На имущество, остающееся после смерти человека, которое подлежит наследованию либо по завещанию (но, судя по всему, такового не было), либо по закону. По закону имущество умершего наследуют ближайшие родственники: супруг, дети, родители. При принятии наследства наследуются в том числе и долги умершего, в частности стоимость разбитого автомобиля.

Если вдруг окажется, что после смерти Петрова не осталось имущества, Иванову придется взять издержки на себя.

С моральной точки зрения поступок Иванова вряд ли справедлив. Мораль призывает всех нас быть милостивыми к тем, кто оказался в трудной жизненной ситуации, да еще не по своей вине. Более того, с моральной точки зрения мы должны постараться помочь таким людям. Судя по всему, Иванов не предпринял никаких действий, чтобы облегчить участь оставшихся членов семьи (в которой к тому же есть двое малолетних детей) своего покойного друга.

4. Понятие права

1. В связи с беспокойством по поводу здоровья школьников и с дефицитом учителей по физическому воспитанию Управление образования одного из округов приняло инструкцию, которая возлагала на родителей обязанность обеспечить своим детям занятия по физической культуре. Выбор форм таких занятий, будь то запись в спортивную секцию, гимнастика у себя дома, посещение бассейна или что-то другое, оставался за родителями. Главное, чтобы учащиеся не пропускали занятия в школе по болезни. Инструкция предусматривала и санкции за невыполнение возложенной обязанности, а именно оплату родителями дополнительных занятий с проболевшим учеником по тарифу, который устанавливали сами школы, исходя из платежеспособности населения, проживавшего около школы.

Скажите, эффективно ли, на ваш взгляд, урегулирование этого актуального для нашей страны вопроса с помощью права? Какой вы предлагаете выход?

Право — не всемогущее орудие в нашей жизни. Оно регулирует лишь наиболее важные общественные отношения. Здоровье детей, хотя и очень значимо для общества, может быть обеспечено комплексом мероприятий, проводимых постоянно, и не только силами семьи (начиная с правильного ведения родов в больнице, питания на протяжении жизни и заканчивая экологической обстановкой в районе проживания). Физкультура — одно из них. Согласно учебной программе, проведение уроков физкультуры — это обязанность школы. Директор школы обязан предпринять все усилия, чтобы реально организовать уроки физкультуры в руководимой им школе (кстати, он может обратиться за помощью и поддержкой в Управление образования своего региона). Перекаладывать свою обязанность на родителей, а тем более налагать на них санкции — незаконно и несправедливо.

2. На проходной сахарного завода вахтер попросил одного из рабочих распахнуть куртку, поскольку ему показалось, что тот под ней что-то скрывает. Когда рабочий отказался, был вызван

наряд службы безопасности, сотрудники которого действительно обнаружили привязанные с внутренней стороны куртки небольшие пакеты с сахаром.

Возник шум. Большинство рабочих, окончивших смену и выходящих с завода, встали на сторону расхитителя. «Вы что, не знаете закона? Это же хищение!» — горячился начальник службы безопасности. «Да отпустите его, подумай, какое преступление!» — хором кричали рабочие.

Как по-вашему, свидетельствует ли такое отношение к норме закона о том, что она носит бумажный характер? Ознакомьтесь со ст. 7.27 Кодекса об административных правонарушениях.

Нет, норма права, карающая за мелкое хищение, носит вполне реальный характер и предусматривает ответственность в размере трехкратной стоимости похищенного или арест до 15 суток. Здесь проблема в другом — в нигилистическом отношении к ней рабочих. Их правосознание не на высоте. Но это не значит, что ответственные за имущество предприятия работники не должны исполнять свои трудовые обязанности (имеются в виду работники службы безопасности). Здесь принцип такой: нарушил закон — отвечай по всей его строгости.

3. Изображение одного известного политика было размещено на пакете с молоком. Эти пакеты поступили в широкую продажу. Политик был страшно возмущен и обратился с иском в суд за компенсацией морального вреда в сумме 100 тыс. р. Вызванный на судебное заседание директор молочного завода подтвердил, что сделал это специально: во-первых, из интервью данного политика он узнал, что истец очень любит молоко; во-вторых, чтобы повысить популярность политика, чьи взгляды директор разделяет; в-третьих, для рекламы и узнаваемости своей молочной продукции.

Какое решение вы приняли бы на месте судьи, если законом эта ситуация прямо не предусмотрена? Ознакомьтесь с нормами ГК РФ о моральном вреде.

Меры государственного принуждения как неременный атрибут правовой нормы налагаются за ее нарушение. В данном случае нарушения нельзя усмотреть. В иске политику надо отказать. Оснований для возмещения морального ущерба (предусмотренных ст. 1100 ГК РФ) здесь нет, поскольку никакого вреда чести, достоин-

ству и деловой репутации политика не было причинено.

4. Во время прогулки два молодых человека обратили внимание на проходивших мимо симпатичных девушек и решили с ними познакомиться. Они их догнали и предложили посидеть с ними в кафе. Девушки смерили их презрительным взглядом и быстро пошли прочь. «Они нас не поняли», — решили ребята и бросились их догонять. Остановив девушек, они повторили свое предложение и для убедительности назвали адрес, где располагалось популярное кафе. Перепуганные девушки, увидев милицейский патруль, обратились за защитой.

В отделении милиции ребята рассказали все как было. Составили протокол, где они расписались, что все, написанное в нем, соответствует действительности. Их доставили в суд, где судья вынес решение об их аресте на 15 суток, квалифицировав их поведение как мелкое хулиганство.

Ознакомившись со ст. 20.1 Кодекса об административных правонарушениях РФ и комментарием к ней, скажите: правильно ли решено дело? Проанализируйте данную статью на предмет точности ее формулировок и ответьте на вопрос: нуждается ли она в изменении, дополнении или выполняет свою роль?

Мелкое хулиганство, согласно ст. 20.7 КоАП РФ, — это нарушение общественного порядка, выражающееся в явном неуважении к обществу, сопровождающееся нецензурной бранью в общественных местах, оскорбительным приставанием к гражданам, а равно уничтожением или повреждением чужого имущества.

В данном случае имело место оскорбительное приставание к двум девушкам, прогуливающимся по улице города. Да, понятие «оскорбительное приставание к гражданам» недостаточно точное, но большинство граждан согласятся, что настойчивое предложение распить бутылку водки, обращенное к девушкам, их явно не украшает, а скорее компрометирует. Вряд ли стоит делать формулировку данной статьи более точной, поскольку наша жизнь сложна и разнообразна, и перечисление подобных ситуаций никогда не будет исчерпывающим. Такие неопределенные нормы, или нормы с оценочными понятиями, выполняют роль амортизаторов в праве. Привлечение нарушителей к административной ответственности правильно. Однако санкцию в виде ареста, учитывая небольшую тяжесть административного проступка, вряд ли стоило назначать. Здесь лучше было

бы возложить на них штраф (согласно данной статье, его размеры от 500 до 1000 р.).

5. Ценность права и его роль в жизни общества

1. Лена Полякова, лучшая выпускница юридического факультета (отличница, непременная участница всех студенческих олимпиад и конференций, номинант именной стипендии, главный редактор стенной газеты факультета, автор нескольких печатных работ), ученым советом факультета была рекомендована в аспирантуру. На вступительных экзаменах она прекрасно себя показала и была зачислена в аспирантуру. Тут же встал вопрос о выборе темы диссертации. Ее научный руководитель предложил ей исследовать роль коммунистической партии в формировании права. Но Лене эта тема не понравилась, и она стала возражать, что хочет сказать свое новое слово по вопросу о понятии права. Профессор с ней спорить не стал и показал ведомственный нормативно-правовой акт ВАК (Высшей аттестационной комиссии, ответственной за присуждение ученых степеней и званий), которым утверждался перечень тем для исследования на очередной год. Темы, интересующей Лену, в нем не было.

Что можно сказать о государстве, которое регламентирует тематику научных исследований (кстати, хорошо это или плохо)? Как бы вы поступили на месте Лены?

Государство, которое жестко регулирует вопрос о темах диссертаций, можно назвать тоталитарным или в лучшем случае авторитарным. Наука — это творческая деятельность, где правовая регламентация играет скорее негативную, нежели позитивную, роль. Однако наука должна служить обществу, а не быть сама по себе и развиваться «без руля и без ветрил». Существует два варианта, которые позволяют целенаправить научные исследования:

- 1) заказы крупных предприятий (корпораций), выделяющих свои финансы для этой цели;
- 2) установление перечня рекомендуемых для научного исследования тем, если финансирование осуществляется за счет государства.

Лене следует посоветовать, если она очень полюбила науку, выбрать другую более для нее приемлемую тему из утвержденного ВАКом списка тем для научного исследования.

2. Вашему вниманию предлагаются выдержки из законов, принятых в различных государствах в разное время. Попробуйте определить, какая перед вами норма права: охранительная или регулятивная.

1) Если человек, выступив в судебном деле со свидетельством о преступлении, не докажет сказанных им слов, то, если это судебное дело о жизни, этого человека должно убить (*охранительная*).

2) Если суд лишает кого-либо права управления автомобилем, то он одновременно постановляет, что в течение срока от шести месяцев до трех лет новые водительские права не могут быть выданы (*охранительная*).

3) Если кто лишит жизни свободного франка или варвара и будет уличен, присуждается к уплате 200 солидов (*охранительная*).

Если кто лишит жизни человека, состоящего на королевской службе, или же свободную женщину, присуждается к уплате 600 солидов (*охранительная*).

4) Если продавец вещи окажется вор, то его должно убить; хозяин пропавшей вещи должен получить свою пропавшую вещь обратно, покупатель должен взять отвешенное им серебро из дома продавца (*охранительная*).

5) Никто не может быть принуждаем к исповеданию государственной религии путем наказаний или иным способом, но должны быть приложены старания привлечь граждан надлежащим наставлением и примером хорошего поведения (*регулятивная*).

6) Если кто-либо будет вызван к испытанию посредством котелка с кипящей водою, то стороны могут прийти к соглашению, чтобы присужденный выкупил свою руку и обязался представить соприсяжников. Если проступок окажется таким, за какой в случае улики виновный по закону должен уплатить 15 солидов, он может выкупить свою руку за 3 солида (*охранительная*).

7) Каждый трудящийся через посредство своих делегатов принимает участие в коллективном определении условий работы, так же как и в руководстве предприятием (*регулятивная*).

8) Под властью отца обыкновенно бывают и мужчины, и женщины, семейной же власти мужа подчиняются только женщины (*регулятивная*).

9) Ни один приговор не может быть приведен в исполнение в дни национальных или религиозных праздников и в воскресные дни (*регулятивная*).

10) Мужчины и женщины имеют одинаковые гражданские права и несут одинаковые обязанности (*регулятивная*).

11) Если кто желает отказаться от родства, он должен явиться в судебное заседание и сломать над своей головою три ветки мерую в локоть. И он должен в судебном заседании разбросать их в четыре

стороны и сказать сам, что он отказывается от соприсяжничества, от наследства и от всяких счетов с ним (*регулятивная*).

12) Право собственности состоит в принадлежащей каждому гражданину возможности пользоваться и располагать по усмотрению своим имуществом, своим доходом, плодами своего труда и своего промысла (*регулятивная*).

13) Земельное наследство ни в коем случае не должно доставаться женщине, но вся земля пусть поступает мужскому полу, то есть братьям (*регулятивная*).

14) Все люди равны по природе и перед законом (*регулятивная*).

15) Если хозяин пропавшей вещи не приведет свидетелей, знающих его пропавшую вещь, он — лжец, возводит клевету, его должно убить (*охранительная*).

16) Все граждане на равных правах имеют доступ к общественным должностям. Свободные народы не знают иных оснований для предпочтения при избрании, кроме добродетелей и способностей (*регулятивная*).

17) Каждому пусть впредь будет позволено выезжать из королевства и возвращаться в полной безопасности по суше и по воде, лишь сохраняя верность Нам; исключение делается только для сидящих в заключении и поставленных, согласно закону королевства, вне закона (*регулятивная*).

18) Кто злую песню, которая содержит в себе клевету или опозорение другого, сложит или распевает, того должно убить (*охранительная*).

19) Суд может самостоятельно распорядиться о помещении лица в психиатрическую больницу или терапевтическое учреждение для алкоголиков и наркоманов, если вследствие невменяемости или недееспособности лица судебное разбирательство проведено быть не может (*охранительная*).

20) Надо чтобы при производстве обыска обыскивающий не имел никакой одежды, кроме полотняной повязки, и держал в руках чашу (*регулятивная*).

21) Если совершивший ночью кражу будет убит на месте, то убийство будет считаться правомерным. Если же кража совершается при свете дня и вор сопротивляется оружием, то надо созвать народ (*охранительная*).

22) Для поступления в высшее учебное заведение необходимо представить следующие документы: паспорт, аттестат о среднем образовании, документы, подтверждающие право на льготы при зачислении (*регулятивная*).

23) Каждый вассал в случае военной угрозы обязан прибыть к сюзерену на коне и с копьём, приведя своих пеших людей с мечом и со щитом (*регулятивная*).

24) Потребление наркотических или психотропных средств без назначения врача наказывается штрафом от 5 до 10 МРОТ (минимальных размеров оплаты труда) или административным арестом на срок до 15 суток (*регулятивная*).

25) Каждый крестьянин несет перед помещиком следующие обязанности:

- осуществлять сев во владениях помещика;
- принимать участие в сенокосе;
- убирать урожай;
- производить лесоповал;
- вывозить навоз на поля;
- чинить дороги;
- готовить рекрутов для службы в армии;
- доставлять необходимые предметы в дом помещика (транспортные услуги);
- уплачивать поголовные подати, земельную ренту, разовые подати;
- испрашивать разрешения своего господина на женитьбу;
- не покидать поместье (*регулятивная*).

Если подвести своего рода итог по стадиям развития общества, то можно сделать вывод, что с развитием общества идет постепенное увеличение удельного веса норм регулятивных.

6. Право как ограничитель политики и власти.

Политика и мораль

1. Организационный комитет вновь создаваемой политической партии, собрав все необходимые документы, уведомил Министерство юстиции о своем намерении создать партию. Партия будет называться монархической, поскольку главной ее задачей будет борьба за восстановление в России монархии. В документах содержалось следующее обоснование: монархия в России свергнута насильно, на переходном этапе нужна сильная рука монарха, у российского народа и на сегодняшний день сильно монархическое сознание, живы потомки прежнего монарха, и они согласны помочь России выйти из кризиса.

Через некоторое время из Министерства юстиции был получен ответ следующего содержания: «В ответ на Ваше уведомление сообщаем, что такая партия, даже если и будут соблюдены все формальности, не может быть зарегистрирована, поскольку, согласно ст. 1 Конституции РФ в России установлен республи-

канский строй. Изменение конституционного строя карается законом».

Оцените с точки зрения законности данный ответ Министерства юстиции (см. ст. 9 Закона РФ о политических партиях).

Ответ непрофессиональный и не основанный на законе.

Граждане могут создавать любые партии, кроме тех, деятельность которых связана с осуществлением экстремистской политики, т. е. направлена на насильственное изменение конституционного строя. Именно такая деятельность карается законом. Судя по программе партии, представленной в числе необходимых документов в Министерство юстиции РФ, предполагалось упор делать на убеждение граждан в необходимости введения монархии с помощью аргументов, а не силы.

2. Партия коммунистов, справедливо озабоченная тяжелым положением шахтеров, призвала их активнее бороться за свои права. Внемя этим призывам, шахтеры разбили палаточный городок у стен Дома Правительства и несколько месяцев подряд стучали своими шахтерскими касками по камням Горбатого моста (находится недалеко от Дома Правительства), привлекая толпы журналистов, прохожих и мешая членам Правительства исполнять свои обязанности.

Можно ли назвать их протесты против государственной политики, направленной на закрытие угольных шахт, носящими мирный характер?

Да, их протесты носили мирный характер. Насилие с их стороны ни к кому не применялось. Журналисты, прохожие находились здесь по доброй воле. Жилых домов, жителям которых они могли бы мешать по ночам, поблизости здесь нет. Даже если бы стук шахтерских касок доносился до кабинетов чиновников, работающих в Доме Правительства, его можно было бы устранить, закрыв форточки.

3. В отчетном докладе председателя политической партии (который к тому же транслировался по телевидению) было сказано, что в ухудшении ситуации на рынке труда и росте безработицы в России виноваты жители кавказских республик, которые, переселяясь в центр России, соглашаются работать за маленькую зарплату.

Можно ли это расценить как призыв к разжиганию национальной розни?

Нет, в данной ситуации не просматривается призывов к национальной розни. Председатель политической партии констатировал положение дел на рынке труда и по-своему, т. е. так, как он себе представляет, объяснил причину роста безработицы. Под разжиганием же национальной розни понимается осуществление деятельности, связанной с насилием, или призывы к насилию. Однако он, делая доклад, не высказывал никаких призывов к насилию.

4. 7 ноября на митинге, организованном коммунистической партией и посвященном годовщине Октябрьской революции, распространялась газета «День», которая является печатным органом коммунистов. Членам КПРФ экземпляры газеты выдавались бесплатно (по предъявлению партийного билета), всем же другим они продавались за деньги. Многие этим были возмущены. Один из недовольных прорвался к микрофону и заявил, что такими действиями партия нарушает конституционный принцип равноправия и сеет социальную рознь.

Справедливы ли выдвинутые обвинения?

Обвинения несправедливы.

Принцип равенства здесь ни при чем, поскольку неравным было участие указанных категорий лиц в издании газеты. Газета «День» — это печатный орган коммунистической партии, и она издается на членские взносы членов этой партии. Таким образом, получается, что члены компартии уже оплатили своими взносами экземпляр газеты, другие же должны раскошелиться только сейчас.

Нельзя упрекнуть организаторов митинга и в сеянии социальной розни, поскольку газета по существу всем выдавалась за деньги (и членам и нечленам компартии). Кроме того, карается социальная рознь (если бы, конечно, она была), только связанная с насилием или призывами к насилию.

5. Петр I занимает в российской истории видное место. Его называют царем-реформатором.

Он укрепил военную силу России, но для этого был вынужден ввести рекрутчину, когда самых физически крепких крестьян насильно брали на 20-летнюю военную службу, а семьи все эти годы оставались без кормильца.

Желая дать мощный толчок развитию промышленности в России, Петр I начал новую волну закабаления крестьян, когда целые деревни приписывались к мануфактурам, а крестьяне насильно зачислялись в разряд рабочих.

Он страстно хотел, чтобы Россия вошла в семью европейских народов и чтобы повысился ее международный престиж, а для этого силой заставлял бояр брить бороды, менять традиционные национальные одежды на западноевропейские костюмы, посылал молодежь за границу и т. п.

Оцените политическую деятельность Петра I с точки зрения морали.

Ответ здесь можно дать неоднозначный.

Если судить с точки зрения тех людей, которые жили во времена Петра и на себе испытывали его нововведения, то вряд ли можно признать политику Петра соответствующей морали. Но с позиций сегодняшнего дня мы видим, что политика Петра дала положительные результаты, хотя можно усмотреть, что цель и средства ее проведения не совсем соразмерны. Следовательно, то, что укладывается в формулу «добро», т. е. хорошее, положительное, прогрессивное, может быть квалифицировано как моральное.

7. Нормы права и их система

1. Г-н Никаноров вместе с женой гулял в парке. Вдруг на них набросилась собака, бегавшая без поводка и намордника. Хозяин собаки попытался ее отогнать, но она успела укусить Никанорова за ногу и порвать при этом его брюки.

В поликлинике, куда обратился г-н Никаноров, ему выписали бюллетень и обязали ежедневно в течение 7 дней приходить в процедурный кабинет и делать уколы против бешенства.

Какой вред был причинен г-ну Никанорову? Определите, нормами какой отрасли права следует урегулировать данный конфликт.

Прогуливать собаку без поводка в общественном месте (парк, несомненно, является общественным местом) запрещено нормами административного права. За данное нарушение полагается административный штраф.

Нахождение г-на Никанорова на бюллетене может негативно отразиться на его зарплатке: как правило, бюллетень оплачивается не в полном размере заработка. Согласно нормам трудового права бухгалтерия предприятия, на котором работает г-н Никаноров, начислит ему зарплату в этом месяце в меньшем размере.

Нормы гражданского права регулируют возмещение вреда. Г-н Никаноров понес вред:

а) *имущественный*. Он выражается в потере части заработка и стоимости костюма (на брюках можно поставить заплатку, но куда можно выйти в таких брюках? пиджак можно носить с другими брюками, но в таком сочетании не удастся выглядеть элегантно, а именно на это рассчитывал г-н Никаноров, покупая нарядный костюм);

б) *моральный*. Он выражается в физических страданиях, понесенных г-ном Никаноровым в момент нападения собаки (большие они или небольшие, это будет учтено судом при определении размера морального вреда).

Нормы конституционного права предоставляют всем гражданам право на охрану здоровья и медицинскую помощь. Именно этим правом воспользовался г-н Никаноров, обратившись в поликлинику за помощью.

2. Семья Селивановых наконец-то купила автомобиль. Чтобы защитить машину от осадков и угона, было решено приобрести гараж-«ракушку» и поставить его под окном. Для установки гаража пришлось спилить дерево. Соседи сообщили об этом в милицию. Был составлен протокол о совершении правонарушений.
Нормы каких отраслей права были нарушены?

Нормы сразу двух отраслей права оказались нарушенными в этой ситуации.

Во-первых, спилить дерево — значит причинить вред природе. Закон об охране окружающей среды (основной нормативный акт экологического права) запрещает подобные деяния.

Во-вторых, нормы административного права, регулируя управленческую деятельность, осуществляемую исполнительными органами, определяют порядок нашего поведения на улице, в общественных местах и, в частности, правила установки гаражей-«ракушек». Согласно этим правилам, прежде всего надо получить разрешение местного исполнительного органа на установку гаража-«ракушки». При этом местный орган проверяет, не будет ли гараж находиться на газоне, на подземных коммуникациях, на расстоя-

нии менее 15 м от дома (последнее очень важно с противопожарной точки зрения).

За эти нарушения должны быть наложены штрафы, а также может быть принято (причем только судом, поскольку речь идет о частной собственности!) решение о сносе (эвакуации) гаража-«ракушки».

3. Отец Коли Тарасова потерял работу в связи с ликвидацией предприятия.

С нормами какой отрасли права ему необходимо ознакомиться, чтобы определить для себя перспективу на ближайшее время?

Знание норм трудового права в этой ситуации будет крайне необходимо.

Во-первых, из норм трудового права можно узнать, какие гарантии предоставляются работникам, попавшим под сокращение штата или потерявшим работу в связи с ликвидацией предприятия (выходное пособие, сохранение стажа работы на определенный срок и др.).

Во-вторых, нормы трудового права регулируют и вопрос о безработице (регистрацию в качестве безработного, размер и порядок выплаты пособия по безработице и т. п.).

4. Брат Ани Козловской сорвал с головы прохожего норковую шапку и был схвачен, когда пытался с ней убежать. За грабеж его осудили на 4 года, и он оказался в воспитательной колонии. Там он показал себя с хорошей стороны, и администрация разрешила ему получить дополнительную посылку. Собирая посылку, семья Козловских была в затруднении: можно ли послать в колонию магнитофон?

Нормы какой отрасли права регулируют подобные ситуации?

Правила отбывания уголовного наказания регулируют нормы уголовно-исполнительного права. Они устанавливаются Уголовно-исполнительным кодексом РФ, а также многочисленными приказами и инструкциями ранее МВД РФ, а сейчас, когда исполнение наказания возложено на Министерство юстиции РФ, — инструкциями этого министерства.

5. В школе санитарно-техническое оборудование было изрядно изношено, и оно то и дело выходило из строя. По этой причине

часто приходилось вызывать сантехника из РЭУ, обслуживающего данную школу. Когда в очередной раз кран в туалете вышел из строя и вода стала протекать на пол, администрация школы немедленно дала заявку в РЭУ на устранение поломки. Но сантехник пришел лишь на следующий день. За ночь вода залила нижний этаж и испортила там потолок и стены нескольких помещений. Школа понесла имущественный ущерб. На требование директора школы, обращенное к начальнику РЭУ, возместить понесенный ущерб был получен отказ. РЭУ считало, что ответственность должен нести слесарь, который вовремя получил заявку, но ее не выполнил, поскольку с друзьями отмечал день рождения одного из них.

Нормы какой процессуальной отрасли права (гражданского или арбитражного процесса) будут действовать при рассмотрении данного спора? Как этот спор должен быть разрешен по существу (кто виновен в протечке воды и понесет имущественную ответственность)?

Как школа, так и РЭУ являются юридическими лицами. Соответственно спор между ними должен рассматриваться в арбитражном суде, которому в соответствии с Арбитражно-процессуальным кодексом подведомственны экономические споры между юридическими лицами. Суд общей юрисдикции рассматривает споры с участием обычных граждан, не являющихся предпринимателями.

За ущерб, причиненный работником юридического лица, связанный с неисполнением последним его трудовых обязанностей, равно как и за неисполнение обязательств юридического лица по вине его работника, ответственность должно нести само юридическое лицо, у которого в свою очередь после возмещения ущерба появится возможность привлечь работника к материальной ответственности по нормам трудового права. Поэтому в любом случае иски о возмещении вреда, связанного с неисполнением РЭУ обязательств по обслуживанию водопровода, должны предъявлять РЭУ, а не его работнику.

Вопрос о том, может ли школа взыскать ущерб в полном объеме, зависит от того, не была ли она сама виновата в затоплении нижних этажей. Так, например, именно по вине школы могла образоваться протечка, школа могла не принять необходимых мер для предотвращения затопления и т. п. В этом случае ущерб должен возмещаться РЭУ по правилам смешанной ответственности, т. е. пропорционально своей вине в причинении вреда.

Если же школа приняла все меры для уменьшения ущерба, но тот все же наступил, то РЭУ должно возместить вред в полном объеме.

8. Правотворчество. Законодательный процесс

1. В Законе РФ об образовании установлено, что общее образование является обязательным. Предположим, что правительство, ознакомившись с ситуацией, связанной со школьным образованием, выносит следующее постановление: в местностях, где существует дефицит педагогических кадров, обязательным является шестипетнее образование.

Можно ли признать издание данного нормативного акта законным? При расхождении содержания нормативных актов, изданных по одному и тому же вопросу, какой из них следует применить?

Действительно, и в Конституции, и в Законе РФ об образовании говорится о том, что общее образование в нашей стране является обязательным. Сделано это не случайно, образованные граждане — это потенциально лучшие работники, которые могут выполнять работу более сложную, более технологичную и способны к тому же лучше и качественнее делать любую работу. Но не только в этом состоит выигрыш общества в целом. Образованные граждане — это еще и социально активные граждане, т. е. способные сознательно участвовать в выборах государственных органов и тем самым, косвенно участвуя в управлении государством, могущие заставить власть считаться с мнением народа и служить людям.

Однако в жизни могут так сложиться обстоятельства, когда самые благородные намерения бывает трудно исполнить. Именно ситуация со школьным образованием, описанная в задаче, существует во многих сельских местностях. При этом хорошим правилом следует считать следующее: надо ставить планку несколько выше, чем реальные обстоятельства, и постараться ее достигнуть, соответствующим образом изменяя и совершенствуя жизнь.

Правительству не следовало выходить с предложением, о котором речь идет в задаче, по двум причинам:

1) *по существу*: такое предложение регрессивное и создает условия для отката общества назад по сравнению с завоеванными на сегодняшний день позициями в области образования;

2) по форме: постановление Правительства, даже если бы оно было принято, было бы незаконным, поскольку оно противоречит нормативным актам, имеющим более высокую юридическую силу (Конституции РФ и Закону РФ об образовании).

Как же тогда должно поступить Правительство?

Вариантов множество. Вот лишь три на этот счет:

1) выделить деньги для приобретения транспорта с целью доставки школьников тех сельских местностей, где существует дефицит педагогических кадров и нет возможности организовать обучение, в более крупные населенные пункты;

2) выделить деньги для строительства интернатов в более крупных населенных пунктах, где можно осуществлять обучение школьников по полной программе девятилетнего образования, с тем чтобы не возить в школы детей ежедневно;

3) предусмотреть льготы для выпускников педагогических вузов, направляющихся на работу в сельскую местность.

2. Одна из партий, проанализировав ситуацию с военным делом в стране, пришла к выводу, что реальное улучшение обороноспособности страны возможно только при переходе на контрактную армию. Были проведены соответствующие экономические расчеты, составлен законопроект и от имени депутата, члена этой партии, подан в Президиум Государственной думы.

На заседании Президиума Государственной думы законопроект был рассмотрен, но не поставлен в очередь законопроектов, поступивших в палату. В качестве причин были выдвинуты следующие аргументы:

1) законопроект противоречит положениям Конституции РФ, где сказано о том, что защита страны есть долг и обязанность каждого гражданина, и нет ни слова о профессиональной армии;

2) у государства нет денег на создание профессиональной армии.

Оцените эти аргументы с точки зрения закона и скажите: правильно ли было отказано депутатам в рассмотрении законопроекта?

Отказ незаконный по следующим причинам.

1) Согласно ст. 104 Конституции РФ, депутаты Государственной думы имеют право законодательной инициативы, причем один депутат или несколько, а также разрозненные депутаты или объединившиеся во фракцию — не имеет значения.

2) Каждый гражданин обязан защищать Отечество, однако порядок несения военной службы определяется не Конституцией РФ, а Законом РФ «О воинской обязанности и военной службе». Вот именно этот Закон и предлагают изменить депутаты, причем кардинально: предусмотреть в нем создание армии на профессиональной основе.

3) Что же касается отсутствия денег на ее создание, то их надо найти, а не отговариваться этим.

3. Предположим, что Министерство образования и науки РФ, ознакомившись с зарубежным опытом и найдя его весьма положительным, разработало проект закона «О специализированном обучении в старших классах». Проект был подан в Государственную думу. Через месяц пришел ответ за подписью председателя Комитета по образованию Государственной думы. Сообщалось, что законодательное предложение не может быть принято по двум причинам:

1) министерство не относится к числу государственных органов, которым по Конституции РФ принадлежит право законодательной инициативы;

2) в России пока не сложились условия для повсеместного введения специализированного обучения в школе (особенно это касается сельских школ).

Оцените ответ (и по форме и по содержанию) с точки зрения закона.

Отказ в принятии законопроекта к рассмотрению законный. Дело в том, что само министерство не обладает правом законодательной инициативы (см. ст. 104 Конституции РФ). Оно должно свои предложения проводить через Правительство РФ. И это справедливо: члены Правительства со всех сторон (в том числе и с финансовой) могут оценить предложения и направить законопроект в Государственную думу. Одним словом, формальная причина здесь была положена во главу угла.

Что же касается причины отказа содержательного характера (не сложились условия для введения специализированного обучения), то этот аргумент не основан на законе. Оценка этого фактора — дело депутатов, которые и будут рассматривать законопроект.

4. Семья Николаевых решила отдохнуть летом за границей. С учетом довольно скромного бюджета было решено воспользоваться железнодорожным транспортом: денег на отдых должно

было хватить, если не делать в поезде никаких трат. Однако на границе с каждого члена семьи потребовали уплаты установленной пошлины за пересечение границы, а также сообщили, что, согласно недавно принятому закону, такую же сумму следует заплатить и при возвращении в Россию.

Справедливо ли это, если учесть, что с новым законом никто из Николаевых не был знаком: ни по телевидению, ни по радио, ни из газет они о нем ничего не узнали, хотя им сообщили, что этот закон был опубликован?

Требование уплатить установленную пошлину при переезде через государственную границу справедливо.

Прежде всего это установление справедливо по существу: содержание границы и осуществление пропускного режима через границу (без этого в настоящее время, к сожалению, не обойтись) требует денежных затрат, и немалых. Государство, проводя необходимые мероприятия, может рассчитывать только на деньги, получаемые от граждан и организаций в качестве налогов и пошлин.

Далее. По форме со стороны пограничников требование уплаты пошлины было предъявлено семье Николаевых также справедливо. Дело в том, что действует презумпция, т. е. предположение, знания закона. И для этого есть достаточные основания: все законодательные акты в нашей стране теперь (в отличие от советского периода) обязательно публикуются. Лишь о наиболее важных законах (да и то сжато) может быть сообщено по ТВ и радио. Любой гражданин может точно узнать содержание любого нормативного акта, обратившись в ближайшую библиотеку, где обязательно имеется «Российская газета», а может быть, и журнал «Собрание законодательства Российской Федерации» или через Интернет.

9. Правонарушения и юридическая ответственность

1. Мама Наташи Сизиковой, уходя на работу, оставила деньги и попросила дочь сходить после школы за хлебом. Придя домой уже поздно вечером, она обнаружила, что хлеба нет. Наташа объяснила, что весь день делала уроки.

Какое правонарушение совершила Наташа и можно ли ее поведение признать виновным?

Да, в поведении Наташи усматривается вина: надо было бы ей так рассчитать свое время, чтобы все успеть выполнить — и уроки, и домашние обязанности. Семейные нормы устанавливаются не только в Семейном кодексе (там они содержатся в небольшом количестве и формулируются в самом общем виде — уважать, помогать, заботиться друг о друге). Большинство семейных норм мы сами устанавливаем, в частности распределяя семейные обязанности. За нарушение этих норм полагаются семейно-правовые санкции (развод супругов, раздел имущества, в частности жилья).

Но правовые санкции применяются за нарушение юридических обязанностей. В семейных правоотношениях дети имеют юридические права, но не имеют до 18 лет юридических обязанностей. Конечно, это не значит, что можно несовершеннолетним детям по этой причине вести себя беззастенчиво и не помогать родителям. К ним вполне могут быть применены моральные санкции (осуждение) либо какие-либо иные (лишение карманных денег, посещения кино, музея и т. п.).

Судя по условиям задачи, Наташа Сизикова пока является несовершеннолетней и ее мама вполне справедливо может ее только морально осудить, сделать внушение за ее поведение. Если бы она была совершеннолетней и дело бы касалось не только покупки хлеба, но и вещей посерьезнее, то раздел квартиры и разезд по требованию одной из сторон семейного правоотношения вполне мог бы быть выходом из сложившегося положения.

2. В переполненном автобусе после очередной остановки давка стала еще больше. Один из пассажиров, молодой парень крепкого телосложения, сначала сказал напиравшим на него людям: «Нельзя ли полегче?», а потом так сильно оттолкнул стоявших рядом, что многие закричали от боли.

Как можно оценить поведение этого молодого человека? Совершил ли он правонарушение? Если да, то какой вид юридической ответственности можно к нему применить?

Строго говоря, одновременно два правонарушения совершил молодой человек.

Первое относится к разряду административных и называется «мелкое хулиганство». Оно может выражаться в нецензурной брани, назойливом приставании к окружающим, а также в совершении действий, оскорбляющих честь и достоинство граждан. Действия парня «крепкого телосложения» в отношении окружающих людей,

вынужденных закричать от боли, как раз и относятся к числу оскорбляющих их честь и достоинство (когда человека толкают как скотину, то вряд ли это выглядит достойно). За мелкое хулиганство, согласно Кодексу об административных правонарушениях, полагается административная ответственность. В зависимости от тяжести хулиганских действий может быть применено предупреждение, либо штраф, либо арест на 15 суток.

Второе правонарушение может быть расценено как гражданское (и соответственно возложена гражданско-правовая ответственность). Оно выражается в причинении морального ущерба окружающим людям в виде физического страдания (боли). За это действие, согласно ГК РФ, придется выложить кругленькую сумму. Какую? Это решает суд с учетом всех обстоятельств дела.

3. На экзамене учительница заметила, что один из учеников списывает. Подойдя к его парте, она вытащила из нее учебник, раскрытый на нужной странице. За экзамен ученику была сразу поставлена «двойка».

Можно ли в действиях ученика усмотреть вину? Если да, то к какому виду проступков относится поведение виновного?

Ситуация, хотя и типичная, но не такая простая с точки зрения права.

Да, поведение ученика виновное: все прекрасно знают, что на экзамене надо отчитаться за полученные знания по предмету, а не читать учебник (это надо было делать дома). Вина учащегося умышленная.

Данный проступок относится к числу дисциплинарных проступков. За нарушение учебной дисциплины, и в частности за списывание на экзамене, к ученику, согласно уставу их школы, могут быть применены воспитательные (например, осуждение на собрании класса, сообщение о проступке в стенной газете и т. п.), а также дисциплинарные меры (предупреждение, выговор, строгий выговор), которые путем издания приказов выносит директор школы, вывешивая их на доску объявлений и приказов школы. Судя по всему, в отношении ученика, занимавшегося списыванием, этого почему-то не было сделано.

Выставление «двойки» к числу дисциплинарных санкций не относится. Отметки ставятся за имеющиеся у ученика знания по тому или иному предмету. Отметки должны соответствовать знаниям, но это соответствие должно быть установлено путем опроса (письменного или устного) или каким-либо иным способом. Вынесение реше-

ния о том, что ученик ничего не знает по предмету, а потому и хотел списать, открыв нужную страницу в учебнике, априори не должно иметь места. Выставление «двойки» без проверки знаний учащегося — это дисциплинарное правонарушение, совершенное учителем или учителями, входившими в экзаменационную комиссию.

4. Одиннадцатиклассники отдыхали в спортивном лагере. Петя Калашников, отец которого был бизнесменом, привез с собой видеокамеру. Когда он был на очередной тренировке, соседи по комнате Андрей и Сергей взяли видеокамеру и, пытаясь в ней разобраться, нечаянно сломали.

Какое правонарушение они совершили и какой вид юридической ответственности к ним можно применить?

Ребята совершили гражданское правонарушение: они причинили имущественный вред семье Калашниковых. К ним можно применить меры гражданско-правовой ответственности, а именно взыскать причиненный вред.

Кто будет реально возмещать?

Одиннадцатиклассники должны ущерб разделить между собой поровну, если не окажется, что неосторожные действия одного из них привели к печальному результату. Им по 16 — 17 лет, они не работают и заработка не имеют. В дальнейшем, изучая главу данного учебника о собственности, учащиеся узнают, что несовершеннолетние от 14 до 18 лет являются не полностью дееспособными и могут отвечать за причиненный ущерб только в пределах заработанных ими средств, а если этих средств не хватает либо их вообще у них нет, то ущерб возлагается на их родителей.

Следовательно, возмещать имущественный ущерб, причиненный семье Калашниковых, должны будут родители Андрея и Сергея.

5. При объезде территории милицейский патруль увидел группу подростков лет четырнадцати, сидевшую под деревом. Они курили, передавая самокрутку друг другу, по очереди. Их вид не оставлял сомнений, что они были в состоянии наркотического опьянения. В нормальном состоянии был только один из них, самый старший, по виду лет шестнадцати. На вопрос милиционера, чем они занимаются, ответили, кивнув на старшего, сразу несколько ребят: «Это нас Колька угощает!»

Какой вид правонарушения и кто именно в данном случае совершил? Каков наказание может за это последовать? Ознакомьтесь со статьями 228 и 230 УК РФ.

Правонарушителем является только Колька, самый старший среди них, которому 16 лет. Он должен быть привлечен к уголовной ответственности за незаконное хранение и приобретение наркотических средств (ст. 228 УК РФ) и за склонение к их потреблению (ст. 230 УК РФ). Санкции здесь серьезные: по первой статье – до 3 лет лишения свободы, по второй – от 3 до 8 лет.

Все другие ребята не подлежат уголовной ответственности, поскольку за употребление наркотиков в настоящее время она не предусмотрена. По старому УК РСФСР привлекали и за их употребление. Однако наше государство вступает на путь либерального развития, в котором личность становится более свободной и ответственной за саму себя и, в частности, человеку дается право самому решать, стоит ли губить свое здоровье и жизнь, принимая наркотики.

Однако государству не все равно, как распорядился собой человек в отношении наркотиков. Если он все же станет их употреблять, то издержки по поводу его искалеченного здоровья, а то и совершения преступлений на почве принятия наркотиков общество вынуждено будет брать на себя (лечить наркомана, содержать его детей, наказывать его, приводя в действие дорогостоящую машину правосудия, и т. п.). Вот почему в административном законодательстве все же предусматривается административная ответственность за употребление наркотиков. Санкции здесь такие: штраф в размере одного минимального размера оплаты труда, либо исправительные работы до двух месяцев, либо арест до 15 суток. Административная ответственность налагается на лиц, достигших 16 лет. Нашим же неразумным детям, как видно из условий задачи, едва исполнилось 14 лет. Единственное, что можно здесь сделать помимо сообщения о данном поведении родителям, так это поставить подростков на учет в милиции, с тем чтобы инспектор по делам несовершеннолетних проводил с ними воспитательные мероприятия и осуществлял за ними надзор для предотвращения совершения ими противоправного поведения в будущем.

6. Мэр города N всегда подчеркивал, что он в своей деятельности руководствуется интересами народа и эффективность своей работы оценивает по тому, стали ли жители города жить лучше. Зимой случилась авария на теплотрассе и половина домов города осталась без тепла. В первые же дни начались массовые про-

студы, прежде всего среди детей и стариков. Больницы города оказались забиты до отказа. Возмущенные жители вышли на улицы и стали требовать отставки мэра и привлечения его к уголовной ответственности. Мэр пришел на митинг и честно объяснил, что он потратил деньги на ремонт школ и детских садов к новому учебному году, благоустройство и озеленение города, замену части автотранспортного парка. Он действительно знал, что коммунальная система в ужасном состоянии и требует капитального ремонта. Но на это, по его словам, не хватило бы и всего годового бюджета города.

Можно ли привлечь мэра города к уголовной ответственности? Ознакомьтесь со ст. 285 и 293 УК РФ.

Оснований для привлечения мэра города по ст. 285 УК РФ нет, поскольку в данном случае отсутствует корыстная или личная заинтересованность. Однако можно усмотреть в поведении мэра халатность, т. е. ненадлежащее исполнение им своих служебных обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе, если это повлекло причинение крупного ущерба. Небрежность усматривается в том, что мэр не расставил приоритеты в решении острых проблем города, которых накопилось действительно много. Крупный ущерб выражается в массовых заболеваниях жителей города в результате аварии коммунальной системы.

7. Петрова, будучи в период выборов членом участковой избирательной комиссии, как и полагается по закону, выдала по предъявлении паспорта избирательный бюллетень Измайлову. Однако Измайлов попросил дать ему возможность проголосовать также и за жену, которая сломала ногу и прийти на избирательный участок не может. Он предъявил ее паспорт и больничный лист. Петрова, просмотрев предъявленные документы, выдала Измайлову еще один избирательный бюллетень, с тем чтобы он проголосовал и за жену. Наблюдатель от коммунистической партии, присутствовавший при этой ситуации, подал заявление в прокуратуру о нарушении избирательного законодательства. На Петрову был наложен административный штраф в размере 1000 р.

Законно ли была оштрафована Петрова? Ознакомьтесь со ст. 5.22 Кодекса об административных правонарушениях РФ.

Административное наказание наложено законно и справедливо. Закон (КоАП РФ) не делает никаких исключений из правила о том, что каждому гражданину дается возможность проголосовать только за себя. Согласно Конституции РФ, выборы в России прямые, т. е. гражданин имеет право только лично и непосредственно, без каких-либо промежуточных звеньев избирать и быть избранным в государственные органы.

8. Финансовая проверка выявила, что губернатор области использовал бюджетные деньги на приобретение автомобиля «мерседес», который будет использоваться для удовлетворения транспортных нужд администрации области. Приобретение для этой цели автомобиля «Волга» было отвергнуто по той причине, что он недостаточно комфортабелен и часто ломается. Ревизионная комиссия посчитала указанную трату денег необоснованной и потребовала от губернатора (который подписывал необходимые для покупки автомобиля документы) полностью возместить причиненный бюджету области ущерб.

Законно ли требование ревизионной комиссии? О каком виде юридической ответственности идет речь в данном случае?

Требование ревизионной комиссии законно. В данном случае она требует от губернатора из своих личных средств возместить имущественный ущерб, причиненный бюджету области (гражданская ответственность). Однако дополнительно на губернатора может быть наложена и административная ответственность (ст. 15.14 КАП — нецелевое использование бюджетных средств) в размере от 4 до 5 тыс. р. Если бы причиненный ущерб составлял более 1 млн 500 тыс. р., то могла быть назначена уголовная ответственность (ст. 285-1 УК РФ).

Глава III. ПРАВА И СВОБОДЫ ГРАЖДАН

10. Конституция Российской Федерации. Гражданство

1. Государственная дума на одном из своих заседаний приняла решение послать в Югославию воинский контингент для поддержания мира и порядка.

Как вы думаете, не оказался ли в данном случае нарушенным принцип разделения властей? К чьей компетенции относится руководство внешней политикой и управление армейскими подразделениями России?

Действительно, это имело место в период, когда в конце 90-х гг. в Югославии разгорелись события, связанные с борьбой косовских албанцев за отделение. Решение Государственной думы не соответствовало Конституции РФ, поскольку вторгалось в компетенцию Президента РФ и тем самым нарушало принцип разделения властей.

Согласно ст. 86 Конституции РФ, Президент РФ осуществляет руководство внешней политикой, посему он в той ситуации должен был решать, какую из конфликтующих сторон (сербов или албанцев) Россия будет поддерживать.

Согласно же ст. 87 Конституции РФ, Президент РФ является Верховным главнокомандующим Вооруженными Силами страны. Всякое их передвижение и использование (внутри или за границей) возможно лишь по его решению.

Главной задачей Государственной думы является принятие законопроектов.

2. Рафик Мисаилов приехал в Москву из Азербайджана учиться в юридической академии. Прочувшись 5 лет в вузе и получив диплом юриста, он обратился в орган внутренних дел по месту жительства с заявлением о приеме в гражданство. Русский язык он к этому времени знал достаточно хорошо. Он был очень удивлен, когда получил отказ.

Законно ли ему было отказано в приеме в гражданство?

Основания и условия для приема в гражданство РФ определены в Законе о гражданстве. По общему правилу, чтобы быть принятым

в гражданство РФ, необходимо проживать на территории России не менее 5 лет, знать русский язык и иметь законный источник существования. По-видимому, Р. Мисаилов не выполнил последнего условия, поскольку еще не устроился на работу.

11. Права и свободы как показатель гуманизма политики

1. Закончив институт, Валерий Павлов решил посмотреть мир, чтобы расширить свой кругозор и попрактиковаться в английском. Его родители, бизнесмены, посоветовали ему сначала посетить Великобританию — родину английского языка. Купив авиабилет, Валерий прибыл в Шереметьево, но на паспортном контроле в его заграничном паспорте пограничники не увидели английской визы (разрешения на въезд в Великобританию) и не позволили пройти в самолет. Валерий стал возражать: в Конституции (ст. 27) закреплена свобода передвижения, а проблема с визой, по его мнению, касается только его и работников английской таможни.

Кто прав в данной ситуации?

В данной ситуации правы работники паспортного контроля.

В заслугу Валерия можно поставить то, что он знает Конституцию РФ. Однако при этом он не учел того, что выдворение его с территории Великобритании будет осуществляться за счет России, откуда прибыл правонарушитель. Работники таможни, предвидя такой результат, обязаны были предупредить нежелательное поведение Валерия и не допустить ненужной траты денег российских налогоплательщиков.

2. Ковалевы попросили своих соседей по даче Цвелевых спилить липу, росшую на их участке: дерево так сильно разрослось, что загораживало от солнца большую часть участка Ковалевых. В ответ Цвелевы заявили: «Земельный участок и все, что на нем находится, является нашей собственностью, и мы вправе сами решать, спиливать нам дерево или нет».

Как вы думаете, кто прав в данной ситуации?

Действительно, Цвелевы являются собственниками своего земельного участка, а также находящихся на нем строений и насаж-

дений. Они вправе использовать свою собственность так, как сочтут нужным. Но право частной собственности, так же как, впрочем, и другие гражданские права, не является абсолютным. Существует два ограничения:

1) права нельзя осуществлять, нарушая законодательство, например, проживая на даче, включать на всю округу музыку и не выключать ее допоздна;

2) пользуясь своей собственностью, нельзя причинять вред другим лицам.

Ковалевы тоже собственники, и им на своей земле хочется возделывать клубнику, но они не могут это делать, потому что крона дерева, произрастающего на земле соседей, создает тень на их участке. Цвелевы должны устранить нарушение права собственности Ковалевых (спилить дерево, поскольку другого варианта решения проблемы не видно).

Согласно ст. 53 Конституции РФ, право частной собственности охраняется законом. Если Ковалевы, не найдя общего языка с соседями Цвелевыми, обратятся в суд, то он будет на их стороне.

3. Валя Кондратьева пыталась после школы поступить в юридический институт, но не прошла по конкурсу. Узнав, что в районном суде освободилась должность секретаря судьи, Валя обратилась к председателю суда с просьбой о приеме на работу. Ей было отказано, и председатель пояснил, что суду нужны опытные работники. «Но у меня, согласно статье 37 Конституции, есть право на труд!» — воскликнула Валя. Однако председатель суда не стал вступать с ней в дискуссию и дал понять, что разговор окончен. *Оцените данную ситуацию.*

Права Валя. Согласно ст. 37 Конституции РФ, у нее есть право выбирать род деятельности и профессию. Право выбирать работников есть и у любого руководителя организации. Отказать в приеме на работу он может, если у претендента не обнаружится необходимого образования, квалификации, нужных деловых качеств. Наличие социального опыта для секретаря судьи, в обязанности которого входит выписка повесток, составление протоколов судебного заседания и другая техническая работа, не относится к необходимым деловым качествам.

4. В двухкомнатной квартире Артемьевых проживали трое: родители и их сын Юрий. Юрий женился и привел в семью свою

молодую жену. Вскоре у них родилась двойня. Жилой площади стало катастрофически не хватать, и сослуживцы Юрия, сочувствуя ему, всегда уставшему и невыспавшемуся, посоветовали обратиться в местный орган исполнительной власти с просьбой предоставить его семье отдельную квартиру, поскольку каждый гражданин, согласно ст. 40 Конституции РФ, имеет право на жилище.

Разрешите данную ситуацию, учитывая, что на каждого члена семьи Юрия стало приходиться теперь по 6 кв. м.

Да, у каждого из нас, согласно Конституции, есть право на жилище. Оно означает, что мы имеем возможность пользоваться имеющимся у нас жилым помещением без опасения, что кто-то может нас его лишить. Однако это не означает, что любой человек, не имеющий жилья или проживающий в стесненных условиях, может требовать от государства немедленного предоставления жилья. В настоящее время государство играет в этой области принципиально иную роль, чем раньше. Оно, как правило, не обеспечивает (не наделяет) жилой площадью (исключение сделано только в отношении малоимущих), а лишь в различных формах содействует гражданам в реализации своего права на жилище (например, поощряет жилищное строительство, выделяет кредиты, компенсации и др.).

Юрий, семья которого, судя по всему, не относится к категории малоимущих, конечно, может обратиться в местный орган исполнительной власти, где ему разъяснят его возможности в разрешении его жилищной проблемы: наем жилья у частных собственников, приобретение дополнительного жилья на условиях купли-продажи или обмен своего маленького жилья на жилье большего размера с доплатой, возможности в получении банковского кредита. Реально же улучшить жилищные условия семьи государственный орган возможности не имеет.

5. В связи с окончанием школы выпускники 11 Б класса решили съездить на экскурсию в подмосковный музей, располагающийся на территории Истринского монастыря. Но настроение было испорчено, как только они вошли на территорию монастыря: на стене старинной постройки было крупно выведено черной краской: «Здесь были Коля и Таня». После окончания экскурсии учительница, руководитель экскурсионной группы и несколько учеников прошли к директору музея. Они выразили возмущение состоянием памятника старины и отметили, что директор, ниче-

го не предпринимая по этому поводу, нарушает их (и не только их!) право на пользование культурными ценностями (ст. 44 Конституции РФ). Растерявшийся директор воскликнул: «Но при чем здесь я? Предъявляйте свои претензии к этим Коле и Тане!»
Кто прав в споре? Разрешите эту ситуацию.

Правы те, кто выразил возмущение недолжным содержанием памятника культуры. Дело в том, что, согласно Конституции РФ, граждане имеют право на доступ к культурным ценностям. Но осуществлению этого, как и всякого другого, права должно способствовать государство, а в противном случае это будет пустой декларацией. Для этой цели государство выделяет деньги на содержание культурных памятников. Люди, возглавляющие учреждения культуры, в частности директор музея, обязаны принимать меры, необходимые для того, чтобы культурные ценности были в порядке. Даже если средств выделяется мало, скорее всего можно найти деньги для того, чтобы приобрести краску (или известку) и убрать эту надпись.

Понятно, что конституционную обязанность нарушили и Таня с Колей (согласно п. 3 ст. 44 Конституции, каждый обязан беречь памятники истории и культуры). На них надо было наложить административный штраф.

12. Политические права и свободы

1. В классе произошло неприятное событие. Олег Смирнов, фактический лидер класса, повредил глаза однокласснику, используя при «выяснении отношений» с ним газовый баллончик. Директор школы созвал собрание класса, чтобы осудить безобразное поведение Олега. На собрании многие решили отмолчаться, чтобы не портить отношений со Смирновым. Тогда директор стал поочередно вызывать учеников и предлагать им высказаться. Один из них заявил: «Но у нас свобода слова!» «Вот именно, — подхватил директор. — Вот и высказывайтесь!»
Оцените эту ситуацию и скажите, кто прав.

Идея свободы, автономии человеческой личности предполагает, что только от воли человека зависит, совершать ему то или иное действие либо воздержаться от его совершения. В противном случае человек будет представлять собой автомат, воля которого не имеет

никакого значения. Именно такое общество и было описано в знаменитых произведениях-антиутопиях, например у Замятина в произведении «Мы».

То же самое относится и к конституционным правам и свободам. Было бы абсурдным заставлять человека принудительно пользоваться свободой передвижения, насильно принуждая его к круизу по стране. Точно так же не имеет никакого отношения к свободе слова принуждение к выражению своих мыслей и убеждений либо отказу от них. Подобное положение вещей имело место и в СССР в сталинскую эпоху, когда все знакомые репрессированных были обязаны публично осудить и отречься от них, а в противном случае могли разделить их участь. Именно поэтому п. 3 ст. 29 Конституции запрещает такое принуждение.

Поэтому действия директора школы следует квалифицировать как нарушение свободы слова, которое запрещается Конституцией.

Другое дело, что моральные нормы в данном случае, возможно, требуют публичного осуждения Олега Смирнова. Этот случай демонстрирует, что сфера действия морали шире, чем права, и не всякая этическая норма находит свою защиту в сфере права.

2. На перемене два одноклассника заспорили о том, хорошо ли списывать. Каждый высказал все аргументы, но убедить в своей правоте другого никому не удалось. Желание доказать свое мнение обернулось тем, что спор перешел на личности и оскорбления типа «жадина», «слюнтяй», «ни к чему не способный человек».

Допустима ли такая свобода выражения своего мнения? Кто из спорщиков нарушил правила использования своего права на свободу слова?

Свобода слова, как и любая другая, безгранична. Наша свобода заканчивается там, где начинается свобода другого. Поэтому в законе установлен ряд ограничений свободы слова, призванных защитить права и законные интересы других лиц. В частности:

1) нельзя разглашать государственную тайну (ее понятие определено в специальном Законе, и работник, ею обладающий, дает подписку о неразглашении);

2) нельзя разглашать профессиональную тайну (врачебную, адвокатскую, следственную, банковскую, служебную, коммерческую и др.);

3) нельзя никого оскорблять (т. е. унижать или порочить честь и достоинство в неприличной форме);

4) нельзя клеветать (т. е. распространять заведомо ложные сведения);

5) нельзя пропагандировать социальную, расовую, национальную или религиозную ненависть и вражду;

6) нельзя распространять не соответствующие действительности сведения, порочащие честь, достоинство и деловую репутацию. Если в суде будет доказан факт распространения таких сведений, а распространитель не сможет доказать, что они соответствуют действительности, то ответчика суд может обязать опубликовать опровержение и компенсировать моральный ущерб (в денежной форме).

Приведенные в задаче высказывания можно квалифицировать по-разному. «Жадина», «ни к чему не способный человек» — это скорее сведения, порочащие честь и достоинство человека. Вопрос о правомерности их распространения зависит от того, соответствуют ли они действительности.

Выражения же типа «слюнтяй» скорее следует квалифицировать как оскорбление, поскольку в них не содержится конкретной информации о человеке, которая может соответствовать либо не соответствовать действительности, а лишь унижается его честь и достоинство в неприличной форме.

3. Весь 11 класс был оставлен после уроков. Классный руководитель объяснила причину: «Через несколько дней 7 ноября, День примирения и согласия. Школа примет участие в общегородском митинге. Нужно подготовить транспаранты. Давайте свои предложения по содержанию этих транспарантов».

Один из учеников громко крикнул: «Да не хочу я идти ни на какую демонстрацию! Я политикой не интересуюсь!»

Учительница ответила: «Петров, за твою аполитичность справедливо будет по общественному постановлению поставить тебе «двойку». Ходить на демонстрацию или не ходить — это твое право, но плакаты ты делать будешь!»

Разрешите данную ситуацию на основе закона.

Как и в предыдущей задаче, здесь следует акцентировать внимание на том, что идея свободы предполагает, что только от воли человека зависит, совершать ему то или иное действие либо воздержаться от его совершения. Это относится и к конституционным правам и свободам.

Только от воли человека, независимо от того, сколько ему лет, зависит, идти ли ему на демонстрацию, готовиться ли к ее проведению, а также какие политические взгляды исповедовать и высказывать ли ему их вообще. Конституция РФ предоставляет каждому возможность быть аполитичным, не участвовать ни в каких публичных мероприятиях.

Организационные действия учительницы можно было бы признать законными, если бы она просто ограничилась пропагандой своих политических взглядов (и то большой вопрос, можно ли это делать в стенах общеобразовательной школы), однако применение принуждения в виде угрозы поставить «двойку» переводит ее деятельность в разряд незаконной.

4. Ученики 11 классов школы с гуманитарным уклоном, предвидя трудности при поступлении в вуз, решили написать обращение к Президенту с просьбой отменить плату за обучение, которую взимают практически все вузы с абитуриентов, если не набрано нужное количество баллов на немногочисленные бесплатные места. Директор охладил их пыл: «Оставьте Президента в покое. Ему есть чем заняться. Вам еще нет 18 лет. Приобретите жизненный опыт, а потом и пишите петиции хоть Президенту, хоть Генеральному секретарю ООН».

Прав ли директор школы? Могут ли учащиеся школы направить обращение? Если да, то в какой государственный орган лучше это сделать?

Возможно, по-житейски директор и прав. В самом деле, с возрастом человек становится опытнее и мудрее, а потому приобретает способность смотреть на вещи с разных сторон, видеть различные грани проблемы.

Однако право не может ограничивать свободу обращения граждан в государственные органы, независимо от наличия особого опыта либо мудрости, тем более что сказать заранее и однозначно, кто ими обладает, а кто нет, невозможно. Поэтому ст. 33 Конституции РФ закрепляет за каждым без ограничения возраста право обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления. Таким образом, Конституция РФ предоставляет возможность и ученикам 11 классов направить обращение к Президенту РФ.

5. После выхода на пенсию Петров решил, что теперь все имеющееся у него время он сможет посвятить наведению порядка в доме, в котором жил. Видя беспорядок (в подъезде собираются подростки, шумят, после 23 ч во дворе распевают песни; уборщица не убирает подъезды; в подъезде портят почтовые ящики и воруют газеты; никто из жителей дома не хочет сделать хотя бы маленькую клумбу и т. д.), он немедленно ставил в известность об этом разные инстанции, чтобы те вмешались и положили конец «беспорядкам». Соседи прозвали его сутяжником.

Как вы можете оценить поведение Петрова с точки зрения закона (см. ст. 33 Конституции РФ? Не злоупотребляет ли (т. е. не использует ли его во зло) Петров своим конституционным правом? Как вы оцениваете тех, кто прозвал его сутяжником?

Действительно, с одной стороны, существует категория людей, которые в силу определенных причин постоянно и по незначительному на первый взгляд поводу стремятся затеять судебный процесс либо обратиться с жалобой в государственные органы. Такие люди неудобны ни окружающим, ни государственным органам, поэтому их часто называют сутяжниками, а представители власти норовят отмахнуться от их обращений.

С другой стороны, не следует игнорировать и положительный эффект от их деятельности, поскольку именно их гражданская активность часто не позволяет закрывать глаза на разного рода проступки и бесчинства, а помогает предотвратить более существенные правонарушения.

Однако в любом случае право не может ограничивать закрепленную в Конституции возможность обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления. Установка некоего подобия «фильтра» жалоб и обращений, например, в виде специального органа, который бы отсортировывал обращения, которые, по его мнению, заслуживают внимания, представляла бы прямое ограничение права, закрепленного в Конституции РФ.

Наконец, подобно демонстрациям и митингам, такие обращения представляют собой канал обратной связи от общества к власти, через который она получает информацию об общественных проблемах, запросах и настроениях в обществе, о том, как общество оценивает те либо иные его решения, и т. п.

Также вряд ли можно сказать, что Петров злоупотребляет своим правом. Злоупотребление имело бы место только тогда, когда бы он направлял жалобы и обращения исключительно с целью причинить вред тем либо иным лицам. Петров же, наоборот, искренне стремится исправить положение вещей, для чего и обращается в государственные органы.

6. Учителям города несколько месяцев не выплачивали заработную плату. Были испробованы все средства, чтобы заставить местные власти рассчитаться с долгами (обращения, митинги, демонстрации, шествия, пикетирования, забастовки в виде прекращения проведения уроков в школе), но ничего не помогло. Тогда было решено провести голодовку. Наиболее активные и физически крепкие учителя-мужчины при поддержке коллег со всего города поставили раскладушки около здания отдела образования и легли, укрывшись легкими одеялами. Пригласили прессу, и участники голодовки объяснили причины своих крайних действий. Через несколько минут прибыл наряд милиции. Все участники голодовки были арестованы за то, что они допускают действия, не предусмотренные законом.

Законны ли действия милиции?

Следует иметь в виду, что в свободном демократическом обществе действует принцип «разрешено все, что не запрещено». Отсутствие запрета либо, что почти то же самое, обязательного предписания действовать определенным образом означает, что гражданин свободен в выборе варианта своего поведения.

Таким образом, каждый раз важно установить, не нарушают ли действия тех или иных норм закона, прав либо законных интересов других лиц.

Сама по себе голодовка как мера воздействия на органы государственной власти и местного самоуправления действительно не предусмотрена ни одним нормативным актом. Однако закон не запрещает человеку отказываться от приема пищи, вредить своему здоровью и совершать тому подобные вещи. Тем более что в данном случае действия учителей представляют собой шаг отчаяния, поскольку практически все, кроме судебных разбирательств, способы защиты их прав были исчерпаны. Поэтому за голодовку саму по себе работники милиции арестовать никого не могли.

Однако следует выяснить, не сопровождалась ли голодовка какими-либо нарушениями норм права либо прав и законных интере-

сов других лиц. Например, голодающие могли расположить свои раскладушки на оживленной автомагистрали, акция могла сопровождаться нарушениями общественного порядка, призывами к насильственному свержению конституционного строя, расистскими лозунгами, оскорблениями представителей милиции и т. п. Все это могло послужить поводом для применения принудительных мер воздействия на участников акции, а в наиболее тяжких случаях (например, при совершении преступлений, отдельных административных правонарушений) — для их задержания.

При этом следует иметь в виду, что арест как административное либо уголовное наказание может применяться исключительно судом.

13. Конституционные обязанности граждан

1. Керимов прибыл из Азербайджана к родственникам в Москву. Он устроился на работу, снял квартиру и перевез семью. При проверке документов участковым милиционером выяснилось, что семья живет в Москве без регистрации. Был составлен протокол о правонарушении. «Но я ведь честно работаю и ничего незаконного не совершаю!» — убеждал участкового Керимов. *Оцените ситуацию с точки зрения закона.*

Конституция РФ предоставляет гражданам РФ, а также иностранцам и апатридам ряд конституционных свобод, в частности право на свободу передвижения. Однако следует иметь в виду, что свобода передвижения иностранных граждан по территории РФ обусловлена, во-первых, тем, что они должны находиться на территории РФ на законном основании, а во-вторых, выполнением определенных обязанностей, в частности обязанности соблюдать правила регистрационного учета. Несоблюдение этих правил является нарушением норм закона. Поэтому следует признать, что Керимов заблуждался, полагая, что он не совершает ничего незаконного.

2. Петров написал книгу, и через некоторое время она была издана. Он получил гонорар. Однако затем знающие люди ему сказали, что все авторы по закону имеют право на 20-процентную налоговую льготу. В издательстве утверждали, что гонорар был рассчитан правильно. Петров пришел в налоговую инспекцию, с тем чтобы выяснить, имеет ли он право на налоговую

льготу. Налоговый инспектор, кивнув на большую очередь людей с бумагами в руках, заявила, что она консультаций не дает, и посоветовала Петрову обратиться в юридическую консультацию. *Оцените данную ситуацию.*

Законодательство, в частности п. 5.6 и 6.3 Положения о Федеральной налоговой службе, устанавливает, что налоговые органы имеют право и обязаны бесплатно информировать налогоплательщиков о действующих налогах и сборах, порядке их исчисления и уплаты. Поэтому отказ налогового инспектора ответить на вопрос Петрова следует признать неправомерным.

Также следует иметь в виду, что применение указанной налоговой льготы производится по заявлению налогоплательщика. При отсутствии его инициативы ни налоговый орган, ни налоговый агент, которым в данном случае является издательство, не обязаны заботиться об интересах налогоплательщика. Поэтому в рассматриваемой ситуации издательство не нарушило прав Петрова и рассчитало гонорар правильно. Однако Петров имеет право потребовать от налогового органа применить указанную льготу и возратить ему соответствующую часть уплаченного налога.

3. Комарова похоронила мужа, умершего от опухоли головного мозга. Врач, наблюдавший больного, в разговоре высказал мнение, что причиной заболевания могла быть плохая экология (семья Комаровой всю жизнь проживала в центре города, где практически не было зелени и всегда было очень интенсивное автомобильное движение). Желая прояснить ситуацию с экологической обстановкой, Комарова обратилась с запросом к местным властям. «Данные об экологической обстановке являются секретными», — ответил ей чиновник.

Прав ли чиновник? Ваши действия в этой ситуации.

Ст. 41 Конституции РФ, имеющая прямое действие, устанавливает, что каждый имеет право на достоверную информацию о состоянии окружающей среды, а также на возмещение ущерба, причиненного его здоровью или имуществу экологическим правонарушением. Данные об экологической обстановке не могут быть секретными. Поэтому ответ чиновника следует признать неправомерным.

4. Валетов после окончания школы поступал в институт, но не прошел по конкурсу. С октября он стал посещать 10-месячные

подготовительные курсы в этом институте, чтобы в следующем году наверняка стать студентом. В феврале ему исполнилось 18 лет, а в мае он получил повестку из военкомата с требованием явиться на призывной пункт.

Должен ли Валетов быть призван на военную службу? Имеет ли он право на отсрочку?

В соответствии с действующей редакцией Закона о воинской обязанности и военной службе право на отсрочку на время обучения имеют обучающиеся по очной форме обучения в государственных, муниципальных или имеющих государственную аккредитацию по соответствующим направлениям подготовки (специальностям) негосударственных образовательных учреждениях начального профессионального, среднего профессионального и высшего профессионального образования.

Обучение на подготовительных курсах вузов не подпадает под данный пункт, поскольку не относится к случаям получения профессионального образования.

5. Николая Иванова мать воспитывала одна. Видя, как тяжело матери, он с 6 класса стал на каникулах понемногу подрабатывать в кооперативе, который строил и ремонтировал в ближайших селах несложные объекты. После окончания Колей 8 класса председатель кооператива, успевший за два года его хорошо узнать, предложил ему постоянную работу. В сентябре Коля в 9 класс не пошел, а стал работать в кооперативе.

Через некоторое время мать Коли вызвали в местную администрацию и наложили на нее административный штраф в размере 500 р. за то, что она «бросила сына на произвол судьбы».

Законно ли применено административное взыскание? Ознакомьтесь со ст. 19 Закона об образовании и со ст. 5.35 Кодекса об административных правонарушениях.

Ст. 43 Конституции РФ устанавливает обязанность граждан РФ получить основное общее образование (т. е. закончить 9 классов), а также обязанность родителей обеспечить получение их детьми такого образования. Однако, согласно ст. 19 Закона об образовании, подросток, достигший возраста 15 лет, может оставить школу до получения общего образования, если на то будет согласие родителей и комиссии по делам несовершеннолетних местного органа управления (поселковой, сельской, районной, городской администрации).

Судя по всему, на оставление учебы мать согласилась. Однако этого мало: должно быть согласие местной администрации, обязанностью которой является контроль за тем, чтобы все подростки имели как минимум общее образование, поскольку всем известно, что неграмотные, а следовательно, несоциализированные люди — это обуза для всего общества. Орган местного самоуправления обязан принять меры к продолжению освоения Колей программы основного образования, будь то вечернее обучение, экстернат или другие формы обучения.

Ст. 5.35 Кодекса РФ об административных правонарушениях предусматривает наложение на родителей административного штрафа в размере от 100 до 500 р. за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязанностей по воспитанию и обучению несовершеннолетних.

По условиям задачи мать Коли упрекнуть в нарушении обязанности по воспитанию сына нельзя: она, как можно предположить, дала согласие на оставление учебы для работы сына в кооперативе, как этого требует ст. 19 Закона об образовании. Обязанность же обеспечить подростку трудоустройство и продолжение освоения им школьной программы возлагается на орган местного самоуправления. Именно он должен держать связь со школой, отслеживать случаи оставления подростками школы и своевременно принимать меры.

6. После окончания учебного года классный руководитель вместе с родительским комитетом организовала для своих учеников поездку на экскурсию в село Радищево (Пензенская область), на родину знаменитого российского мыслителя и писателя А.Н. Радищева. При подходе к зданию музея ребята увидели крупную надпись, сделанную черной краской: «Радищев — плейбой». Возмущившись тем, что какие-то бессовестные и недалекие люди так оболгали историческую личность и испортили им настроение, ребята мелом здесь же написали еще крупнее: «Братва, пишете, что хотите, у себя дома!»

Оцените действия экскурсантов с точки зрения п.3 ст. 44 Конституции.

Конечно, следует присоединиться к негодованию по поводу порчи культурных памятников, однако вряд ли при этом стоит самим делать надписи. Как представляется, такие надписи, даже сделанные мелом, наносят ущерб памятникам старины. Во-первых, от мела на штукатурке остаются следы, пусть и незначительные (еле замет-

ные бороздки). Во-вторых, само по себе то, что на стене исторического здания ведется письменная полемика по поводу возможности нанесения надписей, снижает ценность памятников старины, не позволяет иным посетителям воспринимать их такими, какими они были во времена Радищева.

Поэтому следует признать, что действия экскурсантов нарушают п. 3 ст. 44 Конституции РФ.

14. Плебисцит, референдум, всенародный опрос

1. Коммунистическая партия Российской Федерации (КПРФ) несколько лет назад выступила с инициативой проведения референдума по вопросу об установлении прожиточного минимума в стране. Предполагалось, что, ориентируясь на него, в дальнейшем Государственная дума примет закон о минимальной заработной плате, ниже которой ни один работодатель не сможет платить за труд. Россиянам предлагалось проголосовать за то, чтобы прожиточный минимум по стране был установлен в 3000 р. Была создана инициативная группа, которая начала сбор подписей. Однако Председатель Центральной избирательной комиссии (ЦИК РФ) проинформировал руководство КПРФ о том, что вопрос, по которому предполагалось проводить референдум, не относится к числу принципиальных и важных. Поэтому даже если подписи в количестве 2 миллионов будут собраны, ЦИК не даст положительного заключения при направлении Президенту РФ. *Кто прав в данной ситуации? Относится ли вопрос о прожиточном минимуме в России к числу тех, по которым может быть проведен референдум? Аргументируйте свой ответ.*

В этой ситуации прав Председатель ЦИК. Однако его аргументация неверна. Для народа вопрос о минимальной заработной плате очень важный. Но он относится к числу финансовых вопросов, по которым референдум запрещено проводить. Понятно, народ против своих финансовых интересов не проголосует. Можно предположить, что на вопрос: «Хотите ли Вы, чтобы минимальная заработная плата в России была повышена до 3000 р.?» — в процессе референдума был бы дан положительный ответ. Но хватило ли бы денег в то время в государственном бюджете на это повышение? Ведь речь шла о миллионах граждан и соответственно о миллиардах рублей.

2. В конце 90-х гг. XX в. Россия была шокирована серией жестоких убийств, совершенных маньяком Чикатило. Общество было взбудоражено, и общественное мнение явно одобряло введение смертной казни. Была создана инициативная группа по сбору подписей в поддержку референдума по вопросу о введении в России смертной казни. Однако по телевидению выступил Президент РФ и сказал, что он против введения смертной казни. Им были приведены некоторые аргументы. В заключение он отметил, что не подпишет закон, принятый на референдуме, если большинство на нем высказается в пользу смертной казни.

Относится ли вопрос о введении смертной казни к числу тех, по которым можно проводить референдум?

Да, вопрос о смертной казни — это вопрос большого общественного звучания. Граждане вправе его обдумать и решить, что же делать с теми, кто так грубо нарушает правила общественной жизни. Если будет проведен референдум в соответствии с тем порядком, который предусмотрен в законе, то его результаты никто не должен утверждать.

Но правящая элита не должна слепо следовать общественному мнению, а должна стоять на голову выше его и видеть дальше. Смертная казнь, как показывают социологические исследования, не решает проблему борьбы с преступностью. Выгоднее вложить деньги в образование, воспитание, здравоохранение, с тем чтобы российские граждане росли психически и физически здоровыми, были образованными, высокосоциальными. Это является более надежной основой для ликвидации преступности.

3. Инициативная группа начала собирать подписи в поддержку референдума по вопросу о переходе России на профессиональную армию. Узнав об этом, министр обороны провел пресс-конференцию для журналистов, на которой заявил, что собирать подписи в поддержку референдума никто не запрещает, но призвал всех быть реалистами и понимать, что в государственном бюджете нет денег для этого дорогостоящего мероприятия.

Является ли предложенный для референдума вопрос принципиальным и важным для общества? Если да, то как быть с референдумом, можно ли его проводить?

Вопрос о переходе на профессиональную армию для российского общества является, без всякого сомнения, принципиальным: в каждой

семье есть дети, которые, возможно, будут призваны в армию, каждый из нас «раскошеливается», в том числе и на военные нужды. Проводить референдум по данному вопросу можно. Аргументы министра обороны малоубедительны: можно переструктурировать госбюджет, предусмотрев там средства на введение профессиональной армии, можно повысить налоги и др. Кстати, по предварительным подсчетам, сегодня содержание армии обходится отнюдь не дешево и затраты на профессиональную армию вполне сопоставимы с существующими.

15. Выборы

1. Около подъезда дома в день выборов Президента России собралась маленькая компания пенсионеров. Мнения их о том, за кого нужно голосовать, разошлись.

Иван Петрович сказал, что будет голосовать за того кандидата, который выражает его интересы как человека воевавшего, проработавшего более 40 лет.

Василий Гаврилович предлагал не вспоминать прошлое и не гадать о будущем, тем более не верить никому из кандидатов, поскольку каждый из них не скупился на обещания. По его мнению, в президенты сгодится любой, «лишь бы человек был хороший».

А вот Игорь Николаевич заявил, что, на его взгляд, выбирать надо профессионала — управление страной требует специальных знаний и умений, а без них с этой работой не справиться.

Как вы думаете, кто из них прав?

Требования пенсионеров, выдвигаемые к кандидату на пост Президента РФ, можно выразить тремя фразами: Президент должен выражать интересы народа, быть порядочным человеком и профессионалом. За кого следует голосовать избирателям?

Конечно, каждый основывает свой выбор на своих критериях. Никто не может диктовать избирателю, по каким качествам ему следует выбирать Президента. В этом, в частности, и заключается идея свободы выборов, идея демократии.

Представляется, что кандидат в Президенты в определенной мере должен иметь все указанные качества. Зачем стране Президент, который не компетентен в наиболее актуальных для страны вопросах? Может ли работать на благо граждан Президент с невысокими моральными качествами? Наконец, зачем избирателю голосовать за

того кандидата, программа которого не соответствует его интересам? По-видимому, каждый избиратель должен искать того кандидата, который не только обещает защищать его интересы, но по своим профессиональным и моральным качествам сможет это сделать.

2. На избирательный участок Елена Ивановна Петрова пришла с дочкой, ученицей 6 класса школы, в здании которой и проходило голосование. Получив свои бюллетени для голосования, она представила члену избирательной комиссии свою дочь, сказав, что она может проголосовать за свою 93-летнюю бабушку, которая не ходит и не видит. Член избирательной комиссии строго разъяснила, что, согласно закону, голосовать граждане могут только лично и непосредственно, а тот, кто не может сам явиться на избирательный участок, может подать заявление с приглашением членов избирательной комиссии на дом. Она хотела записать в книгу вызовов заявку, но Елена Ивановна заметила, что поскольку ее мать не видит и плохо слышит, то дома опять-таки ей или внучке придется за старушку голосовать. Член избирательной комиссии сдалась и выдала бюллетени по предъявлении паспорта старушки.

Нарушен ли был в этом случае принцип прямого участия в выборах?

В данном случае член участковой избирательной комиссии нарушила принцип прямого участия в выборах. Физическая неспособность гражданина по тем либо иным причинам (в том числе и связанным с болезнью) сделать пометки в бюллетене не означает, что за него могут проголосовать его родственники. На выборах имеет значение именно воля избирателя, а не воля его родственников. Помочь избирателю может любой человек (не являющийся членом избирательной комиссии), которому он поручит это сделать.

3. На избирательный участок подъехал кортеж машин, в одной из которых прибыл на выборы директор металлургического комбината. Директора этого градообразующего предприятия хорошо знали все жители города, поскольку большинство из них трудилось на этом комбинате. Директор со всеми поздоровался, ему без предъявления паспорта дали бюллетени, и он, зайдя ненадолго в кабину для голосования, опустил их в ящик для бюллетеней. *Какие нарушения избирательных норм вы заметили? Скажите, оказался ли здесь нарушен принцип равенства?*

Бряд ли в данном случае был нарушен принцип равного голосования. При подсчете голосов голос директора предприятия будет иметь такой же вес, что и голос любого другого избирателя. Однако член участковой избирательной комиссии совершил множество процедурных нарушений. Он не проверил:

а) включен ли директор в список избирателей,

б) личность избирателя,

в) место его регистрации,

г) не сделал пометку о том, что директору был выдан бюллетень и он, таким образом, реализовал свое избирательное право. Это нарушение, в частности, оставляет для директора возможность проголосовать еще раз.

4. На избирательный участок вошла с трудом передвигающаяся старушка. Получив бюллетени, она пошарила по карманам и обнаружила, что забыла дома очки. Тогда она попросила одного из избирателей помочь ей заполнить бюллетени. Присев вместе к свободному столу, они несколько минут заполняли бюллетени. Потом она сама бросила их в урну для голосования.

Как вы думаете, нарушен ли был в данном случае принцип соблюдения тайны голосования? Ознакомьтесь в приложении с п. 10 ст. 64 Закона РФ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации».

В соответствии с Законом РФ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ» избиратель, не имеющий возможности самостоятельно расписаться в получении бюллетеня для голосования или заполнить бюллетень, вправе воспользоваться для этого помощью другого избирателя, при условии что он не является членом избирательной комиссии, зарегистрированным кандидатом, уполномоченным представителем избирательного объединения (избирательного блока), доверенным лицом кандидата, избирательного объединения (избирательного блока), наблюдателем. В таком случае избиратель (участник референдума) устно извещает комиссию о своем намерении воспользоваться помощью для заполнения бюллетеня. При этом в соответствующей (соответствующих) графе (графах) списка избирателей указываются фамилия, имя, отчество, серия и номер паспорта или документа, его заменяющего, лица, оказывающего помощь избирателю.

Таким образом, бабушка могла воспользоваться помощью одного из избирателей, однако это должно было быть зафиксировано в списке избирателей.

5. Командир роты одной из воинских частей в день голосования после подъема сообщил солдатам распорядок дня: завтрак, голосование в красном уголке, где развернут избирательный участок, учения, обед и т. д. Один из солдат возразил, что он принципиально не будет голосовать, поскольку не видит в этом никакого толка. Командир роты на это сказал, что приказы не обсуждаются.

Как вы думаете, не нарушен ли в данном случае принцип добровольности участия в выборах?

Свобода выбора заключается не только в возможности избирателей выбирать между кандидатами, но и в праве определять для себя целесообразность посещения избирательных участков. По тем либо иным причинам (аполитичность, намерение выразить протест, занятость и т. п.) избиратель может отказаться от голосования.

16. Избирательный процесс и ответственность за его нарушение

1. Гражданин Белотов подал в Центральную избирательную комиссию РФ заявление и все необходимые документы для регистрации в качестве кандидата на пост Президента Российской Федерации. Однако ему было отказано в регистрации по следующим причинам:

- 1) его фамилия неизвестна широкой общественности;
- 2) по справке о доходах и имуществе у ЦИК РФ есть сомнения в том, найдутся ли у Белотова средства для финансирования своей избирательной кампании;
- 3) в ЦИК РФ поступило заявление от гражданина Петрова о том, что Белотов до последнего времени был связан с городской организацией скинхедов и являлся негласным ее руководителем.

Является ли законным отказ ЦИК РФ в регистрации в качестве кандидата на пост Президента России гражданина Белотова?

Отказ в регистрации Белотова является незаконным. Закон содержит перечень оснований для отказа в регистрации, к числу которых относятся:

- представление неполного набора документов;
- грубое нарушение порядка сбора подписей;
- представление недостоверных данных о личности кандидата;
- нарушение правил финансирования предвыборной кампании кандидата;
- злоупотребления свободой средств массовой информации (например, пропаганда войны, национальной розни и др.);
- другие основания.

Если обобщить указанное выше, то можно сделать вывод, что отказ в регистрации возможен лишь при наличии виновных действий. Таковых в поведении Белотова нельзя усмотреть. Оценим по порядку причины отказа.

1) *Его фамилия неизвестна широкой общественности.* Именно для того, чтобы избиратели познакомились с возможным Президентом, избирательный Закон устанавливает месячный срок для проведения агитации.

2) *У ЦИК РФ появились сомнения в том, найдутся ли у Белотова средства для финансирования своей избирательной кампании.* Опять-таки, согласно Закону, государство выделяет средства для проведения избирательной кампании и распределяет их в равной мере между всеми кандидатами. Понятно, что эти средства не столь большие, как хотелось бы кандидатам. Однако дополнительно по своему желанию каждый кандидат может привлекать средства от спонсоров и создавать свой избирательный фонд. Правда, законодательство на этот счет содержит ряд ограничений, касающихся размера избирательного фонда, источников поступлений и т. д.

3) *В ЦИК РФ поступило заявление от гражданина Петрова о том, что Белотов до последнего дня был связан с городской организацией скинхедов и был негласным ее руководителем.* Здесь надо отметить, что слухи не могут быть положены в основу принятия столь серьезных решений. Но даже если они и подтвердятся, то это не будет основанием отказа в регистрации, так как во время проведения агитации Белотов не призывал к расовой и национальной розни. Эту информацию в ходе агитации и голосования будут оценивать избиратели и принимать соответствующее решение относительно кандидатуры Белотова.

2. В красном уголке проводилось собрание пенсионеров, на котором председатель совета ветеранов делал сообщение о предстоящих мероприятиях местной власти (администрации села), направленных на улучшение жизни лиц престарелого возраста. После его сообщения встал один ветеран и спросил, почему о пенсионерах местная власть вспоминает обычно перед выборами. Он предложил всем собравшимся не ходить на выборы вообще, поскольку от них нет никакого толка. Его перебил ведущий собрания и сказал, что агитация против выборов запрещена и что за сказанное придется нести ответственность.

Можно ли привлечь к юридической ответственности выступившего ветерана?

Ветеран не совершил никакого правонарушения, и привлечь его к юридической ответственности нельзя. Он высказал свое личное мнение, и при этом он не касался конкретных кандидатур. Кроме того, шло обычное собрание пенсионеров, а не предвыборное собрание (является одной из разновидностей агитационных мероприятий, проводимых в месячный период до выборов), на котором, кстати, любой присутствующий и получивший слово также может высказать свое мнение о выборах и кандидатах.

3. В предвыборную президентскую гонку вступили пять человек, зарегистрированных ЦИК РФ. На теледебатах один из кандидатов на пост Президента РФ — Бобриков, самовыдвиженец, глава фармацевтического концерна, — на вопрос о своей программе по переустройству страны заявил, что ее у него нет и не будет, поскольку своей целью он ставит пропаганду достижений действующего Президента и агитацию за переизбрание его на второй срок.

Как вы думаете, не нарушено ли здесь законодательство о выборах? Кому запрещено проводить предвыборную агитацию?

Бобриков совершил избирательное правонарушение. Закон прямо запрещает кандидатам вести агитацию за других зарегистрированных кандидатов (ст. 50 Закона о гарантиях...). Хотя Закон не называет в числе необходимых документов, предоставляемых для регистрации в качестве кандидата, программу, для любого кандидата в Президенты формулирование своей программы (развернутой или в виде кратких лозунгов) является обязательным, поскольку избиратели должны знать, что будет делать кандидат, если его выберут, и будет ли его деятельность соответствовать их интересам. Если

же Бобриков поставил цель совсем иную (пропаганда достижений действующего Президента и агитация за его переизбрание), то здесь налицо с его стороны злоупотребление своим пассивным избирательным правом. К нему можно применить санкцию в виде штрафа (ст. 5.8 КоАП РФ).

4. В 11 классе на уроке по праву активно обсуждались предстоящие в текущем месяце выборы депутатов в Государственную думу. Большинство ребят пришли к мнению, что надо поддержать одну из партий, предвыборная программа которой отвечала их интересам больше других. Было решено своими силами изготовить плакаты в ее поддержку и расклеить их около подъездов жилых домов, приписанных к избирательному участку, который находился около школы.

Как вы думаете, не будут ли нарушены в данном случае правила ведения предвыборной агитации?

Правила агитации нарушены. Согласно избирательному Закону, агитировать в пользу тех или иных кандидатов могут любые лица, но достигшие 18 лет. Кроме того, расклеивать на домах агитационные материалы можно только с согласия собственников.

5. К концу второй смены к шахте «Загорская» был подан автобус, чтобы отвезти закончивших работу шахтеров на избирательный участок и они успели проголосовать, пока он не закрылся. Выяснилось, что автобус выделен за счет кандидата, баллотирующегося по избирательному округу, который провозглашает в своей программе лозунг в поддержку шахтеров и выступает против приватизации шахт. Несколько шахтеров сказали, что они вообще не желают ни за кого голосовать, и выразили недоумение, почему же их везут на избирательный участок.

1) Является ли законным, на ваш взгляд, такой шаг администрации шахты и не нарушены ли в данном случае правила проведения голосования?

2) Можно ли здесь усмотреть нарушение принципа свободы и добровольности участия в выборах?

Налицо несколько грубых нарушений избирательного голосования:

1) агитация была скрытой и носила характер подкупа (предоставление транспортных услуг безвозмездно — ст. 56 Закона о гарантиях...);

2) агитация велась в день выборов;

3) нарушен был принцип свободы и добровольности голосования. Если у людей нет желания голосовать, то вряд ли после работы им следовало ехать на избирательный участок.

6. На избирательном участке был организован пункт профилактического осмотра здоровья. Каждый желающий избиратель мог там измерить давление, температуру, проверить зрение, пройти компьютерную диагностику, получить консультацию терапевта. На вопрос одного избирателя, будет ли такое обслуживание проводиться впредь на каждых выборах, председатель участковой избирательной комиссии ответил, что будет, если победит главврач больницы, который идет кандидатом в депутаты.

Как вы можете расценить поступок кандидата в депутаты, который является главным врачом больницы?

Ситуация схожа с предыдущей: в день голосования нельзя вести агитацию. Здесь она только осложняется тем, что агитацию вел еще и председатель избирательной комиссии, человек, которому закон запрещает вести какую-либо агитацию и на которого возлагает обязанность следить за тем, чтобы никаких правонарушений в период голосования на его участке не допускалось.

Глава IV. УПРАВЛЕНИЕ ГОСУДАРСТВОМ

17. Государственный аппарат

1. На очередном заседании Государственной думы было решено рассмотреть вопрос о дисциплине депутатов, в частности о посещаемости заседаний палаты. Выяснилось, что один из депутатов пропустил 90% пленарных заседаний, он практически не участвовал и в работе комитета, в котором должен был рассматривать законопроект. Поскольку в Регламенте Государственной думы никаких санкций на этот счет не нашли, было принято решение установить в здании Государственной думы доску депутатов-прогульщиков с фотографиями «рекордсменов». Увидев на этой доске свою фотографию, депутат обратился в суд с требованием убрать ее и выплатить ему возмещение морального вреда. *Как вы думаете, какое решение вынесет суд?*

Согласно ст. 151 ГК, возмещение морального вреда возможно, если моральные страдания гражданину причинены распространением сведений, которые не соответствуют действительности и порочат его честь, достоинство и деловую репутацию. В здании Государственной думы обнародованы факты, которые соответствуют действительности. Способы доведения до адресатов (в данном случае депутатов Государственной думы) сведений, подтвержденных реальными фактами, нельзя назвать противоправными. В конце концов ведь существуют же Доски почета, и против них никто не возражает. Депутаты, из которых состоит парламент, законодательный орган страны, находятся при исполнении государственных обязанностей и содержатся на деньги налогоплательщиков, а следовательно, за ненадлежащее исполнение своих обязанностей они, как и все граждане, обязаны нести ответственность. Поскольку в Законе санкций за данное нарушение применительно к депутатам не установлено, депутаты на пленарном заседании большинством голосов их установили.

2. Депутат Государственной думы Полетаев, торопясь на заседание, совершил наезд на пешехода, который в результате полученных травм скончался. Было возбуждено уголовное дело, и Генеральный прокурор обратился в Государственную думу с просьбой дать согласие на привлечение депутата Полетаева к уголовной ответственности. Депутаты заслушали объяснения

Полетаева, который случившееся объяснил тем, что он очень торопился на голосование по важному законопроекту. Депутаты решили дать отказ в привлечении депутата к уголовной ответственности.

Законно ли и справедливо ли поступили депутаты? Ознакомьтесь со ст. 264 УК РФ и нормами права Закона, касающегося статуса депутата.

В российском законодательстве (ст. 98 Конституции) содержится Положение о депутатской неприкосновенности, что означает невозможность привлечения депутатов к уголовной ответственности без согласия Государственной думы. Это установлено для того, чтобы оградить депутатов от давления на них за принятые политические решения (принятие закона — это сфера политики) и не допустить необоснованного возложения юридической ответственности за их деятельность. Поэтому отказ Государственной думы в привлечении депутата Полетаева к уголовной ответственности вполне законный.

Однако с точки зрения справедливости вряд ли решение Государственной думы следует признать правильным, несмотря на объяснения Полетаева. Депутат — это обычный человек, который, как и все мы, должен соблюдать законы (быть осторожным и ответственным при управлении автомобилем). В возбуждении против него уголовного дела нельзя усмотреть какого-либо давления из-за его политической деятельности. В конце концов при судебном рассмотрении дела о ДТП можно было, учтя все обстоятельства, назначить лишение свободы условно или наложить арест на срок до шести месяцев.

3. Родители ребенка, которого заведующая отделом образования области помогла устроить в другую школу, преподнесли ей в знак благодарности огромный букет роз стоимостью 1200 р. Коллеги заведующей сообщили о полученном подарке губернатору области. На основании ст. 11 Закона «Об основах государственной службы РФ» заведующая отделом образования была уволена.

Законно ли увольнение? Ознакомьтесь с данной статьей.

Взыскание наложено законно. Согласно ст. 575 ГК, государственным служащим запрещено принимать подарки, стоимость которых более 5 МРОТ, если они связаны с исполнением ими служебных обязанностей.

4. В Министерство юстиции РФ обратилась группа учредителей новой политической партии демократической ориентации. Для регистрации партии были собраны и представлены все необходимые документы. Министерство юстиции отказалось зарегистрировать новую партию со следующей формулировкой: 1) в Российской Федерации существует достаточное количество политических партий демократической ориентации; 2) как показали недавно прошедшие выборы, даже имеющиеся демократические партии у населения не пользуются поддержкой и не прошли в Государственную думу; 3) учреждение партий, не имеющих электората (т. е. людей, ее поддерживающих), нецелесообразно. *Оцените ответ исполнительного органа с точки зрения законности. Ознакомьтесь со ст. 20 Закона «О политических партиях».*

Исполнительный орган (Министерство юстиции) действовало в разрез с данным Законом.

Ст. 20 четко устанавливает основания для отказа в государственной регистрации политической партии или ее регионального отделения. Отказ возможен, если:

- положения устава политической партии противоречат Конституции Российской Федерации, иным федеральным законам;
- не представлены документы, необходимые для государственной регистрации политической партии;
- установлено, что содержащаяся в представленных для государственной регистрации политической партии документах информация не соответствует требованиям настоящего Федерального закона;
- нарушены установленные сроки представления документов, необходимых для государственной регистрации политической партии.

Программа политической партии представляется исключительно для сведения федерального уполномоченного органа. Любые ошибки, неточности в программе политической партии не могут служить основанием для отказа в государственной регистрации политической партии.

Отказ в государственной регистрации может быть обжалован в суде, который обязан рассмотреть заявление об отказе в течение месяца со дня подачи заявления.

18. Парламент Российской Федерации

В день выборов многие приходят на избирательные участки с детьми. Нередки случаи, когда родители в кабине для голосования дают ребенку в руки авторучку и указывают, где в бюллетене надо поставить «галочки», а затем ребенок в сопровождении родителей гордо направляется к урне для голосования и опускает в нее бюллетени.

Как вы думаете, не нарушаются ли в данном случае принципы голосования (выборы у нас всеобщие, прямые, равные, при тайном голосовании)?

В данном случае принципы голосования конечно же не нарушаются. Дети здесь выполняют чисто технические функции. Свою волю они реально на принятие решения, за кого голосовать, не проявляют и не парализуют волю родителей.

Рассмотрим каждый принцип в отдельности.

Выборы всеобщие — родители пришли на избирательный участок, и никто их этого права не лишил.

Выборы прямые — родители, указывая детям, где поставить «галочку», т. е. пометку «за», выражают тем самым свою волю непосредственно и лично.

Выборы равные — голос, поданный родителем с помощью пометки, сделанной ребенком, равен голосу любого другого избирателя.

Выборы тайные — тот факт, что ребенок по указанию родителей ставит «галочку» в нужном месте, отнюдь не означает, что ребенок осуществляет контроль за волеизъявлением родителя (вряд ли ребенок понимает, чем одна партия отличается от другой). Шествие ребенка с гордо поднятой головой от кабины до урны в сопровождении родителей также исключает внесение каких-либо исправлений по чьей-либо воле в бюллетень.

19. Министерства и ведомства РФ: понятие, правовой статус и виды

1. Министерство здравоохранения и социального развития РФ, проанализировав ситуацию, связанную со здоровьем школьников, признало ее совершенно недопустимой. Для исправления по-

пожения дел министр здравоохранения и социального развития издал приказ о введении в школах и средних специальных учебных заведениях ежедневного обязательного урока физкультуры. Однако министр образования и науки посчитал, что Министерство здравоохранения и социального развития вмешивается в его компетенцию.

Как вы думаете, кто из министров прав в данной ситуации? Кто должен разрешить данный спор?

Вопрос должен был решаться по согласованию обоих министерств. Да, Министерство здравоохранения отвечает за здоровье подрастающего поколения. Но вот если бы оно прямо апеллировало к молодежи, то никто бы и не возразил. Но ведь в данном случае Министерство здравоохранения средством решения своей задачи выбрало школу. Но школьную жизнь, в том числе и сетку учебных часов, организует Министерство образования. Там много своих задач помимо охраны здоровья детей, которые к тому же должны быть увязаны. Поэтому возражение Министерства образования справедливо. Важно при этом не просто встать ему «в позу», но привести достойные аргументы. Если не удастся разрешить этот спор напрямую двум министерствам, то его поможет разрешить Председатель Правительства РФ (или Правительство в целом, если оно сочтет необходимым спор вынести на заседание Правительства).

Небольшое примечание: в Японии уроки физкультуры у школьников каждый день (обычно они ставятся первыми).

2. Министерство финансов издало инструкцию о порядке проведения проверок в организациях, предназначенную для работников Государственной налоговой службы, входящей в систему данного министерства. В этой инструкции ее работникам было предоставлено множество прав, в частности право не оповещать руководителей организаций о проведении проверок, право печатывать документы и компьютеры проверяемой организации, право ограничивать передвижение работников по территории организации в период проведения проверки, право их обыскивать, чтобы они не выносили дискиеты и документы, содержащие финансовую информацию.

Оцените данную инструкцию на предмет ее правомерности.

Понятно, то, как проводить налоговым органам проверки, Министерство финансов вправе регулировать. Однако, хотя данная ин-

струкция и адресована работникам министерства, она одновременно затрагивает права организаций и граждан. Естественно, эти права нельзя нарушать ни под какими предлогами. Содержание инструкции свидетельствует, что часть ее именно нарушает эти права: ограничивать передвижение работников и их обыскивать нельзя. Опечатывание документов и компьютеров организации также делает невозможным ее работу. Чтобы осуществлять действия, столь серьезно нарушающие права граждан и организаций, нужны веские основания, а именно возбуждение уголовного дела. Но и тогда на совершение этих действий должно быть получено специальное разрешение компетентных должностных лиц правоохранительных органов.

Глава V. ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ

20. Правоохранительная система и ее задачи

1. В процессе родов Никанорова потеряла много крови. Ее жизнь оказалась под угрозой, и для ее спасения врачи решили перелить ей кровь. Узнав об этом, Никанорова сообщила, что является членом религиозного общества «Свидетели Иеговы», которое категорически запрещает использование чужой крови. Врачи не приняли это во внимание и сделали переливание, дав ей наркоз, когда Никанорова пыталась им помешать. Жизнь Никаноровой была спасена.

Спустя год Никанорова обратилась к адвокату с просьбой помочь ей составить исковое заявление о привлечении к юридической ответственности работников родильного дома за нарушение свободы совести, ее неотъемлемого конституционного права.

Какой суд должен будет рассмотреть это заявление?

Несмотря на то что нарушено конституционное право г-жи Никаноровой, ее дело будет рассматривать суд общей юрисдикции. Сторонами данного дела являются граждане (г-жа Никанорова и работники родильного дома). Конституционный суд рассматривает документы в основном нормативного характера, изданные различными высшими органами государственной власти (Президентом РФ, Государственной думой РФ, Правительством РФ) на предмет соответствия их Конституции РФ. Нарушения конституционных прав в отношении конкретных людей — это дело общих судов.

2. Банк, в котором у Мисаиловой были денежные средства на текущем счете, не выполнил ее распоряжение о перечислении имеющихся средств в другой банк, ссылаясь на финансовый кризис. Хотя по закону банк должен был это сделать в течение 7 дней, деньги не были переведены и спустя 3 месяца.

В какой правоохранительный орган следует обратиться Мисаиловой, чтобы добиться от банка удовлетворения своих требований?

Мисаиловой следует обращаться в суд по месту нахождения банка-ответчика с иском заявлением, в котором она должна отразить свои требования:

- 1) перечислить деньги по указанному ею адресу;

2) выплатить проценты за пользование банком ее денежными средствами за все это время в размере ставки рефинансирования, т. е. процента, по которому Центральный банк дает кредиты коммерческим банкам.

3. Ученик 7 класса Саша Кумохин неоднократно совершал противоправные действия: избил одноклассника, разбил окно на первом этаже школы, отнял мобильный телефон у второклассника. Родители резонно боялись, что их 13-летний сын вырастет преступником.

Какой правоохранительный орган им может помочь?

Родителям следует обратиться в милицию. На этот орган возлагается обязанность по предупреждению и пресечению преступлений. Для работы по предупреждению преступлений и совершения противоправных действий со стороны несовершеннолетних в штате органа милиции, как правило, выделяется специальный работник: инспектор по работе с несовершеннолетними. Он регистрирует противоправные действия, совершенные всеми несовершеннолетними своего района, ставит их на учет, собирает данные об их жизни, проводит с ними, с их родителями и друзьями разъяснительные беседы, посещает их на дому для выяснения и устранения неблагоприятных условий их жизни, интересуется их успехами в школе для чего постоянно держит контакт со школьной администрацией и учителями, и т. п.

Увы, если принятые меры по отношению к нарушителю не помогают, инспектор может поставить вопрос о помещении такого несовершеннолетнего в специальную школу-интернат для применения к нему воспитательных мер.

4. Предприниматель Липкин, менеджер по рекламе на ТВ, подозревался в уклонении от уплаты налогов. Подразделение Федеральной службы безопасности провело обыск у него на квартире, на даче и в служебном офисе. Были изъяты документы, подтверждающие его вину. Возбуждено уголовное дело.

Скажите, законно ли было задействовано подразделение ФСБ?

Задачей органов ФСБ является защита национальных интересов. Как правило, они затрагиваются в ходе посягательств со стороны кого-либо на конституционный строй, т. е. на сами основы суще-

ствования государства, его экономическую и политическую безопасность.

Неуплата налогов, хотя и противоречит интересам государства, но национальные, т. е. жизненно важные, интересы не затрагивает. Справиться с этим, кстати носящим массовый характер, правонарушением вполне по силам налоговой полиции, которая сейчас оснащена довольно мощно. Если ей вдруг понадобится помощь, то она может для этого привлечь органы милиции. В расследовании налоговых преступлений важна гласность для того, чтобы дурной пример пошел впрок другим людям. Именно органы милиции и применяют такие методы. Органы безопасности используют в основном негласные методы работы, а это чревато нарушением конституционных прав граждан (подслушивание, сбор информации об их личной жизни и т. п.). Подвергать опасности конституционные права граждан поэтому желательно как можно меньше.

Иными словами, органы государственной безопасности — это своего рода тяжелая артиллерия и задействовать ее нужно лишь в самых сложных ситуациях.

5. Семья Петровых решила провести летний отдых за границей. Рассчитав свой довольно скромный бюджет, члены семьи решили воспользоваться железнодорожным транспортом и не допускать в поездке никаких не предвиденных трат. Однако при пересечении границы с каждого члена семьи потребовали уплаты установленной пошлины, а также сообщили, что, согласно недавно принятому закону, такую же сумму следует заплатить каждому и при возвращении в Россию.

Законно ли это, если учесть, что с новым законом никто из Петровых не был знаком, хотя им сообщили, что этот закон был опубликован в СМИ? Справедливо ли вообще взимать таможенную пошлину, если учесть, что ст. 27 Конституции РФ устанавливает право на свободу передвижений?

Взимание платы за пересечение границы, если это установлено Государственной думой (введение налогов и сборов относится к ее компетенции), вполне законно. Тот факт, что Петровы кое-что слышали о существовании такого закона, но точно не были информированы о нем ни из газет, ни по радио, ни по ТВ, — это, как говорится, их проблемы. Никто к ним на дом специально не придет и газету не принесет. Собираясь за границу, они тем более должны были поинтересоваться существующими на этот счет правилами. Они таковы.

Закон считается вступившим в силу, только если его текст был полностью опубликован в официальных источниках печати, в частности в «Российской газете». Другие источники печати о законе могут дать лишь краткую информацию или даже просто упомянуть о нем.

Где публикуются законы, должен знать каждый. Найти «Российскую газету» можно в любой сельской библиотеке.

Теперь то, что касается справедливости этого закона. Да, каждый из нас обладает свободой передвижения. Но для того, чтобы нам ее обеспечить, надо государству содержать необходимые службы (таможенные органы), на содержание которых требуются немалые денежные средства. Хотя бы часть из этих средств государство перекладывает на плечи тех, кого обслуживают эти органы. Другая, более значительная часть нужных средств на содержание таможенных служб поступает из госбюджета.

21. Суды общей юрисдикции и арбитражные суды

1. Самохин, служивший на Тихоокеанском флоте, стал собирать информацию об ущербе, нанесенном Дальнему Востоку срывом программы утилизации ядерных подводных лодок, снятых с эксплуатации и брошенных в дальневосточных бухтах. Против него было возбуждено уголовное дело и проведено расследование. Судья, принимая дело к слушанию, вынес постановление о закрытом судебном разбирательстве, поскольку оно связано с государственной тайной.

Законно ли постановление судьи?

В данном уголовном деле рассматривался вопрос о том, что Самохин, собирая информацию о вреде, нанесенном Дальнему Востоку срывом программы утилизации подводных лодок, снятых с эксплуатации, разгласил государственную тайну. Но ведь он собирал информацию не о том, сколько было подлодок, как они были технически оснащены, а об экологическом вреде природе этого региона. Эта информация не относится к засекреченной информации, составляющей государственную тайну.

Постановление судьи о закрытом судебном разбирательстве данного дела является незаконным.

2. На уроке права учитель дал задание: ознакомиться на практике с судебной процедурой, для чего всем велел сходить в суд и послушать ход разбирательства. Дима Перепелкин и его друзья после школы пришли в здание суда. Посмотрев на доске объявлений, в каких залах рассматриваются интересующие их гражданские дела, они тихонько вошли в один из залов судебного заседания. Увидев их, судья прервала ход судебного заседания и спросила, зачем они пришли. Узнав причину, она заметила, что суд — это не театр, что смотреть здесь нечего, и попросила их покинуть зал.

Права ли, по-вашему, судья? Оцените действия судьи с точки зрения закона.

Судья поступила незаконно. Судебное разбирательство дел различных категорий ведется открыто, и любой человек, а также представители прессы могут в любой момент зайти без разрешения в зал, где ведется судебное заседание, и, не нарушая порядка, слушать.

Есть два исключения:

- 1) если дело связано с государственной тайной;
- 2) если дело затрагивает интимные стороны (например, дела о совершении изнасилования, развратных действий и т. п.)

3. Судье Давиденко, много лет проработавшему в Норильске, врачи по состоянию здоровья рекомендовали переселиться в южный город, например в Сочи. Последовав советам врачей, Давиденко уволился. Приехав в Сочи, он обратился в отдел юстиции с просьбой подобрать ему судейскую должность и представить к назначению, однако ему сообщили, что свободных судейских должностей нет. Крайне удивившись, он воскликнул: «Простите, а вы разве не знаете, что судьи несменяемы?»

Кто прав в данной ситуации: бывший судья Давиденко или работники отдела юстиции Сочи?

Давиденко толкует эту норму расширительно, а именно как несменяемость профессии. Нет, речь идет лишь о несменяемости судьи на той судейской должности, которую он занимает, если он сам не решит с нее уйти. Со своей должностью судья расстался по собственной инициативе (чем такое желание было обусловлено — это уже другое дело).

Конечно, приехав в Сочи, Давиденко правильно сделал, что обратился в отдел юстиции. Его возьмут на заметку и при первой же

возможности, когда какая-либо должность судьи в городе окажется свободной, ему скорее всего ее предложат. Судьи со стажем и опытом работы — весьма ценные кадры. И тогда опять в отношении судьи Давиденко будет действовать принцип: судьи несменяемы.

4. Рассмотрение арбитражного дела закончилось, и судьи удалились в совещательную комнату. Адвокат Сизикова, представитель организации-истца, ждала вынесения решения недалеко от совещательной комнаты. Вдруг она через дверь услышала, как в совещательной комнате зазвонил телефон и один из судей ответил на звонок.

Через некоторое время судьи вышли из совещательной комнаты и было оглашено решение не в пользу организации-истца. Адвокат Сизикова подала на вынесенное решение кассационную жалобу в вышестоящий суд. В ней она указала, что при вынесении решения был нарушен принцип независимости судей (решение было вынесено с нарушением тайны совещательной комнаты).

Какой суд будет рассматривать ее кассационную жалобу? Как вы думаете, является ли повод, указанный в жалобе адвоката, основанием для отмены судебного решения?

Кассационный суд, т. е. вышестоящий суд — краевой, областной или республиканский, будет рассматривать жалобу адвоката Сизиковой. И надо сказать, что основания для отмены судебного решения имеются. Действительно, суд нарушил тайну совещательной комнаты. В момент вынесения решения никто не должен входить в совещательную комнату, должен быть также отключен телефон. Даже если он не отключен, отвечать на телефонные звонки нельзя. Никто не должен влиять на мнение судей и на ход вынесения решения.

5. Бизнесмен Назарцев был привлечен к уголовной ответственности за уклонение от уплаты налогов. Для обеспечения своего права на защиту он нанял трех адвокатов. Присутствующий прокурор, защищая интересы государства, в самом начале судебного заседания обратил внимание суда, что ведение защиты подсудимого тремя адвокатами вместе нарушает принцип равноправия сторон. Он просил судебное заседание прекратить и возобновить его только после удаления из процесса двух адвокатов (по выбору подсудимого).

Законно ли требование прокурора?

Требование прокурора незаконно. Подсудимый может привлечь для своей защиты столько адвокатов, сколько сочтет нужным (если у него позволяют деньги). Принцип равноправия сторон нельзя понимать упрощенно, т. е. чисто механически. Адвокаты могут распределить между собой вопросы, по которым каждый из них будет выступать, а могут и иначе построить защиту. Кстати, прокурор также может привлечь в дело своего помощника или даже создать целую бригаду для ведения обвинения, но это практикуется по крупным делам.

22. Прокуратура

1. Г-н Степанов обратился в нотариальную контору с просьбой заверить в нотариальном порядке доверенность его сыну на право управления автомобилем. Нотариус разъяснил, что с 1 ноября 1997 г. закон не требует нотариального оформления такой доверенности: достаточно на простом листе бумаги собственноручно написать доверенность и она будет действительна. Степанов утверждал, что далеко не все работники милиции знают о новой норме закона и у его сына уже не раз были проблемы. Степанов настаивал на нотариальном удостоверении доверенности, но ему было в этом нотариусом отказано.

Кто прав в данной ситуации? Может ли прокуратура помочь разрешить этот спор?

В обязанности нотариуса входит разъяснение гражданам закона по тем вопросам, которые стали предметом нотариальных действий. Нотариус совершенно верно указал на то, что для передачи права на управление автомобилем достаточно простой доверенности. Однако одновременно на нотариуса возлагается обязанность отказаться от регистрации сделки, не соответствующей закону. Г-н Степанов ни о чем идущем вразрез с законом нотариуса не просил. По желанию клиента нотариус обязан придать нотариальную форму любому договору, который не противоречит законодательству, а клиент должен оплатить нотариальные услуги по тарифу, установленному отделом юстиции области (края) для всех нотариусов субъекта Федерации.

Следовательно, в данной ситуации нотариус оказался не прав. Поправить его вполне может прокуратура, если г-н Степанов обратится в прокуратуру с жалобой на действия (точнее, бездействие) но-

тариуса. Кстати, прокурор может помочь и в другом отношении: он может направить в соответствующий орган милиции представление, где указать на недопустимость остановки водителей, пользующихся автомобилем по доверенности, по причине отсутствия ее нотариального удостоверения. Прокурор в своем представлении может обязать орган милиции довести это до сведения всех сотрудников милиции и принимать меры дисциплинарного воздействия к тем из них, кто поступает вразрез с законом.

2. В суде рассматривался спор соседей по даче Рубина и Спиридоновой, связанный с использованием земельных участков, принадлежащих им на праве частной собственности. В самом начале судебного разбирательства истица Спиридонова обратила внимание суда на то, что в зале судебного разбирательства отсутствует прокурор. Она просила перенести рассмотрение дела на другой день, поскольку без прокурора дело слушаться не должно.

Как вы думаете, какое решение должен принять суд?

Спор, связанный с использованием земельных участков, относится к категории частноправовых споров, поскольку затрагивает интересы только частных лиц: Рубина и Спиридоновой. Прокурор является обязательным участником такого гражданского процесса, в котором затрагиваются интересы государства. Например, если бы земля, принадлежащая одному из этих дачников, была отведена под строительство дороги. В данном случае судья поступит правильно, если продолжит рассматривать дело в отсутствие прокурора.

3. Сажин устроил дебош в кафе, и работники милиции поместили его в камеру предварительного заключения (КПЗ). Дело было зимой, из разбитого окна в КПЗ сильно дуло, и в камере было очень холодно. Вернувшись домой через несколько дней после предварительного разбирательства в милиции, Сажин заболел воспалением легких и пролежал в больнице 2 месяца. Обо всем этом он написал в жалобе на имя прокурора.

Должна ли последовать реакция прокурора и если должна, то какая?

Прокурор должен немедленно отреагировать на жалобу Сажина, направив представление об устранении нарушений законности в местах содержания задержанных. В частности, он должен обязать

соответствующий орган милиции привести в надлежащее состояние места содержания лиц, взятых под стражу. Кроме того, прокурор должен поставить вопрос о наложении дисциплинарного взыскания на начальника органа милиции, в чьем ведении находятся места содержания лиц под стражей.

4. Индивидуальный предприниматель Артемьев, приспособивший под сапожную мастерскую кузов от автомобиля-фургона, был оштрафован налоговой инспекцией за неуплату налогов на сумму сокрытых доходов. Считая решение налоговой инспекции о применении к нему санкции незаконным, он обратился в прокуратуру. Однако он получил ответ, что для выяснения подобного рода споров есть специальный правоохранительный орган — арбитражный суд.

Законно ли поступил прокурор?

Индивидуальный предприниматель должен платить налоги, и если он этого не делает, то на него может быть наложен штраф. Так что налоговая инспекция поступила правильно. Если Артемьев считает, что это было сделано неправильно, то он может обратиться в арбитражный суд, поскольку индивидуальный предприниматель по спорам, касающимся его предпринимательской деятельности, приравнивается к юридическим лицам. Разногласия же юридических лиц между собой или с органами государства (в частности, с налоговыми органами) рассматривает арбитражный суд. Прокурор в этой ситуации не стал вмешиваться совершенно справедливо. Государственные интересы по уплате налогов в данном случае призван отстаивать специально созданный для этого орган — налоговая инспекция. Как видим, она успешно занимается своим делом.

5. В прокуратуру от г-жи Тарасовой поступила жалоба. В ней говорилось, что обогреватель, выпускаемый заводом отопительных изделий «Север», покрашен краской, которая в процессе работы прибора дает испарения, вредно влияющие на здоровье потребителей. Для проверки жалобы прокурор потребовал от дирекции завода предоставить необходимую документацию. Однако дирекция завода, сославшись на то, что документация является коммерческой тайной, отказалась выполнить требование прокурора.

Что должен сделать прокурор?

Прокурор обязан отреагировать на жалобу, поступившую от г-жи Тарасовой, поскольку в ней речь идет о нарушении ее конституционных прав. Но для этого ему необходимо прояснить ситуацию, получив соответствующую информацию от производителя некачественной продукции. Дирекция завода поступила неправильно, отказавшись предоставить нужную документацию. Информация, затрагивающая здоровье людей, не может составлять коммерческую тайну. Вообще же предприятия склонны все мыслимое и неммыслимое относить к коммерческой тайне, даже то, что по определению таковой не может быть (как в приведенной задаче), они склонны спекулировать на этом.

Что может сделать прокурор?

Он может беспрепятственно войти на территорию предприятия и проверить данные, указанные в жалобе на его имя. Если прокурор установит, что изложенное в жалобе соответствует действительности, то обязан дать дирекции предписание устранить обнаруженные нарушения. И наконец, если реакция на его представление не последовала, то вполне обоснованным будет обращение его в суд о закрытии вредного производства.

23. Нотариат

1. 75-летняя Капитанова была одинокой и с трудом обслуживала себя по дому, который принадлежал ей на праве собственности. Молодожены, жившие с родителями в соседнем доме, заключили с Капитановой договор пожизненного содержания с иждивением, в результате которого право собственности на дом перешло к ним. Переселившись в дом к Капитановой, они, как и договаривались, стали ухаживать за ней и помогать по дому. Однако Капитанова была ими все же недовольна и через некоторое время подала в нотариальную контору заявление с просьбой отменить заключенный договор по причинам, которые она подробно изложила в заявлении.

Можно ли отменить заключенный договор?

При нотариальном удостоверении договора нотариус обязан был разъяснить сторонам договора все их права и обязанности, вытекающие из заключения договора. Вероятно, это им и было сделано.

Если между Капитановой и молодоженами впоследствии возник спор, то теперь его должен рассматривать суд. Стороны должны пред-

ставить доказательства в свою пользу, и если суд сочтет, что молодые действительно не выполняют своих обязательств по договору, то договор может быть расторгнут.

Таким образом, договор отменить (так же как, предположим, выбросить непонравившиеся перчатки) нельзя, его можно расторгнуть в судебном порядке.

2. Получив сообщение о смерти отца, его дочь Кононенко прибыла в населенный пункт, где проживал ее отец, чтобы подать в нотариальную контору заявление о принятии наследства (оно состояло из квартиры и вещей, находящихся в ней). Однако на пороге квартиры умершего ее встретила женщина, с которой отец до смерти проживал без регистрации брака. Эта женщина не пустила дочь в квартиру, заявив, что кто провожал умершего в последний путь, тот и наследует его имущество.

Как следует поступить дочери умершего, которая является единственной наследницей по закону (умерший завещания не оставил)?

Согласно закону, наследницей является дочь, независимо от того, кто провожал отца в последний путь. Фактическое сожительство, сколько бы оно ни продолжалось по времени, не дает права на наследование (если нет завещания). Но дочь будет признана наследницей только через положенные 6 месяцев (этот срок дается для того, чтобы все заинтересованные лица могли узнать о смерти и заявить в нотариальную контору свои права на наследство). Но до этого срока нужно принять меры к сохранению наследства. Дочь могла бы (если бы ей был открыт доступ в квартиру) это сделать сама. Но в данном случае она вынуждена обращаться опять-таки к нотариусу. Нотариус с помощью органа милиции обязан принять меры к тому, чтобы вещи, находящиеся в квартире, были описаны, а квартира закрыта и опечатана.

3. Цвелев решил продать свой маленький магазин-павильон и нашел покупателя. Сговорившись о цене, они письменно заключили договор купли-продажи магазинчика. Цвелев получил деньги, передал дела и стал подыскивать себе новое дело.

Через некоторое время он был вызван в налоговые органы в связи с неуплатой налогов. В свое оправдание он предъявил договор купли-продажи, где были подписи обеих сторон (продавца и покупателя). Налоговый инспектор назвал этот документ филькиной грамотой и вынес решение о наложении санкции.

Законны ли действия налогового инспектора?

Сделки с недвижимостью осуществляются путем их нотариального удостоверения. Купля-продажа предприятия, разумеется, относится к сделкам с недвижимостью. Пока нотариального удостоверения нет, считается, что хозяином магазина является Цвелев и, следовательно, он должен платить налоги. Действия налогового инспектора законны.

Что же делать Цвелеву?

Во-первых, ему надо заплатить необходимые налоги и штраф.

Во-вторых, ему нужно, собрав необходимые документы, вместе с покупателем прийти к нотариусу и зарегистрировать сделку нотариально, а затем копию договора предъявить в налоговый орган для того, чтобы там обозначили нового налогоплательщика.

4. Жена Петрова обратилась в нотариальную контору от имени своего мужа, инвалида I группы, чтобы удостоверить его завещание, поскольку он сам практически не мог передвигаться. Нотариус объяснила, что заочно завещание не удостоверяется.

Как быть в этой ситуации?

В данной ситуации нотариус права. Заочное удостоверение завещаний не допускается.

Что же делать? Ведь надежды, что инвалид I группы сможет когда-нибудь все же прийти в нотариальную контору лично, нет.

В этом случае нужно пригласить нотариуса на дом (за это полагается дополнительная плата) и у постели больного завещание будет им удостоверено.

5. Гусарова решила продать квартиру, в которой проживала, и купить новую в другом районе. Нотариус, проверяя представленные документы, обратил внимание, что на продаваемой жилой площади прописан ее муж, и сообщил, что на отчуждение квартиры требуется и его согласие. Гусарова представила справку из психиатрической больницы, что ее муж находится там на лечении уже 6 месяцев. Нотариус удостоверил договор купли-продажи квартиры.

Через некоторое время муж Гусаровой был выписан из больницы, но домой он попасть не мог — туда уже вселились новые жильцы. *Можно ли удостоверенную нотариусом сделку назвать юридически чистой? Куда в этой ситуации необходимо обратиться Гусарову?*

Нотариус, удостоверяя сделку с недвижимостью, обязан проверить ее так называемую юридическую чистоту, т. е. убедиться, что все, имеющие отношение к продаваемой жилой площади, знают о ее продаже и выразили с этим согласие. Да, муж Гусаровой находится на лечении в психиатрической больнице, может быть, он действительно тяжело болен, но игнорирование его воли возможно только тогда, когда суд установит своим решением, что муж Гусаровой является больным настолько, что не отдает отчета в своих действиях и поэтому признается недееспособным. Поскольку же такого судебного решения пока нет, сделка судом, куда может и скорее всего обратится Гусаров, будет признана недействительной. Новые жильцы должны освободить квартиру.

24. Адвокатура

1. Судебное заседание закончилось, когда на улице было темно, после обильного снегопада. Суд вынес решение не в пользу фирмы, интересы которой представлял адвокат Петров. Адвокат, расстроенный решением суда, заметив, что рядом с его автомобилем стоит машина судьи, стал сбрасывать снег в ее сторону и почти полностью засыпал. Петров даже не попенился написать записку: «Кто не может работать головой, пусть работает руками!» — и прикрепить ее к машине судьи.

Как вы думаете, не нарушил ли своим поступком адвокат закон?

Право — это действенное средство, оно регулирует далеко не все социальные вопросы, а лишь только наиболее важные. Другие ситуации упорядочиваются с помощью других социальных норм. Ситуация, описанная в задаче, регулируется нормами морали, а не права. Конечно, адвоката можно обвинить в совершении аморального поступка, но не более. Законодательных норм он не нарушал.

Однако адвокат должен быть образцом безукоризненного поведения и моральной чистоты. Происшедший случай с машинами показывает, что, увы, адвокат Петров этому требованию не отвечает. Если информация о происшедшем станет известна, то на адвоката Петрова может быть наложено дисциплинарное взыскание коллегией адвокатов, в которой он работает.

2. В следственном изоляторе на свидании со своим адвокатом подсудимый Жечков посетовал, что если его лишат свободы, то

без средств к существованию останется его малолетняя внебрачная дочь, о которой жена ничего не знает. Желая смягчить разговор, адвокат в своей речи упомянул и об этом.

Как вы думаете, не нарушил ли адвокат свои обязанности?

Без сомнения, адвокат нарушил свою обязанность. Он не должен разглашать факты, ставшие ему известными по роду его деятельности и в связи с ведением дела без согласия своего подзащитного. Не оправдывает его и то, что он действовал, разглашая сведения о наличии у подзащитного внебрачной дочери, в интересах Жечкова, своего клиента. Неизвестно, окажется ли соразмерным для Жечкова то, что суд назначит ему меньшую санкцию, и возможная потеря семьи, ошарашенной этим сообщением.

3. Байнетова обратилась в юридическую консультацию с просьбой разъяснить ей, что нужно сделать, чтобы при обмене жилья через куплю-продажу не лишиться квартиры из-за нечестного поведения участников сделки. Она хотела также узнать о наиболее типичных ошибках, которые совершают участники подобных сделок. Адвокат сказал, что может дать справку по законодательству, но не по юридической практике, да и вообще он является специалистом по трудовым делам.

Законно ли поступил адвокат?

Адвокат поступил незаконно. Он обязан был дать справку не только по законодательству, но и относительно юридической практики. Ведь он специалист своего дела, и граждане рассчитывают на это. Кстати, за юридическую консультацию предварительно надо заплатить, и причем немалые деньги.

Далее, специализация адвокатов, конечно, может иметь место. Поэтому секретарь должна предварительно выяснить характер вопроса и направить к тому адвокату, который специализируется по делам данной категории. В противном случае оплата за общение с адвокатом, который не может дать юридическую консультацию по существу, не должна производиться.

4. В судебном процессе между подсудимым и адвокатом обнаружилось противоречие: подсудимый просил признать его невиновным и оправдать, защитник же — определить его подзащитному санкцию без лишения свободы.

Как вы думаете, кто из них совершил ошибку?

Совершил ошибку адвокат. Линия защиты адвоката и подсудимого должна всегда совпадать (ведь адвокат обязан действовать в интересах подсудимого!), а в противном случае действительность защиты будет нулевой. Это все равно что подсудимый рассказывает суду про Фому, а защитник — про Ерему.

5. Руководитель фирмы Федосеев обратился в юридическую консультацию с просьбой дать ему выписку из Положения о порядке безналичных расчетов, поскольку он нигде не может найти данный нормативный акт, хотя знает интересующую его норму наизусть. Выписка нужна была для представления в суд, где рассматривался его иск к банку, обслуживавшему его фирму. Однако адвокат посоветовал Федосееву сходить в библиотеку, найти там публикацию с этим нормативным актом и снять с него ксерокопию.

Оцените ответ адвоката.

Ответ непрофессиональный. Адвокат, если не должен знать наизусть буквально все нормативные акты, то обязан их иметь, чтобы в необходимом случае к ним обратиться. Он обязан давать клиентам и справки по законодательству. Именно за этим к нему и обратился Федосеев. Предположим, что у адвоката нет возможности сделать ксерокопию нормативного акта, тогда он должен позволить клиенту сделать из этого акта выписку. Пойти в библиотеку, отыскать там нужный нормативный акт и снять с него ксерокопию Федосеев мог бы и без адвоката.

6. Володин был арестован милицией по подозрению в квартирной краже. Его жена и взрослые дети были в шоке от случившегося, поскольку, как они считали, он был примерным семьянином и никак не мог быть замешанным в преступлении. Считая арест ошибочным и поэтому незаконным, они обратились к адвокату Малкину и заключили с ним договор об оказании юридических услуг. Через три дня после ареста адвокат, предъявив необходимые документы, попросил у следователя, принявшего дело Володина к предварительному расследованию, разъяснений, на каком основании арестован его подзащитный, а также потребовал встречи со своим клиентом и присутствия на его допросе. Адвокат получил отказ, поскольку, как объяснил следователь, он не намерен раскрывать тайну следствия, а до его окончания и предъявления обвинительного заключения еще очень далеко.

Законно ли поступил следователь?

Следователь в уголовном процессе обладает рядом существенных полномочий, которые позволяют ему эффективно вести предварительное следствие, в частности, право допрашивать подозреваемого и обвиняемого, собирать доказательства, применять меры пресечения, в том числе заключение под стражу. Кроме того, следователь имеет физическую возможность применять иные способы воздействия на подозреваемого, которые запрещаются законом. Поэтому в отсутствие защитника никто не сможет проконтролировать законность предварительного следствия, допустимость средств воздействия на подозреваемого.

Адвокат на предварительном следствии представляет собой своеобразный «противовес» полномочиям следователя и прокурора. Поэтому закон предоставляет подозреваемому возможность воспользоваться услугами адвоката с самого начала следствия. Момент предъявления обвинения часто происходит уже в конце предварительного следствия, и было бы неправильным связывать с ним возможность участия адвоката в деле.

В соответствии со ст. 49 УПК РФ защитник участвует в уголовном деле:

- 1) с момента вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого либо, если этот момент наступил раньше;
- 2) с момента возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица;
- 3) с момента фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления;
- 4) с момента объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления, постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы;
- 5) с момента начала осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления.

Таким образом, ответ следователя защитнику Володина не соответствует закону. Ссылка на тайну следствия никакого отношения к делу не имеет, поскольку защитник относится к числу лиц, участвующих в деле, и имеет право знакомиться с любыми материалами дела.

Глава VI. НАЛОГИ — ФИНАНСОВАЯ ОСНОВА ГОСУДАРСТВА

25. Бюджетная система Российской Федерации

1. В качестве одного из источников доходов государственного бюджета называются заимствования на внешнем и внутреннем рынках. Такие заимствования могут производиться в различной форме. Так, например, возможно предоставление кредитов иностранными государствами, международными финансовыми организациями, иностранными юридическими лицами. Заимствования с внутреннего рынка производятся путем выпуска государственных ценных бумаг, привлечения вкладов населения в государственных банках и т. п. При этом государству приходится платить проценты за предоставленный кредит.

Но долги рано или поздно приходится отдавать. А если государство не сможет расплатиться по долгам, то потенциальные кредиторы потеряют к нему доверие. Таким образом, заимствования являются достаточно условным и опасным источником доходов бюджета. По сути он представляет собой переложение бремени текущих расходов на будущее время.

Как вы думаете, не стоит ли государству вообще отказаться от такого пути пополнения своей казны? А может быть, заимствования являются нормальным источником доходов, который ограничивать не имеет смысла, т. е. нужно действовать по принципу «бери, пока дают»? Определите негативные последствия того и другого варианта. Постарайтесь определить критерии оправданности и допустимости использования заимствований как источника доходов бюджета.

Действительно, по сути заимствования с внутреннего и внешнего рынков представляют собой переложение бремени текущих расходов на будущее время.

В том случае, если государство будет неограниченно использовать такой источник доходов государственного бюджета, то через некоторое время оно окажется в трудном положении.

Дело в том, что такой источник доходов не является постоянным, а государству требуются периодические поступления денежных средств. Это значит, что государство должно постоянно брать деньги в долг. Однако любой понимает, что взять деньги в долг можно

только тогда, когда кто-то согласен их дать. Поэтому государство должно постоянно подтверждать свою платежеспособность (расплачиваться по старым долгам), а также предлагать кредиторам выгодные условия займа, т. е. устанавливать приемлемые проценты. Таким образом, в каждом следующем периоде государство должно взять в долг столько, чтобы хватило на выплату старых долгов и процентов по ним и на текущие расходы. Другими словами, каждый последующий кредитор обеспечивает обязательства государства перед предыдущим, а сумма долга постоянно возрастает. Такая структура обычно называется финансовой «пирамидой».

Понятно, что долго так продолжаться не может. Когда-нибудь эта «пирамида» должна перестать работать, рухнуть, так как через некоторое время новые поступления не смогут обеспечить потребности прежних кредиторов и текущие нужды государства. Как правило, это сопровождается девальвацией национальной валюты, потерей доверия кредиторов, неспособностью государства обеспечить свои потребности, банкротством наиболее активных кредиторов и т. д. Не следует забывать, что такие вещи обычно ведут к смене власти в государстве. Поэтому в конечном счете этот способ обеспечения доходной части бюджета не приемлем ни для государства, ни для общества.

Но и неограниченные заимствования с внешнего рынка также являются неприемлемыми. Дело в том, что через некоторое время сумма внешнего долга достигает астрономических величин. Однако любой долг не существует просто так, сам по себе, а требует своего обслуживания — выплаты текущих процентов по нему. Поэтому через некоторое время государство попадает в долговую яму: величина процентов, которые оно отдает кредиторам, оказывается соотносимой с доходами бюджета или даже их превышает. Таким образом, получается, что государство живет лишь для оплаты своего долга.

В принципе полный отказ от заимствований с внутреннего и внешнего рынков является излишней мерой. В этом случае государство лишает себя возможности маневрировать средствами в случае возникновения неожиданных потребностей, решать непредвиденные проблемы. Возможно, что в некоторых ситуациях это приведет к серьезным негативным последствиям.

Представляется, что необходимо найти меру использования такого источника доходов, как заимствования. При этом основным принципом должно стать соотношение неблагоприятных последствий заимствований с положительным эффектом от вливаний заемных

средств как в текущем году, так и в долгосрочной перспективе. Другими словами, не стоит обеспечивать заемными средствами такие потребности, от удовлетворения которых можно отказаться.

Другим критерием допустимости заимствований должна стать возможность государства рассчитаться по долгам. Такая возможность обычно бывает, когда доходы бюджета, полученные из иных источников (например, налоги), обеспечивают как текущие потребности государства, так и выплату долга. Иначе говоря, государство должно использовать заимствования для обеспечения неожиданных и оправданных потребностей, а не жить в долг из года в год.

2. Из государственного бюджета РФ бюджету одной из областей были выделены денежные средства в размере 58,3 млн р. для осуществления социальных выплат в текущем году. Решение о выделении суммы было принято 20 июля, а сама сумма выделена 28 июля. В соответствии с условиями предоставления средств зарплаты должны были быть выплачены в течение двух недель после поступления денег.

Через некоторое время между финансовыми органами РФ и этой области возник спор. Минфин РФ настаивал на возврате суммы, администрация области же отрицала эту обязанность.

Определите, чем (дотацией, субвенцией или бюджетной ссудой) являлись данные средства. Должна ли область возвратить предоставленную сумму?

Дотация — это денежная сумма, выделяемая из бюджета вышестоящего уровня на безвозмездной и безвозвратной основе, а ее использование не имеет целевого назначения.

Субвенция — это денежная сумма, выделяемая на определенный срок из бюджета вышестоящего уровня на конкретные цели. Другими словами, субвенции имеют строгое целевое назначение и должны быть использованы в определенный срок.

Бюджетная ссуда — это денежная сумма, предоставляемая в тех же случаях, что и дотации и субвенции, однако на возвратной, а иногда и возмездной основе. Кроме того, бюджетная ссуда может предоставляться из бюджета любого уровня бюджету любого уровня, причем не на стадии формирования бюджета, а на стадии его исполнения.

Сумма, выделяемая области из бюджета РФ, имела целевое назначение: она предназначалась для осуществления социальных выплат в текущем году. В соответствии с условиями предоставления

средств социальные выплаты должны были быть произведены в течение двух недель после поступления денег. Таким образом, данные средства по признаку целевого назначения не могут быть дотацией.

Но эти средства были выделены не на стадии формирования бюджета, а в процессе его исполнения, поэтому они не могут быть субвенцией.

Значит, эти средства являются бюджетной ссудой, которая предоставляется на возвратной основе.

3. В связи с экономическим кризисом, обострившимся в августе — сентябре 1998 г., в бюджет РФ почти перестали поступать доходы. В результате дефицит бюджета фактически превысил предельно допустимые размеры.

Какие меры и в какой последовательности должны были быть приняты в данном случае в соответствии с законодательством? Какие вообще существуют способы уменьшения дефицита бюджета?

Вообще при возникновении дефицита бюджета самой мягкой мерой является изменение очередности финансирования различных потребностей: первоочередному финансированию подлежат расходы, включаемые в бюджет в статью текущих расходов. Параллельно государство должно искать способы повысить уровень доходов, однако в этом его возможности ограничены: как установление новых налогов, так и увеличение суммы заимствований обычно должно происходить вместе с утверждением бюджета на текущий год.

В том случае, если происходит превышение предельного уровня дефицита или значительное снижение поступлений доходных источников бюджета, то вводится механизм секвестра расходов.

Секвестр заключается в пропорциональном снижении государственных расходов (на 5, 10, 15 % и т. д.) ежемесячно по всем статьям бюджета (кроме особо важных, так называемых защищенных статей бюджета, таких как выплаты зарплат и пособий) в течение оставшегося времени текущего финансового года.

4. *Как вы думаете, в какой степени бюджетное устройство государства связано с его государственным и административно-территориальным устройством? Раскройте их взаимозависимость. В какой мере бюджетное устройство РФ и обеспеченность регионов средствами определяются правовым стату-*

сом ее субъектов и муниципальных образований? Насколько фактическая самостоятельность субъекта РФ или муниципального образования зависит от наличия у них достаточных финансовых средств? Зависит ли правовой статус регионов от фактического уровня обеспеченности финансовыми средствами? Какой из указанных факторов (правовой статус регионов, закрепленный в Конституции, фактическое влияние регионов, их обеспеченность финансовыми средствами), на ваш взгляд, в наибольшей мере влияет на бюджетное устройство РФ?

Связь государственного и административно-территориального устройства государства с его бюджетным устройством достаточно очевидна. Дело в том, что любая деятельность государственных образований обязательно влечет за собой необходимость использования денежных средств: нужно платить зарплату государственным служащим, приобретать или строить здания, покупать автомобили, другую технику и т. д. Поэтому самостоятельное осуществление такой деятельности обязательно предполагает существование самостоятельных источников денежных средств. В самом деле, о какой самостоятельности деятельности можно говорить, если выделение средств зависит от другого?

Поэтому, с одной стороны, признание в Конституции государства самостоятельности его частей предполагает соответствующее бюджетное устройство, существование нескольких связанных между собой, но самостоятельных бюджетов. Федеративное устройство государства, в котором признается местное самоуправление, требует бюджетного устройства, похожего на бюджетное устройство Российской Федерации. В централизованном унитарном государстве логичным будет существование единого бюджета.

С другой стороны, правовой статус частей государства во многом зависит от его фактической самостоятельности. Действительно, такой документ, как Конституция, является результатом конкурентного взаимодействия различных политических сил, в том числе сил, представляющих регионы, государство в целом.

Однако фактическая самостоятельность в свою очередь зависит от наличия у региона финансовых средств.

Таким образом, все указанные факторы связаны друг с другом. Выделение приоритетной детерминанты бюджетного устройства является поводом для дискуссии.

26. Налоговая система Российской Федерации

1. Вы знаете, что одним из признаков налога является его обязательность и обеспеченность государственным принуждением. Однако государственное принуждение применяется далеко не всегда.

Во-первых, многие действия и блага вообще не могут быть приобретены гражданином или юридическим лицом без уплаты налога. Это касается, например, возможности пересечения товаром таможенной границы РФ без уплаты таможенной пошлины. Вы не сможете получить зарплату, не уплатив подоходного налога, так как он заранее вычитается из суммы выплаты бухгалтерией организации, где вы работаете.

Во-вторых, многие налогоплательщики добровольно исполняют свои обязанности по уплате налога, так что о применении государственного принуждения речи не заходит.

Так является ли обеспеченность государственным принуждением обязательным признаком налога? Аргументируйте ваш ответ. Постарайтесь придумать примеры налогов, уплата которых была бы гарантирована и без применения государственного принуждения. Составьте перечень правовых приемов, помогающих достичь такого эффекта.

Несмотря на то что фактически государственное принуждение при уплате налога применяется не всегда, следует признать, что гарантированность уплаты налога государственным принуждением является обязательным признаком налога.

Действительно, многие налогоплательщики добровольно исполняют свои обязанности по уплате налога, так что о применении государственного принуждения речи не заходит. Однако признаком налога является не само применение принуждения, а возможность, угроза его применения в случае неисполнения соответствующей обязанности. В самом деле, зачем принуждать к исполнению обязанности, если обязанное лицо делает это добровольно? Но, на случай если оно откажется это сделать, угроза принуждения существует.

Многие действия и блага вообще не могут быть приобретены гражданином или юридическим лицом без уплаты налога. Невозможно переместить товар через таможенную границу РФ без уплаты таможенной пошлины, получить зарплату, не уплатив подоходного налога (он заранее вычитается из суммы выплаты бухгалтерией).

Однако говорить о том, что в данном случае отсутствует гарантированность налога государственным принуждением, было бы неправильно. Угроза принуждения существует. Причем в одном случае она направлена не на плательщика, а на фискального агента (организацию, выдающую зарплату). В другом случае принуждение трансформируется в запрет совершать определенные действия без уплаты налога. В данном случае суть проблемы заключается не в отсутствии государственного принуждения, а в создании такого механизма уплаты налогов, который бы исключал необходимость его применения и обеспечивал бы уплату налога.

Действительно, опыт показывает, что бесхитростные угрозы наказания за неисполнение обязанности действуют далеко не на всех. В Уголовном кодексе установлены суровые меры ответственности, в том числе и за неуплату налогов, однако находится немало людей, совершающих преступления. Поэтому гораздо эффективнее создать механизм исполнения закона, гарантирующий его соблюдение, чем просто грозить и наказывать, особенно если дело касается налогов.

К числу приемов, помогающих создать такой механизм, можно отнести:

— использование услуг фискального агента, от которого зависит выплата налогоплательщику объекта налогообложения. Однако такой прием эффективен только в том случае, если налоговые органы имеют возможность контролировать финансовые потоки фискального агента. Если такая возможность отсутствует (например, в отношениях между гражданами), то лучше использовать иные методы;

— установление зависимости получения налогоплательщиком тех или иных благ от выполнения им своей обязанности уплатить налоги. Однако этот прием эффективен, как правило, только в тех случаях, когда эти блага предоставляются государственными или муниципальными органами: пересечение границы после уплаты таможенной пошлины, допуск на автомагистраль после уплаты сбора за использование автомобильных дорог, регистрация автомобилей и проведение их технического осмотра после уплаты налога на транспортные средства, выдача лицензии после уплаты соответствующего сбора и др. Иногда использование этого метода возможно и при предоставлении блага частным лицом, например при взимании налога с продаж;

— запрет использования имущества либо запрет осуществления определенной деятельности без документа об уплате соответствующей

щего налога или сбора (например, запрет продажи алкогольных напитков без акцизной марки, запрет вывоза иностранной валюты без справки банка о ее приобретении, свидетельствующей об уплате налога на покупку иностранных денежных знаков).

2. Указывая на отдельные элементы Закона о налоге, опишите придуманный вами налог, в котором основной функцией являлась бы регулирующая (например, налог, целью которого было бы выравнивание доходов населения); контролирующая (например, осуществление контроля за легальностью полученных доходов). Определите правовые средства, которые позволяют достичь этих целей.

Регулирующая функция налога, как правило, заключается в стимулировании одних хозяйствующих субъектов и возложении повышенного налогового бремени на других. Так, соответственно, если целью регулирования является выравнивание доходов населения, целесообразно установить прогрессивную шкалу налогообложения: ставка налога растет в зависимости от величины объекта налогообложения. Однако это часто приводит к сокрытию гражданами своих доходов и к потере интереса к деловой активности.

Если целью регулирования является развитие малого бизнеса и недопущение монополизации экономики, следует установить повышенные ставки налога для крупных компаний (например, регистрационного сбора при их создании, реорганизации), повышенную ставку налога на добавленную стоимость (ведь именно монополии имеют возможность непомерно взвинчивать цены).

Как правило, любые налоговые льготы, освобождая тех или иных лиц от налоговой обязанности, выполняют именно регулирующую функцию.

Таким образом, прием налогового регулирования должен выбираться в зависимости от целей регулирования.

Контролирующая функция налога редко бывает доминирующей, однако часто оказывается достаточно эффективной. Так, например, можно легко контролировать валютные операции, уплату подоходного налога при обмене валюты и уплату налога на покупку иностранных денежных знаков.

Фискальная функция свойственна любому налогу, особенно в Российской Федерации, имеющей проблемы с наполняемостью доходной части государственного бюджета. Как правило, эта функция доминирует при взимании налога, не предусматривающего предос-

тавление льгот, имеющего одинаковую для всех ставку, например налога с продаж.

3. Возможно ли существование налоговой системы государства, состоящей из одних прямых или одних косвенных налогов? Какие преимущества и недостатки присущи каждому типу налога? Чего лишается государство при использовании только косвенных либо только прямых налогов? Каково, на ваш взгляд, должно быть соотношение тех и других в налоговой системе государства? Почему?

Прямые налоги взимаются в процессе накопления материальных благ и непосредственно обращены к налогоплательщику, его имуществу, доходам и т. п. (подходный налог, налог с транспортных средств, налог на недвижимость, налог на вмененный доход и т. п.).

Косвенные налоги (их еще называют налогами на потребление) взимаются в процессе расходования материальных благ. Налог устанавливается в виде надбавки к цене реализуемых товаров и поэтому незаметен для покупателя, который является фактическим плательщиком, так как не связан напрямую с его доходами или имуществом. Сумма налога, заложенная в цене товара, затем уплачивается государству продавцом, который является юридическим плательщиком (налог на добавленную стоимость, акциза, налог с продаж и т. п.).

Прямым и косвенным налогам свойственны свои преимущества и недостатки. Установление прямой налоговой обязанности позволяет лучше осуществлять регулирующую, контролирующую, а зачастую и фискальную функцию налогообложения. Так, имеется возможность устанавливать прогрессивные ставки налогообложения для лиц, получающих неодинаковые доходы, использовать механизм льгот (ведь юридический и фактический налогоплательщик здесь совпадают в одном лице), т. е. подходить более гибко к различным категориям налогоплательщиков. Однако необходимость уплачивать прямые налоги переносится населением гораздо сложнее, вызывает недовольство, стимулирует гражданскую активность. Кроме того, установление прямой налоговой обязанности, как правило, создает искушение и оставляет для налогоплательщика возможность уклоняться от уплаты налога.

Косвенные налоги, наоборот, наиболее приемлемы для государства ввиду своей замаскированности и незаметности для фактичес-

кого налогоплательщика. Кроме того, так как юридический налогоплательщик, как правило, не несет при уплате налога финансового бремени, а перекладывает его на покупателя, у него нет искушения уклоняться от уплаты налога.

Но косвенные налоги в гораздо большей степени подрывают имущественное положение слоев населения с низким уровнем дохода, чем с высоким, так как, покупая один и тот же товар, они уплачивают одну и ту же сумму налога, что в процентном отношении к их доходу далеко не одинаково. Кроме того, косвенные налоги в меньшей степени позволяют государству регулировать экономические отношения.

Таким образом, следует признать, что налоговая система государства должна состоять как из прямых, так и из косвенных налогов.

4. Используя список элементов Закона о налоге, напишите проект закона о налоге, норм которого было бы достаточно для его эффективного взимания. Постарайтесь при этом достичь следующих целей. Во-первых, данный налог не должен вызывать у налогоплательщика чувства чрезмерности запросов государства. В идеале он вообще должен не замечать данного налога или по крайней мере считать его разумным и обоснованным. Во-вторых, законом должен быть предусмотрен такой механизм взимания налога, который бы гарантировал его фактическую уплачиваемость и профилактику уклонения от налога. В-третьих, налог должен быть справедлив по отношению к слоям населения, имеющим разный уровень дохода. В-четвертых, данный налог должен приносить максимально возможный доход государству.

В качестве примера можно предложить проект закона о налоге на утилизацию отходов человеческой жизнедеятельности (налоге на канализацию). Данный законопроект, имея в качестве объекта налогообложения предоставление блага, необходимого всегда и для всех, обеспечивает при определенных условиях высокий уровень доходов. Так как предоставление услуг канализации обусловлено предварительной уплатой налога, а сумма налога закладывается в стоимость услуг, т. е. данный налог является косвенным, недовольство граждан будет направлено на компании, оказывающие канализационные услуги, а не на государство. Кроме того, организации, обслуживающие канализации, являются естественными монополиями, поэтому гражданин не сможет отказаться от их услуг, что вле-

чет гарантированную собираемость налога. Кроме того, определяя ставку налогообложения в зависимости от количества жилплощади на одного человека, а также в зависимости от категории дома (элитные, хрущевки), закон справедливо распределяет налоговое бремя между богатыми и бедными слоями населения.

Проект закона должен содержать все необходимые для его применения элементы Закона о налоге.

ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН О НАЛОГЕ НА УТИЛИЗАЦИЮ ОТХОДОВ ЧЕЛОВЕЧЕСКОЙ ЖИЗНЕДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Статья 1. Плательщики налога.

Плательщиками налога на утилизацию отходов человеческой жизнедеятельности являются:

а) предприятия и организации (в том числе бюджетные), осуществляющие деятельность по предоставлению услуг по утилизации отходов человеческой жизнедеятельности;

б) филиалы и другие аналогичные подразделения предприятий и организаций, имеющие отдельный баланс и расчетный (текущий) счет в банке, осуществляющие аналогичные услуги на определенной территории.

Статья 2. Объект налогообложения.

Объектом обложения налогом на утилизацию отходов человеческой жизнедеятельности является заключение (продление) плательщиком налога договора об оказании услуг по утилизации отходов человеческой жизнедеятельности.

При этом под заключением договора об оказании услуг по утилизации отходов человеческой жизнедеятельности понимается как составление единого документа, регулирующего отношения между плательщиком налога и пользователем услуг по обслуживанию одного приемника отходов, так и фактическое использование системы канализации, сопровождающееся внесением платы.

Продлением договора об оказании услуг по утилизации отходов человеческой жизнедеятельности считается внесение пользователем услуг очередной платы за услуги.

Статья 3. Предмет налогообложения.

Предметом обложения налогом на утилизацию отходов человеческой жизнедеятельности является оказание плательщиком налога услуг по утилизации отходов человеческой жизнедеятельности.

При этом под утилизацией отходов человеческой жизнедеятельности понимается как обслуживание канализации (т. е. системы трубопроводов, используемых для транспортировки отходов от квартир к местам их переработки), так и сама деятельность по переработке отходов.

Статья 4. Налоговая база, единица и масштаб налогообложения.

Налог на утилизацию отходов человеческой жизнедеятельности исчисляется в зависимости от количества жилой площади и количества человек, обслуживаемых одним приемником отходов (масштаб налогообложения).

Единицей налогообложения является человеко-отходоприемнико-метр.

Налоговая база определяется путем умножения количества приемников отходов на количество жилой площади в квартире и деления полученного результата на количество человек, проживающих в квартире.

Статья 5. Ставка налога.

Ставка налога на утилизацию отходов человеческой жизнедеятельности устанавливается в зависимости от категории жилого дома в следующих размерах:

— квартира в домах дореволюционной постройки — 1 р. за человеко-отходоприемнико-метр.

— квартира в домах сталинской постройки — 2 р. за человеко-отходоприемнико-метр.

— квартира в домах хрущевской постройки — 50 коп. за человеко-отходоприемнико-метр.

— квартира в домах брежневской постройки — 1 р. за человеко-отходоприемнико-метр.

— квартира в панельных многоэтажных домах — 1 р. за человеко-отходоприемнико-метр.

— дом в сельской местности, подключенный к системе канализации, — 3 р. за человеко-отходоприемнико-метр.

Статья 6. Сроки уплаты налога.

Уплата налога производится ежемесячно исходя из фактически оказанных в истекшем месяце услуг не позднее 10-го числа следующего месяца.

Статья 7. Способ исчисления налога.

Налог исчисляется налогоплательщиком по итогам истекшего месяца самостоятельно.

Статья 8. Способ уплаты налога.

Налог уплачивается налогоплательщиком путем зачисления денежных средств на счет налоговой инспекции территории.

Статья 9. Ответственность плательщиков.

Ответственность за правильность и своевременность уплаты налога возлагается на плательщиков и их должностных лиц.

За нарушение настоящего Закона плательщики и их должностные лица несут ответственность в соответствии с законодательством РФ.

5. Налоговая инспекция Москвы провела проверку финансовых документов общества с ограниченной ответственностью с целью

выявления фактов нарушения обществом налогового законодательства. В ходе проверки выяснилось, что ООО при исчислении налоговой базы налога на прибыль, уплаченного за 6 месяцев до проверки, неправомерно применило к себе некоторые льготы, предусмотренные законом. В результате валовая прибыль ООО оказалась заниженной. Как выяснилось, такое нарушение стало возможным вследствие неудовлетворительной организации в ООО бухгалтерского учета.

Кроме того, по сведениям налоговой инспекции, ООО 10 месяцев назад привлекалось к ответственности за аналогичное правонарушение.

Определите, какие меры ответственности должны быть применены в соответствии с законодательством РФ. Кто должен нести ответственность и в каком размере?

Занижение налоговой базы влечет взыскание штрафа в размере 10% от суммы неуплаченного налога, но не менее 15 тыс. р. (п. 3 ст. 120 Налогового кодекса).

Кроме того, за грубое нарушение правил ведения бухгалтерского учета, совершенное повторно, может быть наложен штраф в размере 15 тыс. р.

Эти меры финансовой ответственности несет руководитель организации-налогоплательщика или иное должностное лицо, на которое возложена обязанность по ведению бухгалтерского учета.

27. Брак и семья по семейному праву

1. Молодой бизнесмен заключил брак с хорошенькой девушкой, которую он искренне и нежно полюбил. Она отвечала ему взаимностью. Они зарегистрировали брак в отделе ЗАГС. После свадьбы бизнесмен потребовал, чтобы жена бросила работу и занималась домашним хозяйством, а в будущем — воспитанием детей, — денег он будет ей давать столько, сколько она пожелает. Кроме того, он заявил, что не хотел бы вмешательства жены в свои дела и вопросов о своей работе.

Можно ли такой брак признать равноправным?

С юридической точки зрения в Российской Федерации любой брак основан на принципе равноправия. Это означает, что государство предоставляет супругам равные права и обязанности. В частности, в соответствии со ст. 31 Семейного кодекса каждый из супругов свободен в выборе рода занятий, профессии, мест пребывания и жительства. Вопросы материнства, отцовства, воспитания, образования детей и другие вопросы жизни семьи решаются супругами совместно, исходя из принципа равенства супругов.

Это означает, что муж-бизнесмен не сможет юридически воспрепятствовать желанию жены заниматься самостоятельной трудовой деятельностью, в частности решить вопрос об увольнении помимо ее воли. Он также не может диктовать супруге условия о виде деятельности, которой ей следует заниматься (например, домашним хозяйством, воспитанием детей). Точно так же и жена не сможет помимо воли своего супруга вмешиваться в его бизнес. Гарантией юридического равноправия, в частности, является возможность расторжения брака (при условии раздела имущества поровну и обязанности выплачивать алименты на воспитание детей).

С философско-психологической точки зрения можно долго спорить о равноправии в супружеских отношениях тех или иных пар. С одной стороны, следует назвать скорее нормальным и даже оптимальным такое положение вещей, когда один супруг доминирует психологически, обеспечивает семью материально, а другой согласен с его лидерством и выполняет функции хранителя домашнего очага. А. Тарковский в фильме «Жертвоприношение» устами своей героини прямо признает, что в любви всегда кто-то сильнее, а кто-то слабее. Наоборот, одинаково сильные амбиции супругов приводят к

конфликтам. Возможно, той гравью, где фактическое неравенство остается справедливым, является искреннее согласие супруга на отводимую ему роль.

С другой стороны, не следует забывать и о ситуациях, когда один из супругов вынужден мириться с неравноправием в силу многочисленных неблагоприятных обстоятельств (отсутствие образования и возможности самостоятельно зарабатывать деньги, несколько детей, непорядочность второго супруга, скрывающего свои доходы, вследствие чего возможность взыскать с него алименты становится довольно призрачной и т. п.). Наверно, следует признать такое положение супругов неравным и несправедливым. И возможность защиты такого супруга зависит уже не от предоставления ему формально-юридических прав (поскольку брак и в этом случае в правовом смысле остается равноправным), а от предоставления ему со стороны государства социальной помощи (пособий матерям-одиночкам и т. п.), что напрямую зависит от экономического благополучия государства.

2. Молодые супруги Светлана и Игорь, вступив в брак, поклялись друг другу в верности на всю жизнь. Свое обязательство никогда не расторгать брак и сопровождать друг друга пожизненно они зафиксировали на бумаге и, скрепив подписями, положили в шкатулку с фамильными ценностями.

Спустя год Игорь, приехав из отпуска, который он проводил на взморье, признался, что полюбил другую женщину. Светлана сказала, что она бы согласилась на развод, если бы они не заключили соглашение никогда не расторгать брак.

Разрешите данную ситуацию.

Желание мужчины и женщины при вступлении в брак прожить всю жизнь вместе вполне естественно и заслуживает уважения. Тем не менее отказаться от права расторгнуть брак супруги не могут, в том числе и заключив между собой соответствующий договор.

Дело в том, что лицо не может своим соглашением отказаться от прав, предоставленных ему законом, если только сам закон не предусматривает соответствующую возможность. Так, в сфере семейных отношений предметом соглашения могут быть разного рода имущественные вопросы и лишь отдельные неимущественные (в частности, при раздельном проживании родителей место жительства детей может быть установлено соглашением родителей).

Отказаться от права расторгнуть брак супруги не могут, поэтому соответствующее их соглашение не имеет никакой юридической

силы и носит характер честного слова. В противном случае положение супруга в браке было бы своего рода кабалой.

3. Солистка Большого театра, народная артистка РФ, 20 лет пользовалась услугами домработницы, которую звали Таня. Таня проживала вместе с ней в одной квартире, готовила пищу, убиралась, распоряжалась деньгами, которые выделялись для питания и ведения домашнего хозяйства. Кроме этого Таня, со временем став знатоком оперного пения, давала советы своей хозяйке, репетировавшей дома. Когда артистка умерла, ее наследники потребовали выселения Тани, мотивируя тем, что домработница не является членом семьи и поэтому наследовать имущество, в частности квартиру, не может.

Законны ли их требования?

Данная задача рассчитана на закрепление у учащихся навыков определения круга членов семьи. Дело в том, что закон довольно часто предоставляет те или иные права в зависимости от того, является ли лицо членом семьи (наследодателя, собственника жилого помещения и др.).

Следует иметь в виду, что законодательство не содержит общего понятия семьи и соответственно единого перечня ее членов. Для различных целей круг членов семьи может определяться по-разному, и, как правило, конкретный их перечень содержит тот нормативный акт, который и предоставляет им то или иное право.

Если признать, что семьей является круг лиц, связанных между собой правами и обязанностями, вытекающими из зарегистрированного брака и родства (усыновления), то Семейный кодекс включает в число членов семьи мужа, жену, детей, их бабушек и дедушек, иногда других родственников (см., например, ст. 67 Кодекса).

В соответствии с ГК РФ право на наследство имеют помимо указанных выше и другие родственники, а также иждивенцы (всего 8 очередей). Домработница, таким образом, в число наследников не входит (поскольку она не имеет родственных связей с умершей и вряд ли являлась ее иждивенкой). Она лишь может получить в наследство некоторые предметы обычной домашней обстановки и обихода. Длительное проживание, близкие отношения с умершей сами по себе не дают права на наследство.

Однако у домработницы есть шанс получить самостоятельное право на жилое помещение. Дело в том, что в соответствии со ст. 31 Жилищного кодекса РФ члены семьи собственника жилого дома,

квартиры, проживающие совместно с ним, вправе пользоваться наравне с ним помещениями в доме, квартире, если при их вселении не было оговорено иное. Право пользования помещением сохраняется за этими лицами и в случае прекращения семейных отношений с собственником жилого дома (квартиры). При этом Кодексом к членам семьи собственника отнесены супруг, их дети и родители. Другие родственники, нетрудоспособные иждивенцы, а в исключительных случаях по решению суда и иные лица могут быть признаны членами семьи, если они проживают совместно с собственником и ведут с ним общее хозяйство.

Таким образом, если домработница официально проживала в доме народной артистки и перед судом будет обоснована исключительность случая, выражающаяся в такой теплоте отношений, когда домработница фактически была включена в число членов семьи, то для целей жилищного права за ней суд может признать данный статус и определить срок пользования жилым помещением.

4. Супруги Малаховы наконец-то дождались очереди на получение жилья. Однако они были очень разочарованы, когда им вместо двухкомнатной квартиры предложили однокомнатную. Они обжаловали решение местной администрации в суде, указав в своем заявлении, что их семья состоит из трех человек, в том числе сына, который в настоящее время служит в армии.

Какое решение должен вынести суд?

При решении данной задачи следует иметь в виду общие положения о понятии семьи и круге членов семьи, изложенные при решении предыдущей задачи.

Для целей жилищного права к членам семьи нанимателя отнесены супруг, их дети и родители, проживающие совместно с ним. Другие родственники, нетрудоспособные иждивенцы, а в исключительных случаях и иные лица могут быть признаны членами семьи, если они проживают совместно с нанимателем и ведут с ним общее хозяйство.

Как видим, сын нанимателя, проживающий вместе с ним, относится к членам его семьи. В соответствии с законодательством служба в армии (служба на благо всего общества) не является основанием для снятия с учета лица, нуждающегося в улучшении жилищных условий. Более того, за таким военнослужащим признается право на сохранение жилплощади. На основе этого можно сделать вывод, что служба в армии сама по себе не исключает лицо из круга членов

его семьи, а значит, жилплощадь должна быть выделена в расчете на семью из трех человек.

Кроме того, при предоставлении жилых помещений не допускается заселение одной комнаты лицами разного пола (ст. 58 Жилищного кодекса). Это означает, что семье Малаховых должна быть выделена двухкомнатная квартира.

28. Брак и условия его заключения

1. Моряк, находившийся в 9-месячном плавании, узнал из телеграммы от своей возлюбленной, что у них будет ребенок. Одновременно она просила ответить, согласен ли он на заключение брака. Он ответил телеграммой, что согласен. Собрав необходимые документы и приложив телеграмму, заверенную капитаном корабля, будущая мать пришла в отдел ЗАГС и, объяснив ситуацию, попросила брак зарегистрировать. Ей было отказано в ее просьбе.

Правомерно ли поступили работники отдела ЗАГС?

Какими бы серьезными ни были обстоятельства, брак может быть зарегистрирован лишь в личном присутствии вступающих в брак. Возможно, такое жесткое требование закона обусловлено тем, что приобретение статуса женатого (замужнего) человека связано с кардинальным изменением его правового положения. Во-первых, до расторжения брака или признания брака недействительным он теряет возможность вступить в новый брак. Во-вторых, с момента регистрации брака все имущество, приобретенное им, по общему правилу становится общей совместной собственностью супругов. В-третьих, отцом ребенка, родившегося в зарегистрированном браке, будет признан супруг матери, если не будет доказано иное. Соответственно на такого отца будет возложена обязанность воспитывать и содержать своего ребенка.

Именно поэтому государство не может полагаться на документы, удостоверяющие согласие на вступление в брак, пусть и заверенные всевозможными инстанциями, и требует при заключении брака личного присутствия будущих супругов.

2. Николаев, у которого умерла жена, и Корешкова, расторгнувшая брак со своим мужем, решили заключить брак. После этого они взаимно усыновили детей, принадлежавших каждому

из них до брака. Совместных детей у них не было. Дочь Корешковой и сын Николаева полюбили друг друга и, когда ей исполнилось 18 лет, а ему — 19, подали заявление в отдел ЗАГС. *Могут ли они зарегистрировать брак?*

Норма ст. 14 Семейного кодекса, устанавливающая запрет на регистрацию брака между близкими родственниками, объясняется как физиологическими, так и моральными соображениями.

Очевидно, что дети Корешковой и Николаева, взаимно ими усыновленные, с одной стороны, не имеют кровного родства, т. е. биологически несовместимыми не являются. С другой стороны, ст. 137 Семейного кодекса устанавливает, что усыновленные дети и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам, а усыновители и их родственники по отношению к усыновленным детям и их потомству приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению. Препятствует ли это правилу заключению брака в рассматриваемой ситуации?

В соответствии со ст. 14 Семейного кодекса не допускается заключение брака между близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами; усыновителями и усыновленными. Как видим, случай усыновления выведен из общего правила о запрете брака между близкими родственниками. Соответственно можно сделать вывод, что фактором, препятствующим заключению брака между родственниками, является именно кровное родство. Помимо кровного родства запрещается брак лишь между усыновителем и усыновленным.

Следовательно, дети Корешковой и Николаева могут вступить в брак.

3. Юля и Слава познакомились еще на 1-м курсе института, полюбили друг друга и на 5-м курсе решили пожениться. Однако Юля честно рассказала Славе о том, что ее мать больна эпилепсией (периодически у нее происходят припадки). Несколько раз в жизни и у Юли случались припадки (обычно это происходило в периоды перенапряжения), но не такие сильные, как у ее матери. При подаче заявления они об этом рассказали работнику отдела ЗАГС. В принятии заявления им было отказано.

Правомерен ли отказ в принятии заявления о регистрации брака?

Статья 14 Семейного кодекса среди обстоятельств, препятствующих заключению брака, называет признание хотя бы одного из желающих вступить в брак недееспособным вследствие психического расстройства. Данный запрет объясняется тем, что лицо, признанное недееспособным вследствие психического расстройства, не может понимать значение своих действий и руководить ими. Соответственно об осознанном согласии и желании вступить в брак говорить в таком случае не приходится. Кроме того, государство также не хочет способствовать размножению психически больных, содержать которых, как правило, предстоит самому государству.

Однако психическое расстройство, даже крайне тяжелое, само по себе не может препятствовать заключению брака. Лишь после того, как лицо в судебном порядке было признано недееспособным, на него распространяется брачный запрет.

Как видим, в рассматриваемой ситуации Юля не была в установленном порядке признана недееспособной, соответственно отказ работника отдела ЗАГС принять заявление о вступлении в брак незаконен и может быть обжалован в суде.

4. Дмитрий Цвелев, сын священнослужителя, и Марина Семенова решили пожениться. Будучи людьми верующими и прислушиваясь к совету своих родителей, они решили заключить брак с помощью церковного обряда венчания. После этого они отправились в свадебное путешествие. По приезде в один из населенных пунктов молодожены обратились в гостиницу с просьбой предоставить им номер на двоих. Администратор гостиницы, не найдя в их паспортах штампа о регистрации брака, поселила их в разные номера, сказав, что в соответствии с внутренними правилами гостиницы вместе могут быть поселены только супруги.

Правомерны ли действия администратора гостиницы?

Гостиница, являясь, как правило, частным юридическим лицом, может устанавливать условия оказания гостиничных услуг, в частности заселять в общий номер только супругов. Главное, чтобы эти правила носили общий характер, т. е. распространялись на любых клиентов гостиницы.

В соответствии с Семейным кодексом государство признает супругами лишь тех, чей брак зарегистрирован в отделе ЗАГС. Соответственно для целей государственного регулирования семейных отношений, защиты прав супругов в суде значение имеет только государственная регистрация брака. Поэтому следует

признать, что молодожены в рассматриваемом случае не смогут обжаловать действия администратора гостиницы в суде. Администратор, ссылаясь на государственное понимание брака, действовал правомерно.

При этом, однако, следует иметь в виду, что гостиница не является государственным органом и не обязана при оказании гостиничных услуг следовать законодательному определению брака. Поэтому вполне возможен вариант, когда администратор гостиницы будет считать супругами не только тех, кто зарегистрировал брак в отделе ЗАГС, но и тех, кто вступил лишь в церковный брак.

5. Несовершеннолетние Маша Петрова и Сергей Тарасов зарегистрировали брак. Спустя 3 месяца у них родился ребенок, и они столкнулись с тем, что стипендии, которую они получали в ПТУ, стало не хватать на проживание. Сергей стал подрабатывать в колхозе пастухом. Находясь на дежурстве, он уснул. В это время стадо вышло на поле, засаженное зерновыми, и уничтожило посевы. Фермерское хозяйство предъявило к Сергею Тарасову иск о возмещении ущерба на сумму 50 тыс. р. В суде Сергей заявил, что он является несовершеннолетним и, согласно Гражданскому кодексу, он может нести имущественную ответственность только в пределах заработка, но не в полном размере. Каким должно быть решение суда?

В соответствии со ст. 21 Гражданского кодекса РФ в случае, когда законом допускается вступление в брак до достижения 18 лет, гражданин, не достигший 18-летнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак.

Полная дееспособность имеет как свои приятные стороны (возможность самостоятельно приобретать имущественные права и обязанности, заключать договоры и т. п.), так и неудобства, связанные с необходимостью нести имущественную ответственность в полном объеме. Поэтому ссылка Сергея, ставшего полностью дееспособным, на свое несовершеннолетие не поможет ему избежать имущественной ответственности.

Однако суд не удовлетворит иск фермерского хозяйства к Сергею в том случае, если Сергей работал пастухом по трудовому договору. В этом случае на него должна быть возложена не гражданская, а материальная ответственность по трудовому праву, т. е. размер его ответственности должен быть ограничен размером месячного заработка.

6. Алексей Приказчиков и Наталья Нетунаева, полюбив друг друга, стали проживать в квартире, снятой по договору найма. Они не стали регистрировать брак в отделе ЗАГС. Заработанные обоими деньги они складывали в общий фонд и распоряжались ими по обоюдному согласию. При этом заработок Алексея, работавшего в коммерческой фирме, был намного больше зарплаты Натальи, работавшей в министерстве. Через некоторое время на накопленные средства они купили квартиру, сделали дорогостоящий ремонт и приобрели необходимую мебель. Почти одновременно с этим у них родился ребенок, и Наталья, уволившись с работы, стала заниматься воспитанием сына и ведением домашнего хозяйства.

Когда сын вырос и поступил в университет, Нетунаева попала в автомобильную катастрофу и стала инвалидом I группы, нуждающимся в постоянном уходе. Приказчиков, разлюбив свою фактическую супругу, заявил, что уходит от нее и не собирается ей помогать.

Нетунаева обратилась в суд с просьбой применить к ним нормы Семейного кодекса и заставить Приказчикова выплачивать ей алименты. Она мотивировала это тем, что обстоятельства их совместной жизни подтверждали существование в прошлом настоящей семьи, а теперь она стала нетрудоспособной и нуждающейся.

Приказчиков предъявил встречный иск, попросив суд разделить имущество, нажитое им с Нетунаевой, по правилам ГК РФ о долевой собственности, т. е. признав за каждым право собственности в соответствии с внесенной им долей. Нетунаева, таким образом, лишалась права на большую часть имущества, так как работала непродолжительное время и получала маленькую зарплату.

Нетунаева в возражении на иск просила суд применить нормы Семейного кодекса о совместной супружеской собственности и разделить имущество на равные доли. В качестве обоснования своего требования она вновь выдвинула аргумент о фактическом существовании семьи в течение длительного времени.

Суд произвел раздел имущества.

Через некоторое время Приказчиков умирает и Нетунаева, считая себя супругой умершего, подает в нотариальную контору заявление о вступлении в наследство. Однако право Нетунаевой на наследство стала оспаривать мать Приказчикова.

В каком браке находились Нетунаева и Приказчиков? Каковы юридические последствия отказа от регистрации брака в от-

деле ЗАГС? Может ли суд удовлетворить иск Нетунаевой о выплате ей алиментов как нетрудоспособному нуждающемуся супругу? По каким правилам суд должен разделить совместно нажитое Нетунаевой и Приказчиковым имущество? Сможет ли Нетунаева наследовать после смерти своего фактического супруга? Подведите итог и скажите, в чем заключаются недостатки фактического брака перед браком, зарегистрированным в отделе ЗАГС.

Данная задача, пожалуй, в концентрированном виде демонстрирует основные недостатки фактического брака, т. е. такого, с каким закон не связывает никаких правовых последствий в сфере семейных отношений. Для государства Приказчиков и Нетунаева остаются чужими людьми, какими бы теплыми и длительными ни были их отношения.

Во-первых, Нетунаева, став нетрудоспособной и нуждающейся, не сможет в судебном порядке взыскать с Приказчикова средства на свое содержание. Нормы об алиментных обязанностях супругов распространяются только на лиц, состоящих (либо состоявших) в зарегистрированном браке.

Во-вторых, общее имущество, нажитое Нетунаевой и Приказчиковым, будет разделено по правилам об общей долевой собственности, т. е. пропорционально их вкладам. Соответственно доля Нетунаевой, которая работала непродолжительное время и получала маленькую зарплату, будет крайне незначительной. Если бы брак был зарегистрирован, то общее имущество Нетунаевой и Приказчикова приобрело бы статус общей совместной собственности и было бы поделено поровну.

В-третьих, после смерти Приказчикова Нетунаева не сможет претендовать на получение наследства, поскольку государство не признает ее женой Приказчикова.

Кроме того, в отношениях между фактическими супругами возможна и еще одна опасность: дело в том, что если отец родившегося в таком браке ребенка откажется признать свое отцовство, матери придется устанавливать отцовство в судебном порядке, что является крайне сложной, а подчас и невозможной задачей.

7. Студент МГИМО Любавин зарегистрировал в отделе ЗАГС брак с Пушкиной. Через некоторое время, работая в дипломатическом представительстве во Франции, Любавин отказался вернуться в Россию. Жена Любавина, Пушкина, ехать к нему во

Францию отказалась. Брак остался нерасторгнутым. Во Франции Любавин заключает второй брак, зарегистрировав его во французских муниципальных органах.

После внезапной смерти Любавина возник вопрос о наследовании его имущества. На наследство претендовали как Пушкина, так и новая жена Любавина. Кроме того, последняя предъявила в суд иск об исключении из наследственной массы половины имущества, совместно нажитого ею с Любавиным за время второго его брака. При рассмотрении дела в суде выяснилось, что в этот период вторая жена Любавина не работала.

Кто станет наследником Любавина? Будет ли удовлетворено притязание второй жены Любавина об исключении части имущества Любавина из наследственной массы?

Решение данного спора осложняется тем, что в нем присутствует иностранный элемент, требующий разрешения вопроса о том, какое законодательство, французское или российское, следует применять в данном случае.

Однако следует иметь в виду, что законодательство большинства государств признает действительными на своей территории браки между иностранными гражданами, заключенные за пределами их территории, с соблюдением законодательства того государства, где они были заключены. Соответственно французский суд, разрешая указанный спор, будет исходить из того, что Любавин в момент регистрации во французских муниципальных органах второго брака состоял в другом, нерасторгнутом браке. Следовательно, поскольку Франция, как и Российская Федерация, придерживается принципа единобрачия, второй брак Любавина будет признан недействительным.

Соответственно вторая «жена» будет признана посторонним лицом, а следовательно, раздел совместно нажитого с Любавиным имущества будет осуществляться по правилам общей долевой собственности, т. е. французская спутница Любавина, поскольку она не участвовала в создании общего имущества, не получит ничего.

Вопрос о наследовании имущества будет разрешаться в соответствии с французским законодательством. Объекты недвижимости, принадлежавшие Любавину и находящиеся на территории РФ, будут наследоваться в соответствии с российским законодательством, т. е. их наследником станет Пушкина.

29. Права и обязанности супругов

1. При заключении брака Сергей Павлов сразу признался своей жене, что он с детства не любит мыть посуду, и просил Женю взять раз и навсегда эту обязанность на себя. В период эпидемии гриппа Женя тяжело заболела, и посуда несколько дней оставалась немытой. На просьбу жены навести порядок Сергей отвечал, что это не его обязанность, да и не умеет он мыть посуду, поскольку в их семье этим занималась мама.

Оцените эту ситуацию с точки зрения личных прав и обязанностей супругов.

Для разрешения указанной задачи следует иметь в виду все, что было сказано о регулировании семейным правом личных отношений между супругами.

Конечно, ст. 31 Семейного кодекса провозглашает принцип равенства супругов, устанавливает обязанность супругов строить свои отношения в семье на основе взаимоуважения и взаимопомощи. И в этом смысле можно сказать, что действия Сергея Павлова, отказавшегося помочь заболевшей супруге, не соответствуют нормам Кодекса.

Однако надо понимать, что данные правила имеют декларативный характер и, строго говоря, не устанавливают юридических обязанностей. В самом деле, разве можно супруга, не исполняющего обязанность взаимопомощи, привлечь к юридической ответственности? За неисполнение данной обязанности никаких санкций не установлено, поэтому следует признать, что пожелание взаимопомощи имеет характер морального принципа, ценности, из которой исходит Кодекс. Поэтому оценка действий Сергея будет носить не юридический, а моральный характер.

2. Выпускник социологического факультета МГУ, закончивший вуз с отличием и проявивший себя в научной работе, по решению ученого совета был направлен на стажировку в США на 2 года. Его молодая жена воспротивилась, заявив, что его отъезд на стажировку будет означать распад семьи.

Права ли она? Может ли она запретить мужу поехать в США? Может ли она указывать поездку мужа в США как причину для развода?

С юридической точки зрения супруга, конечно, не может запретить мужу поехать на стажировку в США, ведь в соответствии

со ст. 31 Семейного кодекса каждый из супругов свободен в выборе занятий, профессии, мест пребывания и жительства. Норма данной статьи означает, что суд не будет защищать требование супруги.

Вопрос о моральной оценке конфликта супругов, как всегда, неоднозначен и зависит от конкретных обстоятельств. Тем не менее можно отметить, что, как показывает практика, длительное отсутствие партнера очень часто приводит к ослаблению духовной связи между супругами, впоследствии обуславливающей их окончательный разрыв. В этом смысле оценку ситуации, предложенную женой, следует назвать реалистичной.

Российское законодательство, строго говоря, не требует, чтобы расторжение брака было обусловлено какими-нибудь особенными причинами. Действительно, если супруги больше не хотят жить вместе, то принудить их к этому с помощью права нельзя, поэтому указание на причины развода становится излишним. Единственным основанием расторжения брака ст. 22 Семейного кодекса признает невозможность дальнейшей совместной жизни супругов и сохранения семьи. Какие причины обусловили такое положение вещей — это уже вопрос второстепенный.

Другое дело, что судья, рассматривая иск о расторжении брака и пытаясь установить, есть ли шанс сохранить семью, должен оценить глубину конфликта, а потому поинтересуется, какие причины заставили супруга потребовать расторжения брака.

3. Супруги Фетисовы, давно планировавшие провести летний отпуск на море в Сочи, разошлись во мнении, брать ли с собой своего сына 5 лет. Жена искренне заявила, что она хотела бы хоть на время остаться без ребенка, воспитанием которого занимается круглый год. Муж, много времени отдававший работе и редко в течение года видевший ребенка, напротив, хотел провести отпуск вместе с ним. Дело дошло до конфликта.

Как супругам разрешить данную конфликтную ситуацию, учитывая, что каждому из них принадлежит право на совместное решение жизни семьи?

В самом деле, в соответствии со ст. 31 Семейного кодекса вопросы материнства, отцовства, воспитания, образования детей и другие вопросы жизни семьи решаются супругами совместно, исходя из принципа равенства супругов. Ст. 61 Семейного кодекса устанавливает, что родители имеют равные права и несут равные обязанности в отношении своих детей.

Соответственно самым оптимальным вариантом разрешения конфликта является соглашение между супругами. Тем не менее Кодекс предлагает и дополнительный способ урегулирования разногласий между супругами, где роль арбитра отводится государству или муниципальному органу. Так, родители (один из них) при наличии разногласий между ними вправе обратиться за разрешением этих разногласий в орган опеки и попечительства или в суд.

Какое решение примет орган опеки и попечительства (суд)? Следует иметь в виду, что при разрешении спора, касающегося детей, государство прежде всего исходит из интересов детей (ст. 65 Семейного кодекса). Считается, что воспитание ребенка в семье наиболее оптимально, поэтому скорее всего суд (орган опеки и попечительства) признает, что родители должны провести отпуск вместе с сыном.

Данное положение может быть подкреплено следующими нормами Кодекса. Так, в соответствии со ст. 54 каждый ребенок имеет право жить и воспитываться в семье, насколько это возможно; право на заботу со стороны родителей; право на совместное с ними проживание, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. Ребенок имеет право на воспитание своими родителями. Ст. 63 признает, что родители имеют право и обязаны воспитывать своих детей.

Кроме того, в соответствии со ст. 57 Кодекса ребенок вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства. Поэтому на решение суда в какой-то степени может повлиять и мнение ребенка.

4. Десятиклассницы Валя и Таня раньше очень тесно дружили. Потом их пути разошлись. Валя, родители которой стали заниматься бизнесом и пропадали на работе с утра до ночи, удивляла всех в классе своими многочисленными модными нарядами. Таня, которую воспитывала одна мать-учительница, всегда ходила в одном платье, правда опрятном и хорошо на ней сидевшем. В этом платье она посещала и библиотеку, и концерты, и выставки, куда они с матерью ходили очень часто.

Сравните эти две семьи с точки зрения благосостояния и отношения к воспитанию ребенка.

Понятно, что с точки зрения финансового благосостояния Валя более удачлива. Однако количество денег само по себе не является

абсолютным критерием оценки материального благополучия семьи. В тех случаях, когда государственному органу приходится проводить такую оценку (например, разрешая вопрос о том, с кем из родителей останется ребенок, может ли ребенок быть усыновлен тем или иным лицом и др.), он не исходит из принципа «чем больше, тем лучше». Семья (лицо) признается финансово благополучной, если она способна обеспечить ребенку пусть скромное, но стабильное и достойное существование.

Задача предлагает также оценить приоритетность материальной или духовной составляющей воспитания детей. Валя, не испытывая материальных проблем, оказывается лишенной общения с родителями. Таня, одеваясь скромно и не имея возможности удовлетворить запросы, требующие денег, тем не менее с помощью матери приобретает ценный культурный багаж. Оценка сравнительной важности того и другого зависит от мировоззрения обсуждающего данную проблему, однако, как показывает практика, дети, испытывающие недостаток общения с родителями, впоследствии сталкиваются с большим количеством проблем, нежели те, родители которых уделяют их воспитанию достаточное количество времени.

5. Известный пианист, народный артист России, при расторжении брака просил суд исключить из общего имущества концертный рояль. Он объяснил, что рояль всегда вызывал отрицательные эмоции у его жены, вытиравшей с него пыль. Этот рояль, который он купил на гастролях в Германии, правда, во время брака, верно служил ему на протяжении 20 лет, а значит, является предметом его личного пользования. Жена пианиста, напротив, считала рояль общей собственностью.

Как вы думаете, на чьей стороне закон?

Действительно, имущество, нажитое супругами во время брака, признается их общей собственностью. При этом, однако, закон делает из данного правила несколько исключений, к числу которых относится правовой режим вещей индивидуального пользования.

В самом деле, во время брака каждый из супругов приобретает для себя одежду, обувь, зубные щетки и т. п. При этом стоимость вещей индивидуального пользования на стороне каждого из супругов приблизительно одинакова. Поэтому закон признает глупым и бессмысленным подсчитывать стоимость шляп и ботинок и исключает такие вещи из общей совместной собственности.

Однако это было бы несправедливо, если бы из общей собственности была исключена вещь, хотя и предназначенная для удовлетворения потребностей одного из супругов, однако экстраординарная по стоимости (драгоценности, предметы роскоши). Поэтому правила о вещах индивидуального пользования рассчитаны на недорогие предметы. Дорогие вещи, в том числе и концертный рояль, должны быть включены в общую совместную собственность супругов.

6. Семья Петровых, долгое время копившая деньги на приобретение автомашины, наконец ее купила. Машина была зарегистрирована на имя супруга. Через несколько лет супруги решили расторгнуть брак. Не сумев поделить имущество, они обратились в суд с иском о разделе имущества. Муж настаивал, чтобы машина не включалась в массу общего имущества, мотивируя это тем, что машина записана на его имя и поэтому считается его собственностью. Помимо этого он обратил внимание суда на то, что его жена не умеет водить автомобиль.

Как разрешить данную ситуацию?

Регистрация автомобиля в органах ГИБДД имеет значение в основном лишь для целей государственного учета транспортных средств и не предрешает вопрос о собственнике автомобиля. В частности, если автомобиль был приобретен во время нахождения лица в браке, то независимо от того, на имя кого из супругов он зарегистрирован, он признается общей совместной собственностью и должен быть включен в массу общего имущества.

Неумение одного из собственников пользоваться общим имуществом не является основанием для лишения его права собственности на такое имущество. Соответственно аргумент мужа о том, что его жена не умеет водить автомобиль, не должен приниматься во внимание. Тем более что предмет включается в массу общего имущества не для того, чтобы впоследствии предоставить каждому из супругов право его использовать. Наоборот, раздел имущества для того и производится, чтобы передать каждому из супругов половину имущества в личную собственность. Предмет включается в общую массу, с тем чтобы подсчитать размер доли каждого из супругов. Автомобиль впоследствии может быть передан мужу, однако и жена получит в собственность адекватное по стоимости имущество.

30. Права и обязанности родителей и детей

1. Студент физического факультета университета Андрей готовился к очередному экзамену загорая на пляже. Там он познакомился с Людой, хорошенькой девушкой, загоравшей рядом. Из разговора Андрей узнал, что у Люды сломался магнитофон. Юноша, который хорошо разбирался в технике, предложил его отремонтировать. Осмотрев магнитофон, он выяснил, что для ремонта нужны некоторые детали, и во время следующего своего визита, уже с нужными деталями, исправил поломку. Через 9 месяцев Андрей получил повестку в суд. Его вызывали по иску о признании отцовства.

Как вы думаете, есть ли основания признать Андрея отцом ребенка Люды?

При рассмотрении иска об установлении отцовства суд допускает любые доказательства, с достоверностью подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица. В советское время доктрина семейного права исходила из того, что внебрачные дети у советских людей могут рождаться только в том случае, если мужчина и женщина собирались вступить в законный брак, фактически уже создали семью, но в последний момент у них что-то разладилось. Поэтому советское семейное право ориентировало суды на следующие обстоятельства, доказывающие отцовство ребенка:

1) *фактическое совместное проживание* (т. е. устойчивое семейное отношение, характеризующееся постоянным общением его участников) и *ведение общего хозяйства* (т. е. затраты средств и труда обоих или одного из совместно проживающих лиц на удовлетворение общих семейно-бытовых потребностей (закупки, приготовление пищи, стирка и т. п.). При этом необходимо официальное проживание на одной жилой площади, имевшее место в период возможного зачатия.

Данное обстоятельство мало кому удается доказать, так как чаще всего имеют место лишь эпизодические приходы мужчины, а уж о ведении общего хозяйства и речи не идет;

2) *совместное воспитание либо содержание ребенка*. Содержание ребенка, как правило, предполагает периодическое предоставление средств для обеспечения постоянных его потребностей. Некоторые ученые-юристы и судьи признают участием в содержании ребенка и предоставление разовой крупной суммы. Участие в воспитании ребенка может выражаться, например, в том, что предпо-

лагаемый отец регулярно приходил, гулял с ребенком, водил ребенка в школу, интересовался учебой и т. д.

Однако практика показывает, что даже юридические отцы редко ходят в школу за ребенком, даже они уклоняются от уплаты алиментов. Что уж говорить о фактических. Поэтому мало кому удается доказать наличие этих обстоятельств.

Семейный кодекс РФ 1995 г. не устанавливает перечня доказательств, он говорит лишь о том, что приводимые сведения должны с достоверностью подтверждать происхождение ребенка от конкретного лица. Таким образом, определение круга доказательств — это дело судебной практики. А практика пока что считает достоверными доказательствами лишь вышеперечисленные, а также:

1) такие факты, которые бы еще до предъявления иска подтверждали признание ответчиком своего отцовства. В данном случае акцент делается на субъективном отношении ответчика к вопросу о своем отцовстве: необходимо, чтобы определенные доказательства неоспоримо свидетельствовали о признании им своего отцовства в той или иной форме. Судебная практика однозначно применяет лишь письменные доказательства. Например, это могут быть письмо ответчика, его дневник, анкета, фотография, заявление в школу и т. п., в которых ответчик называл ребенка своим.

Некоторые ученые считают, что при определенных обстоятельствах субъективное признание отцовства можно установить и на основе свидетельских показаний. Действительно, вопрос о достоверности доказательств решает суд. Однако надо сказать, что такие случаи пока что являются исключением;

2) вопросом большой актуальности сегодня считается проблема доказательной силы медицинских идентификационных экспертиз. Дело в том, что год от года точность и достоверность положительного ответа на вопрос об отцовстве растет. В качестве примера высокоточных экспертиз можно привести метод генной дактилоскопии. Однако проблема заключается в том, что эти методы являются дорогостоящими и недоступными массовому потребителю. Определенное значение также имеет и неосведомленность судей о данных видах экспертиз. Поэтому реально сейчас проводятся лишь экспертизы крови и т. п., которые однозначно могут дать лишь отрицательный ответ об отцовстве.

Поэтому сегодня данные экспертизы являются лишь дополнительными доказательствами, не имеющими самостоятельной доказательной силы.

Однако, как уже было сказано, вопрос о достоверности и полноте доказательств решает суд, поэтому вполне возможно, что в будущем данные идентификационной экспертизы будут считаться доказательствами, с достоверностью подтверждающими происхождение ребенка от конкретного лица.

Таким образом, Андрею не стоит опасаться того, что его признают отцом чужого ребенка, поскольку обстоятельства, на которых суд обычно основывает свое решение о признании отцовства, отсутствуют.

2. Отец 3-летнего Костика читал газету сидя на лавочке, а рядом Костик играл в песочнице. Через некоторое время ребенок обратился к отцу с просьбой поиграть с ним. Папа ответил, что он занят чтением, и посоветовал Костику поиграть с другими детьми.

Можно ли поведение папы назвать противоправным?

Для разрешения указанной задачи следует иметь в виду все, что было сказано о регулировании семейным правом личных отношений между супругами.

Семейное право не может обязать отца любить своих детей и устанавливает санкции лишь за наиболее вопиющие нарушения (например, за жестокое обращение, за отсутствие всякого участия в воспитании детей). Количество слеplенных отцом для ребенка куличиков государство регламентировать не может. В конце концов вполне правомерно принятое в некоторых семьях разделение обязанностей по воспитанию детей, когда супруг ограничивается материальным обеспечением семьи, а супруга, не имея постоянного места работы, занимается воспитанием детей в собственном смысле слова.

Поэтому обязанность родителей воспитывать детей не следует понимать так, что они обязаны откликаться на каждую просьбу ребенка. Смысл данной обязанности скорее заключается в том, что родители должны в целом заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей, а уж вопрос о конкретных формах такой заботы является прерогативой самих родителей.

Поэтому отдельно взятый поступок папы противоправным назвать нельзя. Другое дело, если папа совсем устранился от воспитания сына. Однако, судя по тому, что он вышел погулять с ребенком, о таких нарушениях речь не идет.

3. Папа с мамой обсуждали предстоящий летний отдых. Сначала они хотели поехать на море, но затем, подсчитав, сколько это может стоить, решили остаться на даче. Их дочь Ирина со вздохом заметила, что дача, на которой она всегда проводит свои летние каникулы, ей изрядно надоела. На это мать Ирины сказала: «Помолчи, рано еще иметь свое мнение».

Оцените данную ситуацию с точки зрения закона.

В соответствии со ст. 57 Семейного кодекса ребенок вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы. Учет мнения ребенка, достигшего возраста 10 лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам.

Рассматриваемая ситуация, как представляется, не является исключением, и Ирина, несомненно, вопреки представлениям матери, могла выразить свое мнение, тем более что, судя по неоднократности проведения каникул на даче, 10-летнего возраста она достигла.

4. На детской площадке играли дети. 7-летний Антон ударил палкой 5-летнего Игоря. Сидевшая неподалеку и видевшая эту сцену мать Игоря подошла к Антону и, легонько шлепнув его по мягкому месту, поставила мальчика около дерева, сказав, что он наказан. Через некоторое время подошел отец Антона и, выяснив, в чем дело, посоветовал этой женщине не командовать чужими детьми, а заниматься своим ребенком.

Оцените действия указанных лиц с точки зрения закона.

Конечно, следует признать, что воспитание детей — это прерогатива их родителей. В соответствии со ст. 63 Семейного кодекса родители имеют преимущественное право на воспитание своих детей перед всеми другими лицами. Именно от них зависит, как воспитывать ребенка, какие ценности ему прививать, какие применять к нему наказания и т. п. Поэтому, конечно, с точки зрения семейного права папа мог потребовать от женщины воздержаться от воспитания его ребенка.

Однако вряд ли слова папы следует положительно оценить с точки зрения общепринятой морали. В самом деле, Антон ударил палкой мальчика, уступающего ему по возрасту и физическому развитию. Вряд ли такой поступок можно назвать похвальным. После этого мать пострадавшего ребенка не наорала на Антона, не надава-

да ему подзатыльников, а лишь в мягкой форме указала ему на его неправоту. Поэтому столь резкая реакция папы Антона была неоправданна.

5. 13-летняя Ирина получила ко дню рождения от бабушки и дедушки в подарок 1000 р. Они хотели, чтобы их внучка купила себе на них то, что она сама хочет. Ирина обрадовалась и сказала, что ей очень нравится тяжелый рок и на все деньги она накупит дисков с этой музыкой.

Оцените данную ситуацию с точки зрения закона.

Для того чтобы решить данную задачу, необходимо вспомнить правила о дееспособности детей, не достигших 18 лет.

Сумма 1000 р., подаренная бабушкой и дедушкой Ирине на день рождения, переходит в ее личную собственность. Однако это еще не означает, что Ирина может самостоятельно ею распоряжаться. Дело в том, что она обладает неполной дееспособностью.

Так, в соответствии со ст. 28 Гражданского кодекса РФ за несовершеннолетних, не достигших 14 лет (малолетних), сделки могут совершать от их имени только их родители, усыновители или опекуны. Малолетние в возрасте от 6 до 14 лет вправе самостоятельно совершать:

- 1) мелкие бытовые сделки;
- 2) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации;
- 3) сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

Как видим, 1000 р. была предоставлена Ирине для свободного распоряжения. Таким образом, вопрос о том, могла ли она их истратить по собственному усмотрению, зависит от того, дали ли родители Ирины (именно они являются ее законными представителями) согласие бабушке и дедушке, чтобы они сделали Ирине именно такой подарок, т. е. подарили 1000 р. с правом самостоятельного распоряжения.

6. После окончания школы Сергей поступил в электромеханический техникум. Поскольку занятия продолжались по 6 часов да к тому же 2 часа занимала дорога, Сергей просил у родителей каждый день на обед по 30 — 50 р. Через месяц стало ясно, что семья не может свести концы с концами, и мать отказалась давать деньги на обед, посоветовав Сергею брать с собой бутер-

броды. Сергей, приведя в пример своих однокурсников, которые ежедневно обедают в столовой техникума, едко бросил матери: «Если не можете меня содержать, так нечего было и рожать!»
Кто прав в данной ситуации?

В соответствии со ст. 80 Семейного кодекса родители обязаны содержать лишь своих несовершеннолетних детей. Поэтому если Сергею к моменту возникновения конфликта исполнилось 18 лет, то его притязания вообще следует признать безосновательными.

Однако, даже если ему исполнилось только 17 лет, родителям Сергея не может быть сделан упрек со стороны права, поскольку они не отказывались содержать своего сына, а лишь предложили ему сильную для них форму удовлетворения его потребностей.

Однако, имея в виду, что практически взрослый сын выдвигает родителям в подобной форме требование о своем содержании, им можно лишь посочувствовать.

7. У Потапова и Поляковой, проживавших в фактическом браке, родился ребенок. Так как Потапов не отрицал своего отцовства и исполнял обязанности родителя, мать не обращалась в суд с требованием признать его отцом ребенка.

Однако через некоторое время Потапов стал злоупотреблять спиртным и тратить на него все деньги.

Полякова предъявила в суд требование о взыскании с Потапова алиментов на содержание ребенка.

Удовлетворит ли суд ее требование? Как следует поступить Поляковой, чтобы защитить интересы ребенка?

В Российской Федерации фактический брак правом не признается. Это означает, что фактический брак не влечет тех юридических последствий, которые связываются с браком зарегистрированным.

В частности, ребенок, родившийся от женщины, проживающей в фактическом браке, не признается автоматически сыном (дочерью) спутника его матери. Для государства Потапов по отношению к Поляковой и ее ребенку является чужим человеком.

Поэтому Полякова не сможет сразу потребовать взыскать с Потапова алименты на ребенка. Сначала ей предстоит в судебном порядке установить отцовство Потапова и лишь затем потребовать взыскания с него денежных сумм на содержание ребенка.

Перспективы же судебного установления отцовства довольно благоприятны: Потапов проживал вместе с Поляковой, признавал ребенка своим, участвовал в его воспитании.

8. Капинин, отец троих взрослых детей, слег с инсультом. Встала проблема ухода за ним. Старший сын, который проживал отдельно с женой и ребенком в трехкомнатной квартире, вспомнил о существовавшем издревле на Руси обычае: престарелые родители доживают свой век с младшим сыном. На этом основании он настаивал, чтобы отца взял к себе младший брат. Тот категорически возражал, ссылаясь на плохие жилищные условия (он проживал с женой и ребенком в двухкомнатной квартире). Сестра, жившая с заболевшим отцом в двухкомнатной квартире, страдала болезнью суставов и сама нуждалась в помощи. Поскольку дети к соглашению не пришли, пришлось обратиться в суд.

Имеют ли дети какие-либо обязанности по отношению к родителям? Каким, на ваш взгляд, должно быть решение судьи?

С точки зрения общественной морали дети должны заботиться о своих родителях, в том числе жить с ними вместе и ухаживать за ними, если они не могут делать это самостоятельно.

Однако даже исходя из интересов защиты беспомощных родителей право не может ограничивать конституционную свободу совершеннолетних граждан РФ выбирать, где и с кем им проживать, поэтому они не могут обязать их проживать вместе с родителями. Такой выбор могут сделать по доброй воле только сами совершеннолетние дети. Поэтому спор о том, с кем из детей должен жить больной отец, не может рассматриваться судом.

Однако право защищает имущественные интересы нетрудоспособных родителей. В отсутствие любви и заботы в современном обществе больной может получить уход за плату. Поэтому Семейный кодекс устанавливает обязанность всех трудоспособных совершеннолетних детей содержать своих нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей и заботиться о них.

При отсутствии соглашения об уплате алиментов алименты на нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей взыскиваются с трудоспособных совершеннолетних детей в судебном порядке.

Размер алиментов, взыскиваемых с каждого из детей, определяется судом исходя из материального и семейного положения родителей и детей и других заслуживающих внимания интересов сторон в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно. При

этом суд, как правило, не возлагает бремя только на одного ребенка, но распределяет его пропорционально между всеми совершеннолетними детьми.

Однако дети могут быть освобождены от обязанности по содержанию своих нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей, если судом будет установлено, что родители уклонялись от выполнения обязанностей родителей. Кроме того, дети освобождаются от уплаты алиментов родителям, лишенным родительских прав.

Помимо алиментов при отсутствии заботы совершеннолетних детей о нетрудоспособных родителях и при наличии исключительных обстоятельств (тяжелой болезни, увечья родителя, необходимости оплаты постороннего ухода за ним и др.) совершеннолетние дети могут быть привлечены судом к участию в несении дополнительных расходов, вызванных этими обстоятельствами. К таким расходам относятся, например, оплата услуг сиделки, стоимость инвалидной коляски, специальных протезов, лекарств и т.п.

Глава VIII. ПРЕСТУПЛЕНИЯ

31. Понятие преступления

1. Юнусов, начальник автотранспортного предприятия, разрешил производить ремонт автомобилей в тесном помещении, не оборудованном принудительной вентиляцией. Места для курения предусмотрено не было. Во время проверки бензонасоса одним из мастеров брызги бензина попали на пол, а другой мастер, ремонтировавший рядом карбюратор, бросил непогашенную сигарету. Начался пожар, в результате которого мастера получили ожоги, относящиеся к разряду тяжких телесных повреждений, а все помещение выгорело вместе с машинами, стоявшими на ремонте.

Кто виновен в случившемся и должен быть наказан?

Виновны в случившемся двое: начальник автотранспортного предприятия и мастер, бросивший непогашенную сигарету.

Начальник автотранспортного предприятия Юнусов виновен в нарушении правил охраны труда (ст. 143 УК РФ). Его вина при этом носит умышленный характер. Нарушений правил охраны труда в его действиях можно усмотреть множество.

1. Он, как должностное лицо, ответственное за организацию работ на предприятии, должен был знать, что в процессе работы нужно соблюдать правила охраны труда, и в частности то, что для проведения ремонтных работ автотранспорта необходимым условием является наличие вентиляции. В противном случае работникам придется вдыхать вредные пары, что пагубно скажется на их здоровье.

2. Существуют также нормативы относительно того, сколько квадратных метров должно быть в помещении, в котором проводится такого рода работы. Если рабочее помещение тесное, то велика вероятность разлива тех взрывоопасных жидкостей, с которыми приходится в процессе ремонта иметь дело (бензин, смазочные масла, антифризная, тормозная и другие жидкости).

3. К сожалению, большинство работников подвержены пристрастию курить. Учитывая это, начальник должен был принять меры для того, чтобы исключить факты курения в помещении, где находятся горючие и взрывоопасные вещества: выделить на предприятии комнату для курения; если это невозможно, то вывесить в помещении написанный крупным шрифтом лозунг-напоминание о том, что курение запрещено, и т. п.

4. Попадание на пол в процессе ремонта брызг бензина и других жидкостей — дело обычное. Вот почему в помещении, где осуществляется ремонт, должны быть приспособления для удаления следов разбрызгивания (разлива) пожароопасных жидкостей. Как правило, устанавливается пожарный стенд, на котором в обязательном порядке должны быть огнетушитель, лопата, ведро, а внизу должен стоять ящик с песком, опилками и другими материалами, позволяющими засыпать пятна горюче-смазочных жидкостей в случае их попадания на пол.

Санкция по ст. 143 УК РФ до двух лет лишения свободы.

Виновен в случившемся и мастер, бросивший непогашенную сигарету. Уж кому, как не ему, не знать, что курить в помещении, которое буквально пропитано легко воспламеняемыми веществами, запрещено. И тем более бросать непогашенную сигарету было явно опрометчиво. Его вина — неосторожность. Деяние же квалифицируется по ст. 118 ч. 2 УК РФ (не курить в ремонтном помещении — это его профессиональная обязанность). Санкция — до двух лет лишения свободы с лишением права заниматься определенной деятельностью сроком до трех лет или без такового.

В действиях мастера, ремонтировавшего насос, вины не усматривается — он проверял, работает ли насос после устранения поломок, т. е. испытывал его. Это необходимые действия. Наличие брызг в результате испытания бензонасоса является обычным делом.

Понятно, что виновные помимо уголовных санкций еще должны возместить причиненный имущественный вред.

2. Проезжая по тихому переулку, водитель Антонов увидел, как к его автомашине покатился мяч, а за ним на проезжую часть выбежала девочка. Тормозить было поздно, и водитель резко повернул вправо. При этом подросток, сидевший на заднем сиденье и не ожидавший толчка, ударился головой о стойку, получил тяжкое телесное повреждение, и было неизвестно, удастся ли его спасти. Подавленные горем родители подростка упрекали Антонова в том, что он, спасая одного ребенка, не подумал о другом. Они не сомневались, что Антонов понесет уголовную ответственность либо по ст. 118 УК, либо по ст. 109 УК, если подросток не будет спасен.

Виновен ли водитель в случившемся?

Водитель в случившемся не виновен. Понятно, что у него не было умысла наносить тяжкие телесные повреждения. Но нет в его дей-

ствиях и неосторожной вины. Неосторожным деяние признается, если человек не предвидел противоправности своих действий (посадив подростка на заднее сиденье, водитель справедливо полагал, что в этом нет ничего противоправного), не предвидел вредных последствий (т. е. нанесения телесных повреждений подростку), но мог это сделать.

Мог ли водитель предвидеть вредные последствия?

Такой возможности у него не было. Его внимание было сосредоточено на том, как избежать наезда на внезапно выбежавшего на проезжую часть ребенка. Речь шла при этом о секундах или даже о доле секунды. Подумать о том, достаточно ли далеко (в случае резкого поворота) от стойки автомобиля сидит подросток, и тем более заставить его пересечь подальше, конечно, за долю секунды водитель не мог. Следовательно, он не виновен в причинении подростку тяжких телесных повреждений.

3. Лапин, глава администрации города N, был привлечен к уголовной ответственности за получение взятки (ч. 3 ст. 290 УК). Его обвиняли в том, что он за определенную сумму выдавал разрешение на установку торговых палаток и гаражей-«ракушек». Дело находилось в стадии расследования. Вскоре в городской газете был помещен фельетон журналиста Вялова, в котором Лапин предстал как опытный, хитрый и почти неуловимый взяточник. *Оцените действия журналиста Вялова. Можно ли привлечь его к уголовной ответственности за клевету (ст. 129 УК)?*

Действия журналиста Вялова носят противоправный характер и подпадают под ст. 129 УК РФ. Никто не считается виновным в преступлении до тех пор, пока судом не будет это установлено. Ни одного доказательства получения взяток, тем более что взятки («Лапин опытный и хитрый взяточник, привыкший к безнаказанности» — именно так было написано в газете) не было. Следовательно, распространяемые сведения были ложными. Они порочили репутацию, честь и достоинство главы администрации. Кроме того, эти ложные сведения были высказаны в публичной форме (газете). Есть и еще один момент: получение взятки относится к тяжким преступлениям. Следовательно, действия журналиста Вялова можно квалифицировать по ч. 3 ст. 129 УК РФ, где санкция до трех лет лишения свободы.

4. Когда студент-вечерник Соколов возвращался домой, к нему на пустынной улице подошли двое его знакомых. Они попроси-

ли у него закурить и, получив отказ, избили Соколова. Тот побежал звать на помощь своих друзей. Через полчаса они нашли обидчиков и нанесли им телесные повреждения средней тяжести.

Можно ли их действия назвать необходимой обороной? Проанализируйте ст. 37 УК.

Действия Соколова и его друзей никак нельзя признать совершенными в состоянии необходимой обороны.

Согласно ст. 37 УК РФ, необходимой обороной признается причинение вреда посягающим при защите от опасного посягательства с их стороны. В данной ситуации посягательство на Соколова уже было закончено (его избили и отпустили). Последующие действия его и друзей уже были направлены на последующую месть за избиение. Мы знаем, что наказание за совершенные преступления (избиение относится к преступлениям) берет на себя государство в лице правоохранительных органов. Следовательно, Соколову нужно было не звать своих друзей на «помощь» (эта помощь есть не что иное, как совершение в свою очередь нового преступления), а обратиться в милицию с заявлением. Если каждый из нас будет сам «отмерять дозу» возмездия, то мы ничем не будем отличаться от дикарей.

5. Медсестра поздно вечером возвращалась с дежурства. Неожиданно из темной подворотни появился мужчина и, угрожая девушке ножом, потребовал отдать ему все деньги и украшения. Открыв сумочку, девушка увидела, что у нее с собой хирургические ножницы, и, схватив их, нанесла грабителю два удара в живот.

Преступник попытался схватить девушку, но, получив удар ножницами уже в лицо, бросился бежать. Его задержали. О случившемся девушка сообщила в милицию.

Можно ли медсестру привлечь к уголовной ответственности? Проанализируйте ст. 37 УК.

К уголовной ответственности медсестру нельзя привлечь, поскольку она действовала в состоянии необходимой обороны, т. е. причинила телесные повреждения нападающему в ответ на реальную угрозу причинения ей вреда. Медсестра не превысила и пределы необходимой обороны. Это подтверждается следующими фактами:

— посягающий не склонен был миндальничать с медсестрой; он весьма определенно высказывал угрозу ее жизни;

— в руках у нападающего был нож, т. е. предмет, которым легко можно лишить человека жизни;

— мужчина вышел из-за дерева, т. е. неожиданно, и подумать о каких-либо других способах защиты своей жизни у медсестры не было возможности;

— дело происходило в темное время суток и в пустынном месте, где было очень легко преступнику реализовать свою угрозу;

— в противоборство вступили мужчина и женщина. Заведомо ясно, что их физические силы не равны и медсестре без острых приспособлений проигрыш был обеспечен;

— преступник пытался схватить девушку даже после нанесения ему первых двух ударов — вот почему она продолжила защищаться и далее, нанеся ему дополнительный удар в лицо;

— острые предметы медсестра специально для нападения не готовила, это были предметы ее профессиональной деятельности, и о них она вспомнила в нужный момент;

— о случившемся девушка сообщила в милицию, что говорит о том, что ее действия были направлены сугубо на свою защиту.

32. Соучастие в преступлении

1. Макаров (15 лет), Себенцов (14 лет) и Яковлев (13 лет) жили в одном доме и дружили с детства. Вечером они сидели во дворе на скамейке и увидели изрядно подвыпившего человека, возвращавшегося домой.

— Может, у него есть деньги? А то в карманах совсем пусто! — сказал Макаров, который всегда был заводилой в этой компании. Друзья его поняли с полуслова. Себенцов и Яковлев пошли следом за пьяным в подъезд. Через несколько минут они вышли довольные. Подойдя к Макарову, Себенцов подап ему деньги и сказал: — Удачно получилось! Похоже, он зарплату получил.

А затем, кивнув в сторону Яковлева, добавил:

— Я и руки-то не успел скрутить, как тот его обшарил.

Кого можно привлечь к уголовной ответственности? Назовите формы соучастия.

К уголовной ответственности можно привлечь только тех подростков, которые достигли 14 лет, т. е. Макарова и Себенцова. Со-

гласно УК РФ (ст. 20), уголовная ответственность за грабеж (ст. 161 УК) наступает с 14 лет. Яковлева (ему только 13 лет) нельзя привлечь к уголовной ответственности.

Теперь о характере совершенного преступления.

Грабеж, т. е. открытое (закон имеет в виду открытое не для посторонних лиц, а прежде всего для собственника имущества) похищение чужого имущества, совершен группой лиц. Роли среди данной группы распределились следующим образом. Макаров — организатор: он указал на объект хищения; он продумал то, что у подвыпившего человека можно будет довольно просто изъять имущество, и именно поэтому указал не на какого-то крепкого мужчину; он уже наметил, куда будут истрачены деньги («пивка бы попить»). Себенцов и Яковлев — оба исполнители, которые между собой распределили роли (один — руки вяжет, другой — выбирает нужное из карманов).

2. В больнице в одной палате находились на излечении Сафонова, страдавшая легкой степенью слабоумия, и Шувалова. Родственники Шуваловой принесли ей плеер и маленький радиоприемник. Когда Шувалову вызвали на очередную процедуру, Сафонова взяла плеер и спрятала его себе под матрас. Обнаружив пропажу, Шувалова подняла шум. Медсестра осмотрела всю палату и нашла пропажу. Сафонова пояснила, что взяла «радио», потому что у соседки их было два, а у нее — ни одного.

Как вы думаете, можно ли наказать Сафонову?

Сафонова не подлежит уголовной ответственности по той причине, что является невменяемой. Она до конца не понимала фактический характер своего поведения (она думала, что не крадет имущество, а по справедливости его делит). Не осознавала она и опасности своего деяния (не предполагала, что в результате по ее меркам справедливого дележа у кого-то имущества в наличии будет меньше, а ведь на его приобретение были затрачены средства). Она, как видно из ее ответа, понимала, что брать чужое нельзя лишь тогда, когда это имущество самому собственнику необходимо. Но вот если у него две одинаковые вещи, то одна из них для него лишняя и ее можно взять другому, у кого такой вещи нет. Помимо всего прочего она не проводила разницы между радиоприемником и плеером.

Закон для признания лица невменяемым требует помимо юридического, о котором шла речь выше, еще и наличие медицинского признака, т. е. психической болезни. Как видно из текста задачи,

Сафонова страдала легкой степенью слабоумия. В ст. 21 УК РФ говорится о факте слабоумия без подразделения на какие-либо ее степени. Следовательно, не имеет значения, какая степень слабоумия была у Сафоновой.

3. Никифоров, Байнетов и Шумилов решили ограбить магазин. Они договорились с продавцом Костиным, чтобы тот оставил окно в магазине открытым. Ночью, оставив Никифорова неподалеку следить, не возникнет ли опасность, Байнетов открыл окно, а Шумилов быстро залез в магазин. Через несколько минут Шумилов передал из окна радиоаппаратуру Байнетову, который подозвал Никифорова помочь донести украденные вещи до дому.

Определите вид соучастия каждого из преступников.

В данном случае речь должна идти не об ограблении (т. е. открытом похищении имущества), а о краже. О том, что преступники стремились похитить имущество тайно, говорит тот факт, что они попросили продавца оставить окно открытым, чтобы не шуметь во время проникновения, а также то, что подошли они к магазину тихо и оставили Никифорова в «дозоре» для предупреждения об опасности.

Преступление совершено группой лиц. Роли здесь распределились следующим образом.

Продавец Костин — пособник, поскольку его обещание оставить открытым в магазине окно укрепило решимость всех других лиц совершить хищение. Если бы этого не было, возможно, они бы отказались от задуманного, поняв, что их проникновение в магазин вызовет шум и привлечет посторонних.

Все другие участники преступления относятся к числу исполнителей, распределивших «участки работы».

4. Преступная группа в составе Новикова и Краснова совершила несколько квартирных краж. Во время очередной кражи Новиков стоял в подъезде и следил, не появится ли кто-либо снизу. Краснов несколько раз позвонил в дверь, но ему никто не открыл. С помощью отмычки он бесшумно вошел в квартиру и неожиданно столкнулся с заспанным хозяином. Краснов ударом кулака сбил его с ног и задушил. Взяв приглянувшиеся вещи, он спустился вниз. Соседка по подъезду увидела в окно нагруженных похитителей и сообщила их приметы в милицию. Преступников задержали.

За что можно наказать указанных лиц? Назовите формы соучастия.

Указанные лица должны понести разное наказание, поскольку они совершили различные действия.

До начала преступления они договаривались о совершении квартирной кражи, причем она была очередной. Умысел у обоих был направлен именно на это. Краснов и Новиков соответствующим образом распределили между собой и роли.

В процессе совершения кражи умысел у Краснова изменился. На пути совершения кражи обнаружилось препятствие — заспанный хозяин, который вряд ли по доброй воле отдал бы похитителю свое имущество. Краснов решил устранить это препятствие путем лишения жизни этого человека. От умысла на совершение кражи он и не думал отказываться. Задупив человека, Краснов взял чужие вещи с собой.

Но всего этого не знал стоявший в «дозоре» Новиков, и неизвестно, согласился бы он на «кровавую кражу». Его умыслом убийство не охватывалось, тем более если учесть, что прежние кражи были «бескровные».

Таким образом, Краснова и Новикова можно признать соучастниками квартирной кражи (форма соучастия — исполнительство). Помимо этого Краснову дополнительно необходимо вменить умышленное убийство (п.п. «з» и «к» ст. 105 УК РФ).

33. Виды преступлений

1. Жители лесного поселка братья Давыдовы договорились посадить в погреб на неделю своего соседа Павленко за то, что он под разными предлогами не возвращал им деньги, взятые в долг. Через день, увидев, что Павленко основательно продрог и начал сильно кашлять, они выпустили его, предупредив, что расправятся с ним, если тот не вернет долг.

К какой группе относится данное преступление и как оно называется? Проанализируйте ст. 115 и ст. 119 УК.

Братья Давыдовы совершили преступление, относящееся к разряду преступлений против личности. Какое конкретно? Все зависит от того, на какой срок потерял трудоспособность Павленко. Судя по всему, за день отсидки в погребе, где, как полагается, было сыро и

холодно, Павленко успел получить острое воспаление легких. Срок выздоровления в этом случае может растянуться на месяц. Это довольно длительный период. Если срок болезни будет более 21 дня, то такие телесные повреждения следует признать повреждениями средней тяжести и деяние квалифицировать по ст. 112 УК РФ. Если болезнь будет продолжаться от 6 до 21 дня, то повреждения следует отнести к разряду легких и деяние квалифицировать по ст. 115 УК РФ.

Помимо привлечения к ответственности за совершение телесных повреждений братьев Давыдовых надо привлечь к уголовной ответственности по ст. 119 УК РФ (угроза убийством или причинением тяжкого телесного повреждения). Реальность такой угрозы подтверждается предыдущими преступными действиями братьев Давыдовых.

2. Виолетова проживала со своим престарелым отцом, который был парализован и не мог самостоятельно передвигаться. Однажды она уехала в отпуск к своим знакомым в другой город на две недели, оставив отца без присмотра. Соседи были возмущены поведением Виолетовой и подали заявление прокурору.

Можно ли оценить поведение дочери как преступное и если да, то к какой группе преступлений оно относится? Проанализируйте ст. 125 УК.

Без сомнения, дочь совершила в отношении отца преступление, которое относится к числу преступлений против личности и называется «оставление в опасности» (ст. 125 УК РФ). Если и не произошло ничего катастрофического, то это по той причине, что заботу о престарелом человеке взяли на себя соседи Виолетовой.

Согласно ст. 125 УК РФ, наказание в данном случае может быть либо в виде исправительных работ сроком до двух лет, либо в виде ареста сроком до трех месяцев, который, судя по рассматриваемой ситуации, вряд ли целесообразно применять. Все квалифицирующие признаки, указанные в ст. 125 УК, налицо:

- Виолетова заведомо знала, что отец без ее заботы и помощи обойтись не может;
- престарелый человек был парализован и находился в опасном для жизни состоянии;
- он сам совершенно был не способен себя обслуживать и принимать меры к самосохранению;

— дочь по состоянию своего здоровья могла оказывать отцу помощь. Необходимость съездить в отпуск не является причиной для отказа обслуживать парализованного отца;

— дочь обязана не только морально, но и юридически (см. Семейный кодекс РФ) заботиться о престарелом отце, так же как и он в свое время обязан был свою дочь содержать и воспитывать.

3. Однажды в гостях Батуриин сказал своему соседу по столу Ломову, что тому больше пить не стоит. В ответ Ломов, который был уже изрядно навеселе, поднялся и дал Батуриину пощечину, заявив хозяевам, что больше знать их не желает, раз они приглашают в гости «гнусных слюнтяев», как Батуриин. Через несколько дней, к своему удивлению, Ломов получил повестку в суд в связи с возбуждением уголовного дела по заявлению Батуриина.

На что посягает данное преступление? Как оно называется и к какой группе преступлений относится? Проанализируйте ст. 129 УК.

Данное преступление относится к разряду преступлений против личности, и посягает оно на честь и достоинство Батуриина. Называется оно «оскорбление» (ст. 130 УК РФ). В данном случае налицо все квалифицирующие признаки оскорбления:

— *унижение чести и достоинства*. Следует пояснить, что честь — это уважение человека со стороны других лиц, достоинство же — это уважение человека в своем собственном лице. В ситуации, которая произошла за столом, унижены и честь и достоинство потерпевшего Батуриина. Вряд ли пощечина и слова «гнусный слюнтяй», относящиеся к Батуриину и сказанные в присутствии множества людей, добавляют с их стороны ему уважения. Также весьма сомнительно, что после этого и сам Батуриин не почувствует, что его самолюбие уязвлено;

— *неприличная форма*, в которой имело место унижение чести и достоинства. Согласно Конституции РФ, каждый человек имеет право на телесную неприкосновенность. Нарушение этого права, да еще и в виде пощечины, удара по лицу, по наиболее уязвимой части тела, да и еще возможно сопровождающегося причинением боли (пусть и небольшой), — форма выяснения отношений явно неприличная. Общеизвестно, что воспитанные люди так себя не ведут. То же самое можно сказать о выражении «гнусный слюнтяй» — это такая характеристика личности, которая в приличном обществе не принята.

4. Петя Завьялов рассказал своим друзьям о неприятности, которая произошла с его отцом: загоняя машину в гараж, отец разбил фару на своих «Жигулях». Девятиклассники решили помочь другу, и один из них предложил снять фару с чужой машины. Совместными усилиями им удалось это сделать так, что никто из посторонних этого не видел. Поразмыслив, Петя решил, что отец такому «подарку» вряд ли обрадуется, выбросил снятую фару и все рассказал отцу. Родители потребовали, чтобы сын немедленно пошел в милицию и во всем признался.

Какое преступление совершили девятиклассники? Проанализируйте ст. 158 УК.

Если стоимость похищенной фары автомобиля не превышает одного минимального размера оплаты труда, то деяние подростков следует отнести к разряду административного проступка — мелкое хищение (ст. 49 Кодекса об административных правонарушениях РСФСР), за которое налагается штраф в размере до 5-кратной стоимости похищенного. Однако привлечение подростков к административной ответственности возможно, если они к моменту совершения проступка достигли 16 лет, что, судя по задаче, маловероятно.

Если автомобильная фара стоит гораздо больше, то их деяние может быть квалифицировано как преступление против собственности — кража (ст. 158 УК РФ). Санкция суровая — до 3 лет лишения свободы. Если бы ребята добровольно явились в милицию с повинной, рассказали бы, как это произошло, и возместили бы, понятно, с помощью родителей причиненный потерпевшему ущерб, то можно было бы их, применив ст. 75 УК РФ, освободить от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием.

5. 16-летний Карпов незаконно хранил дома нож-финку. Летом он поехал в деревню, где по вечерам, отправляясь на танцы в соседнее село, прихватывал с собой нож «на всякий случай». Однажды, когда он им хвастался приятелю, это заметил участковый инспектор милиции и задержал Карпова. Карпов недоумевал и просил объяснить, что он сделал преступного.

Какое преступление совершил Карпов и к какой группе преступлений оно относится? Проанализируйте ч. 4 ст. 222 УК.

Нож-финка относится к холодному метательному оружию. УК РФ запрещает такое оружие приобретать, сбывать и носить. Есть такое выражение: «Если ружье висит на стене, значит, оно должно вы-

стрелить». Законодатель запрещает носить холодное оружие потому, что при малейшем поводе, зачастую неоправданном, это оружие пускается в ход и способствует нарушению общественной безопасности. Санкция за нарушение этого запрета — вплоть до двух лет лишения свободы.

Таким образом, Карпову надо познакомиться с УК РФ и тогда его недоумение должно смениться деятельным раскаянием. Только после этого его могут освободить от уголовной ответственности (ст. 75 УК РФ).

6. Соседи по подъезду стали замечать, что на 6-м этаже часто собирается группа подростков. Поскольку они особо не шумели, надобности в приглашении милиции ни у кого не возникало. Однажды двое из них были обнаружены на лестничной площадке лежащими на полу. Была вызвана скорая помощь, которая определила, что они находятся в наркотическом опьянении. Участковый выяснил, что компания собиралась для потребления наркотиков, которые распространял студент 1-го курса одного из институтов города Валерий Усков, проживавший на том самом 6-м этаже. Было возбуждено уголовное дело. Мать Валерия, зная о том, чем занимается ее сын, также употреблявший наркотики, обратилась к следователю с просьбой отпустить ее сына из-под стражи, поскольку его, по ее мнению, надо лечить, а не наказывать. *Подлежит ли Валерий Усков наказанию?*

Статья 228.1 УК РФ устанавливает ответственность за сбыт наркотических веществ. Сбытом называют любые способы возмездной или безвозмездной передачи другим лицам наркотических средств (например, продажа, дарение, обмен, уплата долга, дача взаймы, введение инъекций другому лицу владельцем этого вещества или средства и т.п.). Сбытом не считается избавление от этих средств или веществ путем оставления в определенном месте или выбрасывания в мусоросборник, на свалку и т.п.

Таким образом, Валерий Усков совершил деяние, предусмотренное УК РФ. Однако привлечь его к ответственности можно лишь тогда, когда присутствуют иные элементы состава преступления, в частности субъект преступления.

7. Во дворе дома вечером собрались молодые люди. Будучи футбольными болельщиками, они начали обсуждать проходивший чемпионат мира по футболу. Мнения о том, команда какой страны должна победить, разошлись. Каждая группа пыталась

доказать, что победу одержат их кумиры. Когда аргументы иссякли, в ход пошли кулаки. Один из дерущихся выдернул доску из скамейки, и его примеру последовали другие участники драки. В итоге детская площадка оказалась полностью разгромленной, а у всех болельщиков появилось множество синяков, ссадин, кровоподтеков, ушибов и ран. Вызванный патруль милиции задержал всех участников драки.

Скажите, заглянув в Уголовный кодекс РФ, какие преступления совершили указанные лица и какое наказание грозит им за содеянное?

Как представляется, действия молодых людей могут быть квалифицированы по следующим статьям Уголовного кодекса:

ст. 116 — нанесение побоев либо иных насильственных действий, причинивших физическую боль;

ст. 111–115 — причинение вреда здоровью различной степени тяжести;

ст. 167 — умышленное уничтожение или повреждение имущества;

ст. 213 — хулиганство, т.е. грубое нарушение общественного порядка, выражающееся в явном неуважении к обществу;

ст. 214 — вандализм, т.е. в том числе порча имущества в общественных местах.

34. Наказание и его цели

1. Соловьев перебежал улицу на красный свет светофора. Водитель, пытаясь избежать наезда, резко вывернул руль влево. В результате произошло столкновение с машиной, следовавшей по соседней полосе. Один человек погиб.

Проанализировав ст. 264 и ст. 268 УК, решите вопрос о том, кто виновен в случившемся, и назначьте меру наказания.

Ст. 264 УК РФ применяется к водителям, нарушившим правила дорожного движения, что повлекло тяжелые последствия. Но в данной ситуации нельзя усмотреть со стороны водителя нарушения правил дорожного движения. Он ехал по своей полосе, и резко вывернуть руль влево его заставила угроза наезда на Соловьева, перебежавшего улицу на красный свет светофора. Его вины в причинении смерти человеку не было.

Другое дело — поведение Соловьева. Перебегая улицу на красный свет светофора, он грубо нарушал ПДД. Его вина неосторожная. Согласно ч. 2 ст. 268 УК РФ, нарушение ПДД пешеходом, повлекшее смерть человека, наказывается лишением свободы до 5 лет.

2. В 10 часов вечера Калистратов и его жена возвращались с дачи на своей машине. Неожиданно яркий свет фар выхватил из темноты человека, стоявшего на дороге с поднятой рукой, и рядом с ним другого, лежавшего на обочине. Как выяснилось, лежавшего сбила машина и его надо было срочно доставить в больницу. Супруги ответили, что торопятся, да и салон автомобиля перепачкается кровью, и уехали с места происшествия.

Через несколько дней Калистратова вызвали в отделение милиции и сообщили, что сбитый на дороге человек умер, так как ему не была оказана медицинская помощь. Против Калистратова возбуждали уголовное дело о привлечении его по ст. 125 УК (оставление в опасности). По мнению Калистратова, он не сделал ничего противозаконного и притягивать его не за что — ведь он никого не сбивал.

Можно ли привлечь Калистратова к уголовной ответственности? Проанализируйте ст. 125 и ст. 265 УК.

К сожалению, в этой печальной ситуации к Калистратовым можно применить меры моральной ответственности — осуждение за душевную черствость и за то, что они на чаши весов положили вещи несовместимые — жизнь человека и обивку сиденья автомашины, которая у них все же «перетянула». Ст. 125 УК РФ дает возможность привлечь к уголовной ответственности лишь тех лиц, которые были обязаны заботиться о беспомощном человеке или которые сами поставили его в опасное для жизни и здоровья положение. Калистратовы были не причастны к аварии, приведшей к катастрофическому состоянию погибшего.

Таким образом, уголовное дело в отношении Калистратова придется прекратить.

3. Находясь в ресторане, Афанасьев, Байтин и Владимиров разбили настольную вазу стоимостью 600 р. На просьбу официанта возместить ущерб они ответили отказом, утверждая, что это произошло случайно. Для разрешения конфликта официант предложил Байтину, который платил за ужин, пройти к администратору. Байтин ответил бранью, и официант вызвал милицию. Афана-

сьез, считая, что к его другу придираются несправедливо, стал отталкивать милиционера от Байтина. В результате всех задержали и доставили в отделение милиции.

Можно ли указанных лиц наказать в уголовном порядке?

В действиях указанных лиц не усматривается деяний, носящих характер преступных. Рассмотрим все совершенные ими правонарушения по порядку.

Причинение ресторану имущественного вреда (разбили вазу) является гражданско-правовым проступком.

Нецензурная брань со стороны Байтина есть не что иное, как мелкое хулиганство, за которое, согласно Кодексу об административных правонарушениях, может быть сделано предупреждение или наложен штраф.

Совершил административный проступок и Афанасьев — злостное неповиновение законному требованию работника милиции. Вызванный на место происшествия работник милиции первым делом обычно просит рассказать, что произошло, и в этом состоит его должностная обязанность. Тот факт, что Афанасьев в ответ на законное требование стал отталкивать работника милиции, должен быть расценен как злостное неповиновение ему. Санкция за это деяние может выражаться либо в штрафе до пяти минимальных размеров оплаты труда, либо даже в применении ареста до 15 суток.

Ст. 318 УК РФ здесь неприменима по той причине, что в ней речь идет о применении насилия в отношении представителя власти. Отталкивание же его руками таковым нельзя признать.

4. Плиева, жительница одного из провинциальных городов, была знакома с семидесятилетней Цодиковой, проживавшей в Москве, и знала, что у той имеются драгоценности. Плиева сговорилась со своим знакомым Микитаевым завладеть ими. Они приехали в Москву и остановились у Цодиковой. Утром Микитаев кожаным поясом задушил Цодикову, а чтобы не было слышно крика и шума борьбы, Плиева включила пылесос. Взяв ценности, они скрылись, однако на вокзале были задержаны.

Назовите формы соучастия указанных лиц. Воспользовавшись Уголовным кодексом (ст. 105), определите меру наказания обом.

Убийство Цодиковой было совершено совместно Микитаевым и Плиевой. Роли же распределились следующим образом: Мики-

таев — непосредственный исполнитель, Плиева — пособница. Ее действия облегчили Микитаеву совершение убийства.

Их действия необходимо квалифицировать по п. «в», «ж», «з», «к» ст. 105 УК РФ. Такое множество отягчающих обстоятельств заставляет суд при назначении наказания ориентироваться на максимальный предел срока лишения свободы. Однако санкции подсудимым должны быть разные: роль пособницы Плиевой хотя и немаловажная, но все же второстепенная по сравнению с той ролью, которую играл Микитаев.

35. Виды наказаний

1. Громов был приговорен за хулиганство к 2 годам лишения свободы. Одновременно суд, учитывая, что у Громова имеется двое несовершеннолетних детей, для которых его поведение является не лучшим примером, применил к нему дополнительное наказание — лишение родительских прав.

Законно ли назначено наказание? Проанализируйте ст. 44 УК.

Дополнительное наказание в виде лишения родительских прав было применено к Громову незаконно (причем неправильно и по форме и по содержанию).

А) *По форме.* Дело в том, что ст. 44 УК РФ, где говорится о видах наказания, не подлежит дополнению, каким бы рациональным и справедливым оно ни было, только по той простой причине, что любое дополнительное наказание ухудшит правовое положение преступника. В праве неукоснительно действует принцип: никто, в том числе и суд, не вправе ухудшать правовое положение правонарушителя по сравнению с законом.

Б) *По содержанию.* Если же разбираться не формально, а фактически, то и здесь такое решение суда будет неправильным. Во-первых, вполне вероятно, что Громов в процессе отбывания наказания осознает опасность своего поведения и его пагубное влияние на собственных детей и в будущем допускать подобного не будет. Во-вторых, дети Громова являются несовершеннолетними. Их надо содержать и воспитывать. Это должны делать прежде всего их родители. После отбывания наказания Громов вполне сможет продолжать выполнять свою конституционную обязанность по содержанию детей. В-третьих, воспитание детей — это комплексное понятие и включает в себя не только привитие детям навыков поведения в обществен-

ном месте, но и физическое, интеллектуальное, эстетическое и другие виды воспитания. И если Громов оказался не способен привить своим детям навыки правильного поведения, то это не значит, что и в других аспектах воспитания он допустит ошибки.

2. 65-летний Очкин был осужден за убийство двух человек с особой жестокостью и приговорен к 13 годам лишения свободы. Прокурор написал в вышестоящий суд протест, в котором отмечал, что суд при назначении наказания не учел такие отягчающие обстоятельства, как:

- 1) неоднократное совершение преступлений;
- 2) большой криминальный опыт осужденного.

Прокурор просил назначить Очкину смертную казнь.

Оцените протест прокурора с точки зрения закона (ст. 63 УК).

С точки зрения закона протест прокурора не совсем обоснован.

Первое отягчающее обстоятельство действительно предусмотрено п. 1 пп. «а» ст. 63 УК РФ, но применять или не применять его — это право суда, а не его обязанность. Тем более если учесть, что за каждое из них он отбыл наказание.

Другое обстоятельство (большой криминальный опыт осужденного), которое прокурор просил учесть в качестве отягчающего, не предусмотрено в ст. 63 УК РФ. Дело в том, что ст. 63 УК РФ носит исчерпывающий характер и дополнению не подлежит. Здесь действует принцип: никто, в том числе и суд, не вправе ухудшать правовое положение преступника по сравнению с законом. И по существу, а не только формально здесь тоже имеются несостыковки: большой опыт осужденный может иметь в одном отношении, но одновременно он может быть совершенно неопытным в другом, или, имея большой опыт, осужденный в процессе совершения преступления его никак не использовал. Вот, может быть, поэтому законодатель и не называет это обстоятельство в качестве отягчающего в ст. 63 УК РФ.

3. Аверин приговорен за изнасилование к 6 годам лишения свободы. При назначении наказания суд в качестве отягчающих учел следующие обстоятельства:

- подсудимый не признал своей вины;
- он не раскаялся в содеянном и не извинился перед потерпевшей;
- большую распространенность этого преступления.

Проанализируйте ст. 63 УК и оцените данный приговор.

В ст. 63 УК РФ данные обстоятельства не названы в качестве отягчающих, а следовательно, их нельзя учитывать в качестве таковых при назначении наказания. Теперь же по порядку:

— «подсудимый не признал своей вины». Но это его право, а не обязанность. Разве может влечь дополнительное наказание неиспользование своего права?

— «не раскаялся в содеянном и не извинился перед потерпевшей». Вполне возможно, что подсудимый не осознал своей вины и не раскаялся пока в содеянном. Возможно, что он только в процессе отбывания наказания поймет пагубность своего преступления и делает это позднее. Ведь наказание для того и назначается. Разве можно это ставить ему в вину сейчас? Извиняться или не извиняться перед потерпевшей — это его моральное право.

— «изнасилование — распространенное преступление». Но это объективный факт. Мог ли подсудимый его исправить или как-то иным образом оказать на него влияние? Если нет, то тогда как же можно это ставить ему в вину? Объективное вменение давно ушло в прошлое.

4. Судье в один день пришлось рассматривать два однотипных уголовных дела.

Дело № 1. В день, когда его сынишке исполнилось 7 лет, шофер автобазы Хаманев взял из гаража автомашину после работы без разрешения, посадил в кабину сынишку и помчался в райцентр покупать подарок. Чтобы успеть до закрытия магазинов, водитель ехал с превышением скорости. На крутом повороте он не справился с управлением, машина перевернулась и свалилась в кювет. Отец потерял единственного сына.

Дело № 2. Пьяный водитель Фетисов мчался на всех парах в райцентр, поскольку до закрытия винного магазина оставались считанные минуты. На одном из перекрестков райцентра он сбил человека и скрылся. Пострадавший умер.

Судья приговорил обоих подсудимых к 5 годам лишения свободы.
Справедливо ли назначено наказание указанным лицам?

Хотя в обеих ситуациях и мотивы превышения скорости одинаковые (успеть до закрытия магазина!), и последствия сходные (смерть человека), наказание назначено несправедливое.

В первой ситуации суд не учел множество смягчающих обстоятельств (кстати, суд может по своему усмотрению дополнять перечень смягчающих обстоятельств, содержащийся в ст. 61 УК РФ):

— отец стремился успеть к закрытию магазина для того, чтобы купить подарок сыну;

— раньше он сделать этого не мог по причине своей загруженности в течение всего рабочего дня;

— подсудимый потерял сына, и сама по себе эта утрата для него стала тяжким наказанием.

Во второй ситуации суд не учел, что подсудимый совершил не одно, а два тяжких преступления: 1) нарушение ПДД, повлекшее по неосторожности смерть человека (ст. 264 УК РФ); 2) оставление места дорожно-транспортного происшествия, которое наказывается до двух лет лишения свободы (ст. 265 УК РФ). В этом случае наказание определяется путем сложения наказаний за каждое совершенное им преступление.

Раздел II

ПРАВО И ЭКОНОМИКА

Глава IX. ГОСУДАРСТВЕННО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ЭКОНОМИКИ

36. Рыночная экономика как объект воздействия права

1. Петр I правил 36 лет, а его внук, Петр II, — всего несколько месяцев. Но и за эти месяцы было принято немало важнейших решений. Была отменена крупнейшая из казенных монополий — соляная. Разрешено свободное устройство горных заводов в Сибири, восстановлена торговля с Хивой и Бухарой. Стала допускаться свободная продажа табака. Начато упразднение казенных фабрик, объявлено вольным добывание слюды. Отменены пошлины с торговых людей и их работников, едущих в Сибирь, было велено отдавать им паспорта даром. Ликвидированы последние ограничения на подвоз товаров к петербургскому порту из Пскова и Великих Лук. Отменена регламентация в постройке военных судов. Издан вексельный устав и указ о беспошлинной постройке кораблей из русского материала и русскими предпринимателями.

В какую сторону стала изменяться русская экономика при Петре III?

Экономика России при Петре I в очень сильной мере носила характер командно-административной. Доля государственного регулирования в ней была слишком большой. Такими методами управления Петр I добился многого: и быстрого развития важных отраслей экономики (например, кораблестроения), и военных побед, и даже в кратчайшие сроки построил новый город на Неве. При таком напряжении силы народа быстро истощаются. Вероятно, это понял его внук, Петр II. Вот почему он, судя по всему, принял решение развернуть экономику страны и сделать ее рыночной.

Просто удивительно, как быстро экономика России стала перестраиваться на рыночные рельсы. Признаками рыночной экономи-

ки как раз и являются развитие конкуренции (была отменена монополия соляная и др.), развитие торговли (стали торговать с Хивой и Бухарой), свобода торговли (табаком и др.), предоставление самостоятельности хозяйственным единицам (разрешено свободное устройство горных заводов в Сибири), сокращение доли государственной собственности (стали упразднять казенные фабрики), сокращение налогов и пошлин и т. п.

2. До революции в каждом губернском центре России проводились ярмарки. На них съезжался народ из окрестных деревень и привозил сельскохозяйственные продукты, произведенные крестьянами сверх меры семейного потребления, для обмена на промышленные товары, изготовленные в городах ремесленниками. *Можно ли такой обмен продуктами труда назвать рыночным?*

Такой обмен товарами нельзя назвать рыночным. При рыночном обмене продукты труда создаются специально для продажи и получения за это вознаграждения (прибыли), и эта цель ставится заранее, еще до их создания. Почему? Да потому, что прибыль, получаемая в результате продажи, является основным источником существования производителя. В ситуации, о которой идет речь в задаче, люди в принципе могли прожить автономно, т. е. прожить и не обмениваясь товарами. Обмен лишь дополнял и разнообразил блага, которые они могли использовать, но не составлял основу их жизни.

37. Государственно-правовой контроль за экономикой

1. По дороге на юг у небольшого села у В. Петрова сломалась машина. Местные жители посоветовали ему обратиться к шашлычнику, чья палатка стояла неподалеку. Он, по их словам, отлично разбирался в машинах и мог помочь. Выяснилось, что надо менять бензонасос, и шашлычник вызвался съездить в райцентр за запчастями при условии, что В. Петров его подменит. На том и договорились.

Оставшись один, В. Петров сообразил, что:

- у него не было белого халата;
- не было допуска медкомиссии к торговле;
- кассовый аппарат не работал;

- меню отсутствовало;
- ценников не было;
- калькуляционной карты на шашлык никто не составлял;
- никакого ветеринарного свидетельства о пригодности мяса к употреблению не имелось;
- отпуск напитков производился пластмассовым стаканом на глазок;
- напитки не имели приходной накладной и сертификата качества.

Все кончилось благополучно, машина была в конце концов отремонтирована, да и все клиенты шашлычной остались довольны. *Какие нормы права, установленные государством, были в данном случае нарушены?*

И нужно ли было устанавливать эти нормы, ведь покупатели остались довольны?

Это, может быть, и хорошо, что покупатели были довольны шашлыками, но так могло продолжаться лишь до поры до времени.

Во-первых, шашлычник нарушал сразу множество санитарно-гигиенических правил (не было сертификата качества продуктов и ветеринарного свидетельства на мясо, из которого изготавливались шашлыки; отсутствовал белый халат; да и неизвестно, не страдал ли он заразными инфекционными заболеваниями, например туберкулезом, гепатитом, сифилисом и т. п.). Здоровье, а возможно, и жизнь покупателей находились под угрозой. При плохом исходе событий лечение пострадавших покупателей было бы взыскано на плечи государства, а точнее — на наши с вами, поскольку мы платим налоги.

Во-вторых, в ситуации, о которой идет речь, нарушались права потребителей. Они вправе выбрать товар (не было меню), вправе быть осведомлены о том, из чего складывается цена приобретаемого товара, сколько он весит и что он собой представляет по виду (не было калькуляционной карты на шашлык), вправе удостовериться, в том ли объеме был произведен им отпуск товара (спиртные напитки отпускались на глазок).

В-третьих, шашлычник нарушал и правила торговли — не было ценников. Одним из существенных условий договора (т. е. соглашения, которое заключается по доброй воле обеих сторон) купли-про-

даже является информация о цене товара, а в противном случае воля покупателя в договоре может оказаться нарушенной. Представьте, вы уже съели шашлык, а вам потом объявляют его стоимость, которая вас сразила наповал, да и денег в таком количестве, возможно, у вас не имеется. Если бы вы знали о такой стоимости шашлыка, вы бы от него отказались сразу.

В-четвертых, продавец шашлыка совсем не задумывался и о своих отношениях с государством. Известно, что государство существует на налоги и оно вправе знать, перечисляет ли предприниматель их и в нужном ли размере. Полагаться здесь на добрую волю каждого государство не имеет права. Вот почему оно установило правило, что торговля может производиться только с использованием кассового аппарата, который дает налоговым органам возможность проследить, правильно ли перечислены налоги.

Одним словом, палатку шашлычника надо закрыть до тех пор, пока им не будут устранены указанные выше многочисленные нарушения закона, а самого его привлечь к административной и финансовой ответственности.

2. В булочных Бельгии стоимость хлеба была увеличена на 1 франк. Подорожание небольшое, но процедура его принятия проходила сложно. Особая комиссия по ценообразованию и контролю при Министерстве экономики полгода досконально изучала ходатайство владельцев хлебопекарен, просивших о разрешении поднять цену на 2 франка. В конце концов согласие дали, но просьбу удовлетворили только наполовину, указав, что иначе цена на хлеб не будет соответствовать размерам доходов населения.

Оцените эту ситуацию. Общеизвестно, что Бельгия является страной с развитой рыночной экономикой. Не становится ли она тоталитарной, раз государственная власть осуществляет такой всеобъемлющий контроль?

Экономику Бельгии нельзя назвать в этом случае административно-командной, а само Бельгийское государство тоталитарным. Ходатайство владельцев хлебопекарен рассматривалось государственным органом не с точки зрения того, большую или приемлемую цену за хлеб будут платить покупатели. Его не интересовала конкретная цена хлеба, и он не собирался вмешиваться в хозяйственную сферу владельцев хлебопекарен. Его не интересовала цена хлеба также и с позиций каждого отдельного покупателя. Комиссия по

ценообразованию при Министерстве экономики прогнозировала экономическое положение в стране в целом. Не будет ли в результате повышения цены на хлеб нарушено равновесие между доходами и расходами населения? Не приведет ли это к понижению его платежеспособности, что в свою очередь замедлит развитие производства и поколеблет экономическое положение Бельгии? Одним словом, государственный орган занимался своим делом — решал вопросы эффективного управления государством, — делом, на выполнение которого налогоплательщики выдают деньги из своего кармана.

38. Социально-экономические права граждан РФ

Участковый врач, отработав много лет, наконец вышла на пенсию. Однако ее бывшие пациенты по-прежнему обращались к ней с просьбой о помощи, и она не могла им отказать. В знак благодарности они приносили кое-что из продуктов и другие полезные в хозяйстве предметы. Налоговая инспекция потребовала у врача зарегистрироваться в качестве индивидуального предпринимателя и своевременно платить налоги.

Законно ли требование налоговой инспекции?

Требования налоговой инспекции незаконны. Деятельность врача по оказанию помощи больным не может быть расценена как предпринимательская. Предпринимательской деятельностью считается такая деятельность, которая направлена на систематическое получение прибыли.

Врач оказывала врачебные услуги своим бывшим пациентам не систематически и не регулярно. Это доказывается тем, что инициаторами взаимоотношений по оказанию врачебных услуг всегда были пациенты. Причем пациенты бывшие, т. е. сама врач не подыскивала себе пациентов, не была инициатором таких встреч и не предпринимала никаких других усилий, чтобы сделать свой доход регулярным. Да и, кроме того, вознаграждение за оказанные врачебные услуги оценивалось самими пациентами и, что особенно показательное, оценивалось в натуральном, а не в денежном выражении (приносили кое-что из продуктов и другие полезные в хозяйстве предметы).

Глава X. СОБСТВЕННОСТЬ

39. Понятие права собственности

1. В 1995 г. садовым товариществам «Родник» и «Росинка» был предоставлен земельный участок, расположенный в болотистой местности. Члены садовых товариществ вырыли несколько прудов, соединив их дренажными каналами, так что вода с садовых участков уходила в протекающую неподалеку речку. В 1997 г. «Росинка» возвела на своей территории дамбу, перекрыв сток воды с территории «Родника», заявив, что канал проходил по территории участка, принадлежащего ей на праве собственности, а потому она имела право возвести дамбу. «Родник» обратился в суд с требованием защитить свое право.

Как суд должен разрешить данное дело? Имела ли «Росинка» право возвести дамбу? Каковы границы права собственности?

Садовое товарищество «Росинка», возведя дамбу, преградило естественный сток воды с земельных участков садового товарищества «Родник». И хотя участок, на котором была возведена дамба, и принадлежал «Росинке» на праве собственности, данное садовое товарищество, осуществляя свое право собственности, нарушило права и законные интересы других лиц, в данном случае садового товарищества «Родник», поскольку его земельный участок превратился в болото и члены товарищества потеряли возможность заниматься садоводством. Поэтому возведение дамбы было неправомерным. Суд должен обязать «Росинку» снести дамбу и возместить садовому товариществу «Родник» убытки, связанные с гибелью садов.

Закон ограничивает право собственности. Границы права собственности заключаются в том, что собственник не может совершать в отношении своего имущества действия, противоречащие закону, иным нормативным актам, а также действия, нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц (ст. 209 ГК РФ).

2. Сидоров заключил с Петровым договор найма (аренды) легкового автомобиля. В соответствии с договором Петров на 30 лет получал во владение и пользование автомобиль ВАЗ-2106. При этом Сидоров выдал Петрову доверенность, в которой Петрову предоставлялось правомочие распорядиться автомобилем по своему усмотрению. Аналогичное положение содержалось и в

договоре аренды. Кроме того, сторона, расторгнувшая договор в одностороннем порядке, должна нести ответственность в размере, превышающем стоимость автомобиля. Таким образом, Петров по договору приобрел правомочие владения, пользования и распоряжения автомобилем по своему усмотрению.

Кто, на ваш взгляд, собственник автомобиля, явившегося предметом договора аренды, если учесть, что средний срок службы автомобиля около 15 лет?

В обычной ситуации договор аренды регулирует временную передачу правомочия владения и пользования имуществом от собственника к арендатору. Полномочия арендатора, таким образом, производны от полномочий собственника, а собственник в свою очередь не утрачивает окончательно возможность владения и пользования, имеет шанс их восстановить. Поэтому в обычной ситуации при передаче имущества по договору имущественного найма (аренды) изменения фигуры собственника не происходит.

Однако описанная в задаче ситуация не является стандартной: из содержания обязательства следует, что стороны при заключении сделки в действительности имели в виду не договор аренды, а другую сделку. Во-первых, срок передачи автомобиля заведомо превышает срок его службы, т. е. фактически автомобиль передается навсегда. Во-вторых, «пользователь» также получает право распорядиться имуществом по своему усмотрению, что нехарактерно для обязательства имущественного найма. В-третьих, договором предусмотрена такая ответственность за расторжение договора, что восстановление правомочий «собственника» делается экономически невыгодным, т. е. фактически невозможным.

В данной и подобных ей ситуациях право придает юридическое значение фактическим целям сторон. Другими словами, суд при разрешении спора будет следовать не букве договора, а его истинному содержанию. Основанием для этого является ст. 170 ГК РФ, в соответствии с которой притворная сделка, т. е. такая сделка, которая совершена с целью прикрыть другую, ничтожна. К сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа сделки, применяются относящиеся к ней правила. Поэтому договор, являющийся предметом рассмотрения, представляет собой договор купли-продажи, т. е. опосредует передачу имущества в собственность. В связи с этим суд будет применять к данному договору нормы о купле-продаже, т. е. признает, что Петров стал собственником автомобиля.

3. Кононенко, желая понравиться своей знакомой Горшковой, разрешил ей покататься на автомобиле. При этом он находился рядом с ней на пассажирском кресле. На сложном участке дороги Горшкова не справилась с управлением и врезалась в иномарку.

В соответствии с Гражданским кодексом РФ обязанность по возмещению ущерба в данной ситуации лежит на законном владельце автомобиля. Однако между Кононенко и Горшковой возник спор, кто из них в момент аварии являлся законным владельцем. Горшкова утверждала, что им является Кононенко, так как это записано в техпаспорте. Однако Кононенко не соглашался, утверждая, что он доверил автомобиль Горшковой, а значит, та управляла и владела автомобилем на законном основании.
Кто в данном случае является владельцем автомобиля?

В соответствии с гражданским законодательством ответственность за вред, причиненный источником повышенной опасности, в частности автомобилем, по общему правилу должна быть возложена на его законного владельца. Под владением в праве понимается не просто физическое обладание вещью, а ее нахождение в хозяйстве обладателя. Уже по этому основанию Горшкова, управляя автомобилем в описанной в задаче ситуации, не является владельцем в юридическом смысле.

Появление вещи в хозяйстве владельца, т. е. возникновение у него правомочия владения, закон связывает с определенными обстоятельствами (например, с передачей вещи по договору купли-продажи, аренды (законное владение); с совершением кражи (незаконное владение)). Поэтому законным владельцем имущества является гражданин или юридическое лицо, в хозяйстве которого оно находится на законном основании, т. е. который или которое обладает гражданско-правовыми полномочиями по его использованию (обладает правом собственности, правомочием пользования и др.). Эти полномочия возникают только при совершении определенных юридических действий, т. е. при юридическом оформлении передачи имущества. Следовательно, передача управления автомобилем без юридического оформления не влечет за собой изменения фигуры юридического владельца, а потому ответственность за причинение вреда должна быть возложена на Кононенко.

40. Субъекты права собственности

1. Дмитрий Цвелев, 17 лет, жил у своей тети, учился в 11 классе средней школы и находился на иждивении родителей, проживавших в другом городе. Цвелев купил у своего знакомого Мазурина магнитофон, истратив на это деньги, присланные ему на приобретение пальто и костюма. Когда отец Дмитрия узнал об этой покупке, он потребовал расторжения договора между его сыном и Мазуриным и обратился с таким иском в суд.

Мог ли Дмитрий Цвелев израсходовать присланные ему деньги по своему усмотрению? Действителен ли договор между Цвелевым и Мазуриным?

Для решения задачи необходимо четко представлять объем гражданской дееспособности несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет (ст. 26 ГК РФ).

Из текста задачи не вытекает, что Дмитрий Цвелев, являясь несовершеннолетним, приобрел полную дееспособность по основанию эмансипации либо вступления в брак. Следовательно, на него распространяются нормы ст. 26 ГК РФ, определяющие возможность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет своими действиями приобретать гражданские права и обязанности. В частности, данной статьей предусмотрено право несовершеннолетнего совершать сделки с письменного согласия своих родителей. Без такого согласия он может лишь распоряжаться своими заработком или стипендией; совершать мелкие бытовые сделки; сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды и не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации; сделки по распоряжению средствами, предоставленными родителями для определенной цели или для свободного распоряжения, и некоторые другие сделки.

Как видим, деньги, присланные Д. Цвелеву, были предназначены на приобретение пальто и костюма. Соответственно приобрести пальто и костюм Д. Цвелев мог самостоятельно, без письменного согласия родителей, чего нельзя сказать о покупке магнитофона.

В соответствии с законодательством такая сделка автоматически недействительной не считается, поскольку ст. 26 ГК РФ оставляет за родителями несовершеннолетнего право одобрить ее впоследствии. Однако если они не согласны с такой сделкой, у них есть возможность потребовать признания ее недействительной в суде (ст. 175 ГК РФ). Таким образом, данная сделка является действитель-

ной, т.е. порождает правовые последствия лишь до признания ее судом недействительной, если такое решение будет принято. В случае же его принятия каждая из сторон должна возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре – возместить его стоимость в деньгах (ст. 167 ГК РФ).

2. Учащийся техникума Рожанец, 15 лет, с одобрения родителей начал собирать деньги на покупку видеомагнитофона. Через два года он имел 3 тыс. р., из которых 800 р. были отложены за это время с его стипендии, 1 тыс. р. ему подарила бабушка, а остальные 1 тыс. 200 р. он заработал сам во время летних каникул. Не спросив разрешения родителей, Рожанец купил у своего товарища по техникуму, 16-летнего Приказчикова, видеомагнитофон, уплатив за него 2 тыс. 500 р. Родители Рожанца, считая, что их сын совершил неудачную покупку, потребовали расторжения договора. Мать Приказчикова в свою очередь потребовала, чтобы видеомагнитофон был возвращен ее сыну, поскольку эту вещь он получил в качестве подарка от своего дяди. Она как мать решительно против сделки, совершенной ее сыном без спроса. Между тем и Рожанец, и Приказчиков заявили, что они не хотят расторгать договор. Мать Приказчикова обратилась в суд с иском, требуя признать недействительным договор, заключенный между ее сыном и Рожанцом.

Мог ли Рожанец приобрести магнитофон? А мог ли Приказчиков его продать? Как суд должен разрешить данное дело? А что было бы в случае одобрения родителями Приказчикова продажи видеомагнитофона?

Для решения данной задачи необходимо выяснить объем дееспособности каждой из сторон договора (Рожанца и Приказчикова) и определить, могли ли они совершить данную сделку.

На Рожанца (17 лет) и Приказчикова (16 лет) распространяются нормы ст. 26 ГК РФ, определяющие возможность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет своими действиями приобретать гражданские права и обязанности. В соответствии с данной статьей несовершеннолетний вправе совершать сделки с письменного согласия своих родителей. Без такого согласия он может лишь распоряжаться своими заработком или стипендией; совершать мелкие бытовые сделки; сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды и не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации; сделки по распоряжению средствами, предоставленными родителями или с согласия последних третьим

лицом для определенной цели или для свободного распоряжения; осуществлять права автора произведения науки, литературы, искусства, изобретения; вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими.

Как следует из текста задачи, из 2 тыс. 500 р., истраченных Рожанцом на покупку видеомэагнитофона, 800 р. были отложены им со стипендии, а 1 тыс. 200 р. – заработаны во время летних каникул. Следовательно, 2 тыс. р. он мог распоряжаться самостоятельно; 1 тыс. р. ему подарила бабушка. Возможность распоряжения данной суммой зависит от двух обстоятельств: 1) предоставила ли бабушка данные средства внуку для свободного распоряжения, или она имела в виду какие-либо иные цели; 2) был ли бабушкин подарок обусловлен согласием родителей Рожанца. В том случае, если бабушка с согласия родителей Рожанца подарила внуку 1 тыс. р. для свободного распоряжения либо специально для покупки видеомэагнитофона, следует признать, что Рожанец мог самостоятельно распорядиться данными средствами так, как описано в задаче, т.е. приобрести видеомэагнитофон. Таким образом, Рожанец мог без согласия родителей совершить сделку по приобретению видеомэагнитофона, следовательно, его родители не могут оспорить данный договор в суде.

Приказчиков, продав видеомэагнитофон, подаренный ему дядей, без согласия своих родителей, вышел за пределы своей дееспособности, поскольку данную сделку никак нельзя назвать мелкой бытовой. Следовательно, действительность спорной сделки зависит от воли его родителей – одобрят они данный договор либо оспорят его в суде. При предъявлении соответствующего иска у суда будут все основания признать договор купли-продажи видеомэагнитофона недействительным и возратить стороны в первоначальное состояние, т.е. обязать их вернуть все полученное по сделке.

3. В 1993 г. Филатов попал в автомобильную аварию, после которой он стал страдать головными болями, не мог сконцентрироваться и эффективно выполнять свою работу. В результате он был признан инвалидом 2-й группы и был вынужден уволиться, поскольку не справлялся с трудовыми обязанностями. В 1995 г. он принял решение переехать на юг, после чего стал распродавать свое имущество по достаточно низкой цене. Часть вещей он подарил своим знакомым. Однако, узнав о намерении Филатова, его сын предъявил от имени отца иск в суд с требованием признать заключенные им сделки недействительными, поскольку, по

его мнению, его отец является душевнобольным, а значит, недееспособным. Об этом, в частности, свидетельствует характер полученной им травмы, инвалидность, а также характер действий Филатова. Нормальный человек, на его взгляд, не мог распродать имущество по столь низкой цене.

Обоснованы ли требования сына Филатова? На каком основании, в каком порядке и с какого момента лицо признается недееспособным?

Данная задача рассчитана на усвоение учащимися норм о порядке признания физического лица недееспособным.

В соответствии со ст. 29 ГК РФ само по себе психическое расстройство, вследствие которого гражданин не может понимать значение своих действий или руководить ими, не свидетельствует о его недееспособности. Психическая болезнь может иметь какую угодно степень тяжести, однако до тех пор, пока суд в установленном порядке не примет решения о недееспособности такого гражданина и не установит над ним опеку, такой гражданин считается дееспособным, а его сделки по общему правилу – действительными. Судебный порядок признания недееспособности является важной гарантией прав и свобод гражданина, в противном случае открылись бы широкие возможности для злоупотреблений в этой сфере со стороны административных органов, недобросовестных родственников и др.

Однако это вовсе не означает, что сделки, заключенные психически больным человеком до момента признания его недееспособным, в любом случае останутся действительными. В самом деле, это было бы несправедливо по отношению, например, к его нуждающейся супруге, несовершеннолетним детям и т.п. Поэтому ГК РФ предусматривает возможность признания таких сделок недействительными (ст. 177 ГК РФ), однако для этого в судебном заседании должно быть установлено, что в момент совершения сделки гражданин не был способен понимать значение своих действий или руководить ими.

Судьи не обладают специальными медицинскими познаниями, поэтому сами они, даже понаблюдав за поведением гражданина, узнав со слов родственников или свидетелей о характере его действий, не могут ни поставить диагноз гражданину, ни заключить, что вследствие болезни тот не может понимать значение своих действий или руководить ими. В любом случае сам по себе факт травмы головы, а также в определенном смысле благотворительный характер заклю-

ченных Филатовым сделок не дают основания для признания того недееспособным. Как правило, при рассмотрении дела о признании лица недееспособным назначается судебно-психиатрическая экспертиза, на основании заключения которой и делается вывод о наличии и характере болезни гражданина.

Кроме того, следует обратить внимание, что до момента признания гражданина недееспособным предъявлять иски в суд от его имени может либо он сам, либо его представитель, полномочия которого подтверждены в доверенности, выданной гражданином. В данном случае сын Филатова предъявил иск от имени самого Филатова, не имея на то полномочий. Судья в такой ситуации должен был отказать в принятии искового заявления.

Для защиты своих прав сын Филатова мог бы от своего имени предъявить иск о признании Филатова недееспособным и о признании заключенных им сделок недействительными. Конкретное же решение по данному иску зависело бы от фактических обстоятельств: тяжести болезни Филатова и наличия у него возможности понимать значение своих действий или руководить ими.

4. Маша Степанова после смерти обоих родителей проживала одна в квартире, доставшейся ей по наследству. Ее попечителем был назначен ее брат, проживавший с семьей в соседнем доме. В 16 лет Маша решила выйти замуж за своего знакомого, который намеревался переехать жить и работать на Крайний Север. Они подали заявление о снижении брачного возраста в местную администрацию и после положительного решения зарегистрировали свой брак. После этого Маша решила продать свою квартиру, однако орган, осуществляющий государственную регистрацию прав на недвижимость и сделок с нею, отказался зарегистрировать договор, поскольку Маша является несовершеннолетней, а значит, для совершения соответствующей сделки ей необходимо получить согласие попечителя, а также органа опеки и попечительства. Маша обратилась в суд.

Какое решение должен вынести суд?

Данная задача требует применения норм о дееспособности граждан, в частности, норм о дееспособности несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет, а также о случаях приобретения полной дееспособности до 18 лет.

По общему правилу несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет обладают неполной дееспособностью. Они могут совершать определенные сделки самостоятельно (мелкие бытовые сделки, сдел-

ки, направленные на безвозмездное получение выгоды, по распоряжению своим заработком и стипендией и др.). Остальные сделки они совершают с письменного согласия своих законных представителей — родителей, усыновителей или попечителя. Поэтому орган регистрации правильно усомнился в правомочности Маши совершать сделки с квартирой.

Однако в данном случае его сомнения оказались необоснованными, поскольку Маше был снижен брачный возраст, она вышла замуж и в соответствии со ст. 21 ГК РФ приобрела полную дееспособность, а значит, и способность самостоятельно совершать любые сделки.

Также в связи с этой задачей следует обсудить с учащимися другой случай приобретения полной дееспособности до достижения совершеннолетия 18 лет, а именно эмансипацию (ст. 27 ГК РФ).

5. Гражданин Иванов, решив заняться предпринимательской деятельностью, организовал юридическое лицо в форме общества с ограниченной ответственностью. В соответствии с уставными документами общества участниками ООО помимо самого Иванова, доля которого в уставном капитале около 80 %, являются его жена и брат. Их доли в уставном капитале составляют соответственно по 10 %. В силу норм гражданского права об управлении в ООО Иванов обладает юридически гарантированной возможностью самостоятельно определять все решения общества. Однако фактически в силу своего авторитета в семье реальное управление имуществом ООО осуществляет его жена.

Кто с экономической и юридической точек зрения является собственником имущества ООО?

С юридической точки зрения собственником имущества является лицо, обладающее в соответствии с законодательством правом собственности на имущество. В соответствии со ст. 66 Гражданского кодекса РФ имущество хозяйственных обществ и товариществ (в том числе и ООО) принадлежит им на праве собственности, другими словами, с юридической точки зрения собственником имущества ООО является само общество.

Экономическая теория, как правило, смотрит в сущность отношений. Поэтому экономическое определение собственности базируется на признании решающей роли фактического контроля за имуществом. Поэтому в обычной ситуации собственником имущества ООО можно было бы назвать участника (участников), который в силу

преобладающего участия в обществе имеет возможность определять пути использования имущества ООО.

В ситуации, являющейся предметом рассмотрения, реальное влияние на деятельность ООО оказывает жена Иванова. Поэтому экономически собственником является именно она. Кстати, данное положение может быть подтверждено тем фактом, что если бы подобная ситуация сложилась в отношениях между юридическими лицами, то хозяйственное общество, имеющее фактическую возможность определять решения ООО, в соответствии со ст. 105 Гражданского кодекса РФ было бы признано материнским по отношению к ООО.

41. Виды права собственности

Индивидуальный предприниматель Гвоздев решил заработать деньги на продаже видеокассет с известными видеофильмами. Приобретя в магазине лицензионные видеокассеты, он сделал с них копии и выставил их на продажу.

Через некоторое время товар Гвоздева был арестован работниками внутренних дел.

Гвоздев предъявил в суд иск, в котором требовал освободить его имущество из-под ареста. Свое требование он мотивировал тем, что приобрел легальные видеокассеты на законном основании, а значит, стал их собственником. В соответствии с законодательством собственник имеет право по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом, поэтому вся его деятельность не выходит за рамки закона.

Какое решение должен принять суд?

Данная задача призвана закрепить у школьника навык различения права собственности, объектом которого является имущество, и исключительное право на результат творческой деятельности, объектом которого являются произведения науки, литературы, искусства (литературные, драматические, хореографические, музыкальные, кино-, теле-, видеофильмы, произведения живописи, скульптуры, графики, программы для ЭВМ и др.); изобретение, полезная модель, промышленный образец, а также приравненные к ним фирменное наименование юридического лица, товарный знак и другие, т. е., в сущности, определенная совокупность идей или образцов.

Для решения этой задачи необходимо четко различать материальный носитель результата творческой деятельности, т. е. в данном случае видеокассету, и сам результат, т. е. фильм. Как собственник видеокассеты, материального носителя, Гвоздев действительно имеет право делать с ней все, что заблагорассудится (смотреть фильм, сделать на кассете новую запись, вообще ее уничтожить и т. п.). Однако исключительными правами на фильм он не обладает. Именно поэтому его действия по тиражированию записи являются нарушением авторского права.

42. Право частной собственности граждан

1. Гражданин Кононенко, являвшийся в прошлом индивидуальным предпринимателем, был признан по решению суда банкротом. Судебный пристав, пришедший описывать его имущество, арестовал все находившееся в квартире Кононенко имущество (мебель, технику, одежду, книги, детские вещи), а заодно и саму квартиру, принадлежавшую на праве собственности семье Кононенко, состоявшей из жены, матери и двух детей. Они проживали в квартире и соответственно хранили в ней свое имущество. Кроме того, в опись был включен автомобиль, зарегистрированный на имя жены Кононенко.

Какое имущество судебный пристав не должен был описывать? Допустимо ли обращение взыскания по долгам одного из супругов на общее имущество супругов? Как судебный пристав мог определить, какое имущество принадлежит каждому члену семьи?

Во-первых, по общему правилу любое лицо отвечает по своим долгам своим имуществом. Взыскание по долгам гражданина обращается на имущество, принадлежащее должнику на праве собственности. Жена, дети, родители, другие лица, несмотря на родственные связи с должником, не должны расплачиваться по его долгам. Поэтому обращение взыскания на их личное имущество, пусть даже и находящееся в помещении, где проживает должник, недопустимо.

Как известно, имущество, совместно нажитое супругами в зарегистрированном браке, как правило, является их общей совместной собственностью. По долгам одного из супругов допускается обращение взыскания только на его долю в общей совместной собствен-

сти, но не на все супружеское имущество. Другими словами, при обращении взыскания должен быть произведен раздел данного имущества (в соответствии с договором о разделе, брачным договором, нормами семейного права).

Регистрация автомобиля на имя жены Кононенко не имеет значения. Для решения вопроса о том, может ли он быть включен в опись, необходимо определить его собственника. Он может быть как личной собственностью жены, так и собственностью супругов на праве общей совместной собственности (если был куплен в период зарегистрированного брака на семейные средства).

Во-вторых, особенностью права собственности граждан является то, что гражданин по своим долгам отвечает не всем своим имуществом. В Гражданско-процессуальном кодексе РФ в приложении № 1 предусмотрен перечень видов имущества граждан, на которое не может быть обращено взыскание по исполнительным документам. В частности, не может быть обращено взыскание на квартиру, в которой постоянно проживает должник, на его белье, одежду, мебель, инвентарь, необходимый для профессиональной деятельности должника, детские вещи.

Действительно, как правило, у судебного пристава, описывающего имущество, нет возможности в момент совершения этого действия определить принадлежность той или иной вещи, поэтому он предпочитает описать все имущество, находящееся в квартире должника. Однако у лиц, чье имущество было описано без достаточных оснований, есть возможность предъявить в суд иск об исключении имущества из описи. Но для этого им придется доказать свои права на имущество (документами, свидетельскими показаниями и др.).

2. После смерти Цвелева в нотариальную контору за оформлением наследственных прав обратились: его жена; дети, родители; брат, проживавший совместно с наследодателем. Кроме того, в нотариальную контору обратился сын Цвелева от первого брака, проживавший вместе с матерью и отчимом. За оформлением права на наследство также обратился внук наследодателя. Его отец, являвшийся сыном Цвелева, ранее трагически погиб в автокатастрофе.

Кто из указанных лиц имеет право наследования имущества умершего?

В том случае, если у Цвелева отсутствовало завещание, его имущество должно перейти к наследникам в порядке наследования по закону.

При наличии хотя бы одного наследника первой очереди наследники последующих очередей к наследованию не призываются. В данном случае наследниками первой очереди являются жена наследодателя, его дети и родители.

Сын наследодателя от первого брака, Николай, также имеет право участвовать в наследовании по закону в числе наследников первой очереди. Не имеет значения, что его мать вышла замуж во второй раз. Он потеряет право на наследство лишь в том случае, если будет усыновлен своим отчимом. Однако Гражданским кодексом РФ термин «отчим» к усыновителю не применяется, поэтому следует признать, что сын Цвелева от первого брака усыновлен не был и, следовательно, не потерял право на наследство.

Внук наследодателя также входит в число наследников первой очереди, однако наследует он по праву представления, т. е. как бы представляет своего умершего родителя — сына наследодателя в наследственном правопреемстве. Поскольку на наследство претендует лишь один потомок умершего сына наследодателя, он получит долю своего родителя целиком. Если бы их было несколько — они делили бы долю своего отца между собой.

Брат наследодателя — наследник второй очереди и по общему правилу наследовать не должен. Однако если будет установлено, что он является нетрудоспособным (пенсионером или инвалидом) и находился на содержании умершего, то он будет призван к наследованию как иждивенец наследодателя.

В том случае, если Цвелев оставил завещание, несовершеннолетние дети умершего, его нетрудоспособные родители и супруга, другие иждивенцы будут иметь право на получение обязательной доли в размере половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону.

3. Иванов, студент Свердловского юридического института, проживал с Поляковой в одной комнате общежития. На четвертом курсе у Поляковой родилась девочка, однако Иванов отказался официально признать себя отцом ребенка. Полякова решила не предъявлять в суд иск об установлении отцовства, поскольку опасалась, что, если ситуация приобретет характер конфликта, Иванов бросит ее и ребенка, а также откажется от его воспитания и содержания.

Однако, закончив институт, Иванов уехал на постоянное место жительства в другой город. Там он женился, у него появились дети. Тем не менее он не забывал свою первую дочь, время от времени писал ей письма, посылал денежные переводы, помог поступить в вуз.

Когда первой дочери Иванова исполнилось 23 года, ее отец скоропостижно скончался от инсульта. За оформлением прав на наследство обратилась его жена и дети, рожденные в браке. Через некоторое время в адрес нотариальной конторы пришло письмо, в котором внебрачная дочь Иванова также требовала признать ее право на наследство. К письму были приложены письма Иванова, в которых он называл ее дочерью, их общие фотографии, квитанции денежных переводов, подтверждающие, по мнению дочери Поляковой, что она находилась у него на иждивении.

Жена Иванова и его дети, рожденные в браке, возражали против признания за дочерью Поляковой права на наследство, поскольку отцовство Иванова официально установлено не было.

Имеет ли дочь Поляковой и Иванова право на наследство? Какое значение имеет официальное установление отцовства? Может ли внебрачная дочь Иванова быть признанной его иждивенцем и соответственно наследовать его имущество? Какое правовое значение имеет нахождение на иждивении наследодателя? Сможет ли дочь Поляковой защитить свои интересы?

В соответствии со ст. 1142 ГК РФ наследниками первой очереди по закону являются дети, супруг и родители наследодателя. Однако для того, чтобы наследовать на основании данной правовой нормы, лицо должно обладать юридическим статусом — ребенка, супруга или родителя умершего. Одних утверждений лица о фактическом кровном родстве для государства недостаточно. Собственно обязательность установления юридических оснований признания родственных отношений (отцовства, материнства, супружеских отношений) обусловлена не прихотью государства, а соображениями достоверности родства. Правила признания родственных отношений по происхождению предусмотрены Семейным кодексом РФ.

Соответственно, если дочь Иванова претендует на наследство именно как дочь, ей необходимо предварительно установить в суде отцовство Иванова. Если отца истицы уже нет в живых, то возможно возбуждение дела об установлении факта признания отцовства.

Дочери Иванова будет необходимо доказать в суде, что умерший при жизни признавал себя ее отцом. Судя по условию задачи, доказательству признания отцовства у дочери Ивановой есть. Но, как показывает практика, реально доказать факт признания отцовства в российских судах довольно сложно.

Дочь Иванова, однако, могла бы претендовать на наследство как иждивенец наследодателя. Иждивенцем признается нетрудоспособное лицо, получавшее от наследодателя все или основную часть средств к существованию.

Иждивенцы, относящиеся к наследникам по закону, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию, наследуют по закону вместе и наравне с наследниками этой очереди, если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении, независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет. Иждивенцы, которые не входят в круг наследников по закону и не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним, при наличии других наследников по закону наследуют вместе и наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию. При отсутствии других наследников по закону они наследуют самостоятельно в качестве наследников восьмой очереди.

Внебрачная дочь Иванова не удовлетворяет данным требованиям: ей исполнилось 23 года, следовательно, если она не инвалид, то не является нетрудоспособной. Кроме того, она, будучи с точки зрения закона посторонним по отношению к Иванову человеком, не проживала вместе с ним, а значит, не может наследовать, даже если бы и была признала его иждивенцем.

Таким образом, единственным способом защитить свои интересы для дочери Иванова и Поляковой является установление в судебном порядке факта признания Ивановым при жизни своего отцовства.

4. После смерти Смирнова за свидетельством о праве на наследство в нотариальную контору обратились его супруга и несовершеннолетний сын. Дочь Смирнова, состоявшая в браке и имевшая двоих детей, Аню и Александра, от наследства отказалась. Однако в нотариальную контору пришло письмо от ее мужа, который потребовал признать право на наследство за своими детьми, Аней и Александром, приходившимися Смирнову внучкой и внуком. По его мнению, его супруга не должна была отказываться от наследства, поскольку их семья испытывает серьезные мате-

риальные трудности. Поэтому вместо нее по праву представления должны наследовать внук и внучка Смирнова.

Через некоторое время выяснилось, что Смирнов оставил завещание, в котором распорядился передать все свое имущество церкви.

В чем заключается наследование по праву представления? Могут ли Аня и Александр наследовать по праву представления? Кто станет наследником Смирнова? Что такое обязательная доля?

Для того чтобы решить вопрос о праве Ани и Александра на наследство, необходимо правильно понимать, что такое наследование по праву представления. В соответствии со ст. 1146 ГК РФ доля наследника по закону, умершего до открытия наследства или одновременно с наследодателем, переходит по праву представления к его потомкам. Наследование по праву представления применяется к внукам наследодателя и их потомкам, его племянникам и племянницам, а также двоюродным братьям и сестрам.

Соответственно Аня и Александр не могут наследовать по праву представления при живой наследнице — их матери. Только от ее воли зависит, принять ей наследство или отказаться от него. Другое лицо (в частности, ее супруг) не может решить вопрос о наследовании либо поставить на ее место других лиц, пусть даже их семья и испытывает материальные затруднения.

Однако, если Смирнов оставил завещание, в котором все свое имущество передавал церкви, порядок наследования по закону применяться не может. Поэтому наибольшее, на что могут претендовать наследники по закону, — это на получение обязательной доли. Согласно ст. 1149 ГК РФ, несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, подлежащие призванию к наследованию, наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля).

Судя по условиям задачи, указанным требованиям удовлетворяет лишь несовершеннолетний сын наследодателя. Соответственно он получит 1/4 имущества Смирнова. Право на получение обязательной доли остальных наследников напрямую зависит от их трудоспособности: лишь являясь инвалидом или пенсионером, совершеннолетний гражданин может претендовать на получение обязательной доли.

5. Наследники Романова обратились в суд с требованием подтвердить факт совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах. По их утверждению, Романов, проживавший в Краснодарском крае, попал в зону наводнения и вынужден был вместе с соседями спастись на лодке. В этот момент им было собственноручно составлено завещание в простой письменной форме, подписанное им и двумя свидетелями.

Лодке удалось благополучно добраться до берега, но от полученного переохлаждения Романов заболел и скончался.

Юридическую силу чрезвычайного завещания оспорила родственница Романова. По ее информации, в одной лодке с Романовым находился гражданин Варламов, бывший нотариусом, поэтому у Романова была возможность нотариально удостоверить свое завещание, которой тот сознательно не воспользовался.

Каковы условия действительности завещания, составленного в чрезвычайных обстоятельствах? Были ли в данной ситуации соблюдены эти условия? Как вы думаете, что необходимо нотариусу для совершения нотариальных действий, в частности для удостоверения завещания? Как суд должен разрешить спор?

В соответствии со ст. 1129 ГК РФ гражданин, который находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить завещание в соответствии с требованиями ГК РФ (т. е. удостоверить его нотариально), может изложить последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме. Изложение гражданином последней воли в простой письменной форме признается его завещанием, если завещатель в присутствии двух свидетелей собственноручно написал и подписал документ, из содержания которого следует, что он представляет собой завещание. Чрезвычайное завещание утрачивает силу, если завещатель в течение месяца после прекращения чрезвычайных обстоятельств не воспользовался возможностью совершить завещание в нотариальной форме. Кроме того, завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах, подлежит исполнению только при условии подтверждения судом по требованию заинтересованных лиц факта совершения завещания в чрезвычайных обстоятельствах. Указанное требование должно быть заявлено до истечения срока, установленного для принятия наследства. Таковы условия действительности завещания, составленного в чрезвычайных обстоятельствах.

Завещание, составленное Романовым, в целом удовлетворяет указанным требованиям. Ситуация, в которую он попал, явно угрожала его жизни. Сплав по кубанским рекам, особенно в половодье, опасен даже для спортивных лодок, не говоря уже об обычных рыбацких. Кроме того, местные жители вряд ли обладают специальными навыками, позволяющими проходить водные препятствия, а также приемами выживания вне судна. Чрезвычайное завещание Романова было им собственноручно написано и подписано в присутствии двух свидетелей. Судя по условиям задачи, у Романова не было возможности после прекращения чрезвычайных обстоятельств составить завещание в нотариальной форме, поскольку он получил переохлаждение и заболел. Кроме того, из условий задачи не следует, что истек срок (1 месяц) для составления завещания в нотариальной форме. Соответственно решение задачи зависит от того, можно ли присутствие в одной лодке с Романовым нотариуса квалифицировать как возможность совершения завещания в нотариальной форме.

Хотя в законодательстве содержится лишь рекомендация совершать нотариальные действия в помещении нотариальной конторы, оно устанавливает ряд других требований, которые делают возможность нотариального удостоверения завещания в спасательной лодке маловероятным. В частности, нотариусу необходимо проверить личность завещателя, его дееспособность, поставить на завещании соответствующие печати, зарегистрировать завещание в соответствующем реестре, принять завещание к себе на хранение. Как правило, человек, спасающий свою жизнь от наводнения, не сможет соблюдать указанные требования. Любой нормальный нотариус откажется совершать нотариальные действия в такой обстановке. Кроме того, люди в лодке могли просто и не знать, что с ними спасается лицо, обладающее статусом нотариуса.

Таким образом, следует признать, что Романов не имел возможности удостоверить свое завещание нотариально.

6. Гражданин Иванов, заключая договор банковского вклада, совершил в установленном порядке в филиале банка завещательное распоряжение, в соответствии с которым просил в случае его смерти передать денежные средства, находящиеся на счете, его сыну, Василию.

Через несколько лет Иванов составил завещание, в соответствии с которым все его имущество должно было быть передано его супруге. Завещание было удостоверено у нотариуса.

После смерти Иванова возник спор о судьбе денежных средств, оставшихся на счете.

Кому должны быть переданы средства в банке? Каков статус завещательного распоряжения, совершенного в банке? Как соотносятся банковское распоряжение и нотариально удостоверенное завещание? Каковы правила отмены и изменения завещания?

В соответствии со ст. 1128 ГК РФ права на денежные средства, внесенные гражданином во вклад или находящиеся на любом другом счете гражданина в банке, могут быть по усмотрению гражданина завещаны посредством совершения завещательного распоряжения в письменной форме в том филиале банка, в котором находится этот счет. В отношении средств, имеющих на счете, такое завещательное распоряжение имеет силу нотариально удостоверенного завещания.

Права на денежные средства, в отношении которых в банке совершено завещательное распоряжение, входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях в соответствии с правилами ГК РФ.

Поскольку такое завещательное распоряжение имеет силу нотариально удостоверенного завещания, а права на вклад входят в состав наследства и наследуются на общих основаниях, то к нему применимы нормы об обычном нотариально удостоверенном завещании, в частности правила об отмене и изменении завещания.

В соответствии со ст. 1130 ГК РФ завещатель вправе посредством нового завещания отменить прежнее завещание в целом либо изменить его посредством отмены или изменения отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений. Последующее завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений, отменяет это прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию.

Второе завещание, составленное Ивановым, противоречит по содержанию завещательному распоряжению вкладом. Поэтому следует признать, что оно отменяет завещательное распоряжение. Следовательно, средства на счете Иванова должны быть переданы супруге.

7. Красиков удостоверил у нотариуса завещание, в соответствии с которым все его имущество должно было быть передано его супруге. Через некоторое время он переехал и у нотариуса по

новому месту жительства составил новое завещание, в котором оставлял треть своего имущества старшему сыну.

После смерти Красикова, помимо супруги и старшего сына, остались сын 12 лет и дочь 10 лет от второго брака.

Кто из указанных лиц унаследует имущество Красикова? Как соотносятся первое и второе завещания? Сохранит ли первое завещание юридическую силу? В каком порядке (по завещанию или по закону) будут наследоваться оставшиеся 2/3 имущества Красикова? Какие права на наследство имеют сын и дочь Красикова от второго брака?

Соотношение первого и второго завещаний определяется правилами об отмене и изменении завещания. В соответствии со ст. 1130 ГК РФ завещатель вправе посредством нового завещания отменить прежнее завещание в целом либо изменить его посредством отмены или изменения отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений. Последующее завещание, не содержащее прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений, отменяет это прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию.

Следует признать, что, поскольку во втором завещании не указывается, что оно отменяет прежнее завещание полностью, оно сохраняет свою юридическую силу в части, не противоречащей последующему завещанию. Поэтому спорные 2/3 имущества должны наследоваться по завещанию, а не по закону. Другими словами, в соответствии с этими двумя завещаниями 1/3 имущества должна быть передана сыну, а оставшиеся 2/3 — супруге.

Однако надо иметь в виду, что у Красикова также имеются еще несовершеннолетние дочь и сын от второго брака, которые имеют право на обязательную долю. В соответствии со ст. 1149 ГК РФ несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, подлежащие призванию к наследованию, наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля).

Если бы имущество Красикова наследовалось по закону, дети от второго брака получили бы по 1/4 имущества. Соответственно обязательная доля каждого из них составляет 1/8 имущества Красикова.

8. Определите степень родства между наследодателем и его ребенком, братом, дедушкой, отцом, дядей, двоюродным братом, внуком, племянником, прадедом, двоюродным правнуком, двоюродным племянником, двоюродным дядей, двоюродным дедушкой, свекровью.

В соответствии со ст. 1145 ГК РФ степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого. Рождение самого наследодателя в это число не входит.

Ребенок наследодателя является его родственником 1-й степени, поскольку их отделяет одно рождение (ребенка).

Брат наследодателя является его родственником 2-й степени, поскольку их отделяет 2 рождения (их общего родителя и самого брата).

Дедушка наследодателя является его родственником 2-й степени, поскольку их отделяет 2 рождения (родителя наследодателя и самого дедушки).

Отец наследодателя является его родственником 1-й степени, поскольку их отделяет 1 рождение (самого отца).

Дядя наследодателя является родственником 3-й степени, поскольку их отделяет 3 рождения (родителя и дедушки (бабушки) наследодателя и самого дяди).

Двоюродный брат наследодателя является его родственником 4-й степени, поскольку от наследодателя его отделяет 4 рождения (родителя и дедушки (бабушки) наследодателя, дяди и самого двоюродного брата).

Внук наследодателя является его родственником 2-й степени, поскольку их отделяет 2 рождения (сына наследодателя и самого внука).

Племянник наследодателя является его родственником 3-й степени, поскольку их отделяет 3 рождения (родителя наследодателя, его брата (сестры), а также самого племянника).

Прадед наследодателя является его родственником 3-й степени, поскольку их отделяет 3 рождения (отца, деда и прадеда наследодателя).

Двоюродный правнук наследодателя является его родственником 5-й степени, поскольку их отделяет 5 рождений (родителя наследодателя, его брата (сестры), племянника, его сына и самого двоюродного правнука).

Двоюродный племянник наследодателя является его родственником 5-й степени, поскольку их отделяет 5 рождений (родителя

и дедушки (бабушки) наследодателя, дяди и самого двоюродного брата наследодателя, а также самого двоюродного племянника).

Двоюродный дядя наследодателя является его родственником 5-й степени, поскольку их отделяет 5 рождений (родителя, дедушки наследодателя, прадедушки, брата дедушки наследодателя и самого двоюродного дяди).

Двоюродный дедушка наследодателя является его родственником 4-й степени, поскольку их отделяет 4 рождения (родителя, дедушки наследодателя, прадеда, а также самого двоюродного дедушки).

Свекровь (мать мужа) вообще не является кровным родственником жене, а значит, разговор о степени их родства беспредметен.

9. Вместе с семьей наследодателя, состоящей из него самого, его супруги, сына Ивана, дочери, брата и дедушки, последние полтора года проживала подруга Ивана Наталья, учившаяся с ним на пятом курсе. Они хотели пожениться по окончании вуза. Наталья стала жить в семье Ивана после гибели своих родителей в автомобильной катастрофе и получала от его отца большую часть средств к существованию.

Кто из указанных лиц имеет право на наследство? Может ли Наталья наследовать как иждивенец наследодателя?

Поскольку из содержания задачи не следует, что наследодатель оставил завещание, нужно признать, что его имущество будет передано его наследникам по закону. При наличии хотя бы одного наследника первой очереди наследники последующих очередей к наследованию не призываются. В данном случае наследниками первой очереди являются жена наследодателя, его дети, родители.

Соответственно брат и дедушка, являющиеся наследниками второй очереди, к наследству не призываются.

Право Натальи на получение доли наследства зависит от того, может ли она быть признана иждивенцем, проживавшим совместно с наследодателем. Иждивенцем признается нетрудоспособное лицо, получавшее от наследодателя все или основную часть средств к существованию.

В соответствии со ст. 1148 ГК РФ иждивенцы, относящиеся к наследникам по закону, но не входящие в круг наследников той очереди, которая призывается к наследованию, наследуют по закону вместе и наравне с наследниками этой очереди, если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении независимо

от того, проживали они совместно с наследодателем или нет. Иждивенцы, которые не входят в круг наследников по закону и не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним, при наличии других наследников по закону наследуют вместе и наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию. При отсутствии других наследников по закону они наследуют самостоятельно в качестве наследников восьмой очереди.

Наталья не удовлетворяет данным требованиям: хотя она и находилась на содержании наследодателя больше года, а также проживала вместе с ним, она, обучаясь на пятом курсе вуза, является совершеннолетней, следовательно, если она не инвалид, она не является нетрудоспособной. Таким образом, Наталья не имеет права на наследство.

43. Право собственности юридических лиц

1. Артемов украл у своей соседки, в одиночку воспитывавшей двоих детей, десять мешков картошки, что составляло весь их зимний запас. Поскольку ранее Артемов был дважды судим за хищения, суд применил к нему дополнительное наказание в виде конфискации имущества. При производстве конфискации в опись имущества Артемова был включен плуг, доставшийся Артемову при распределении имущества колхоза, а затем внесенный им обратно в качестве вклада в уставный капитал колхоза, ставшего обществом с ограниченной ответственностью. Председатель колхоза предъявил иск об исключении имущества из описи, мотивируя его предстоящей посевной и крайней потребностью колхоза в сельхозтехнике. При этом он предлагал возместить государству стоимость включенного в опись плуга.

Кто является собственником спорного плуга? Как следует разрешить данный спор? Как председателю колхоза следует обобщить свой иск?

Иск об исключении имущества из описи должен быть удовлетворен в том случае, если имущество, включенное в опись, не подлежит конфискации в соответствии с законом. Так, если в соответствии с приговором должно быть конфисковано все имущество осужденного, то исключению из описи подлежит имущество, которое ему не принадлежит и включено туда по ошибке. Таким образом, для пра-

вильного решения данной задачи необходимо определить, кто является собственником плуга — Артемов либо колхоз, ставший обществoм с ограниченной ответственностью.

Имущество, внесенное в уставный капитал ООО, с момента передачи становится собственностью ООО. Более того, даже в случае своего выхода из ООО Артемов не смог бы получить плуг назад, он имел бы лишь право требовать от ООО выплаты стоимости части имущества, соответствующей его доле в уставном капитале ООО. Поэтому плуг был включен в опись неправомерно, а предложение представителей ООО о возмещении стоимости плуга является излишним. Иск ООО не подлежит удовлетворению.

2. Орган управления благотворительным фондом поддержки среднего образования «Свет учения» принял решение о направлении денежных средств, полученных фондом за истекший год, на следующие цели: оплата работы штатных сотрудников фонда; оплата надбавки к зарплате учителям местных школ; покупка дачи для директора школы, сотрудничающей с фондом; оплата части акций пищевого комбината, снабжающего окрестные школы завтраками и обедами; оплата услуг юриста; проведение конкурса среди учащихся школ и вузов на лучшую научную работу; строительство спортивного комплекса; аренда гаражей для автомобилей фонда и его сотрудников; оплата найма нескольких квартир; озеленение прилегающей к зданию фонда территории; внесение оставшихся средств на счет в банке по договору срочного банковского вклада.

Правомерно ли расходование денежных средств фонда на указанные цели?

Решение данной задачи рассчитано на формирование у учащихся позиции соответствия смысла совершаемых фондом действий, установленным в его уставных документах, целям деятельности. При том, что в условии задачи содержатся лишь общие сведения о фонде (фонд поддержки среднего образования), предлагается обнаружить свое чувство меры и сказать, какие расходы, собственно, направлены на поддержку образования, а какие являются прикрытием для незаконного перераспределения средств.

При отсутствии точных формулировок в уставных документах возможны возникновение дискуссии и различные решения задачи.

Однако очевидно, что покупка дачи для директора школы не может быть признана поддержкой образования, также являются

излишними аренда гаражей для автомобилей фонда, строительство спортивного комплекса, если тот не имеет отношения к образованию.

3. Покровский, создавая с другими учредителями общество с ограниченной ответственностью, внес в уставный капитал общества автомобиль «Газель», принадлежавший ему на праве собственности.

После гибели Покровского в автокатастрофе встал вопрос о правопреемстве в ООО. По учредительным документам ООО наследники вышедшего участника общества не могли стать участниками ООО и должны были получить стоимость доли умершего. Сын Покровского предъявил в суд иск к ООО, в котором требовал вернуть причитающийся ему по завещанию автомобиль «Газель».

Правомерно ли требование наследника? Мог ли Покровский завещать свою долю в ООО? Мог ли Покровский завещать спорный автомобиль? На что может претендовать наследник?

В тот момент, когда лицо вносит какое-либо имущество в качестве вклада в уставный капитал, происходит переход права собственности на внесенное имущество, и его собственником становится ООО. Более того, участник ООО теряет всякую связь с внесенным имуществом. Взамен он приобретает соответствующие права: участвовать в управлении делами ООО, получать информацию о его деятельности, принимать участие в распределении прибыли, получать ликвидационную квоту и др. Собственно, совокупность этих прав требования и называется долей участника в уставном капитале общества. Доля в ООО является частью имущества участника, поэтому он может ее завещать другим лицам.

При выходе же участника из общества ему не передается внесенное им имущество, а выплачивается стоимость части имущества, соответствующей его доле в уставном капитале ООО.

Аналогичная ситуация складывается при расчетах с наследниками умершего участника ООО: им выплачивается действительная стоимость доли наследодателя, но не конкретно то имущество, которое он внес при вступлении в ООО.

44. Право государственной и муниципальной собственности

Представьте себе, что в законе о бюджете среди прочих были бы определены следующие направления использования государственных доходов: развитие образования в государстве, строительство дорог, покупка лимузина для главы государства, увеличение его охраны, сооружение в Кремле президентской бани-сауны, поддержка революционного движения в Центральной Африке, бриллиантовое ожерелье для английской королевы, защита границы в Таджикистане, выдача кредита Украине, строительство детского дома-интерната в г. Сергиев Посад, развитие сети дорог в Москве, ликвидация последствий землетрясения на о. Сахалин, поддержка коммерческого банка СБС-Агро, поддержка убыточных шахт Воркуты, строительство нового авианосца, создание 10 дополнительных танковых дивизий и 3 кавалерийских полков, строительство квартир для внуков жертв массовых репрессий 1937 г., строительство АЭС в Москве, реконструкция мемориала В.И. Ленина в г. Ульяновске, создание в Кремле музея-квартиры И.В. Сталина, исследование системы подземных коммуникаций в Москве, направление научной экспедиции для поиска Атлантиды, создание 30 новых министерств, оплата поездок за рубеж депутатов Государственной думы, финансирование работы полярных станций в Антарктиде, создание новой орбитальной космической станции, оплата отдыха высших государственных чиновников, строительство колонии строгого режима в Москве, компенсация убытков Газпрома в связи с падением цен на нефть. *Какие из перечисленных направлений использования бюджетных средств, на ваш взгляд, соответствовали бы публичным интересам и почему? Постарайтесь определить критерий такого соответствия.*

Данная задача рассчитана на развитие у учащихся понимания термина «публичный интерес», а также ощущения меры при решении вопроса о том, соответствуют ли направления расходования государственных средств публичным интересам.

Понимание публичного интереса в том или ином государстве зависит от основ конституционного строя государства. В том случае, если в конституции государства закрепляется принцип народного суверенитета, народ признается источником публичной власти (как это сделано в Конституции РФ), то критерием публичного интереса

является прежде всего общее благо, а критерием соответствия расходов публичным интересам — в той или иной мере удовлетворение общественных потребностей. Понятно, что эти критерии сами являются чересчур размытыми. Поэтому обсуждение данной задачи предполагает дискуссию, различные точки зрения и их аргументацию, что в конечном счете должно способствовать выработке у учащихся более точного понимания данных категорий.

45. Право собственности на движимое и недвижимое имущество

1. Гражданин Васечкин согласился купить у гражданина Сидорова его земельный участок и находящийся на нем дом с хозяйственными постройками. Кроме того, Сидоров обещал Васечкину продать вместе с участком зреющий на нем урожай. Васечкин при заключении договора потребовал также продать ему сельскохозяйственный инвентарь Сидорова и его козу, которые, однако, находились на другом его участке.

Эти условия также были включены в договор купли-продажи участка.

Договор между указанными гражданами был нотариально удостоверен. В последний момент Сидоров передумал и отказался регистрировать его в органах юстиции.

Возникли ли у Васечкина какие-либо права на проданное имущество? Порождает ли такой договор правовые последствия? Есть ли у Васечкина какой-нибудь выход из сложившейся ситуации?

Для решения данной задачи необходимо определить, какое имущество относится к категории движимого, а какое — к категории недвижимого. К недвижимости относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, т. е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения. Таким образом, земельный участок и находящиеся на нем постройки являются недвижимостью, а потому переход прав на них должен быть зарегистрирован.

Урожай на корню, а также сельхозинвентарь и коза являются движимостью, а значит, по общему правилу договор купли-продажи этих вещей не требует ни нотариального удостоверения, ни госу-

дарственной регистрации и порождает правовые последствия с момента достижения соглашения. Следовательно, обязательства по передаче козы, инвентаря и урожая уже возникли и могут быть защищены в судебном порядке.

Отказ одной стороны зарегистрировать нотариально удостоверенный договор купли-продажи недвижимого имущества не влечет особых неудобств для ее контрагента: другая сторона может зарегистрировать такой договор самостоятельно.

2. Группа граждан создала хозяйственное товарищество для выращивания товарной рыбы на арендованном у местной администрации озере, ранее используемом для отдыха, туризма и любительского рыболовства. Рядом с озером был построен искусственный водоем-бассейн, где и выращивалась рыба. Бассейн был соединен с озером с помощью шлюза, который изредка открывался, чтобы выращенная рыба могла выйти в открытый водоем. Гражданин Н. с сыном гуляли около бассейна и наблюдали за рыбой. Мальчик решил покормить рыбу и бросил в водоем кусок мяса, валявшийся рядом. Работник товарищества, заметив это, потребовал, чтобы отец с сыном прошли в здание администрации. Там представитель администрации объяснил посетителям, что они грубо нарушили правила нахождения на территории водоема, записал фамилию и адрес гражданина Н. и потребовал покинуть территорию водоема.

На следующий день вся рыба в водоеме погибла. Ветеринар дал заключение, что гибель рыбы произошла из-за отравления.

Администрация водоема обратилась в суд с требованием о возмещении гражданином Н. убытков из-за гибели рыбы, а также о его привлечении к административной ответственности за нарушение требований водного законодательства и законодательства об охране окружающей среды.

Является ли построенный товариществом бассейн недвижимостью? Распространяется ли на данный водоем водное законодательство и законодательство об охране окружающей среды? Является ли разводимая в нем рыба природным ресурсом, на который распространяется законодательство о животном мире? Должен ли гражданин Н. быть привлечен к ответственности? Если должен, то к ответственности какого рода: гражданско-правовой (в форме возмещения убытков) или к административной, предусмотренной водным законодательством и законодательством об охране окружающей среды?

Прежде всего необходимо отметить, что построенный обществом бассейн является недвижимым имуществом, так как он прочно связан с землей и его перемещение невозможно без несоразмерного ущерба его назначению.

В данной задаче учащимся предлагается решить вопрос о возможности привлечения гражданина Н. к ответственности двух видов: административной (за нарушение законодательства об охране окружающей среды) и к гражданской (возмещению убытков от мора рыбы).

Для решения вопроса о возможности привлечения к административной ответственности за нарушение природоохранного законодательства необходимо определить, является ли находящаяся в бассейне рыба природным ресурсом либо, будучи изолированной от природы, является обыкновенным движимым имуществом. Следует признать, что выращиваемая в изолированном от природы бассейне рыба не находится в системе экологических связей с окружающей средой, а потому не является природным ресурсом, причинение вреда которому может повлечь применение мер административной ответственности за нарушение природоохранного законодательства.

Однако в любом случае, если действия гражданина Н. привели к гибели рыбы, пусть даже она является ординарным имуществом, это может повлечь применение к нему мер гражданской ответственности в виде возложения обязанности возместить причиненный им вред.

Но причинитель вреда обязан возместить только тот вред, который им причинен, т. е. находится в причинной связи с его действиями. Тут учащимся предлагается усомниться в том, что кусочек мяса способен вызвать гибель всей рыбы в водоеме. Во-первых, что это за рыба, которая питается мясом. Во-вторых, количества мяса явно неадекватно возникшим последствиям. Скорее всего, в гибели рыбы виноваты сами работники бассейна.

Таким образом, вопрос о привлечении гражданина Н. к административной и гражданской ответственности должен быть решен отрицательно.

46. Способы (основания) приобретения и прекращения права собственности

1. Сидоров по договоренности со своим родственником Спичкиным передал последнему в пользование по доверенности новый автомобиль «Жигули» сроком на три года. По истечении срока действия доверенности Сидоров выписал на имя Спичкина новую доверенность, также сроком на три года. Спустя шесть лет Спичкин отказался вернуть автомобиль, мотивируя это тем, что он владел автомобилем открыто, законно и непрерывно более пяти лет, поэтому автомобиль по праву приобретательной давности принадлежит не Сидорову, а ему, Спичкину. Сидоров обратился в суд с иском об истребовании автомобиля у Спичкина.

Как суд должен разрешить данный спор? Каковы условия для приобретения права собственности по праву приобретательной давности?

В соответствии со ст. 234 ГК РФ основанием для приобретения права собственности на движимое имущество является не просто открытое, непрерывное, добросовестное владение в течение 5 лет, но и добросовестное владение этим имуществом как своим. Такое владение предполагает, что у фактического владельца не было оснований предполагать, что имущество, к которому он относится как к своему, на самом деле ему не принадлежит. Такая ситуация, например, складывается при покупке краденой вещи на рынке по обычной цене, когда покупатель вещи не может даже подозревать о ее истинном собственнике.

Владение же вещью на законном основании (например, на основании долгосрочного договора аренды, хранения) автоматически исключает действие приобретательной давности. Сколько бы арендатор ни владел чужим имуществом, у него нет оснований считать его своим, и он собственником не становится.

2. Лазутин был собственником земельного участка, на части которого располагалась небольшая березовая роща. Некто Кузин, вышедший за грибами, срезал в ней все грибы. Лазутин потребовал отдать ему все собранные грибы, заявив, что если земельный участок является его собственностью, то и все, что на нем произрастает, принадлежит ему. Кузин возражал, что если грибы выросли сами, т. е. диким способом, он имеет право их собирать и они являются его собственностью.

Как нужно решить данный спор? Что входит в правомочие пользования имуществом? Что такое сбор общедоступных вещей? Являются ли грибы из березовой рощи Лазутина общедоступными вещами?

В соответствии со ст. 221 ГК РФ в случаях, когда согласно закону, общим разрешением, данным собственником, или в соответствии с местным обычаем в лесах, водоемах или на другой территории допускается сбор ягод, лов рыбы, сбор или добыча других общедоступных вещей и животных, право собственности на соответствующие вещи приобретает лицо, осуществившее их сбор или добычу. Таким образом, решающее значение при установлении, возникло ли у Кузина право собственности на грибы, срезанные в рощице Лазутина, имеет не факт права собственности на рощицу или участия Лазутина в выращивании грибов, а их общедоступность. Общедоступность же определяется законом, общим разрешением, данным собственником, либо местным обычаем, не противоречащим закону.

В том случае, если Лазутин недвусмысленно разрешил местным жителям собирать грибы в своей роще либо согласился с такой практикой, например отказываясь огородить рощу, есть основания предполагать, что грибы являлись общедоступными вещами, и Кузин, собрав их, приобрел на них право собственности. Соответственно требование Лазутина отдать собранные грибы является неправомерным. Единственное, что он может сделать, — это запретить в будущем собирать грибы на своей территории. Тогда бы грибы не являлись общедоступными вещами, собрав их, Кузин права собственности на них не приобрел бы и должен был бы отдать их Лазутину.

3. Кононенко обнаружил на скамейке около своего садового участка оставленный кем-то плеер «Sony». Владелец плеера ему был неизвестен, установить его не удалось. Кононенко заявил о находке в милицию, и плеер остался у него. Через восемь месяцев к Кононенко пришел некто Рожанец и потребовал вернуть плеер, заявив, что оставил его прошлым летом, отдыхая на скамейке около участка Кононенко. Тот факт, что это был его плеер, он доказал, указав на его особые приметы.

Как поступить Кононенко? Кто является собственником спорного плеера?

Для разрешения вопроса, приобрел ли Кононенко право собственности на плеер, необходимо проверить соответствие его действий нормам законодательства, регулирующим приобретение права собственности на находку.

Во-первых, нашедший потерянную вещь обязан немедленно уведомить об этом лицо, потерявшее ее, или собственника вещи, или кого-либо другого из известных ему лиц, имеющих право получить ее, и возвратить найденную вещь этому лицу. Никто из указанных лиц Кононенко известен не был.

Во-вторых, если лицо, имеющее право потребовать возврата найденной вещи, или место его пребывания неизвестны, нашедший вещь обязан заявить о находке в милицию или орган местного самоуправления, что Кононенко и сделал. При этом он имеет право хранить вещь у себя.

Если в течение 6 месяцев с момента заявления о находке в милицию или орган местного самоуправления лицо, правомочное получить найденную вещь, не будет установлено или само не заявит о своем праве на вещь нашедшему ее лицу либо в милицию или в орган местного самоуправления, то нашедший вещь приобретает право собственности на нее.

Таким образом, Кононенко на законном основании стал собственником плеера. Рожанец явился за ним слишком поздно, и право его интерес не защищает.

4. В порыве вдохновения художник берет первый попавшийся ему в чужой квартире холст и создает гениальную картину.

Кому будет принадлежать право собственности на картину?

К сожалению, гражданское законодательство не учитывает уникальности такой ситуации. В данном случае должны быть применены общие нормы о переработке.

В соответствии со ст. 220 ГК РФ собственник материалов, утративший их в результате недобросовестных действий лица, осуществившего переработку, вправе требовать передачи новой вещи в его собственность и возмещения причиненных ему убытков.

Художник, используя заведомо чужой холст, признается недобросовестным переработчиком и не приобретает права собственности на картину, более того, от него могут потребовать возместить убытки.

5. Корова Дяди Федора, которой тот пользовался по договору аренды, отелилась.

Кому принадлежит право собственности на теленка — Дяде Федору или собственнику коровы?

В соответствии со ст. 136 ГК РФ поступления, полученные в результате использования имущества (плоды, продукция, доходы), принадлежат лицу, использующему это имущество на законном основании, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором об использовании этого имущества.

Дядя Федор владел коровой на законном основании — в соответствии с договором аренды. Соответственно теленок, будучи поступлением, полученным в результате использования коровы, принадлежит Дяде Федору, а не собственнику коровы.

47. Защита права собственности

1. Школьный учитель Валентинов, закончивший в вузе военную кафедру и получивший звание офицера запаса, был призван для исполнения воинской обязанности в Чеченскую Республику. Колонна, в составе которой следовал Валентинов, была обстреляна, а Валентинов пропал без вести. По прошествии двух лет он на основании ст. 45 ГК РФ был объявлен умершим. Его имущество перешло в порядке наследования по закону его родственникам. Однако через год после вынесения судебного решения выяснилось, что Валентинов все это время находился в плену. После своего возвращения Валентинов предъявил иски об истребовании своего имущества.

Однокомнатная квартира, в которой проживал Валентинов, перешла в общую собственность его брата и двух сестер, которые по общему согласию решили ее продать. К моменту явки Валентинова уже был заключен нотариально удостоверенный договор купли-продажи квартиры и переданы деньги в порядке ее оплаты, однако переход права собственности на квартиру в органах юстиции зарегистрирован не был. При этом выяснилось, что покупателем квартиры был произведен дорогой ремонт с изменением ее планировки.

Автомобиль Валентинова достался его сестре Анне, которая подарила его своему сыну на совершеннолетие.

Дачный домик, построенный Валентиновым на выделенном ему в собственность участке, достался другой его сестре, Надежде, и оказался снесен, а на его месте был возведен шикарный коттедж. Мебель, переданная Валентиновым ранее в пользование брату и впоследствии перешедшая к нему по наследству, была продана им своему коллеге по работе.

Имеются ли у Валентинова основания для предъявления виндикационных исков в каждом из указанных случаев? Если имеются, то подлежат ли такие иски удовлетворению? Если таких оснований нет, то каким образом Валентинов может защитить свои интересы?

При решении данной задачи необходимо проследить судьбу каждого спорного предмета и определить, как владелец его приобрел: возмездно или безвозмездно, является ли он добросовестным или недобросовестным приобретателем, а также как предмет выбыл из обладания собственника — по его воле или помимо воли.

Момент перехода права собственности на недвижимое имущество (однокомнатную квартиру) связывается законодательством с государственной регистрацией купли-продажи квартиры. Соответственно, несмотря на то что брат и сестры Валентинова успели заключить нотариально удостоверенный договор купли-продажи квартиры и получили за нее деньги, к моменту предъявления виндикационного иска они юридически оставались ее владельцами. Следовательно, Валентинов не потерял права истребовать квартиру из чужого незаконного владения, так как к его брату и сестрам квартира перешла безвозмездно (в порядке наследования).

Автомобиль достался сыну сестры Валентинова тоже безвозмездно, а потому также может быть виндигирован.

Поскольку дачный домик Валентинова был снесен, новый коттедж, построенный Надеждой для себя на принадлежащем Валентинову участке, является ее собственностью и истребован быть не может. Основания для предъявления виндикационного иска в отношении коттеджа отсутствуют. Однако такой иск должен быть удовлетворен в отношении земельного участка, доставшегося Надежде безвозмездно.

Валентинов не сможет истребовать свою мебель, поскольку она выбыла из владения по его воле (была передана в пользование брату), а новый ее владелец приобрел ее за плату. Тем не менее Валентинов имеет право потребовать от брата возместить ему убытки (выражающиеся в стоимости утраченной мебели).

2. После смерти брата к Миролюбову по наследству перешла двухкомнатная квартира. Миролюбов, имевший сына-студента, не хотел продавать квартиру, однако, испытывая затруднения с оплатой обучения сына, решил сдать квартиру по договору коммерческого найма. Через агентство недвижимости Миролюбов нашел нанимателя Смирнова, согласившегося с запрашиваемой им ценой.

После того как от нанимателя перестали поступать ежемесячные платежи, а к телефону в сданной квартире никто не подходил, Миролюбов решил зайти в квартиру и выяснить положение вещей. Оказалось, что Смирнов исчез (соседи его не видели уже несколько месяцев), а многие вещи обстановки пропали.

Через некоторое время выяснилось, что телевизор «Panasonic» был заложен нанимателем в ломбарде, однако вовремя не был выкуплен, а потому реализован с публичных торгов гражданину Сидорову.

Персидский ковер был передан соседу в порядке уплаты карточного долга Смирнова. Сосед узнал ковер Миролюбова, однако вопросов Смирнову не задавал.

Сервиз и музыкальный центр были доставлены нанимателем в комиссионный магазин. При этом сервиз был уже реализован, фамилию и адрес покупателя работники магазина сообщить не смогли. Музыкальный центр по-прежнему был выставлен на продажу в магазине, однако возвращать его администрация магазина отказывалась, поскольку договор комиссии был заключен не с Миролюбовым, а со Смирновым.

Кроме того, Миролюбов увидел у соседского мальчика во дворе велосипед точно такой же модели и расцветки, как и тот, что пропал из его квартиры. Однако сказать точно, что это его, Миролюбова, велосипед, он не мог.

В каких из указанных случаев возможно истребование имущества из чужого незаконного владения?

При решении данной задачи необходимо проследить судьбу каждого спорного предмета и определить, как владелец его приобрел: возмездно или безвозмездно, является ли он добросовестным или недобросовестным приобретателем, а также как предмет выбыл из обладания собственника — по его воле или помимо воли.

Миролюбов сам заключил со Смирновым договор найма квартиры, следовательно, с момента передачи квартиры она вместе со всеми вещами вышла из обладания Миролюбова по его воле. Поэто-

му вопрос о возможности истребования вещей, принадлежащих Миролюбову, будет напрямую зависеть от двух факторов — возмездности приобретения вещей новым владельцем, а также его добросовестности.

Гражданин Сидоров приобрел телевизор возмездно. Кроме того, приобретая товар на публичных торгах, он не знал и не мог знать, что продавец не является его собственником. Следовательно, он должен быть признан добросовестным приобретателем. Таким образом, телевизор виндцирован быть не может.

Сосед, узнав ковер Миролюбова и понимая, что наниматель квартиры не может продавать ее обстановку, тем не менее принял ковер в качестве оплаты карточного долга. Поэтому он не может быть признан добросовестным приобретателем и должен вернуть ковер Миролюбову.

Музыкальный центр, переданный комиссионному магазину на реализацию, может быть истребован Миролюбовым, поскольку магазин, осуществляя лишь посреднические функции, получил от Смирнова товар безвозмездно.

Наконец, Миролюбов, не зная наверняка, что велосипед соседского мальчика принадлежит ему, не сможет доказать право собственности и, следовательно, не вправе истребовать имущество из чужого незаконного владения.

3. Из машины «Ауди», принадлежащей Тальянцеву, была украдена сумка. В сумке, помимо документов на автомобиль, находились деньги в сумме 30 тыс. р.; золотые украшения, купленные Тальянцевым в подарок жене; несколько именных акций АО «ГАЗ»; портативный компьютер с информацией, составлявшей коммерческую тайну; мобильный телефон. В результате розыскных мероприятий вор был задержан, его вина в совершении преступления установлена вступившим в силу решением суда.

На квартире у вора была обнаружена сама сумка потерпевшего, пачка денег в сумме 30 тыс. р., акции АО «ГАЗ», выписанные на имя Тальянцева, а также портативный компьютер. Как выяснилось, информация, составлявшая коммерческую тайну, была скопирована сообщником вора для продажи заинтересованным лицам. Золотые украшения и мобильный телефон, согласно показаниям преступника, он продал своему коллеге по работе Амвросимову.

Тальянцев предъявил соответствующие иски об истребовании имущества из чужого незаконного владения. В их числе он

предъявил иск об истребовании информации, составляющей коммерческую тайну, из владения сообщника осужденного.

В каких из указанных случаев возможно предъявление виндикационного иска? Подлежат ли такие иски удовлетворению?

У вора, являющегося недобросовестным приобретателем имущества Тальянцева, можно истребовать сумку, именные акции, портативный компьютер. Возможность истребования денег зависит от того, сможет ли Тальянцев доказать, что это именно его деньги (например, указать номера денежных знаков, т. е. индивидуализировать их).

Амвросимову, добросовестно купившему золотые украшения и мобильный телефон у человека, подозревать в воровстве которого не было никаких оснований, тем не менее придется расстаться с покупкой, поскольку указанные вещи были из обладания Тальянцева помимо его воли, а значит, он имеет право на их истребование, несмотря на признаки добросовестности покупателя и возмездности приобретения.

Виндикационный иск применяется только для истребования вещей. Иные объекты гражданских прав, в частности коммерческая и служебная информация, защищаются другими средствами гражданского права. Например, в соответствии со ст. 139 ГК РФ лицо, незаконными методами получившее такую информацию, обязано возместить причиненные убытки. Физически же истребовать ту или иную информацию, как правило, невозможно.

4. Никишина, у которой были похищены некоторые ценные вещи, в том числе каракулевая шуба, обнаружила свою шубу в городском ломбарде, куда шуба была сдана под залог ссуды, полученной Петровым. Петров, как выяснилось, купил эту шубу в комиссионном магазине.

К кому Никишина может предъявить виндикационный иск? Имеются ли основания для удовлетворения такого иска?

В том случае, если собственник обнаруживает свою вещь у лица, владеющего ей незаконно (т. е. не основываясь на непрерывном ряде правопреемств), у него имеются основания для предъявления виндикационного иска. Поэтому Никишина может предъявить иск об истребовании своей шубы независимо от того, обнаружила ли она ее в ломбарде или в другом месте.

Ломбард, как и Петров, несомненно, являются добросовестными приобретателями, получившими шубу возмездно. Однако шуба выбыла из владения Никишиной помимо ее воли, поэтому ее иск подлежит удовлетворению.

Но при этом возникает другой вопрос: остается ли шуба Никишиной обремененной залогом или нет? Представляется, что нет. В пользу этого вывода можно выдвинуть следующие доводы.

Правила Гражданского кодекса РФ об истребовании имущества от добросовестного приобретателя, в сущности, представляют собой нормы о распределении риска неблагоприятного хода событий (добросовестного приобретения имущества от лица, которое не имело права его отчуждать). Поэтому если ГК РФ перекладывает этот риск на добросовестного приобретателя и защищает интересы собственника, то соответственно интересы собственника должны быть защищены и против прав залогодержателя, т. е. он должен получить имущество, свободное от всяких обременений. Таким образом, риск недействительности залога должен нести залогодержатель, т. е. добросовестный приобретатель. Однако это несколько не влияет на его право потребовать от Петрова возврата суммы кредита.

5. Цвелев Д.В., увидев ночью одиноко стоящую иномарку, вскрыл ее и вытащил автомагнитолу. В этот момент появился хозяин иномарки. В завязавшейся потасовке магнитола была разбита, но похититель был задержан и доставлен в милицию. Позже выяснилось, что, пытаясь задержать Цвелева, хозяин порвал его кожаную куртку.

Какие виды ответственности будут применяться по отношению к Цвелеву Д.В.? Какие меры для защиты своей собственности мог принять хозяин машины самостоятельно? Правомерна ли потасовка у машины? Кто будет возмещать стоимость поврежденной куртки?

Цвелев Д.В., совершив деяние, описанное в задаче, во-первых, подлежит привлечению к уголовной ответственности. Учащимся следует определить, какое преступление совершил Цвелев. Решение данного вопроса зависит от того, в какой момент появился хозяин и как следует квалифицировать завязавшуюся у автомобиля потасовку.

В том случае, если к моменту появления хозяина иномарки похититель уже вытащил магнитола и покинул место преступления, следует признать, что к данному моменту преступление уже было

закончено, а потасовка автовладельца с похитителем должна быть квалифицирована как попытка задержать преступника и его сопротивление задержанию. В таком случае деяние, совершенное Цвелевым, подпадает под признаки преступления, предусмотренного ст. 158 УК РФ («Кража»). В соответствии с указанной статьей под кражей понимается тайное хищение чужого имущества, наказываемое штрафом в размере от двухсот до семисот минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух до семи месяцев, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двухсот сорока часов, либо исправительными работами на срок от одного года до двух лет, либо арестом на срок от четырех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до трех лет.

Если же хозяин иномарки застал Цвелева в процессе похищения магнитолы (например, тот вскрыл автомобиль, залез в него и пытался извлечь автомагнитолу из гнезда на панели приборов), вступил с ним в потасовку, а Цвелев, несмотря на это, не отказался от своей идеи и продолжил теперь уже открыто свое преступление (например, помимо магнитолы попытался схватить и колонки, лежавшие на задней полке автомобиля), то совершенное Цвелевым преступление должно быть квалифицировано уже как грабеж (ст. 161 УК РФ), т.е. открытое хищение чужого имущества. Грабеж, совершенный с применением насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо с угрозой применения такого насилия, наказывается лишением свободы на срок от трех до семи лет со штрафом в размере до пятидесяти минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до одного месяца либо без такового.

Если же похищение магнитолы сопровождалось насилием, опасным для жизни или здоровья, либо Цвелев угрожал применением такого насилия (например, вытащил нож), то данное деяние квалифицируется уже как разбой. Разбой, совершенный с применением оружия, наказывается лишением свободы на срок от семи до двенадцати лет с конфискацией имущества.

Так как в результате совершенного преступления потерпевшему был причинен имущественный вред (магнитола была разбита), то Цвелев Д.В. должен его возместить. Таким образом, к похитителю должны быть применены помимо уголовного наказания меры гражданской ответственности.

Действия пострадавшего в зависимости от обстоятельств могут быть квалифицированы либо как задержание преступника, либо как

необходимая оборона. Главным требованием при этом является недопущение превышения пределов необходимой обороны (превышения необходимых для задержания мер). Превышением пределов необходимой обороны признаются умышленные действия, явно не соответствующие характеру и степени общественной опасности посягательства. Превышением мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление, признается их явное несоответствие характеру и степени общественной опасности совершенного задерживаемым лицом преступления и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред. Такое превышение влечет за собой уголовную ответственность только в случаях умышленного причинения вреда.

Из текста задачи следует, что такого превышения допущено не было, следовательно, вред, причиненный Цвелеву (в частности, порванная куртка), возмещаться пострадавшим не должен.

При решении данной задачи также следует обсудить вопрос о мерах самозащиты права собственности, допустимых вообще и в представленной в задаче ситуации в частности. При этом возможно возникновение дискуссии, поскольку для определения границы допустимости мер самозащиты используются оценочные понятия: явное несоответствие характеру и степени опасности посягательства, причинение чрезмерного вреда и др. Однако остается очевидным, что для защиты права собственности недопустимо подвергать опасности жизнь и здоровье окружающих либо похитителя. При этом, однако, следует понимать, что простое нарушение права собственности (кража, например) зачастую перерастает в посягательство на жизнь и здоровье (разбой), соответственно меняются как защищаемые интересы, так и виды мер, которые могут быть применены для самозащиты потерпевшим.

6. 16-летний Киселев развел рядом с дачей Филиппова костер, от которого загорелись забор и хозяйственные постройки на дачном участке.

Кто будет нести ответственность за данное правонарушение?

16-летний Киселев является несовершеннолетним, поэтому к нему применяются особые правила возмещения причиненного вреда.

В соответствии со ст. 1074 ГК РФ несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет самостоятельно несут ответственность за причиненный вред на общих основаниях. В случае, когда у несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет нет доходов или иного имущества,

достаточных для возмещения вреда, вред должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями (усыновителями) или попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине. Обязанность родителей (усыновителей), попечителя и соответствующего учреждения по возмещению вреда, причиненного несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет, прекращается по достижении причинившим вред совершеннолетия либо в случаях, когда у него до достижения совершеннолетия появились доходы или иное имущество, достаточные для возмещения вреда, либо когда он до достижения совершеннолетия приобрел дееспособность.

Таким образом, иск о возмещении вреда должен быть предъявлен к самому Киселеву. В случае если он обладает достаточным для возмещения вреда имуществом (например, к нему по наследству перешел дом либо квартира), то с него будет взыскана сумма убытков. Если же он таким имуществом не обладает, то данная сумма будет взыскана с его родителей, если они не докажут, что вред возник не по их вине. Доказать свою невиновность им будет крайне сложно, поскольку, как правило, сам факт причинения вреда несовершеннолетним расценивается как результат недостатков в воспитании, вина за которые лежит на родителях. Единственным случаем освобождения родителей такого несовершеннолетнего от ответственности является ситуация, когда несовершеннолетний в момент причинения вреда находился на попечении соответствующего воспитательного, лечебного учреждения, учреждения социальной защиты. В таком случае обязанность возместить вред перекладывается на указанные учреждения.

Следует также отметить, что в Уголовном кодексе РФ предусмотрена ответственность за уничтожение или повреждение чужого имущества в крупном размере (т.е. стоимостью более 500 минимальных месячных размеров оплаты труда), совершенное по неосторожности, которое наказывается штрафом в размере до 200 минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного на период до двух месяцев, либо исправительными работами на срок до одного года, либо ограничением свободы на срок до двух лет. Те же деяния, совершенные путем неосторожного обращения с огнем или иными источниками повышенной опасности либо повлекшие тяжкие последствия, наказываются штрафом в размере от 200 до 500 минимальных размеров оплаты труда или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух до пяти месяцев, либо исправительными работа-

ми на срок от одного года до двух лет, либо ограничением свободы на срок до трех лет, либо лишением свободы на срок до двух лет. Таким образом, вопрос об уголовной ответственности возникнет в том случае, если стоимость сгоревших забора и хозяйственных построек превышает 500 минимальных месячных размеров оплаты труда. Уголовную ответственность будет нести лицо, совершившее преступление, т.е. несовершеннолетний.

7. Назаренко решил снести свой старый дачный домик и построить на его месте большой новый кирпичный дом. С помощью отбойного молотка он демонтировал стены старого дома, так что соседи были лишены возможности отдыхать. Кроме того, в радиусе 50 м все растения были покрыты толстым слоем пыли, стали болеть, а некоторые из них погибли. У одного из соседей обострилась бронхиальная астма, в результате чего он на две недели попал в больницу. Затем Назаренко привез стройматериалы, а поскольку его участок был маленький, то, не спросив разрешения, часть из них сложил на дороге перед воротами соседнего участка, а часть – прямо на газоне у соседа. Построенный дом оказался настолько высок, что заслонил солнце для соседей и лишил их возможности заниматься сельским хозяйством.

Были ли нарушены имущественные права соседей и как их можно защитить?

Право собственности предоставляет собственнику возможность по своему усмотрению, наиболее абсолютным образом владеть, пользоваться и распоряжаться своим имуществом. По сути, это означает свободу собственника пользоваться имуществом так, как он пожелает, в том числе и уничтожить свое имущество.

Однако эта свобода не безгранична. Пределы права собственности определяются законом, а также правами и законными интересами других лиц. Так, например, право может прямо запрещать осуществление определенных действий с имуществом, например уничтожение его общепризнанным способом. Кроме того, собственник при осуществлении права собственности не может нарушать права третьих лиц.

Именно такой случай представлен в задаче. Во-первых, Назаренко стал сносить свой дом чрезмерно шумным и опасным для здоровья окружающих людей способом, чем фактически лишил их на определенное время возможности пользования их собственностью.

Во-вторых, сложив стройматериалы перед воротами чужого участка, а также непосредственно на нем, он создал препятствия для пользования чужим участком, а кроме того, уничтожил чужой газон.

Наконец, построив слишком высокий дом, который закрыл для соседей солнечный свет, Назаренко лишил их возможности использовать свои участки по прямому назначению – для разведения плодово-ягодных культур и для отдыха, что также представляет собой нарушение их права собственности.

Все эти нарушения влекут для соседей убытки, выразившиеся, в частности, в повреждении имущества (уничтожении деревьев, газона), в необходимости произвести определенные расходы для восстановления своего права собственности (например, посадить новые деревья, газон, убрать кирпич от ворот и т.п.). Убытки, обусловленные нарушением права собственности, могут быть взысканы с нарушителя в судебном порядке.

Кроме того, соседи могут предъявить иски об устранении нарушений своего права собственности.

Представляется, что Назаренко следовало заранее договориться с соседями о способе сноса дома и предоставлении им соразмерной компенсации за причиненные неудобства, о возможности использовать чужую территорию для складирования стройматериалов и др.

8. Васильев одолжил у Матвеева 10 тыс. р. Они условились, что если заемщик не отдаст деньги в срок, то будет должен выплатить Матвееву дополнительно 2 тыс. р. Когда подошел срок расплачиваться, оказалось, что Матвеев продал свою квартиру и переехал на новое место жительства. Покупатели квартиры нового адреса Матвеева не знали. Все попытки его разыскать были напрасными. Однако через несколько месяцев Матвеев сам приехал к Васильеву и потребовал помимо суммы долга выплаты оговоренных 2 тыс. р.

Как должен поступить Васильев? Имеет ли Матвеев право на 2 тыс. р.?

Условие об обязанности выплатить Матвееву 2 тыс. р. в случае просрочки в возврате долга является, по сути, условием о применении к должнику особой меры гражданской ответственности – неустойки. Однако для взыскания неустойки необходимо установить наличие общих условий гражданской ответственности: неисполнения должником обязанности; виновности должника.

Следует признать, что Васильев не исполнил свою обязанность отдать Матвееву долг в срок, обусловленный договором.

Однако, необходимо выяснить, есть ли вина Васильева в нарушении договорных обязательств. В соответствии со ст. 401 ГК РФ лицо признается невиновным в неисполнении обязательства, если при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства.

В данном случае Васильев принял все возможные (а не только требуемые законом) меры к розыску своего кредитора, однако его попытки успехом не увенчались. Соответственно исполнение обязательства в срок было для него невозможно, а значит, одно из условий гражданской ответственности – вина правонарушителя – отсутствует.

Кроме того, в ГК РФ установлены специальные правила, определяющие место исполнения обязательства. В соответствии со ст. 316 ГК РФ исполнение по денежному обязательству должно быть произведено по месту жительства кредитора в момент возникновения обязательства, а если кредитором является юридическое лицо – по месту его нахождения в момент возникновения обязательства; если кредитор к моменту исполнения обязательства изменил место жительства или место нахождения и известил об этом должника – по новому месту жительства или нахождения кредитора с отнесением на счет кредитора расходов, связанных с переменой места исполнения. Так как кредитор в данном случае не известил должника о перемене своего места жительства, все последствия неисполнения обязанности отдать долг, вызванные такой переменой места жительства, ложатся на него, а должник освобождается от ответственности.

9. Универмаг продал Елисееву пианино с обязательством доставить его на квартиру покупателя. При перевозке пианино попало под сильный дождь и было испорчено. Покупатель отказался принять доставленное ему пианино и потребовал вернуть деньги или доставить другой, исправный инструмент. На свое заявление Елисеев получил от администрации ответ, в котором указывалось, что Елисеев, выбрав в магазине пианино и уплатив за него деньги, стал его собственником и поэтому сам должен нести ответственность за порчу инструмента от случайных причин. В поданном в суд исковом заявлении Елисеев просил взыскать с магазина в его пользу стоимость пианино или обязать магазин доставить другое пианино, так как свои обязанности по договору

магазин мог считать выполненными лишь с момента надлежащей доставки вещи на квартиру. Универмаг со своей стороны просит суд обязать Елисеева принять купленное им пианино.

В какой момент у покупателя по договору купли-продажи возникает право собственности на товар? Можно ли считать магазин исполнившим обязанность по передаче товара покупателю? Какие требования может предъявить Елисеев к универмагу?

Право собственности на товар и соответственно риск случайной гибели вещи переходят на покупателя в момент передачи ему товара. Обязанность продавца передать товар покупателю, если договором предусмотрена обязанность продавца по доставке товара, считается исполненной в момент вручения товара надлежащего качества покупателю.

Соответственно магазин не может считаться исполнившим обязанность передать товар покупателю и риск случайной гибели товара должен нести магазин.

Покупатель, которому продан товар ненадлежащего качества, вправе по своему выбору потребовать:

- замены недоброкачественного товара товаром надлежащего качества;
- соразмерного уменьшения покупной цены;
- незамедлительного безвозмездного устранения недостатков товара;
- возмещения расходов на устранение недостатков товара;
- замены технически сложного или дорогостоящего товара в случае существенного нарушения требований к его качеству;
- расторжения договора купли-продажи и возврата уплаченной за товар денежной суммы.

Таким образом, требования Елисеева являются обоснованными.

К магазину может быть применена ответственность в виде взыскания суммы убытков, неустойки и штрафа. Так, в соответствии с Законом о защите прав потребителей, если продавец в течение 10 дней не удовлетворит законное требование потребителя, последний приобретает право на штрафную неустойку в размере 1 % от цены товара за каждый день просрочки. Кроме того, в случае, если дело будет доведено до судебного рассмотрения, суд при удовлетворении иска вправе вынести решение о взыскании с продавца штрафа в размере цены иска за несоблюдение добровольного порядка удовлетворения требований потребителя.

10. В 1994 г. Алексеев, окончивший курсы водителей автобуса, был призван в армию. Военная часть, в которой он проходил службу, была направлена в Чеченскую Республику. После демобилизации Алексеев смог устроиться на работу водителем автобуса в том же автобусном парке, где он заканчивал водительские курсы. Однако через некоторое время у Алексеева стало ухудшаться зрение, так что при очередном медосмотре он не получил разрешения управлять автобусом. Результаты обследования показали, что причиной ухудшения зрения стали ранения, полученные во время прохождения военной службы в Чечне. Алексеев, показав начальнику автобусного парка справку, попросил не увольнять его, а перевести на место автослесаря, поскольку иначе ему нигде будет работать. Начальник парка, узнав, что Алексеев воевал в Чечне, предложил тому написать заявление об увольнении по собственному желанию. Алексеев отказался, однако позже все равно был уволен, правда по другому основанию. Этот случай получил огласку, из-за чего у Алексеева возникли проблемы с трудоустройством. Позднее в Обществе ветеранов Афганской и Чеченской войн ему рассказали, что работодатели, узнав о военном прошлом поступающего на работу, как правило, предпочитают ему отказать.

Алексеев предъявил к начальнику автобусного парка иск о защите чести и достоинства, о возмещении ему ущерба в размере утраченного заработка и о компенсации морального вреда.

Подлежит ли удовлетворению иск Алексеева? Допускается ли возмещение материального и морального ущерба по делам о защите чести и достоинства?

Действительно, предав огласке военное прошлое Алексеева, начальник автобусного парка усложнил жизнь своему подчиненному, вызвав трудности с трудоустройством, материальный и моральный ущерб.

Однако имеются ли основания для предъявления иска о защите чести и достоинства? Представляется, что нет.

Сведениями, порочащими честь и достоинство, в соответствии с российским законодательством могут быть только ложные данные. В том случае, если сообщение, пусть даже и наносящее вред чести и достоинству, влекущее причинение нравственных страданий (морального вреда), соответствует действительности, иск о защите чести и достоинства удовлетворен быть не может и интересы потерпевшего (Алексеева) судом защищаться не будут.

Такое положение вещей, в общем-то является несправедливым по отношению к потерпевшему. Действительно, некоторые сведения о себе он предпочел бы хранить в тайне. И если они становятся известны кому-либо (по воле потерпевшего или против его воли), было бы справедливым вменить обладателю информации в обязанность (если он, конечно, не уполномочен обнародовать сведения) сохранять тайну. Если же он не исполнит свою обязанность, было бы справедливым возложить на него обязанность возместить материальный и моральный вред.

В некоторых зарубежных странах достигнуто такое понимание проблемы. Поэтому интересы потерпевшего от такого обнародования могут быть защищены в судебном порядке. В законодательстве этих государств (в том числе и в США) закреплено понятие *диффамации*, которое распространяется на разглашение не только ложных, но и действительных сведений, позорящих честь и достоинство гражданина или юридического лица.

Однако Российская Федерация не принадлежит к числу данных государств, поэтому интересы Алексеева защищены быть не могут.

11. Востряков с 1983 г. проходил службу в исправительном учреждении Управления исполнения наказаний УВД Читинской области в должности начальника отдела безопасности. Одновременно Востряков обучался на заочном отделении Высшей школы МВД в г. Иркутске. Пользуясь своим служебным положением, он попросил осужденного Муравского, работавшего библиотекарем исправительного учреждения, выполнить для него курсовую работу по теме «Правовые, морально-этические основы и принципы оперативно-розыскной деятельности органов внутренних дел». Впоследствии данный случай получил огласку, и приказом начальника УВД по личному составу от 13 июня 1996 г. Востряков был уволен со службы «за совершение проступка, несовместимого с требованиями, предъявляемыми к личным, нравственным качествам сотрудника органов внутренних дел».

Считая увольнение незаконным, Востряков обратился в суд с иском о восстановлении его на службе в должности начальника отдела безопасности. Поскольку в ст. 19 Закона РСФСР «О милиции» не содержится такого основания увольнения из органов внутренних дел, как совершение проступка, не совместимого с требованиями, предъявляемыми к личным, нравственным качествам сотрудника, суд удовлетворил его иск и восстановил на работе.

После своего восстановления на работе Востряков предъявил новый иск — о защите чести и достоинства и возмещении морально-го вреда. По мнению истца, суд, восстановив его на работе, признал его правоту. Поэтому он потребовал обязать начальника УВД по личному составу издать новый приказ, опровергающий сведения о том, что Востряков совершил безнравственный поступок, а также возместить ему моральный вред.

Есть ли основания для удовлетворения иска Вострякова?

Проследим, имеются ли условия для удовлетворения иска о защите чести и достоинства.

Приказ, характеризующий истца как лицо, уволенное со службы «за совершение проступка, не совместимого с требованиями, предъявляемыми к личным, нравственным качествам сотрудника органов внутренних дел», естественно, порочит честь и достоинство Вострякова.

Однако условием удовлетворения иска о защите чести и достоинства является также *ложность* распространенных сведений. Решение суда, восстановившего Вострякова на работе, нельзя квалифицировать как признавшее правоту истца по всем вопросам, связанным с конфликтом. Юридическое значение данного решения заключается в констатации неправомерности его увольнения. Однако нравственный облик Вострякова суд не обсуждал и тем более не констатировал ложности обстоятельств, которые в действительности имели место. Таким образом, следует признать, что характеристика истца как совершившего проступок, не совместимый с требованиями, предъявляемыми к личным, нравственным качествам сотрудника органов внутренних дел, соответствует действительности, а значит, основания для удовлетворения иска о защите чести и достоинства отсутствуют.

Глава XI. ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВО

48 . Формы предпринимательства

1. Японцы очень активно заимствуют технологию из-за рубежа, хотя видоизменяют ее в соответствии с собственными потребностями. Но и сами они охотно демонстрируют, например, американцам свои фабрики и заводы, причем даже представителям конкурирующих фирм, ничуть не опасаясь, что компании США смогут у них что-либо позаимствовать. Но это не касается южнокорейских визитеров. Японские компании весьма настороженно относятся к любым визитам южнокорейских предпринимателей на свои фирмы и под любым удобным предлогом отказывают им в этом.

Как вы думаете, почему такой разный подход обнаруживают японские фирмы?

Особенностью японского предпринимательства, добившегося невероятных успехов, является упор на эффективное использование рабочей силы, на организацию производства, на управление производственными процессами, тогда же как американские предприниматели испокон веков делали ставку на улучшение технологии производства, а не на управление им. Хотя никогда этим и не пренебрегали. Посещая японские предприятия, американцы стараются обращать внимание на то, чему они придают большее значение, т. е. на то, какое существует техническое оснащение, на сам технологический процесс. Южнокорейские предприниматели, зная менталитет своего народа (трудолюбие, беспрекословное послушание, жертвенность, неутомимость и т. п.), который схож с менталитетом японцев, упор делают, так же как и японские бизнесмены, на людской фактор и, как мы знаем, тоже добиваются хороших результатов в своем деле. Посещая японские предприятия, они как губки впитывают наработки японских менеджеров и тут же начинают применять их у себя. Японцы, не желая терять преимуществ в конкурентной борьбе, с неохотой допускают южнокорейцев на свои предприятия.

2. Общеизвестно, что Япония держит первенство в производстве телевизионной и связанной с ней продукции. Но в какой-то момент корейцы потеснили японцев на рынке видеокассет, начав

продавать свою продукцию на 25 — 30% дешевле японской. Через некоторое время японцы снизили цены на свои видеокассеты до уровня южнокорейских, сохранив при этом качество.

Обсудите все «за» и «против» разных мер, которые могли бы помочь Южной Корее восстановить утраченные позиции на рынке видеокассет:

- *понижить заработную плату рабочим;*
- *повысить автоматизацию производства;*
- *увеличить объем выпуска видеокассет;*
- *улучшить технологию производства.*

Для победы в конкурентной борьбе все методы хороши, кроме тех, которые противоречат законодательству, т. е. противозаконны. Перечисленные методы не относятся к числу таковых. Следовательно, все их можно использовать. Другое дело, какие из них более эффективны.

По эффективности (имеется в виду по скорости отдачи и достижению скорого перелома положения в конкурентной борьбе) их можно расположить следующим образом. Прежде всего увеличение объема производства видеокассет происходит за счет снижения производственных издержек, приходящихся на единицу продукции, путем:

- *улучшения технологии производства;*
- *повышения автоматизации производства;*
- *снижения заработной платы рабочим.*

3. Рядом с вашим домом находится молочный комбинат. Вы хотите продавать в соседний город его продукцию.

Какая форма предпринимательства вам подошла бы больше всего, с учетом того, что вам не хватит своих собственных средств для организации регулярных и бесперебойных поставок молочной продукции в магазины соседнего города, проявившие к этому интерес?

Здесь лучше использовать индивидуальную форму предпринимательства. Торговая палатка, ларек, легковая автомашинка и погрузочная тележка — вот средства ведения торговли. Они не требуют больших капиталов, и приобретение их вполне по силам одному предпринимателю (одному человеку или семье).

4. Вам пришла в голову идея, что рыбные пельмени вполне могут потеснить мясные пельмени со столов потребителей.

Какую форму предпринимательства вы бы выбрали для реализации своей идеи? Что бы вам потребовалось для этого предпринять?

Здесь, скорее всего, подойдет партнерская форма предпринимательства. Чтобы торговля приносила прибыль, нужно наладить массовое, т. е. в большом количестве, изготовление пельменей. Ручным способом это не осуществить, поэтому нужны соответствующие автоматические механизмы и приспособления (мешалка для изготовления теста, мощная мясорубка, мешалка для изготовления фарша, автоматы для развешивания теста и фарша, для штамповки пельменей, для развешивания готовых пельменей и их упаковки). Кроме этого необходимы холодильные камеры для хранения готовых пельменей. Нужен более мощный и вместительный транспорт (пусть небольшой, но грузовик, да желательно с холодильной камерой). Одним словом, капиталозатраты здесь требуются куда более значительные, чем в ситуации, описанной в предыдущей задаче. Таким образом, тут необходимо сложение капиталов нескольких лиц и образование общества с ограниченной ответственностью.

49. Индивидуальное предпринимательство

1. Вова Логинов, ученик 10 класса, удивлял всех ребят. Он ходил в дорогой одежде и хвастал, что уже скоро накопит денег на машину. Когда его спрашивали, откуда у него столько денег, то важно отвечал, что он бизнесмен и делает деньги, покупая на кондитерской фабрике шоколадки и продавая их в коммерческие палатки дорожке.

Можно ли назвать Вову Логинова индивидуальным предпринимателем?

В принципе, если Вова достиг 16 лет и есть согласие родителей, то он может заниматься предпринимательством. Его действия, заключающиеся в том, что он приобретает на кондитерской фабрике шоколадки по одной цене и продает их владельцам торговых палаток по повышенной цене, причем делает это систематически и с целью получения прибыли, должны быть квалифицированы, т. е. рассмотрены, как предпринимательские. Но для того, чтобы считаться предпринимателем, надо зарегистрироваться в соответствующем государственном органе (администрации города, района) и платить

налоги с доходов, получаемых от своей предпринимательской деятельности. Если этого не сделать, то на такого лжепредпринимателя можно наложить административную ответственность, например оштрафовать.

2. Касымов, ранее сам торговавший овощами и фруктами в палатке, нанял на работу продавцом Башимову. Сам же он теперь занимался приобретением и подвозом необходимого товара, установкой (демонтажем) палатки, приемом выручки. Через год Башимова узнала, что ее мать тяжело больна. Она попросила своего хозяина дать ей отпуск, чтобы съездить домой и навестить мать. Касымов отказал, ссылаясь на то, что дело бросать нельзя. *Законно ли поступил Касымов?*

Касымов поступил незаконно. Он, как индивидуальный предприниматель, конечно, может нанимать работников, в частности принять на работу Башимову в качестве продавца. Но, заключая трудовые соглашения с лицами, индивидуальный предприниматель обязан соблюдать трудовое законодательство. Согласно ст. 114 Трудового кодекса РФ, работникам предоставляются ежегодные отпуска с сохранением места работы и среднего заработка. Отпуска предоставляются за первый год работы спустя 6 месяцев. Башимова, как видно из условий задачи, уже проработала год, следовательно, имела право на оплачиваемый отпуск.

Аргумент Касымова о том, что, дескать, дело не бросишь, не может быть принят во внимание. Ведь ранее, до приема на работу Башимовой, Касымов сам торговал в палатке. Да и вообще, независимо от того, была ли техническая возможность заменить Башимову в связи с ее отпуском или нет, отпуск должен быть предоставлен. Закон не устанавливает каких-либо дополнительных условий для возникновения права на отпуск, помимо условия об отработке 6 месяцев с момента приема на работу.

3. Кибриков открыл автомастерскую. Он приобрел помещение, установил в нем необходимое оборудование и стал заниматься ремонтом автомобилей. Ему помогал старший сын. Дела пошли неплохо, но через некоторое время отец умер. Другие дети, наследники умершего, потребовали приобретенное имущество разделить в соответствии с законом.

Что говорит в данном случае закон?

Имущество индивидуального предпринимателя может после его смерти переходить по наследству. В этом деле только важно выяснить, нет ли в имуществе индивидуального предприятия, которое создал умерший Кибриков, доли, принадлежащей его старшему сыну. Скорее всего, есть. Эту долю надо определить и выделить, а остальное имущество разделить поровну между всеми наследниками, включая и старшего сына, помогавшего вести отцу бизнес.

Как выделить долю старшего сына? Надо по договоренности, т. е. общему согласию, всем наследникам учесть характер помощи, оказываемой старшим братом отцу при ведении бизнеса, и приблизительно оценить долю его участия (например, признать, что доля равна 1/4 стоимости имущества). Если договориться не удастся, то можно спор передать в суд, который, учтя все моменты, сам определит долю имущества старшего брата, не подлежащую разделу.

50. Юридические лица: понятие и виды

1. Жители одного из московских домов решили своими силами навести в подъезде порядок и отремонтировать его. На собрании жильцов они выбрали ответственного и постановили собрать по 500 р. с квартиры на ремонт. Были приглашены мастера, найденные по объявлению, в котором утверждалось, что работы производятся с гарантией качества.

Ответственный за ремонт встретился с ними, убедился, что они москвичи и занимались такими работами и раньше. Ремонт был выполнен.

Спустя некоторое время, когда наступили холода, краска в подъезде вздулась и отслоилась. Возмущенные жильцы решили предъявить незадачливым мастерам иск, тем более что их адреса были известны.

От имени кого необходимо предъявить иск в суд? Можно ли подъезд считать юридическим лицом?

Подъезд как структурную единицу жилого дома нельзя считать юридическим лицом, поскольку у коллектива подъезда отсутствуют признаки, необходимые для признания его юридическим лицом.

Во-первых, жители подъезда не образуют собой прочный коллектив: они не находятся друг к другу в какой-либо подчиненности, а действуют каждый сам за себя. Их руководитель в деле проведения ремонта Каменев — это «калиф на час», т. е. временный, да

и выбранный таковым только потому, что может на собрании всех перекричать.

Во-вторых, у подъезда нет собственного обособленного имущества. Деньги были собраны на конкретную цель и принадлежали семьям, проживающим в подъезде. Если бы дело с ремонтом расстроилось, то деньги были бы возвращены жильцам.

В-третьих, договор заключал Каменев от своего имени, а не от жителей подъезда.

В-четвертых, в том случае, если бы ремонт не был оплачен, то мастера иск к подъезду не могли бы предъявить, в качестве соответчиков выступали люди, проживающие в подъезде и пользующиеся результатами произведенного имущества.

То же самое и в противном случае, когда обязательства были ненадлежащим образом выполнены другой стороной (мастерами). К ним иск может быть предъявлен не от подъезда в целом, а от совокупности лиц, проживающих в подъезде, которые выступают соистцами.

2. Фокин был осужден за совершение серии сделок, связанных с незаконным оборотом драгоценных камней. Поскольку общая стоимость драгоценных камней, переданных по сделкам, позволяла квалифицировать преступление Фокина как совершенное в крупном размере, суд применил к нему дополнительное наказание в виде конфискации имущества. В опись имущества, составленную следователем, был включен компьютер, самостоятельно собранный Фокиным и впоследствии переданный им юридической фирме «Эдельвейс», участником которой он являлся, в качестве вклада в уставный капитал. Компьютер Фокин временно взял домой для работы. Представители «Эдельвейса» обратились в суд с требованием исключить компьютер из описи, поскольку он является собственностью фирмы.

Кто является собственником компьютера? Может ли он быть конфискован?

Передача компьютера в качестве вклада в уставный капитал юридической фирмы «Эдельвейс» означает переход его в собственность этой фирмы. Следовательно, компьютер не может быть конфискован (конфискуется только личное имущество преступника). То, как, где и кем будет использоваться имущество, принадлежащее фирме, решается ее руководством.

3. Г-н Сомов купил в магазине сметану. Придя домой и вскрыв упаковку, он увидел, что цвет сметаны не соответствует обычному, и усомнился в ее качестве. Он опять отправился в магазин, показал продавцу цвет сметаны в открытой упаковке и потребовал вернуть уплаченные за нее деньги. Продавец отказался это сделать, поскольку сметана была продана в пределах срока реализации. Сомову посоветовали обратиться на молочный завод, поскольку, по мнению продавца, магазин в этом случае упрекнуть не в чем и отвечать он не должен.

Кто должен нести имущественную ответственность за проданный товар?

Имущественную ответственность за недоброкачественную сметану должен нести продавец, т. е. магазин «Карина». Именно с ним Сомов заключил договор о купле-продаже сметаны. Если продавец считает, что он не виновен в порче сметаны, то он в свою очередь может предъявить претензию молочному заводу или сразу обратиться в суд за наложением санкций на молочный завод, поскольку магазин, а не г-н Сомов заключал договор поставки сметаны.

Факт недоброкачественности товара может проявляться не только в просрочке срока его реализации, но и в других признаках, в частности в необычном цвете, на который указал покупатель Сомов. Обнаружив необычный цвет сметаны, несмотря на соблюдение реализационных сроков, Сомов правильно сделал, что не стал испытывать свою судьбу и предъявил претензию продавцу. Если магазин добровольно не согласится удовлетворить справедливые требования г-на Сомова, то ему можно обратиться в суд с тем, чтобы взыскать стоимость сметаны и другие издержки, если будут (заработную плату за пропущенный в связи с вызовом в суд день работы, транспортные издержки, госпошлину и др.).

4. Ученица 11 класса Ирина Комлева пролила на покрывало чернила. В химчистке ее заверили, что пятно отойдет, но после обработки покрывало оно не исчезло, а только стало бледнее. Ирина была очень расстроена, но в ответ на просьбу повторить обработку и добиться выведения пятна приемщица ей грубо посоветовала «не быть неряхой».

Ирина обратилась к заведующей с вопросом, почему работники химчистки не только не исполняют своих обязанностей, но еще и оскорбляют клиентов. Заведующая приказала вернуть деньги за

неудачную химчистку, а по поводу оскорбления посоветовала Ирине обратиться в суд.

Кому должна Ирина предъявить иск о возмещении морально-го ущерба за нанесенное ей оскорбление: приемщице или химчистке?

Иск о возмещении морального вреда, нанесенного Ирине оскорблением со стороны приемщицы, надо предъявлять к самой обидчице. За свою «самодеятельность» она должна сама и отвечать. Стоимость морального вреда определяется по усмотрению суда с учетом предложения истца.

Но кто может предъявить данный иск в суд? Ирине ведь всего 16 или 17 лет. Процессуальной правоспособностью, т. е. участвовать в судебном разбирательстве, законом наделяются лица с 18 лет. До этого возраста судебные дела от имени несовершеннолетних ведут их законные представители (родители). От имени Ирины это могут сделать ее отец или мать.

51. Виды коммерческих организаций

1. В полное товарищество «Мотор» обратился владелец автомашины «Жигули» Савченко с просьбой произвести полную диагностику с последующим ремонтом. Получив машину, Савченко поехал на дачу, но на первом же светофоре врезался в «Мерседес» из-за отказа тормозов. Органы ГИБДД возложили ответственность за причиненный ущерб (250 тыс. р.) на Савченко. Суд, рассмотрев дело, по иску Савченко переложил ответственность за ущерб на ПТ «Мотор», мотивируя это тем, что после ремонта тормоза обязательно должны были быть исправными. Председатель ПТ «Мотор» после объявления решения суда заявил, что заплатить такую сумму автомастерская не может, так как вместе со всем оборудованием она стоит 150 тыс. р.

Кто и как будет возмещать ущерб?

Понятно, что решение суда надо исполнять тем, кому оно адресовано, тем более что и виновники его не оспаривают. Они только сетуют на то, что имущество их предприятия по стоимости в два раза меньше суммы ущерба, причиненного по их вине владельцу «Мерседеса». Но это дела не меняет, ущерб возмещать все равно нужно. Но за счет чего?

Сначала на возмещение пойдут деньги и имущество, принадлежащие товариществу. Если на счете товарищества денег нет, то придется продать имущество: мастерскую вместе с оборудованием. Если всего действительно, как утверждает председатель товарищества «Мотор», наберется только 150 тыс. р., то остальную сумму члены товарищества должны будут изыскивать из своего личного имущества (деньги в банке, дача, машина, квартира, мебель и т. п.). В какой доле каждый из них будет платить, они должны договориться между собой (либо поровну, либо в соответствии с вложенной в товарищество долей капитала). Если они не договорятся об этом, то судебный пристав может обратить исполнение взыскания к любому из них. Потом же товарищам, скорее всего, улаживать отношения будет помогать опять-таки суд, но уже по иску того, с кого взыскали полную стоимость недостающей у товарищества суммы.

2. После вступления Петрова в товарищество на вере, занимающееся мойкой машин, на правах вкладчика, он настойчиво советовал полным товарищам Иванову и Сидорову брать в мойку только машины иностранного производства, поскольку их обслуживание оплачивается лучше. Когда же Иванов и Сидоров попросили его не вмешиваться, он недоумевал, почему его мнение не учитывается, хотя он вложил в дело свои деньги.

Разрешите данную ситуацию.

Петров был в товариществе на вере не полным товарищем, а вкладчиком. Согласно ГК РФ, вкладчики не могут вмешиваться в хозяйственную деятельность товарищества, управление которым ведут полные товарищи. Петров мог лишь ознакомиться с финансовыми документами, чтобы для себя решить, правильно ли и эффективно используются средства, предоставленные им для ведения дел.

Почему такая разница в правовом положении полных товарищей и вкладчиков? Уж не дискриминация ли это?

Нет. Все правильно и справедливо. Дело в том, что советовать-то Петров мог, но отнюдь не обязательно полным товарищам надо эти советы выполнять. Им самим надо смотреть и решать. Если советы вкладчиков будут неэффективными и приведут к убыткам, то расплачиваться за них будут товарищи по-разному: вкладчики (Петров) только в размере вложенной доли, полные же товарищи, возможно, и своим личным имуществом. Они могут остаться ни с чем, что называется, пойти по миру, а вкладчик в такой ситуации никогда не окажется.

3. Общество с ограниченной ответственностью «Белизна», оказывавшее услуги населению по стирке белья, арендовало первый этаж многоквартирного дома. В помещении прачечной произошло замыкание электропроводки, и часть квартир выгорела. Ущерб составил более миллиона рублей. При создании ООО «Белизна» 15 его участников внесли каждый по 2 тыс. р. Кто будет возмещать причиненный ущерб?

По чьей вине загорелась электропроводка? За состоянием ее должен наблюдать арендатор, и он же должен принимать меры безопасности, т. е. при необходимости вовремя ремонтировать проводку. В данном случае вина возлагается на ООО «Белизна».

«Белизна» — общество с ограниченной ответственностью. Это означает, что какой бы ущерб ни был причинен, возмещать его вкладчики будут лишь в пределах стоимости вложенной доли. Но на вложенные доли, составлявшие в общей стоимости 30 тыс. р. (2 тыс. р. x 15 чел. = 30 тыс. р.), было куплено оборудование. Пожар уничтожил его полностью, т. е. оборудование продать невозможно с тем, чтобы возместить вред, причиненный пожаром жильцам второго этажа.

Отвечать, получается, некому. Но жильцов тоже есть в чем упрекнуть: они должны были быть более предусмотрительными. Они знали, что внизу открылась прачечная. На вывеске ее, как, впрочем, и любого другого предприятия, сверху небольшими буквами обязательно указывается юридическая форма предприятия. В данном случае — «ООО». Жильцы должны знать, как расшифровывается ООО (в самом деле, не с луны же они свалились!), и соображать, что если вдруг что-то случится с этим ООО, возмещать ущерб оно будет только в пределах вложенного вкладчиками капитала, т. е. ущерб им будет возмещен не полностью. Если это окажется им не по праву, надо выразить свой коллективный протест, если он ни к чему не привел, то, как говорится, спасайся кто может (сигнализируй о нарушениях прачечной правил пожарной безопасности, меняй свою квартиру, уезжай из города и т. п.).

4. Фаянсовый завод в результате приватизации стал акционерным обществом. Многие работники этого завода стали акционерами. Однако по прошествии года никто на свои акции не получил ни копейки дивидендов.

Как вы думаете, почему?

Во-первых, дивиденды на акции выплачиваются только тогда, когда у предприятия есть прибыль. Ну, допустим, прибыль была все же акционерным обществом получена. Продукция фаянсового завода «Конаково» спросом пользуется.

Во-вторых, даже если есть прибыль, то необходимо на общем собрании с учетом рекомендации органа управления АО, совета директоров принять решение, куда эту прибыль направить: на потребление или на вложение в производство с целью дальнейшего развития. Если решили, что надо развивать производство, то на полученную прибыль начинают обновлять оборудование, закупают больше материалов, чтобы увеличить объем выпускаемых товаров и т. п. Получается, что потреблять, т. е. распределять-то в соответствии с количеством акций, имеющихся у каждого работника, и нечего. Дивидендов, конечно, не будет. Обычно такое решение принимается на этапе создания предприятия или его реорганизации.

Вообще же тем, кто этого не понимает, надо посоветовать ходить на общие собрания акционеров, информацию о созыве которых обязательно посылают всем акционерам. Надо чувствовать себя хозяевами производства, а не его приложением.

5. Производственный кооператив из 30 человек занимался строительством коровника для фермерского хозяйства. Спустя некоторое время после сдачи его в эксплуатацию обвалились перекрытия, и несколько коров погибли. Хозяйство обратилось в суд с иском о возмещении ущерба, который составил около миллиона рублей. Председатель кооператива в суде заявил, что паевые взносы членов кооператива составляют всего 15 тыс. р., поскольку при вступлении в кооператив каждый внес по 500 р., а в Уставе кооператива сказано, что максимальный предел ответственности не может быть выше 5-кратного размера паевых взносов.

Кто должен возместить причиненный ущерб?

Ущерб должен возмещать кооператив из своего имущества. Если его не хватило, то члены кооператива должны нести дополнительную ответственность, кратную собранному с них взносам при создании кооператива. Всего собрали, как сообщил председатель кооператива, 15 тыс. р., но в уставе записано, что дополнительная ответственность может быть возложена на членов кооператива в пятикратном размере пая (15 тыс. р. \times 5 = 75 тыс. р.). Следовательно, надо собрать со всех членов 75 тыс. р.

Но ущерб составил около 1 млн р.! Он за минусом 75 тыс. останется невозмещенным.

Слышатся возмущенные возгласы председателя колхоза «Победа». Ну что ж, ему надо на себя оборотиться... Он должен был хотя бы немного представлять, с кем заключал договор подряда на капитальное строительство; выяснить, являются ли эти люди специалистами своего дела или всего лишь халтурщиками. Далее, он обязан был как заказчик смотреть за ходом работ по строительству коровника. Он как руководитель должен был знать законодательство и, в частности, иметь представление о том, в каком размере может отвечать кооператив. На деле еще проще: заключая договор, председатель колхоза должен был внимательно прочитать устав кооператива и спрогнозировать возможную ситуацию.

6. Оборонный завод (унитарное предприятие), ранее выпускавший зенитки, несколько лет не получал заказы, и денег не было даже на зарплату рабочим. Из конструкторского бюро поступило предложение хотя бы временно заняться изготовлением кастрюль-сковородок. Однако директор предприятия заявил, что он всего лишь директор, а не хозяин-собственник, что предприятие государственное и поэтому, что и как производить на заводе, определяет Министерство промышленности.

Прав директор или он просто безынициативный? Как быть коллективу завода?

Директор прав. Оборонный завод — казенное предприятие. Его собственником является государство, которое и определяет основные параметры жизни завода.

Но директора завода можно все же обвинить в безынициативности. Ему надо было выходить с предложениями о выходе завода из кризиса в министерство промышленности. Возможно, там бы сочли необходимым принять подобные предложения и коллектив бы поправил свое экономическое положение.

Что делать коллективу? Самим или через профсоюзный орган завода выходить на министерство с предложениями либо поменять безынициативного директора на другого, имеющего конкретный план выхода завода из кризиса.

52. Создание, реорганизация и ликвидация коммерческих организаций

1. Приятели решили создать предприятие по мойке автомобилей. В учредительном договоре о создании полного товарищества в составе 2 человек было записано, что прибыль делится между полными товарищами пропорционально их вкладам. Споров не возникало, пока один из них не заболел, а другой вынужден был работать за двоих. Проболевший в течение 2 месяцев участник товарищества возражал против уменьшения своей доли при распределении прибыли. При этом он ссылаясь на устав, который был подписан всеми товарищами.

Кто из спорящих прав? С чьим мнением согласится суд, если они не придут к согласию?

Чисто юридически прав товарищ, который болел 2 месяца. Учредительный договор — это основной нормативный акт полного товарищества, и прибыль будет делиться по таким правилам, которые там записаны. В договоре же указано, что прибыль делится пропорционально вкладам. Ситуация, связанная с болезнью одного из товарищей, там не предусмотрена. Может быть, это, с одной стороны, и несправедливо, ну а если посмотреть с другой стороны, то ведь может заболеть и другой товарищ, которому пришлось работать одному два месяца подряд. Однако если один из товарищей будет болеть часто, то другой может поставить вопрос о внесении в учредительный договор изменений.

2. Учредители общества с ограниченной ответственностью «Мастерок», которое должно было заниматься ремонтом жилых помещений в пределах города, подали документы на регистрацию. Однако в регистрации было отказано по той причине, что в документах не был указан адрес. Учредители недоумевали, зачем нужен адрес, поскольку ремонтные работы будут вестись в различных частях города.

Правильно ли поступили работники местной власти, возвратив документы? Зачем нужно знать местонахождение предприятия?

Работники местного государственного органа власти поступили правильно. В ГК РФ сказано, что при регистрации обязательно надо указывать юридический адрес предприятия. Зачем он нужен, тем

более что ремонтные работы будет вести ООО «Мастерок» не в одном месте, а в разных концах города?

Во-первых, часто возникает необходимость вести переписку органов власти с зарегистрированными ими предприятиями (они выдают предписания о необходимости уборки окружающей территории, о необходимости упорядочить ведение документов и т. п.). Если нет адреса, то придется искать ветра в поле.

Во-вторых, помещение необходимо и для хранения финансовой отчетности, которой могут поинтересоваться налоговые органы.

В-третьих, клиенты должны знать, куда обращаться в случае предъявления к ООО претензий.

Одним словом, предприятие работает не в безвоздушном пространстве.

3. Швейная фабрика стала акционерным обществом, в уставе которого было записано, что высшим органом управления является общее собрание акционеров, которое принимает наиболее важные решения, касающиеся АО. Предприятие занималось пошивом постельного белья для воинских частей, а также тюрем и других уголовно-исправительных учреждений. Общее собрание наемных работников решило перейти на пошив женской одежды. Собрание акционеров не согласилось с данным решением, обратив внимание, что коллектив не может участвовать в управлении предприятием.

В чью пользу, согласно закону, должен быть решен спор?

Спор должен быть разрешен в пользу акционеров. Они вложили свои деньги в производство, которое ведет АО, и рискуют потерять свои вклады. Поэтому акционеры и должны определять производственную политику и, в частности, решать, что производить.

Наемным работникам, кроме заработной платы, нечего терять. Они в случае неэффективности производства пошива женской одежды и уменьшения их заработной платы могут с легкостью перейти на другое предприятие. Акционеры же, даже видя проигрыш от переналадки производства, просто так взять свою вложенную долю средств не могут. Она ведь материализована, на нее закуплено необходимое оборудование, материалы. Да, можно продать имеющиеся на вложенную долю капитала акции. Но кто их купит, если швейная фабрика будет убыточной? Ведь в этом случае на такие акции дивидендов не будет.

Мнение коллектива может быть акционерами выслушано и оценено. Решение же о репрофилировании производства остается за собранием акционеров.

4. Ковалев и другие 7 человек, подыскав помещение и подготовив необходимые учредительные документы, обратились в орган местной власти за регистрацией ООО «Чистота» — магазина по продаже сантехники на Ленинском проспекте. Однако в регистрации им было отказано из-за нецелесообразности появления на Ленинском проспекте еще одного магазина сантехники, которых там было уже полтора десятка.

Правомерен ли отказ в регистрации предприятия?

Отказ в регистрации ООО «Чистота», произведенный органом местной власти, незаконен. Это не тот мотив, по которому можно отказать. Закон предусматривает для отказа в регистрации предприятия только неправильное оформление документов. Даже если на Ленинском проспекте много подобных магазинов, вопрос об открытии решают его создатели. Орган власти ненавязчиво может на это обратить их внимание, мягко порекомендовать открыть магазин другого профиля, но не действовать так жестко и, главное, незаконно — не регистрировать.

Возможно, создатели очередного магазина по продаже сантехники в скором будущем убедятся, что приняли неправильное решение, и обанкротятся. Но за свои ошибки они и будут расплачиваться сами. Даже это им пойдет на пользу. Они приобретут предпринимательский опыт и в будущем станут действовать более осмотрительно. Однако не исключен и хороший вариант развития событий. Может быть, люди будут покупать сантехнику именно в этом магазине, а не в других. И магазин будет процветать.

5. Налоговая инспекция потребовала от ООО «Букинист» добровольно ликвидироваться в течение месяца на том основании, что ООО не платит налоги. Добровольной ликвидации не последовало. Налоговая инспекция подала заявление в арбитражный суд.
Какое решение должен вынести арбитражный суд?

Уплата налогов — это одно из главных обязательств любого предприятия. Если ООО «Букинист» не платит налоги и это продолжается более трех месяцев, т. е. предприятие не исполняет своих обязательств, оно может быть признано банкротом по решению арбитражного суда и ликвидировано.

53. Несостоятельность (банкротство) предпринимателей

1. Индивидуальный предприниматель Потапов, признанный банкротом, не дожидаясь истечения года с момента такого признания, обратился в орган местной власти с просьбой вновь открыть дело и зарегистрировать его в качестве индивидуального предпринимателя. Свою просьбу он аргументировал тем, что он обанкротился не по своей вине: его торговый павильон был уничтожен ураганом. Однако он получил отказ.

Законно ли решение органа местной власти?

Отказ законный. Согласно закону, обанкротившийся индивидуальный предприниматель лишь спустя год может вновь открыть дело. К моменту обращения Потапова с просьбой зарегистрировать его в качестве индивидуального предпринимателя года не прошло.

Другое дело, справедливо ли отказали Потапову в регистрации, ведь его банкротство вызвано уважительной причиной — стихийным бедствием. Возможно, и несправедливо. Но закон формален, и в нем нельзя учесть все разнообразные жизненные обстоятельства. По крайней мере закон никаких исключений, связанных с сокращением годичного срока для повторной регистрации, не содержит.

2. По заявлению кредиторов против швейной фабрики было возбуждено производство по признанию ее банкротом. Коллектив фабрики просил в качестве арбитражного управляющего назначить их директора, поскольку он больше всех болеет за ее судьбу и никто лучше него не знает положения дел на фабрике. Арбитражный суд отказал коллективу фабрики в его просьбе.

Законно ли поступил арбитражный суд?

Для выполнения функций арбитражного управляющего нужен независимый и объективный человек. Давайте посмотрим, какие же функции возлагаются на арбитражного управляющего:

1) изучить все финансовые дела предприятия, попавшего под банкротство, с тем чтобы найти возможности для удовлетворения требований кредиторов, т. е. тех, кто субсидировал это предприятие, давал ему деньги за будущие услуги или предполагаемую поставку (изготовление) продукции. Разве заинтересован директор отдавать долги? Скорее, он будет думать о том, как бы представить финансо-

вые дела предприятия в таком виде, чтобы кредиторы побыстрее убедились, что ничего своего им не удастся получить;

2) выяснить, познакомявшись с делами предприятия, есть ли реальные шансы на то, чтобы «поднять», т. е. поправить дела предприятия, или таковых нет. Если нет, то нужно продавать то имущество, которое осталось, с молотка и рассчитываться, насколько это возможно, с долгами. Директор же предприятия не всегда способен реально оценить ситуацию, он будет надеяться «подняться с колен» до последнего, а кредиторы в это время будут ждать и ждать. Это явно несправедливо по отношению к ним.

3. На заводе шинных изделий назначили внешнего управляющего. Прежний директор был отстранен от дел. Однако он каждый день продолжал ходить на работу, занимал свой кабинет и интересовался делами завода. Однажды на проходной у него отобрали пропуск и на завод не пустили, сославшись на указание внешнего управляющего.

Законно ли поступили вахтеры завода?

Отстранить от работы — это не значит уволить. Отстранение от работы предполагает отход от решения тех дел, которые ранее входили в компетенцию директора. Будучи отстраненным, он может быть полезным тому же внешнему управляющему для выяснения определенной информации, необходимой для принятия решения о перспективах предприятия. Директору можно поручить выполнять иные функции, допустим консультанта. Если в этом нет необходимости или нельзя использовать силы директора каким-либо образом, то необходимо решить вопрос об увольнении директора по всем правилам и на законном основании. Этого пока не было сделано. Во всяком случае, нельзя человека выбрасывать как котенка за ворота предприятия. Следовательно, распоряжение внешнего управляющего о лишении директора права прохода на завод незаконно.

4. Вкладчица банка Селезнева вернулась в Россию из другой страны, где она проживала несколько лет. Она узнала, что банк, в котором хранились все ее сбережения, обанкротился. Конкурсное производство было уже закончено. Селезнева обратилась в суд по месту прежнего нахождения банка с просьбой признать причину пропуска срока конкурсного производства уважительной. Суд отказал в принятии искового заявления.

Законно ли поступил судья?

Судья поступил законно.

Решение судьи можно рассмотреть с нескольких позиций:

а) с формально-юридической стороны: закон не предусматривает никаких причин для продления сроков процедуры банкротства;

б) с фактической стороны: окончание процедуры банкротства предполагает распределение имущества среди кредиторов, заявивших о своих претензиях. Имущества, как правило, на всех кредиторов не хватает (иначе вряд ли стал бы ставиться вопрос о банкротстве). Его стараются распределить в порядке очередности. Именно это и было сделано. Таким образом, имущества нет. Даже если бы суд признал причину пропуска срока конкурсного производства уважительной, то дело принципиально не изменилось бы. В самом деле, не начинать же передел оставшегося имущества между множеством кредиторов. Закон, как видим, построен мудро;

в) с моральной стороны: в общей сложности процедура банкротства занимает почти два года. В течение этого времени вкладчица Селезнева не поддерживала связь с банком и острой необходимости в своих денежных средствах, вероятно, не испытывала, тогда как другие вкладчики, скорее всего, находились в прямо противоположной ситуации. С этой точки зрения более морально то, что прежде всего их претензии, а не Селезневой, были удовлетворены.

Глава XII. ДОГОВОРЫ

54. Понятие договора

1. Продавая автомобиль ВАЗ-2104, Ворожейкин скрыл от покупателя, что машина побывала в трех авариях, прошла 80 тысяч километров (Ворожейкин изменил показания спидометра), требовала капитального ремонта двигателя. По словам Ворожейкина, он продавал почти новый автомобиль. После приобретения данного автомобиля Петровым указанные недостатки автомобиля обнаружились. Петров обратился в суд с требованием признания договора недействительным, так как, по его словам, если бы он знал об этих недостатках, он никогда бы не заключил подобную сделку.

Является ли договор действительным с момента заключения? Какое решение должен принять суд?

Обманом признается совершение обманных действий как в активной (сообщение ложных сведений), так и в пассивной форме (умышленное умолчание о фактах, значение которых может препятствовать совершению сделки).

Скрыв от покупателя перечисленные в задаче недостатки автомобиля, Ворожейкин тем самым обманул покупателя. Обман является таким основанием недействительности сделок, которые влекут их оспоримость. Другими словами, сделка считается действительной и порождает правовые последствия до тех пор, пока не будет признана недействительной по иску потерпевшего.

Суд, установив факт обмана, должен признать сделку недействительной и применить последствия недействительности: потерпевшему должно быть возвращено другой стороной все полученное ею по сделке, а также реальный ущерб. Автомобиль, полученный потерпевшим, обращается в доход Российской Федерации.

2. В соответствии с ГК РФ стороны в договоре купли-продажи обладают следующими правами и обязанностями: продавец обязан передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи, относящиеся к товару документы (техпаспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т. п.). При этом он имеет право требовать оплаты товара. Покупатель же

обязан принять товар и оплатить его по цене, предусмотренной договором купли-продажи.

Кто в обязательстве купли-продажи является кредитором, а кто — должником?

Данная задача призвана выработать у учащихся гибкий взгляд на проблему определения фигуры должника и кредитора. Действительно, в большинстве обязательств каждая из сторон имеет права и несет обязанности по отношению к другой стороне. Такое положение не означает, что кредитор и должник отсутствуют вообще. Речь идет лишь о понимании того, что название стороны («кредитор», «должник») употребляется только по отношению к определенной обязанности (передать товар, уплатить деньги) и не имеет более общего значения.

Таким образом, если одна из сторон по договору несет обязанность в пользу другой стороны, она считается должником другой стороны в том, что обязана сделать в ее пользу, и одновременно ее кредитором в том, что имеет право от нее требовать.

3. Г-н Гантенбайн и г-н Штиллер заключили договор, в соответствии с которым г-н Штиллер уступал контрагенту свое денежное требование к г-ну Фаберу. Размер требования и его основание в договоре не указывались. В качестве встречного предоставления г-н Гантенбайн обязался отдать г-ну Штиллеру исключительное право на опубликование рукописи книги, которую должен написать в течение года. Кроме того, г-н Штиллер настаивал на включении в текст договора условия об объеме рукописи, однако стороны по данному вопросу договориться не смогли, поэтому в договор соответствующие изменения внесены не были. Г-н Гантенбайн не выполнил своего обязательства, ссылаясь на резкое ухудшение зрения. Г-н Штиллер потребовал применить к г-ну Гантенбайну меры договорной ответственности.

Могли ли стороны заключить договор с таким содержанием? Был ли заключен договор и возникло ли обязательство?

Целью данной задачи является формирование у учащегося чувства меры, необходимого при разрешении вопроса об определенности условия о предмете договора. В самом деле, договор считается заключенным в момент достижения в установленной форме соглашения по существенным условиям договора. Поэтому условие о предмете договора, во всем являющееся существенным условием, дол-

жно быть определенным или хотя бы определимым, в противном случае договор будет беспредметным, договором ни о чем. Понятно, что суд не может потребовать исполнения договора ни о чем, поэтому такие договоры считаются незаключенными.

В некоторых случаях текст договора хотя и содержит общие формулировки относительно предмета договора, однако не позволяет определить, о чем же конкретно договариваются стороны. Именно такая ситуация и описана в задаче.

Для решения вопроса о том, достигнуто ли соглашение о предмете договора, необходимо посмотреть, является ли это условие определенным или хотя бы определимым с достаточной степенью предсказуемости и однозначности.

Уступка требования к г-ну Фаберу, являясь неопределенной (не указаны его размер и основание), в принципе может быть определена, например, если у г-на Штиллера по отношению к г-ну Фаберу на тот момент вообще существовало только одно право требования.

Однако условие о передаче г-ну Штиллеру исключительного права на опубликование рукописи книги, которую г-н Гантенбайн должен был написать в течение года, никак нельзя признать определенным с достаточной степенью однозначности и предсказуемости: не указаны ни название книги, ни ее объем, ни другие ее характеристики.

Кроме того, договор не может быть признан заключенным еще по одному основанию: г-н Штиллер настаивал на включении в текст договора условия об объеме рукописи. Другими словами, это условие оказалось существенным и достижение соглашения по нему стало необходимым для признания договора заключенным. Однако стороны по данному вопросу договориться не смогли.

Таким образом, договор заключен не был и меры договорной ответственности за его неисполнение к г-ну Гантенбайну применены быть не могут.

4. Семья Андреевых, проживающая в Москве, приобрела жилой дом в Сочи. Договор купли-продажи был заключен без предварительного осмотра дома, поскольку Андреевы воспользовались услугами заслуживающего доверия агентства недвижимости и знали район, в котором располагался приобретенный дом, так как не раз были там в отпуске. Приехав летом на отдых, они обнаружили, что купленный дом оказался не кирпичным, а был только облицован кирпичом, помещение, фигурировавшее как комната, было непригодной для жилья кладовкой, а за месяц до

заключения договора купли-продажи около дома была проложена автомагистраль, шум от которой делал невозможным полноценный отдых. В связи с этим Андреевы предъявили к продавцу дома иск о признании договора недействительным как заключенного под влиянием обмана со стороны ответчика.

Какие из перечисленных обстоятельств могут служить основаниями для признания договора недействительным? По каким основаниям, предусмотренным в ГК РФ, можно оспорить данный договор?

Очень часто в практической деятельности возникает проблема разграничения сделок, совершенных под влиянием заблуждения, и сделок, совершенных под влиянием обмана. Правильное понимание вопроса является необходимым, так как нормы ГК РФ, регулирующие эти основания недействительности сделок, сильно отличаются друг от друга.

Во-первых, в случае совершения сделки под влиянием заблуждения она может быть признана недействительной только в случае его существенности, т. е. когда сторона заблуждалась относительно природы сделки или таких качеств ее предмета, которые значительно снижают возможности его использования по назначению. Сделка, совершенная под влиянием обмана, может быть признана недействительной даже тогда, когда обман касался обстоятельств, не являющихся по общему правилу существенными, но влияющих на формирование решения обманутого совершить сделку.

Во-вторых, если при совершении сделки под влиянием заблуждения от стороны, по неосторожности которой возникло заблуждение, можно в качестве меры ответственности потребовать возмещения реального ущерба, то имущество, переданное обманщиком в порядке исполнения договора потерпевшему, обращается в доход Российской Федерации.

Критерием для разграничения указанных видов сделок является наличие умысла на стороне лица, виновного в возникновении заблуждения.

Решение вопроса о том, является ли сделка купли-продажи дома в г. Сочи совершенной под влиянием обмана или существенного заблуждения, зависит от того, умышленно ли продавец и агентство недвижимости назвали дом, облицованный кирпичом, кирпичным, кладовку — комнатой, а также умолчали о новой автомагистрали.

Однако независимо от решения этого вопроса Андреевы имеют право на признание договора недействительным. Каждого из об-

стоятельств, перечисленных в условии задачи, достаточно для принятия судом такого решения.

55. Виды договоров

1. Между Петровым и Сидоровым был заключен договор, в соответствии с которым Петров обязывался передать Сидорову в собственность всю сумму его, Петрова, вклада в банке.

Сидоров взамен предоставлял Петрову свой автомобиль.

Подписанный ими документ был озаглавлен «Договор о возмездном переводе банковского вклада».

Через некоторое время выяснилось, что автомобиль, переданный Петрову по договору, имел скрытые недостатки: бывал в аварии, ресурс двигателя был почти израсходован. По словам же Сидорова, Петров приобретал почти новый автомобиль.

При рассмотрении дела в суде возник вопрос о квалификации договора и применении соответствующих норм. Петров утверждал, что это был обыкновенный договор купли-продажи. Сидоров же настаивал на том, что они, реализуя принцип свободы договора, заключили договор, не известный действующему законодательству, о чем свидетельствует название договора, с которым, кстати, Петров в момент заключения договора не спорил. Поэтому нормы ГК РФ о купле-продаже в данном случае неприменимы.

Как суд должен квалифицировать заключенный между Петровым и Сидоровым договор?

Данная задача рассчитана на выработку у учащегося понимания, что название договора при определении его правовой природы (т. е. его квалификации как купли-продажи, мены, дарения, аренды и т.д.) особого значения не имеет.

Решающее значение при решении вопроса о правовой природе договора имеет содержание договора, т. е. совокупность его условий, содержание прав и обязанностей сторон. Так, например, если договор предусматривает передачу права собственности на вещь за деньги, то независимо от названия договора (стороны могут его назвать как угодно, хоть договором возмездного перевода банковского вклада), суд признает такой договор договором купли-продажи и применит к нему соответствующие нормы ГК РФ. Именно от содержания

договора, свидетельствующего о правовых целях сторон, зависит, какие нормы будут применены в случае возникновения спора между сторонами.

В данном случае стороны, по сути, договорились о передаче права собственности на автомобиль за деньги, т. е. заключили договор купли-продажи. Поэтому к нему должны быть применены нормы, определяющие последствия передачи товара ненадлежащего качества: покупатель приобретает право отказаться от исполнения договора купли-продажи, потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы или потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору.

Таким образом, правовая природа договора определяется не названием документа, фиксирующего условия договора, а самим содержанием договора.

2. Малыш и Карлсон заключили договор, в соответствии с которым Карлсон передавал Малышу в дар свой дом. В документе указывалось, что переход права собственности должен произойти в момент смерти Карлсона.

Так как предметом договора явилась передача права собственности на недвижимое имущество, Малыш и Карлсон явились в органы юстиции для осуществления государственной регистрации сделки.

Зарегистрируют ли органы юстиции данную сделку как договор дарения? Чем, по сути, является данная сделка: обещанием дарения, сделкой, не известной законодательству, или чем-либо иным?

Квалификация договора определяется не его названием, а содержанием договора, содержанием прав и обязанностей по договору. Поэтому при определении правовой природы сделки, заключенной между Малышом и Карлсоном, необходимо взглянуть в сущность их отношений, посмотреть, чем, по сути, является их договор. А в сущности, этот договор является замаскированной формой завещания. Необходимость в такой маскировке может быть вызвана, например, желанием сторон обойти нормы законодательства об обязательной доле.

Поэтому к такого рода «дарению» применяются правила гражданского законодательства о наследовании.

Орган, регистрирующий переход прав на недвижимость, удостоверением завещаний не занимается, поэтому регистрировать такое «дарение» он не будет, а отошлет к нотариусу.

3. Фермеру Приказчикову не хватало зерна для проведения посевной, и он обратился к соседу с просьбой одолжить ему 20 центнеров пшеницы. Между ними был заключен договор имущественного найма, в соответствии с которым сосед передавал Приказчикову право владения и пользования 20 центнерами пшеницы. Как указывалось в договоре, наниматель должен был вернуть зерно по окончании уборочной.

Возможно ли заключение договора с таким содержанием? Какое право передал сосед фермеру и почему? Нормами о каком договоре должен руководствоваться суд при возникновении спора между контрагентами?

Когда мы говорим, что квалификация договора определяется содержанием договора (решение задачи № 2), то имеется в виду не только буквальное значение пунктов договора как документа, но и его истинное содержание, т. е. реальное содержание прав и обязанностей, существо договора. Для решения данной задачи как раз необходимо определить существо договора, т. е. посмотреть, чем, в сущности, является данный договор. Как правило, сущность договора определяется ближайшими правовыми целями сторон.

Для договора аренды характерно, что арендатор получает во владение и пользование индивидуально-определенную вещь. Собственником вещи остается арендодатель. Как правило, арендатор не уполномочен на такое использование вещи, которое приводит к ее уничтожению, так как на нем лежит обязанность возвратить именно ту вещь, которую он получил в пользование.

Приказчиков, беря в долг 20 центнеров пшеницы, имел цель использовать ее для проведения посевной. Возвращать он должен был не те же 20 центнеров, а такое же количество другой пшеницы того же рода и качества. Таким образом, предметом договора являлись вещи, определенные родовыми признаками. При передаче зерна Приказчикову у него возникло право собственности, благодаря которому он и получил возможность такого использования вещи, которое приводит к ее уничтожению. На стороне его соседа соответственно возникло право требовать возврата такого же количества пшеницы такого же качества.

Таким образом, отношения сторон не соответствуют модели отношений арендатора и арендодателя по договору аренды. В сущности, договор, заключенный между Приказчиковым и его соседом, является договором займа. В случае возникновения спора суд будет применять нормы о договоре займа.

4. Администрация детского сада заключила с Петровым договор о выполнении работ, по которому на него возлагалась обязанность по починке периодически ломавшейся детской мебели. Объем работ в течение месяца не ограничивался и определялся фактическим наличием сломанной мебели. Чинить мебель Петров должен был за пределами детского сада, размер оплаты его труда не зависел от объема работ и определялся в твердой сумме, выплачиваемой ежемесячно. При этом Петров в штат сотрудников детского сада не зачислялся, требования трудовой дисциплины на него не распространялись.

Какой договор (подряда или трудовой) был заключен между администрацией детского сада и Петровым?

Для договора, заключенного между гр. Петровым и администрацией детского сада, решающее значение имеет не результат работы, выполняемой Петровым, а сам процесс работы. Об этом свидетельствует, во-первых, бессрочный характер договора; во-вторых, определение в договоре не желаемого результата работ (например, представление 20 исправных стульев), а бессрочные обязанности Петрова: починка стульев; в-третьих, неопределенность объема работ: Петров обязан чинить стулья по мере их поломки; в-четвертых, отсутствие зависимости оплаты труда Петрова от объема и качества работ. Надомный и внештатный характер работ правовой природы договора не меняют.

Именно поэтому следует признать, что между гр. Петровым и администрацией детского сада был заключен не договор подряда, а трудовой договор.

5. Уезжая отдохнуть у родственников на море, Глухов оставил своему соседу на хранение на три месяца корову и приемник, разрешив ему ими пользоваться. Во время отсутствия Глухова корова отелилась.

Из-за затянувшейся плохой погоды Глухов приехал на месяц раньше, чем планировал, и потребовал вернуть корову и приемник. Однако сосед отказался это сделать, мотивируя свой отказ тем, что Глухов передал ему право пользования указанными вещами, а значит, между ними, по сути, был заключен договор аренды (имущественного найма), который в отличие от договора хранения не может быть досрочно расторгнут по требованию стороны, предоставившей имущество в пользование. Кроме того, сосед отказывался отдать Глухову теленка, так как считал себя его

собственником, ведь в соответствии с ГК РФ право собственности на плоды и доходы от имущества, сданного в аренду, принадлежит арендатору.

Как вы думаете, какой договор, аренды или хранения, был заключен на самом деле? Должен ли сосед возратить имущество Глухова по первому требованию? Кому принадлежит право собственности на теленка?

Действительно, гражданское законодательство допускает заключение договоров хранения, в соответствии с которыми хранитель имеет право пользоваться вещью, переданной ему на хранение. Таким образом, он приобретает правомочия владения и пользования вверенным ему имуществом.

Возникает вопрос: а не является ли такой договор, в сущности, договором имущественного найма? На этот вопрос следует ответить отрицательно.

Несмотря на внешнее сходство конструкций договоров, они, по сути, серьезно отличаются друг от друга.

Во-первых, основной правовой целью поклажедателя является не предоставление имущества в пользование за деньги, а именно хранение имущества. Более того, как правило, никакой платы за пользование вещью поклажедатель в этом случае не вносит.

Во-вторых, на хранителе в данном случае лежит обязанность принимать повышенные по сравнению с обязательством аренды меры по обеспечению сохранности вверенного имущества. Перечень мер определяется договором, законодательством, обычаями делового оборота. Более высокий уровень требований обуславливается как раз основной хозяйственной целью заключаемого договора.

Именно поэтому договор хранения, заключенный между Глуховым и его соседом, нельзя квалифицировать как договор имущественного найма. Соответственно к отношениям сторон должны быть применены нормы законодательства о хранении. Поклажедатель может досрочно потребовать от хранителя возврата вверенного имущества. Кроме того, одновременно с возвратом вещи хранитель обязан передать плоды и доходы, полученные за время ее хранения. Таким образом, родившийся теленок принадлежит Глухову.

4. С помощью рисунка определите, какие из договоров являются возмездными и безвозмездными, а также могут быть как возмездными, так и безвозмездными; какие из договоров являются

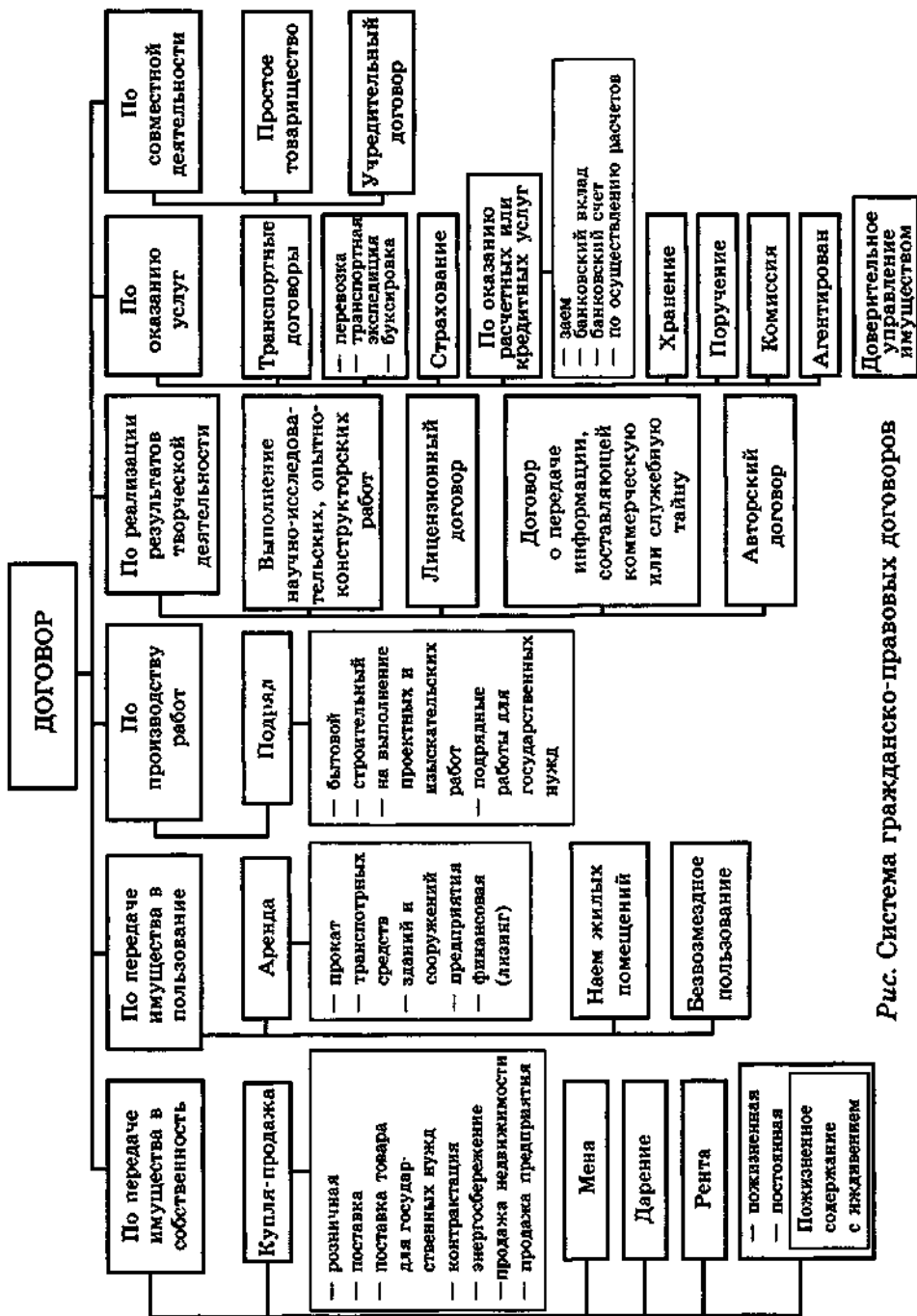


Рис. Система гражданско-правовых договоров

односторонними, а какие — взаимными. Обоснуйте свою точку зрения.

Только возмездные договоры: купля-продажа, мена, рента, пожизненное содержание с иждивением, аренда, подряд, страхование и др.

Только безвозмездные договоры: дарение, безвозмездное пользование.

Договоры, которые могут быть как возмездными, так и безвозмездными: наем жилых помещений, авторский договор, перевозка, заем, хранение, поручение и др.

56. Порядок заключения договоров

1. Жуков прочитал в газете объявление о том, что компания «Раритет-М» проводит весеннюю распродажу холодильников по 8 тыс. р. В объявлении также был указан номер факса, по которому можно передать заказ на холодильник.

Жукова удовлетворила цена, предложенная фирмой. Однако, позвонив по указанному номеру, он узнал, что реально холодильники реализуются по 9 тыс. р. Тем не менее Жуков отправил факс, в котором соглашался приобрести холодильник за 8 тыс. р. и указывал адрес, по которому его следует доставить.

В назначенное время работники фирмы привезли Жукову заказанный товар и потребовали от него оплату по повышенной цене. Жуков отказался уплатить лишнюю тысячу рублей и не позволил забрать холодильник обратно, заявив, что, поскольку холодильник был ему передан, в соответствии с законодательством право собственности на товар перешло к нему, Жукову.

Был ли заключен договор между Жуковым и фирмой «Раритет-М»? Можно ли объявление в газете считать офертой? Как следует квалифицировать факс, отправленный Жуковым? Можно ли факт доставки холодильника квалифицировать как согласие фирмы заключить с Жуковым договор на предложенных им условиях? Мог ли Жуков удерживать холодильник?

В соответствии со ст. 432, 433 ГК РФ договор считается заключенным в момент достижения сторонами договора соглашения по всем существенным условиям договора, в данном случае — по условиям о товаре и о цене. Моментом достижения соглашения считается принятие лицом, направившим предложение заключить договор

на определенных условиях, полного и безоговорочного согласия его партнера.

В данном случае такого соглашения достигнуто не было. Объявление в газете является рекламой, и его нельзя квалифицировать как предложение заключить договор, поскольку оно не содержит всей необходимой информации о товаре и не усматривается воля продавца считать себя заключившим договор с каждым, кто акцептует его предложение. Реклама признается лишь приглашением делать соответствующие предложения.

Жуков, позвонив по телефону, сделал такое предложение, однако оно не было принято, поскольку цена холодильников изменилась. Жукову было сделано встречное предложение приобрести холодильник по повышенной цене. Однако тот также его не принял. Соответственно договор не был заключен и на этот раз.

Затем Жуков вновь заказал по факсу холодильник за 8 тыс. р., однако, привезя холодильник, работники потребовали оплатить его по повышенной цене. Следует констатировать, что соглашение между контрагентами не было достигнуто и на этот раз. Соответственно договор купли-продажи холодильника нельзя признать заключенным.

Именно поэтому передача холодильника Жукову (установка на его квартире) не означала передачи ему права собственности и соответственно он не приобрел права удерживать холодильник.

2. Тарасов прочел на улице объявление Сидорова, предлагавшего купить диван и два кресла за 7 тыс. р. Тарасов позвонил Сидорову и сказал, что он купит мебель, если ему понравится ее модель и расцветка. Они договорились о встрече. В конце разговора Сидоров отметил, что он продает мебель только потому, что его дочь пообещала купить ему в подарок гарнитур новой модели. Когда Тарасов приехал к Сидорову, выяснилось, что его дочь неожиданно потеряла работу и в сложившихся обстоятельствах не может позволить себе такой подарок. Поэтому Сидоров отказался продавать диван и два кресла Тарасову.

Тарасов, отказавшийся перед этим от других предложений, потребовал в суде обязать Сидорова передать ему мебель.

Был ли между сторонами заключен договор купли-продажи? Можно ли объявление Сидорова квалифицировать как оферту? Как следует квалифицировать звонок Тарасова?

В соответствии со ст. 432, 433 ГК РФ договор считается заключенным в момент достижения сторонами договора соглашения по всем существенным условиям договора, в данном случае — по условиям о товаре (диване и двух креслах) и о цене. Моментом достижения соглашения считается принятие лицом, направившим предложение заключить договор на определенных условиях, полного и безоговорочного согласия его партнера.

Объявление Сидорова нельзя квалифицировать как предложение заключить договор, поскольку оно не содержит всех существенных условий договора: остается непонятным, какова модель, расцветка, состояние и иные характеристики дивана и кресел. Согласие Тарасова купить мебель также не было полным и безоговорочным — он пообещал приобрести товар лишь в том случае, если ему понравится модель и расцветка. Поэтому можно констатировать, что договор купли-продажи мебели между Сидоровым и Тарасовым заключен не был.

Кроме того, в соответствии с ГК РФ договор между гражданами на сумму, превышающую 10 минимальных размеров оплаты труда, должен быть заключен в письменной форме. Данное требование сторонами также выполнено не было.

3. Садовое товарищество «Росинка» направило садовому товариществу «Родник», расположенному по соседству, письмо с просьбой разрешить ему подключиться к электросети, принадлежащей «Роднику» на праве собственности. Председатель «Родника» в ответном письме сообщил «Росинке» о своем согласии при условии, что «Росинка» заплатит 278 000 р., а также разровняет и укрепит дорогу, разделяющую товарищества. В ответ «Росинка» сообщала, что согласна с условиями, и через несколько дней подключение было осуществлено.

Но деньги в действительности уплачены не были, а дорога так и не была укреплена. «Родник» решил защищать свои права в суде. Однако оказалось не совсем ясным, был ли между товариществами заключен договор. Так, если договор состоялся, «Родник» мог привлечь к исполнению указанных работ третье лицо, а расходы возложить на «Росинку». Если же между сторонами договорные отношения не сложились, то «Роднику» следовало предъявить требование об устранении нарушений права собственности и взыскать убытки, причиненные незаконным подключением.

Укажите, какое из писем было офертой, а какое — акцептом. Если бы вы были юрисконсультom «Родника», что бы вы посоветовали его председателю?

Просьбу садового товарищества «Росинка» разрешить ему подключиться к электросети садового товарищества «Родник» следует рассматривать как оферту (предполагается, что «Росинка» просит о бесплатном разрешении). В ответ «Родник» выставляет несколько требований, которые должны быть акцептованы «Росинкой». Эти требования являются новой офертой. В ответ «Росинка» отвечает о согласии удовлетворить одно из требований. Другие требования никак не комментируются.

Таким образом, ответ «Росинки» не является полным и безоговорочным, так как он касается только одного требования. По сути, это всего лишь новая оферта. Молчание по общему правилу не является акцептом.

Следует констатировать, что договор между товариществами заключен не был, а значит, «Роднику» следует предъявить требование об устранении нарушений права собственности и взыскать убытки, причиненные незаконным подключением, в том числе плату за пользование электросетью.

57. Способы обеспечения исполнения договоров

1. Семенов, прочитав в газете объявление о продаже мотоцикла, 1 августа купил его у Грашина за 15 000 р. Деньги за него были переданы Грашину, а тот выдал Семенову расписку о получении указанной суммы в качестве оплаты за мотоцикл. Поскольку Семенов уезжал в служебную командировку и спешил на вокзал, они договорились, что покупатель заберет мотоцикл через неделю.

8 августа Семенов явился к Грашину, но последний отказался передать мотоцикл и предложил Семенову взять обратно 15 000 р., так как мотоцикл был им продан Чеботареву, который предложил за него 20 000 р. При этом Грашин пояснил, что он как собственник вправе продать свой мотоцикл любому лицу.

В какой момент происходит переход права собственности на товар? Кто после 1 августа стал собственником мотоцикла? Вправе ли Семенов требовать изъятия мотоцикла у Грашина?

Как следует из содержания задачи, между Семеновым и Грашиным был заключен договор купли-продажи мотоцикла. Соответственно у Семенова возникло право требовать передачи ему мотоцикла и обязанность передать Грашину обусловленную договором денежную сумму, а у Грашина — обязанность передать мотоцикл и право требовать его оплаты.

Семенов свою обязанность выполнил. Однако по указанным в задаче причинам товар передан ему не был. В соответствии со ст. 223 и 224 ГК РФ право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее передачи, если иное не предусмотрено законом или договором. Передачей признается вручение вещи приобретателю, а равно сдача перевозчику для отправки приобретателю или сдача в организацию связи для пересылки приобретателю вещей, отчужденных без обязательства доставки. Вещь считается врученной приобретателю с момента ее фактического поступления во владение приобретателя или указанного им лица.

Таким образом, следует признать, что поскольку стороны не включили в договор специальных условий о переходе к Семенову права собственности на мотоцикл, собственником мотоцикла до момента передачи являлся Грашин.

Через некоторое время Грашин заключает второй договор купли-продажи того же мотоцикла. В самом деле, лицо свободно в заключении любых договоров. И все они будут считаться действительными. Однако, если оно не сможет их исполнить, ему придется нести ответственность за неисполнение обязательства. Грашин, заключив два договора купли-продажи в отношении одной вещи, не сможет исполнить один из договоров, а значит, будет отвечать за неисполнение обязательства.

Семенов, не став собственником мотоцикла, не сможет предъявить виндикационный иск (иск об истребовании собственного имущества из чужого незаконного владения). Однако ГК РФ предоставляет ему другое средство защиты его интересов. В соответствии со ст. 398 ГК РФ в случае неисполнения обязательства передать индивидуально-определенную вещь в собственность кредитору, последний вправе требовать отобрания этой вещи у должника и передачи ее кредитору на предусмотренных обязательством условиях. Это право отпадает, если вещь уже передана третьему лицу, имеющему право собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления. Если вещь еще не передана, преимущество имеет тот из кредиторов, в пользу которого обязательство возникло раньше, а если это невозможно установить, — тот, кто раньше предъявил иск.

Вместо требования передать ему вещь, являющуюся предметом обязательства, кредитор вправе потребовать возмещения убытков.

Таким образом, если Грашин еще не передал мотоцикл второму покупателю и тот не приобрел право собственности на него, Семенов может потребовать передать ему мотоцикл.

2. Между Грубакиным и Пантелеевым 1 апреля был заключен договор займа. Полученные займы 2000 р. Пантелеев обязался возвратить 1 августа. В июне того же года Грубакин переехал на постоянное место жительства в другой город и сообщил Пантелееву свой новый адрес. Последний отказался ехать к Грубакину в другой город, сообщив ему, что тот может в любое время получить сумму долга у него, Пантелеева, дома.

В каком месте должно быть исполнено обязательство? Кто, на ваш взгляд, должен нести дополнительные расходы по исполнению обязательства в случае изменения места жительства кредитора?

Если место исполнения не определено договором, исполнение по денежному обязательству должно быть произведено в месте жительства кредитора в момент возникновения обязательства. Если кредитор к моменту исполнения обязательства изменил место жительства и известил об этом должника, обязательство должно быть исполнено в новом месте жительства кредитора с отнесением на счет кредитора расходов, связанных с переменой места исполнения.

Таким образом, отказавшись исполнить обязательство в новом месте жительства Грубакина, Пантелеев не выполнил требований законодательства и оказался в просрочке исполнения. Должник, просрочивший исполнение, отвечает перед кредитором за убытки, причиненные просрочкой, и за последствия случайно наступившей во время просрочки невозможности исполнения. В любом случае Грубакин имеет право потребовать от Пантелеева уплаты ему процентов за пользование чужими денежными средствами за время неправомерного неисполнения обязательства (ст. 395 ГК).

3. Давыдов, которому срочно потребовались деньги, попросил в долг у Беленького на полгода 4500 р. Беленький согласился дать займы эту сумму, но с условием, что Давыдов передаст ему в залог имевшийся у него в собственности сельскохозяйственный мотоблок. Давыдов согласился, и они подписали соответствующий договор о залоге. Через год Давыдов принес Беленькому

взятые у него в долг деньги. Однако Беленький отказался взять сумму долга и отдать мотоблок, поскольку, по его мнению, из-за просрочки Давыдовым возврата долга мотоблок стал собственностью Беленького. Беленький уже целый сезон использует мотоблок на своей даче, существенно его переделал и улучшил. Беленький предложил Давыдову заплатить 9000 р., поскольку, по сведениям Беленького, подобный мотоблок в магазине стоит 15 000 р., а 4500 р. будут неустойкой за просрочку. Давыдов предъявил в суд иск об истребовании у Беленького мотоблока и возмещении убытков, связанных с переделкой мотоблока. *Какое решение должен принять суд? Мог ли Беленький удержать 4500 р. в качестве неустойки?*

Для того чтобы правильно решить задачу, необходимо четко представлять порядок обращения взыскания на заложенное имущество.

Вопреки распространенному заблуждению, у залогодержателя не возникает права собственности на имущество, переданное ему в залог. Залогодержатель лишь имеет право в случае неисполнения должником своего обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами залогодателя.

При этом требования залогодержателя удовлетворяются за счет заложенного движимого имущества по решению суда, если иное не предусмотрено соглашением о залоге. Если предмет залога является имущество, имеющее значительную историческую, художественную или иную культурную ценность для общества, взыскание на предмет залога может быть обращено только по решению суда.

Таким образом, Беленький сначала должен был обратиться в суд с просьбой отнести взыскание на предмет залога.

Затем имущество должно быть реализовано путем продажи с публичных торгов. Из суммы, полученной от реализации мотоблока (за вычетом расходов на реализацию), Беленький имел право получить свои 4500 р. Остальное должно было быть возвращено Давыдову.

Однако Беленький не обратился в суд, а следовательно, не воспользовался своим правом залогодержателя. Соответственно он мог только потребовать от Давыдова возврата суммы долга, а также убытков, причиненных просрочкой. Если бы Давыдов заплатил свой долг, Беленький был бы обязан вернуть мотоблок.

Так как мотоблок не переходил в собственность Беленького, тот не мог его использовать на своей даче и тем более вносить в него кон-

структивные изменения. В соответствии со ст. 346 ГК РФ залогодержатель вправе пользоваться переданным ему предметом залога лишь в случаях, предусмотренных договором, регулярно предоставляя залогодержателю отчет о пользовании. Соответственно Давыдов мог потребовать возмещения ему убытков, связанных с использованием либо переделкой мотоблока.

При неисполнении договорных обязательств неустойка взыскивается, если она предусмотрена законом или договором. По-видимому, договором займа неустойка предусмотрена не была, поэтому удержание Беленьким 4500 р. является неправомерным.

4. Ивановский и Березин, имевший гараж в поселке, устно договорились о том, что Березин сдаст его Ивановскому сроком на 1 год, а Ивановский обязуется уплатить за это соответствующую наемную плату. Затем Ивановский передал Березину 1000 р., оговорив, что это задаток, а остальную сумму пообещал отдать в тот день, когда Березин передаст ему ключи от гаража. Сделки были совершены в присутствии свидетелей. В соответствии с достигнутой договоренностью Ивановский приехал в поселок, однако Березин предложил ему забрать обратно 1000 р., поскольку гараж уже был сдан Стекольникову, предложившему Березину более высокую арендную плату. Ивановский предъявил в суд иск, потребовав от Березина 2000 р. за неисполнение договора.

Имел ли право Ивановский на возврат ему двойной суммы задатка? Был ли между Ивановским и Березиным заключен договор имущественного найма? От чего зависит решение этого вопроса? Мог ли Ивановский использовать свидетельские показания для обоснования своих требований? Проанализируйте ст. 381 ГК РФ.

Прежде всего необходимо выяснить, был ли между Ивановским и Березиным заключен договор имущественного найма. Решение этого вопроса зависит от того, требовалась ли для его заключения письменная форма. В свою очередь решение о форме договора зависит от цены договора: если договор между гражданами заключается на сумму, превышающую 10 минимальных размеров оплаты труда, он должен быть заключен в письменной форме.

Если договор между Ивановским и Березиным не состоялся, обязательство не возникло и говорить об обеспечении его исполнения не приходится: Березин просто должен вернуть 1000 р.

Однако, если договор все же был заключен и обязательство возникло, следует выяснить, чем являлись переданные Березину 1000 р.: задатком или авансом.

В соответствии с требованиями гражданского законодательства соглашение о задатке должно быть совершено в письменной форме, в противном случае уплаченная сумма считается авансом. Ивановский и Березин письменно ничего не оформляли, поэтому 1000 р. задатком считаться не может. Ссылка на свидетельские показания также значения не имеет. Поэтому речи о возврате двойной суммы задатка идти не может.

Мог ли Ивановский потребовать предоставить ему гараж, если договор все-таки состоялся? По общему правилу в случае неисполнения обязательства передать индивидуально-определенную вещь в возмездное пользование кредитор вправе требовать отобрания этой вещи у должника. Это право отпадает, если вещь уже передана третьему лицу, имеющему право собственности или иное вещное право.

58. Ответственность за неисполнение договоров

1. В соответствии с договором поставки завод музыкальных инструментов отправил магазину партию пианино, гитар и скрипок. При этом груз доставлялся на машине, принадлежащей заводу. При погрузке музыкальных инструментов присутствовал представитель магазина, музыкальный мастер, проверявший исправность инструментов. Затем контейнер грузовой машины был опечатан и прибыл в магазин в исправном состоянии, с ненарушенными пломбами. При вскрытии контейнера обнаружилось, что несколько скрипок попали в щели между пианино и были разбиты.

По факту недостачи товара был составлен акт, в котором указывалось, что в нарушение правил транспортировки музыкальных инструментов скрипки были просто положены на крышку пианино и никак не закреплены.

Магазин предъявил иск о взыскании стоимости недополученного товара. Однако завод иск не признал, сославшись на то, что он не виноват в случившемся по следующим причинам. Во-первых, его работники всегда перевозили товар подобным образом и такой способ является обычной практикой, а скрипки разбились из-за плохой дороги, по которой пришлось ехать автомобилю.

Во-вторых, при погрузке музыкальных инструментов присутствовал представитель магазина, который не возражал против такого способа перевозки. Поэтому в случившемся виноват сам магазин, он и должен нести убытки от инцидента.

Как определяется виновность в гражданском праве? Виновен ли завод в недостатке товара? В какой момент завод считается исполнившим обязательство? Может ли завод быть освобожден от ответственности на основании отсутствия его вины в неисполнении обязательства?

Судя по тексту задачи, между заводом музыкальных инструментов и магазином был заключен договор поставки с условием доставки товара покупателю. Таким образом, в обязанности завода входила доставка музыкальных инструментов в магазин. Только в случае успешной доставки завод мог считаться исполнившим обязательство надлежащим образом.

Действительно, в соответствии с гражданским законодательством если договором предусмотрена обязанность продавца по доставке товара, обязанность продавца передать товар считается исполненной в момент вручения товара покупателю. Соответственно именно с этого момента происходит переход права собственности на музыкальные инструменты от завода к магазину.

Заявление завода о том, что обязанность передать товар считается исполненной в момент сдачи товара перевозчику для доставки покупателю относится совсем к другой ситуации: это верно в случаях, когда из договора купли-продажи не вытекает обязанность продавца по доставке товара. Поэтому в момент погрузки товара на собственную машину завода никакого перехода права собственности и соответственно риска случайной гибели (в том числе и из-за плохой дороги) груза не происходит.

Таким образом, следует признать, что завод исполнил обязательство по доставке товара ненадлежащим образом и по общему правилу должен нести перед магазином гражданскую ответственность.

В обязанности магазина не входил контроль за погрузкой товара, а потому его отсутствие нельзя квалифицировать как согласие с таким способом погрузки.

Дальше возникает вопрос: а не может ли завод быть освобожден от ответственности по основанию отсутствия вины в неисполнении обязательства?

Во-первых, нельзя сказать, что завод невиновен в неисполнении обязательства. Виной в гражданском праве следует признавать не-

принятие правонарушителем всех мер по надлежащему исполнению договора, необходимых при той степени осмотрительности и заботливости, которая требовалась от него по характеру обязательства и условиям оборота. Небрежная погрузка товара хоть и является для завода обычной практикой, однако навряд ли по характеру обязательства и условиям оборота может быть признано, что таких мер достаточно. Однако, даже если гибель товара произошла от действия случайных причин, завод как собственник музыкальных инструментов должен нести риск их случайной гибели. Предметом договора является вещь, определенная родовыми признаками, а значит, для надлежащего исполнения обязательства завод должен был сразу же поставить недостающий товар.

Во-вторых, так как завод исполнил обязательство ненадлежащим образом при осуществлении предпринимательской деятельности, он должен нести ответственность независимо от вины, т. е. и при неисполнении обязательства из-за случайных событий.

2. Индивидуальный предприниматель Малыхин, занимавшийся изготовлением и реализацией байдарок, арендовал у завода подвальное помещение, переоборудованное им под мастерскую. Но особенности технологического процесса требовали реконструкции устаревшей системы вентиляции подвала. Малыхин не раз обращался к руководству завода с требованием выполнить свои обязанности арендодателя, произвести капитальный ремонт помещения и заменить систему вентиляции. Однако администрация завода отказывалась от ремонта из-за отсутствия свободных денежных средств.

В результате Малыхин был вынужден заключить договор со строительной фирмой, обладающей лицензией, обязавшейся отремонтировать помещение и реконструировать систему вентиляции. Представители строительной фирмы заверили, что они знакомы с конструкцией здания и сами составят проект новой системы вентиляции. Однако из-за их ошибок в расчетах была снесена несущая опора здания, появилась трещина, и специалисты, вызванные на место происшествия, установили, что из-за опасности обрушения здание должно быть снесено.

Администрация завода предъявила Малыхину иск о возмещении вреда, причиненного зданию. В возражении на иск Малыхин указывал, что причиной затеянного им ремонта послужило неисполнение заводом обязанностей арендатора. Кроме того, он отказывается возместить ущерб еще и потому, что ошибка в расче-

так возникла по вине строительной фирмы, с которой он заключил договор.

О каком виде ответственности в данном случае идет речь: о договорной или внедоговорной? В каком случае предприниматель отвечает вне зависимости от наличия вины? Можно ли действия Малыхина назвать противоправными? К кому следует предъявлять иск?

Вред, причиненный зданию, связан с неисполнением либо ненадлежащим исполнением договорных обязательств, связывающих вовлеченные в инцидент стороны. Поэтому следует признать, что ущерб в данном случае будет возмещаться по правилам о договорной ответственности.

В соответствии со ст. 616 ГК РФ арендодатель обязан производить за свой счет капитальный ремонт переданного в аренду имущества, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором аренды. Капитальный ремонт должен производиться в срок, установленный договором, а если он не определен договором или вызван неотложной необходимостью, в разумный срок.

Нарушение арендодателем обязанности по производству капитального ремонта дает арендатору право произвести капитальный ремонт, предусмотренный договором или вызванный неотложной необходимостью, и взыскать с арендодателя стоимость ремонта или зачесть ее в счет арендной платы. Таким образом, решение Малыхина самостоятельно произвести ремонт за свой счет соответствовало требованиям закона.

Однако законом также установлено, что арендатор обязан поддерживать имущество в исправном состоянии, поэтому действия Малыхина (в данном случае пригласившего третье лицо для осуществления ремонта, а потому отвечающего за них), приведшие к разрушению здания, нарушают права арендодателя.

Поскольку Малыхин не выполнил обязательство при осуществлении им предпринимательской деятельности, к нему применяются правила об ответственности независимо от вины. Соответственно, завод может потребовать от Малыхина возмещения убытков.

Однако следует учесть, что причиной инцидента во многом послужило неисполнение своих обязательств самим заводом. В соответствии со ст. 404 ГК РФ, если неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательства произошло по вине обеих сторон,

суд уменьшает размер ответственности должника. Поэтому размер ответственности Малыхина должен быть уменьшен.

Однако, поскольку вред возник по причине виновных действий строительной фирмы, Малыхин впоследствии сможет на основании норм о договорной ответственности потребовать от нее возмещения убытков, причиненных ненадлежащим исполнением обязательства по ремонту здания, в том числе и возмещения сумм, выплаченных им заводу.

3. Три мастера, учредившие общество с ограниченной ответственностью «Вольный простор», занимались изготовлением каркасно-надувных байдарок. Сергеев заключил с ООО «Вольный простор» договор подряда на срочное изготовление байдарки. Так как Сергеев опаздывал на поезд, он решил не собирать байдарку в помещении мастерской, а забрать в разобранном виде без осмотра.

Во время сборки байдарки на берегу реки Сергеев обнаружил, что мастера перепутали шпангоуты, и ему ничего не оставалось, как собрать ее из тех деталей, которые имелись. Выявились и другие недостатки, в частности использование некачественного клея. Байдарка стала расползаться по швам, быстро набрала воду и потеряла управляемость. В результате во время прохождения порога Сергеев не смог вовремя повернуть, байдарка разбилась, а привязанные к ней вещи уплыли.

Вернувшись домой, Сергеев потребовал от ООО «Вольный простор» возместить ему стоимость утраченных вещей, а также отремонтировать байдарку. Однако изготовитель байдарки отказался удовлетворить требования Сергеева. Он предложил Сергееву предъявить претензии по поводу некачественного клея его изготовителю и заявил, что перепутанные шпангоуты были бы обнаружены при получении заказа, если бы Сергеев не спешил и позволил собрать байдарку в мастерской.

Виновато ли ООО «Вольный простор» в ненадлежащем исполнении обязательства (некачественности байдарки)? Должно ли ООО нести ответственность за ненадлежащее исполнение обязательства, а если должно, то в каком размере? Есть ли непосредственная причинная связь между ненадлежащим исполнением обязательства и имущественными потерями Сергеева? Должно ли ООО возместить Сергееву стоимость утраченных вещей?

ООО «Вольный простор» исполнило свои обязательства ненадлежащим образом. Использование для проклейки шкуры байдарки некачественного клея действительно произошло не по вине ООО, однако, поскольку ООО не исполнило свое обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, оно должно нести ответственность независимо от вины. Ст. 401 ГК РФ прямо указывает, что нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника не является обстоятельством, освобождающим его от ответственности.

Кроме того, отношения ООО «Вольный простор» и Сергеева регулируются Законом «О защите прав потребителей», в соответствии с которым покупатель некачественного товара может предъявить претензию к продавцу независимо от того, кто виноват в недостатках товара — продавец либо производитель.

Нарушение комплектации каркаса байдарки произошло по вине ООО. Покупатель не обязан проверять товар в присутствии продавца, поэтому ссылка ООО на отсутствие проверки не освобождает его от ответственности за ненадлежащее исполнение обязательства.

Таким образом, следует признать, что ООО «Вольный простор» должно нести ответственность за ненадлежащее исполнение обязательств. Поскольку из содержания задачи не следует, что в договоре между сторонами были предусмотрены особые меры ответственности, нужно признать, что Сергеев имеет право на замену товара, либо на уменьшение покупной цены, либо на ремонт товара, либо на возмещение расходов на устранение недостатков товара. Кроме того, ему должны быть возмещены другие убытки, связанные с ненадлежащим исполнением обязательства.

Однако важным условием гражданско-правовой ответственности в форме возмещения убытков следует признать причинно-следственную связь между убытками и нарушением обязательства. Соответственно необходимо установить, какой ущерб был непосредственно обусловлен ненадлежащим исполнением обязательства.

Разрешение данного вопроса во многом зависит от фактических обстоятельств дела, в частности, от того, насколько в случившемся виноват сам Сергеев (например, совершивший ошибку при управлении байдаркой в пороге; продолживший ее использование, несмотря на очевидные недостатки в конструкции; использовавший ее не в соответствии с ее назначением (по рекам, на которые она не рассчитана, и т. п.)). Как представляется, между гибелью вещей Сергеева и ненадлежащим исполнением ООО своего обязательства лежит достаточно много факторов, повлиявших на возникновение вреда, по-

этому существование непосредственной причинно-следственной связи между вредом и ненадлежащим исполнением обязательства маловероятно.

Однако Сергеев в любом случае сможет потребовать устранения тех недостатков байдарки, которые были непосредственно вызваны ненадлежащим исполнением обязательства (например, ремонта шкуры).

4. Из-за бури в Германии, повалившей деревья на железнодорожные пути, было прервано сообщение с Мюнхеном, и немецкая железнодорожная компания не смогла своевременно выполнить свои обязательства по перевозке грузов и пассажиров.

Из-за задержки с перевозкой грузов был сорван концерт известной рок-группы, который должен был состояться в Италии. Специальная аппаратура, принадлежавшая рок-группе, следовала из Голландии через Мюнхен и в момент, когда разразилась буря, находилась в зоне, сообщение с которой было прервано. Администрация концертной площадки, где должно было состояться выступление, потребовала от рок-группы возместить убытки, вызванные срывом концерта. Музыканты не признавали себя виновными, указывая, что пострадали по вине железнодорожной компании, и предложили устроителям концерта взыскать убытки с нее.

Виновата ли железнодорожная компания в неисполнении обязательств? Должна ли она возместить убытки, если бы спор разрешался по российскому законодательству?

Как правило, гражданско-правовая ответственность правонарушителя наступает при наличии в его действиях *вины*. Лицо считается виновным в совершении правонарушения в том случае, если оно предприняло *не все разумные меры для выполнения своих обязанностей, для предотвращения вреда*. Соответственно музыканты и железнодорожная компания будут виновны в неисполнении своих обязательств, если выяснится, что они приняли не все меры для выполнения своих обязанностей. Так, например, если музыкальное оборудование не было абсолютно необходимым для проведения концерта, но музыканты тем не менее отказались выступать, то следует признать их виновными в срыве концерта.

В некоторых случаях гражданская ответственность наступает независимо от вины. Так, например, вина не принимается в расчет при возложении ответственности на коммерческое юридическое

лицо либо индивидуального предпринимателя при невыполнении ими принятых на себя по договору обязанностей. Они освобождаются от ответственности лишь в том случае, если докажут, что надлежащее исполнение их обязательств оказалось невозможным вследствие *непреодолимой силы*, т. е. чрезвычайных и непреодолимых при данных условиях обстоятельств (обычно непреодолимой силой признаются разного рода стихийные бедствия). Железнодорожная компания, по-видимому, приняла все меры для выполнения обязательств по перевозке. Однако она не смогла доставить груз вовремя из-за урагана, завалившего железнодорожные пути поваленными деревьями. Соответственно выполнению обязательств помешала непреодолимая сила, а следовательно, компания будет освобождена от гражданской ответственности.

Глава XIII. ТРУД И СОЦИАЛЬНАЯ ЗАЩИТА

59. Законодательство о труде

1. После окончания школы самая активная участница театрального кружка Наташа Майорова пыталась поступить в театральный институт, но неудачно. Нигде не работая, она дни напролет сидела дома, читая книги и журналы, смотрела телевизор и слушала музыку. Родители пытались устроить ее на работу почтальоном, секретарем в одну из контор поблизости, но она всякий раз отказывалась, отвечая, что согласно Конституции труд в нашей стране свободен и доброволен и каждый вправе выбирать себе профессию. Кроме того, в России принудительный труд запрещен.

Кто прав в данной ситуации: Наташа или ее родители?

Права родители Наташи.

Дело в том, что Наташа понимает положения законодательства слишком абсолютно. Но в мире все относительно.

Да, труд у нас свободен и доброволен. Это означает, что нельзя человека заставлять принудительно трудиться там, где он не хочет, при этом не давая ему ни малейшего права выбора места работы, никакой альтернативы и применяя в случае отказа меры принуждения. Например, арестованных за мелкое хулиганство или сопротивление работнику милиции, как правило, используют на работах, связанных с уборкой улиц. Иного им не предлагают, а для того, чтобы они не увильнули от этого, держат их в заключении. У Наташи был выбор. Другое дело, что она им не хотела воспользоваться, желая непременно реализовать свою мечту. Но что будет, если множество людей захотят стать, например, художниками, а в дворники никого не затанешь? Что же теперь обществу погибать под горами мусора? Надо исходить всегда из реального. Кстати, у Наташи никто и не отбирает права выбора профессии. Для подготовки к поступлению в институт можно (при желании и хорошей организации своей жизни) найти время.

2. По просьбе продавца Маховой директор магазина утвердил ее рабочий день с 8 до 20 часов без выходных. Свою просьбу Махова мотивировала тем, что ей очень нужны деньги, поскольку она одна воспитывает дочь-студентку, которая учится на платном отделении.

Не нарушает ли данный договор законодательство?

В принципе каждый человек свободен и может распоряжаться своим временем и здоровьем так, как сочтет нужным. Однако он живет в обществе и тысячами нитей, причем хочет он того или нет, связан с другими людьми. Если Махова будет работать каждый день по 12 часов да еще и без выходных дней, то ее здоровья, каким бы оно хорошим ни было, надолго не хватит. Постепенно она начнет болеть. Стремясь как-то оставаться на плаву, она может до основания разрушить свое здоровье и стать инвалидом или даже умереть. Общество крайне не заинтересовано в том, чтобы люди в расцвете сил теряли по каким-либо причинам свое здоровье и превращались в инвалидов. Ведь на их воспитание и образование были затрачены общественные ресурсы. Кроме того, их надо лечить, оплачивать бюлеть, платить пенсию. Это тоже затраты, и немалые.

Допустим, что не так трагично у Маховой пойдут дела со здоровьем. Все равно часто болеющий работник становится обузой для работодателя. Он при первом же удобном случае стремится от него избавиться. Если Махова пополнит отряд безработных, то от этого опять-таки проиграет не только ее семья, но и общество в целом, поскольку на государстве лежит обязанность бороться с безработицей, предпринимая усилия для ее ликвидации, что тоже стоит довольно дорого (создание новых рабочих мест, переобучение, выплата пособий по безработице и т. д.).

Вот почему государство обязывает работодателей соблюдать нормы рабочего времени при использовании труда наемных работников (не более 8 часов в день), в необходимых случаях разрешая привлекать их к сверхурочным работам и требуя за такую работу выплачивать повышенную компенсацию. Одним словом, этим законодательным установлением проводится мысль о том, что здоровье — это не только личная, но и общественная ценность.

3. Директор школы, посоветовавшись со школьным врачом, издал корпоративный акт: все ученики школы обязаны писать чернилами или пастой только черного цвета. Это обеспечит при письме хорошую контрастность, и ученики не будут портить зрение. *Оцените действия директора и скажите, не вышел ли он за пределы своих полномочий.*

Основная задача директора — организовывать работу школы и следить за качеством проведенных уроков. Пожалуй, директор вышел за пределы своих полномочий и взял на себя еще и ряд других обязанностей: организовывать работу учеников и следить за их здо-

ровьем. Желание похвальное, но зачем же все это устанавливать в приказном порядке. Что хорошо для одного ученика, для другого, возможно, будет хорошо не в полной мере. Директор мог бы порекомендовать ученикам делать так, как ему кажется лучше.

Кстати, благородные желания директора вполне реально могут повлечь и отрицательные последствия: мелочная регламентация сковывает свободу человека. Человек, выросший в такой обстановке, не привыкает думать, растет безответственным, одним словом, становится несвободным гражданином. А несвободные граждане — это сущее бедствие для государства и тормоз в его развитии.

4. В связи с экономическим кризисом, падением покупательной способности населения и резким уменьшением объема продаж директор магазина издал корпоративный акт «О предоставлении отпусков работникам магазина», согласно которому отменялись все очередные оплачиваемые отпуска, однако неоплачиваемые отпуска предоставлялись без каких бы то ни было ограничений. *Можно ли данный нормативный акт признать законным?*

Корпоративный акт идет вразрез с нормой трудового законодательства, чего никогда быть не должно. Его надо считать недействительным. Работники смело могут обращаться к директору с требованием предоставить очередной отпуск, а если он будет отказывать, обжаловать его действия в суде.

5. В Советском Союзе существовало Министерство пищевой промышленности, которое, в частности, утверждало рецепты тортов. Руководство Московской кондитерской фабрики «Большевичка» осмелилось на свой страх и риск внедрить в производство новый рецепт торта. Было для него придумано и специальное название: торт «Эксперимент». Когда об этом стало известно в союзном министерстве, то руководитель кондитерской фабрики был вызван «на ковер». В оправдание своих действий он привел следующие аргументы: а) торт очень вкусный и ему самому очень нравится; б) в его семье этот торт часто покупают и пока все живы и здоровы; в) торт пользуется особой популярностью у покупателей. Однако эти аргументы не помогли, и руководитель фабрики был освобожден от должности.

Возможно ли на сегодняшний день такое увольнение? Ознакомьтесь со ст. 81 ТК РФ.

Увольнение было произведено законно. В Советском Союзе проступки подобного рода рассматривались как грубое нарушение трудовых обязанностей. Для увольнения руководителя, согласно п. 10 ст. 81 ТК РФ, достаточно было совершения одного такого проступка. Аргументы, приведенные в свое оправдание, не рассматривались как заслуживающие внимания. Советская власть рассуждала приблизительно так: сегодня в одном руководителе устроит самодеятельность, завтра в другом и т. д. и окажется неподконтрольным. Тоталитарная власть, которая существовала в советском государстве, тем и отличается, что является всеобъемлющей, всеохватной и не оставляет гражданам, организациям свободы усмотрения.

60. Занятость и трудоустройство в Российской Федерации

1. Инженер Багров проработал на предприятии 20 лет. Но последние годы предприятие едва сводило концы с концами, заработки упали, и Багров решил стать индивидуальным предпринимателем. Он собирался взять в аренду торговую палатку и торговать овощами. В местной администрации, куда он обратился за регистрацией, ему отказали, сославшись на то, что таких палаток в данном районе уже много.

Законен ли отказ в регистрации? Как необходимо поступить Багрову?

Багров, судя по всему, инициативный человек и совсем неплохо хотел решить свою проблему занятости. Государственный же орган, который должен если не помогать, то хотя бы не препятствовать благородному желанию, ставит ему палки в колеса и незаконно отказывает в регистрации Багрова в качестве индивидуального предпринимателя. Отказать можно лишь в одной ситуации — если неправильно оформлены документы. Но это все поправимо. Чем торговать, человек разберется сам и если не сразу, то потом. В ущерб себе он точно действовать не будет. Если овощи раскупают, значит, овощных палаток пока не избыток. Если их будут раскупать плохо, Багров, желающий получать прибыль, а не просто проводить время на свежем воздухе, переориентируется на другой прибыльный бизнес.

2. На лаборанта класса биологии Сидорова директор школы наложил выговор за нарушение им своих трудовых обязанностей. Нарушение, по мнению директора, заключалось в следующем: Сидоров отказался остаться после работы, чтобы помочь провести районную олимпиаду по биологии.

Законно ли наказали Сидорова?

Лаборант не относится к работникам с ненормированным рабочим днем и после окончания рабочего времени вполне может уйти с работы. Если у администрации возникла необходимость в его услугах после рабочего времени, то она по согласию с Сидоровым должна была решить вопрос о его дополнительной работе. Разумеется, дополнительные трудозатраты необходимо компенсировать: либо оплатить это время, либо предоставить затем возможность отгулять эти часы работы.

3. В гастроном обратился студент юридического факультета Университета дружбы народов, прибывший в Россию из Уганды для учебы, который хотел устроиться грузчиком. Состоялась предварительная договоренность с заместителем директора гастронома. На следующий день, когда студент пришел на работу, ему сказали, что уже принят другой человек, русский по национальности, также являющийся студентом одного из московских вузов.

Будущий юрист расценил это как дискриминацию. По его мнению, ему отказали в приеме на работу из-за принадлежности к другой расе. Зная российские законы, он обратился за защитой своих трудовых прав в суд.

В обоснование своего решения директор гастронома выдвинул два аргумента:

1) разговор о приеме на работу вел не сам он лично, а его заместитель, который не имеет права приема и увольнения работников;

2) студент, оспаривавший отказ в приеме на работу, не знает в совершенстве русского языка.

Каков решение должен принять суд?

Отказ в приеме на работу произведен незаконно.

Рассмотрим аргументы директора по порядку.

Заместитель директора является представителем администрации и может вести беседу относительно приема на работу. Ведь он

знает нужды предприятия. Однако правом издания приказа о приеме заместитель не обладает. Но заместитель его и не издавал.

Знание в совершенстве русского языка вовсе не обязательно для выполнения работы грузчика. Он будет общаться не с клиентами, а с предметами и грузами.

Суд должен обязать директора принять на работу студента из Уганды.

4. Петя Алексеев, ученик 10 класса, решил поработать в период летних школьных каникул. С 1 июня он устроился в детский сад дворником. Однако с 1 июля по 1 августа дети вместе с работниками детского сада выезжали на летний отдых (на загородную дачу). Заведующая детским садом, справедливо полагая, что в услугах дворника детский сад будет нуждаться и за городом, дала Пете распоряжение собрать необходимые рабочие инструменты и личные вещи к назначенному сроку. Петя Алексеев отказался.

Законно ли П. Алексеев отказался выполнить распоряжение заведующей детским садом?

Изменение территориального расположения места работы считается переводом и производится только по согласованию с работником (ст. 72 ТК РФ). Это правило касается не только несовершеннолетних, но и всех работников без исключения. Следовательно, распоряжение заведующей детским садом является незаконным.

5. Торговая палатка недалеко от дома, в котором проживали подростки, учащиеся ПТУ Халилов и Шаров, специализировалась на продаже овощей и фруктов. С согласия подростков их привлекали для разгрузки арбузов каждый раз, когда постоянные работники не справлялись своими силами. Труд ребят оплачивался сдельно. Кроме того, подросткам поручалась ночная охрана арбузов, находившихся в пристроенном к палатке помещении. Участковый милиционер сообщил в инспекцию труда, что подростков используют на работах, запрещенных законодательством.

Может ли инспекция труда наложить штраф на хозяина торговой палатки и на каком основании?

Согласно законодательству (ст. 265 ТК РФ), запрещается применение труда лиц моложе 18 лет на тяжелых работах. Разгрузку арбузов вряд ли можно признать таковой. Однако владельца торго-

вой палатки можно упрекнуть в том, что он привлекал подростков к охране торговых помещений ночью. Вот это делать закон запрещает (ст. 96 ТК РФ). Следовательно, на владельца торговой палатки вполне правомерно можно наложить штраф за нарушение норм трудового законодательства.

6. Катя Семенова после школы устроилась в почтовое отделение доставщиком телеграмм. Проработав 3 месяца, она подала заявление с просьбой предоставить ей отпуск, поскольку ее мама приобрела две туристические путевки и она хотела бы с ней съездить отдохнуть. Начальник почтового отделения ей отказала в просьбе, заявив, что отпуск надо еще заработать.

Законен ли отказ?

Согласно ст. 267 ТК РФ, несовершеннолетние могут получать отпуск в любое удобное для них время года в размере не менее 31 календарного дня. Для того чтобы получить отпуск, несовершеннолетнему надо проработать в организации не менее 3 месяцев, тогда как всем другим работникам – 11 месяцев. Начальник почты либо не знает трудового законодательства, либо сознательно его игнорирует. В любом случае она поступила незаконно.

7. После окончания школы Валерий Тарасов очень долго искал работу и был очень рад, когда его приняли на бензоколонку в качестве заправщика автомашин. Но радость была недолгой: владельцу бензоколонки было указано на нарушение законодательства о труде.

Законно ли увольнение В. Тарасова? Если да, то в чем можно усмотреть нарушение трудового законодательства?

Согласно ст. 265 ТК РФ, запрещается использование несовершеннолетних на вредных работах. Работа заправщика на бензоколонке именно такой работой и является (избежать вдыхания паров бензина здесь не удастся никому). Организм подростка к этому особо чувствителен, и это может серьезно ухудшить здоровье Валерия Тарасова.

8. После окончания школы рослый и симпатичный парень, Костя Албашев поступил на работу в ресторан учеником повара. После двухнедельной стажировки администрация ресторана обратила внимание на его умение ладить с людьми и хорошие манеры и с его согласия перевела его на должность официанта.

Законно ли был произведен перевод?

Перевод незаконный, поскольку несовершеннолетние не могут использоваться на работах, выполнение которых может причинить вред их нравственности. Ресторанный зал (но кухня, где Костя работал поваром, сюда не относится) — это то место, где могут иметь место случаи нарушения нравственности (неумеренное употребление спиртных напитков, драки и др.). Кроме того, несовершеннолетние не допускаются на работу, связанную с материальной ответственностью (ст. 244 ТК РФ). Официант же вынужден работать с материальными ценностями (продукты, деньги), в случае их недостачи он обязан ее возместить.

61. Трудовой договор

1. В автотранспортное предприятие с просьбой о приеме на работу обратились:

- Александров — водителем автобуса;
- Шмелева — бухгалтером;
- Поляков — поваром столовой;
- Громова — работником службы охраны предприятия;
- Реутова, закончившая среднюю школу, — секретарем.

Какие документы необходимо представить указанным лицам?

Задание: Напишите заявление о приеме на работу и об увольнении. Образцы заявлений можно посмотреть в приложении.

2. Сергеева договорилась с директором магазина о зачислении ее на работу в качестве кассира и передала ему свою трудовую книжку. Когда она вышла на следующий день, ей сказали, что на работу ее принять не могут, потому что она за последний год сменила уже два места работы.

Законно ли отказали Сергеевой в приеме на работу? Куда можно обжаловать данное решение администрации?

Отказ в приеме на работу незаконный. К кассиру особые требования, касающиеся образования, не предъявляются. Нет никаких требований к состоянию здоровья. Следовательно, можно отказать Сергеевой в принятии на работу, если окажутся неподходящими ее деловые качества. Но смена места работы по основаниям, отнюдь не компрометирующим работника (а судя по всему, таковых не было), никак не характеризует его деловые качества.

Да, впрочем, даже если бы работник был уволен за прогул (п. 6 ст. 81 ТК РФ) или за нарушение трудовых обязанностей (п. 5 ст. 81 ТК РФ), вряд ли стоило не давать ему возможности поступления на работу. Нельзя же это, в самом деле, рассматривать как клеймо на всю жизнь! Ведь увольнение само по себе — это санкция, которая, возможно, окажет воспитательное воздействие на работника.

3. Нина Болотаева, не поступив после школы в медицинский институт, устроилась на работу лаборантом в этот же институт на кафедру анатомии. При поступлении на работу ей сказали, что заработная плата по данной должности составляет 4000 р. Однако у института очень мало денег, и поэтому администрация может назначить Нине заработную плату только в половинном размере, т. е. 2000 р.

Законно ли решение администрации?

Это дискриминация, поскольку Нина Болотаева будет вынуждена работать ровно в два раза больше, чем необходимо. Если у института нет денег, не надо и принимать работника или нужно заставлять его трудиться пропорционально выплачиваемой заработной платой.

Решение администрации незаконно. Нина может обратиться сначала в комиссию по трудовым спорам с просьбой выплатить ей положенную заработную плату, а если там поддержки не найдет, то ей нужно подать исковое заявление в суд.

4. Бухгалтер Смирнова была уволена по собственному желанию на основании поданного ею заявления. Через 5 дней она обратилась в юридическую консультацию за советом к адвокату. На приеме она объяснила, что подача заявления была вынужденной, так как директор угрожал ей увольнением за систематическое неисполнение трудовых обязанностей. Из-за неприязненного отношения к ней директор наложил на нее за последние 3 месяца два выговора, даже не выслушав ее объяснений, хотя на предприятии она проработала 15 лет без всяких замечаний.

Как вы думаете, кто прав в этой ситуации? Что ей может посоветовать адвокат?

Судя по всему, Смирнова права. Вот данные, говорящие в ее пользу:

1) она проработала на предприятии 15 лет — довольно длительное время;

2) за это время дисциплинарных взысканий не получала;

3) взыскания были наложены подозрительно торопливо, одно за другим;

4) объяснений от нее не требовали, что является существенным нарушением порядка наложения дисциплинарных санкций.

Адвокат должен ей посоветовать обратиться в суд с иском о восстановлении на работе и помочь, если она не сможет, написать исковое заявление, что делается, разумеется, за плату.

5. Буфетчица школы Баженова не явилась на работу из-за того, что она по дороге на работу стала очевидцем аварии и милиция прилекла ее в качестве свидетеля. Директор школы уволил Баженову за прогул, указав, что она, прежде чем соглашаться давать показания, должна была тщательно взвесить все «за» (помощь милиции в расследовании причин аварии) и «против» (голодными на весь день остались несколько сот учеников школы).

Законно ли поступил директор школы?

Директор школы поступил незаконно. Он не учел или не знал, что выступать в качестве понятого — это обязанность человека, а не его право. Отказаться Баженова не могла, даже если бы тщательно взвесила все последствия неявки на работу. Причина прогула у Баженовой была уважительной. Уволить можно только, если прогул был вызван неуважительными причинами.

6. Сантехник строительной организации Радчиков был уволен за то, что он учинил в общежитии, где проживал, дебош и был доставлен в милицию.

Законно ли решение директора?

Увольнение незаконно. Действия Радчикова могут рассматриваться как мелкое хулиганство, а за это он должен быть подвергнут административному взысканию в виде штрафа или даже ареста на 15 суток. Никаких дисциплинарных нарушений, связанных с работой, он не совершал. Нетрезвое состояние также не может быть

основанием для увольнения с работы, поскольку он находился при этом не на работе.

7. Библиотекарь заводской библиотеки Шумилова была уволена за систематическое нарушение трудовых обязанностей, которое выражалось в том, что она неправильно вела себя в коллективе (обо всех говорила только плохо, сплетничала), а также постоянно грубила читателям, на что директор библиотеки ей неоднократно указывал.

Законно ли увольнение?

Распространение сплетен — это моральное нарушение. Не говорить плохо о людях не входит в круг ее трудовых обязанностей, поскольку это, хотя и влияет на психологический климат в коллективе, прямо не отражается на читателях. Да, впрочем, если бы и вменили это всем работникам, легко ли было проконтролировать выполнение данного правила и не привело бы выяснение того, кто о ком и как отозвался, к еще большим издержкам в коллективе?

Но грубое отношение к читателям — это уже нарушение трудовых обязанностей. Библиотекарь для того и поставлена, чтобы удовлетворять нужды читателей, и при этом избежать общения с читателями не удастся. Поскольку директор неоднократно предупреждал Шумилкову о недопустимости грубого обращения с читателями, увольнение по п. 5 ст. 81 ТК РФ вполне законно.

62. Рабочее время и время отдыха

1. Ученик 9 класса Дима Галкин, желая купить DVD-плеер, устроился с согласия родителей в детский сад дворником. Раньше там работал пенсионер, и в его обязанность входила уборка всей территории детского сада. Мать Димы потребовала, чтобы объем работы для ее сына был уменьшен наполовину, поскольку, согласно КЗоТ, он не может работать более 4 часов в день, тогда как у пенсионера рабочий день был 8 часов.

Разрешите данную ситуацию.

Действительно, согласно действующему законодательству, рабочий день у подростков не может превышать 4 часов. Если пенсионер работал на полную ставку, то, следовательно, ему устанавливался

такой объем работ, который можно было выполнить за 8 часов. Другое дело, за какое количество времени предыдущий работник убирал всю территорию. Возможно, он, применяя интенсивные способы уборки (например, используя собственную газонокосилку или веерные грабли) и совершенствуя свой труд, справлялся с ежедневной работой и за меньшее количество времени. Но это его проблемы, главное, он выполнял весь фронт работ.

Почему же тогда ученик должен выполнять такой же фронт работ только за уменьшенную в два раза плату? Ведь общеизвестно, что работа дворника носит не повременный, а сдельный характер. Временной учет работы дворника ничего не даст, можно ни шатко, ни валко убирать территорию и 10 часов и более.

Вывод: мама Димы права, потребовав уменьшения работ для своего сына наполовину. У администрации же есть выход: принять на свободную половину ставки другого человека (ученика ли, пенсионера, женщину ли с маленьким ребенком, которая сможет совмещать работу с прогулкой своего ребенка, и т. п.).

2. По результатам года 9 Б класс занял по успеваемости первое место в школе. Директор решил поощрить классного руководителя 9 Б: он увеличил ему продолжительность отпуска на полмесяца.

Законно ли поступил директор?

Законно. Законодательство дает неполный перечень мер поощрения, предоставляя возможность администрации в качестве таких назначать и иные меры поощрения. Если директор школы сможет обеспечить замену отличившегося классного руководителя на период его дополнительного отпуска, то он вправе это сделать. Лишь бы это было сделано не в ущерб учебному процессу. Лучше было бы отнестись к использованию дополнительного отпуска на лето, когда закончились занятия и интенсивность работы учителей спала. В этом случае не будет проблемы заменяемости отсутствующих учителей.

3. Ученик 10 класса Валерий Немченко решил подработать в период летних каникул и устроился почтальоном. Поскольку рабочий день почтальона начинался в 6 часов утра, он попросил начальника почты учесть, что он несовершеннолетний, и разрешить приходить на работу к 9 часам. Начальник почты ему отказала, мотивируя тем, что к 8 часам утра все граждане, прожива-

ющие в зоне обслуживания почтового отделения, уже должны получить почту.

Как должна быть разрешена данная ситуация?

Отказ начальника почты перенести время начала работы Валерия Немченка на более позднее время вполне законен. Несовершеннолетние по закону не должны трудиться в ночное время (с 12 ночи и до 6 часов утра). Действительно, почтовая корреспонденция обычно просматривается за завтраком, в транспорте, в первые часы рабочего дня (если это возможно и необходимо), но к обеду и тем более к вечеру она может быть получена из других источников (радио, ТВ, от сослуживцев, приятелей, родственников и т. п.). Смысл подписки на газеты и журналы в таком случае теряется. Следует еще учесть, что, прежде чем доставить газеты и журналы в почтовые ящики подписчиков, необходимо их рассортировать в почтовом отделении. Эта работа как раз и занимает от одного до двух часов. Одним словом, отказ начальника почты Валерию Немченку в его просьбе был не только законен, но и обоснован.

63. Трудовая дисциплина

1. В связи с сокращением заболеваемости детей на участке врача Николаевой главный врач поликлиники решил в качестве поощрения перевести Николаеву с должности участкового врача на должность своего заместителя. Но эту должность уже занимала Филимонова, которая была возмущена решением главврача.

Как разрешить данную ситуацию? Можно ли уволить Филимонову?

В сложную ситуацию загнал себя главврач, руководствуясь благими намерениями. Уволить Филимонову нельзя лишь по той причине, что кто-то отличился по роду своей деятельности. Но это при условии, что она хорошо выполняла свои трудовые обязанности.

Как же поступить в этом случае и сделать так, чтобы и «овцы были целы и волки сыты»?

Первый вариант. Установить еще одну должность заместителя главврача, допустим, заместителя по эпидемиологической работе, поскольку это очень важный и сложный участок работы любой поликлиники, да и проблема снижения заболеваемости у детей — это

прежде всего проблема предупреждения вирусных инфекций, которые к тому же имеют цикличность — повторяются дважды в год. Однако, если это поликлиника не частная, а госбюджетная, то главврач должен поставить вопрос о введении дополнительной должности заместителя, т. е. об изменении штатного расписания, перед органом управления — отделом здравоохранения.

Второй вариант. Зачислить Николаеву в резерв на повышение в должности и в случае освобождения имеющейся должности заместителя главврача предоставить ей преимущественное право на ее занятие.

2. Рабочий строительной организации Романов курил в кинотеатре во время показа фильма. Вызванный администратором милиционер составил протокол о нарушении, на основании которого начальник районного отделения милиции наложил на Романова штраф. О данном проступке было сообщено по месту работы Романова, и начальник строительной организации объявил Романову выговор.

Законно ли наложены меры юридической ответственности?

Законно наложена только мера административного воздействия — штраф, поскольку действие Романова расценивается как административное правонарушение, т. е. совершенное в общественном месте и затрагивающее общественные интересы (всем присутствующим в зрительном зале не очень приятно было сидеть в прокуренном помещении, вдыхать вредный никотиновый дым и вместо спокойного просмотра фильма опасаться относительно того, не случится ли пожар).

Выговор же может быть наложен за дисциплинарное правонарушение, т. е. неправомерное, виновное поведение, посягающее на интересы предприятия, учреждения, на котором нарушитель работает. Неправильное поведение Романова, находившегося в свободное от работы время в кинотеатре, никак не могло сказаться на работе. Итак, наложение выговора начальником строительной организации является незаконным.

3. 1 сентября студент Кольцов не явился на занятия, поскольку был в другом городе и не смог достать билет на поезд. За данный проступок ему был объявлен выговор в приказе от 5 октября.

Законно ли наложено дисциплинарное взыскание?

Дисциплинарное взыскание было объявлено Кольцову незаконно. Однако в принципе, конечно, Кольцов совершил дисциплинарный проступок, который выразился в пропуске занятий без уважительных причин. Причина, которую он выдвинул в качестве оправдания, является неуважительной, потому что у него была возможность поступить иначе, т. е. заблаговременно позаботиться о приобретении билета на поезд.

Незаконность наложения дисциплинарного взыскания выражается в несоблюдении самого порядка его наложения, а именно пропуска срока, в течение которого по закону директор вправе был издать приказ о наложении выговора. Такой срок равняется 1 месяцу. Он вполне достаточен для того, чтобы выяснить все обстоятельства совершения проступка, взять письменное объяснение от нарушителя и издать приказ. То, что директор поступил так нерасторопно, является его собственной виной.

4. Водитель трамвая Карпов за мелкое хулиганство, допущенное после рабочего дня на улице города, был арестован на 15 суток. После отбывания наказания он пришел на работу и узнал, что его уволили за прогулы.

Законно ли произведено увольнение?

Увольнение произведено законно. Прогулом считается отсутствие на работе в течение более 4 часов. Неявка на работу в течение 15 суток была допущена Карповым по неуважительной причине. Уважительной считается такая причина, которая имела место помимо воли человека и не могла быть им устранена. Карпов в момент совершения правонарушения (мелкого хулиганства) осознавал, что его действия не могут пройти бесследно и за них он вполне может быть наказан, в том числе и в виде наложения ареста. Он также должен был понимать, что по причине применения ареста он не сможет явиться на работу и тем самым поставит предприятие в трудное положение. На это администрация может жестко отреагировать и уволить его за прогул.

5. Разнорабочий Бардин при установке мебели в кабинете директора разбил там зеркало. Возместить причиненный ущерб Бардин отказался, заявив, что разбил зеркало случайно. Начальник наложил на Бардина выговор и взыскал из его заработной платы стоимость зеркала.

Есть ли в действиях Бардина вина? Какие меры юридической ответственности применены к Бардину и законно ли?

К Бардину применены сразу два вида юридической ответственности: дисциплинарная и материальная. Совмещение их за один проступок вполне возможно. Незаконным считается наложение за один проступок сразу двух санкций, относящихся к одному виду юридической ответственности (допустим, выговора и увольнения).

Юридическая ответственность любого вида может быть наложена только при условии установления вины в поведении работника. Бардин утверждает, что он разбил зеркало случайно, т. е. невиновно. Однако это не так: при переноске мебели, тем более таких хрупких предметов, как зеркало, требуется соблюдение особых мер предосторожности. Именно отсутствие особой заботливости по отношению к перемещаемым предметам мебели и можно поставить в вину разнорабочему Бардину. Каких-либо внешних сил, повлиявших таким неблагоприятным образом на переносимое зеркало, судя по условиям задачи, не было.

64. Забастовки

1. В суд поступило исковое заявление от заведующей детским садом с просьбой признать незаконной забастовкой невыход всех 6 воспитателей на работу из-за 3-месячной задержки заработной платы. Невыплата заработной платы была вызвана отсутствием денег, направленных на проведение косметического ремонта.

В заявлении указывалось, что, хотя работники неоднократно устно и предупреждали администрацию о прекращении работы, письменных требований они не выдвигали, каких-либо примирительных действий не предпринимали.

Является ли данный спор коллективным?

Какое решение должен вынести суд?

Данный спор относится к категории индивидуальных, а не коллективных споров по той причине, что разногласия между воспитателями и заведующей детским садом касаются не установления или изменения условий труда (они установлены и не оспариваются), а их выполнения. Причем нарушения условий труда, а именно невыплата оговоренной при поступлении на работу заработной платы

на протяжении вот уже 3 месяцев, носят однотипный характер применительно ко всем воспитателям. Каждый из них (или все вместе) мог в любой момент обратиться в суд с требованием о взыскании заработанного и начисленного вознаграждения за труд. Вполне возможно, что некоторые из воспитателей предпочли бы в суд не обращаться, боясь испортить отношения с заведующей, в надежде все же получить его в будущем. Одним словом, индивидуально каждый мог бы разрешить эту проблему.

Коллективные споры потому и называются коллективными, что затрагивают интересы всех работников в равной мере, и решение относительно их удовлетворения может быть только одно, и оно будет распространяться на каждого работника, даже если кто-либо и не захочет активно бороться за свои интересы.

Индивидуальные споры, согласно законодательству, рассматриваются предварительно в комиссии по трудовым спорам. Но поскольку коллектив детского сада, скорее всего, составляет менее 15 человек, то такой комиссии там не имеется. Следовательно, воспитатели могли обращаться сразу в суд с иском о взыскании заработной платы. Суд своим решением поддержал бы справедливые требования работников. Это сделать не поздно и сейчас.

Итак, суд должен отказать в иске заведующей детским садом, поскольку ни о какой забастовке в данном случае речь не идет. Он должен предложить воспитателям обратиться в тот же суд с самостоятельными исковыми заявлениями о взыскании неполученной заработной платы.

2. В разгар эпидемии гриппа забастовали участковые врачи городской поликлиники, требуя для себя установления надбавок к заработной плате в размере 50% на период обслуживания жителей во время эпидемии, которая, как правило, продолжается по 2—3 месяца в году. Свое требование они обосновывали тем, что в этот период существенно возрастает их нагрузка и повышается опасность заболевания самих врачей. Все необходимые правила проведения забастовки были ими выполнены.

Однако главный врач поликлиники подал исковое заявление в суд с просьбой признать забастовку незаконной. В ее обоснование он указал, что врачи относятся к категории работников, которым вообще запрещено бастовать, поскольку такие их действия создают угрозу здоровью людей.

Каким должно быть решение суда по данному спору?

Согласно ТК, незаконными являются забастовки, создающие реальную угрозу здоровью людей. Данное понятие в юриспруденции относится к категории оценочных, т. е. понимаемых исходя из конкретной ситуации.

Да, задачей врачей является в основном лечение уже заболевших людей. Конечно, от своевременного лечения зависит многое. Но это вовсе не означает, что врачам вообще нельзя бастовать. У них есть также свои специфические интересы, и они могут добиваться их всеми законными средствами, в том числе и с помощью забастовок.

Чтобы решить вопрос, создавал ли отказ участковых врачей от работы реальную угрозу здоровью людей или не создавал, надо выяснить, могла ли администрация поликлиники принять меры к недопущению вредных последствий, связанных с забастовкой. Представляется, что вполне могла.

Во-первых, грипп такое заболевание, которое в принципе преодолевает сам организм человека, вырабатывая соответствующий иммунитет. Врач помогает лишь облегчить протекание болезни, обращая особое внимание на заболеваемость детей и престарелых.

Во-вторых, нагрузка, связанная с забастовкой участковых, главным врачом могла бы быть возложена на врачей-специалистов.

В-третьих, часть дополнительной нагрузки вынуждена была бы выполнять «скорая помощь».

Если же учесть, что период подготовки к забастовке длится не одну неделю, то администрация вполне могла бы к ней подготовиться либо найти средства для удовлетворения в общем-то вполне справедливых требований участковых врачей.

Одним словом, у суда нет оснований признавать забастовку врачей незаконной.

3. В январе начали забастовку якутские водители общественного транспорта, требуя увеличения заработной платы на 100% в три зимних месяца. Водители обращали внимание на то, что хотя морозы для их краев — дело обычное, но в этот период условия их труда становятся особенно тяжелыми. Проконсультировавшись с юристом, они выполнили все предусмотренные законом правила проведения забастовок.

Однако администрация автотранспортного предприятия уволила всех водителей. Бастующие обратились в суд с иском о восстановлении на работе. Выступая в суде, директор, в частности, указал, что своими действиями водители поставили под

угрозу не только здоровью, но и жизнь людей, которые вынуждены были замерзать на улицах города в прямом смысле этого слова.

Какое решение должен вынести суд?

Все упирается в толкование оценочного термина «забастовки, угрожающие здоровью других лиц», употребляемого в ТК РФ. Требуется ответить на вопрос: могла ли администрация автотранспортного предприятия выйти из создавшегося положения? Представляется, что могла.

Если рассматривать требования работников по существу, то они не покажутся абсурдными. Действительно, зимой проблемы с транспортом усложняются: двигатели автобусов часто глохнут, и их приходится заводить вручную с помощью разных ухищрений; на дверях автобусов от конденсации образуется наледь, и водители через определенное время должны ее, что называется, срубить. Возникают и проблемы с людьми, которые по причине сильного мороза не склонны ждать следующего автобуса и устраивают давку.

Администрации эти проблемы известны, поскольку повторяются они из года в год. Вот почему она должна была заранее предпринять необходимые действия, чтобы их разрешить хотя бы частично, например закупить машинное масло, облегчающее работу двигателя в столь морозных условиях.

Кроме этого она могла бы привлечь на период забастовки на условиях временного договора других людей, способных выполнять работу водителя.

В конце концов, подсчитав затраты по удовлетворению требований бастующих и затраты, связанные с отказом от их рассмотрения, администрация вполне смогла бы найти материальные резервы.

Подводя итог, заметим, что о здоровье людей должны думать не только водители (понятно, что им своя рубашка ближе к телу), но и руководители предприятий, обслуживающих население, а также городские власти, распределяющие бюджетные деньги. Известно, что городской пассажирский транспорт практически содержится за счет местного бюджета.

4. Шахтеры города Красово были доведены до отчаяния и вновь решились на забастовку, хотя первую суд признал незаконной. Они выдвинули администрации следующие требования: увеличить заработную плату на 100%, улучшить продуктовый паек, который выдавался при спуске в забой, отремонтировать душевые и сде-

лать бесперебойной подачу в них горячей воды, заменить спецодежду, которая уже стала ветхой, и др.

В этот раз к забастовке подготовились основательно: письменно сформулировали свои требования, на которые администрация ответила отказом, прошли все три этапа примирения, которые не дали результатов. Шахтеры вновь созвали собрание с необходимым кворумом, на котором утвердили решение о проведении забастовки и определили орган, возглавивший ее; председатель профкома в присутствии всего коллектива предупредил приглашенного директора, что через 10 дней шахтеры начнут бессрочную забастовку.

Каково же было их удивление, когда суд вновь признал забастовку незаконной!

Как вы думаете, почему?

Если говорить о существовании разногласий, то они вполне относятся к категории социально-экономических условий и касаются не только труда, но и быта работников.

Теперь о форме проведенной забастовки. Несмотря на предшествующий (пусть и неудачный) опыт, шахтеры допустили вновь нарушение (причем не одно, а два) правил проведения забастовки.

1. Предупреждение о начале забастовки надо было сделать не только за 10 дней, но и в письменном виде. Да, директор слушал речь председателя профкома, но, возможно, он из ее контекста не понял как надо. Шахтерам нужно было экономнее выражать свои эмоции, лучше сформулировать предупреждение письменно.

2. В письменном предупреждении должны быть указаны не только время начала забастовки, но и хотя бы приблизительные сроки ее окончания. Ведь администрации необходимо составить план мероприятий на случай забастовки. Всем известно, что любые войны заканчиваются миром. Забастовки в этом плане не составляют исключения.

Вывод: закон надо знать.

65. Безработица

1. Отец Коли Тарасова, токарь высшего разряда, в последнее время стал приходить с работы мрачный. И однажды, вернувшись домой, он сообщил своим домочадцам, что стал безработным в связи с ликвидацией предприятия.

Какие действия вы посоветовали бы предпринять отцу Коли Тарасова? Попытайтесь определить для него перспективу на ближайшее время.

Ему необходимо обратиться в Службу занятости, где его зарегистрируют в качестве безработного и какое-то время он будет получать пособие по безработице. В это время ему будут подыскивать работу и не исключено, что найдут.

Однако шансы найти работу, соответствующую его специальности, прямо скажем, маловероятны. В настоящее время по-прежнему тяжелая ситуация в производстве и многие предприятия работают не на полную мощность. Отцу Коли Тарасова неплохо было бы подумать о том, как завести свое, пусть маленькое, дело и стать индивидуальным предпринимателем (например, открыть точильную или металлоремонтную мастерскую). По крайней мере ему не следовало бы впадать в пессимизм и нагонять страху на своих домочадцев.

2. Семнадцатилетний Вадим Спиридонов после окончания школы безуспешно пытался найти работу. Он обратился в Службу занятости с просьбой подыскать ему работу или зарегистрировать его в качестве безработного. Однако там ему в этом отказали, объяснив, что по закону (Семейный кодекс РФ) детей до 18 лет должны содержать родители, а если они не хотят его содержать, то должны ему найти работу сами. Тогда Вадим изготовил плакат с надписью «Ищу работу» и каждый день выходил на автобусную остановку, надеясь, что кто-нибудь ему ее предложит. Однажды его забрали в отделение милиции.

Кто прав в этой ситуации?

Прав Вадим, а не работники милиции и тем более не работники Службы занятости, которые должны были его, достигшего 16 лет, зарегистрировать в качестве безработного. Родители обязаны содержать своих детей до 18 лет, но ведь Вадим сам стал трудоспособным и хочет реализовать себя. Ему в этом надо помочь, и он совершенно справедливо обратился за помощью к компетентному органу, Службе занятости, которая именно для этого и создана.

Работники милиции не правы в том, что забрали Вадима в отделение милиции. Основанием для привода в отделение милиции является совершение правонарушения. Однако Вадим правонарушения не совершал. Да, он стоял с плакатом с надписью: «Безработ-

ный». Но это делать нигде не запрещено. В России, в отличие от Советского Союза, действует принцип общественной жизни: разрешено все, что не запрещено.

3. Маша Безуглова, не поступив после школы в институт, обратилась в Службу занятости своего города. На приеме она проинформировала работников службы, что мечтала поступить в юридический институт и эту мечту оставлять не хочет. Маша очень просила подыскать ей в связи с этим соответствующую работу, но ей предложили работу санитарки в городской больнице. Маша решила, что эта работа ей не подходит, и отказалась от нее. *Оцените действия участников данной ситуации. Кто из них прав: Маша или работники Службы занятости?*

Согласно законодательству, подходящей считается работа, соответствующая имеющемуся, т. е. реальному, уровню профессиональной подготовки, а не желаемому. Маша пока не имела никакой квалификации, и ей могли предложить любую работу, которая не требует большого или специального мастерства. Предложенная работа оказалась в ее ситуации вполне подходящей, и девушка отказалась неправильно.

В данном случае правы были работники Службы занятости.

66. Страхование и пенсионное дело

1. Лена Филькина обратилась в районную поликлинику по поводу лечения кариеса зубов. Врач-стоматолог сказала, что может поставить ей только цементную пломбу. Лена возмутилась, напомнив, что такие пломбы ставили еще в прошлом веке, и потребовала сделать пломбу из современных материалов (светоотверждаемую или из серебра). Стоматолог посоветовала ей обратиться в частную стоматологическую клинику. *Как вы думаете, кто из них прав? Законно ли было отказано Лене в бесплатной медицинской помощи?*

Установка пломб из импортных или дорогих материалов не предусматривается программой бесплатного медицинского страхования (кстати, в зарубежных странах стоматологическая помощь вообще не относится к категории бесплатной). Пломбы, подобные той, кото-

рую просила поставить Лена, можно поставить в частных клиниках и за счет собственных средств.

Лене было законно отказано в ее просьбе.

2. Максим Пронин шел с вечеринки, проведенной с друзьями. На улице был гололед. Нечаянно поскользнувшись, Максим упал и сломал ногу. В больнице, куда доставили пострадавшего, ему выписали больничный листок, но указали, что он находился в состоянии алкогольного опьянения. Администрация предприятия, где работал Максим, отказалась оплачивать пособие по временной нетрудоспособности.

Законны ли действия администрации?

Бюллетень оплачивается из страховых взносов, которые уплачивает каждое предприятие за своих работников на случай их болезни. Если бы Максим не заболел, то взносы были бы отчислены в бюджет, как это и положено. Максим заболел и часть взносов предприятие выплатило ему в качестве пособия по временной нетрудоспособности, уменьшив соответственно на эту сумму взносы в бюджет.

Отказ оплатить больничный лист, исходя из обстоятельств, не правомерен. Максим шел в гололед. Да, его состояние было не совсем обычным. Но это само по себе не признается правонарушением. Кроме того, он не совершил ничего противоестественного по случаю такого состояния. Поскользнуться в гололед мог каждый. Воспитательные меры здесь неуместны.

3. Когда врач женской консультации при наступлении 7 месяцев беременности стала выписывать Вике Захаржевской документы для получения пособия по беременности, Вика отказалась, сообщив, что муж ее полностью обеспечивает и она не нуждается ни в каком пособии.

Какова цель и назначение пособия по беременности и родам? Можно ли отказаться от его получения?

Получать пособие по беременности и родам — это право, а не обязанность женщины, находящейся в состоянии беременности. Цель и назначение данного пособия — обеспечить материальное благосостояние женщины, с тем чтобы она могла нормально питаться, вынашивать ребенка и готовиться к родам. Если Вика здесь проблемы для себя не видит, поскольку полностью материально обеспечена, это ее дело решать вопрос о получении пособия.

4. Алексей Григорьев, желая сэкономить время, переходил улицу на красный свет светофора. Его сбила автомашина, и он стал инвалидом. Вина его была установлена судом. Водитель сбившего его автомобиля был освобожден от уголовной ответственности. Встал вопрос о назначении Григорьеву пенсии по инвалидности. Работники отдела социального обеспечения отказали в положительном решении этого вопроса, отметив, что Григорьев сам виноват в своем несчастье.

Законен ли отказ?

Отказ незаконный. Право на пенсию по инвалидности законодатель ничем иным не обуславливает, кроме самого факта наличия стойкой нетрудоспособности человека, т. е. инвалидности. Причины ее наступления не имеют значения, тем более не учитывается при этом виновность. Человек оказался в такой тяжелой ситуации, что ему лучше посочувствовать и поскорее помочь хоть как-то решить материальные проблемы. Такой подход, который проявили работники собеса, является просто бесчеловечным.

5. В ходе проверки одного из издательств налоговые инспекторы выявили грубейшее финансовое нарушение: издательство не перечисляло в бюджет единый социальный налог на своих работников (налог идет на пособие по случаю болезни, на медицинскую помощь, пенсионное обеспечение). Он довольно ощутим и составляет 32 %. Из объяснений главного бухгалтера следовало, что это делается по распоряжению директора издательства. Директор в свою очередь пояснил, что он тратит гораздо большую сумму, нежели социальные налоговые платежи, на оплату социального пакета для своих работников (ежедневные обеды в рабочие дни, туристические путевки в дома отдыха и санатории во время отпуска, абонементы в бассейн, фитнес-клуб и т. п.). Благодаря этому никто из членов коллектива не болеет и не пользуется поликлиниками и больницами. Директор предоставил документы, подтверждающие эти факты, и добавил, что адресная и превентивная (т.е. предупреждающая болезни) поддержка работников гораздо более эффективна. Более того, он сказал, что хочет выйти (через своего территориального депутата) с предложением в Государственную думу изменить порядок взимания социальных платежей. Налоговые инспекторы с интересом выслушали объяснения и наложили санкции в соответствии с Налоговым кодексом.

Законно ли были применены санкции?

Директор издательства, по-видимому, прав, когда утверждает, что меры по предупреждению болезней эффективнее, чем их последующее лечение. Пожалуй, его работникам можно только позавидовать, поскольку такая забота об их здоровье сегодня по-прежнему является редкостью.

Однако следует согласиться, что меры по предупреждению болезней не гарантируют, что человеку до окончания жизни не понадобятся медицинская помощь и пособие по случаю болезни, поскольку причиной временной нетрудоспособности могут быть случайные обстоятельства (например, автомобильная авария), генетически обусловленные болезни и т. д. Кроме того, работник рано или поздно должен будет выйти на пенсию, а именно единый социальный налог, уплачиваемый работодателем, представляет собой финансовую основу будущей пенсии работника.

Именно поэтому, как бы ни заботился работодатель о здоровье своих работников, идея социального страхования остается актуальной. Суть ее заключается в выплате страховых взносов, которые позволяют в случае наступления временной либо постоянной нетрудоспособности или достижения пенсионного возраста производить лицу определенные денежные выплаты (пенсии, пособия по временной нетрудоспособности), оказывать медицинские услуги.

Наконец, следует отметить, что налогоплательщик освобождается от уплаты налога только в случаях, прямо указанных в налоговом законодательстве. При отсутствии таких оснований неуплата налога влечет применение мер налоговой (а иногда и уголовной) ответственности. При этом ссылка на иные обстоятельства, как в рассматриваемой задаче, юридического значения не имеет.

Глава XIV. СПОРЫ И ПОРЯДОК ИХ РАССМОТРЕНИЯ

67. Экономические споры

1. Правительство крупного мегаполиса настаивало на включении в договор подряда на капитальное строительство объездной дороги оснащение подрядчиком — строительным трестом — построенной дороги всеми необходимыми объектами инфраструктуры (освещением, бензоколонок, станциями технического обслуживания, мойками, кафе и т. д.). Трест отклонил это условие, ссылаясь на отсутствие соответствующих специалистов для строительства этих объектов. Заказчик аргументировал свое требование тем, что без этих объектов нельзя будет ввести дорогу в эксплуатацию. Стороны договорились свой преддоговорный спор отдать на рассмотрение в арбитражный суд.

Входит ли рассмотрение данного спора в компетенцию арбитражного суда? Как, на ваш взгляд, он должен быть решен по существу?

Рассмотрение данного спора входит в компетенцию арбитражного суда, тем более что есть согласие сторон на то, чтобы суд их рассудил и помог установить нормальные отношения.

Если рассматривать существо дела, то арбитражный суд, скорее всего, выступит на стороне Правительства. Почему?

Дело в том, что основной задачей Правительства является управление городом, обеспечение нормального функционирования всех его систем, рациональное расходование бюджетных средств для организации жизни его жителей. Если оно будет заниматься подысканием подрядчиков на строительство бензоколонок, а затем кафе, а затем станций технического обслуживания и т. д., то ему некогда будет управлять городом. Подрядчик же лучше знаком с возможностями тех или иных строительных организаций (его деятельность является однородной), знает технологический процесс строительства, конъюнктуру на рынке рабочей силы, знаком с поставщиками материалов и т. д. и ему легче организовать строительство объектов, сопутствующих строительству автодороги, ее всестороннему оснащению. Он может на себя взять функции генерального подрядчика, т. е. организатора всего хода строительства, получая от заказ-

чика соответствующее вознаграждение, которое будет предусмотрено договором.

2. Собственник магазина-павильона Сухарев был недоволен появлением рядом другого магазина, предлагавшего примерно такой же ассортимент товаров. Подсчитав, насколько упала его выручка за несколько месяцев работы конкурента — Пирогова, Сухарев предъявил иск о взыскании причиненного ему ущерба в связи с установкой соседнего магазина.

Входит ли рассмотрение данного спора в компетенцию арбитражного суда? Как он должен быть решен по существу?

Данный спор входит в компетенцию арбитражного суда, ведь речь идет о причинении убытков. Но по существу спора арбитражный суд, скорее всего, будет на стороне Пирогова, поскольку тот не совершил ничего противоправного для того, чтобы у Сухарева возникли убытки. Даже если он торговал аналогичным товаром, упрека он не заслужил. Он вел здоровую конкуренцию. Вероятно, он предлагал товары на более привлекательных условиях, раз покупатели перестали заходить в павильон Сухарева. Конкуренция, которая не сопряжена с «силовыми», т. е. противозаконными, методами, идет на пользу всему обществу.

3. Издательство заключило договор с типографией на изготовление учебника для 10 класса тиражом 50 000 экземпляров партиями по 10 000. Когда была напечатана первая партия, издательство выяснило, что учебник был изготовлен не на той бумаге, как предусматривалось договором, а на другой, худшего качества. Издательство уведомило типографию о своем намерении расторгнуть договор и взыскать убытки (учебник не мог поступить в продажу вовремя, качество использованной бумаги не допускалось для учебников). Типография же в своем ответе указала, что, хотя нарушение условия договора и имело место, оно не относится к разряду существенных, и поэтому типография будет продолжать исполнять свои обязательства и к назначенному сроку отпечатает вторую партию учебника. Издательство подало иск в арбитражный суд.

Относится ли этот спор к компетенции арбитражного суда? Как он должен быть решен?

Между издательством и типографией возник спор, относящийся к разряду договорных, которые арбитражный суд вполне может рассмотреть.

Чью сторону он примет? Скорее всего, он поддержит типографию. Дело в том, что издательство настаивает на расторжении договора. Но договоры просто так не расторгаются. Представьте, типография закупила бумагу, привлекла работников для выполнения заказа и т. д. и вдруг заказчику не понравилась бумага. Куда это все девать в случае расторжения договора? Бумагу на свалку, а людей за ворота?

Вот почему закон дает право расторгать договор в случае существенного изменения условий договора.

Но, с другой стороны, подрядчик должен считаться с волей заказчика, ведь работу он производит не для себя, а для заказчика. И если подрядчик, нарушив волю заказчика, пусть и незначительно, вызвал возникновение у него убытков, то он обязан их возместить. Одновременно он должен принять все меры к тому, чтобы выполнить следующую партию заказа в точности. Типография, после того как возместит убытки, причиненные издательству, должна направить свои силы на изыскание нужной бумаги для печатания следующей партии учебников.

4. Недалеко от школы был выстроен технический центр по ремонту автомобилей. Многие клиенты центра стали парковать свои машины прямо под окнами школы. Из-за шума двигателей и загазованности воздуха стало нельзя открывать окна. Директор школы обратился в арбитражный суд как представитель юридического лица (школы) с иском об устранении нарушений прав собственника.

Относится ли этот спор к компетенции арбитражного суда? Как он должен быть решен?

Данный спор относится к компетенции арбитражного суда, и директор туда может смело обращаться, поскольку суд, скорее всего, поддержит его требования. В суде будет идти речь о нарушении прав законного владельца здания — школы.

Нарушение экологических норм, норм санитарных (повышенный шумовой фон), а также правил дорожного движения (машины только на тротуарах и газонах), особенно в местах большого скопления детей, дадут возможность арбитражному суду вынести решение о закрытии техцентра.

5. Получив сообщение о хранении оружия на фирме, отряд милиции силой проник на ее территорию, сломав замки ворот. Был произведен обыск всех помещений, сотрудников, осмотрены все

документы, но оружия найдено не было. На замечания директора фирмы о том, что действия отряда незаконны, начальник пояснил, что, согласно Закону о милиции, такое право милиции предоставлено. Посчитав все нанесенные убытки, в том числе и связанные с разглашением коммерческой тайны, директор фирмы предъявил иск в арбитражный суд.

Относится ли этот спор к компетенции арбитражного суда? Как он должен быть решен?

Фирма может обратиться в арбитражный суд, который, скорее всего, станет на ее сторону.

Да, органы милиции могут при наличии достаточных данных без согласия собственника проходить на территорию любой организации и производить досмотр помещений. Но им не дано права ломать, крушить все на своем пути. И если в результате действий их организации причинен ущерб, то органы милиции должны его из своего бюджета возместить. Если в действиях конкретных ее работников будет усмотрена вина (когда они явно вышли за пределы своих полномочий), то суд ущерб может переложить на их плечи.

68. Гражданские правовые споры

1. Петрова, пожилая женщина, всегда любила музыку и с удовольствием посещала музыкальные концерты. Когда за стеной поселился сосед, который любил слушать музыку, она сначала обрадовалась. Однако вскоре выяснилось, что он слушал музыку до часа ночи, а она не могла уснуть, так как стенки были тонкими и музыка была хорошо слышна, хоть и играла не на полную громкость. На ее просьбу учесть, что так поздно музыка мешает ей спать, сосед ответил, что другого времени ее слушать у него нет. Петрова передала дело на рассмотрение в суд, указав в своем исковом заявлении, что в результате такого соседства она оказалась лишена возможности пользоваться квартирой, принадлежащей ей на праве личной собственности.

К какому виду относится данный спор? Какое решение должен принять суд?

Спор относится к категории споров по поводу нарушения права собственности. Собственность только в данном случае не изъята, не уничтожена, просто ею нельзя нормально пользоваться.

Суд в этом споре, скорее всего, поддержит Петрову и обяжет в своем решении ее соседа принять меры к тому, чтобы не нарушать покой Петровой.

2. Васечкина пригласила соседа по дому сделать ей косметический ремонт квартиры. Сосед трудился на совесть и довольно быстро ремонт окончил. Хозяйка, довольная работой, ее оплатила, как и договаривались.

Месяца через три постепенно побелка потолков стала осыпаться, обои начали отклеиваться, а краска на окнах — трескаться и отваливаться. Васечкина позвала соседа, занимавшегося ремонтом, показала результаты его работы и потребовала отдать ей назад деньги. Сосед развел руками и сказал, что когда она принимала работу, то была всем довольна, а что теперь сделала со своей квартирой, он не знает.

Васечкина обратилась в суд за взысканием денег, выплаченных за ремонтные работы, а также затраченных на покупку стройматериалов.

К какому виду относится данный спор? Какое решение должен принять суд?

Спор относится к категории имущественных (спор по поводу ненадлежащего исполнения договорных обязательств). Для жильцов ремонт — мероприятие неординарное и дорогостоящее. Разумеется, не всегда недостатки ремонта можно сразу увидеть. Вот почему закон предусматривает гарантийные сроки на тот случай, если стороны договора их не оговорили. Васечкина предъявила претензию соседу, ремонтировавшему ее квартиру, в течение гарантийного срока. Сосед же вместо того, чтобы извиниться и устранить недостатки, вынуждает Васечкину обращаться в суд. Суд, скорее всего, поддержит требования Васечкиной.

3. Артемьевы делали ремонт в своей квартире собственными силами. Они переоборудовали ванную комнату таким образом, что пришлось переставлять санитарно-техническое оборудование. Через некоторое время у них в ванной прорвало трубу, и они залили квартиры на трех нижних этажах. Потерпевшие жильцы предъявили совместный иск в суд.

К какому виду относится данный спор? Какое решение должен принять суд?

Спор относится к категории имущественных, связанных с причинением вреда.

Рассматривая дело, суд, скорее всего, здесь усмотрит вину Артемьевых в форме неосторожности и взыщет ущерб, причиненный соседям по подъезду. Почему? За любое дело должен браться специалист. Артемьевы понадеялись на то, что они справятся с санитарно-техническими работами самостоятельно, хотя и могли предусмотреть, что как неспециалисты они что-нибудь все же не сумеют учесть.

4. Валя Раевская и Слава Степанов отпраздновали свадьбу. Поскольку оба были студентами, много времени уходило на учебу, а вся домашняя работа легла на Валю. На ее просьбу помочь и взять на себя ряд обязанностей Слава ответил, что у них в семье все домашние проблемы решала мама и помочь он не может, так как ничего по дому не умеет делать. Выяснение отношений по этому поводу продолжалось почти год, но ничего не изменилось. Валя подала иск в суд на развод.

К какому виду относится данный спор? Какое решение должен принять суд?

Это семейный спор личного, а не имущественного характера.

Жаль, конечно, что у супругов оказались разные взгляды на ведение общего хозяйства. Суд может согласиться с истицей, но лучше было бы, если бы он дал супругам срок для примирения (до 6 месяцев). Возможно, семью удастся сохранить.

5. Виктор Колюшин работал бухгалтером в фирме. Работа была ответственная, и он всегда приходил заранее. Но однажды его не было на работе весь день, и он не сообщил администрации о причине своего отсутствия даже по телефону. На следующий день, придя на работу, он объяснил, что его квартиру залили соседи. Администрация уволила его за прогул (п. 4 ст. 33 КЗоТ РФ). Колюшин обратился в суд с просьбой о восстановлении на работе.

К какому виду относится данный спор? Какое решение должен принять суд?

Спор относится к категории трудовых. В данном случае причина прогула, без сомнения, является уважительной, и суд восстановит на работе Колюшина.

6. После перенесенного месяц назад острого респираторного заболевания Иванченко обратился в поликлинику, жалуясь на плохое самочувствие. На осмотре врач ничего особенного не обнаружила и посоветовала больше гулять. Однако Иванченко настаивал на том, чтобы сдать анализы. Ему было отказано, так как лаборатория и так была перегружена работой. Главврач поликлиники поддержал лечащего врача. Вернувшись домой, Иванченко написал заявление в суд о том, что ему было отказано в осуществлении права на медицинскую помощь и он просит наказать врачей.

К какому виду относится данный спор? Какое решение должен принять суд?

Речь идет о нарушении конституционного права Иванченко на медицинскую помощь. Медицинская услуга (в общем-то элементарная), о которой просил Иванченко, входит в перечень услуг, предоставляемых за счет бесплатного медицинского страхования. Суд встанет на сторону Иванченко и вынесет решение в его пользу (обязает главврача поликлиники оказать ему соответствующую медицинскую услугу).

69. Досудебный порядок рассмотрения споров

1. При перевозке ткани были подмочены несколько ее рулонов. Ущерб составил 100 тыс. р. Считая, что случившееся произошло из-за перевозки ткани в открытой машине, дирекция ткацкой фабрики предъявила претензию перевозчику — автотранспортному предприятию (АТП). В ответе на претензию указывалось, что требования дирекции ткацкой фабрики признаются справедливыми. В нем также сообщалось, что ущерб будет возмещен путем перечисления денег на счет фабрики в течение 10 дней. Прошло более месяца, но деньги так и не поступили. Руководство АТП в телефонном разговоре объяснило это тем, что в связи с финансовым кризисом нарушились банковские платежи, и предлагало фабрике подождать, не указывая срока.

Можно ли дирекции ткацкой фабрики обратиться в арбитраж, если ее требования АТП не отвергает, а полностью признает?

Можно обращаться в арбитражный суд с иском, даже если нет желания затевать претензионный порядок, ведь он не является обя-

зательным условием для обращения в арбитражный суд. Претензионный порядок при должном понимании сторон может разрешить их взаимоотношения быстро и без дополнительных судебных издержек. Но раз все дело затянулось, ждать больше исполнение претензионных требований не имеет смысла.

2. По получении партии майонеза в магазине обнаружили, что срок его годности истек. Дирекция магазина сообщила об этом в своей претензии производителю. В ответе на претензию содержались извинения за происшедшее и согласие взять эту партию майонеза обратно, если магазин собственными силами ее доставит производителю. Магазин не располагал собственными транспортными средствами. Кроме того, дирекция магазина считала несправедливым брать на себя транспортные издержки, поскольку вина магазина полностью отсутствовала.

Как поступить дирекции магазина, если учесть, что претензия полностью признана?

Обратиться в арбитражный суд в данном случае, конечно, можно. В этой ситуации суд, скорее всего, поддержит магазин. Но надо иметь в виду, что судебная процедура хлопотная и связана с временными и материальными затратами.

На месте директора магазина можно было бы испробовать такой вариант: предложить производителю оплатить транспортные издержки, связанные с доставкой магазином просроченного товара производителю для обмена.

3. Ира Филиппова и Толя Тарасов после нескольких месяцев брака подали на развод. Толя считал, что два выходных даны для того, чтобы отдохнуть и развлекаться, поскольку трудовая неделя очень напряженная, а Ира полагала, что один из этих дней надо посвятить уборке, поскольку в грязной квартире жить неудобно.

Судья по семейным делам назначила им день для собеседования с участием психолога, работавшего в штате районного суда. После беседы с психологом Ира и Толя забрали свое заявление о разводе.

Можно ли считать, что примирение между супругами достигнуто с использованием досудебного порядка разрешения споров, если учесть, что в нем участвовали судебные работники?

Да, этот спор урегулирован в досудебном порядке (хотя в нем участвовали работники суда), потому что судебная процедура не была начата.

4. Коммерческий банк, в котором у Капашникова был счет, в течение 3 месяцев не исполнял его распоряжение как вкладчика о переводе денег в Сбербанк. Капашников вынужден был обратиться в суд с иском о расторжении с банком договора банковского счета и взыскании процентов за незаконное пользование банком его денежными средствами. Один экземпляр его искового заявления был направлен судом банку. Получив его, коммерческий банк в тот же день деньги в Сбербанк перечислил. Спор был исчерпан.

Какой порядок разрешения (судебный или досудебный) был использован в данном случае?

В данном случае спор был урегулирован в досудебном порядке.

70. Судебный порядок рассмотрения споров

1. Полное товарищество «Изобилие» заключило договор аренды с универсамом об использовании его складских помещений для хранения своей продукции. Когда срок аренды истек, универсам отказался продлить договор аренды с ПТ «Изобилие» и заключил договор с другим ПТ — «Ока». Поскольку «Изобилие» отказалось освободить складские помещения, ПТ «Ока» обратилось в арбитражный суд с требованием к ПТ «Изобилие» освободить помещения.

Кто в данном споре должен быть истцом и кто ответчиком?

В данном споре ответчиком, конечно, будет товарищество «Изобилие». Однако истцом полное товарищество «Ока» быть не может, поскольку оно не состояло в договорных отношениях с ПТ «Изобилие» (спор ведется о прекращении договора и об освобождении помещения). Договор аренды ПТ «Изобилие» заключало с универсамом, который и должен выступить в качестве истца.

2. Фирма «Катерина», уплатив необходимую госпошлину, предъявила иск в арбитражный суд к администрации областного центра о взыскании убытков в виде неполученных доходов в сумме 85 тыс. р. в связи с необоснованным отказом в государствен-

ной регистрации фирмы. Арбитражный суд, рассмотрев дело, удовлетворил требования истца.

Кто должен нести судебные расходы (оплатить госпошлину)?

Первоначально при подаче иска госпошлину уплачивает истец (фирма «Катерина»). Если дело выиграно, то госпошлина взыскивается с проигравшей стороны (администрации областного центра) в пользу истца.

3. Во время подготовительной стадии судебного разбирательства судья в одном из представителей ответчика узнал директора школы, в которой он в свое время проучился 11 лет. Посчитав, что он не сможет быть объективным, судья заявил самоотвод.

Правильно ли поступил судья?

Если судья испытывает сильные чувства к родной школе, то он поступил правильно. Судья не автомат, а человек, которому присущи те же движения человеческой души, что и многим из нас. Судебное дело должен рассматривать человек совершенно объективный и независимый. Председатель суда передаст это дело на рассмотрение другому судье.

4. Смитиенко купил в магазине комплект мягкой мебели. Через 10 дней, убедившись, что на новом диване невозможно спать из-за дефектов конструкции, он решил сдать мебель обратно, но магазин ее принять отказался. Смитиенко пришлось обратиться в суд с требованием о возврате мебели, поскольку она является некачественной. Как вещественное доказательство г-н Смитиенко просил дать ему возможность доставить в суд диван. Однако суд ему в этом отказал, сославшись на то, что данное вещественное доказательство в суде негде хранить.

Законно ли суд отказал истцу в приобретении к делу вещественного доказательства? Как быть, если у суда действительно нет специальных помещений для хранения вещественных доказательств?

Суд можно понять. Действительно, диван — это материальная ценность и будет негоже поставить его в коридоре здания суда, если нет для этого специального помещения, с тем чтобы выявить при рассмотрении дела все его дефекты. Однако от этого истец-то страдать не должен.

Выход есть. Суд при необходимости может сделать выезд на место осмотра вещественного доказательства, т. е. на квартиру к Смитиенко.

Таким образом, суд, отказав Смитиенко в приобщении к делу вещественного доказательства, поступил незаконно.

5. После исследования доказательств председательствующий в судебном заседании судья спросил у лиц, участвовавших в деле, желают ли они что-нибудь сказать дополнительно перед тем, как суд удалится в совещательную комнату. Истец сказал, что хотел бы поделиться своими соображениями, как нужно решить дело. Судья заметил, что суд сам разберется в этом вопросе.

Суд удалился на совещание. Через несколько минут выяснилось, что в зале судебного заседания был оставлен Гражданский кодекс Российской Федерации. Судья позвонил секретарю судебного заседания и попросил принести Кодекс в совещательную комнату, что и было сделано.

Решение по делу было не в пользу истца, и он обжаловал данное решение в вышестоящий суд, указав, что в процессе разрешения дела были процессуальные нарушения.

Имеются ли основания для отмены судебного решения?

Да, имеется несколько оснований для отмены судебного решения.

1) Суд не дал истцу право на реплику. Используя ее, истец может сказать все, что считает нужным, в том числе и высказать свое мнение о том, как, по его представлению, должно было бы решиться дело.

2) Суд нарушил тайну совещательной комнаты. В нее не должен заходить ни один человек, ни с какими бы то ни было вопросами.

Если судья забыл в зале судебного заседания Кодекс, то он должен вновь открыть судебное заседание в присутствии всех участников процесса и вновь удалиться в совещательную комнату.

Приложения

Заявление о приеме на работу

Директору магазина «Марина»
Волошину Павлу Петровичу
от Байнетовой Татьяны Юрьевны,
проживающей по адресу: Московская область,
г. Электрозаводск, ул.Новаторов, д. 12, кв. 14,

З а я в л е н и е.

Прошу принять меня на работу фасовщицей в бакалейный отдел с 10 августа 2008 года.

Дата:

Подпись:

(Т.Ю. Байнетова)

Приложение. Справка из жилищно-коммунального отдела № 21 о последнем роде занятий (для впервые поступающих на работу и не имеющих трудовой книжки).

Заявление об увольнении с работы по собственному желанию

Директору магазина «Марина»
Волошину Павлу Петровичу
от Байнетовой Татьяны Юрьевны,
проживающей по адресу: Московская область,
г. Электрозаводск, ул.Новаторов, д. 12, кв. 14,

З а я в л е н и е.

В связи с поступлением на подготовительные курсы (по дневной форме обучения) в Московскую государственную экономическую академию им. Г.В. Плеханова прошу меня уволить по собственному желанию (ст. 31 КЗоТ РФ) с 1 октября 2008 года.

Дата:

Подпись:

(Т.Ю. Байнетова)

Расписка

Город Москва, двадцать пятого марта двухтысячного года.

Я, Мазурин Максим Петрович, проживающий по адресу: г. Москва, улица Гарибальди, д. 28, кв. 56 (паспорт № ...), получил от Кононенко Валерия Павловича (паспорт №...), проживающего по адресу: г. Москва, Ленинский проспект, д. 93, кор. 2, кв. 59, деньги в сумме пятьсот рублей за проданный велосипед.

Дата:

Подпись:

(М.П. Мазурин)

Завещание

Город _____ Москва _____ двадцатого марта тысяча девятьсот девяносто девятого года.

Я, Марочкина Антонина Петровна, проживающая (адрес постоянного места жительства), настоящим завещанием делаю следующее распоряжение:

1. Все мое имущество, какое ко дню моей смерти окажется мне принадлежащим, в чем бы такое ни заключалось и где бы оно ни находилось, я завещаю моей сестре гражданке Никоноровой Марине Петровне.

2. Содержание ст.535 Гражданского кодекса РСФСР мне нотариусом разъяснено.

3. Экземпляр завещания хранится в делах _____ Государственной нотариальной конторы по адресу: (адрес нотариальной конторы), и экземпляр выдается завещателю Марочкиной Антонине Петровне (подпись Марочкиной А.П.).

Двадцатого марта 1999 года настоящее завещание удостоверено мною (фамилия нотариуса), государственным нотариусом

_____ Государственной нотариальной конторы.

Завещание подписано Марочкиной Антониной Петровной в моем присутствии. Личность завещателя установлена, дееспособность проверена.

Гербовая печать.

Зарегистрировано в реестре за № 4-1789.

Взыскано государственной пошлины _____ руб.

Государственный нотариус _____ подпись

Договор дарения

г. Москва

15 января 2008 года

Мы, Иванов Виктор Петрович, проживающий по адресу: г. Москва, ул. Кравченко, дом № 11, кв. 15, и Артемьев Владимир Алексеевич, проживающий по адресу: г. Москва, ул. Кравченко, дом № 11, кв. 16, заключили настоящий договор о нижеследующем.

1. Я, Иванов Виктор Петрович, дарю Артемьеву Владимиру Алексеевичу принадлежащую мне автомашину «Волга», года выпуска заводом 2007, № шасси 789456, № двигателя 43234.

2. Указанная автомашина принадлежит мне, Иванову Виктору Петровичу, на основании технического паспорта, выданного Гоавтоинспекцией Юго-Западного административного округа г. Москвы 11 августа 2007 года за № ВВ-12321.

3. Я, Артемьев Владимир Алексеевич, принимаю в дар от соседа Иванова Виктора Петровича указанную автомашину.

4. Указанная автомашина сторонами оценивается в 200 тысяч рублей.

5. До настоящего договора подаренная автомашина никому не продана, не заложена, в споре и под запретом (арестом) не состоит.

6. Расходы по заключению настоящего договора уплачивает Артемьев В.А.

7. Экземпляр настоящего договора хранится в делах нотариуса Е.А. Амелькиной (Ленинский проспект, д.1) и экземпляр выдается В.А. Артемьеву.

(Нотариальное удостоверение договора)

Учебное издание
Кашанина Татьяна Васильевна
Кашанин Андрей Васильевич
СБОРНИК ЗАДАЧ ПО ПРАВУ
С РЕШЕНИЯМИ

Пособие для 10–11 классов
Базовый и профильный уровни образования

Редакторы *Е. А. Вигдорчик, Т. А. Чамаева*
Художник обложки *Е. А. Михайлова*
Художественный редактор *С. О. Максимов*
Технический редактор *Г. М. Драговая*
Компьютерная верстка *Е. В. Чертовских*
Корректор *Л. М. Бахарова*

Подписано в печать 12.08.11.
Формат 60x88 1/8. Усл. печ. л. 18. Уч.-изд. л. 18.
Тираж 2 000. Заказ 1352

ООО Издательство «ВИТА-ПРЕСС».
107140, Москва, ул. Гаврикова, 7/9,
тел.: (8-499) 261-83-37, 261-30-78, 265-70-87, 265-71-57;
e-mail: info@vita-press.ru www.vita-press.ru

Отпечатано в ОАО «Щербинская типография».
117623, г. Москва, ул. Типографская, д. 10.