

ФЕДЕРАЛЬНОЕ АГЕНТСТВО ПО ОБРАЗОВАНИЮ

Государственное образовательное учреждение
высшего профессионального образования
«ТОМСКИЙ ПОЛИТЕХНИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ»

Кафедра социологии, психологии и права

П Р А В О В Е Д Е Н И Е

УЧЕБНОЕ ПОСОБИЕ

Издательство ТПУ
Томск - 2011

ББК 67.99
К 65

Камышев Э.Н., Литвинцева Г.Ю., Литвинцева М.Ю. **Правоведение. Учебное пособие.** – Томск: ТПУ, 2011. – 112 с.

Учебное пособие по правоведению составлен коллективом преподавателей кафедры социологии, психологии и права Томского политехнического университета для студентов, изучающих курс «Правоведение» по программе дневного, вечернего и заочного образования.

Пособие составлено исходя из требований государственных стандартов вузов Российской Федерации, разработанных и утвержденных в 2000 году Минобразованием РФ.

Печатается по рекомендации методического совета кафедры социологии, психологии и права Томского политехнического университета.

© Э.Н.Камышев, Г.Ю.Литвинцева, М.Ю.Литвинцева, 2011

ОГЛАВЛЕНИЕ

Предисловие	5
Раздел 1. Основы теории права	5
1.1. Понятие и сущность права	5
1.2. Нормы права. Реализация норм права.	6
1.3. Формы права. Система права	7
1.4. Конституция РФ – основа правовой системы государства	9
Раздел 2. Гражданское право	10
2.1. Понятие гражданского права	10
2.1.1. Предмет гражданского права	10
2.1.2. Гражданское законодательство	11
2.2. Субъекты гражданского права	12
2.2.1. Граждане	12
2.2.2. Юридические лица	15
2.2.3. Государство и муниципальные образования	18
2.2.4. Представительство. Доверенность	19
2.3. Объекты гражданского права	20
2.4. Сделки	22
2.4.1. Понятие сделки	22
2.4.2. Недействительные сделки	24
2.5. Исковая давность	25
2.6. Право собственности	26
2.6.1. Понятие и содержание права собственности	26
2.6.2. Субъекты и объекты права собственности	27
2.6.3. Приобретение и прекращение права собственности	29
2.6.4. Защита прав собственности	32
2.7. Общие положения об обязательствах	32
2.7.1. Понятие обязательства	32
2.7.2. Обеспечение исполнения обязательств	34
2.7.3. Ответственность за нарушение обязательств	35
2.7.4. Прекращение обязательств	36
2.8. Наследственное право	36
2.8.1. Понятие наследования. Открытие наследства	36
2.8.2. Наследодатель и наследники	37
2.8.3. Осуществление, оформление и охрана наследственных прав	39
Раздел 3. Административное право	41
3.1. Понятие административного права	41
3.2. Субъекты административного права	42
3.3. Административное правонарушение	42
3.4. Административная ответственность	43
3.5. Назначение и исполнение административного наказания	45
Раздел 4. Трудовое право	47
4.1. Понятие трудового права	47
4.1.1. Предмет, метод и система трудового права	47
4.1.2. Трудовое правоотношение	48
4.1.3. Коллективный договор	50
4.2. Трудовой договор (контракт)	51
4.2.1. Понятие трудового договора	51
4.2.2. Содержание трудового договора и его виды	54
4.2.3. Особенности заключения трудовых договоров с некоторыми	57

категориями работников	
4.2.4. Изменение трудового договора	60
4.2.5. Прекращение трудового договора	61
4.2.6. Порядок увольнения и восстановления на работе	67
4.3. Рабочее время и время отдыха	69
4.3.1. Рабочее время и его виды	69
4.3.2. Понятие и виды времени отдыха	72
4.4. Дисциплина труда	77
4.4.1. Понятие трудовой дисциплины	77
4.4.2. Меры поощрения за успехи в труде	78
4.4.3. Дисциплинарная ответственность	78
4.5. Материальная ответственность	79
4.5.1. Понятие материальной ответственности	79
4.5.2. Определение размера ущерба и порядок его возмещения	81
4.6. Трудовые споры	83
4.6.1. Понятие трудовых споров	83
4.6.2. Комиссия по трудовым спорам	83
4.6.3. Рассмотрение трудовых споров в суде	85
Раздел 5. Семейное право	86
5.1. Понятие семейного права	86
5.2. Понятие брака. Условия, порядок заключения и расторжения брака	87
5.3. Права и обязанности супругов	89
5.4. Права и обязанности родителей и детей	91
5.5. Алиментные обязательства	92
5.6. Формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей	93
Раздел 6. Основы уголовного права	94
6.1. Понятие уголовного права. Уголовное законодательство	94
6.2. Понятие, признаки и категории преступлений	95
6.3. Состав преступления	96
6.4. Понятие и виды обстоятельств, исключающих преступность деяния	100
6.5. Стадии совершения умышленного преступления. Соучастие в преступлении	101
6.6. Уголовное наказание	103
Раздел 7. Экологическое право	104
7.1. Экологическое законодательство	104
7.2. Основные принципы охраны окружающей среды	105
7.2. Объекты охраны окружающей среды и управление охраной природы	106
7.3. Экологические права граждан	108
7.4. Ответственность за экологические правонарушения	110
Литература	111

ПРЕДИСЛОВИЕ

Решение задачи реформирования страны, построение правового государства требует коренного улучшения юридической подготовки и правового воспитания кадров специалистов в народном хозяйстве. Квалификация, компетентность кадров, особенно кадров руководящего звена, их высокая гражданская ответственность и правовая культура во многом определяются уровнем правовой подготовки специалистов, выходящих из стен неюридических вузов.

Настоящее учебное пособие создано с целью оказания помощи студентам неюридических специальностей в аудиторном и самостоятельном изучении объемного и сложного курса "Правоведение". Оно способно, наряду с рабочей тетрадью по правоведению стать основой для самостоятельной подготовки студентов по данному курсу.

По своему содержанию настоящее пособие состоит из семи разделов. В первом разделе даны основы теории права, раскрывается его природа, сущность и основные понятия. В последующих разделах рассмотрены основные положения ведущих отраслей Российского права: гражданского, административного, трудового, семейного, уголовного, экологического.

Данное учебное пособие предполагает в процессе изучения курса дополнительное использование нормативного материала по рассматриваемым отраслям права, в частности, Конституции РФ, гражданского, административного, трудового, семейного и уголовного кодексов РФ.

Все замечания и предложения по улучшению настоящего учебного пособия просим направлять по адресу: 634034, Томск, пр. Ленина, 30. Томский политехнический университет. Кафедра социологии, психологии и права. Тел.: 8-3822-563466 или 563545 (факс). Адрес кафедры в Интернете: <http://socio.tpu.ru>

РАЗДЕЛ 1. ОСНОВЫ ТЕОРИИ ПРАВА

1.1. Понятие и сущность права

Право – важнейший регулятор социальных отношений государственно-организованного общества. Право представляет собой целостную систему общественных норм, регулирующих поведение людей, их взаимоотношения в обществе.

Существует органическая взаимосвязь между государством и правом. Государство формирует правовые нормы, выражает их в официальных юридических актах, своим авторитетом, организационными мерами, а в случае необходимости и мерами принуждения, обеспечивает соблюдение права, его фактическое действие. Право закрепляет и охраняет порядки, отношения, существующие в обществе. Право закрепляет основы общественного строя, структуру самого государства, организацию его органов, регу-

лирует их взаимоотношения друг с другом, с общественными организациями, гражданами.

1.2. Нормы права. Реализация норм права

Норма права – это общее правило поведения людей. Это правило определяет образ действия субъектов права.

Нормы права неразрывно связаны с государством. Государство устанавливает норму или санкционирует ее, т.е. придает действующей социальной норме юридическую значимость. Государство проявляет заботу о том, чтобы принятые правовые нормы эффективно действовали.

Общий характер нормы выражается в том, что правило регулирует типические социальные связи. Нормы права – это предписание, адресованное не конкретному лицу, а неопределенному числу лиц, объединенных общими свойствами, действующими в аналогичных обстоятельствах. Общий характер нормы проявляется и в том, что она рассчитана не на однократное применение, а нацелена на возможность длительного действия, многократного применения.

Логическая, содержательная структура правовой нормы выражается в трех частях: гипотезе, диспозиции, санкции.

Гипотеза – часть нормы, в которой определяются фактические условия ее применения. **Диспозиция** – часть нормы, содержащая само правило поведения, указания на права и обязанности участников регулируемого отношения. **Санкция** – часть нормы, указывающая на негативные последствия за нарушение правовой нормы для виновных лиц. В зависимости от того, какая норма права нарушена, санкция может быть дисциплинарной, гражданско-правовой, административной, уголовной.

Нормы права можно классифицировать по ряду признаков. По характеру предписания различают императивные и диспозитивные нормы. Предписание поведения в императивной норме выражено в категорической, строго определенной форме. В диспозитивных нормах предписание поведения дается на тот случай, если участники отношений не установили по взаимному согласию свои права и обязанности.

По форме изложения диспозиции правовые нормы разделяются на управомочивающие, обязывающие, закрепляющие.

Реализация норм права – это практическое осуществление предписаний правовых норм в поведении, действиях субъектов права.

Реализация норм права осуществляется в ряде форм: соблюдении, использовании, исполнении, применении.

Реализация норм права находит выражение в форме правового отношения. **Правоотношение** – это общественное отношение, урегулированное нормой права. По своему содержанию правоотношение представляет совокупность взаимосвязанных прав и обязанностей его участников (субъектов). Права и обязанности, связанные между собой в правоотношении, называются **субъективными правами** и **юридическими обязанностями**.

Участники правоотношения называются его субъектами. Они обладают правоспособностью и дееспособностью. **Правоспособность** – это способность быть носителем субъективных прав и юридических обязанностей. **Дееспособность** – способность лица своими действиями самостоятельно осуществлять права и обязанности.

1.3. Формы права. Система права

Как и любое общественное явление, право имеет определенные формы своего выражения. Существует два основных способа формирования права в процессе правотворчества:

- прямое установление правовых норм законами и иными государственными актами;
- санкционирование, т.е. придание государством юридической силы уже сложившимся правилам поведения неправового характера.

Различаются следующие основные формы права: правовой обычай, юридический прецедент, договор с нормативным содержанием и нормативный акт.

Правовой обычай – такое санкционированное государством правило поведения, которое сложилось в результате постоянного повторения определенного поведения и которое благодаря этому стало передаваемой из поколения в поколение устойчивой нормой.

Юридический прецедент образуется в тех случаях, когда придается нормативная сила решению судебного или административного органа по конкретному делу. Указанное решение становится обязательным для всех аналогичных случаев, служит правилом для последующих решений.

Договоры с нормативным содержанием имеют широкое распространение в международно-правовых отношениях.

Нормативный акт представляет собой акт, издаваемый специальным органом государства, содержащий общеобязательные правила поведения, т.е. нормы права. К нормативным актам относятся конституция, законы, постановления, распоряжения исполнительных органов и др.

Закон представляет собой основной вид нормативного акта. Закон касается наиболее важных, принципиальных вопросов жизни общества. Закон имеет высшую юридическую силу. Все другие нормативные акты должны иметь строго подзаконный характер, т.е. создаваться на основании и в точном соответствии с законом.

Законы РФ принимаются Государственной Думой при условии последующего одобрения Советом Федерации. Принятый Государственной Думой и Советом Федерации закон в течение 5 дней направляется Президенту для подписания и обнародования. Президент в течение 14 дней подписывает и обнародует закон. Если закон им отклоняется, то Госдума и Совет Федерации вновь рассматривают его. Если при повторном рассмотрении закон одобрен двумя третями депутатов Госдумы и членов Совета Федерации, то он подлежит подписанию Президентом в течение 7 дней.

Другие нормативные акты:

- указы и распоряжения Президента;
- постановления и распоряжения Правительства;
- нормативные акты министерств, ведомств, комитетов;
- нормативные акты местных органов управления;
- локальные нормативные акты.

Действие нормативных актов во времени и пространстве определяется принятым 25 марта 1994 г. Государственной Думой законом: «О порядке опубликования и вступления в силу федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов палат Федерального Собрания РФ». Согласно ему все законы вступают в силу через 10 дней после их опубликования в «Российской газете» или в «Собрании законодательства Российской Федерации». Другие акты палат вступают в силу через 10 дней после их опубликования. Кроме того, в нормативном акте может быть указано, с какого времени он вступает в силу.

Постановления Правительства России вступают в силу с момента их утверждения. Все другие нормативные акты, если в них не указано, когда они вступают в силу, действуют со дня их принятия.

Нормативные акты, как правило, обратной силы не имеют, т.е. они не распространяют свое действие на отношения и факты, которые возникли до их вступления в силу. Исключение составляют лишь случаи, когда в законе прямо говорится об его обратном действии либо если новый закон отменяет наказуемость деяния или уменьшает ответственность за него.

Действие нормы права прекращается:

- а) с момента официальной отмены;
- б) при истечении срока, на который она была рассчитана;
- в) в силу ее фактической замены другой, изданной позже, нормой права.

Действие нормативных актов в пространстве, сфера действия того или иного нормативного акта определяется обычно тем, каким субъектом РФ принят этот акт.

Есть федеральные законы и законы субъектов федерации. Законы субъектов федерации не могут противоречить федеральным законам. В случае противоречия - действует федеральный закон. В случае же противоречия между федеральным законом и нормативным актом субъекта федерации, изданным по вопросам, не входящим в пределы ведения РФ, а также совместного ведения РФ и субъекта федерации, действует нормативный правовой акт субъекта РФ.

Кроме того, сама территория, в границах сферы действия нормотворческой деятельности субъекта Федерации, предопределяет границы действия нормативного акта.

Основные правила действия нормативных актов по лицам определяют круг людей, организаций, отношений, к которым они применимы. На территории России законы и нормативные акты действуют применительно ко всем гражданам РФ, государственным органам, общественным организациям.

Иностранным гражданам и лицам без гражданства гарантируются предусмотренные законом права и свободы. Иностранцы граждане и лица без гражданства, в свою очередь, должны уважать и соблюдать российские законы. Специфично правовое положение иностранных граждан, которые пользуются правом дипломатического иммунитета. Так, они не могут быть привлечены к уголовной ответственности, принудительно вызваны в суд. Если такие лица совершили неправомерные действия, вопрос о них разрешается дипломатическим путем.

Все правовые нормы, действующие в обществе, проникнуты внутренним единством, согласованы друг с другом, они представляют собой систему. Система права - это его внутренняя структура. Система права характеризуется единством права и разделением его на отрасли, взаимодействующие друг с другом. Отрасли права – это самые крупные составные части системы права. Отрасль права – совокупность норм, регулирующих общественные отношения в определенной сфере жизни общества.

Отрасли права подразделяются на правовые институты – более ограниченные группы норм, регулирующих близко находящиеся друг к другу однородные общественные отношения. Основой разделения права на отрасли является предмет правового регулирования.

В систему права входит ряд отраслей: государственное право, административное право, гражданское право, трудовое право, земельное право, семейное право, финансовое право, уголовное право, гражданско-процессуальное и уголовно – процессуальное право, международное право, исправительное и др.

4. Конституция РФ – основа правовой системы государства

Основной закон любого государства – конституция (от латинского *constitutio* – устройство). Конституция определяет общественное и государственное устройство, порядок и принципы образования представительных органов власти, избирательную систему, права и обязанности граждан в обществе. Конституция Российской Федерации принята на всенародном референдуме 12 декабря 1993 г., следовательно, отменена может быть только им же. В Конституции РФ прописаны основополагающие нормы организации жизни в России, все остальные законы могут существовать лишь в ее рамках, т.е. не противоречить ей.

Конституция РФ состоит из 9 глав, включающих в себя 137 статей.

Глава 1 называется «Основы конституционного строя». Она включает в себя 16 статей, в которых определяется сущность нашего государства (как демократического, федеративного, правового государства с республиканской формой правления), правовое положение личности (человек является высшей ценностью), основа экономического строя (признаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности), состав, порядок и взаимодействие органов власти, которая осуществляется на основе ее разделения на законодательную, исполнительную и судебную.

В главе 2 «Права и свободы человека и гражданина» содержатся правовые нормы, посвященные человеку. Под личным правом человека и гражданина понимается свобода каждого человека принимать решения независимо от государства. Здесь не только провозглашены права и свободы (ст. 20-44), но и даны гарантии их соблюдения в виде средств, направленных на практическое их осуществление.

Глава 3 «Федеративное устройство» закрепляет в составе РФ 89 субъектов, из них 21 республика, 6 краев, 49 областей, 2 города Федерального значения, одна автономная область и 10 автономных округов. А также определяет их отношения друг с другом и с Федеральным центром.

Глава 4 «Президент Российской Федерации» предшествует главам, определяющим права и обязанности трех ветвей власти – законодательной (гл. 5 «Федеральное Собрание»), исполнительной (гл. 6 «Правительство Российской Федерации») и судебной (гл. 7 «Судебная власть»), поскольку Конституция РФ построена по принципу разделения властей. На Президенте РФ лежит главная задача обеспечения взаимодействия властей, он выступает как глава государства, как главнокомандующий вооруженными силами.

Глава 8 «Местное самоуправление» дает правовую характеристику местному самоуправлению как форме осуществления власти народом. В ней раскрывается сущность местного самоуправления, его главные признаки, очерчиваются границы действия, дается перечень важнейших вопросов, которые решают органы местного самоуправления, даются гарантии их прав и свобод.

В главе 9 «Конституционные поправки и пересмотр Конституции» определен порядок изменения и принятия новой Конституции России. Эта проблема решается так:

Главы 1-2, 9 не подлежат изменению. Их изменение влечет за собой принятие новой конституции. Поправки в главы 3-8 принимаются в порядке, предусмотренном для принятия федерального конституционного закона, и вступают в силу после их одобрения органами законодательной власти не менее чем двух третей субъектов Российской Федерации. Так же вносятся изменения в состав и наименования субъектов Федерации, но без их одобрения законодателями в субъектах РФ.

Раздел 2. ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

2.1. Понятие гражданского права

2.1.1. Предмет гражданского права

В современных правовых системах термином “**гражданское право**” обозначается та сфера права, которая регулирует имущественные и некоторые неимущественные отношения.

Имущественные отношения – общественные отношения, складывающиеся по поводу владения, распоряжения и пользования материальными

ми благами. Гражданским правом регулируются, прежде всего, те имущественные отношения, которые связаны с принадлежностью имущества тому или иному лицу или возникают при обмене имуществом, предоставлении таких благ, ценность которых можно измерить в деньгах. Основной сферой действия гражданского права являются товарные, возмездные отношения. В рамки имущественных отношений вписывается и предпринимательская деятельность.

Гражданское право защищает законные интересы и производителей товаров и услуг, и потребителей. Для имущественных отношений, регулируемых нормами гражданского права, характерно равенство сторон – участников отношений; автономия воли и обособление имущества (каждая сторона в гражданском отношении имеет свое имущество, отделенное от имущества другой стороны).

Гражданское право не ограничивается регулированием и защитой лишь имущественных интересов. Оно защищает также неотчуждаемые права и свободы личности и другие нематериальные, нематериальные блага.

К ним относятся жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места жительства и пребывания, право на имя, авторство и др. (ст. 150 ГК РФ). Личные нематериальные права и другие нематериальные блага, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона, неотчуждаемы и непередаваемы иными способами. Эти права защищаются законом, особыми гражданско-правовыми методами.

2.1.2. Гражданское законодательство

Гражданское законодательство является предметом исключительного ведения Российской Федерации. Это означает, что законы о гражданском праве могут быть только федеральными, а субъекты Федерации не имеют полномочий принимать акты гражданского законодательства.

Гражданское законодательство состоит только из федеральных законов, среди которых особую роль играет Гражданский кодекс.

Нормы гражданского права содержатся не только в Гражданском кодексе, но и в других законах, Указах Президента РФ. Кроме того, Россия является правопреемницей СССР, и на территории России все еще действуют некоторые его законы, где нет пока еще новых.

Гражданское законодательство основывается на Конституции России и поэтому не должно противоречить ей. Не может оно противоречить и нормам международного права. При урегулировании внешнеэкономических отношений и гражданских отношений с зарубежными организациями и иностранными гражданами большую роль играют коллизионные нормы. Они определяют, по законам какой страны должны регулироваться гражданские отношения и разрешаться споры.

Далеко не все гражданские отношения находят свое отражение в нормах гражданского законодательства. Поэтому, наряду с законодательством, вспомогательным источником права признается **обычай**. Это может быть обычай делового оборота – сложившееся и широко применяемое в какой-либо области деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством (обычаи морских портов, обычай внешней торговли). Кроме обычаев делового оборота источниками гражданского права могут быть житейские обычаи, сложившиеся в обществе. Но здесь должно быть соблюдено одно непереносимое условие: обычные правила не должны противоречить закону.

В случаях, когда гражданские отношения не урегулированы прямо в законодательстве или соглашением сторон и отсутствует применимый к ним обычай делового оборота, к таким отношениям, если это не противоречит их существу, применяется гражданское законодательство, регулирующее сходные отношения (аналогия закона), и обязанности сторон определяются исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства, требований добросовестности, разумности и справедливости.

2.2. Субъекты гражданского права

2.2.1. Граждане

Граждане являются субъектами гражданских прав и обязанностей, т.е. обладают гражданской правоспособностью, способностью иметь права и обязанности, и дееспособностью, способностью самостоятельно осуществлять свои права и брать на себя обязанности. Особенностью гражданского права является то, что правоспособность и дееспособность граждан возникает не одновременно.

Правоспособность физических лиц в гражданском праве возникает с момента рождения. Иногда закон признает возможность иметь гражданские права за еще не родившимся ребенком (ребенок наследодателя, родившийся после его смерти, признается наследником по закону).

ГК РФ закрепляет равную для всех граждан правоспособность. Это означает, что все они обладают равной возможностью иметь гражданские права и нести обязанности, независимо от их возраста, психического и физического состояния.

Иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в РФ гражданской правоспособностью наравне с российскими гражданами. Однако закон допускает изъятия из этого правила.

Содержание правоспособности граждан составляют: право собственности на имущество; право наследования и завещания; право заниматься предпринимательской и любой иной, не запрещенной законом, деятельностью; право создавать юридические лица; совершать любые, не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; право авторов произведений науки, литературы и искусства,

изобретений и других охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; право иметь иные имущественные и неимущественные личные права.

Правоспособность граждан может быть ограничена только решением или приговором суда в исключительных случаях. Например, суд может запретить заниматься определенным видом деятельности или ограничить свободу передвижения и избрания места жительства.

Прекращается правоспособность гражданина с момента признания его умершим или безвестно отсутствующим.

Гражданин может быть признан судом безвестно отсутствующим, если в течение года в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания. После признания лица безвестно отсутствующим над его имуществом устанавливается опека, нетрудоспособным иждивенцам назначается пенсия, в упрощенном порядке расторгается брак. Если же человек отсутствует в течение пяти лет и невозможно узнать его местонахождение, то решением суда он признается умершим.

В некоторых случаях требуется гораздо меньший срок для признания лица умершим – 6 месяцев. Этот срок установлен на случай возникновения обстоятельств, дающих возможность предполагать смерть вследствие этих обстоятельств. К обстоятельствам, угрожающим смертью, относятся стихийные бедствия - наводнения, землетрясения и т.д., а к обстоятельствам, дающим основание предполагать гибель от определенного случая, – пожары, автокатастрофы, авиакатастрофы и т.д.

Есть и еще один особый случай признания лица умершим: граждане, пропавшие без вести в связи с военными действиями, могут быть объявлены умершими не ранее, чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий. Признание лица умершим влечет за собой все юридические последствия смерти: прекращается брак, открывается наследство, прекращаются некоторые обязательства и т.д.

Другим юридическим качеством граждан является дееспособность, т.е. способность своими разумными, сознательными действиями и по своей воле осуществлять свои гражданские права и брать на себя обязанности.

Полная дееспособность граждан наступает с 18 лет. Но здесь есть два исключения:

- если лицо вступило в законный брак до 18 лет, оно становится полностью дееспособным с момента вступления в брак;
- если лицо, достигшее 16 лет, занимается самостоятельной трудовой или предпринимательской деятельностью, оно может быть объявлено полностью дееспособным.

Это так называемая **эмансипация**. Если она осуществляется с согласия родителей, то о ней объявляет орган опеки и попечительства, а без согласия – суд (по заявлению самого несовершеннолетнего).

Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет считаются ограниченно дееспособными. Они могут совершать сделки только с предварительного или последующего согласия своих родителей или законных пред-

ставителей (попечителей или усыновителей). Но они могут самостоятельно, без согласия законных представителей:

- распоряжаться своим заработком и иными доходами;
- осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного результата своей интеллектуального труда;
- вносить вклады в кредитные учреждения, распоряжаться ими;
- совершать мелкие бытовые сделки на деньги, данные родителями или иными лицами с их согласия, а также совершать сделки, предусматривающие безвозмездное получение выгоды.

Дети до 14 лет (малолетние) – недееспособны. За них их права осуществляют их законные представители: родители, усыновители, опекуны. Однако и малолетние могут совершать некоторые юридические действия:

- мелкие бытовые сделки;
- сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды (принятие подарка, договор безвозмездного пользования имуществом);
- сделки, по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения.

Дееспособные граждане несут самостоятельную имущественную ответственность по своим обязательствам. Несовершеннолетние также несут самостоятельную имущественную ответственность по заключенным ими сделкам. Малолетние ответственности не несут, за них отвечают их законные представители.

Граждане, достигшие 18 лет, и старше по решению суда могут быть ограничены в дееспособности или лишены ее полностью. Ограничиваются в дееспособности лица, больные алкоголизмом и наркоманией. Им может быть запрещено лично получать зарплату и продавать вещи. Лишаются полностью дееспособности слабоумные и душевнобольные люди, их права осуществляют опекуны. Опекун устанавливается над малолетними детьми и лицами, признанными судом недееспособными. Попечительство устанавливается над несовершеннолетними и лицами, частично лишенными дееспособности. Опекунов и попечителей назначают органы местного самоуправления. Опекун совершает все сделки и другие юридические действия в интересах подопечного. Попечитель сам сделок не совершает, а лишь дает согласие на совершение сделок подопечным. ГК РФ достаточно подробно регулирует и регламентирует институт опеки и попечительства (ст. ст. 34 – 41 ГК РФ).

Юридическое положение граждан фиксируется в книгах записи актов гражданского состояния (ЗАГС). Это рождение, заключение брака, расторжение брака, усыновление (удочерение), установление отцовства, перемена имени, смерть.

2.2.2. Юридические лица

Юридические лица – организации, которые могут вступать в гражданские правоотношения и участвовать в хозяйственном обороте как самостоятельные субъекты права. Но далеко не любая организация может выступать как юридическое лицо.

Юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом, ответчиком в суде. Юридические лица должны иметь самостоятельный баланс или смету.

Правоспособность юридического лица возникает с момента его создания, т. е. с момента регистрации.

Государственная регистрация юридических лиц осуществляется на основании закона РФ «О государственной регистрации юридических лиц» от 8 августа 2001 г. посредством внесения сведений о них в государственный реестр, который ведется налоговыми инспекциями.

Юридические лица могут быть образованы в распорядительном или добровольном порядке, причем добровольный порядок образования юридических лиц может быть представлен двумя способами: разрешительным и явочно-нормативным.

Юридическое лицо может обладать общей или специальной правоспособностью. Общая правоспособность означает, что юридическое лицо может заниматься любой деятельностью, не запрещенной законом. Специальная правоспособность означает, что юридическое лицо может заниматься только теми видами деятельности, которые закреплены в его учредительных документах и соответствуют цели создания юридического лица.

При осуществлении лицензируемых видов деятельности юридическое лицо должно получить специальное разрешение – лицензию.

Прекращение деятельности юридических лиц осуществляется в добровольном порядке по решению учредителей либо органов самого юридического лица или в принудительном порядке по решению суда, если юридическое лицо нарушает законодательство или если оно оказалось банкротом, т.е. неспособно выполнить свои обязательства перед кредиторами.

Существует два вида прекращения деятельности юридического лица: ликвидация и реорганизация. В случае ликвидации юридического лица создается ликвидационная комиссия, которая в определенный срок производит расчеты со всеми кредиторами и должниками юридического лица. Причем ГК РФ устанавливает определенную очередность удовлетворения требований кредиторов (ст.64 ГК РФ). Остаток имущества передается учредителям или собственнику.

Реорганизация – это такое преобразование, когда взамен прекращаемых создаются новые юридические лица. Реорганизация возможна в таких организационно-правовых формах, как преобразование, слияние, разделение, присоединение, выделение. Во всех этих случаях имеет место право-

преемство, т.е. имущество, права и обязанности прежнего юридического лица переходят к новому на основе акта о реорганизации, передаточного акта или разделительного баланса.

Юридические лица разделяются на две основные группы: коммерческие и некоммерческие.

Коммерческие юридические лица в качестве основной цели своей деятельности рассматривают извлечение прибыли. Некоммерческие же организации ставят перед собой иные цели.

Коммерческие юридические лица создаются в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий. Некоммерческие юридические лица образуются в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций, учреждений, фондов, некоммерческих партнерств, автономных некоммерческих организаций, ассоциаций и союзов или в других формах, предусмотренных федеральными законами.

Полное товарищество. Им признается товарищество, участники которого (полные товарищи) занимаются коммерческой деятельностью от имени товарищества и несут ответственность по его обязательствам всем своим имуществом.

Товарищество на «вере». Здесь наряду с полными товарищами, которые несут ответственность за его обязательства своим имуществом, имеется один или несколько участников-вкладчиков (коммандитистов), которые несут риск убытков товарищества в пределах сумм внесенных ими вкладов и не принимают участия в деятельности товарищества. Товарищество на вере называют еще коммандитным товариществом.

Общество с ограниченной ответственностью. Это учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставной капитал которого разделен на доли участников, которые несут ответственность за деятельность общества в пределах стоимости внесенных ими в уставный капитал вкладов (своих долей).

Общество с дополнительной ответственностью. Это учрежденное одним или несколькими лицами общество, уставный капитал которого разделен на доли участников, солидарно несущих субсидиарную ответственность по обязательствам общества своим имуществом в одинаковом для всех кратном размере к стоимости их вкладов.

Акционерное общество. Это общество, уставный капитал которого разделен на определенное количество акций, а участники (акционеры) несут риск убытков от деятельности общества лишь в пределах стоимости принадлежащих им акций. В зависимости от того, среди кого распространяются акции (среди ограниченного круга лиц, например только учредителей, или среди любых желающих их купить), акционерные общества делятся на закрытые и открытые.

Производственные кооперативы. Это добровольные объединения граждан на основе членства для совместной работы и объединения имущественных паевых взносов. Члены несут субсидиарную ответственность за

деятельность кооператива в пределах паевых взносов. Производственный кооператив называют также артелью.

Государственные и муниципальные унитарные предприятия. К ним относятся коммерческие организации, не наделенные правом собственности на закрепленное за ними имущество. Их имуществом владеет государство или муниципалитет, а они лишь им распоряжаются на праве хозяйственного ведения или оперативного управления. Соответственно и вся ответственность и риск убыточной деятельности ложатся на государство.

Этот список коммерческих предприятий является исчерпывающим, других форм законодательством не предусмотрено. Напротив, список некоммерческих объединений является открытым, он может быть пополнен вновь принятым законом. В ГК РФ выделены следующие некоммерческие объединения.

Потребительские кооперативы - добровольные объединения граждан и юридических лиц на основе членства с целью удовлетворения материальных и иных потребностей участников, осуществляемые путем объединения его членами имущественных паевых взносов. Потребительская кооперация в интересах пайщиков осуществляет заготовительную, торговую, посредническую и иную деятельность.

Потребительский кооператив может существовать как самостоятельная организационно-правовая форма юридического лица (дачные, жилищно-строительные, гаражные и др. кооперативы) в форме потребительского общества (сельского, районного, городского и др.), а также как потребительский союз.

Поскольку потребительский кооператив является некоммерческой организацией, его деятельность финансируется не за счет полученной прибыли (хотя и этот источник не исключается), а главным образом из вступительных, текущих и дополнительных паевых взносов членов кооператива.

Коренное отличие потребительского кооператива от производственного в том, что он не производит, а потребляет. Если у него образуются доходы (обычно получаемые потребительским кооперативом в результате предпринимательской деятельности), они могут распределяться между его членами.

Общественные или религиозные организации - добровольные объединения граждан на основе общности их интересов, созданные для удовлетворения духовных или иных нематериальных потребностей (политические партии, религиозные организации, творческие союзы, профессиональные союзы).

Создание общественных организаций предполагает инициативу граждан, которых должно быть не менее 3 человек, а также регистрацию устава организации в Управлении федеральной регистрационной службы. От регистрации освобождены профсоюзы, их ассоциации и отделения, которые тем не менее обязаны направлять свои уставные документы в Минюст России.

Общественные и религиозные организации, являясь некоммерческими организациями, вправе осуществлять предпринимательскую деятельность лишь для достижения цели, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям.

Фонды - объединения, учрежденные гражданами или (и) юридическими лицами на основе добровольных имущественных взносов, преследующие социальные, благотворительные, культурные, образовательные или иные общественно полезные цели. Имущество, переданное фонду его учредителями, является собственностью фонда. Учредители не отвечают по обязательствам созданного ими фонда, а фонд не отвечает по обязательствам своих учредителей.

Фонд использует имущество для целей, определенных в его уставе. Фонд вправе заниматься предпринимательской деятельностью, необходимой для достижения общественно полезных целей, ради которых создан фонд, и соответствующей этим целям. Для осуществления предпринимательской деятельности фонды вправе создавать хозяйственные общества или участвовать в них.

Обязательным для фондов является образование попечительского совета как надзорного органа.

Среди известных фондов можно назвать Фонд мира, Детский фонд, Международный фонд «Культурная инициатива», Фонд национально-культурного возрождения народов России и др.

Интересно, что права учредителей фонда несколько ограничены: они не могут самостоятельно принять решение о ликвидации фонда. Такое решение может принять только суд по ходатайству заинтересованных лиц.

Учреждения – это организации, созданные собственником для осуществления социально-культурных или управленческих функций некоммерческого характера. Учреждение полностью или частично финансируется собственником. Поэтому оно отвечает по своим обязательствам в пределах находящихся в его распоряжении средств. Если их недостаточно, то собственник несет субсидиарную ответственность по части долга, непокрытого средствами самого учреждения. К учреждениям относятся государственные больницы, институты, государственная и муниципальная администрация всех уровней, культурно-просветительные учреждения и т.д.

2.2.3. Государство и муниципальные образования

Государство, как правило, не вступает в гражданские отношения, оно функционирует как власть, и его отношения с другими субъектами права строятся на подчинении этих последних государству. Однако в ряде случаев и Российская Федерация, и ее субъекты (республики, края, области), а также муниципальные образования вступают в гражданские отношения. И в этом случае они вступают в отношения на равных началах с другими участниками гражданских правоотношений – гражданами и юридическими

лицами. Они также берут на себя обязательства и отвечают в судебном или арбитражном порядке за их неисполнение.

Имущественной основой участия государства и муниципальных образований в гражданском обороте является казна, т.е. нераспределенный фонд имущества и денежных средств, находящийся в распоряжении государства в лице органов власти и управления, а муниципальная казна находится в распоряжении муниципального органа самоуправления. Эти органы и вступают от имени государства или муниципального сообщества в гражданские отношения с другими лицами. При этом государственные и муниципальные юридические лица не отвечают по долгам государства или муниципального сообщества, равно как и эти последние не отвечают по обязательствам образованных ими юридических лиц.

В настоящее время имеется несколько случаев вступления государства в гражданские правоотношения: выпуск государственных займов и государственных ценных бумаг; в собственность государства переходит бесхозное, реквизированное и конфискованное имущество; государство может быть наследником по закону и по завещанию и некоторые другие.

2.2.4. Представительство. Доверенность

Представительство характеризуется тем, что представитель совершает сделки не от своего имени, а от имени представляемого, вследствие чего правовые отношения устанавливаются между представляемым и третьим лицом. Представитель обязан действовать в интересах представляемого и в пределах предоставленного ему полномочия. Если же представитель выйдет за рамки полномочия, то возможны два последствия:

- представляемый одобряет действия представителя и берет на себя ответственность за них;
- представляемый не принимает этих действий, и представитель отвечает за них сам.

Представитель должен совершать сделки для представляемого. Поэтому ему запрещается совершать сделки от имени представляемого для себя лично. Представляемый не может также совершать сделки от имени представляемого в отношении другого лица, если он одновременно является и его представителем. Исключение из этого правила установлено для коммерческого представительства (коммерческий представитель может одновременно представлять обе стороны договора, а если договор многосторонний, - то и более двух при согласии этих сторон).

Полномочия представителя устанавливаются доверенностью. Доверенность выдается представителю представляемым, выдается в письменной форме и подписывается представляемым. В доверенности обязательно должна быть указана дата ее совершения (выдачи). Максимальный срок действия доверенности – три года. Если срок в доверенности не указан, то она действительна 1 год со дня выдачи. Если юридическое действие, на со-

вершение которого выдана доверенность, требует нотариального удостоверения, то и сама доверенность должна быть нотариально удостоверена.

Различаются три вида доверенностей: разовая, специальная, генеральная. Разовая выдается на совершение одного юридического действия (получение пенсии или заработной платы за кого-то). Специальная доверенность выдается на совершение нескольких однородных действий (ведение дела в суде). Генеральная доверенность выдается на совершение самых различных юридических действий в пользу представляемого (доверенность на управление имуществом).

Представительство, основанное на генеральной доверенности, развилось в самостоятельный институт договорного права – доверительное управление имуществом (траст). Договор о трасте предполагает, что владелец имущества передает его в доверительное управление другому лицу, которое становится доверительным управляющим.

Представительство, основанное на доверенности, называется договорным. Представительство, основанное на законе либо акте государственного органа или органа местного самоуправления, называется обязательным. Обязательное представительство, основанное на законе, называется законным. Законными представителями недееспособных являются родители, усыновители, опекуны, попечители. Законными представителями юридических лиц являются их органы.

2.3. Объекты гражданского права

Под объектами права следует понимать то, на что направлены права и обязанности субъектов правоотношений.

К объектам гражданских прав относятся вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; информация; результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность); нематериальные блага.

Круг объектов гражданского права подвижен, т.е. может изменяться, дополняться. И все же основной массив объектов гражданских правоотношений составляют вещи. Вещи – материальные объекты внешнего мира. Существенное значение в юридической судьбе вещи играют ее качество и правовой статус. Поэтому в гражданском праве существует многообразная классификация вещей.

По степени участия в гражданском обороте вещи подразделяются:

- на вещи, изъятые из оборота;
- вещи, не изъятые из оборота;
- вещи, ограниченные в обороте.

Полностью изъятыми из оборота являются вещи, отчуждение которых не допускается. К ним относятся некоторые виды вооружения, ядерная энергия, некоторые категории земель, лесов, вод и др. Вещи, изъятые из

оборота, не только нельзя передавать в собственность других лиц, они вообще не могут быть предметом гражданско-правовых сделок.

Более широкий круг объектов гражданских прав составляют вещи, ограниченные в обороте. Они могут принадлежать либо отдельным участникам оборота, либо их приобретение и отчуждение допускаются на основе специальных разрешений. Круг этих объектов точно определен законом. К ним относятся яды, оружие, боеприпасы, драгоценные металлы и камни, памятники культуры и истории и др. вещи.

Вещи, не изъятые из гражданского оборота, могут свободно отчуждаться их владельцами и переходить из рук в руки без всяких ограничений.

Вещи подразделяются на делимые и неделимые. К делимым вещам относятся те предметы, которые можно разделить без ущерба для их хозяйственного назначения, например, любое количество зерна, молока, в то время как книга, стол, автомобиль и подобные вещи считаются неделимыми. Эта классификация вещей имеет основное значение для общей собственности в случае необходимости ее раздела, при наследовании или в других случаях. Делимые вещи делятся и соответствующие их части передаются разным субъектам, а неделимые передаются одному из общих собственников, который обязан выплачивать другим денежную компенсацию, либо продаются, а вырученная сумма делится между собственниками. В ряде случаев имущество можно разделить без ущерба для его хозяйственного назначения, но раздел его отразится на материальной или художественной ценности (коллекция, сервиз). В случае спора судебная практика рассматривает такие вещи как неделимые и не подлежащие разделу.

Вещи разделяются по родовым и индивидуальным признакам. Родовыми являются признаки, присущие группе вещей. Это могут быть качественные (цвет, форма) или количественные (длина, вес) признаки. Индивидуальным является признак, присущий только данной и никакой другой вещи этого рода.

Вещи разделяются на движимые и недвижимые. К недвижимым относятся земельные участки, участки недр, многолетние насаждения, здания и сооружения, настолько прочно связанные с землей, что не могут быть от нее отделены без существенного ущерба для их целостности и функционирования. Кроме того, ГК РФ относит к недвижимым вещам воздушные и морские суда, а также космические объекты.

Право на недвижимое имущество подлежит обязательной государственной регистрации. Движимое имущество не надо регистрировать, за одним исключением – автотранспорт, являющийся движимым имуществом, подлежит государственной регистрации.

Особым видом имущества является предприятие – имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности. В состав предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности, включая земельные участки, здания, сооружения, оборудование, инвентарь, сырье, продукцию, права требования, долги, а также права на обозначения, индивидуали-

зирующие предприятие, его продукцию, работы и услуги (фирменное наименование, товарные знаки, знаки обслуживания).

Вещи подразделяются на главную вещь и принадлежность. Принадлежность предназначена для обслуживания главной вещи и связана с ней общим назначением. По общему правилу принадлежность следует юридической судьбе главной вещи.

К вещам относятся и деньги, валютные ценности и ценные бумаги.

Деньги являются вещами, определяемыми родовыми признаками (за исключением монет в нумизматических коллекциях). Рубль является законным платежным средством на всей территории России, он обязателен к приему по нарицательной стоимости. Расчеты в иностранной валюте допускаются в случаях и порядке, установленных законом.

Валютные ценности – иностранная валюта, иностранные банковские активы, акции и облигации иностранного происхождения. Порядок совершения сделок с ними определяется законом РФ «О валютном регулировании и валютном контроле» от 10.12.2003 г.

Ценные бумаги – это документы, удостоверяющие имущественные права, осуществление которых возможно лишь при их предъявлении.

Ценная бумага является единственным удостоверением заключенного в ней имущественного права, поэтому с утратой ценной бумаги утрачиваются и заключенные в ней имущественные права. Ценная бумага должна быть составлена с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов, в противном случае она может быть недействительна.

Основными видами ценных бумаг являются: чеки, облигации, векселя, акции, сберегательные и депозитные сертификаты банков, банковские сберегательные книжки, коносаменты, варранты, бездокументарные ценные бумаги (ст.143 ГК РФ).

Ценные бумаги подразделяются на именные, ордерные и предъявительские. Именная бумага выдается на имя определенного лица (чеки, сберегательные и депозитные сертификаты банка). Ордерные бумаги также выдаются на имя определенного лица, но оно имеет право передать эту бумагу в распоряжение другого лица путем передаточной надписи (вексель). Предъявительская ценная бумага выдается на предъявителя, и тот, кто ее предъявит, реализует заключенное в ней право (чеки, облигации, акции).

2.4. Сделки

2.4.1. Понятие сделки

Сделки – наиболее распространенные и многообразные юридические факты, с которыми закон связывает возникновение гражданских правоотношений.

Сделками являются действия, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, т.е. на достижение определенного правового результата. Поэтому сделка - волевой акт. Эта

воля – основание сделки, по которому сделки подразделяются на односторонние и двух- или многосторонние. В односторонней сделке выражена воля одного лица (завещание). В двусторонней (многосторонней) сделке присутствует воля двух (или более) лиц (договор).

Сделки совершаются в устной, письменной форме (простой или нотариальной) и в форме конклюдентных действий.

Устные сделки допустимы в следующих случаях:

1. Все сделки, для которых законом не установлена письменная форма, в частности сделки на сумму менее чем десять минимальных оплат труда.

2. Сделки на любую сумму, если они исполняются в момент совершения, за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма совершения и государственная регистрация.

Письменная форма сделки требует составления документа, в котором письменно излагаются условия сделки, и он скрепляется подписью лиц, совершающих сделку.

Простая письменная форма требуется при совершении сделок:

1. Между юридическими лицами, а также юридическими лицами и гражданами.

2. Между гражданами (на сумму свыше десяти установленных законом минимальных оплат труда).

Несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права, в случае спора, ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания. В случаях, прямо указанных в законе, требуется нотариальное удостоверение сделки. Нотариальное удостоверение сделки необходимо также, если одна из сторон на этом настаивает или обе стороны согласились удостоверить сделку нотариально, даже если такая сделка обычно не нуждается в этом. Сделки с землей и другим недвижимым имуществом подлежат государственной регистрации. Такие сделки становятся действительными только после регистрации.

Помимо устных и письменных сделок существует еще один способ их совершения – конклюдентные действия.

Конклюдентные действия – это поведение лица, свидетельствующее о его воле совершить сделку. Например, использование автоматов для приобретения товаров, оплаты услуг и т.п. В некоторых случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон, выражением воли совершить сделку признается молчание. Так, молчание арендодателя после истечения срока договора аренды признается выражением его воли возобновить договор на тех же условиях на неопределенный срок.

Сделка, которая порождает юридические последствия для лиц, ее совершивших, называется действительной. Сделка действительна при соблюдении следующих условий:

- ее содержание и правовые последствия не противоречат закону и иным правовым актам;
- она совершена дееспособным лицом;
- волеизъявление лица соответствует его действительной воле;

- форма сделки соответствует форме, предусмотренной законом для этой сделки.

2.4.2. Недействительные сделки

Сделки, в которых нарушено хотя бы одно условие действительности, являются недействительными, т.е. не порождают юридических последствий. Недействительные сделки подразделяются на ничтожные и оспоримые. Ничтожными являются сделки, которые недействительны с момента их совершения. К ним относятся:

1. Сделки, не соответствующие законодательству.
2. Сделки совершенные с целью, противной основам правопорядка и нравственности.
3. Мнимые и притворные сделки. Мнимой называется сделка, совершаемая для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия. Притворная сделка прикрывает другую, как правило, противозаконную.
4. Сделки, совершенные гражданами, признанными недееспособными вследствие психического расстройства, а также сделки, совершенные детьми, не достигшими 14 лет.
5. Сделки юридического лица за пределами его правоспособности.
6. Сделки с нарушением требований о нотариальном удостоверении или государственной регистрации.

Другая группа недействительных сделок – оспоримые. Эти сделки в момент их совершения имеют юридическую силу, но затем могут быть оспорены в суде, и суд признает их недействительными. К ним относятся:

1. Сделки, совершенные несовершеннолетними от 14 до 18 лет без согласия их законных представителей.
2. Сделки, совершенные гражданами с ограниченной дееспособностью вследствие злоупотребления ими алкоголем или наркотиками.
3. Сделки, совершенные гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими. Речь идет о дееспособном лице, которое в момент совершения сделки было не способно контролировать свои действия. Это может быть нервное потрясение, физическая травма, глубокое алкогольное опьянение и т.д.
4. Сделки с пороками воли, совершенные под влиянием:
 - заблуждения;
 - обмана;
 - угрозы;
 - насилия;
 - стечения тяжелых обстоятельств.

Гражданский кодекс предусматривает несколько возможных последствий исполнения недействительных сделок:

1. Если исполнена сделка с целью, противной основам правопорядка и нравственности, то все полученное сторонами по сделке изымается в доход государства.

2. Если исполнена недействительная сделка, совершенная по вине одной стороны в ущерб другой (угроза, обман, насилие и т.д.), то потерпевшей стороне возвращается ее имущество, а у виновной стороны изымается в доход государства то ее имущество, которое было предметом сделки. Кроме того, потерпевшая сторона имеет право взыскать и другие убытки.

3. В других случаях сторонам возвращается их имущество.

2.5. Исковая давность

Иск – это обращенное к суду требование о защите нарушенного гражданского права. Различаются процессуальное право на иск и материальное право на иск. Процессуальное право на иск означает право истца обращаться к суду с исковым заявлением. Материальное право на иск означает, что суд может защитить нарушенные права истца и принудить ответчика исполнить решения суда. Это право ограничено сроком исковой давности.

Исковая давность – это срок, в течение которого суд может принудить ответчика устранить нарушение прав истца. Вопрос об истечении срока исковой давности решается в судебном заседании. Поэтому судья в любом случае обязан принять исковое заявление к рассмотрению и назначить слушание дела.

Сроки исковой давности подразделяются на общие и специальные. Длительность общего срока – три года. Все специальные сроки прямо указаны в ГК. Например, срок исковой давности по ничтожным сделкам в 2005 году был снижен до 3 лет, а по оспоримым сделкам он составляет – 1 год. Исковая давность начинается с того момента, когда истец узнал или должен был узнать, что его права нарушены.

По общему правилу исковая давность течет непрерывно и оканчивается в 24 часа соответствующего дня через определенный законом срок. Если последний день срока является нерабочим, то исковая давность истекает в первый после него рабочий день.

В случаях, указанных законом, исковая давность может приостанавливаться или прерываться. Приостановление означает, что определенный отрезок времени изымается из исчисления срока исковой давности. Приостановление исковой давности может иметь место только в последние 6 месяцев ее течения под влиянием следующих обстоятельств:

- если предъявлению иска препятствовало действие непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных обстоятельств и непредотвратимых в данных условиях;

- если истец или ответчик находятся в составе вооруженных сил, переведенных на военное положение;

- в силу моратория, т.е. отсрочки исполнения определенного вида обязательств, установленных Правительством РФ;

- если приостановлено действие самого закона, регулирующего соответствующее правоотношение.

После прекращения действия этих обстоятельств срок исковой давности продолжает течь дальше, но оставшаяся часть срока удлиняется до 6 месяцев.

Прерывность течения исковой давности означает, что она начинается сначала. Она имеет место в двух случаях:

- если истец в установленном порядке предъявил иск;
- если ответчик совершил действие, свидетельствующее, что он признает свои обязательства.

Суд может в исключительных случаях по своей инициативе продлить или восстановить срок исковой давности, если найдет, что он был пропущен по уважительной причине.

Гражданским кодексом установлены требования, на которые исковая давность не распространяется:

1. Требования о защите личных неимущественных прав и других нематериальных благ.
 2. Требования вкладчиков к банку о выдаче вклада.
 3. Требования о возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью гражданина (такие требования удовлетворяются не более чем за 3 года, предшествовавших предъявлению иска).
 4. Требования собственника или иного владельца вещи об устранении любых нарушений его права.
- Другие требования - в случаях, предусмотренных законом.

2.6. Право собственности

2.6.1. Понятие и содержание права собственности

Собственность всегда есть отношение между собственником вещи и не собственниками, между теми, для кого вещь является своей, и теми, для кого она является чужой. Отношение собственника к вещи как к своей – отношение между собственником и всеми остальными лицами по поводу этой вещи.

Именно эта сторона собственности – отношение между собственником вещи и не собственником – регулируется правом, именно это отношение оформляется как право собственности на вещь. Право собственника можно сформулировать как использование вещи своей волей и в своих интересах. Право собственности предполагает непосредственное обладание вещью, удержание ее в своей воле.

Гражданский кодекс содержит примерный перечень форм собственности: частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. Наиболее последовательным является выделение двух основных форм собственности: частной и публичной. Частные собственники (граждане и их объединения) используют собственность в своих личных интере-

сах, публичные собственники (государство, территориальные сообщества) используют имущество в общих интересах.

Частная собственность делится на индивидуальную, общую, коллективную. В основе этих различий лежит способ владения имуществом. Публичная собственность тоже существует в трех видах: государственная, муниципальная и общая. Содержание права собственности составляют три правомочия: владение, пользование, распоряжение.

Владение – это фактическое обладание вещью, удержание ее в своей воле. Законное владение называется правом владения.

Пользование – использование потребительских свойств вещи, ее хозяйственного, культурного, бытового и т.д. назначения. Законное пользование вещью называется правом пользования.

Распоряжение – это определение юридической судьбы вещи, совершение сделок по ее отчуждению, изменению правового статуса. Законное распоряжение называется правом распоряжения.

Собственник может передавать свое право владения и пользования имуществом другому лицу, но передать в полном объеме другому лицу право распоряжения имуществом собственник не может (иначе лишится права собственности).

На собственнике лежит бремя содержания его имущества, он сам несет расходы на эти цели. На собственнике лежит риск случайной гибели вещи. На имущество собственника обращается взыскание по его долгам и обязательствам.

2.6.2. Субъекты и объекты права собственности

Субъектами права собственности могут выступать граждане и юридические лица, а также Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования.

В собственности граждан может находиться любое имущество и в любых количествах. Закон делает исключение только для таких видов имущества, которые ни в каком случае не могут находиться в собственности граждан, например участок континентального шельфа.

Граждане могут владеть имуществом индивидуально или на праве общей собственности (совместное владение). Общая собственность может быть долевой или совместной.

В долевой собственности каждый из ее владельцев имеет точно определенную долю, которая выражается в денежной форме или в частях от целого. Собственник может требовать или выдела своей доли в натуре, или денежную компенсацию. Собственник может продать свою долю, но в этом случае преимущество на покупку доли имеют остальные собственники. Собственники долевой собственности пользуются обычно только своей долей имущества.

Совладельцы совместной собственности сообща владеют и пользуются общим имуществом. Общая собственность является совместной только в случаях, прямо указанных законом:

- общая собственность супругов;
- общая собственность крестьянского или фермерского хозяйства;
- совместная собственность членов семьи на приватизированную квартиру.

Коммерческие и некоммерческие юридические лица являются собственниками имущества, переданного им в качестве вкладов, взносов их учредителями, участниками, пайщиками, а также имущества, приобретенного в результате деятельности или по каким-то другим основаниям.

Собственность юридических лиц является коллективной частной собственностью. Это означает, что учредители, участники, пайщики не являются собственниками имущества юридического лица.

Круг объектов собственности юридических лиц не ограничен. Исключение составляют лишь те объекты, которые могут быть только собственностью государства. Владение, пользование и распоряжение имуществом юридического лица осуществляют его органы.

Круг собственности коммерческих юридических лиц неограничен. Круг объектов некоммерческих юридических лиц фактически ограничен целями и задачами их уставной деятельности.

Субъектами права государственной собственности являются Российская Федерация (федеральная собственность) и субъекты РФ – республики, края, области, города федерального значения, автономные области и автономные округа (собственность субъекта РФ).

Среди субъектов права государственной собственности особый статус принадлежит вещам, которые являются исключительной собственностью государства. К ним относятся: ресурсы континентального шельфа и морской экономической зоны РФ, культурные и исторические ценности общегосударственного значения, средства государственного бюджета; государственные банки, золотой запас, алмазный и валютный фонды, различные республиканские фонды – пенсионные, страховые и т.д. К объектам исключительной собственности государства можно отнести круг предприятий, не подлежащих приватизации (промышленность вооружений, атомную энергетику и т.д.).

Право собственности на землю и другие природные ресурсы определено по методу исключения: если они не находятся в собственности граждан, юридических лиц или муниципальных образований, то являются государственной собственностью.

Государство осуществляет свое право собственности 2-мя способами:

- закрепляет имущество за государственными предприятиями и учреждениями во владение, пользование и распоряжение;
- нераспределенную часть имущества и средства бюджета, т.е. казну, использует посредством исполнительно-распорядительной деятельности, Закона о бюджете, постановлений Правительства и т.д.

Муниципальной собственностью является имущество, которое принадлежит городским и сельским поселениям. Управление этим имуществом осуществляют органы местного самоуправления. Так же как и государство, муниципалитеты могут закрепить свое имущество за предприятиями и учреждениями во владение, пользование и распоряжение. Так же как и государство, муниципальные образования имеют свою казну.

Государство и муниципальные образования могут закреплять свое имущество за теми или иными предприятиями либо на праве хозяйственного ведения, либо на праве оперативного управления.

Право хозяйственного ведения означает, что предприятие, действуя как юридическое лицо, владеет, пользуется и распоряжается закрепленным за ним имуществом. Но его распорядительные функции ограничены: предприятие не имеет права совершать какие бы то ни было сделки с закрепленным за ним недвижимым имуществом без согласия собственника. Кроме того, собственник решает вопросы о создании предприятия, является его единственным учредителем, определяет цели и задачи предприятия, решает вопросы его реорганизации и ликвидации; назначает руководителя предприятия; контролирует использование и сохранность предприятия. В настоящее время функции собственника от имени государства осуществляет Государственный комитет по имуществу.

Право оперативного управления также включает в себя передачу собственником предприятию или учреждению правомочий владения, пользования и распоряжения имуществом. Наделяются правом оперативного управления казенные предприятия и учреждения. К ним относятся:

- предприятия, выпускающие продукцию, которую разрешено производить только на государственных предприятиях;
- предприятия, производящие продукцию, более 50 % которой приобретает государство;
- предприятия, которые вообще не подлежат приватизации.

Но право распоряжения имуществом этих предприятий резко ограничено - казенное предприятие может самостоятельно распоряжаться только своей продукцией, если этого не запрещает закон.

2.6.3. Приобретение и прекращение права собственности

Основаниями приобретения права собственности являются те юридические факты, с которыми закон связывает возникновение этого права. Для приобретения права собственности необходимо существование вещи, выражение воли лица приобрести в собственность эту вещь и другие, предусмотренные законом, обстоятельства. Существует достаточно широкий круг оснований для приобретения имущества в собственность. Это:

1. Денежное вознаграждение и материальное поощрение за труд.
2. Изготовление, создание вещи своим трудом. Объекты, изготовленные своим трудом и относящиеся к недвижимости, становятся собственностью с момента их регистрации.

3. Использование имущества для извлечения законного предпринимательского дохода (средства производства, вклад в банке).

4. Гражданско-правовые сделки (купля имущества, получение подарков и т.д.).

5. Использование плодов (урожай сада или огорода, приплод домашних животных).

6. Наследование.

8. Переработка чужого материала. Если после переработки материала цена вещи стала незначительно дороже, то ее собственником остается владелец материала, он возмещает только расходы переработчику. Если же цена вещи значительно возросла, то собственником становится переработчик, который должен возместить стоимость материала его владельцу. Эти правила относятся к добросовестному переработчику, у недобросовестного вещь изымается в пользу собственника материала.

9. Безхозяйное имущество - это имущество, у которого нет хозяина, или он неизвестен, или отказался от этого имущества. Если безхозяйным стало недвижимое имущество, то оно по требованию муниципального органа и по решению суда может быть передано в муниципальную собственность.

10. Приобретательная давность - срок, по истечении которого лицо, добросовестно, открыто и непрерывно владевшее не своей вещью, становится ее собственником, приобретает право собственности на эту вещь. Через 5 лет такого владения движимой вещью лицо становится ее собственником, и через 15 лет владения недвижимой вещью лицо становится собственником недвижимости.

11. Клад – это скрытые любым способом деньги или ценные предметы собственника, которого нельзя установить. В отличие от прежнего законодательства, согласно которому клад всегда признавался государственной собственностью, ГК устанавливает, что клад поступает в собственность собственника имущества, в пределах или составе которого клад был скрыт и обнаружен (земельный участок, строение). Когда клад обнаружен не собственником, его стоимость делится в равных долях между собственником и лицом, обнаружившим клад, если договором между ними не установлено иное. Если же поиски ценностей производились без согласия собственника имущества, клад признается его собственностью. Исключение из общих правил сделано для случаев обнаружения скрытых ценностей, относящихся к памятникам истории и культуры. Они всегда признаются государственной собственностью. При этом собственник земельного участка или иного имущества, где клад был скрыт, и лицо, обнаружившее клад, имеют право на получение вместе 50 % стоимости клада. Вознаграждение распределяется между ними в равных долях, если соглашением они не установят иного.

12. Находка - это утерянная собственником и найденная другим лицом вещь. Лицо, нашедшее вещь, обязано сообщить в милицию. Лицо, нашедшее вещь и своевременно заявившее об этом, имеет право требовать у владельца до 20 % стоимости этой вещи в качестве вознаграждения. Если по

истечении шести месяцев никто не обратился за находкой, то она становится собственностью нашедшего ее. Если же он отказывается от вещи, она переходит в муниципальную собственность.

13. Безнадзорные животные - это – домашний скот и другие животные, хозяин которых неизвестен. Лицо, обнаружившее такой скот на своей территории, может удерживать его у себя в хозяйстве. Если в течение 6 месяцев обнаружится владелец скота, скот должен быть возвращен с удержанием с владельца затрат на его содержание. Если владелец не обнаружится, то по истечении 6 месяцев скот переходит в собственность того, кто его нашел. Если собственник появится после 6 месяцев, то он может вернуть себе животное, если докажет, что оно не утратило привязанности к нему или что новый владелец жестоко с ним обращается.

Прекращение права собственности чаще всего происходит по воле собственника, который передает это право другому лицу на основании договора, административного акта, при отказе от своего права собственности на конкретные вещи и в других случаях. Право собственности может прекратиться независимо от воли собственника, например: при гибели вещи, ее потере, в случае приобретения вещи по приобретательной давности другим лицом, в случае смерти собственника и в других случаях.

Возможны и принудительные способы прекращения права собственности физических и юридических лиц:

1. Обращение взыскания на имущество по неисполненным обязательствам и долгам. Взыскание с неисправного должника производится в принудительном порядке по решению суда.

2. Реквизиция. Это возмездное изъятие определенных объектов собственности в силу чрезвычайных обстоятельств (аварии, эпидемии и т.д.). Реквизируемое имущество поступает в собственность государства. При прекращении действия обстоятельств, в связи с которыми была произведена реквизиция, лицо, имущество которого реквизировано, вправе требовать по суду возврата ему сохранившегося имущества.

3. Конфискация. Это – безвозмездное изъятие имущества у собственника в качестве дополнительной меры наказания по приговору уголовного суда либо в исключительных случаях – по решению административных органов (таможни – в отношении контрабанды). Конфискованное имущество поступает в собственность государства.

4. Изъятие недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка для государственных или общественных надобностей. Причем, утраты собственнику компенсируются.

5. Национализация. Это – изъятие имущества из частной собственности физических и юридических лиц в собственность государства. Национализация может проводиться только с выкупом, с возмещением владельцам стоимости национализированного имущества.

6. Выкуп домашних животных. Производится при ненадлежащем обращении с ними. Если собственник обращается жестоко с домашними животными, они могут быть изъяты у него путем их выкупа лицом, предъ-

явившим требование в суд. Цена устанавливается либо судом, либо соглашением сторон.

2.6.4. Защита прав собственности

Речь идет о защите права владения и права пользования собственностью. В гражданском праве существует два вида исков, направленных на защиту этих прав: виндикационный и негаторный.

Виндикационный иск – это иск об истребовании имущества из чужого незаконного владения. Причем истребована может быть не любая вещь, а только определенная индивидуальными признаками.

Иск предъявляется к незаконному владельцу вещи, владеющему ею в данный момент, независимо от того, как она к нему попала. Незаконный владелец может быть добросовестным приобретателем вещи и недобросовестным. **Недобросовестный** приобретатель – тот, кто, приобретая вещь, знал или должен был знать, что она вышла из владения собственника (законного владельца) незаконным путем. У недобросовестного приобретателя вещь изымается и возвращается законному владельцу.

Добросовестный приобретатель – тот, кто не знал и не мог знать, что приобретает вещь у лица, не имеющего права ее отчуждать. Если он получил вещь безвозмездно, то она изымается в любом случае. Если же он заплатил за нее, то она может быть изъята в том случае, если вышла из владения законного владельца помимо его воли (украдена, утеряна). Если же вещь вышла из владения законного владельца по его воле, то вещь не может быть виндигирована у незаконного владельца, если он приобрел ее за деньги.

Негаторный иск – иск об устранении нарушений права пользования вещью. Например, одно предприятие препятствует другому в распоряжении и пользовании выкупленной частью здания. В этом случае предметом иска будет понуждение предприятия к предоставлению прохода в эту часть здания.

2.7. Общие положения об обязательствах

2.7.1. Понятие обязательства

Обязательством называется правоотношение, в силу которого одна сторона – кредитор – имеет право требовать от другой стороны – должника – совершения каких-либо действий или воздержания от таких действий.

Субъекты обязательственного правоотношения – кредитор и должник – называются сторонами в обязательстве. Действия, которые должник обязан совершить или от совершения которых должен воздержаться, называются содержанием обязательства. По содержанию обязательства делятся на обязательства с положительным содержанием и с отрицательным содержанием. В обязательствах с положительным содержанием должник обязан со-

вершить какое-либо действие, в обязательствах с отрицательным содержанием – наоборот, должник должен воздерживаться от действий.

Обязательства с положительным содержанием можно подразделить на альтернативные и простые. В альтернативном – предусмотрено совершение должником одного из двух или более, предлагаемых кредитором действий, а в простом – какого-либо одного.

Обязательства возникают из различных юридических фактов:

- договора;
- односторонних сделок;
- причинения вреда;
- безосновательного обогащения;
- нанесения убытков в связи с предотвращением угрозы ущерба чужому имуществу;
- административного акта, или акта муниципального органа.

В обязательстве могут быть как один кредитор и один должник, так и множество лиц. Обязательства с множеством лиц могут быть долевыми или солидарными. В долевом обязательстве каждый должник должен строго определенную долю. В солидарном обязательстве кредитор может взыскать все обязательство или часть его с любого из должников. За уплатившим должником признается право регресса: он может требовать с остальных то, что уплатил за них.

В обязательстве допустима перемена лиц: кредитор может передать свое требование другому лицу (уступка требования – цессия), а должник – свою обязанность (это возможно только с согласия кредитора).

Совершение должником действий, предусмотренных обязательством, называется исполнением обязательств.

Срок исполнения обязательства устанавливается либо в законе, либо в договоре, но может быть определен и моментом востребования.

Место исполнения обязательства также определяется законом или договором. Но если оно не определено, действуют следующие правила:

- по обязательствам о передаче недвижимости – в месте нахождения имущества;
- по обязательствам о передаче товара или иного имущества, предусматривающего его перевозку, - в месте сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору;
- по другим обязательствам предпринимателя передать товар или иное имущество – в месте изготовления или хранения имущества;
- денежные обязательства – по месту жительства кредитора;
- по всем другим обязательствам – в месте нахождения должника.

Исполнение обязательства по частям допустимо с согласия кредитора. Должник может возложить исполнение обязательства на третье лицо.

Обязательство может быть исполнено внесением долга в депозит нотариуса или в депозит суда в том случае, если должник не может внести долг непосредственно кредитору (отсутствие кредитора, его недееспособ-

ность, неизвестность кредитора, уклонение кредитора от принятия исполнения). Кредитор затем получит с депозита причитающиеся ему деньги.

2.7.2. Обеспечение исполнения обязательств

Законодательством предусмотрены меры, которые понуждают должника к надлежащему исполнению обязательства. Они связаны с неблагоприятными имущественными последствиями для него в случае, если он не исполнит обязательство или исполнит его ненадлежащим образом.

Законом предусмотрены такие способы обеспечения обязательств.

1. **НЕУСТОЙКА.** Это денежная сумма, определенная законом или договором, которую неисправный должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства.

Неустойка представляет собой денежную сумму, исчисленную следующим образом:

- 1) путем определения процентного отношения к сумме неисполненного или ненадлежащее исполненного обязательства;
- 2) путем установления процента от суммы несвоевременного исполнения обязательства за каждый день просрочки.

ПЕНЯ как вид неустойки устанавливается на случай просрочки исполнения обязательства и взыскивается непрерывно за каждый день просрочки в течение определенного времени. Она определяется в процентном отношении к сумме невыполненного обязательства и начисляется за каждый день просрочки.

В отличие от пени **ШТРАФ** – это не непрерывно нарастающая, а единократно взыскиваемая денежная сумма за конкретно совершенное нарушение (например, за поставку недоброкачественной продукции).

2. **Залог.** Суть залога состоит в следующем. Должник берет деньги взаймы у кредитора и для того, чтобы кредитор был спокоен за возврат долга, отдает ему во владение какое-нибудь имущество, цена которого покрывает сумму долга. Если должник своевременно не возвратит долг, кредитор имеет право продать в установленном порядке заложенное имущество и покрыть из вырученной суммы свои убытки. Залог имущества оформляется договором. В договоре должны быть указаны предмет залога, его денежная оценка и существенные условия обязательства, обеспеченного залогом. Договор залога должен быть совершен в письменной форме. Особо регулируется залог недвижимости – ипотека. Договоры об ипотеке должны быть нотариально удостоверены и зарегистрированы, как и все вообще сделки с недвижимостью.

Если залогодатель не исполнил свое обязательство, на заложенное имущество обращается взыскание. Распространенной формой «бытового» залога граждан является залог вещей в ломбарде под выданный кредит.

3. **Поручительство.** Эти отношения являются договорными, в них участвуют три лица: кредитор, должник и его поручитель. По договору поручи-

тельства поручитель обязывается перед кредитором отвечать за исполнение должником его обязательства. Договор заключается в письменной форме.

Если должник не исполнит обязательство, поручитель и должник несут перед кредитором солидарную ответственность. Поручитель приобретает право регресса к должнику за исполненное за него обязательство.

4. Банковская гарантия. Она является разновидностью поручительства, но поручителем здесь выступает банк – гарант исполнения обязательства должником.

5. Задаток. Это денежная сумма, которую одна из договаривающихся сторон выдает другой с тройкой целью:

- а) в счет причитающихся с нее по договору платежей в пользу другой стороны;
- б) в доказательство заключения договора;
- в) в обеспечение его исполнения.

Соглашение о задатке должно быть заключено в письменной форме.

Если сторона, давшая задаток, ответственна за неисполнение договора, задаток остается у другой стороны.

Если ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка.

6. Удержание имущества. Кредитор имеет право удерживать вещь, которую он должен передать должнику или по его указанию, третьему лицу, если должник не выполнил своих обязательств, связанных с этой вещью.

2.7.3. Ответственность за нарушение обязательств

Закон устанавливает основания, условия ответственности, при наличии которых должник привлекается к ответу:

- противоправный характер действий или бездействий должника, приведших к нарушению обязательства;
- наличие убытков у кредитора;
- наличие причинной связи между действиями должника и убытками кредитора;
- вина должника.

В гражданском праве существует презумпция виновности должника: должник считается виновным в неисполнении обязательства, пока не докажет обратное. В ГК РФ установлено несколько твердых оснований освобождения должника от ответственности:

- случай, или казус, т.е. обстоятельства, которые должник не мог предвидеть;
- действие непреодолимой силы (стихийное бедствие).

Существенное значение для ответственности должника имеет также и поведение кредитора. Если он тоже виноват наряду с должником, то такая ситуация называется смешанной виной. При смешанной вине ответственность распределяется пропорционально вине каждой стороны.

В порядке гражданско-правовой ответственности должник, прежде всего, обязан возместить кредитору убытки, причиненные нарушением обязательства. При неисполнении денежного обязательства, когда должник в результате просрочки пользуется деньгами кредитора или даже просто необоснованно удерживает их у себя, он обязан возратить не только саму сумму долга, но и проценты на нее по учетной ставке банка.

Если договором и законом установлена неустойка, то должник обязан ее выплатить. Но ни уплата неустойки, ни взыскание убытков не освобождают должника от исполнения обязательств в натуре, т.е. от совершения тех действий, которые были предусмотрены в обязательстве.

По отдельным обязательствам закон может установить ограниченную ответственность должника, когда ограничивается взыскание убытков или они вообще не взыскиваются.

2.7.4. Прекращение обязательств

Основной способ прекращения обязательства – исполнение его. Однако, кроме исполнения, ГК РФ предусматривает еще несколько дополнительных способов прекращения обязательств:

1. Отступное – получение кредитором от должника денег, имущества взамен исполнения обязательства.

2. Зачет. Если стороны являются одновременно и кредитором, и должником в отношении друг друга по встречным однородным требованиям, то их обязательства могут быть погашены зачетом. Не допускается зачет требований о возмещении вреда, причиненного здоровью, о взыскании алиментов и в др., предусмотренных законом, случаях.

3. Совпадение кредитора и должника в одном лице.

4. Новация. Замена первоначального обязательства на новое между теми же сторонами. Новация осуществляется по соглашению сторон.

5. Прощение долга.

6. Невозможность исполнения.

7. Смерть гражданина.

8. Ликвидация юридического лица, кроме случаев правопреемства.

9. На основании акта органа государственной власти.

10. Существенное изменение обстоятельств, при которых стороны взяли на себя обязательства по договору. Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это предвидеть, договор вообще не был бы заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

2.8. Наследственное право

2.8.1. Понятие наследования. Открытие наследства

Под **наследованием** следует понимать переход прав и обязанностей умершего лица – наследодателя - к его наследникам в соответствии с нор-

мами наследственного права. При наследовании переход прав и обязанностей наследодателя к его наследникам переходит в порядке правопреемства. При этом переходят лишь те права и обязанности, которые наследодателю принадлежали, причем переходят как единое целое, со всеми способами их обеспечения и лежащими на них обременениями.

Наследство открывается со смертью гражданина. Факт смерти, установленный на основании медико-биологических данных, удостоверяется в свидетельстве о смерти, выдаваемом органами загса.

К смерти гражданина по правовым последствиям приравнивается и объявление судом безвестно отсутствующего гражданина умершим, а также установление судом факта смерти гражданина.

Временем открытия наследства признается день смерти наследодателя. Если гражданин объявлен умершим как безвестно отсутствующий, то днем его смерти признается день вступления в законную силу соответствующего решения суда либо тот день, который указан в решении суда.

Местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя. Если оно неизвестно, местом открытия наследства признается место нахождения имущества наследодателя или его основной части.

2.8.2. Наследодатель и наследники

Одной из центральных фигур в наследственном праве является наследодатель. Наследодателем может выступать только физическое лицо. Ни одна социальная общность, независимо от того, является ли она юридическим лицом или нет, наследодателем не может быть.

При наследовании по закону наследодатель может быть как дееспособным, так и недееспособным. При наследовании по завещанию завещатель на момент составления завещания должен быть дееспособен, причем в полном объеме.

Круг наследников по закону определяет закон, круг наследников по завещанию – завещание. Наследниками могут быть как физические лица, так и юридические лица, Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальное образование, иностранные государства и международные организации. Очерчивая круг лиц, призываемых к наследованию, следует сказать и о тех, кто от наследования отстраняется, т.е. о так называемых недостойных наследниках. К ним относятся граждане, которые своими противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали призыванию их к наследованию, если эти обстоятельства подтверждены судом.

Наследование по закону имеет место, когда и поскольку оно не отменено или не изменено завещанием. В ныне действующем законодательстве установлены восемь очередей наследников по закону.

Наследники первой очереди – дети, супруг и родители наследодателя. Внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления.

Наследники второй очереди – полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери. Дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследуют по праву представления.

Наследники третьей очереди – полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя. Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления.

Наследники четвертой очереди – прадедушки и прабабушки наследодателя.

Наследники пятой очереди – дети родных племянников и племянниц наследодателя и родные братья и сестры его дедушек и бабушек.

Наследники шестой очереди – дети двоюродных внуков и внучек наследодателя, дети его двоюродных братьев и сестер и дети его двоюродных дедушек и бабушек.

Наследники седьмой очереди – пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

К наследникам восьмой очереди относятся граждане, которые не входят в круг наследников вышеперечисленных очередей, но ко дню открытия наследства являлись нетрудоспособными и не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении и проживали совместно с ним. При наличии других наследников по закону они наследуют вместе и наравне с наследниками той очереди, которая призывается к наследованию.

К нетрудоспособным иждивенцам относятся женщины, достигшие 55-ти лет; мужчины 60 лет; инвалиды 1,2 и 3 групп; лица, не достигшие 16-ти лет (учащиеся 18-ти лет). Состоявшими на иждивении наследодателя следует считать нетрудоспособных лиц, находившихся на полном иждивении наследодателя или получавших от него такую помощь, которая была для них основным и постоянным источником средств к существованию.

Среди наследников по закону выделяется особая категория наследников, за которыми независимо от содержания завещания наследодателя бронируется определенная доля в наследстве. Эта доля получила название обязательной, и она должна составлять не менее половины законной доли.

Право на обязательную долю имеют несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя (в том числе усыновленные), а также нетрудоспособные супруг, родители (усыновители) и иждивенцы наследодателя. По закону предметы обычной домашней обстановки и обихода переходят к наследникам, проживавшим совместно с наследодателем до его смерти не менее одного года, независимо от их очереди, в счет причитающейся им наследственной доли.

Наследование по завещанию осуществляется наряду с наследованием по закону.

Завещание – акт распоряжения имуществом либо иными принадлежащими гражданину материальными или нематериальными благами на случай смерти. Завещатель при составлении завещания должен быть пол-

ностью дееспособен. Завещатель в любой момент может отменить или изменить ранее составленное завещание. Завещатель может оставить все или часть своего имущества любому лицу. Завещатель может указать только тех, кому передает имущество, или только тех, кого лишает его.

Завещание должно быть составлено письменно с указанием места и времени его составления, собственноручно подписано завещателем и нотариально удостоверено.

К нотариально удостоверенным завещаниям приравниваются:

1) завещания граждан, находившихся на излечении в больницах, других стационарных лечебно-профилактических учреждениях, санаториях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами;

2) завещания граждан, находящихся в плавании на морских судах или судах внутреннего плавания, удостоверенные капитанами этих судов;

3) завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических и других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;

4) завещания военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальниками, их заместителями по медицинской части, старшими и дежурными врачами этих учреждений;

5) завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет государственных нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также завещания рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами (начальниками) этих частей, соединений, учреждений и заведений;

б) завещания лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы.

Завещатель может сделать в завещании особые завещательные распоряжения: под назначение наследника (ст. 1121 ГК РФ); завещательный отказ (ст.1137 ГК РФ); назначение исполнителя завещания – душеприказчика (ст.1134 ГК РФ).

2.8.3. Осуществление, оформление и охрана наследственных прав

Право на принятие наследства может быть осуществлено как путем прямого волеизъявления (например, подачей наследником заявления в нотариальную контору по месту открытия наследства о принятии наследства), так и конклюдентными действиями, из содержания которых можно сделать вывод о намерении наследника принять наследство (например, путем вступления наследника во владение или управление наследственным имуществом).

Акт принятия наследства носит универсальный характер. Он распространяется на все наследственное имущество, в чем бы таковое не выразилось и где бы ни находилось.

Акт принятия наследства носит безоговорочный характер. Принятие наследства под условием или с оговорками не допускается.

Акт принятия наследства носит бесповоротный характер.

Для принятия наследником наследства в законе установлен шести-месячный срок, который исчисляется с момента открытия наследства. Если наследник в указанный срок наследство не примет, то он право на принятие наследства утрачивает.

В силу ст. 1165 ГК РФ раздел наследства производится по соглашению принявших наследство наследников в соответствии с их долями. При недостижении соглашения раздел наследственного имущества производится судом. При этом применяются нормы, регулирующие общую долевую собственность.

При разделе наследства следует учитывать, что наследственные доли наследников по закону являются равными, кроме случаев, предусмотренных в законе; предметы обычной домашней обстановки и обихода переходят к наследникам, проживавшим совместно с наследодателем не менее года, в счет наследственной доли; при определении судьбы тех или иных предметов, входящих в состав наследства, следует учитывать не только их стоимость, но и целевое назначение, относятся ли они к делимым или неделимым и т.д.

Если умер один из супругов, то наследство открывается лишь на долю умершего супруга в общей совместной собственности и на его личное имущество.

В силу ст. 1163 ГК РФ наследники, призванные к наследованию, могут просить нотариальную контору по месту открытия наследства выдать свидетельство о праве на наследство.

Свидетельство о праве на наследство выдается всем наследникам вместе или каждому в отдельности, в зависимости от их желания.

Свидетельство о праве на наследство выдается наследникам по истечении шести месяцев со дня открытия наследства.

За выдачу свидетельств о праве на наследство, в соответствии с законом РФ “О государственной пошлине”, взимается пошлина, размер которой зависит от того, призываются ли к наследованию наследники первой очереди или другие наследники, находится ли наследственное имущество за границей и от других обстоятельств.

Предусмотрен широкий перечень льгот по уплате государственной пошлины. Так, граждане освобождаются от уплаты государственной пошлины в следующих случаях: за выдачу свидетельства о праве на наследство жилого дома, квартиры, если они проживали совместно с наследодателем на день смерти наследодателя и продолжают проживать в том же доме (той же квартире) после его смерти; за выдачу свидетельства о праве на наследство имущества лиц, погибших при выполнении государственно-

го или общественного долга, имущества лиц, подвергшихся политическим репрессиям; вкладов в банках; страховых сумм по договорам личного и имущественного страхования; сумм оплаты труда и сумм авторского вознаграждения по законодательству об интеллектуальной собственности.

Наследники, не достигшие совершеннолетия ко дню открытия наследства, а также наследники, признанные недееспособными, освобождаются от уплаты государственной пошлины при получении свидетельства о праве на наследство во всех случаях, независимо от вида наследственного имущества. С 1 .01.2006 г. отменен налог на наследственное имущество.

Нотариус по месту открытия наследства принимает меры по охране наследства, когда это необходимо в интересах наследников, отказополучателей или кредиторов наследодателя. Для охраны наследственного имущества нотариус производит опись этого имущества и передает его на хранение наследникам или иным лицам (исполнителю завещания, хранителю имущества, опекуну). Охрана наследственного имущества продолжается до принятия наследства всеми наследниками, а если оно не принято – до истечения срока, установленного для принятия наследства.

Наследник, вступивший во владение или управление наследственным имуществом до явки других наследников, не вправе распоряжаться наследственным имуществом (продавать, закладывать и т.п.) до истечения шести месяцев со дня открытия наследства или до получения им свидетельства о праве на наследство.

Наследник, принявший наследство, отвечает по долгам наследодателя лишь в пределах действительной стоимости перешедшего к нему наследственного имущества. Ответственность каждого из наследников по обязательствам наследодателя является долевой.

РАЗДЕЛ 3. АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВО

3.1. Понятие административного права

Административное право – особая отрасль российского права, регулирующая общественные отношения, складывающиеся в сфере осуществления исполнительной власти (государственного управления).

В деятельности государства управление осуществляется системой органов исполнительной власти, призванных руководить, направлять деятельность различных подчиненных им органов, подведомственных или подконтрольных им организаций, предприятий и учреждений, а также поведение граждан (физических лиц), обязанных соблюдать порядок управления: установленный законом общественный порядок, общие правила санитарной, противопожарной, экологической и иной безопасности и т.п.

3.2. Субъекты административных правонарушений

Субъектом правонарушения является тот, кто совершил административное правонарушение - физические и юридические лица. В рамках общего субъекта - физического лица – КоАП (Кодекс РФ об административных правонарушениях) определяет и специальных субъектов.

- несовершеннолетние, лица в возрасте от 16 до 18 лет (ч.2 ст.2.3 КоАП).
- должностные лица (ст.2.4),
- военнослужащие и иные лица, на которых распространяется действие дисциплинарных уставов (ст.2.5),
- иностранные граждане и лица без гражданства (ст.2.6). Выделение специальных субъектов обусловлено особым порядком привлечения их к административной ответственности, который определяется КоАП и специальными нормативными актами.

Впервые КоАП закрепил в качестве субъекта административного правонарушения **юридическое лицо**.

В настоящее время в соответствии с ч.2 ст.2.1 вина юридического лица признается в том случае, если будет установлено, что у него имелась возможность обеспечить соблюдение установленных правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но оно не приняло все зависящие от него меры по их соблюдению. Ответственность юридического лица возможна только в случаях, если она прямо предусмотрена в конкретных составах. Например, ст.5.3 устанавливает наложение штрафа на юридических лиц за неисполнение решения избирательной комиссии, комиссии референдума; ст.14.7 предусматривает ответственность юридических лиц в виде штрафа за обман потребителей.

В ч.3 ст.2.1 закрепляется важное положение о том, что **субъектом одного правонарушения могут быть одновременно и физическое, и юридическое лицо**. При этом назначение наказания юридическому лицу не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение виновное физическое лицо. Одновременно привлечение к административной или уголовной ответственности физического лица не освобождает от административной ответственности за данное правонарушение юридическое лицо.

3.3. Административное правонарушение

Административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Виды административных правонарушений:

* посягающие на права граждан - глава 5 КоАП РФ

* посягающие на здоровье, санитарно-эпидемиологическое здоровье

- населения и общественную нравственность - глава 6 КоАП РФ
- * в области охраны собственности - глава 7 КоАП РФ
- * в области охраны окружающей среды и природопользования - глава 8 КоАП РФ
- * в промышленности, строительстве и энергетике - глава 9 КоАП РФ
- * в сельском хозяйстве, ветеринарии и мелиорации земель - глава 10 КоАП РФ
- * на транспорте - глава 11 КоАП РФ
- * в области дорожного движения - глава 12 КоАП РФ
- * в области связи и информации - глава 13 КоАП РФ
- * в области предпринимательской деятельности - глава 14 КоАП РФ
- * в области финансов, налогов и сборов, рынка ценных бумаг - глава 15 КоАП РФ
- * в области таможенного дела (нарушения таможенных правил) - глава 16 КоАП РФ

3.4 Административная ответственность

За совершение административных правонарушений могут устанавливаться и применяться следующие административные наказания:

1) предупреждение;

Предупреждение - мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Предупреждение выносится в письменной форме

2) административный штраф;

Административный штраф является денежным взысканием и может выражаться в величине, кратной:

-минимальному размеру оплаты труда (без учета районных коэффициентов), установленному федеральным законом на момент окончания или пресечения административного правонарушения (далее - минимальный размер оплаты труда);

-стоимости предмета административного правонарушения на момент окончания или пресечения административного правонарушения;

-сумме неуплаченных налогов, сборов, подлежащих уплате на момент окончания или пресечения административного правонарушения, либо сумме незаконной валютной операции.

Размер административного штрафа не может быть менее одной десятой минимального размера оплаты труда.

Размер административного штрафа, налагаемого на граждан и исчисляемого исходя из минимального размера оплаты труда, не может превышать двадцать пять минимальных размеров оплаты труда, на должностных лиц - пятьдесят минимальных размеров оплаты труда, на юридических лиц - одну тысячу минимальных размеров оплаты труда.

3) возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения.

Возмездным изъятием орудия совершения или предмета административного правонарушения является их принудительное изъятие и последующая реализация с передачей бывшему собственнику вырученной суммы за вычетом расходов на реализацию изъятого предмета. Возмездное изъятие назначается судьей.

4) конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения.

Конфискацией орудия совершения или предмета административного правонарушения является принудительное безвозмездное обращение в федеральную собственность или в собственность субъекта Российской Федерации не изъятых из оборота вещей.

5) лишение специального права, предоставленного физическому лицу.

Лишение физического лица, совершившего административное правонарушение, ранее предоставленного ему специального права устанавливается за грубое или систематическое нарушение порядка пользования этим правом.

Срок лишения специального права не может быть менее одного месяца и более двух лет.

6) административный арест.

Административный арест заключается в содержании нарушителя в условиях изоляции от общества и устанавливается на срок до пятнадцати суток, а за нарушение требований режима чрезвычайного положения или режима в зоне проведения контртеррористической операции до тридцати суток.

Административный арест устанавливается и назначается лишь в исключительных случаях за отдельные виды административных правонарушений и не может применяться к беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до четырнадцати лет, лицам, не достигшим возраста восемнадцати лет, инвалидам I и II групп.

7) административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства.

Административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранных граждан или лиц без гражданства заключается в принудительном и контролируемом перемещении указанных граждан и лиц через Государственную границу Российской Федерации за пределы Российской Федерации, а в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, - в контролируемом самостоятельном выезде иностранных граждан и лиц без гражданства из Российской Федерации.

8) дисквалификация.

Дисквалификация заключается в лишении физического лица права занимать руководящие должности в исполнительном органе управления юридического лица, входить в совет директоров (наблюдательный совет), осуществлять предпринимательскую деятельность по управлению юриди-

ческим лицом, а также осуществлять управление юридическим лицом в иных случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации. Дисквалификация устанавливается на срок от шести месяцев до трех лет.

В отношении юридического лица могут применяться административные наказания, перечисленные в пунктах 1 - 4.

Административные наказания, перечисленные в пунктах 3 - 8, устанавливаются только настоящим Кодексом.

Предупреждение, административный штраф, лишение специального права, предоставленного физическому лицу, административный арест и дисквалификация могут устанавливаться и применяться только в качестве основных административных наказаний.

Возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения, конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения, а также административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства может устанавливаться и применяться в качестве как основного, так и дополнительного административного наказания.

3.5. Назначение и исполнение административного наказания

Никто не может нести административную ответственность дважды за одно и то же административное правонарушение.

При назначении административного наказания физическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, личность виновного, его имущественное положение, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При назначении административного наказания юридическому лицу учитываются характер совершенного им административного правонарушения, имущественное и финансовое положение юридического лица, обстоятельства, смягчающие административную ответственность, и обстоятельства, отягчающие административную ответственность.

При совершении лицом двух и более административных правонарушений административное наказание назначается за **каждое совершенное** административное правонарушение.

Если лицо совершило несколько административных правонарушений, дела о которых рассматриваются одним и тем же органом, должностным лицом, наказание назначается в пределах только одной санкции.

Постановление по делу об административном правонарушении не может быть вынесено по истечении **двух месяцев** со дня совершения административного правонарушения,

За административные правонарушения, влекущие применение административного наказания в виде дисквалификации, лицо может быть привле-

чено к административной ответственности не позднее одного года со дня совершения административного правонарушения, а при длящемся административном правонарушении - одного года со дня его обнаружения.

Лицо, которому назначено административное наказание за совершение административного правонарушения, считается подвергнутым данному наказанию в течение одного года со дня окончания исполнения постановления о назначении административного наказания.

Постановление по делу об административном правонарушении обязательно для исполнения всеми органами государственной власти, органами местного самоуправления, должностными лицами, гражданами и их объединениями, юридическими лицами

Постановление подлежит исполнению с момента его вступления в законную силу.

Постановление по делу об административном правонарушении вступает в законную силу:

1) после истечения срока, установленного для обжалования постановления по делу об административном правонарушении, если указанное постановление не было обжаловано или опротестовано;

2) после истечения срока, установленного для обжалования решения по жалобе, протесту, если указанное решение не было обжаловано или опротестовано, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление;

3) немедленно после вынесения не подлежащего обжалованию решения по жалобе, протесту, за исключением случаев, если решением отменяется вынесенное постановление.

В случае рассмотрения жалобы, протеста на постановление по делу об административном правонарушении и (или) на последующее решение по жалобе, протесту вступившее в законную силу постановление по делу об административном правонарушении направляется судьбе, в орган, должностному лицу, уполномоченным обращаться его к исполнению, **в течение трех суток** со дня его вступления в законную силу.

В случае, если постановление по делу об административном правонарушении не было обжаловано или опротестовано в установленные сроки, оно направляется в орган, должностному лицу, уполномоченным обращаться его к исполнению, в течение **трех суток** со дня его вступления в законную силу, а в случае рассмотрения жалобы, протеста - со дня поступления решения по жалобе, протесту из суда или от должностного лица, вынесших решение.

Постановление о назначении административного наказания не подлежит исполнению в случае, если это постановление не было приведено в исполнение в **течение года** со дня его вступления в законную силу.

РАЗДЕЛ 4. ТРУДОВОЕ ПРАВО

4.1. Понятие трудового права

4.1.1. Предмет, метод и система трудового права

Отношения, возникающие в процессе трудовой деятельности, регулируются трудовым правом. Оно регулирует трудовые отношения всех граждан, работающих по трудовому договору (контракту). Поэтому трудовое право, наряду с чисто трудовыми отношениями, регулирует и некоторые другие отношения, непосредственно связанные с трудовыми, а именно:

- организационные, управленческие, социальные, экономические;
- отношения между профсоюзными органами и администрацией предприятий, учреждений, организаций, а также вышестоящими органами управления или хозяйственными органами и вышестоящими профсоюзными органами по вопросам производственной деятельности, условий труда и быта трудящихся;
- отношения по профессиональной подготовке и повышению квалификации непосредственно на производстве;
- по надзору и контролю за охраной труда и соблюдением трудового законодательства;
- по поводу трудоустройства граждан отдельных категорий (инвалидов, молодежи и т.д.);
- по материальному обеспечению рабочих и служащих и членов их семей по государственному социальному страхованию;
- по рассмотрению трудовых споров;
- отношения ответственности сторон трудового правоотношения.

Трудовое право имеет не только свой предмет правового регулирования, но и особый метод.

Под методом принято понимать совокупность приемов и способов воздействия права на общественные отношения. Метод трудового права обладает рядом характерных признаков. В трудовом праве положение субъектов трудового правоотношения характеризуется сочетанием равенства сторон в момент заключения трудового договора и признаком властности-подчинения в процессе трудовой деятельности.

Что представляет собой система трудового права?

Система трудового права может быть охарактеризована как внутреннее строение трудового права, выражающееся в объединении и научно обоснованном расположении нормативного материала в определенной последовательности. В науке трудового права принято деление всех правовых норм на две основные части – общую и особенную.

Общая часть состоит из правовых норм, носящих общий характер, определяющих предмет и сферу действия трудового права, его основные

принципы, общие вопросы организации труда и правового статуса субъектов этой отрасли права.

Особенную часть составляют правовые нормы, регулирующие отдельные элементы трудовых и других, непосредственно связанных с ними, общественных отношений. К ним относятся:

- нормы, регулирующие прием на работу, переводы на другую работу, увольнение с работы. Эти нормы составляют институт трудового права – трудовой договор;

- нормы, устанавливающие продолжительность рабочего времени и времени отдыха;

- нормы, закрепляющие меру труда и вознаграждение за труд;

- нормы, посвященные средствам укрепления трудовой дисциплины;

- нормы, определяющие содержание обязанностей работников по возмещению материального ущерба и виды материальной ответственности;

- нормы, направленные на создание безопасных условий труда;

- нормы, предусматривающие различные льготы рабочим и служащим, успешно совмещающим труд с обучением;

- нормы, определяющие порядок разрешения трудовых споров.

Система трудового права отражена в Трудовом кодексе РФ (ТК РФ). Отдельные положения можно найти в постановлениях Правительства РФ, указах Президента, постановлениях местных органов власти. Однако ни один из этих документов не должен противоречить ТК РФ.

4.1.2. Трудовое правоотношение

Трудовое правоотношение можно определить как общественное отношение, урегулированное нормами трудового права, складывающееся между работником и предприятием, учреждением и организацией, в силу которого одна сторона (работник) обязана выполнять работу по определенной трудовой функции с подчинением правилам внутреннего трудового распорядка, а предприятие, учреждение, организация обязуются выплачивать работнику заработную плату и обеспечивать условия труда, предусмотренные законодательством, коллективным договором и соглашением сторон.

Трудовое правоотношение следует отличать от других сходных правоотношений, например от гражданских. Гражданское правоотношение возникает не в связи с процессом труда, а только с его результатом. Вследствие этого обязанности сторон в гражданских правоотношениях носят иной характер, чем в трудовых. Здесь не регулируются ни мера, ни режим труда, в отличие от трудового, и исполнитель обязан представить лишь обусловленный договором результат труда.

Участники трудового правоотношения являются его субъектами. Граждане могут выступать субъектами трудового отношения только в том случае, если они обладают трудовой правоспособностью.

Трудовая правоспособность означает способность лица иметь трудовые права, самому реализовывать их и самостоятельно осуществлять принятые на себя обязанности. В соответствии со ст.63 ТК РФ трудовая правоспособность в качестве общего правила возникает с 16 лет. В случае получения основного общего образования либо оставления в соответствии с федеральным законом общеобразовательного учреждения трудовой договор могут заключать лица, достигшие возраста 15 лет.

Кроме того, допускается прием на работу обучающихся в общеобразовательных учреждениях начального и среднего профессионального образования (для выполнения легкого труда, не причиняющего вреда здоровью и не нарушающего процесса обучения)-0, в свободное от учебы время по достижении ими 14-летнего возраста с согласия одного из родителей и разрешения органа опеки и попечительства.

Наделяя граждан трудовой правоспособностью, государство допускает ее ограничение лишь в случаях, предусмотренных законом. Трудовая правоспособность может быть ограничена приговором суда. Так, вступивший в законную силу судебный приговор, устанавливающий в качестве меры наказания запрещение заниматься определенной деятельностью, ограничивает на указанный судом срок трудовую правоспособность лиц, отбывающих полную меру наказания. К ограничениям трудовой правоспособности относятся также запрещение принимать на работу, связанную с хранением материальных ценностей, лиц, имеющих судимость за хищение, растрату и другие корыстные преступления, даже если в судебном приговоре не было указано на лишение права занимать те или иные должности. Осуществление трудовой правоспособности не должно противоречить интересам охраны здоровья самого трудящегося при приеме на работу с вредными условиями труда, а в соответствующих случаях (например, на предприятии общественного питания) интересам общественного здравоохранения.

Трудовая правоспособность признается также за теми душевнобольными и слабоумными, которые обладают некоторой трудоспособностью. Опека над душевнобольными и слабоумными устанавливается в целях обеспечения их лечения и содержания в условиях, соответствующих состоянию здоровья, но не для распоряжения трудоспособностью, если они ею частично обладают.

Права и обязанности субъектов трудового правоотношения составляют его содержание. В содержание трудовых правоотношений, наряду с субъективными правами и обязанностями работников, входят субъективные права и обязанности работодателей (предприятий, учреждений, организаций и т.д.). При этом правам одного субъекта соответствуют обязанности другого, и наоборот. Например, права работника на создание здоровых и безопасных условий труда соответствуют обязанности обеспечить эти условия.

Основаниями возникновения трудового правоотношения являются юридические факты, представляющие собой правомерные волевые дей-

ствия, направленные на возникновение трудовых прав и обязанностей сторон. К таким юридическим фактам в первую очередь следует отнести трудовой договор. В отдельных случаях трудовое правоотношение возникает из сложного состава. Например, к трудовому договору, для замещающего должность по конкурсу надо представить акт избрания на должность.

4.1.3. Коллективный договор

Коллективный договор – правовой акт, регулирующий трудовые, социально-экономические и профессиональные отношения между работодателем и работниками на предприятии, в учреждении, организации.

Порядок заключения коллективных договоров регулируется законом «О коллективных договорах и соглашениях» от 11 марта 1992г. Этот акт регулирует отношения внутри предприятия или учреждения. Условия коллективных договоров являются обязательными для их сторон, и они не должны ухудшать положение работников по сравнению с законодательством. Заключается коллективный договор, с одной стороны, работниками в лице одного или нескольких профсоюзов или иных уполномоченных органов, с другой – работодателем непосредственно или уполномоченным им представителем. Коллективный договор заключается на предприятиях, независимо от форм собственности, ведомственной принадлежности и численности работников.

Первоначально создается проект коллективного договора, который подлежит обязательному обсуждению работниками в структурных подразделениях и дорабатывается с учетом поступивших замечаний. Доработанный проект утверждается общим собранием трудового коллектива.

В коллективный договор могут включаться взаимные обязательства работодателя и работников по следующим вопросам:

- форма, система и размер оплаты труда, денежные вознаграждения, пособия, компенсации, доплаты;
- механизм регулирования оплаты труда, исходя из роста цен, уровня инфляции, выполнения показателей, определенных коллективным договором;
- занятость, переобучение, условия высвобождения работников;
- продолжительность рабочего времени и времени отдыха, отпусков, льготы для работников, совмещающих работу с обучением;
- улучшение условий и охраны труда работников, в том числе женщин и молодежи;
- контроль за выполнением коллективного договора, ответственность сторон, социальное партнерство;
- обеспечение нормальных условий функционирования профсоюзов или иных уполномоченных работниками представительных органов;
- отказ от забастовок по условиям, включенным в данный договор, при своевременном и полном их выполнении.

В коллективном договоре с учетом экономических возможностей предприятия могут содержаться и другие трудовые и социально-экономические условия, в том числе более льготные по сравнению с установленными законодательством (дополнительные отпуска, надбавки к пенсиям, компенсация транспортных расходов и др.).

Условия коллективного договора по своему характеру можно классифицировать на четыре группы:

- нормативные, т.е. носящие характер правовой нормы локального значения. Они действуют в течение всего срока действия коллективного договора;

- обязательственные, содержащие конкретные обязательства. Эти обязательства не носят правового характера и погашаются их исполнением;

- информационные, т.е. представляющие информацию о содержании принятых и уже действующих правовых актов;

- организационные, связанные с регламентацией порядка заключения, изменения и прекращения действия коллективного договора.

Коллективный договор заключается на срок от одного года до трех лет. Он сохраняет свое действие в случае изменения состава, структуры, наименования органа управления предприятием, расторжения трудового договора с руководителем предприятия.

При реорганизации предприятия коллективный договор сохраняет свое действие на период реорганизации.

При смене собственника имущества предприятия действие коллективного договора сохраняется в течение трех месяцев.

При ликвидации предприятия коллективный договор действует в течение всего срока проведения ликвидации.

Стороны, подписывающие коллективный договор, ежегодно или в сроки, предусмотренные в коллективном договоре, отчитываются о его выполнении на общем собрании трудового коллектива.

4.2. Трудовой договор (контракт)

4.2.1. Понятие трудового договора

Под трудовым договором (контрактом) следует понимать соглашение между работодателем и работником, по которому работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию с соблюдением действующих в организации правил внутреннего трудового распорядка, а работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные Трудовым кодексом РФ, законами и иными нормативными правовыми актами, коллективным договором, соглашениями, локальными правовыми актами, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату (ст.56 ТК РФ).

Трудовой договор позволяет отграничить трудовые отношения, составляющие предмет трудового права, от иных, тоже связанных с трудом, регулируемых другими отраслями права. Например, гражданско-правовой договор подряда.

Чем отличается трудовой договор от договора подряда? Во-первых, специфичным для трудового договора является выполнение работы определенного рода, что предполагает подчинение внутреннему трудовому распорядку, а по договору подряда гражданин должен выполнить определенную работу в установленный этим договором срок. Во-вторых, предметом трудового договора выступает сам труд, а предметом договора подряда является результат труда. В-третьих, работник, заключивший трудовой договор, включается в коллектив работников данного предприятия (должен соблюдать режим рабочего времени, нормы выработки и т.д.), а подрядчик не связан этими рамками, т.к. он сам определяет в какое время будет работать и какой продолжительности будет его рабочий день. Поэтому на граждан, работающих по договору подряда, не распространяются гарантии, предусмотренные трудовым законодательством.

Статья 64 ТК РФ запрещает прямое или косвенное ограничение прав или установление преимуществ при приеме на работу в зависимости от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного, социального и должностного положения, места жительства, а также других обстоятельств, не связанных с деловыми качествами работника. Ограничения в заключении трудовых договоров могут быть установлены только законодательством. Так, право вступить в трудовые правоотношения может быть запрещено вступившим в законную силу судебным приговором. К некоторым видам работ не допускаются лица, которым они противопоказаны по медицинским показаниям. Служащим государственного аппарата запрещено заниматься предпринимательской деятельностью, а также выполнять другую оплачиваемую работу на условиях совместительства.

Поступающий на работу должен представить:

- трудовую книжку. Если гражданин поступает на работу впервые – справку с места жительства о последнем роде занятий;
- документ, удостоверяющий личность гражданина, – паспорт;
- страховое свидетельство государственного пенсионного страхования;
- диплом или удостоверение об образовании;
- документы воинского учета – для военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу.

В отдельных случаях, с учетом специфики работы, при заключении трудового договор предусматривается необходимость представления дополнительных документов.

При заключении трудового договора впервые трудовая книжка и страховое свидетельство государственного пенсионного страхования оформляются работодателем.

Трудовой договор (контракт) заключается исключительно в письменной форме, составляется в двух экземплярах, по одному для каждой из сто-

рон. В письменном трудовом договоре появляется возможность четко зафиксировать взаимные права и обязанности сторон, конкретизировать взаимную ответственность за их невыполнение, определить как необходимые, так и любые дополнительные условия. При фактическом допущении работника к работе работодатель обязан оформить с ним трудовой договор в письменной форме не позднее трех дней со дня фактического допущения работника к работе.

После заключения и подписания трудового договора издается приказ (распоряжение) работодателя, который объявляется работнику под расписку в трехдневный срок со дня подписания трудового договора.

Сведения о трудовой деятельности работника на предприятии, ее начале и окончании заносятся в трудовую книжку.

Трудовые книжки ведутся на всех работников, проработавших более 5 дней, в том числе на сезонных и временных работников, а также на нештатных работников при условии, если они подлежат государственному социальному страхованию в соответствии с Инструкцией по заполнению трудовых книжек, утвержденной постановлением Минтруда РФ за № 69 от 10.10.2003 года, и служат официальным документом, подтверждающим трудовой стаж работника.

При приеме на работу по соглашению с работниками ему может быть установлен **срок испытания** с целью проверки соответствия занимаемой должности или выполняемой работе. В соответствии со ст.70 Трудового кодекса срок испытания не может превышать трех месяцев, а для руководителей организаций и их заместителей, главных бухгалтеров и их заместителей, руководителей филиалов, представительств и иных обособленных структурных подразделений организаций - шести месяцев, если иное не установлено федеральным законом. Условие об испытании должно быть указано в трудовом договоре. Отсутствие в трудовом договоре условия об испытании означает, что работник принят без испытания.

В период испытания на работника распространяются положения Трудового кодекса, законов, иных нормативных правовых актов, локальных нормативных актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора.

Испытание при приеме на работу не устанавливается для некоторых категорий работников, перечисленных в ст. 70 ТК РФ:

- для лиц, поступающих на работу по конкурсу на замещение соответствующей должности, проведенному в порядке, установленном законом;
- беременных женщин и женщин, имеющих детей в возрасте до полутора лет;
- лиц, не достигших возраста восемнадцати лет;
- лиц, окончивших образовательные учреждения начального, среднего и высшего профессионального образования и впервые поступающих на работу по полученной специальности в течение одного года со дня окончания образовательного учреждения;

- лиц, избранных (выбранных) на выборную должность на оплачиваемую работу;
- лиц, приглашенных на работу в порядке перевода от другого работодателя по согласованию между работодателями;
- лиц, заключающих трудовой договор на срок до двух месяцев;
- в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, иными федеральными законами и коллективным договором.

В срок испытания не засчитываются период временной нетрудоспособности работника и другие периоды, когда он фактически отсутствовал на работе.

4.2.2. Содержание трудового договора и его виды

Содержание трудового договора составляют его условия. Условия трудового договора, определяемого соглашением сторон, делятся на существенные или необходимые, и дополнительные.

Существенными условиями трудового договора считаются :

- место работы;
- дата начала работы;
- наименование должности, специальности, профессии с указанием квалификации в соответствии со штатным расписанием организации или конкретная трудовая функция;
- характеристики условий труда, компенсации и льготы работникам за работу в тяжелых, вредных и опасных условиях;
- режим труда и отдыха (если он в отношении данного работника отличается от общих правил, установленных в организации);
- условия оплаты труда (в том числе размер тарифной ставки или должностного оклада работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты);
- компенсации за тяжелую работу и работу с вредными и (или) опасными условиями труда;
- условия, определяющие в необходимых случаях характер работы (подвижный, разъездной, в пути и др.);
- виды и условия социального страхования, непосредственно связанные с трудовой деятельностью.

К числу дополнительных условий относятся условия, принимаемые по соглашению сторон, когда возможность соглашения сторон по поводу этих условий предусмотрена или не противоречит закону, локальным нормативным актам, в частности:

- об уточнении места работы (с указанием структурного подразделения и его местонахождения) или о рабочем месте;
- об испытании;
- о неразглашении охраняемой законом тайны;

- об обязанности работника отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение проводилось за счет средств работодателя;
- о видах и условиях дополнительного страхования работника;
- об улучшении социально-бытовых условий работника и членов его семьи;
- об уточнении применительно к условиям работы данного работника прав и обязанностей работника и работодателя.

Трудовые договоры могут заключаться:

- 1) на неопределенный срок (бессрочный трудовой договор);
- 2) на определенный срок не более пяти лет (срочный трудовой договор), если иной срок не установлен Трудовым кодексом и иными федеральными законами.

Срочный трудовой договор заключается в случаях, когда трудовые отношения не могут быть установлены на неопределенный срок с учетом характера предстоящей работы или условий ее выполнения, если иное не предусмотрено законом.

Если в трудовом договоре не оговорен срок его действия, то договор считается заключенным на неопределенный срок.

В случае если ни одна из сторон не потребовала расторжения срочного трудового договора в связи с истечением его срока, а работник продолжает работу после истечения срока трудового договора, то трудовой договор считается заключенным на неопределенный срок.

Трудовой договор, заключенный на определенный срок при отсутствии достаточных к тому оснований, считается заключенным на неопределенный срок.

Запрещается заключение срочных трудовых договоров в целях уклонения от предоставления прав и гарантий работников, с которыми заключается трудовой договор на неопределенный срок.

Срочный трудовой договор заключается работодателем в следующих случаях, предусмотренных ст. 59 ТК РФ:

- для замены временно отсутствующего работника, за которым в соответствии с законом сохраняется место работы;
- на время выполнения временных (до двух месяцев) работ, а также сезонных работ, когда в силу природных условий, работа может производиться только в течение определенного периода времени (сезона);
- с лицами, направленными на работу за границу;
- для проведения работ, выходящих за рамки обычной деятельности организации (реконструкция, монтажные, пусконаладочные и другие работы), а также для проведения работ, связанным с заведомо временным (до одного года) расширением производства или объема оказываемых услуг;

- с лицами, поступающими на работу в организации, созданные на заведомо определенный период времени или для выявления заведомо определенной работы;

- с лицами, принимаемыми для выполнения заведомо определенной работы в случаях, когда ее выполнение (завершение) не может быть определено конкретной датой;

- для работ, непосредственно связанных со стажировкой и профессиональным обучением работника;

- в случае избрания на определенный срок в состав выборного органа или выборную должность на оплачиваемую работу, а также поступления на работу, связанную с непосредственным обеспечением деятельности членов избираемых органов или должностных лиц в органах государственной власти и органах местного самоуправления, а также в политических партиях и других общественных объединениях;

- с лицами, направленными на временные работы органами службы занятости населения, в том числе на проведение общественных работ;

- с гражданами, направленными для прохождения альтернативной гражданской службы;

- в других случаях, предусмотренных федеральными законами.

В следующих случаях срочный трудовой договор может заключаться по соглашению сторон без учета характера предстоящей работы и условий ее выполнения (ч. 2, ст. 59 ТК РФ):

- с лицами, поступающими на работу в организации – субъекты малого предпринимательства с численностью до 35 работников (в организациях розничной торговли и бытового обслуживания – до 20 работников);

- с поступающими на работу пенсионерами по возрасту, а также с лицами, которым по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением разрешена работа исключительного временного характера;

- с лицами, поступающими на работу в организации, расположенные в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, если это связано с переездом к месту работы;

- для проведения срочных работ по предотвращению несчастных случаев, аварий, катастроф, эпидемий, эпизоотии, а также для устранения последствий указанных и других чрезвычайных обстоятельств;

- с лицами, избранными по конкурсу на замещение соответствующей должности;

- с творческими работниками средств массовой информации, организаций кинематографии, театров, театральных и концертных организаций, цирков и иными лицами, участвующими в создании и (или) исполнении произведений, профессиональными спортсменами в соответствии с перечнями профессий, утвержденными Правительством Российской Федерации с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений;

- с лицами, обучающимися по дневным формам обучения;

- с лицами, работающими в данной организации по совместительству;

- с руководителями, заместителями руководителей и главными бухгалтерами организаций всех форм собственности;

- в других случаях, предусмотренных ТК РФ и иными федеральными законами.

4.2.3. Особенности заключения трудовых договоров с некоторыми категориями работников

Трудовой кодекс закрепляет особенности правового регулирования трудовых отношений с совместителями, временными и сезонными работниками, надомниками и др. (Разд. 7 ТК РФ).

Совместительство - выполнение работником другой регулярной оплачиваемой работы на условиях трудового договора в свободное от основной работы время.

Заключение трудовых договоров о работе по совместительству допускается с неограниченным числом работодателей, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Работа по совместительству может выполняться работником как по месту его основной работы, так и в других организациях.

В трудовом договоре должно быть обязательно указано на то, что работа является совместительством.

Не допускается работа по совместительству лиц в возрасте до восемнадцати лет, на тяжелых работах, работах с вредными и (или) опасными условиями труда, если основная работа связана с такими же условиями, а также в других случаях, установленных федеральными законами.

При приеме на работу по совместительству в другую организацию работник обязан предъявить работодателю паспорт или иной документ, удостоверяющий личность. Если работа по совместительству требует специальных знаний, работодатель имеет право потребовать от работника предъявления диплома или иного документа об образовании или профессиональной подготовке либо их надлежаще заверенных копий, а при приеме на тяжелую работу, работу с вредными и (или) опасными условиями труда - справку о характере и условиях труда по основному месту работы.

Продолжительность рабочего времени, устанавливаемого работодателем для лиц, работающих по совместительству, не может превышать 4 часов в день и 20 часов в неделю.

Оплата труда лиц – совместителей - производится пропорционально отработанному времени, в зависимости от выработки либо на других условиях, определенных трудовым договором.

При установлении лицам, работающим по совместительству с повременной оплатой труда, нормированных заданий оплата труда производится по конечным результатам за фактически выполненный объем работ.

Лицам, работающим по совместительству в районах, где установлены районные коэффициенты и надбавки к заработной плате, оплата труда производится с учетом этих коэффициентов и надбавок.

Ежегодные оплачиваемые отпуска предоставляются совместителям одновременно с отпуском по основной работе. Если на работе по совместительству работник не отработал шести месяцев, то отпуск предоставляется авансом. Если на работе по совместительству продолжительность ежегодного оплачиваемого отпуска работника меньше, чем продолжительность отпуска по основному месту работы, то работодатель по просьбе работника предоставляет ему отпуск без сохранения заработной платы соответствующей продолжительности.

Трудовой договор с лицом, работающим по совместительству, может быть прекращен в случае приема на работу работника, для которого эта работа будет являться основной.

Временные работники - работники, с которыми трудовой договор может быть заключен на срок до двух месяцев.

При приеме на работу на срок до двух месяцев испытание работникам не устанавливается. В соответствии со ст.290 ТК РФ временные работники могут быть в пределах этого срока привлечены с их письменного согласия к работе в выходные и праздничные дни. Работа в выходные и праздничные дни компенсируется в денежной форме не менее чем в двойном размере.

Работникам, заключившим трудовой договор на срок до двух месяцев, предоставляются оплачиваемые отпуска или выплачивается компенсация при увольнении из расчета два рабочих дня за месяц работы.

Временный работник вправе досрочно расторгнуть трудовой договор, предупредив работодателя письменно за три календарных дня. Работодатель обязан предупредить работника, заключившего трудовой договор на срок до двух месяцев, о предстоящем увольнении в связи с ликвидацией организации, сокращением численности или штата работников в письменной форме под расписку не менее чем за три календарных дня.

Временному работнику выходное пособие при увольнении не выплачивается, если иное не установлено ТК РФ, иными федеральными законами, коллективным договором или трудовым договором.

Сезонными признаются работники, принимаемые на работу, которая в силу климатических и иных природных условий выполняется в тече-

ние определенного периода (сезона), не превышающего шести месяцев. Перечни сезонных работ утверждаются Правительством Российской Федерации.

Условие о сезонном характере работы должно быть указано в трудовом договоре.

Ст. 294 ТК РФ предусматривает возможность установления для сезонных работников испытательного срока не свыше двух недель.

Работникам, занятым на сезонных работах, предоставляются оплачиваемые отпуска из расчета два календарных дня за каждый месяц работы.

Сезонный работник обязан в письменной форме предупредить работодателя о досрочном расторжении трудового договора за три календарных дня.

При увольнении сезонного работника в связи с ликвидацией организации, сокращением численности или штата работников организации работодатель обязан предупредить работника в письменной форме под расписку не менее чем за семь календарных дней. При этом сезонному работнику выплачивается выходное пособие в размере двухнедельного среднего заработка.

Трудовой договор с работодателем - физическим лицом - это трудовой договор, по которому работник обязуется выполнять не запрещенную законом работу, определенную этим договором.

В письменный трудовой договор в обязательном порядке включаются все условия, существенные для работника и для работодателя.

Работодатель - физическое лицо обязан:

- оформить трудовой договор с работником в письменной форме (работодатель, не являющийся индивидуальным предпринимателем обязан зарегистрировать этот договор в соответствующем органе местного самоуправления);

- уплачивать страховые взносы и другие обязательные платежи в порядке и размерах, которые определяются федеральными законами;

- оформлять страховые свидетельства государственного пенсионного страхования для лиц, поступающих на работу впервые.

По соглашению сторон трудовой договор между работником и работодателем - физическим лицом может заключаться как на неопределенный, так и на определенный срок.

Режим работы, порядок предоставления выходных дней и ежегодных оплачиваемых отпусков определяются по соглашению между работником и работодателем - физическим лицом. При этом продолжительность рабочей недели не может быть больше, а продолжительность ежегодного оплачиваемого отпуска меньше, чем установленные ТК РФ.

Об изменении существенных условий, предусмотренных трудовым договором, работодатель - физическое лицо должен в письменной форме предупредить работника не менее чем за 14 календарных дней.

Трудовой договор с работником, работающим у работодателя - физического лица, может быть прекращен по основаниям, предусмотренным

трудовым договором.

Сроки предупреждения об увольнении, а также случаи и размеры выплачиваемых при прекращении трудового договора выходного пособия и других компенсационных выплат определяются трудовым договором.

Документом, подтверждающим время работы у работодателя - физического лица, не являющегося индивидуальным предпринимателем, - является письменный трудовой договор. Работодатель - физическое лицо, являющийся индивидуальным предпринимателем - должен производить записи в трудовых книжках работников, а также оформлять трудовые книжки работникам, принимаемым на работу впервые.

4.2.4. Изменение трудового договора

Трудовое законодательство предусматривает возможность изменения условий трудового договора только по соглашению сторон и в письменной форме (ст.57 ТК РФ). Поэтому перевод на другую постоянную работу в той же организации по инициативе работодателя, т.е. изменение трудовой функции или изменение существенных условий трудового договора, а равно перевод на постоянную работу в другую организацию либо в другую местность вместе с организацией допускается только с письменного согласия работника (ст. 72 ТК РФ).

Если работник нуждается в соответствии с медицинским заключением в предоставлении другой работы, работодатель обязан с его согласия перевести на другую имеющуюся работу, не противопоказанную ему по состоянию здоровья. При отказе работника от перевода либо отсутствии в организации соответствующей работы трудовой договор прекращается в соответствии с п. 8 ст. 77 ТК РФ.

Не является переводом на другую постоянную работу и не требует согласия работника перемещение его в той же организации на другое рабочее место, в другое структурное подразделение этой организации в той же местности, поручение работы на другом механизме или агрегате, если это не влечет за собой изменения трудовой функции и изменения существенных условий трудового договора.

Согласно ст. 72.2, по соглашению сторон работник может быть временно переведен на другую работу у того же работодателя на срок до 1 года. В случае катастрофы, производственной аварии, несчастного случая на производстве, пожара, наводнения, голода, землетрясения, эпидемии или эпизоотии и в любых исключительных случаях, ставящих под угрозу жизнь, простоя, необходимости предотвращения уничтожения или порчи имущества либо замещения временно отсутствующего работника, если это было вызвано чрезвычайными обстоятельствами, работник может быть переведен без его согласия на срок до одного месяца на необусловленную трудовым договором работу у того же работодателя.

С письменного согласия работник может быть переведен на работу, требующую более низкой квалификации.

В связи с изменением организационных и технологических условий труда допускается изменение определенных сторонами существенных условий трудового договора по инициативе работодателя при продолжении работником работы без изменения трудовой функции (ст. 74 ТК РФ).

О введении указанных изменений работник должен быть уведомлен работодателем в письменной форме не позднее чем за два месяца до их введения, если иное не предусмотрено законом.

Если работник не согласен на продолжение работы в новых условиях, то работодатель обязан в письменной форме предложить ему иную имеющуюся в организации работу, соответствующую его квалификации и состоянию здоровья, а при отсутствии такой работы - вакантную нижестоящую должность или нижеоплачиваемую работу, которую работник может выполнять с учетом его квалификации и состояния здоровья.

При отсутствии указанной работы, а также в случае отказа работника от предложенной работы трудовой договор прекращается в соответствии с п. 7 ст. 77 ТК РФ.

Если обстоятельства указанные, в ч.1 ст.74 ТК РФ, могут повлечь за собой массовое увольнение работников, работодатель в целях сохранения рабочих мест имеет право, с учетом мнения выборного профсоюзного органа данной организации, вводить режим неполного рабочего времени на срок до шести месяцев.

Если работник отказывается от продолжения работы на условиях соответствующих режимов рабочего времени, то трудовой договор расторгается в соответствии с п.2 ст.81 ТК РФ с предоставлением работнику соответствующих гарантий и компенсаций.

Отмена режима неполного рабочего времени производится работодателем с учетом мнения представительного органа работников организации.

Не могут вводиться изменения существенных условий трудового договора, ухудшающие положение работника по сравнению с условиями коллективного договора, соглашения.

4.2.5. Прекращение трудового договора

Трудовое законодательство России предусматривает конкретные основания прекращения трудового договора. Перечень их дан в ст.77 Трудового кодекса:

- 1) соглашение сторон (ст.78);
- 2) истечение срока трудового договора (п.2 ст.58), за исключением случаев, когда трудовые отношения фактически продолжаются и ни одна из сторон не потребовала их прекращения;
- 3) расторжение трудового договора по инициативе работника (ст.80);
- 4) расторжение трудового договора по инициативе работодателя (ст. 71, ст. 81);

5) перевод работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переход на выборную работу (должность);

6) отказ работника от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества организации, изменением подведомственности (подчиненности) организации либо ее реорганизацией (ст.75);

7) отказ работника от продолжения работы в связи с изменением определенных сторонами условий трудового договора (ст. 74);

8) отказ работника от перевода на другую работу, необходимого ему в соответствии с медицинским заключением (ч. 3 и 4 ст. 73);

9) отказ работника от перевода в связи с перемещением работодателя в другую местность (ч. 1 ст.72.1);

10) обстоятельства, не зависящие от воли сторон (ст.83);

11) нарушение установленных Трудовым кодексом или иным федеральным законом правил заключения трудового договора, если это нарушение исключает возможность продолжения работы (ст.84).

Трудовой договор может быть прекращен и по другим основаниям, предусмотренным законом. Во всех случаях днем увольнения работника является последний день его работы.

Итак, прекращение трудового договора может иметь место только по основаниям, предусмотренным законодательством. Прекращение трудового договора оформляется приказом администрации с указанием оснований прекращения трудового договора. Соответствующие записи производятся в трудовых книжках работников.

В соответствии со ст.80 Трудового кодекса работники имеют право расторгнуть трудовой договор, предупредив работодателя письменно за две недели.

Срок предупреждения начинает течь со дня, следующего за днем подачи заявления.

По договоренности между сторонами трудовой договор может быть прекращен и до истечения срока предупреждения. Поэтому до истечения срока предупреждения администрация не вправе уволить работника без его согласия.

Работник, предупредивший администрацию о расторжении трудового договора, вправе до истечения срока предупреждения отозвать свое заявление, и увольнение в таком случае не производится, если на его место не приглашен другой работник, которому в соответствии с п.4 ст.64 Трудового кодекса не может быть отказано в заключении трудового договора. Если по истечении срока предупреждения трудовой договор не был расторгнут и работник не настаивает на увольнении, то действие трудового договора считается продолженным (ст.80 ТК РФ).

Администрация вправе уволить работника и по своей инициативе, но только по основаниям, предусмотренным законодательством. Общий перечень этих оснований содержится в ст.81 Трудового кодекса:

1) ликвидация организации либо прекращение деятельности работодателем - физическим лицом.

2) сокращение численности или штата работников организации.

Статья 180 ТК РФ предусматривает гарантии и компенсации работникам при сокращении численности или штата работников организации: работодатель обязан предложить работнику другую имеющуюся работу (вакантную должность) в той же организации, соответствующую квалификации работника.

О предстоящем увольнении в связи с ликвидацией организации, сокращением численности или штата работников организации работники предупреждаются работодателем персонально и под расписку не менее чем за два месяца до увольнения.

Работодатель с письменного согласия работника имеет право расторгнуть трудовой договор без предупреждения об увольнении за два месяца с одновременной выплатой дополнительной компенсации в размере двухмесячного среднего заработка.

При сокращении штатов в организации преимущественное право на оставление на работе предоставляется работникам с более высокой производительностью труда и квалификацией. При равной производительности труда и квалификации предпочтение отдается лицам, перечисленным в ст. 179 ТК РФ:

- семейным - при наличии двух или более иждивенцев (нетрудоспособных членов семьи, находящихся на полном содержании работника или получающих от него помощь, которая является для них постоянным и основным источником средств к существованию);

- лицам, в семье которых нет других работников с самостоятельным заработком;

- работникам, получившим в данной организации трудовое увечье или профессиональное заболевание;

- инвалидам Великой Отечественной войны и инвалидам боевых действий по защите Отечества;

- работникам, повышающим свою квалификацию по направлению работодателя без отрыва от работы.

Коллективным договором могут предусматриваться другие категории работников, пользующиеся правом быть оставленными на работе.

При расторжении трудового договора в связи с ликвидацией организации (п. 1 ст. 81) либо сокращением численности или штата работников организации (п. 2 ст. 81) увольняемому работнику выплачивается выходное пособие в размере среднего месячного заработка, а также за ним сохраняется средний месячный заработок на период трудоустройства, но не свыше двух месяцев со дня увольнения.

В исключительных случаях средний месячный заработок сохраняется за уволенным работником в течение третьего месяца со дня увольнения по решению органа службы занятости населения при условии, если в

двухнедельный срок после увольнения работник обратился в этот орган и не был им трудоустроен.

3) несоответствие работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации;

4) смена собственника имущества организации (в отношении руководителя организации, его заместителей и главного бухгалтера).

В случае расторжения трудового договора с руководителем организации, его заместителями и главным бухгалтером, в связи со сменой собственника организации, новый собственник обязан выплатить указанным работникам компенсацию в размере не ниже трех средних месячных заработков работника;

5) неоднократное неисполнение работником без уважительных причин трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание.

По данному пункту могут быть уволены работники, систематически нарушающие трудовую дисциплину. Систематически нарушающими трудовую дисциплину считаются работники, имеющие дисциплинарное взыскание за нарушение трудовой дисциплины и нарушившие трудовую дисциплину вновь.

б) однократное, грубое нарушение работником трудовых обязанностей:

а) прогул (в том числе отсутствие на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня);

б) появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения;

в) разглашение охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной и иной), ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей;

г) совершение по месту работы хищения (в том числе мелкого) чужого имущества, растраты, умышленного его уничтожения или повреждения, установленных вступившим в законную силу приговором суда или постановлением органа, уполномоченного на применение административных взысканий;

д) нарушение работником требований по охране труда, если это нарушение повлекло за собой тяжкие последствия (несчастный случай на производстве, авария, катастрофа) либо заведомо создавало реальную угрозу наступления таких последствий;

7) совершения виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные или товарные ценности, если эти действия дают основание для утраты доверия к нему со стороны работодателя;

8) совершение работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы;

9) принятие необоснованного решения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями и главным бухгалтером, повлекшего за собой нарушение сохранности имущества, неправомерное

его использование или иной ущерб имуществу организации;

10) однократное, грубое нарушение руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями своих трудовых обязанностей;

11) представление работником работодателю подложных документов при заключении трудового договора;

12) утратил силу;

13) предусмотренные трудовым договором с руководителем организации, членами коллегиального исполнительного органа организации;

14) другие случаи, установленные Трудовым кодексом и иными федеральными законами.

Увольнение по основаниям, указанным в пунктах 2 и 3 ст.81 ТК РФ, допускается, если невозможно перевести работника с его согласия на другую работу.

Не допускается увольнение работника по инициативе работодателя (за исключением случая ликвидации организации либо прекращения деятельности работодателем - физическим лицом) в период его временной нетрудоспособности и в период пребывания в отпуске.

Трудовой кодекс предусматривает обязательное участие профсоюзного органа в некоторых случаях прекращения трудового договора по инициативе работодателя в соответствии со ст.82 ТК РФ. При принятии решения о сокращении численности или штата работников организации и возможном расторжении трудовых договоров с работниками в соответствии с п.2 ст.81 ТК РФ работодатель обязан в письменной форме сообщить об этом выборному профсоюзному органу данной организации не позднее чем за два месяца до начала проведения соответствующих мероприятий, а в случае, если решение о сокращении численности или штата работников организации может привести к массовому увольнению работников, - не позднее чем за три месяца до начала проведения соответствующих мероприятий. Критерии массового увольнения определяются в отраслевых и (или) территориальных соглашениях.

Увольнение работников, являющихся членами профсоюза, по п. 2, п. 3 и п. 5 ст. 81 ТК РФ производится с учетом мотивированного мнения выборного профсоюзного органа данной организации в соответствии со ст. 373 ТК РФ. При проведении аттестации, которая может послужить основанием для увольнения работников в соответствии с п. 3 ст. 81 ТК РФ, в состав аттестационной комиссии в обязательном порядке включается член комиссии от соответствующего выборного профсоюзного органа.

В организации коллективным договором может быть установлен иной порядок обязательного участия выборного профсоюзного органа данной организации в рассмотрении вопросов, связанных с расторжением трудового договора по инициативе работодателя.

Трудовой договор может быть прекращен также по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон (ст.83 ТК РФ):

1) призыв работника на военную службу или направление его на за-

меняющую ее альтернативную гражданскую службу;

2) восстановление на работе работника, ранее выполнявшего эту работу, по решению государственной инспекции труда или суда;

3) неизбрание на должность;

4) осуждение работника к наказанию, исключающему продолжение прежней работы, в соответствии с приговором суда, вступившим в законную силу;

5) признание работника полностью нетрудоспособным в соответствии с медицинским заключением;

6) смерть работника либо работодателя - физического лица, а также признание судом работника либо работодателя - физического лица умершим или безвестно отсутствующим;

7) наступление чрезвычайных обстоятельств, препятствующих продолжению трудовых отношений (военные действия, катастрофа, стихийное бедствие, крупная авария, эпидемия и другие чрезвычайные обстоятельства), если данное обстоятельство признано решением Правительства Российской Федерации или органа государственной власти соответствующего субъекта Российской Федерации;

8) дисквалификация или иное административное наказание, исключающее возможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору;

9) истечение срока действия, приостановление действия на срок более двух месяцев или лишение работника специального права (лицензии), если это влечет за собой невозможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору;

10) прекращение доступа к государственной тайне, если выполняемая работа требует такого допуска;

11) отмена решения суда или отмена решения государственной инспекции труда о восстановлении работника на работе.

Прекращение трудового договора по основаниям, предусмотренным пунктами 2,8,9 или 10 ст. 83 ТК РФ, допускается, если невозможно перевести работника с его письменного согласия на другую работу.

Трудовой договор прекращается также вследствие нарушения установленных ТК РФ или иным федеральным законом правил его заключения (п. 11 ст.77 ТК РФ), если нарушение этих правил исключает возможность продолжения работы в следующих случаях:

- заключение трудового договора в нарушение приговора суда о лишении конкретного лица права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;

- заключение трудового договора на выполнение работы, противопоказанной данному лицу по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением;

- отсутствие соответствующего документа об образовании, если выполнение работы требует специальных знаний в соответствии с федеральным законом или иным нормативным правовым актом;

- заключение трудового договора в нарушение постановления судьи, органа, должностного лица, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, о дисквалификации или ином административном наказании, исключающем возможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору;

- в других случаях, предусмотренных федеральным законом.

Прекращение трудового договора в случаях, указанных в части первой ст.84 ТК РФ, производится, если невозможно перевести работника с его письменного согласия на другую имеющуюся у работодателя работу.

В случае прекращения трудового договора в соответствии с п. 11 ст. 77 ТК РФ работодатель выплачивает работнику выходное пособие в размере среднего месячного заработка, если нарушение правил заключения трудового договора допущено не по вине работника.

4.2.6. Порядок увольнения и восстановления на работе

При принятии решения о возможном расторжении трудового договора в соответствии с п.2, п.3 и п.5 ст.81 ТК РФ с работником, являющимся членом профессионального союза, работодатель направляет в соответствующий выборный профсоюзный орган данной организации проект приказа, а также копии документов, являющихся основанием для принятия указанного решения.

Выборный профсоюзный орган в течение семи рабочих дней со дня получения проекта приказа и копий документов рассматривает этот вопрос и направляет работодателю свое мотивированное мнение в письменной форме. Мнение, не представленное в семидневный срок или немотивированное, работодателем не учитывается.

В случае, если выборный профсоюзный орган выразил несогласие с предполагаемым решением работодателя, он в течение трех рабочих дней проводит с работодателем или его представителем дополнительные консультации, результаты которых оформляются протоколом. При недостижении общего согласия по результатам консультаций работодатель, по истечении десяти рабочих дней со дня направления в выборный профсоюзный орган проекта приказа и копий документов, имеет право принять окончательное решение, которое может быть обжаловано в соответствующую государственную инспекцию труда.

Государственная инспекция труда в течение десяти дней со дня получения жалобы (заявления) рассматривает вопрос об увольнении и, в случае признания его незаконным, выдает работодателю обязательное для исполнения предписание о восстановлении работника на работе с оплатой вынужденного прогула.

Соблюдение вышеуказанной процедуры не лишает работника или представляющий его интересы выборный профсоюзный орган права обжаловать увольнение непосредственно в суд, а работодателя - обжаловать в суд предписание государственной инспекции труда.

Работодатель имеет право расторгнуть трудовой договор не позднее одного месяца со дня получения мотивированного мнения выборного профсоюзного органа.

При прекращении трудового договора работникам выплачивается выходное пособие в размере двухнедельного среднего заработка в связи с:

- отказом работника от перевода на другую работу, необходимого ему в соответствии с медицинским заключением (п. 8 ч. 1 ст. 77 ТК РФ);
- призывом работника на военную службу или направлением его на заменяющую ее альтернативную гражданскую службу (п.1 ч.1 ст.83ТК РФ);
- восстановлением на работе работника, ранее выполнявшего эту работу (п.2 ч.1 ст.83 ТК РФ);
- отказом работника от перевода в связи с перемещением работодателя в другую местность (п.9 ч.1 ст.77 ТК РФ);
- признанием работника полностью неспособным к трудовой деятельности в соответствии с медицинским заключением (п. 5 ч. 1 ст. 83 ТК РФ);
- с отказом работника от продолжения работы в связи с изменением определенных сторонами условий трудового договора (п. 7 ч. 1 ст. 77 ТК РФ).

Трудовым договором или коллективным договором могут предусматриваться другие случаи выплаты выходных пособий, а также устанавливаться повышенные размеры выходных пособий.

Согласно ст.140 ТК РФ при увольнении работника выплата всех сумм, причитающихся ему от работодателя, производится в день увольнения. В этот же день работнику должна быть выдана его трудовая книжка (ст.62 ТК РФ).

В случае увольнения без законного основания либо незаконного перевода на другую работу рабочий или служащий должен быть восстановлен на прежней работе органом, рассматривающим трудовой спор.

Работники, трудовой договор с которыми расторгнут по инициативе работодателя, имеют право обратиться в суд с иском о восстановлении на работу. Исковое заявление должно быть подано в суд в месячный срок со дня выдачи приказа об увольнении, а если приказ не был вручен, - со дня выдачи трудовой книжки с записью о причине увольнения либо со дня, когда работник отказался от получения приказа об увольнении или трудовой книжки. Если этот срок будет пропущен по уважительной причине, то суд восстановит его.

Каковы же последствия восстановления на работе незаконно уволенного? Работодатель обязан предоставить ему прежнюю работу (т.е. по той же профессии, квалификации, как и до увольнения) и оплатить вынужденный прогул. При этом время вынужденного прогула включается как в общий, так и в непрерывный трудовой стаж.

В соответствии со ст.394 ТК РФ по решению суда восстановленному работнику выплачивается средний заработок за время вынужденного прогула. В таком же размере по решению суда производится оплата за время

вынужденного прогула в тех случаях, когда неправильная формулировка причины препятствовала поступлению работника на новую работу.

4.3. Рабочее время и время отдыха

4.3.1. Рабочее время и его виды

Рабочее время - это время, в течение которого работник должен выполнять свои трудовые обязанности с подчинением трудовому распорядку. Норма рабочего времени - это такая его продолжительность, которую должен отработать работник в течение определенного периода.

В соответствии со ст. 91 ТК РФ **нормальная продолжительность** рабочего времени не должна превышать 40 часов в неделю.

Норма продолжительности рабочей недели реализуется в рамках каждой календарной недели на тех предприятиях, где продолжительность рабочего дня позволяет это сделать (например, при пятидневной рабочей неделе, если продолжительность рабочего дня равна восьми часам). Там, где по условиям производства (работы) не может быть соблюдена установленная еженедельная продолжительность рабочего времени, применяется суммированный учет рабочего времени (ст.104 ТК РФ).

Наряду с нормальной продолжительностью рабочего времени законодательством устанавливается и **сокращенная** продолжительность рабочего времени. Она устанавливается:

- для работников в возрасте от 16 до 18 лет - не более 35 часов в неделю, для работников в возрасте до 16 лет - не более 24 часов в неделю. Продолжительность рабочего времени учащихся, работающих в течение года в свободное от учебы время, не может превышать половины норм, указанных выше для лиц соответствующего возраста;
- для работников, являющихся инвалидами 1 и 2 группы, - не более 35 часов в неделю;
- для работников, занятых на работах с вредными и опасными условиями труда - не более 36 часов в неделю;
- для некоторых категорий работников умственного труда.

Кроме того, рабочее время сокращается накануне праздничных и выходных дней на 1 час, как при пятидневной, так и при шестидневной рабочей неделе, кроме тех, для кого уже установлен сокращенный рабочий день. Накануне выходных дней продолжительность работы при шестидневной рабочей неделе не может превышать 5 часов.

Работающим в **ночное время**, (с 22 до 6 часов) установленная продолжительность работы (смены) должна сокращаться на 1 час. Эта норма не распространяется на тех, кому рабочее время сокращено по другим основаниям, например, работающим неполное рабочее время.

Под неполным рабочим временем понимается такое рабочее время, продолжительность которого уменьшается по соглашению сторон с

оплатой по фактическим затратам труда. Она может устанавливаться как при приеме на работу, так и впоследствии (ст.93ТК РФ).

Работодатель обязан устанавливать неполный рабочий день или неполную рабочую неделю:

- по просьбе беременной женщины;
- для одного из родителей (опекуна, попечителя), имеющего ребенка в возрасте до четырнадцати лет (ребенка-инвалида в возрасте до восемнадцати лет),
- лица, осуществляющего уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением.

Работа на условиях неполного рабочего времени не влечет каких-либо ограничений продолжительности ежегодного отпуска, исчисления трудового стажа и других трудовых прав.

Трудовой кодекс допускает введение ненормированного рабочего времени. Так, в соответствии со ст.101 ТК РФ ненормированный рабочий день - особый режим работы, в соответствии с которым отдельные работники могут по распоряжению работодателя, при необходимости, эпизодически привлекаться к выполнению своих трудовых функций за пределами нормальной продолжительности рабочего времени.

Перечень должностей работников с ненормированным рабочим днем устанавливается коллективным договором, соглашением или правилами внутреннего трудового распорядка организации.

Компенсация за ненормированное рабочее время учитывается в окладе работника и компенсируется дополнительным отпуском не менее 3 календарных дней (ст.119 ТК РФ).

Сверхурочная работа - работа, производимая работником по инициативе работодателя за пределами установленной продолжительности рабочего времени, ежедневной работы (смены), а также работа сверх нормального числа рабочих часов за учетный период.

Новая редакция ст. 99 ТК РФ допускает случаи, когда согласия работника не требуется для привлечения к сверхурочным работам:

1) при производстве работ, необходимых для предотвращения катастрофы, производственной аварии либо устранения последствий катастрофы, производственной аварии или стихийного бедствия;

2) при производстве общественно необходимых работ по водоснабжению, газоснабжению, отоплению, освещению, канализации, транспорту, связи – для устранения непредвиденных обстоятельств, нарушающих нормальное их функционирование;

3) при производстве работ, необходимость которых обусловлена введением чрезвычайного или военного положения, а также неотложных работ в условиях чрезвычайных обстоятельств и в иных случаях, ставящих

под угрозу жизнь или нормальные жизненные условия всего населения или его части.

В других случаях привлечение к сверхурочным работам производится работодателем с письменного согласия работника:

1) при необходимости выполнить (закончить) начатую работу, которая, вследствие непредвиденной задержки по техническим условиям производства, не могла быть выполнена (закончена) в течение нормального числа рабочих часов, если невыполнение (незавершение) этой работы может повлечь за собой порчу или гибель имущества работодателя, государственного или муниципального имущества либо создать угрозу жизни и здоровью людей;

2) при производстве временных работ по ремонту и восстановлению механизмов или сооружений в тех случаях, когда неисправность их может вызвать прекращение работ для значительного числа работников;

3) для продолжения работы при неявке сменяющего работника, если работа не допускает перерыва. В этих случаях работодатель обязан немедленно принять меры по замене сменщика другим работником.

В других случаях привлечение к сверхурочным работам допускается с письменного согласия работника и с учетом мнения выборного профсоюзного органа данной организации.

Не допускается привлечение к сверхурочным работам беременных женщин, работников в возрасте до восемнадцати лет, других категорий работников в соответствии с федеральным законом.

Привлечение инвалидов, женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет, к сверхурочным работам допускается с их письменного согласия и при условии, если такие работы не запрещены им по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением. При этом инвалиды, женщины, имеющие детей в возрасте до трех лет, должны быть в письменной форме ознакомлены со своим правом отказаться от сверхурочных работ.

Продолжительность сверхурочной работы не должна превышать для каждого работника 4 часов в течение двух дней подряд, 120 часов в год.

Сверхурочная работа оплачивается за первые два часа работы не менее чем в полуторном размере, за последующие часы - не менее чем в двойном размере.

Конкретные размеры оплаты за сверхурочную работу могут определяться коллективным договором или трудовым договором. По желанию работника сверхурочная работа вместо повышенной оплаты может компенсироваться предоставлением дополнительного времени отдыха, но не менее времени, отработанного сверхурочно.

Работа за пределами нормальной продолжительности рабочего вре-

мени, производимая по совместительству, оплачивается в зависимости от проработанного времени или выработки.

4.3.2. Понятие и виды времени отдыха

Временем отдыха признается та часть календарного времени, в течение которого работники подлежат освобождению от трудовых обязанностей и могут использовать его по собственному усмотрению.

В связи с тем, что использование времени отдыха по своему усмотрению является отличительным его признаком, периоды освобождения от работы, когда работник не может располагать собой, ко времени отдыха не относятся (например, время болезни).

Различаются следующие виды времени отдыха:

- а) перерыв в течение рабочего дня;
- б) ежедневный отдых;
- в) еженедельный отдых;
- г) праздничные дни;
- д) ежегодные отпуска.

Перерывы в течение рабочего дня, с учетом назначения и правового режима, бывают двух видов:

- а) перерывы для отдыха и питания, не включаемые в рабочее время и не оплачиваемые;
- б) специальные перерывы для некоторых категорий работников, включаемые в рабочее время и оплачиваемые.

В течение рабочего дня работникам должен быть предоставлен **перерыв для отдыха и питания (обеденный перерыв)** продолжительностью не более двух часов и не менее 30 минут (ст.108 ТК РФ).

Ко второй группе относятся специальные перерывы для отдыха и обогрева, устанавливаемые работникам, работающим в холодное время года на открытом воздухе или в закрытых не обогреваемых помещениях; грузчикам, занятым на погрузочно-разгрузочных работах, а также другим категориям работников в случаях, предусмотренных законодательством (например, перерыв для кормления ребенка, предусмотренный ст.258 ТК РФ).

Ежедневный отдых представляет собой свободное время в период между окончанием рабочего дня и его началом в следующий рабочий день.

Длительность ежедневного отдыха зависит от продолжительности рабочего дня, перерыва на обед и режима работы.

Еженедельный непрерывный отдых. При пятидневной рабочей неделе работникам предоставляется два выходных дня в неделю, а при шестидневной - один выходной день. Общим выходным днем является воскресенье. Второй выходной день при пятидневной рабочей неделе может устанавливаться графиком. Оба выходных дня предоставляются, как

правило, подряд. Продолжительность непрерывного еженедельного отдыха должна быть не менее 42 часов.

Работа на предприятиях, в учреждениях, организациях не производится в **праздничные дни**, перечисленные в ст.112 ТК РФ. В эти дни допускаются работы, приостановка которых невозможна по производственно-техническим условиям, работы, вызываемые необходимостью обслуживания населения, а также неотложные ремонтные и погрузочно-разгрузочные работы.

Согласно ТК РФ нерабочими праздничными днями являются: 1-5 января - Новогодние каникулы, 7 января - Рождество Христово, 23 февраля - День защитника Отечества, 8 марта - Международный женский день, 1 мая - Праздник весны и труда, 9 мая - День Победы, 12 июня - День России и 4 ноября - День народного единства.

При совпадении выходного и праздничного дней, выходной день переносится на следующий после праздничного рабочий день.

Работа в выходные и праздничные дни, как правило, запрещается (ст. 113 ТК РФ). Привлечение работников к работе в выходные и праздничные дни производится с их письменного согласия в случае необходимости выполнения заранее непредвиденных работ, от срочного выполнения которых зависит в дальнейшем нормальная работа организации в целом или ее структурных подразделений, индивидуального предпринимателя.

Новая редакция ст. 113 ТК РФ предусматривает случаи привлечения работников к работе в выходные и нерабочие праздничные дни без их согласия:

- для предотвращения производственной аварии, катастрофы, устранения последствий производственной аварии, катастрофы либо стихийного бедствия;

- для предотвращения несчастных случаев, уничтожения или порчи имущества работодателя, государственного или муниципального имущества;

- для выполнения работ, необходимость которых обусловлена введением чрезвычайного или военного положения, а также неотложных работ в условиях чрезвычайных обстоятельств, т.е. в случае бедствия, угрозы бедствия и в иных случаях, ставящих под угрозу жизнь или нормальные жизненные условия всего населения или его части.

Допускается привлечение к работе в выходные и праздничные дни творческих работников организаций кинематографии, теле- и видеосъемочных коллективов, театров, театральных и концертных организаций, цирков, средств массовой информации, профессиональных спортсменов в соответствии с перечнями категорий этих работников в организациях, финансируемых из бюджета, в порядке, устанавливаемом Правительством Российской Федерации, а в иных организациях - в порядке, устанавливаемом коллективным договором.

В других случаях привлечение к работе в выходные и праздничные

дни допускается с письменного согласия работника и с учетом мнения выборного профсоюзного органа данной организации.

Привлечение инвалидов, женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет, к работе в выходные и нерабочие праздничные дни допускается только в случае, если такая работа не запрещена им по медицинским показаниям. При этом инвалиды, женщины, имеющие детей в возрасте до трех лет, должны быть ознакомлены в письменной форме со своим правом отказаться от работы в выходной или нерабочий праздничный день.

Привлечение работников к работе в выходные и нерабочие праздничные дни производится по письменному распоряжению работодателя.

Всем работникам предоставляются **ежегодные отпуска** с сохранением места работы и среднего заработка.

В стаж, дающий право на получение отпуска, включаются:

- фактически проработанное время;
- время, когда работник фактически не работал, но за ним сохранялись место работы, в том числе время ежегодного оплачиваемого отпуска, нерабочие праздничные дни, выходные дни и другие, предоставляемые работнику дни отдыха;

- период отстранения от работы работника, не прошедшего обязательный медицинский осмотр не по его вине;

- время вынужденного прогула при незаконном увольнении или отстранении от работы и последующем восстановлении на прежней работе;

- некоторые другие периоды, предусмотренные коллективным договором или локальным нормативным актом организации.

В стаж работы, дающий право на ежегодный основной оплачиваемый отпуск, не включаются:

- время отсутствия на работе без уважительных причин, в том числе вследствие его отстранения от работы в случаях, предусмотренных ст. 76 ТК РФ;

- время отпусков по уходу за ребенком до достижения им установленного законом возраста;

- время предоставляемых по просьбе работника отпусков без сохранения заработной платы, если их общая продолжительность превышает 14 календарных дней в течение рабочего года.

Различают **основные, удлиненные и дополнительные отпуска**.

Минимальная продолжительность отпуска в настоящее время составляет 28 календарных дней. Для некоторых категорий работников предусмотрены **удлиненные отпуска**. Они устанавливаются для работников, не достигших 18 лет, продолжительностью в один календарный месяц; для работников исследовательских, учебных, культурно-просветительских учреждений - продолжительностью до 48 рабочих дней и в других случаях.

Дополнительные отпуска предусмотрены:

- для работников, занятых на работах с вредными условиями труда, и (или) опасными условиями труда: на подземных горных работах и открытых горных работах в разрезах и карьерах, в зонах радиоактивного заражения, на других работах, связанных с неустранимым неблагоприятным воздействием на здоровье человека вредных физических, химических, биологических и иных факторов.

Перечни производств, работ, профессий и должностей, работа в которых дает право на дополнительный оплачиваемый отпуск за работу с вредными и (или) опасными условиями труда, а также минимальная продолжительность этого отпуска и условия его предоставления утверждаются Правительством Российской Федерации с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений:

- для работников, имеющих особый характер работы;
- для работников с ненормированным рабочим днем продолжительностью не менее 3 календарных дней;
- для работников, работающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях (соответственно – 24 и 16 календарных дней);
- и в других случаях, предусмотренных законодательством и коллективным договором или иными локальными нормативными актами.

Продолжительность ежегодных основного и дополнительных оплачиваемых отпусков работников исчисляется в календарных днях и максимальным пределом не ограничивается. Нерабочие, праздничные дни, приходящиеся на период отпуска, в число календарных дней отпуска не включаются и не оплачиваются.

При исчислении общей продолжительности ежегодного оплачиваемого отпуска дополнительные оплачиваемые отпуска суммируются с ежегодным основным оплачиваемым отпуском.

Очередность предоставления оплачиваемых отпусков определяется ежегодно в соответствии с графиком отпусков, утверждаемым работодателем с учетом мнения выборного профсоюзного органа данной организации, не позднее чем за две недели до наступления календарного года. График отпусков обязателен как для работодателя, так и для работника. О времени начала отпуска работник должен быть извещен не позднее чем за две недели до его начала.

Отдельным категориям работников в случаях, предусмотренных федеральными законами, ежегодный оплачиваемый отпуск предоставляется по их желанию в удобное для них время. По желанию мужа ежегодный отпуск ему предоставляется в период нахождения его жены в отпуске по беременности и родам, независимо от времени его непрерывной работы в данной организации.

Отпуск за первый год работы предоставляется работникам по истечении шести месяцев непрерывной работы в данной организации. До исте-

чения шести месяцев непрерывной работы отпуск по просьбе работника предоставляется:

- женщинам перед отпуском по беременности и родам или непосредственно после него;
- работникам моложе 18 лет;
- работникам, усыновившим ребенка в возрасте до трех месяцев;
- в других случаях, предусмотренных законодательством (ст.122 ТК).

Отпуск за второй и последующий годы работы может предоставляться в любое время рабочего года в соответствии с очередностью предоставления отпусков. Ежегодный отпуск может быть перенесен или продлен при временной нетрудоспособности работника, при выполнении работником государственных или общественных обязанностей и в других случаях, предусмотренных законодательством. Ежегодный оплачиваемый отпуск по соглашению между работником и работодателем переносится на другой срок, если работнику своевременно не была произведена оплата за время этого отпуска либо работник был предупрежден о времени начала отпуска позднее чем за две недели до его начала.

В исключительных случаях, когда предоставление отпуска работнику в текущем рабочем году может неблагоприятно отразиться на нормальном ходе работы организации, допускается с согласия работника перенесение отпуска на следующий рабочий год. При этом отпуск должен быть использован не позднее 12 месяцев после окончания того рабочего года, за который он предоставляется. Запрещается не предоставление ежегодного оплачиваемого отпуска в течение двух лет подряд, а также не предоставление ежегодного оплачиваемого отпуска работникам в возрасте до восемнадцати лет и работникам, занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда. По соглашению между работником и работодателем ежегодный оплачиваемый отпуск может быть разделен на части. При этом хотя бы одна из частей этого отпуска должна быть не менее 14 календарных дней.

Отзыв работника из отпуска допускается только с его согласия. Неиспользованная в связи с этим часть отпуска должна быть предоставлена, по выбору работника, в удобное для него время в течение текущего рабочего года или присоединена к отпуску за следующий рабочий год.

Не допускается отзыв из отпуска работников в возрасте до восемнадцати лет, беременных женщин и работников, занятых на работах с вредными и (или) опасными условиями труда. Часть отпуска, превышающая 28 календарных дней, по письменному заявлению работника может быть заменена денежной компенсацией.

Замена отпуска денежной компенсацией беременным женщинам и работникам в возрасте до восемнадцати лет, а также работникам, занятым на тяжелых работах и работах с вредными и опасными условиями труда, не допускается.

По семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам работнику по его письменному заявлению может быть предоставлен от-

пуск без сохранения заработной платы, продолжительность которого определяется по соглашению между работником и работодателем.

Работодатель обязан на основании письменного заявления работника предоставить отпуск без сохранения заработной платы:

- участникам Великой Отечественной войны до 35 календарных дней в году
- работающим пенсионерам по старости (по возрасту) - до 14 календарных дней в году;
- родителям и женам (мужьям) военнослужащих, погибших или умерших вследствие ранения, контузии или увечья, полученных при исполнении обязанностей военной службы либо вследствие заболевания, связанного с прохождением военной службы, - до 14 календарных дней в году;
- работающим инвалидам - до 60 календарных дней в году;
- работникам в случаях рождения ребенка, регистрации брака, смерти близких родственников - до пяти календарных дней;
- в других случаях, предусмотренных законом, коллективным договором.

4.4. Дисциплина труда

4.4.1. Понятие трудовой дисциплины

Трудовая дисциплина представляет собой один из видов дисциплины вообще. **Дисциплина** - это установленный порядок обязательного поведения людей в той или иной области общественных отношений. Существуют разные виды дисциплины: договорная, военная, финансовая и т.д.

Трудовая дисциплина - это соответствие фактического поведения работников в процессе труда правилам и нормам, устанавливающим трудовые обязанности работников, внутренний трудовой распорядок на предприятии, в учреждении, организации и добросовестное выполнение работниками приказов и распоряжений администрации.

Методами обеспечения трудовой дисциплины являются убеждение, принуждение, стимулирование.

Состояние трудовой дисциплины определяется ее условиями:

- надлежащей организацией труда (чем лучше организация труда, тем лучше отношение работников к труду);
- надлежащими хозяйственно-экономическими условиями работы предприятия;
- технически обоснованным нормированием труда;
- устойчивым планово-экономическим положением предприятия;
- четким правовым регулированием прав и обязанностей работников.

Внутренним трудовым распорядком называется порядок поведения, взаимодействия между работниками на каждом конкретном предприятии, в учреждении, организации в процессе осуществления трудовой деятельности.

Внутренний трудовой распорядок на предприятиях, в учреждениях, организациях регулируется:

- правилами внутреннего трудового распорядка;
- уставами о дисциплине, действующими в некоторых отраслях народного хозяйства;
- техническими правилами и инструкциями;
- должностными положениями и инструкциями.

Правила внутреннего трудового распорядка утверждаются общим собранием трудового коллектива по представлению администрации.

Правила обычно вывешиваются в помещении предприятия на видном месте и содержат права и обязанности администрации, трудового коллектива, работников, а также в них содержатся разделы: рабочее время и его использование; поощрение за успехи в труде; взыскания за нарушение трудовой дисциплины.

4.4.2. Меры поощрения за успехи в труде

Меры поощрения - это различные формы положительной оценки работника со стороны администрации, трудового коллектива или государства.

Поощрение - оказание общественного почета, имеющее большое моральное значение и влекущее правовые и имущественные последствия. Примерный перечень оснований для поощрений дан в ст.191 ТК РФ:

- объявление благодарности;
- выдача премии;
- награждение ценным подарком;
- награждение почетной грамотой;
- представление к званию лучшего по профессии.

Правилами внутреннего трудового распорядка, уставами о дисциплине могут быть предусмотрены также и другие поощрения.

Поощрения объявляются в приказе или распоряжении руководителя, доводятся до сведения трудового коллектива и заносятся в трудовую книжку работника. В приказе о поощрении должны содержаться сведения о том, за какие именно успехи в труде и как поощряется работник.

За особые трудовые заслуги работники представляются к поощрению, награждению орденами, медалями, наградными значками, к присвоению почетных званий. Законодательство допускает соединение нескольких мер поощрения.

Следует заметить, что меры поощрения не могут применяться к работнику в течение срока действия дисциплинарного взыскания.

4.4.3. Дисциплинарная ответственность

Дисциплинарная ответственность - это обязанность работника ответить за совершенный дисциплинарный проступок и понести меры воздействия, указанные в дисциплинарных санкциях трудового права.

Дисциплинарный проступок - это неисполнение или ненадлежащее исполнение только таких обязанностей, которые непосредственно закреплены трудовым законодательством, правилами внутреннего трудового распорядка, техническими правилами, должностными инструкциями, вытекают из трудового договора (контракта), заключенного данным работником с работодателем. За нарушение трудовой дисциплины администрация предприятия может применять дисциплинарные взыскания, предусмотренные ст.192 ТК РФ:

- замечание;
- выговор;
- увольнение.

Законодательством о дисциплинарной ответственности и уставами о дисциплине могут быть предусмотрены для отдельных категорий работников также и другие дисциплинарные взыскания. При наложении дисциплинарного взыскания обязательно должны учитываться тяжесть дисциплинарного проступка, обстоятельства, при которых он совершен, предшествующая работа и поведение работника.

Законодательством установлен особый порядок применения и обжалования дисциплинарных взысканий (ст.193 К РФТ).

До применения дисциплинарного взыскания от работника должно быть затребовано письменное объяснение по поводу совершенного им дисциплинарного проступка.

Дисциплинарное взыскание должно быть применено непосредственно за обнаружением проступка, но не позднее одного месяца со дня его обнаружения и не позднее шести месяцев со дня совершения проступка.

За каждый проступок может быть применено только одно дисциплинарное взыскание.

Приказ о применении дисциплинарного взыскания с указанием мотивов его применения подается для ознакомления работнику, подвергнутому взысканию, под расписку в течение трех дней со дня его издания.

Если в течение года со дня наложения взыскания работник не будет подвергнут новому дисциплинарному взысканию, то объявленное ранее взыскание утрачивает силу, т.к. автоматически снимается, и работник считается не подвергшимся дисциплинарному взысканию. Если работник проявил себя с положительной стороны, то руководитель предприятия может издать приказ о снятии взыскания до истечения года.

Наряду с мерами дисциплинарного воздействия, предусмотренными ТК РФ, администрация может применять к нарушителям трудовой дисциплины дополнительные меры воздействия, предусмотренные федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине.

Эти меры дисциплинарными не являются и, следовательно, могут применяться наряду с дисциплинарными взысканиями в качестве дополнительных мер воздействия.

4.5. Материальная ответственность

4.5. 1. Понятие материальной ответственности

Материальная ответственность представляет собой обязанность работника ответить перед администрацией предприятия за совершенное имущественное правонарушение и возместить причиненный ущерб в установленном законом размере и порядке.

Материальная ответственность может быть возложена на работников лишь при одновременном наличии следующих обязательных условий:

- прямого действительного ущерба;
- противоправности поведения работника;
- причинной связи между действиями работника и наступившим ущербом;
- вины работника в причинении ущерба.

Под прямым действительным ущербом понимается уменьшение наличного имущества предприятия вследствие утраты, ухудшения или понижения его ценности, а также необходимости произвести предприятию затраты на восстановление, приобретение имущества или иных ценностей, либо произвести излишние выплаты.

В ст.238 ТК РФ специально подчеркивается, что при определении размера ущерба, подлежащего возмещению, учитывается только прямой действительный ущерб, неполученные доходы не учитываются.

Противоправное поведение - второе условие материальной ответственности. В общем виде - это такое поведение, когда работник не сделал того, что обязан был сделать, или сделал то, что не должен был делать.

Таким образом, противоправным действием считается нарушение работником возложенных на него трудовых обязанностей. На практике встречаются случаи причинения ущерба, не считающиеся противоправными. К ним относятся случаи, когда ущерб причинен в результате нормального производственно-хозяйственного риска; в результате действия непреодолимой силы; в результате крайней необходимости и пр.

При решении вопроса о привлечении к материальной ответственности важно также установить наличие причинной связи между противоправным действием и ущербом.

Четвертое условие материальной ответственности - наличие вины работника. Работник признается виновным, если противоправное деяние совершено умышленно или неосторожно.

Умысел будет только в том случае, если работник предвидел вредоносные последствия своего поведения и желал или сознательно допускал наступления этих последствий.

Вина в форме неосторожности выражается большей частью в недостаточной предусмотрительности при исполнении трудовых обязанно-

стей, когда работник или не предвидел отрицательных последствий своего действия или бездействия (хотя должен был предвидеть) или легкомысленно надеялся их предотвратить.

Итак, только при одновременном наличии перечисленных выше четырех условий, материальная ответственность работника будет правомерной.

Различают два вида материальной ответственности – ограниченную и полную. **Ограниченная материальная ответственность.** В соответствии с ТК РФ за ущерб, причиненный предприятию, учреждению, организации при выполнении трудовых обязанностей, работники, по вине которых причинен ущерб, несут материальную ответственность в размере прямого действительного ущерба, но не более своего среднего месячного заработка. Таким образом, при ограниченной материальной ответственности работники возмещают ущерб в заранее установленных пределах. Как правило, таким пределом является **средний месячный заработок (ст.241 ТК РФ).**

Материальная ответственность свыше среднего месячного заработка допускается лишь в случаях, указанных в законодательстве.

Слова "**полная материальная ответственность**" означают, что работник, на которого возлагается полная материальная ответственность, обязан полностью возместить ущерб, причиненный им предприятию. Статья 243 ТК РФ предусматривает восемь оснований, при которых наступает полная материальная ответственность:

1) когда в соответствии с настоящим Кодексом или иными федеральными законами на работника возложена материальная ответственность в полном размере за ущерб, причиненный работодателю при исполнении работником трудовых обязанностей;

2) недостачи ценностей, вверенных ему на основании специального письменного договора или полученных им по разовому документу;

3) умышленного причинения ущерба;

4) причинения ущерба в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения;

5) причинения ущерба в результате преступных действий работника, установленных приговором суда;

6) причинения ущерба в результате административного проступка, если таковой установлен соответствующим государственным органом;

7) разглашения сведений, составляющих охраняемую законом тайну (служебную, коммерческую или иную), в случаях, предусмотренных федеральными законами;

8) причинения ущерба не при исполнении работником трудовых обязанностей.

Материальная ответственность в полном размере причиненного работодателю ущерба может быть установлена трудовым договором работ-

ника, заключаемым с руководителем организации, заместителями руководителя, главным бухгалтером.

4.5.2. Определение размера ущерба и порядок его возмещения

Размер ущерба, причиненного работодателю при утрате и порче имущества, определяется по фактическим потерям, исчисляемым исходя из рыночных цен, действующих в данной местности на день причинения ущерба, но не ниже стоимости имущества по данным бухгалтерского учета, с учетом степени износа этого имущества.

Взыскание с виновного работника суммы причиненного ущерба, не превышающей среднего месячного заработка, производится по распоряжению работодателя. Распоряжение может быть сделано не позднее одного месяца со дня окончательного установления работодателем размера причиненного работником ущерба.

Если месячный срок истек или работник не согласен добровольно возместить причиненный работодателю ущерб, а сумма причиненного ущерба, подлежащая взысканию с работника, превышает его средний месячный заработок, то взыскание осуществляется в судебном порядке.

При несоблюдении работодателем установленного порядка взыскания ущерба работник имеет право обжаловать действия работодателя в суд.

Работник, виновный в причинении ущерба работодателю, может добровольно возместить его полностью или частично. По соглашению сторон трудового договора допускается возмещение ущерба с рассрочкой платежа. В этом случае работник представляет работодателю письменное обязательство о возмещении ущерба с указанием конкретных сроков платежей. В случае увольнения работника, который дал письменное обязательство о добровольном возмещении ущерба, но отказался возместить указанный ущерб, непогашенная задолженность взыскивается в судебном порядке. С согласия работодателя работник может передать ему для возмещения причиненного ущерба равноценное имущество или исправить поврежденное имущество.

Возмещение ущерба производится независимо от привлечения работника к дисциплинарной, административной или уголовной ответственности. В остальных случаях возмещение ущерба производится путем предъявления администрацией иска в народный суд.

Обращение в суд должно быть в пределах года со дня обнаружения ущерба. Если ущерб выявлен при проведении инвентаризации или ревизии, днём обнаружения ущерба считается день составления соответствующего акта или заключения.

Суд может с учетом степени вины, конкретных обстоятельств и материального положения работника уменьшить размер ущерба, подлежаще-

го возмещению. Но снижение размера ущерба, подлежащего возмещению недопустимо, если ущерб причинен преступлением, совершенным с конкретной целью.

Объем материальной ответственности нельзя путать с размером единовременного удержания из заработной платы.

В соответствии со ст.138 ТК РФ при каждой выплате заработной платы общий размер всех удержаний не может превышать 20 %, а в случаях, особо предусмотренных законодательством, - 50 % заработной платы, причитающейся к выплате работнику.

При удержании из заработной платы по нескольким исполнительным документам за работником должно быть сохранено 50 % заработка. Но эти ограничения не распространяются на удержание из заработной платы при отбывании исправительных работ и при взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, возмещении вреда, причиненного работодателем здоровью работника, возмещении вреда лицам, понесшим ущерб в связи со смертью кормильца, и возмещении вреда, причиненного преступлением. Размер удержаний из заработной платы в этих случаях не может превышать 70 %. Не допускаются удержания из выходного пособия, компенсационных и иных выплат, на которые, согласно законодательству, не обращается взыскание.

4.6. Трудовые споры

4.6.1. Понятие трудовых споров

Трудовые споры - это разногласия между субъектами трудового права по поводу установления условий труда или заключения трудового договора, а также применения норм трудового законодательства, о которых заявлено в соответствующий юрисдикционный орган.

Трудовые споры нельзя сводить только к разногласиям между отдельным работником и работодателем. Понятие трудового спора шире: он включает конфликты и между другими субъектами трудового права, например: между трудовым коллективом и работодателем; работодателем и лицом, ранее состоявшим в трудовых отношениях с этим работодателем, а также лицом, изъявившим желание заключить трудовой договор с работодателем, в случае отказа работодателя от заключения такого договора.

Кроме того, споры по своему характеру могут быть связаны как с применением норм трудового законодательства, так и с установлением новых условий труда, еще не урегулированных нормами трудового права, например в процессе заключения коллективного договора.

Трудовые споры - это не просто разногласия между сторонами, а споры, которые переданы на рассмотрение соответствующего юрисдикционного органа.

Трудовые споры рассматриваются комиссиями по трудовым спорам и народными судами (ст. 382 ТК РФ).

4.6.2. Комиссия по трудовым спорам

Комиссии по трудовым спорам образуются по инициативе работников и (или) работодателя из равного числа представителей работников и работодателя. Представители работников в комиссию по трудовым спорам избираются общим собранием (конференцией) работников организации или делегируются представительным органом работников с последующим утверждением на общем собрании (конференции) работников организации.

Представители работодателя назначаются в комиссию руководителем организации.

По решению общего собрания работников комиссии по трудовым спорам могут быть образованы в структурных подразделениях организации. Эти комиссии образуются и действуют на тех же основаниях, что и комиссии по трудовым спорам организации. В комиссиях по трудовым спорам структурных подразделений организаций могут рассматриваться индивидуальные трудовые споры в пределах полномочий этих подразделений. Комиссия по трудовым спорам организации имеет свою печать. Организационно-техническое обеспечение деятельности комиссии по трудовым спорам осуществляется работодателем.

Комиссия по трудовым спорам избирает из своего состава председателя и секретаря комиссии.

Особенностью рассмотрения спора в КТС является то, что обратиться в нее может лишь работник. Администрации такого права не дано. Рассмотрение трудового спора в отсутствие работника возможно лишь по его письменному заявлению. Если работник не явился на заседание КТС, рассмотрение жалобы откладывается. При вторичной неявке без уважительных причин комиссия может снять заявление с рассмотрения, что не лишает работника права подать жалобу вторично.

КТС имеет право вызывать на заседание свидетелей, приглашать специалистов, представителей профессиональных союзов, действующих на предприятии.

Заседание КТС считается правомочным, если на нем присутствуют не менее половины членов, представляющих работников, и не менее половины членов, представляющих работодателя. Комиссия обязана рассмотреть спор в десятидневный срок со дня подачи заявления.

Комиссия по трудовым спорам принимает решение тайным голосованием простым большинством голосов присутствующих на заседании членов комиссии. На заседании комиссии по трудовым спорам ведется протокол, который подписывается председателем комиссии или его заместителем и заверяется печатью.

Надлежаще заверенные копии решения комиссии по трудовым спорам вручаются работнику и руководителю организации в течение трех дней со

дня принятия решения.

Решение комиссии по трудовым спорам подлежит исполнению в течение трех дней по истечении десяти дней, предусмотренных на обжалование.

В случае неисполнения решения комиссии в установленный срок работнику выдается комиссией по трудовым спорам удостоверение, являющееся исполнительным документом. Удостоверение не выдается, если работник или работодатель обратился в установленный срок с заявлением о перенесении трудового спора в суд.

На основании удостоверения, выданного комиссией по трудовым спорам и предъявленного не позднее трехмесячного срока со дня его получения, судебный пристав приводит решение комиссии по трудовым спорам в исполнение в принудительном порядке.

Если КТС не рассмотрела спор в десятидневный срок, то заинтересованный работник вправе перенести его рассмотрение в народный суд.

Принятое комиссией решение может быть обжаловано каждой из сторон спора в народный суд в течение 10 дней со дня вручения сторонам копии решения комиссии. Право обжаловать решение КТС предоставлено также профсоюзу, защищающему интересы работника, прокурору.

4.6.3. Рассмотрение трудовых споров в суде

Районный (городской) народный суд является второй инстанцией по рассмотрению трудовых споров. Работник имеет право обратиться в суд за разрешением индивидуального трудового спора в течение трех месяцев со дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своего права, а по спорам об увольнении - в течение одного месяца со дня вручения ему копии приказа об увольнении либо со дня выдачи трудовой книжки.

Работодатель имеет право обратиться в суд по спорам о возмещении работником вреда, причиненного организации, в течение одного года со дня обнаружения причиненного вреда. При пропуске по уважительным причинам сроков, установленных частями первой и второй настоящей статьи, они могут быть восстановлены судом. При обращении в суд с иском по требованиям, вытекающим из трудовых отношений, работники освобождаются от оплаты пошлин и судебных расходов.

В случае признания увольнения или перевода на другую работу незаконными работник должен быть восстановлен на прежней работе органом, рассматривающим индивидуальный трудовой спор. Орган, рассматривающий индивидуальный трудовой спор, принимает решение о выплате работнику среднего заработка за все время вынужденного прогула или разницы в заработке за все время выполнения нижеоплачиваемой работы.

По заявлению работника орган, рассматривающий индивидуальный трудовой спор, может ограничиться вынесением решения о взыскании в его пользу указанных выше компенсаций.

По заявлению работника орган, рассматривающий индивидуальный трудовой спор, может принять решение об изменении формулировки основания увольнения на увольнение по собственному желанию.

В случае признания формулировки причины увольнения неправильной или не соответствующей закону суд, рассматривающий индивидуальный трудовой спор, обязан изменить ее и указать в решении причину и основание увольнения в точном соответствии с формулировкой ТК РФ или иного федерального закона.

Если неправильная формулировка причины увольнения в трудовой книжке препятствовала поступлению работника на другую работу, то суд принимает решение о выплате работнику среднего заработка за все время вынужденного прогула.

В случаях увольнения без законного основания или с нарушением установленного порядка либо незаконного перевода на другую работу суд может по требованию работника вынести решение о возмещении работнику денежной компенсации морального вреда, причиненного ему указанными действиями. Размер этой компенсации определяется судом.

При признании органом, рассматривающим индивидуальный трудовой спор, денежных требований работника обоснованными, они удовлетворяются в полном размере.

РАЗДЕЛ 5. СЕМЕЙНОЕ ПРАВО

5.1. Понятие семейного права

В новых социально-экономических и политических условиях развития российского общества произошло кардинальное обновление основных отраслей права, в том числе гражданского и тесно связанного с ним - семейного. Так, с 1 марта 1996 г. введен в действие новый Семейный кодекс, который, наряду с Конституцией и Гражданским кодексом РФ, Конвенцией о правах ребенка и другими международными актами, является основным источником семейного права.

Семейное право следует рассматривать как совокупность правовых норм, регулирующих отношения, возникающие между людьми из факта брака, кровного родства, усыновления, принятия детей в семью на воспитание.

Главной целью российского семейного законодательства является укрепление семьи и защита прав всех членов семьи. Семейный кодекс РФ (СК РФ) гарантирует охрану семейных прав граждан, запрещает чье-либо произвольное вмешательство в дела семьи, прописывает правовые механизмы выполнения гражданских семейных обязанностей.

Основными принципами семейного права являются:

- добросовестность брачных отношений,

- единобрачие,
- равенство прав супругов,
- приоритет семейного воспитания детей,
- обеспечение интересов и прав детей, а также нетрудоспособных членов семьи.

Юриспруденция трактует семью исключительно как правовую связь членов семьи, которые являются субъектами семейных правоотношений.

К членам семьи относятся муж и жена, состоящие в браке, зарегистрированном в установленном законом порядке, проживающие совместно их родители, усыновители и усыновленные, мачехи, отчимы, падчерицы, пасынки и др.

Объектами семейных правоотношений являются действия членов семьи и вещи. Например, развод супругов или же вопрос о собственности несовершеннолетнего на часть приватизируемого жилища.

Основаниями возникновения семейных правоотношений являются действия и события, т.е. юридические факты, под которыми следует понимать конкретные жизненные обстоятельства, с наличием которых нормы семейного права связывают наступление предусмотренных в них юридических последствий. Действия могут быть правомерными (например, определение ребенка в школу) и неправомерными (например, отказ взрослых детей содержать нетрудоспособных родителей). Примером юридического факта можно назвать факт усыновления.

Конституция РФ относит семейное законодательство к совместному ведению РФ и ее субъектов, причем нормы семейного права, содержащиеся в законах субъектов Федерации не должны противоречить Семейному кодексу РФ.

Статья 2 СК РФ определяет отношения, регулируемые семейным законодательством: это условия и порядок вступления в брак, прекращение брака и признание его недействительным, регулирует личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи, между другими родственниками и иными лицами, а также определяет формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей.

Защита семейных прав граждан осуществляется судом, а в случаях, предусмотренных СК РФ, - государственными или муниципальными органами, осуществляющими полномочия по опеке и попечительству. В статье 9 СК РФ говорится, что на требования, вытекающие из семейных отношений, исковая давность не распространяется, за исключением случаев, если срок для защиты нарушенного права установлен СК РФ.

5.2. Понятие брака. Условия, порядок заключения и расторжения брака

Брак – это юридически оформленный свободный и добровольный союз женщины и мужчины, направленный на создание семьи и порождающий взаимные права и обязанности. Он основывается на чувстве любви, подлинной дружбе и уважении – нравственных принципах построения семьи.

Юридическое оформление брака состоит в его регистрации. В соответствии с законом только брак, зарегистрированный в установленном порядке, порождает права и обязанности супругов. Регистрация брака происходит в органах записи актов гражданского состояния, органах местного самоуправления. Брак не может быть зарегистрирован каким-либо иным органом. В этом случае он не порождает прав и обязанностей, связываемых законом с возникновением брака. Венчание в церкви не может заменить регистрацию брака. В регистрации брака заинтересованы как государство и общество, так и граждане. Регистрация брака обеспечивает непереносимое соблюдение условий его заключения и производится с целью охраны личных и имущественных прав и интересов супругов и детей, рожденных от брака. «Свидетельство о заключении брака» подтверждает регистрацию брака.

Заключение брака происходит по истечении месячного срока после подачи заявления в орган ЗАГСа женихом и невестой. Необходимо отметить, что в законе оговариваются условия заключения брака и препятствия к его заключению. Соблюдение условий заключения брака необходимо для того, чтобы брак приобрел правовую силу. Условием регистрации брака является взаимное согласие лиц, вступающих в брак, и достижение ими брачного возраста.

Брачный возраст приурочен к наступлению совершеннолетия – 18 годам. К этому времени люди достигают физической, интеллектуальной и психической зрелости. Закон определяет минимальный брачный возраст, но не устанавливает предельного брачного возраста. Брачный возраст может быть снижен, но не более чем на 2 года и только в исключительных случаях: беременность несовершеннолетней, рождение ребенка, призыв на военную службу и другие.

Не допускается регистрация брака между родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии, между полнородными (имеющими общих отца и мать) и не полнородными (имеющими только одного общего родителя) братьями и сестрами, а также между усыновителями и усыновленными.

Этот запрет основан на том, что узко родственные браки приводят к высокому проценту наследственных заболеваний.

Не запрещаются браки между сводными братьями и сестрами (детьми каждого из супругов от предыдущих браков), а также между сводными родственниками (в свойстве состоят каждый супруг с родственниками другого супруга, а также родственники супругов между собой). Не допускается заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно признано неде-

способным вследствие душевной болезни или слабоумия, т.к. недееспособное лицо не может сознавать совершаемых действий и руководить ими.

В соответствии с п. 3 ст. 15 СК РФ брак может быть признан судом недействительным по заявлению одного из супругов в случае сокрытия другим супругом наличия у последнего ВИЧ-инфекции (СПИД) или венерического заболевания, передающихся половым путем. В России запрещено многоженство и не допускается вступление в брак, если жених (невеста) уже состоит в браке. Сокрытие этого факта также является основанием для признания брака недействительным. Но признание брака недействительным не влияет на права детей, родившихся в таком браке.

При жизни супругов брак прекращается разводом. Развод является юридическим актом, прекращающим правовые отношения между супругами на будущее время. Развод поставлен под контроль государства и может осуществляться только государственными органами: загсом и судом.

В органах загса расторгаются браки между супругами, выразившими согласие на развод и не имеющими несовершеннолетних детей. Брак расторгается, если судом будет установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи стали невозможными. Суд вправе попытаться примирить супругов в том случае, когда кто-то из супругов не соглашается на развод. Если же примирительная процедура в течение 3-х месяцев не дала положительных результатов, суд расторгает брак.

В соответствии с Семейным кодексом в новый брак вступить нельзя, пока не получишь в органе ЗАГСа свидетельства о расторжении предыдущего брака.

5.3. Права и обязанности супругов

Вступившие в брак мужчина и женщина обладают как личными неимущественными, так и имущественными правами и обязанностями. Вступление в брак не несет ограничения прав каждого из супругов, независимо от воли другого, самостоятельно принимать решения по личным вопросам: выбирать себе профессию, род занятий, место жительства. При заключении брака супруги могут выбрать в качестве общей фамилии добрачную фамилию мужа (жены) или же добавить к своей фамилии фамилию супруга, если их добрачные фамилии не были двойными.

В соответствии с российским семейным законодательством все вопросы благоустройства и семейной жизни, в первую очередь воспитание детей, супруги должны решать совместно на основе согласия и равноправия.

Имущественные отношения супругов складываются из владения, пользования и распоряжения имуществом, принадлежащим членам семьи.

Во всех имущественных отношениях права и обязанности имеют только отдельные члены семьи. Причем дети не имеют права собственности на имущество, принадлежащее родителям.

Закон различает добрачное имущество, принадлежавшее мужу или жене до вступления в брак, и имущество, приобретенное во время брака.

Различают законный и договорной режимы имущества супругов. Режим имущества супругов по закону действует, если брачным договором не установлено иное: супруги имеют равные права на общую, совместную собственность, т.е. на то имущество, которое они приобрели сообща (мебель, посуда, бытовые электроприборы, жилье, автомобиль т.д.). При разделе это имущество делится на равные доли. Вещи личного пользования каждого члена семьи являются его собственностью, равно как таковыми являются подарки, даже если они сделаны другим супругом, а также имущество, полученное по наследству. К числу объектов общего имущества СК РФ относит доходы супругов от трудовой, предпринимательской и интеллектуальной деятельности; ценные бумаги; права на доли в капитале; вклады, внесенные в коммерческие организации или в кредитные учреждения; полученные супругами пенсии, пособия и иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения.

В соответствии со ст. 35 СК РФ распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, происходит по согласию супругов, т.е. подразумевается, что совершаемая мужем или женой сделка по распоряжению общим имуществом совершается с согласия другого супруга. Сделка может быть признана судом недействительной, только если суд выяснит недобросовестность совершившего сделку супруга.

Предусмотренные СК РФ общие положения, относящиеся к совместной собственности супругов, могут быть изменены супругами посредством брачного договора.

Брачный договор может быть заключен как в период брака, так и до его регистрации. Договор подлежит нотариальному удостоверению.

Брачным договором супруги вправе изменить установленный законом режим совместной собственности (ст.34 СК РФ), установить режим совместной, долевой или раздельной собственности на все имущество супругов, на его отдельные виды или на имущество каждого из супругов.

Брачный договор может быть заключен как в отношении имеющегося, так и в отношении будущего имущества супругов. Супруги вправе определить в брачном договоре свои права и обязанности по взаимному содержанию, способы участия в доходах друг друга, порядок внесения каждым из них семейных расходов; определить имущество, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака, а также включить в брачный договор любые иные положения, касающиеся имущественных отношений супругов.

Права и обязанности, предусмотренные брачным договором, могут ограничиваться определенными сроками либо ставиться в зависимость от наступления или не наступления определенных условий.

Брачный договор не может ограничивать правоспособность или дееспособность супругов, их право на обращение в суд за защитой своих прав; регулировать личные неимущественные отношения между супруга-

ми, права и обязанности супругов в отношении детей; предусматривать положения, ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания; содержать условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречат основным началам семейного законодательства.

Брачный договор перестает действовать с момента прекращения брака, он может быть изменен или расторгнут по взаимному согласию супругов в любое время. Кроме того, как и всякий гражданский договор, он может быть признан недействительным по основаниям, предусмотренным ГК РФ.

5.4. Права и обязанности родителей и детей

В основе возникновения правовых отношений между родителями и детьми лежит происхождение детей от родителей, удостоверенное в установленном порядке. Происхождение ребенка от родителей, состоящих между собой в браке, удостоверяется записью о браке родителей.

Происхождение ребенка от родителей, не состоящих в браке, может быть установлено в органах ЗАГСа путем подачи об этом родителями совместного заявления. Установление отцовства возможно и на основании заявления фактического отца ребенка, если мать признана недееспособной, лишена родительских прав, умерла или же ее место пребывания неизвестно. При отсутствии совместного или единоличного заявлений отцовство устанавливается судом. Суд, устанавливая действительное происхождение ребенка, берет во внимание и рассматривает любые доказательства, в том числе данные экспертного медико-генетического исследования крови. С заявлением об установлении отцовства могут обратиться мать ребенка, усыновители, опекуны, лицо, на иждивении которого находится ребенок, или он сам по достижении совершеннолетия.

В отношении детей, рожденных в браке или зачатых в браке, но родившихся в течение 300 дней с момента расторжения брака родителей, признания его недействительным или с момента смерти мужа матери, закон установил презумпцию: отцом ребенка признается муж матери, который и записывается в качестве отца рожденного ребенка.

Закон устанавливает права и обязанности родителей в отношении детей. При этом мать и отец обладают равными правами и обязанностями: они должны содержать своих несовершеннолетних детей, а также нетрудоспособных совершеннолетних, нуждающихся в посторонней помощи.

Родители обязаны заниматься воспитанием своих детей, заботиться об их физическом развитии и обучении, защищать их права и законные интересы. Статья 62 СК РФ признает родительские права и за несовершеннолетними родителями.

Правовое положение ребенка в семье определяется не с точки зрения прав и обязанностей родителей, а с точки зрения интересов самого ребенка и включает следующие основные права ребенка: жить и воспитываться

ваться в семье (родной или приемной), знать своих родителей, получать от них заботу и надлежащее воспитание; ребенок вправе рассчитывать на обеспечение его интересов, всестороннее развитие и уважение его человеческого достоинства, на общение с обоими родителями и другими родственниками, на защиту своих прав и законных интересов, в том числе путем самостоятельного обращения в органы опеки и попечительства, а с 14-летнего возраста – в суд. Дети имеют по закону право выражать свое мнение по всем вопросам, касающимся их жизни; имеют право на фамилию, на получение содержания и право собственности на принадлежащее им имущество.

СК РФ определил основы правовой защиты детей от насилия в семье. Способы воспитания, которые выбирают родители, должны исключать грубое, жестокое, пренебрежительное, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбления и эксплуатацию детей.

В целях борьбы с нарушениями прав ребенка законодатель ввел такую жесткую меру, как лишение родительских прав в отношении родителей, уклоняющихся от выполнения своих обязанностей перед детьми или нарушающих их права. Лишение или восстановление родительских прав производится судом. Причем восстановление в родительских правах возможно только при наличии согласия ребенка, достигшего 10 лет.

По закону возможно ограничение родительских прав по суду, что не освобождает родителей от обязанности по содержанию ребенка. Если жизни, здоровью ребенка существует непосредственная угроза, орган опеки и попечительства вправе немедленно, по соответствующему акту органа местного самоуправления отобрать ребенка у родителей или у других лиц, на попечении которых он находится. При этом незамедлительно уведомляется прокурор и в течение семи дней подается иск в суд о лишении родительских прав или об ограничении их родительских прав.

5.5. Алиментные обязательства

Алименты (в переводе с латинского – содержание, пища). Как правило, алиментные обязательства возникают при разводах родителей.

Родитель, с которым остались дети, обязан действовать в интересах своих детей и не допускать ограничения их правоспособности, поскольку алименты принадлежат ребенку, а не оставшемуся с ребенком родителю. Последний выступает лишь законным представителем сына или дочери.

Обязанность доставлять средства на содержание нуждающимся членам семьи имеют: оба родителя в отношении несовершеннолетних и совершеннолетних, но нетрудоспособных и нуждающихся детей; взрослые дети в отношении родителей; супруги в отношении друг друга при наличии определенных условий; братья и сестры, бабушка и дедушка в отношении внуков и внуки в отношении бабушки и дедушки; воспитанники в отношении фактических родителей, пасынки и падчерицы в отношении отчима и мачехи. Этот перечень является исчерпывающим.

Алименты могут выплачиваться лицом лично или пересылаться по почте, переводиться на личный счет получателя в банке, могут уплачиваться и иным путем. Без обращения в суд возможно нотариально заверенное соглашение об уплате алиментов, которое заключается между лицом, обязанным уплачивать алименты, и их получателем, равно как и законными представителями этих лиц. В одностороннем порядке изменение такого соглашения не допускается, и дело должно рассматриваться в суде.

Алименты взыскиваются в судебном порядке при отсутствии соглашения об их уплате. Законом установлен размер алиментов на несовершеннолетних детей в процентном отношении к заработку и иному доходу родителя: на одного ребенка – одной четверти, на двоих – одной трети, на трех и более детей – половина. Суд вправе также установить размер алиментов одновременно в долях к заработку родителя и в твердой денежной сумме.

В соответствии с СК РФ сторонам представляется возможность самостоятельно определять способы и порядок уплаты алиментов. В качестве уплаты алиментов допускается и предоставление определенного имущества: квартиры, жилого дома, земельного участка и т.п.

Если лицо, обязанное по решению суда уплачивать алименты, не имеет заработка, достаточного для их уплаты, исполнительный лист передается судебному исполнителю, который осуществляет взыскание алиментов из денежных средств лица, находящихся в банке или в кредитных учреждениях, или из его средств, переданных по договорам коммерческим и некоммерческим организациям. Взыскание может быть обращено и на любое иное имущество лица, обязанного уплачивать алименты, на которое по закону может быть обращено взыскание.

5.6. Формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей

Защита прав и интересов детей, оставшихся без родительского попечения, возлагается на органы опеки и попечительства, которыми являются органы местного самоуправления.

Законодатель отдает приоритет семейному воспитанию таких детей и подробно регламентирует его различные формы: усыновление (удочерение), опека и попечительство, приемная семья.

В соответствии со ст. 125 СК РФ усыновление производится судом по заявлению лиц, желающих усыновить ребенка.

Обязательным условием усыновления ребенка является получение согласия на усыновление от его родителей, если они живы, не признаны судом недееспособными или ограничено дееспособными и не лишены родительских прав.

Если родители усыновляемого не достигли возраста 16 лет, то необходимо получить не только их согласие, но необходимо согласие их родителей, т.е. бабушки и дедушки усыновляемого, или опекунов (попечите-

лей), а при отсутствии опекунов и родителей – согласие органов опеки и попечительства.

Усыновление возможно и без согласия родителей усыновляемого, если они более шести месяцев не проживают совместно с ребенком, уклоняются от его содержания и воспитания, а суд признал причины их отсутствия неуважительными.

Семейным кодексом РФ введен новый институт: воспитание детей в приемной семье. Приемной называется семья, которая взяла на воспитание хотя бы одного ребенка.

Труд приемных родителей по воспитанию детей является оплачиваемым. Орган опеки и попечительства обязан оказывать приемной семье необходимую помощь, способствовать созданию нормальных условий жизни и воспитания детей, а также осуществлять контроль за выполнением возложенных на приемных родителей обязанностей по содержанию, воспитанию и образованию приемных детей.

РАЗДЕЛ 6. ОСНОВЫ УГОЛОВНОГО ПРАВА

6.1. Понятие уголовного права. Уголовное законодательство

Уголовное право представляет собой совокупность юридических норм, установленных высшими органами государственной власти, которые определяют преступность и наказуемость деяний, основания уголовной ответственности, систему наказаний, порядок и условия их назначения, а также освобождения от уголовной ответственности и наказания.

Предметом регулирования уголовного права выступают общественные отношения, возникающие в связи с совершением преступления. Метод уголовно-правового регулирования состоит в установлении преступности, уголовных запретов совершения преступлений и их наказуемости.

Уголовное право как систематизированная совокупность правовых норм состоит из двух частей: общей и особенной.

Общая часть уголовного права – это совокупность уголовно-правовых институтов и норм, в которых определяются задачи уголовного законодательства, его принципы и основание уголовной ответственности; действие уголовного закона в пространстве, во времени и по кругу лиц; дается определение понятия преступления и выделяются категории преступлений; решаются вопросы о вине и ее формах; указывается возраст, с которого наступает уголовная ответственность; определяются обстоятельства, исключающие преступность деяния; характеризуются стадии совершения преступления; раскрываются вопросы соучастия в преступлении; формируются цели наказания; устанавливаются виды наказаний, их содержание и порядок назначения; предусматриваются основания освобождения от уго-

ловной ответственности и наказания, а также особенности уголовной ответственности несовершеннолетних.

Особенная часть уголовного права – это система норм, содержащих описания отличительных признаков конкретных преступлений и устанавливающих виды и размеры наказаний, которые могут быть назначены физическим лицам.

Задачами уголовного права являются: охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя РФ; обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений.

К числу принципов уголовного права относятся: принцип законности; принцип равенства граждан перед законом, принцип ответственности за вину, принцип справедливости, принцип гуманизма.

Единственным источником уголовного права является уголовный закон. Уголовный закон – это нормативно-правовой акт, принятый высшими правомочными законодательными органами государства либо всенародным голосованием, состоящим из взаимосвязанных юридических норм, одни из которых закрепляют основания и принципы уголовной ответственности и содержат общие положения уголовного законодательства, другие – определяют, какие общественно опасные деяния являются преступными, и устанавливают наказания, которые могут быть применены к лицам, совершившим преступления, либо, в определенных случаях, указывают условия освобождения от уголовной ответственности.

Внешней формой выражения уголовного права является уголовное законодательство, которое представлено Уголовным кодексом, принятым Государственной Думой и введенным в действие с 01.01 1997 г.

6.2. Понятие, признаки и категории преступлений

В действующем уголовном законодательстве преступление определяется как виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное УК РФ. Поэтому можно выделить четыре признака преступления:

- общественная опасность,
- противоправность,
- виновность,
- наказуемость.

Уголовное законодательство классифицирует преступления в соответствии с наиболее существенными признаками, которые им присущи и отличают их друг от друга.

По характеру и степени общественной опасности все преступления, предусмотренные УК РФ, делятся на четыре группы. В зависимости от принадлежности к той или иной группе определяется категория преступления.

Статья 15 УК РФ выделяет следующие категории преступлений: небольшой тяжести, средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие.

Преступлениями небольшой тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершения которых максимальное наказание, предусмотренное законом, не превышает двух лет лишения свободы.

Преступлениями средней тяжести признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное законом, не превышает пяти лет лишения свободы.

Тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное законом, не превышает десяти лет лишения свободы.

Особо тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых законом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание.

Количество преступлений, предусмотренных в УК РФ, не является неизменным, поскольку в результате происходящих в обществе изменений деяния могут приобретать или, наоборот, утрачивать общественную опасность. Поэтому в уголовное законодательство могут вноситься изменения и дополнения. Эти процессы называются соответственно криминализацией и декриминализацией.

Криминализацией называют процесс включения законодателем в число преступлений деяний, которые до этого таковыми не являлись.

Декриминализация – это процесс, противоположный криминализации, который заключается в исключении законодателем из числа преступлений деяний, которые утратили по каким-либо причинам общественную опасность.

6.3. Состав преступления

Каждое преступление как социальное явление отличается большим количеством индивидуальных признаков.

Для того чтобы выделить многообразие признаков, характеризующих преступления, наиболее существенные и типичные из них, была разработана категория “состав преступления”.

Состав преступления - это совокупность установленных уголовным законом признаков, определяющих общественно опасное деяние как преступление.

Признаки состава преступления подразделяются на четыре группы, которые именуются элементами состава преступления.

К ним относятся: объект преступления, субъект преступления, объективная сторона преступления и субъективная сторона преступления.

Объект преступления - это те общественные отношения, охраняемые уголовным законом, на которые преступление посягает, причиняя им существенный вред или создавая угрозу причинения такого вреда.

От объекта преступления нужно отличать предмет преступления, представляющий собой конкретную вещь материального мира, непосредственно воздействуя на которую преступник посягает на общественные отношения, являющиеся объектом преступления.

Например, при краже автомобиля объектом преступления является отношение, обеспечивающее охрану права собственности на автомобиль, а предметом преступления – автомобиль. В тех случаях, когда преступление причиняет физический, моральный или материальный ущерб человеку, его признают потерпевшим.

Субъектом преступления может быть вменяемое физическое лицо, совершившее предусмотренное уголовным законом общественно опасное деяние. Для того чтобы физическое лицо было способно отвечать за свои поступки, оно должно быть вменяемым и достигшим возраста, при котором возможна уголовная ответственность.

Физическим лицом как субъектом преступления является гражданин РФ, иностранный гражданин или лицо без гражданства.

Вменяемость - это способность лица отдавать отчет в своих действиях и руководить ими.

Невменяемость – это такое состояние лица во время совершения преступления или общественно-опасного деяния, при котором оно не могло осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики.

Невменяемое лицо не может быть подвергнуто уголовному наказанию, поскольку оно неспособно понимать сущность наказания, и поэтому в соответствии с уголовным законом, по решению суда, к нему могут быть применены принудительные меры медицинского характера с целью излечения или улучшения психического состояния, а также предупреждения совершения им новых преступлений.

Возраст лиц, по достижении которого возможна уголовная ответственность, определяется уголовным законом. Уголовной ответственности подлежат лица, достигшие ко времени совершения преступления 16-летнего возраста.

Однако уголовная ответственность может наступить и по достижении 14-летнего возраста, в частности, за совершение таких преступлений, как убийство, похищение человека, изнасилование, насильственные действия сексуального характера, кража, грабеж, разбой, хулиганство при отягчающих обстоятельствах, вандализм и т.д.

Элементом состава преступления, содержащим признаки, которые внешне характеризуют преступное деяние, является объективная сторона преступления.

Объективная сторона преступления – это совокупность установленных уголовным законодательством признаков преступления, характеризующих внешний процесс преступного посягательства.

К признакам объективной стороны относятся: преступное деяние (действие или бездействие), общественно опасные последствия этого деяния, причинная связь между деянием и общественно опасными последствиями, место, время, способ, средства, орудия и обстановка совершения преступления.

Деянием в уголовном праве принято считать сознательно активное или пассивное проявление поведения человека во внешнем мире. Деяние может выступать в форме действия или бездействия.

Действие – это активное проявление поведения человека, выражающееся в выполнении им определенного телодвижения для достижения определенной цели, которое запрещено законом под угрозой уголовного наказания.

Бездействие – это, напротив, пассивная форма проявления поведения человека, выражающегося в несовершении конкретного действия, которое он обязан совершить под угрозой уголовного наказания и мог это сделать (например, неоказание помощи больному).

Общественно-опасными последствиями могут признаваться предусмотренные уголовным законом нежелательные изменения в объекте посягательства, которые вызваны противоправным деянием виновного.

Причинная связь между общественно опасными деяниями и их последствиями состоит в том, что совершенное деяние предшествует наступлению последствия, являясь при этом необходимым и достаточным условием его наступления.

Место, время, способ, средства, орудия и обстановка совершения преступления являются факультативными признаками объективной стороны преступления, поскольку в конкретных составах преступления они приобретают обязательное значение лишь тогда, когда они указаны в качестве таковых в диспозиции нормы.

Место совершения преступления- это определенная территория, на которой может иметь место событие преступления. Например, незаконная добыча котиков, морских бобров или иных морских млекопитающих может быть осуществлена только в открытом море или в запретных зонах (ч.2. ст.256 УК).

Временем совершения преступления признается определенный временный промежуток, в котором может быть совершено преступление, предусмотренное диспозицией конкретной нормы.

Например, оскорбление одним военнослужащим другого может иметь место во время исполнения обязанностей военной службы или же в связи с их исполнением.

Способом совершения преступления называют форму, в которой выражаются преступные действия, обусловленные приемами, методами, используемыми виновным для совершения преступления.

Орудием совершения преступления следует считать те средства совершения преступления, которыми преступник непосредственно воздействует на предмет преступления.

Обстановкой совершения преступления следует называть объективные условия, при которых совершение определенного деяния может быть признано преступлением.

Например, ст.345 УК предусматривает ответственность за оставление командиром погибающего военного корабля. Данное преступление может быть совершено только на корабле и в обстановке его гибели.

Субъективная сторона преступления как элемент состава преступления содержит признаки, характеризующие психическое отношение лица, совершившего преступление, к самому общественно опасному деянию и к его последствиям.

К признакам субъективной стороны состава преступления относятся: вина в форме умысла или неосторожности, мотив, цель, а также эмоциональное состояние лица в момент совершения им общественно опасного деяния.

Вина как признак субъективной стороны состава преступления характеризует психическое отношение лица к совершенному преступлению, которое выражается в форме умысла или неосторожности.

Умысел как форма вины бывает двух видов: прямой и косвенный. Преступление признается совершенным с **прямым умыслом**, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (или бездействия), предвидело возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их наступления.

Преступление признается совершенным с **косвенным умыслом**, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, не желало, но сознательно допускало эти последствия либо относилось к ним безразлично.

Другой формой вины является **неосторожность**, которая может быть в виде легкомыслия и небрежности.

Преступление признается совершенным **по легкомыслию**, если лицо предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение этих последствий.

Преступление признается совершенным **по небрежности**, если лицо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), хотя, при необходимой внимательности и предусмотрительности, должно было и могло предвидеть эти последствия.

Следует иметь в виду, что не может быть привлечено к уголовной ответственности лицо, которое хотя и совершало деяние, повлекшее наступление общественно опасных последствий, но сделало это невиновно. Невиновное причинение вреда называется случайным, а именно казусом.

Мотив преступления характеризует побуждение, в силу которого виновный совершает преступление.

Например, умышленное убийство может быть квалифицировано как убийство с отягчающими обстоятельствами, если оно совершено по мотиву национальной, расовой, религиозной ненависти или вражды либо кровной мести.

Цель преступления – это представление виновного о результате, которого он желает достичь, совершая деяние.

Например, неправомерное безвозмездное завладение транспортным средством с целью хищения может быть квалифицировано как кража (ст.158 УК), если же действия будут совершены без цели хищения, то действия виновного будут квалифицированы как неправомерное завладение транспортным средством без цели хищения (ст.166 УК).

6.4. Понятие и виды обстоятельств, исключающих преступность деяния

Уголовное право выделяет обстоятельства, наличие которых не позволяет дальше считать деяние преступлением. К таким обстоятельствам, исключающим преступность деяния, относятся: необходимая оборона; причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, и психическое принуждение; обоснованный риск; исполнение приказа или распоряжения.

Необходимая оборона предусмотрена ст.37 УК, в соответствии с которой не является преступлением причинение вреда посягающему лицу, т.е. при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства, если при этом не было допущено превышение пределов необходимой обороны.

Превышением пределов необходимой обороны признаются умышленные действия, явно не соответствующие характеру и степени общественной опасности посягательства, т.е., когда обороняющийся использует такие средства и методы, применение которых не было вызвано ни характером, ни опасностью посягательства, ни реальной обстановкой его совершения и которые без необходимости причинили посягающему явно более тяжкий вред, чем тот, который мог быть причинен нападавшим.

Причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление, как обстоятельство, исключающее преступность деяния, предусмотрено ст.38 УК. В соответствии с ней не является преступлением причинение вреда лицу, совершившему преступление, при его задержании для доставления органам власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений, если иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным и при этом не было допущено превышение необходимых для этого мер.

В соответствии со ст.39 УК не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам в состоянии **крайней**

необходимости, т.е. для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемых законом, интересам общества и государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости.

Превышением пределов крайней необходимости признается умышленное причинение вреда, явно не соответствующего характеру и степени угрожавшей опасности и обстоятельствам, при которых опасность устранялась, когда указанным интересам был причинен вред равный или более значительный, чем предотвращенный вред.

Крайнюю необходимость следует отличать от необходимой обороны:

- если при необходимой обороне источником опасности могут быть только общественно опасные действия людей, то при крайней необходимости опасность может исходить не только от деяний людей, но и от сил природы, животных, механизмов и т.д.;

- если при необходимой обороне вред может быть причинен только нападающему, то при крайней необходимости вред может быть причинен и третьим лицам;

- если необходимая оборона признается правомерной тогда, когда причиняется вред, соразмерный опасности посягательства, то крайняя необходимость правомерна лишь в случае причинения меньшего вреда, чем вред, который предотвращался;

- если право на необходимую оборону существует даже тогда, когда можно избежать посягательства либо обратиться за помощью к другим лицам или органам власти, то крайняя необходимость имеет место только тогда, когда грозящая опасность не могла быть устранена иным путем, кроме как причинением вреда.

Статья 40 УК предусматривает, что не является преступлением причинение вреда в результате физического принуждения, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими действиями. Различают два вида принуждения: физическое и психическое.

Обоснованный риск как обстоятельство, исключающее преступность деяния, предусмотрено в ст.41 УК, в соответствии с которой не является преступлением причинение вреда интересам охраняемым уголовным законом при обоснованном риске для достижения общественно-полезной цели (например, при проведении эксперимента).

Исполнение приказа или распоряжения как обстоятельство, исключающее преступность деяния, предусмотрено ст.42 УК. В соответствии с ней не является преступлением причинение вреда лицом, действующим во исполнение обязательных для него приказа или распоряжения.

В том случае, если приказ окажется незаконным, за причинение вреда может быть привлечено к уголовной ответственности лицо, отдавшее незаконный приказ.

6.5. Стадии совершения умышленного преступления. Соучастие в преступлении

Этапы подготовки и непосредственного совершения преступного деяния, отличающиеся друг от друга по степени реализации преступного умысла, называются стадиями совершения умышленного преступления.

Выделяют три стадии совершения умышленного преступления:

- приготовление к преступлению,
- покушение на совершение преступления,
- оконченное преступление.

Приготовлением к преступлению признается приискание, изготовление или приспособление лицом средств или орудий совершения преступления, приискание соучастников, сговор на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по независящим от этого лица обстоятельствам.

Уголовная ответственность за приготовление к преступлению наступает лишь в том случае, если это преступление относится к категории тяжких или особо тяжких.

Покушением на преступление признаются умышленные действия (бездействия) лица, непосредственно направленные на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по независящим от этого лица обстоятельствам.

Преступление признается оконченным тогда, когда в деянии лица содержатся все признаки состава преступления, предусмотренного уголовным законом.

Статья 32 УК рассматривает соучастие в преступлении как совместное участие двух и более лиц в совершении умышленного преступления.

В зависимости от способа взаимодействия и степени организованности выделяют следующие формы соучастия: простое соучастие, сложное соучастие, соучастие без предварительного сговора и соучастие с предварительным сговором.

Преступление признается совершенным преступным сообществом, если оно совершено сплоченной организованной группой, созданной для совершения тяжких или особо тяжких преступлений, либо объединением организованных групп, созданных в тех же целях. Юридическое значение различных форм соучастия состоит в том, что они позволяют дифференцировать уголовную ответственность совместно действующих лиц.

Для того чтобы ограничить круг лиц, участвующих в совершении преступления, в уголовном праве выделяются виды соучастников: организатор, подстрекатель, исполнитель и пособник.

Организатором признается лицо, организовавшее совершение преступления или руководившее его исполнением, а также лицо, создавшее организованную группу или преступное сообщество либо руководившее ими.

Подстрекателем признается лицо, склонившее другое лицо к совершению преступления путем уговора, подкупа, угрозы или другим способом.

Исполнителем признается лицо, непосредственно совершившее преступление либо непосредственно участвующее в его совершении с другими лицами, а также лицо, совершившее преступление посредством использования других лиц, не подлежащих уголовной ответственности в силу возраста, невменяемости или других обстоятельств, предусмотренных уголовным законом.

Пособником признается лицо, содействовавшее совершению преступления советами, указаниями, предоставлением информации, средств или орудий совершения преступления либо устранением препятствий, а также лицо, заранее обещавшее скрыть преступника, средства или орудия преступления, следы преступления либо предметы, добытые преступным путем, а равно лицо, заранее обещавшее приобрести или сбыть такие предметы.

Все лица, признанные соучастниками преступления, несут ответственность в пределах санкции уголовно-правовой нормы, предусматривающей ответственность за совершенное ими преступление по-разному, в зависимости от степени участия.

6.6. Уголовное наказание

Уголовное наказание является основной формой реализации уголовной ответственности. Уголовная ответственность – это обязанность лица, совершившего общественно опасное деяние, претерпевать предусмотренные уголовным законом по приговору суда меры государственного принуждения.

Уголовное наказание является особой мерой принуждения, которая применяется к лицу, виновному в совершении преступления, от имени государства по приговору суда.

Сущностью уголовного наказания является кара, т.е. его способность причинять лицу, подвергнутому наказанию, определенные страдания посредством лишения или ограничения его прав и свобод.

Целями уголовного наказания являются те конечные фактические результаты, которых стремится достичь государство, устанавливая уголовную ответственность, осуждая виновного в совершении преступления к наказанию и применяя эту меру.

В уголовном законодательстве определены следующие цели наказания:

- восстановление социальной справедливости,
- исправление осужденного,
- предупреждение совершения новых преступлений.

Перечень видов наказаний, расположенных в определенной последовательности с учетом их сравнительной тяжести, называется системой наказания.

В систему наказаний входят следующие их виды: штраф; лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью; лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград; обязательные работы; исправительные работы; ограничение по военной службе; ограничение свободы; арест; содержание в дисциплинарной воинской части; лишение свободы на определенный срок; пожизненное лишение свободы; смертная казнь.

Наказания подразделяются на три группы:

- наказания, которые могут назначаться только в качестве основных;
- наказания, которые могут назначаться только в качестве дополнительных;
- наказания, которые могут назначаться как в качестве основных, так и в качестве дополнительных наказаний.

К основным относятся такие виды наказаний, которые могут назначаться только самостоятельно, они не могут быть присоединены к какому-либо другому виду наказания или сочетаться друг с другом. К этой группе наказаний относятся: обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы, смертная казнь.

Дополнительными являются наказания, которые не могут назначаться самостоятельно, а только в сочетании с основными наказаниями и служат средством индивидуализации уголовной ответственности. К ним относятся такие наказания, как лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград.

Остальные виды наказаний - штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью - могут назначаться как в качестве основных, так и в качестве дополнительных наказаний.

РАЗДЕЛ 7. ЭКОЛОГИЧЕСКОЕ ПРАВО

В декларации Стокгольмской конференции ООН по окружающей среде (1972 г.) записано, что “человек имеет основное право на свободу, равенство и благоприятные условия жизни в окружающей среде, качество которой позволяет вести достойную и процветающую жизнь, и нести главную ответственность за охрану и умножение окружающей среды на благо нынешних и будущих поколений”.

Основная задача экологического права и состоит в том, чтобы обеспечить бережное отношение и охрану окружающей среды.

7.1. Экологическое законодательство

Экологическое законодательство включает несколько уровней. Основу его составляют следующие положения Конституции РФ:

- о праве каждого на благоприятную среду, достоверную информацию о ее состоянии и на возмещение ущерба, причиненного его здоровью или имуществу экологическим правонарушением (ст. 42);

- об обязанности каждого сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам (ст. 58);

- об использовании и охране в Российской Федерации земли и других природных ресурсов как основы жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории (ст. 9);

- о праве граждан и их объединений иметь в частной собственности землю; об осуществлении собственниками свободного владения, пользования и распоряжения землей и другими природными ресурсами, если это не наносит ущерб окружающей среде и не нарушает прав и законных интересов иных лиц (ст. 36);

- об отнесении к ведению Российской Федерации установления основ федеральной политики и федеральных программ в области экологического развития РФ, определения статуса и защиты территориального моря, воздушного пространства, исключительной экономической зоны и континентального шельфа РФ (ст. 71);

- об отнесении к совместному ведению РФ и субъектов РФ вопросов владения, пользования и распоряжения землей, недрами, водными и другими природными ресурсами, природопользования, охраны окружающей среды и обеспечения экологической безопасности особо охраняемых природных территорий; земельного, водного, лесного законодательства, законодательства о недрах, об охране окружающей среды (ст. 72);

- о задаче Правительства РФ обеспечивать проведение в РФ единой государственной политики в области экологии (ст. 114).

Главным актом в области экологии является закон РФ “Об охране окружающей среды” (10 января 2002 г. № 7-ФЗ с последними изменениями от 12 декабря 2006 г. №232-ФЗ.). Правовое регламентирование потребления отдельных природных компонентов нашло свое отражение в Земельном (2002г., изм. от 29.12.2006) и Водном (1995 г., изм. от 4.12.2006) кодексах, Законе о недрах (1995 г., изм. от 4.12.2006), Лесном Кодексе РФ (от 04.12.2006г.), Законе об охране атмосферного воздуха (1982 г., изм. от 31.12.2005) и Законе о животном мире (1995 г., изм. от 29.12.2006).

Российская Федерация осуществляет международное сотрудничество в области охраны окружающей среды в соответствии с общепризнанными принципами и нормами международного права и международными договорами Российской Федерации в области охраны окружающей среды.

Если международным договором Российской Федерации в области охраны окружающей среды установлены иные правила, чем те, которые

предусмотрены настоящим Федеральным законом, применяются правила международного договора.

7.2. Основные принципы охраны окружающей среды

В Российской Федерации при ведении хозяйственной и иной деятельности органами государственной власти, органами местного самоуправления, юридическими и физическими лиц, оказывающей воздействие на окружающую среду, должны соблюдаться следующие принципы охраны окружающей среды:

- соблюдение права человека на благоприятную окружающую среду;
- обеспечение благоприятных условий жизнедеятельности человека;
- охрана, воспроизводство и рациональное использование природных ресурсов как необходимые условия обеспечения благоприятной окружающей среды и экологической безопасности;
- ответственность органов государственной власти и органов местного самоуправления за обеспечение благоприятной окружающей среды и экологической безопасности на соответствующих территориях;
- платность природопользования и возмещение вреда окружающей среде;
- независимость контроля в области охраны окружающей среды;
- презумпция экологической опасности планируемой хозяйственной и иной деятельности;
- обязательность оценки воздействия на окружающую среду при принятии решений об осуществлении хозяйственной и иной деятельности;
- обязательность проведения в соответствии с законодательством Российской Федерации проверки проектов и иной документации, обосновывающих хозяйственную и иную деятельность, которая может оказать негативное воздействие на окружающую среду, создать угрозу жизни, здоровью и имуществу граждан, на соответствие требованиям технических регламентов в области охраны окружающей среды (экологическая экспертиза);
- приоритет сохранения естественных экологических систем, природных ландшафтов и природных комплексов;
- обеспечение снижения негативного воздействия хозяйственной и иной деятельности на окружающую среду в соответствии с нормативами в области охраны окружающей среды, которого можно достигнуть на основе использования наилучших существующих технологий с учетом экономических и социальных факторов;
- сохранение биологического разнообразия;
- запрещение хозяйственной и иной деятельности, последствия воздействия которой непредсказуемы для окружающей среды, а также реализации проектов, которые могут привести к деградации естественных экологических систем, уничтожению генетического фонда растений, животных, истощению природных ресурсов и пр.;

- участие граждан в принятии решений, касающихся их прав на благоприятную окружающую среду;
- организация и развитие системы экологического образования, воспитание и формирование экологической культуры.

7.3. Объекты охраны окружающей среды и управление охраной природы

Охране от загрязнения, порчи, повреждения, истощения, разрушения подлежат:

- земля, ее недра, поверхностные и подземные воды, атмосферный воздух, леса и иная растительность, животный мир, микроорганизмы, генетический фонд, природные ландшафты,
- озоновый слой атмосферы и околоземное космическое пространство.

В первоочередном порядке охране подлежат естественные экологические системы, природные ландшафты и природные комплексы, не подвергшиеся антропогенному воздействию.

Особой охране подлежат объекты, включенные в Список всемирного культурного наследия и Список всемирного природного наследия, государственные природные заповедники, природные заказники, национальные природные парки, памятники природы, редкие или находящиеся под угрозой исчезновения виды растений и животных и места их обитания, места традиционного проживания и хозяйственной деятельности коренных малочисленных народов Российской Федерации, объекты, имеющие особое природоохранное, научное, историко-культурное, эстетическое, рекреационное, оздоровительное и иное ценное значение, континентальный шельф и исключительная экономическая зона Российской Федерации.

Координацию природоохранной работы объединений, предприятий и организаций, независимо от их ведомственной принадлежности, осуществляют органы государственной власти и местного самоуправления.

Образованным в 1988 г. государственными органами охраны природы, комитетам по экологии (охране природы) и их органам на местах предоставлено право:

а) налагать запреты на строительство, проведение работ по эксплуатации природных ресурсов и других работ, осуществляемых с нарушением природоохранного законодательства, а также приостанавливать работу промышленных и иных предприятий, грубо нарушающих нормы и правила охраны окружающей среды;

б) предъявлять иски предприятиям, организациям, гражданам, иностранным физическим и юридическим лицам о взыскании средств и возмещении ущерба, причиненного государству загрязнением окружающей среды и нерациональным использованием природных ресурсов;

в) рассматривать дела об административной ответственности за правонарушение в области охраны природы и использования природных ресурсов.

Новый институт, призванный решать многие проблемы управления охраной природы, - экологическая экспертиза.

Задачами государственной экологической экспертизы являются:

- определение уровня экологической опасности намечаемой и осуществляемой хозяйственной и иной деятельности, которая может в настоящем или будущем прямо или косвенно оказать воздействия на состояние окружающей среды и здоровье населения;
- проверка соответствия проектируемой хозяйственной и иной деятельности требованиям природного законодательства;
- определение достаточности и обоснованности предусматриваемых проектом мер по охране природы.

Государственная экологическая экспертиза проводится органами Государственного комитета по охране окружающей среды на основе принципов законности, научной обоснованности, комплексности, гласности и участия общественности.

Экологическая экспертиза является независимой, вневедомственной и состоит из компетентных, не заинтересованных в ведомственности, в местничестве специалистов. Она оснащена современным оборудованием и связана с местным самоуправлением.

Такие экспертизы создаются при комитетах охраны природы регионов. Экологическую экспертизу должны проходить все без исключения проекты и программы, а по инициативе органов местного самоуправления – и ранее принятые программы.

Перечень объектов обязательной государственной экологической экспертизы постоянно расширяется:

- это проекты государственных планов, программ, концепций, основных направлений и схем размещения производительных сил страны и отраслей хозяйства, предплановая, предпроектная документация, реализация которой может оказать воздействие на состояние окружающей среды;
- проекты инструктивно-методических и нормативно-технических документов, документация по созданию новой техники, технологий, материалов и веществ, в том числе закупаемых за рубежом, ввозимая в Россию и вывозимая из России продукция.

В последнее время экспертизе подвергаются экологическая ситуация в регионе, действующие предприятия и другие объекты, оказывающие влияние на состояние окружающей среды.

Реализация проекта, подлежащего экологической экспертизе, без положительного заключения государственной экологической экспертизы запрещается и не подлежит финансированию.

Следует отметить, что при размещении объектов, хозяйственная или иная деятельность которых может причинить вред окружающей среде, решение об их размещении принимается с учетом мнения населения или результатов референдума.

7.4. Экологические права граждан

Любой гражданин имеет право на благоприятную среду обитания, поскольку природная среда составляет важнейший фактор состояния личности.

Наиболее важными и эффективными гарантиями в области обеспечения благоприятной среды являются возможности природопользования граждан, участие в экологических мероприятиях и обсуждении экологических вопросов, обращения в государственные органы.

Природопользование существует и реализуется достаточно широко.

Общее природопользование, как правило, осуществляется без разрешений: можно свободно пребывать в лесах, собирать дикорастущие ягоды, грибы и т. д. Сюда же относится право собственников, землевладельцев, арендаторов, всех землепользователей, в зависимости от целевого назначения земельного участка, эксплуатировать полезные свойства земли.

Возрастает использование природных ресурсов в духовных целях (разные формы наблюдения, изучения, фотографирования животных). Усиливается использование природной среды в оздоровительных целях.

Гарантией экологических прав граждан является их осведомленность о состоянии и перспективах изменения окружающей среды. Граждане имеют право на свободное получение полной и достоверной информации о состоянии атмосферного воздуха и вод в регионе, об использовании земли, ее недр, лесов и животного мира (ст.42 Конституции РФ).

Важно не только провозглашение этого права, но и уяснение и реализация мер по его обеспечению. Обязанности органов Государственного комитета по охране окружающей среды и природных ресурсов, Министерства здравоохранения, Федеральной службы лесного хозяйства и других государственных органов – систематически публиковать экологическую информацию.

Необходимо воспитывать и осуществлять права граждан на участие в подготовке, принятии, выполнении и контроле за выполнением экологических решений. Граждане имеют право создавать общественные природоохранные объединения и фонды и направлять обращения в органы государственной власти, органы местного самоуправления и должностным лицам о получении полной и достоверной информации о состоянии природной среды в местах своего проживания и мерах по ее охране.

Общественные природоохранные объединения граждан вправе:

- разрабатывать, утверждать и пропагандировать свои природоохранные программы в печати, по радио и телевидению;
- защищать права и интересы населения в области охраны природы;
- организовывать собрания, митинги, демонстрации, шествия и пикетирование, сбор подписей под петициями и принимать участие в указанных мероприятиях в соответствии с законодательством Российской Федерации, вносить предложения о проведении референдумов по вопросам охраны окружающей среды и об обсуждении проектов, касающихся охраны окружающей среды;

- создавать общественные инспекции по охране природы, требовать проведения соответствующих проверок;
- организовывать и проводить общественную экологическую экспертизу;
- рекомендовать своих представителей для участия в проведении государственной экологической экспертизы;
- ставить в установленном порядке вопросы об отмене решений о размещении, строительстве, эксплуатации объектов, о приостановлении, ограничении, прекращении их деятельности.
- организовывать и проводить слушания по вопросам проектирования, размещения объектов, хозяйственная деятельность которых может нанести вред окружающей среде, создать угрозу жизни, здоровью и имуществу граждан;
- предъявлять в суд иски о возмещении вреда окружающей среде.

Государственные органы обязаны учитывать предложения общественных организаций и граждан.

В свою очередь граждане обязаны сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к ее природным богатствам и соблюдать иные требования законодательства. На формирование подобной гражданской позиции направлена программа экологического воспитания в школах и вузах.

7.5. Ответственность за экологические правонарушения

Экологические правонарушения – это противоправные деяния, нарушающие природоохранное законодательство и причиняющие вред окружающей среде и здоровью людей.

За их совершение должностные лица всех организаций и граждане несут дисциплинарную, имущественную, административную или уголовную ответственность.

Дисциплинарная ответственность в экологической области имеет широкое распространение, она оперативна, проста в исполнении.

Имущественная ответственность за нарушение природоохранного законодательства заключается в возложении на правонарушителя обязанности возместить потерпевшей стороне имущественный вред в натуре или в денежной форме.

Административная ответственность за экологические правонарушения (в области землепользования, горных отношений, охраны вод, лесов, атмосферного воздуха, правил охоты, рыболовства и китобойного промысла) применяется в основном в виде штрафных санкций, которые имеют и превентивный характер.

К указанным видам административной юридической ответственности применяют и такие специальные взыскания, как приостановление работ; временное прекращение эксплуатации хозяйственно-технических объектов и механизмов; перевод на особый режим пользования природным

ресурсом; на особый режим контроля за его потреблением; прекращение права природопользования либо изъятие конкретного природного объекта из пользования; отказ в предоставлении нового природного объекта в пользование.

Уголовная ответственность установлена Уголовным кодексом РФ и применяется только судом за совершение преступления.

Она применяется за совершение общественно опасных экологических деяний (умышленное уничтожение или существенное повреждение лесных массивов; незаконное занятие рыбным промыслом, охотой; нарушение правил охраны и использование недр и др.).

В случае причинения вреда окружающей среде в результате ее загрязнения, истощения, порчи, уничтожения, разрушения естественных экологических систем и природных ландшафтов, физические или юридические лица обязаны возместить причиненный вред в полном объеме. Если законом не установлены таксы и методики исчисления размера вреда окружающей среде, исходят из фактических затрат на восстановление нарушенного состояния окружающей среды, с учетом понесенных убытков (в том числе упущенной выгоды). Иски о компенсации вреда окружающей среде могут быть предъявлены в течение 20 лет.

Особое внимание в последнее время уделяется вопросам по возмещению вреда, причиненного здоровью и имуществу граждан в результате нарушения законодательства в области охраны окружающей среды. Объем и размер возмещения такого вреда осуществляется в соответствии с законодательством по решению суда, исковая давность для обращения в суд в подобных случаях не устанавливается.

Успех в наведении экологического правопорядка достигается постепенным наращиванием общественного и государственного воздействия на правонарушителей, сочетанием воспитательных, экономических и правовых мер.

ЛИТЕРАТУРА

1. Правоведение: Учебное пособие. – СПб: Питер, 2004. – 544 с.
2. Правоведение: Учебник для неюридических вузов. М.: Юристъ, 2003. – 408 с.
3. Гражданский кодекс РФ, ч. 1-3. - М.: ПРИОР, 2004.
4. Трудовой кодекс Российской Федерации. – Новосибирск: «Сибирское университетское изд-во», 2006. – 240 с.
5. Кодекс РФ об административных правонарушениях (от 30 декабря 2001г.) - СПб: Виктория плюс, 2002. – 288 с.
6. Уголовный кодекс Российской Федерации. – М.: «Юрайт», 2004. – 187 с.

7. Семейный кодекс Российской Федерации. - М.: «ТК Велби», 2002. – 80 с.
8. Федеральный закон «Об охране окружающей среды» (принят 20.12.2001, в редакции от 18.12.2006 № 232-ФЗ) - М. : Книга-Сервис, 2007. — 48 с.

Эдуард Николаевич Камышев
Галина Юрьевна Литвинцева
Марина Юрьевна Литвинцева

ПРАВОВЕДЕНИЕ

Учебное пособие

Редактор: Камышев Э.Н.

Оригинал-макет учебного пособия по правоведению
утвержден на заседании кафедры СОЦ 15.10.2011 г.