**Таганрогский институт имени А.П. Чехова (филиал) «Ростовского государственного экономического университета (РИНХ)»**

**МЕТОДИЧЕСКИЕ МАТЕРИАЛЫ ДЛЯ СДАЧИ ГИА ПО ЮРИСПРУДЕНЦИИ**

**Таганрог 2020**

Методические материалы для сдачи ГИА по юриспруденции / под общ. ред. \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_– Таганрог: Изд-во \_\_\_\_\_\_\_\_\_, 2020. – \_\_\_ с.

Коллектив авторов: заведующая кафедрой теории и философии права к.ф.н., доц. Самойлова И.Н., заведующая кафедрой отраслевых юридических дисциплин к.юн., доц. Курилкина О.А., к.ю.н, доц., доцент кафедры отраслевых юридических дисциплин Сердюкова Ю.А.

Методические материалы предназначены для студентов 4, 5 курсов очной, очно-заочной и заочной форм обучения направления подготовки 40.03.01 Юриспруденции. В работе делается краткий обзор вопросов, обычно выносимых на итоговую аттестацию студентов, а также приводятся решения практических заданий.

Одобрены и рекомендована к изданию кафедрой теории и философии право, кафедрой отраслевых юридических дисциплин факультета экономики и права Таганрогского института имени А.П. Чехова (филиал) «Ростовского государственного экономического университета (РИНХ)».

**СОДЕРЖАНИЕ**

**Содержание……………………………………………………………………..3**

**Теория государства и права………………………………………………….4**

**Конституционное право………………………………………………………50**

**Гражданское право……………………………………………………………99**

**Уголовное право…………………………………………………………..….127**

**Административное право……………………………………………………157**

**Практическая часть…………………………………………………………185**

**ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА**

1. Общая характеристика теории государства и права, ее значение

Предметом исследования общественных наук являются разнообраз­ные социальные явления, организации и учреждения, которые создают люди, и в деятельности которых они участвуют в процессе своей жизни.

Именно к таким общественным явлениям относятся государство и право. Государство и право играют большую роль в жизни общества в целом и каждого человека в частности. Сама история существования этих явлений доказывает, что они способны оказывать большое влияние на окружаю­щую действительность, активно воздействуют на экономическую жизнь общества, духовный мир человека, на природную среду и т. д.

Развитие научной мысли, углубление представлений об окружаю­щем мире, революционные открытия второй половины XX века в области генной инженерии и т. п. расширяют границы возможностей человека преобразовывать мир. Одновременно возрастает и потенциал власти государства и права. Например, появившаяся возможность искусственного оплодотворения или проблема эвтаназии порождают новые общест­венные отношения, которые объективно нуждаются в государственно-правовом регулировании.

Поэтому логично, что государство и право привлекают внимание представителей различных отраслей знаний. Очевидно, что в подобных исследованиях государство и право изучаются не в полном объеме. Так, в орбиту экономической науки государство и право «втягиваются» постольку, поскольку они влияют на экономическую жизнь общества; экологов интересуют процессы воздействия деятельности государствен­но-правовых институтов на окружающую среду и т. д.

Для более глубокого понимания сущности любой отрасли теорети­ческих знаний, ее содержания и специфики необходимо проводить различие между объектом и предметом науки.

Объект науки - это реальность, которая как бы «противостоит» ученому в процессе познавательной деятельности, все то, что ему еще предстоит исследовать.

Можно выделять общий, родовой и непосредственный объекты науки.

Общим объектом для всех наук (естественных, общественных, технических) является весь мир, реальность как таковая.

Внутри общего объекта выделяются родовые объекты - относи­тельно обособленные части реальности, которые изучаются комплексом родственных отраслей знаний.

И, наконец, непосредственный объект - это круг вопросов, которые изучает лишь определенная отрасль знаний. В этом своем значении непо­средственный объект принято называть предметом науки.

Именно наличие особого предмета определяет обособленность науки в системе сходных, родственных отраслей знаний, придает ей практиче­ский смысл, оправдывает ее существование в качестве самостоятельной отрасли, предопределяет специфику приемов и способов исследования и их применения

Государство и право - относительно самостоятельные явления общественной жизни. Испытывая зависимость и влияние от иных явлений, государство и право живут по своим собственным внутренним закономерностям возникновения, развития и функционирования.

При изучении государства и права, неизбежно возникает необходи­мость познания не только собственно государства и права как таковых, но и иных, связанных с ними политико-правовых явлений (политической вла­сти, политической системы, правосознания, правонарушения и т.п.).

Кроме того, помимо закономерностей, т. е. устойчивых повторяю­щихся, глубинных тенденций, развитие государства и права определяется множеством случайных процессов.

Следовательно, родовым объектом наук о государстве и праве является вся государственно-правовая действительность, которую образуют не только собственно государство и право, но и другие политико-правовые явления во всем многообразии как закономерных, так и случайных процессов их возникновения, развития и функционирования.

Каждая отдельно взятая отрасль знаний о государстве и праве (отраслевая наука) обладает своим непосредственным объектом (предметом), т. е. изучает свою «часть» государственно-правовой действительности; при этом исследователь должен стремиться выделить и познать нечто глубинное, устойчивое, иными словами, закономерности.

Государственно-правовая реальность основана на закономерностях двоякого рода.

Во-первых, существуют специфические закономерности, определяющие природу, существование и развитие отдельных частей государства или права (например, уголовное право по многим свойствам отличается от гражданского, органы прокуратуры - от судебных или законодательных и т. д.).

Во-вторых, есть закономерности, которые являются общими для всей государственно-правовой жизни (в этом смысле последние закономер­ности можно назвать универсальными). Именно такие общие, универсальные закономерности и образуют предмет теории государства и права.

Таким образом, предметом теории государства и права как само­стоятельной отрасли знаний являются наиболее общие закономерности возникновения, развития и функционирования государственно-правовой действительности.

Следует учитывать, что государство и право - тесно связанные, но, тем не менее, разные явления. Государство относится к политической сфере жизни общества, оно есть явление политическое, право же - явление юридическое. Поэтому логично было бы предположить, что столь разные явления должны изучаться и отдельными отраслями знаний: государство - есть часть предмета политической науки (государствоведения), право же должно быть предметом правоведения.

Вместе с тем, несмотря на различия между государством и правом, они находятся в сложной взаимозависимости: одно явление обусловлива­ет другое. Если согласиться с утверждением о том, что право создается государством, то не менее справедливым будет и обратное: право, в свою очередь, также формирует государство. Поэтому у этих явлений есть много общего. В частности, и государство и право в своем развитии подчиняются закономерностям, которые являются общими, т. е. однотипными для государства и для права одновременно (к таким закономерностям можно отнести процессы возникновения государства и права, некоторые закономерности их функционирования и др.). Существование теории государства и права как единой науки и единого учебного курса объясняется неразрывной связью государства и права, их объективной взаимозависимостью, наличием общих закономерностей, одинаково проявляющихся в развитии государства и права.

1. **Основные теории происхождения государства и права**

Вопрос о причинах происхождения государства, закономерностях его возникновения и сегодня остается одной из дискуссионных проблем науки о государстве. К основным теориям, которые оставили заметный след в истории политических учений и по сей день имеют значительное число сторонников, можно отнести следующие.

Религиозная (теологическая) теория происхождения государства (Фома Аквинский, Иоанн Златоуст и др.), в соответствии с которой государство есть продукт божественного провидения, а государственная власть - это власть, данная Богом. Правитель, по мнению некоторых богословов, либо живое воплощение Бога, либо его представитель, «помазанник божий». Например, в древнем Китае испокон веков считалось, что император правит потому, что является «сыном неба», принадлежит к божественным сферам и сам является божеством.

Патриархальная теория (Платон, Аристотель, Фильмер), согласно которой государство образовалось вследствие разрастания семьи. Государство, по мнению сторонников этой теории, собственно и есть большая семья, в которой все подданные связаны родственными отношениями, а государственная власть осуществляется главой рода, старейшиной семьи, т. е. патриархом. Государственная власть, по мнению сторонников этой теории, сродни отцовской власти - на отца нельзя обижаться, даже если он наказывает своих детей. Известное словосочетание «царь-батюшка» вовсе не русское изобретение - оно характерно для большинства древних монархий: например, в Древнем Египте фараон именовался отцом своих подданных, а последние считались его детьми.

Суть теории насилия (К. Каутский, Л. Гумплович) заключается в идее, согласно которой государство образовалось в результате завоевания одного народа другим.

Сторонники психологической теории (Г. Тард, Л. Петражицкий) утверждают, что государство появилось в силу особенностей и различий человеческой психологии: люди испытывают внутреннюю потребность к объединению и те из них, которые «рождены для власти», являются но своему психологическому складу характера лидерами, в конечном счете, становятся владыками, организуют и осуществляют государственную власть.

По договорной теории (Г. Гроций, Т. Гоббс, Дж. Локк и др.) государство есть продукт разумной деятельности людей, результат общественного договора.

Согласно классовой теории (К. Маркс, Ф. Энгельс, В. И. Ленин) государство появилось потому, что общество раскололось на богатых и бедных, свободных и рабов. Для того чтобы классы «не пожрали» друг друга н бесплодной борьбе, возникает необходимость в появлении и существовании «третьей силы», которая усмиряла бы классовую борьбу, сглаживала остроту классовых противоречий. Поэтому государство в марксистской теории определяется как особая организация власти, которая, по общему правилу, принадлежит экономически господствующему классу и которую он использует для подавления своих классовых противников.

В истории политических учений, кроме названных, существуют и иные точки зрения на причины возникновения государства («ирригационная» теория происхождения государства, «инцестная», «спортивная» и др.). И до сегодняшнего дня научная полемика по этому вопросу не утихает.

Конечно, было бы проще объяснить возникновение государства только какой-либо одной единственной причиной, а все иные теории объя­вить иллюзорными и ошибочными. Собственно, так и поступало большинство представителей отечественной науки советского периода, рассматривая появление классов и классовой борьбы как универсальное и главное обстоятельство, обусловившее разложение первобытного общества и возникнове­ние государства чуть ли не у всех народов мира.

Однако знания, накопленные современной наукой, позволяют сделать вывод о том, что процессы, приведшие к гибели первобытного общества и возникновению государства, нельзя объяснить какой-либо одной причиной.

В конце концов, наука пока не знает, как возникла жизнь на Земле: никто не опроверг и не доказал, что мир, человек, государство и право созданы Богом.

Каждый народ шел к образованию государственности своим неповторимым путем; в силу различных обстоятельств тот или иной фактор иных народов становился доминирующим, главным.

Так, возникновение государства у германских племен проходило на фоне завоевания ими Римской империи, само римское государстве возникло в результате борьбы патрициев и плебеев. И если древнее афин­ское государство возникло как результат классовых противоречий внутри общества, то в Древнем Египте формирование институтов государствен­ности начиналось задолго до классовой дифференциации египетского общества.

1. **Типология государства**

За всю историю существования государственности сменилось множество ее разновидностей. Только в современном мире одновременно существует около двухсот государств, каждое из которых обладает различными свойствами, уникальностью своего исторического развития, спецификой государственности, осуществления функций и т. д. Для того чтобы отделить необходимое от случайного, существенное от степенного, глубинное от поверхностного, нужна классификация. Классификация, как способ научного познания, представляет собой систематизацию знаний об исследуемых объектах. Различают формальные классификации, естественные и типологии.

Формальная классификация основана на внешних свойствах исследуемых явлений. Познавательная ценность таких классификаций невелика, поскольку не отражает сколько-нибудь существенных признаков классифицируемых предметов. Формальные классификации, иначе говоря, перебор государств по любому сходству (различию) признаков имеют только предварительный, вводный характер, хотя и методически необходимый.

Естественные классификации основаны на более глубинных свойствах призваны отражать внутренние закономерные связи. К подобным классификациям относится, например, деление государств в зависимости от особенностей отдельных элементов формы государства (монархии и республики, унитарные и сложные, демократические и недемократические и т. п.). Высшим видом классификаций являются типологии, поскольку они основаны на наиболее существенных, самых устойчивых и глубинных свойствах изучаемых объектов.

Нельзя забывать, что типология государственности - это не просто «логическая операция деления объема понятия». Одновременно - это и социально-политическая характеристика сущности государства, его социального назначения; в этом, как представляется, лежат истоки постоянного интереса к этой проблеме, продолжающихся научных дискуссий. Правильно выбранный критерий типологии гарантирует половину успеха, тогда как ошибка способна остановить или значительно затормозить развитие государствоведения.

В науке о государстве существует множество типологий государственности. Так, в марксистской теории наиболее распространен формационный подход: в его основе лежит учение об общественно-экономических формациях, каждая из которых основана на своем экономическом способе производства.

Если же критериями типологии считать этапы качественного развития сущности государства, т. е. государственной власти, то более верным, на наш взгляд, было бы выделение следующих типов:

* классическое государство;
* конституционное государство;
* правовое государство.

Хронологические рамки существования классического государства весьма продолжительны: процесс его формирования начинается с распадом первобытного общества и завершается в странах Западной Европы Между XIV и XVI веками.

Суверенитет классического государства выражается в его всевластии как политического института, полном подчинении общества государству, доминировании государственной власти по отношению к иным властным социальным структурам. Отношения между таким государством и обществом строятся по принципу властвующего и подданных.

Гражданское общество находится в начале своего развития, оно не в состоянии конкурировать с государственной властью, ему нечего противопоставить государственному диктату; общество пока еще есть лишь совокупность индивидов, которых необходимо объединить в единое сообщество. И сделать это может только государственная власть. Отсюда, вероятно, и берут свое начало представления о государстве как «естественной, биологически обусловленной организации».

Институционализм классического государства проявляется в особенностях построения государственного аппарата. Государство в собственном смысле слова - это закрытая для общества, четко структурированная корпорация с наличием моноцентричной власти, строгой иерархией между государственными органами.

Свою монополию на издание правовых норм и применение публичного принуждения классическое государство (государство в собственном смысле слова) использует как средство проведения своей политики, мало считаясь с мнением населения.

Право в этот период в большинстве случаев играет роль «слуги государства» и детально регламентирует все сферы жизни общества. Но с другой стороны, само наличие письменного права позволяло говорить о некой стабильности человеческого существования - какими бы жестокими не были законы государства, они все же были лучше чем неизвестность, постоянно грозящая произволом.

Отдельные черты классического государства (государства в «собственном смысле слова») в большем или меньшем объеме характерны и для большинства современных государств; причем это относится не только к странам, где демократический режим установился относительно недавно, но и к тем государствам, где демократия имеет давние корни.

Конституционное государство представляет собой следующий этап развития государственности. «Конституционализм» как направление политико-правовой мысли основан на идее ограничения государственной власти действующими законами. Возникновение этой идеи и ее практическое воплощение нельзя связывать только с появлением буржуазии, классовой борьбой, раздиравшей капиталистическое общество и уж тем более с появлением самой идеи «конституционализма». Дело, как нам представляется, в ином.

В процессе капиталистических преобразований в обществе начинается активное формирование разнообразных негосударственных объединений и ассоциаций (политических партий, профсоюзов, организаций предприни­мателей, неформальных групп и т. п.). Эти организации образуют основу того, что впоследствии получило название «гражданское общество».

Развитость институтов гражданского общества объективно позволяет переложить решение многих задач, которые еще вчера были монополией государства, «на плечи» негосударственных организаций, которые создаются юридически свободными членами общества. А для этого гражданскому обществу нужны гарантии известной свободы действий. Такой гарантией становится закон, соблюдение которого является обязательным не только для граждан, но и для самой государственной власти в той степени, в какой это обеспечено силой гражданского общества, являющегося уже не подданным государства, а его конкурентом.

В процессе становления конституционного государства можно выделить три основных этапа:

* зарождение, когда появляются писаные законы, определяющие права и обязанности высших государственных органов и граждан (XVII -XIX вв.);
* развитие, когда в конституциях закрепляются основные права и свободы граждан, в том числе, избирательные права, и государство законодательно признает права общества по контролю над собой (XX в.);
* расцвет, когда все вышеизложенные нормы не только прописаны в законе, но и существуют различные формы и способы для их практического воплощения (конец XX в. - начало XXI в.).

Естественно, что само по себе появление конституции не означает, что государство и общество не могут быть в конкурентной борьбе. Более того, как правило, в этих конституциях были закреплены не все признаваемые ныне права и свободы граждан, а одно из важнейших - избирательное право - имелось только у незначительной части взрослого населения. И хотя, в большинстве случаев, эти ограничения вполне оправданны с точки зрения исторического развития, такие конституции никак нельзя назвать демократи­ческими. Только относительно недавно, в основном законе большинства государств получили закрепление права и свободы граждан, эффективные методы контроля общества над государством.

Суверенитет конституционного государства, который юридически ограничен формулировкой «суверенитет народа», а фактически - реально действующими институтами гражданского общества, означает уже не всевластие и абсолютную независимость государства, а всего лишь его автономию, т. е. меру свободы государственной власти, которая опреде­ляется в конкурентной борьбе с институтами гражданского общества: местным самоуправлением, профессиональными союзами, объединениями промышленников и т. д.

Меняется институциональная характеристика конституционного государства: государственный аппарат организуется на основе принципа разделения властей, развиваются и совершенствуются демократические основы деятельности государственных органов.

Конституционное государство - это уже не закрытая от общества корпорация, к которой принадлежат только избранные. Гражданское общество на этом этапе получает возможность использовать находящиеся в его руках рычаги для влияния на государственную бюрократию (свободные выборы, парламентаризм, независимые средства массовой информации и др.).

Легальность конституционного государства определяется законом, степенью соответствия действий государственных чиновников правовым нормам.

Право в конституционном государстве постепенно превращается из слуги, обслуживающего интересы государственной власти, в средство контроля над действиями государственных чиновников. Поэтому необходимым условием существования такого типа государства является демократизм действующего законодательства.

Часто между понятиями «конституционное государство» и «правовое государство» ставится знак равенства, главной задачей конституционного государства при этом объявляется обеспечение прав и свобод личности. Думается, что в подобных утверждениях существует некоторая неточность.

Конституционное государство - это государство, осуществляющее свою деятельность в соответствии с действующими в обществе демократическими правовыми нормами, «государство конституционной законности», в котором требование строгого и неуклонного исполнения законов одинаково обязательно как для властвующих, так и для подвластных.

В этом, в частности, отличие конституционного государства от «государства социалистической законности», существование которого обосновывалось советской наукой в 70-80 годы; в конституционном государстве устанавливается режим реальной, фактической и всеобщей законности.

Правовое государство - это более высокий тип организации публичной государственной власти, которая ограничена не только действующим демократическим законодательством, но и, в первую очередь, основными правами и свободами личности.

Гражданское общество и государственная власть выступают не как конкуренты, что характерно для конституционного государства, а как парт­неры и союзники, поскольку налицо совпадение целей - обеспечить права и свободы членам общества.

В правовом государстве гарантированы верховенство правового закона, равная ответственность общества, государства и индивида.

Что же касается правового государства, то в мире сегодня нет такой страны, которая обладала бы признаками правового государства в достаточно полном объеме; правовое государство остается пока лишь мечтой человечества.

1. Формы государства и формы правления

Важное место в теории государства занимает проблема формы государства. Без уяснения этого вопроса, хотя бы в общих чертах, трудно добиться полного понимания природы государства, закономерностей его функционирования, существования и развития.

Само понятие «форма» относится к числу универсальных философских категорий, равно как и категории «сущность», «содержание», «необходимость», «случайность» и др. Поэтому наиболее полно учение о форме представлено в науке философии.

Под формой в философии чаще всего понимается способ выражения и существования содержания, при этом подчеркивается, что форма и содержание находятся в неразрывной взаимосвязи, в некоем диалектическом единстве, в котором форма имеет подчиненное по отношению к содержанию значение: изменение содержания влечет, в конечном счете, изменение формы.

Однако реальная жизнь заставляет несколько откорректировать подобные взгляды. Гораздо чаще мы сталкиваемся с диалектикой сущности и формы вещей: форма является способом существования и выражения сущности. Содержание и форма выступают как «равновеликие величины», находящиеся не в отношениях господства и подчинения, т. е. субординации, а скорее, в отношениях координации, т. е. согласования.

Таким образом, если понятие «сущность» отражает главное свойство предмета, то понятие «форма» - способ существования и выражения сущности, тогда как категория «содержание» отвечает на вопрос: из каких элементов состоит данный объект.

Напомним, что ранее мы определили сущность государства через понятие «власть»: государство есть особый политико-правовой институт власти.

Следовательно, форма государства, в самом общем выражении, - это способы организации, устройства и осуществления государственной власти.

Если вспомнить «классическое» (арифметическое) определение государства как единства трех элементов: населения, территории и власти, то форма государства характеризует устройство органов, осуществляющих государственную власть, а также способы «соединения» государственной власти с населением страны, в отношении которого применяется эта власть, и с территорией, на которой она осуществляется.

Иными словами, форма государства всегда выступает в единстве трех основных элементов: формы правления, формы государственного устройства и формы политического (государственно-правового) режима.

Форма правления - это способы устройства и принципы взаимоотношений верховных (высших) органов государственной власти между собой.

По форме правления государства подразделяются на монархии, и республики.

Монархия - это государство, где носителем верховной, суверенной власти пожизненно является чаще всего одно лицо (император, царь, шах, султан и т.п.). При такой форме правления монарх является верховным должностным лицом государства, органом его высшего внешнеполитического представительства, т. е. главой государства. В монархическом государстве власть в той или иной степени персонифицирована: государство нередко отождествляется с личностью монарха, который выступает как «отец нации» (например, в Конституции Бельгии монарх именуется «главой всех бельгийцев»).

Государственная власть при такой форме правления носит династический характер, т. е. передается по наследству и принадлежит монарху, как уже отмечалось, пожизненно. Монарх не несет юридической ответственности за свои действия.

Различают неограниченные (абсолютные) и ограниченные монархии. В абсолютных монархиях вся полнота государственной власти принадлежит монарху. При такой форме правления верховный правитель выступает одновременно и как главный «законотворец», и как глава исполнительной власти, и как верховный судья. Нормативные акты монарха обладают наивысшей юридической силой, он единолично назначает и смещает министров, а королевский суд является высшей судебной инстанцией, чьи решения окончательны и обжалованию не подлежат. Известные выражения государство - это я», «король творит право» и т. д. при всей метафоричности довольно точно отражают суть абсолютизма.

Абсолютные монархии были достаточно распространены в древнем мире и в средние века. В современном мире абсолютных монархий практически нет, хотя в некоторых государствах монарх и сегодня обладает достаточно большими полномочиями (например, Саудовская Аравия). Ограниченная монархия - форма правления, при которой власть ограничена либо формально - юридически, т. е. конституцией страны либо фактически каким-то органом (парламентом, регентским советом, боярской думой и т. д.) - так называемая дуалистическая монархия.

Подавляющее большинство современных монархий - это ограниченные монархии: либо - конституционные (Бельгия, Испания, Дания), либо парламентарные (Великобритания).

Республика - форма правления, при которой верховная власть в государстве принадлежит лицам, избираемым населением страны. Существенным признаком такой формы правления является временный характер принадлежности верховной власти неким субъектам. Избранным на определенный срок такие лица могут быть легитимно смещены, досрочно отстранены от власти или переизбраны на новый срок,

Длительная история существования (а первые республики появились еще в античный период) демонстрирует множество разновидностей формы правления. Различают демократические республики, в которых избирательными правами обладает большинство населения, и цензовые (аристократические) в которых право избирать (активное избирательное и право быть избранными (пассивное право) принадлежит лишь определенной части населения; в зависимости от исторического типа государства различают рабовладельческие, феодальные, буржуазные и социалистические республики и т. д.

Современные республики разделяют на парламентские и президентские.

Республика парламентского типа - это форма правления, при которой главным органом осуществления государственной политики внутри и вне страны является представительный орган - парламент. Парламент в таком государстве не только осуществляет законодательную власть, но и формирует правительство, которое, как правило, возглавляет лидер парламентского большинства, контролирует его деятельность; министры несут ответственность перед парламентом и могут быть смещены со своей должности непосредственно им. Должность президента при этой форме правления может вообще отсутствовать, либо, если такая должность предусмотрена конституцией страны, президент обладает сравнительно небольшими представительскими полномочиями, является главой государства (примерами современных парламентских республик могут служить Италия, ФРГ, Республика Молдова и др.).

Республика президентского типа - это государство, в котором президент является не только главой государства, но и одновременно главой исполнительной власти. Он избирается независимо от парламента, самостоятельно формирует правительство. Члены правительства несут ответственность перед президентом, который назначает и увольняет министров. Кроме того, президентская форма правления характеризуется широкими полномочиями президента и в иных сферах: он обладает правом роспуска парламента, является верховным главнокомандующим страны и т.п. (США, Республика Кипр, Таджикистан и др.).

Следует подчеркнуть, что сохраняющееся в науке деление республик на парламентские и президентские сегодня становится достаточно условным, поскольку в большинстве современных государств сочетаются отдельные свойства как парламентских, так и президентских форм правления, что дает основание выделять смешанные формы правления (парламентско-президентские, президентско-парламентские Франция, Финляндия и др.).

5. Форма государственного устройства и государственно-правового режима

Форма государственного устройства - это способы организации государственной власти в территориальном отношении, принципы взаимоотношений центральных и местных органов государства.

Данное понятие отражает вопросы деления государственной территории внутри страны на составные части, правовое положение этих частей, взаимные права и обязанности центральных и местных органов власти, меру их взаимной ответственности.

Исторически сложились два основных принципа, определяющих основы территориального устройства государства - либо централизация государственной власти, либо ее децентрализация.

Первый из указанных принципов предполагает сосредоточение го­сударственной власти в центральных органах государства, что не исключает впрочем, относительной самостоятельности местных органов власти при решении некоторых вопросов местного значения.

Децентрализованное государство - это государство, где власть рас­средоточена между центральными и местными органами на основе перераспределения компетенции.

Принцип централизации лежит в основе простой формы государственного устройства, принцип децентрализации - более характерен для сложных форм.

Простое (унитарное) государство - это единое государство, внутри которого нет составных частей, обладающих признаками государственности (Франция, Финляндия, Норвегия, Польша и др.).

В унитарном государстве действуют один парламент, единственный глава государства, одно правительство, одна правовая система, единая бюджетная и налоговая системы и т. д. Местные органы власти в унитарном государстве испытывают сильную зависимость от центральных органов, хотя и могут обладать известной самостоятельностью в решении некоторых вопросов в рамках своей территориальной юрисдикции.

Сложное государство состоит из неких государственно-правовых образований: республик, штатов, земель, кантонов и т. д.

История государственности знает несколько сложных форм госу­дарственного устройства - монархические унии, протектораты, содружества и проч., однако наиболее распространенной в современном мире является федерация.

Федерация представляет такой государственно-правовой союз (объединение) различных государственных образований, в результате которого образуется новое государство.

Федерация характеризуется существованием нескольких конституций (федеральной и субъектов федерации), наличием федерального правительства и одновременно правительства членов федерации, разграничением полномочий между федеральными органами и органами власти субъектов федерации, закрепленной, как правило, в конституции страны или в договорах между федерацией и ее членами. В федерации действуют одновременно федеральные законы и законы субъектов федерации.

Сегодня в мире существуют более двадцати федераций (США, Мексика, Индия, Канада и др.) и каждая имеет свои особенности.

Различают национальные, территориальные и смешанные федерации, симметричные и несимметричные и т. д.

Существует и такая форма как конфедерация, которая, в отличие от федерации, обладает менее сильным государственным единством и образовывается государствами для достижения каких-либо конкретных целей.

В таком государстве субъекты конфедерации сохраняют свой суверенитет, имеют собственные органы государственной власти, самостоятельное законодательство. Создаваемые конфедеративные органы координируют совместную деятельность субъектов лишь по некоторым вопросам. Единая система органов власти, единое для всей страны законодательство в таких объединениях зачастую отсутствуют. Поэтому некоторые государствоведы считают конфедерацию не «союзным государством», а «союзом государств».

Как правило, конфедерация имеет временный характер и после дости­жения поставленных целей либо распадается, либо перерастает в федерацию.

Примерами конфедераций могут служить союз северо-американских штатов времен войны за независимость (1781-1787 гг.), объединение в 60-х годах Сирии и Египта в Объединенные Арабские Республики (ныне не существует), Сенегала и Гамбии (Сенегамбия 1981-1988 г.)

Формально Швейцария и сегодня является конфедерацией. Однако, несмотря на то, что официальное название страны - Швейцарская конфедерация, по сути - это федеративное государство.

Некоторые ученые полагают, что на пути создания конфедерации европейских государств находятся сегодня страны - члены Европейского Союза, созданного в 1993 году.

Государственно-правовой режим - это способы взаимодействия государственной власти и населения страны, совокупность методов осуществления государственной власти.

Различают демократические и недемократические режимы. Демократический режим характеризуется формальным равенством всех слоев населения страны, участием народа в решении государственных дел и управлении обществом, предоставлением широких политических прав и свобод большинству населения страны, наличием многопартийной системы, легальной оппозицией существующей власти, учетом мнения меньшинств (национальных, этнических и проч.). Население страны имеет возможность влиять на государственную власть посредством демократических выборов, через разнообразные общественные организации, систему независимых средств массовой информации и т. д.

Недемократический режим характеризуется однопартийной системой, государственной «моноидеологией». Оппозиционные организации нередко действуют «в подполье», деятельность общественных организаций ограничивается различными формальными правилами, а иногда и прямо запрещаются государственной властью.

Как демократический, так и недемократический режимы имеют множество разновидностей.

Например, различают режим формальной и реальной демократии, режимы рабовладельческой, феодальной, буржуазной, социалистической, революционно-демократической, народной демократии и т. д.

К недемократическим режимам относятся теократический (власть священнослужителей), олигархический (власть элиты), авторитарный (режим личной власти определенного политического лидера), тоталитарный (когда государство полностью подчиняет себе общество, отождествляется с ним), охлократический (власть толпы) и др.

1. Понятие и классификация функций государства

Современные научные представления о понятии функций, их системе и классификации связаны с иными категориями теории государства, прежде всего с такими, как сущность госу­дарства, его социальное назначение и служебная роль. И коль скоро меняются наши представления об основных свойствах современной государственности вообще, то, конечно же, это должно проявляться и в изменении содержания понятия функций государства.

Понятие государственных функций раскрывается при анализе основных свойств этого явления.

Во-первых, функции государства есть предметная характеристика его сущности. Следовательно, они имеют государственно-властный характер. В основе осуществления каждой функции лежат не пожелания или рекомендации, а обязательные, императивные веления государственной власти, исполнение которых обязательно для адресатов и при необходимости, может быть обеспечено принудительной силой государства.

Во-вторых, в функциях государства воплощается служебная роль государства. Как отмечалось выше, государство - это своеобразный по­литический менеджер, состоящий на службе у общества и занимающийся управлением общественными делами. Поэтому функции государства - это не любая деятельность, которая осуществляется его органами. Например, экономическая функция государства - это не производство материальных благ на государственных предприятиях, хотя подобного рода деятельность в том или ином объеме осуществляет большинство современных государств. Идеологическая функция вовсе не сводится к строительству государственных учебных заведений - ведь государство возникает отнюдь не для того, чтобы заниматься производством продуктов питания, проводить научные исследования, повышать культуру членов общества и т. д. Управляя своими предприятиями, организуя их деятельность, осуществляя повседневное хозяйствование, государство действует, как и любой собственник.

Функция государства - это своего рода «деятельность со стороны», государственное управление (менеджмент), осуществляемый в определенных сферах общественной жизни.

В этой связи роль государства можно сравнить с ролью арбитра на футбольном поле, «который не играет сам, но следит за соблюдением правил игры». Иными словами, основным содержанием функций государства является именно управленческая, организующая деятельность государства.

В-третьих, в рамках каждой отдельно взятой функции реализуется определенная задача или комплекс задач, стоящих перед государством в процессе общественного исторического развития.

Реализация же всех государственных функций - средство, способ достижения социального назначения государства в полном объеме.

Осуществление всех государственных функций в целом должно быть направлено на сохранение данного общества, обеспечение его гармоничного развития и функционирования.

Если же государство проводит политику, не способствующую достижению указанных целей, то мы вправе говорить о дисфункциональном характере существующей государственной власти.

В-четвертых, важным свойством государственных функций, которое необходимо учитывать в процессе исследования, является их объективная природа и одновременно субъективный характер практического осуществления.

Каждая функция государства есть объективная реальность, ее осуществление менее всего зависит от желания или нежелания «отдельных правительств». Необходимость реализации той или иной функции обусловливается существованием таких объективных потребностей обще­ственного развития, удовлетворить которые общество само по себе, без государственного вмешательства не может. Игнорирование этого аспекта влечет опасность недооценки роли и значения той или иной функции, произвольной «отмены» какой-либо из них. Именно так сегодня обстоит дело с идеологической функцией российского государства, существование которой у некоторых современных ученых вызывает большие сомнения, поскольку, по их мнению, ее «заменила» функция развития культуры, науки и образования. В подтверждение этого чаще всего апеллируют к ст. 13 Конституции России, согласно которой никакая идеология не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной. Думается, что ссылки на действующее законодательство вообще не могут быть аргументами в споре о существовании или отсутствии какой-либо функции, так как истоки каждой государственной функции, как, впрочем, и самой правовой системы, лежат не в законодательных положениях или желаниях властвующих, а в объективных потребностях социального развития.

Осуществление идеологической функции обусловлено, в частности, и тем, что государство, «не имеющее идеологии», не оказывающее последовательного воздействия на духовную сферу жизни общества, неизбежно будет сталкиваться со значительными трудностями при реализации своей внутренней и внешней политики. И хотя в любом цивилизованном обществе существуют объективные условия, обосновывающие необходимость государственной власти, идеологическая функция в этой связи может рассматриваться как одно из важнейших средств укрепления ее легитимности.

Вместе с тем государство обладает определенной свободой выбора некоторых средств, методов осуществления функций. Таким образом, если «историческая заданность» государственных функций предопределяется объективными социальными потребностями, то сам процесс их реализации определяется теми возможностями, которыми располагает государство в тот или иной исторический период своего развития.

В-пятых, функции государства связаны с задачами, целями государства, но особенно тесно - с государственной деятельностью.

Подводя некоторые предварительные итоги, функцию государства можно определить как объективно необходимое, властное, целенаправленное управленческое воздействие государства в определенных сферах общественных отношений, направленное, в конечном счете, на сохранение данного общества, обеспечение его целостности и жизнедеятельности.

При исследовании государственных функций необходимо учитывать, что это - явление историческое: функции государства подвижны, некоторые из них имеют более или менее длительный характер, меняются их содержание, формы и методы осуществления. В зависимости от конкретной политической внутригосударственной обстановки, международных условий, других обстоятельств роль и значение каждой функции, ее удельный вес в системе иных государственных функций становятся, так сказать, переменными величинами.

Чтобы избежать ошибок в процессе познания, необходима правильная, научно обоснованная классификация функций.

Существует несколько подходов к решению этой проблемы: выделяют постоянные и временные функции, основные и неосновные, внутренние и внешние и т. д.

Постоянные функции - это функции, которые присущи государству на всем протяжении его существования - например, к постоянной функции можно отнести функцию обеспечения, охраны, защиты и восстановления правопорядка, фискальную функцию и проч.

Временные функции государство осуществляет лишь на определенном отрезке своей истории. К непостоянной функции относится, например, экологическая функция, о которой стали говорить только в 50-60-ые годы XX столетия.

Основные функции - это функции, направленные на решение главных, исторических задач; каждая из основных функций представляет систему взаимосвязанных неосновных функций государства.

Неосновные функции - это воздействие государства, направленное на выполнение задач в конкретной и в этом смысле более узкой сфере общественной жизни; каждая неосновная функция государства - это элемент более общей системы - основной функции. Например, правоохранительная основная функция государства включает в себя четыре неосновные функции: охрана государственного строя, охрана собственности, охрана прав и свобод личности и иных субъектов права.

Внутренние функции государства - это функции, направленные на решение задач, вытекающих из внутренней природы каждого общества (экономическая, политическая, фискальная функции и т.п.).

Внешние функции - это функции, которые государство осуществляет на международной арене; они направлены на обеспечение внешнеполитических условий существования общества (оборона страны, установление и поддержание отношений с иными членами международного сообщества) и т.д.

Каждая из предложенных классификаций носит условный характер, их не следует абсолютизировать, учитывая, что в реальной жизни все функции государства образуют единую систему, дополняют друг друга, взаимодействуют и переплетаются. Будучи частью единого механизма, каждая функция становится средством реализации смежных функций и сама, в свою очередь, обеспечивается осуществлением иных государственных функций.

1. Понятие и элементы политической системы

Жизнь человека в обществе очень разнообразна и протекает, условно говоря, в нескольких сферах: экономической, духовной, социально-бытовой и политической. Некоторые авторы выделяют также правовую сферу.

Экономическая сфера охватывает область отношений, в которые люди вступают в процессе производства, обмена, распределения материальных благ. Духовная сфера - это все то, что связано с сознанием людей, их психологией и мировоззрением. В социально-бытовой сфере опосредуется потребность человека в повседневном общении с другими членами общества, оказанием и получением социально-бытовых услуг и т. д. Правовая сфера - это область действия права

Конечно, в реальности трудно провести грань, отделяющую политику от экономики, духовное - от бытового, и т. д. Вместе с тем такое деление, при всей своей условности, может быть полезным для более глубокого познания этих общественных явлений.

При всей кажущейся очевидности дать ответ на вопрос: что такое политика не просто. Например, известный немецкий социолог конца XIX -начала XX столетия Макс Вебер, писал что термин «политика» может рассматриваться как в широком, так и в узком значениях.

В широком смысле под политикой можно понимать «все виды деятельности по самостоятельному руководству» - валютной политике банков, политике профсоюза во время забастовки, школьной политике, политики городской и сельской общины и даже о «политике умной жены, которая |стремится управлять своим мужем».

Однако, рассматривая вопрос о политике и политиках в сугубо научном плане, Вебер предпочитал употреблять эти понятия в более узком смысле, напрямую связывая их с властью и государством.

Границы политического очень подвижны: один и тот же вопрос может приобретать или терять политическое значение, это зависит от самых разнообразных обстоятельств.

В настоящей работе под политикой понимается сфера общественной жизни, в которой решаются вопросы, затрагивающие интересы не только конкретного человека, а множества людей, всего общества; политика - это решение социально значимых задач, управление делами общества в целом.

Политическая жизнь любого общества представляет собой сложное! явление, состоящее из различных слагаемых. При этом политическая жизнь в целом - не механическое соединение, конгломерат случайных событий, а некое единство разнообразных политических явлений, т. е. их система.

Понятие политической системы в специальной литературе имеет два значения. В широком смысле политическая система - это, собственно, и есть вся политическая общественная жизнь, элементами которой являются:

* политические отношения, т. е. отношения между людьми в процессе| решения политических вопросов;
* политическое сознание и политическая культура;
* политические правила (нормы), которые регулируют политическую деятельность людей;
* политическая деятельность;

• различные учреждения, участвующие в политике и т. п. В узком смысле под политической системой понимают совокупность государственных и негосударственных формирований (объединений), участвующих в управлении обществом.

В этом значении, наряду с понятием «политическая система», нередко используется категория «политическая организация общества».

Элементами политической системы, понимаемой в последнем, т.е. в узком смысле слова, являются:

* государство в лице различных государственных органов;
* политические объединения, т. е. общественные формирования, которые создаются специально для решения политических вопросов (политические партии, общественно-политические движения и т. п.); профсоюзные организации;
* религиозные организации;
* объединения промышленников, работодателей, представителей финансового капитала;
* независимые средства массовой информации;
* органы местного самоуправления (муниципальные органы).
* иные негосударственные объединения (некоторые специалисты перечень добавляют трудовые коллективы).

Все вышеперечисленные учреждения можно разделить на две группы. К первой относятся организации, которые изначально создаются для того чтобы участвовать в решении именно политических вопросов - такие формирования можно рассматривать как «собственно политические».

К собственно политическим можно отнести государство в лице различных государственных организаций, политические партии и объединений созданные специально для того, чтобы участвовать в осуществлении и распределении политической и, прежде всего, государственной власти, а так же органы местного самоуправления. Политическая партия - это общественное объединение, созданное в целях участия граждан в политической жизни общества, посредством формирования и выражения их политической воли, участия в общественных и политических акциях, выборах и референдумах, а также для представления интересов граждан в органах государственной власти и органах самоуправления.

Как политические организации, партии осуществляют формирование внедрение в общественное сознание своей идеологии, ведут борьбу печение избирателей, «выращивают» политических деятелей различного уровня и ранга, вырабатывают программы, призванные стать руководством к действию государственных органов и т. д. Деятельность политических партий в Российской Федерации регулируется Федеральным законом 2001 г. «О политических партиях».

В отличие от политической партии общественно-политическое движение не имеет фиксированного, индивидуального членства; членами движения могут считаться все, кому близки цели и идеи такого движения (народно-патриотическое движение и проч.).

Вторую группу образуют учреждения, которые создаются для удовлетворения разнообразных групповых интересов (социально – экономических, производственных, творческих и т.п.). Это так называемые «не собственно политические» организации - профсоюзы, объединения потребителей, предпринимателей, фермеров, актеров, любителей спорта и т.д.

**8. Место и роль государства в политической системе**

Вопрос о месте и роли государства в политической жизни общества в литературе не нашел однозначного решения. Например, К. Маркс считал, что государство со временем постепенно будет утрачивать свое лидирующее положение в политической системе общества, уступая его негосударственным организациям и, в конечном счете, отомрет - его заменит «общественное самоуправление народа».

Определенное распространение сходные взгляды получают и сегодня. Так, отдельные авторы вообще выводят государство за границы политической системы, полагая, что главными субъектами политики в демократическом обществе являются негосударственные формирования и даже отдельная личность. Довольно часто из уст правительственных чиновников приходится слышать, что «они, мол, политикой не занимаются, решают только организационно-технические вопросы» и т. п.

Думается, что подобные взгляды не имеют ничего общего с реальной действительностью. Очевидно, что большинство решений, принимаемых государственными органами, органами местного самоуправления имеют политический характер. Например, даже незначительное повышение оплаты за коммунальные услуги, затрагивает интересы большинства населения страны либо конкретного региона и уже в силу этого становятся политическими.

Поэтому правильнее было бы утверждать, что государство занимает особое место в политической системе любого общества, являете» основным субъектом, способным решать наиболее важные внутренним и внешние политические вопросы.

Это объясняется теми качествами, которыми обладает государство, в отличие от иных негосударственных элементов политической системы:

* государство является суверенной, т. е. верховной организацией по ношению к иным негосударственным элементам политической системы;
* для решения политических вопросов государство использует особый аппарат управления и принуждения, разветвленную систему различных государственных органов;
* обладание монополией на издание правовых норм позволяет государству использовать право в качестве эффективного инструмента государственной политики;
* в «руках» государства находится бюджет страны, оно определяет налоговую, финансовую политику, что позволяет, в свою очередь, манипулировать огромными финансовыми потоками;
* на международной арене государство выступает официальным представителем всего общества, проводит, отстаивает и защищает геополитические интересы страны;
* обладает государственной символикой: государственным гимном, флагом и гербом, что в немалой степени способствует консолидации (от лат. consolidation - укрепление, упрочение) общества;
* поскольку приказы государственной власти являются обязательными для всего населения страны и на всей государственной территории, что позволяет государству аккумулирован, и направлять для решения тех или иных политических задач колоссальные людские ресурсы и материальные средства.

Говоря о той роли, которую играет государство в политической системе, следует помнить, что эта роль определяется сущностью государства. Государство, как отмечалось ранее, представляет собой институт особой власти. А любая власть, в том числе власть государственная, реализуется в управлении и руководстве подвластным объектом.

В этом собственно и заключается роль государства в политической системе: государство призвано руководить и управлять общественной чью.

Термины «руководство» и «управление» часто употребляются как синонимы. Между тем между ними есть и определенные различия.

Государственное руководство обществом это своего рода стратегия пения. Осуществляя руководство, государство не вмешивается в непосредственную деятельность людей и их объединений, ограничиваясь постановкой стратегических задач перед членами общества, определением нормативной основы правового регулирования, созданием условий, обеспечивающих выполнение этих правил членами общества и надзором за их реализацией.

В отличие от руководства государственное управление характеризуется непосредственным вмешательством государства в хозяйственную, производственную, духовную деятельность, причем зачастую жесткими административными методами. И если при осуществлении политического руководства, роль государства можно сравнить с ролью арбитра на футбольном поле, то в процессе управления государство нередко становится, как остроумно замечено, «и тренером, и главным игроком, нередко самому себе устанавливающим основные правила игры».

Соотношение руководящих и управленческих начал в практической деятельности государства зависит от множества обстоятельств, в том числе, от этапа исторического развития государства.

Так для классического государства (государства в собственном смысле слова) характерно полное слияние руководства и управления, их неразделенность, что объясняется особенностями самого классического государства, характером причин, которые обусловили необходимость существования такого государства на определенном этапе развития общества) .

В процессе формирования конституционного государства государственное руководство и управление начинают дистанцироваться друг от друга, что объясняется, в частности, конкуренцией между государством и гражданским обществом, институты которого начинают развиваться после победы буржуазных революций.

Государство, в этих условиях, сохраняя за собой функцию политического руководства, «делегирует» часть своих управленческих полномочий институтам гражданского общества. Однако и в конституционном государстве соотношение между руководством и управлением может кардинально меняться в зависимости от конкретных исторических условий: неспособность гражданского общества к самоуправлению заставляет усиливать и расширять функцию государственного управления - именно на этом и был основан «новый курс» Ф. Рузвельта в 30-е годы XX столетия.

Соотношение государственного руководства и управления зависит не только от своеобразия исторического момента, но и от специфики той сферы общественных отношений, которыми руководит и управляет государство. Очевидно, что руководство и управление, например, экономической жизнью общества, особенно в условиях рынка, отличается от руководства и управления правовой сферой жизни общества. Определенную специфику имеют руководство и управление государством внешнеполитической сферой,) поскольку на международной арене действуют независимые государства, формально-юридически равные в своем суверенитете; государство не может руководить и управлять международной жизнью также свободно, как и внутригосударственной. Руководство и управление внешней политикой приобретают помимо прочего представительский характер, поскольку государство является официальным представителем всего общества на международной арене.

1. Общая характеристика основных теорий о праве

Право – это обусловленная природой человека и общества, выражающая свободу мысли и утверждающая справедливость система регулирования общественных отношений, которой присущи нормативность, формальная определенность и обеспеченность возможностью государственного принуждения.

Понятие права является центральным, базовым понятием всей юридической науки. Этим объясняется то упорное стремление, с которым представители многих отраслей знаний, и не только юриспруденции, уже много веков пытаются дать его определение. Вся история правовой мысли - это, по сути, история не сбывшихся пока в полной мере надежд разобраться в сущности этого явления, постичь и объяснить его природу. В свое время великий философ Иммануил Кант (1724-1804 гг.) сожалел, что «юристы и до сих пор ищут дефиницию для своего понятия права» и предсказывал тщетность этих поисков. Можно констатировать, что, как и в прошлом, так и сегодня в юридической науке нет единого понимания права.

Рассмотрим несколько основных теорий (школ) о праве.

Теологическая (религиозная) школа права.

Представители этой школы - Иоанн Златоуст (345-407 гг.), Аврелий Августин Блаженный (354-430 гг.), Фома Аквинский (1225- 1274 гг.), Марсилий Падуанский (1280-1343 гг.) утверждали, что право изначально выражает божественную волю, наверху пирамиды всего законодательства стоит божественный закон. По мнению христианских теологов, право имеет своей основой те божественные заповеди, которые дал Бог пророку Моисею на горе Синай.

Будучи господствующим мировоззрением вплоть до средних веков, теологическая школа права и сегодня имеет немалое число сторонников, находит практическое воплощение в существующих религиозных правовых системах («мусульманское» право, «иудейское», «буддистское», «индуистское» и т. д.).

Историческая школа права.

Г. Гуго (1764-1844 гг.), Ф. К. Савиньи (1779-1861 гг.), Г. Ф. Пухта (1798-1846 гг.), отвергая идею создания права законодателем, равно как и отрицая существование естественных прав и свобод, утверждали, что право есть продукт исторического развития общества. Оно появляется спонтанно, само собой, вследствие необходимости решать споры между людьми и раз­вивается подобно языку, традициям и нравам. Создателями права могут считаться все члены общества и одновременно, - никто в отдельности.

Психологическая школа права.

Представители - Л. И. Петражицкий (1867-1931 гг.), М. А. Рейснер (1868-1928 гг.). Согласно этой теории, правовые начала человеческого поведения коренятся в психике человека, «эмоциях долга». Право исходит не от государства, а от индивида, оно рождается в недрах человеческой психологии как некое «интуитивное право», основанное на внутренних убеждениях, индивидуальном восприятии человеком своего положения и окружающего его мира. Истинным мотивом поведения человека являются не внешние по отношению к нему нормативные приказы, установленные государственной властью, а внутренние моральные и правовые эмоции. Критикуя позитивистское понимание права, Л. И. Петражицкий писал: «Связывая понятие права с государством, наука лишается богатого и поучительного материала - тех правовых явлений, которые возникали и возникают вне государства, независимо от него и до появления государства...».

Юридический позитивизм.

Дж. Остин (1790-1859 гг.), Дж. Бентам (1748-1832), Г. Ф. Шершеневич (1863-1912) полагали, что право - это система норм (правил поведения), в основе которых лежит властный, императивный приказ государства. Попытки искать право вне действующего законодательства, обосновывать его существование идеями разума и справедливости, существованием неких прирожденных «естественных» прав и свобод, божественной волей или «народным духом» и т. п., позитивистами объявляются изначально бесперспективными и иллюзорными, «чепухой на ходулях».

Естественная школа права.

В определенном смысле, естественно-правовая теория перекликается с теологическими представлениями о праве, поскольку и та и другая школы базируются на том постулате, что у человека есть некие «вечные» права и свободы. Но если теологическая школа видит источник этих прав в Боге, то более поздние теории естественного права, основанием этих прав называют самого человека, его «душу».

Так, Дж. Локк (1632-1704 гг.), Ш. Л. Монтескье (1689-1755 гг.), Д. Дидро (1713-1784 гг.), П. А. Гольбах (1723-1789 гг.), Ж. Ж. Руссо (1712-1778 гг.) и др. утверждали, что человек рождается и существует с определенными правами и свободами, которые берут начало в самой природе человека, в его «естестве».

Согласно естественно-правовой теории, люди обладают определенными правами, прежде всего, правом на жизнь, на свободу, собственность и т.п. «естественным образом», то есть в силу того, что они просто люди, и никто не вправе посягать на эти права.

Государственная власть, создавая юридические нормы, обязана учитывать существование естественных прав и свобод, формулировать и закреплять их в законодательстве, обеспечивать их реализацию. Если же законы государства не признают естественных прав, значит такие законы не имеют юридической силы (lex injusta поп est lex - «несправедливый закон - это не закон вообще»).

Социологическая школа права (юридический реализм).

Истоки юридической социологии лежат в трудах французского мыс­лителя, основателя современной социологии Огюста Конта (1798-1857 гг.). Яркими представителями социологической юриспруденции были Е. Эрлих (1862-1922 гг.), Р. Паунд (1870-1964 гг.), П. И. Стучка (1865-1932).

Сторонники социологической школы справедливо обращают внимание на то обстоятельство, что закон живет только тогда, когда он реально исполняется. Поэтому под правом они понимают не нормы, установленные государственной властью («закон - это лишь попытка создать право»), а реальные общественные отношения, складывающиеся под воздействием, а иногда и вопреки воле законодателя.

«Право, - писал П. И. Стучка, - есть порядок в общественных отношениях».

Истинными творцами права в социологической юриспруденции объявляются судьи, рассматривающие «живые», конкретные юридические дела; а сами судебные решения и образуют собственно право. Один из представителей этой школы Джон Грей (1798-1850) прямо утверждал, что все законодательные акты - это всего лишь источники права, само же право - это именно решения судей.

Марксистское понимание права делает акцент на его классовых началах. «Ваше право, - писали К. Маркс, Ф. Энгельс в работе «Манифест Коммунистической партии», обращаясь к буржуазии, - есть ничто иное, как возведенная в закон воля вашего класса, воля, содержание которой определяется материальными условиями жизни вашего класса».

Помимо рассмотренных, существует множество иных теорий о праве («регулятивная», «примирительная», «солидаристская», «нормативизм») и др.

Встречаются попытки объединения нескольких подходов в один единый («широкое», интегративное определение права). По мнению сторонников такой позиции, право есть единство правового сознания, норм, установленных государством и одновременно, правовых отношений, возникающих в процессе реализации правовых предписаний и базирующиеся на основе представлений о справедливости и свободе.

1. Сущность и признаки права. Принципы права

Для того чтобы сформулировать определение права, необходимо выявить его наиболее важные, существенные свойства (признаки). К ним относятся:

1) государственно-волевая природа права.

Понятие «воля» в русском языке имеет несколько значений, в том числе «стремление к чему-либо, желание, требование чего-либо». Изначально в праве отражается стремление общества к порядку и организованности социальной жизни. В этом смысле право ничем не отличается от иных соци­альных норм - морали, обычаев и др., ведь любая нормативная система, регулирующая человеческое поведение, ставит цель упорядочить общественные отношения; любая социальная норма - есть «желание лучшего».

При осуществлении правотворческой деятельности властвующим лицам, в той или иной степени, приходится считаться с традициями и моральными ценностями, распространенными в обществе, уровнем социально-экономического развития страны, классовой структурой общества и т.п. Может сложиться ситуация, когда представление государства о желаемом и необходимом порядке в обществе, не совпадает с представлениями большинства населения страны. Игнорирование всего этого может затруднить или сделать вообще невозможным последующую реализацию созданных правовых норм и привести к плачевному исходу самих властвующих, вплоть до потери ими своего доминирующего положения. В этой связи справедливо утверждение, что право, выражая госу­дарственную волю, в конечном счете, есть отражение баланса социальных интересов.

В этом как представляется и заключается сущность, т. е. главное внутреннее свойство права.

2) нормативный характер права.

Правом следует называть государственную волю, которая выражена в виде норм - «неперсонифицированных» предписаний общего характера, рассчитанных на неоднократное применение и неопределенный круг лиц.

При этом нужно учитывать, что правовое регулирование невозможно без издания государством различных правовых актов, имеющих индивидуальное значение. Такими актами могут быть приказ о назначении на должность, решение о назначении пенсии, приговор суда по конкретному юридическому делу и т. д. Подобные акты порождают юридические последствия, вносят изменения в правовое положение субъектов, но понятием «право» не охватываются.

1. регулятивный характер права.

Главная, основная цель любой социальной нормы заключается в воздействии на человеческое поведение; можно утверждать, что все социальные нормы - правовые, моральные, религиозные и проч. есть регуляторы поведения.

Однако, в отличие от иных социальных норм, правовые нормы по своей внутренней природе являются государственно-властными предписаниями, и уже в силу этого общеобязательны для всего населения страны.

Иными словами, право - это государственный регулятор человеческого поведения.

При этом надо иметь в виду, что далеко не каждый акт деятельности подвергается правовому регулированию. Например, право не регулирует внутреннюю мыслительную деятельность людей; невозможно регулировать такие поступки, где человек лишен права выбора вариантов поведения (глотание пищи, дыхание и т. п.).

Объектом правового регулирования, следовательно, является лишь такое социально значимое поведение человека, когда он взаимодействует с другими людьми, имеет возможность выбора из нескольких вариантов поведения, иначе говоря, общественные отношения.

1. право устанавливается (санкционируется) и охраняется государством.

В структуре любого современного государства есть особые госу­дарственные органы, основным назначением которых является издание правовых норм, т. е. правотворческая деятельность. В некоторых правовых системах с санкции (разрешения) государства юридическое значение могут приобретать отдельные обычаи, договорные нормы, акты, принятые непосредственно народом на всенародном голосовании - референдуме, религиозные нормы и т. д.

Кроме правотворческих органов, в структуре государственного аппарата существуют и специальные правоохранительные органы. Употребление выражения «государство охраняет право» достаточно условно: ведь вред от противоправного действия терпят не сами нормы, а реальные общественные отношения, социальные ценности, права и свободы человека. Точнее было бы говорить о том, что государство следит за выполнением правовых норм, обеспечивает их реализацию.

1. праву присущ системный характер.

Право - это не просто множество правовых норм, не простая сумма правовых предписаний, а их определенное единство. Все правовые нормы объединены внутренними взаимосвязями, взаимодействуют и дополняют друг друга.

Социальная нормативная охрана - это воздействие на человеческое поведение существующими в обществе социальными нормами для защиты общественных отношений от возможных и совершаемых нарушений. Потребность в регулировании и охране общественных отношений существует в любом обществе, в том числе, и в первобытном обществе, которое права не знало.

Социальное назначение права, его конечная цель, которая и обусловила потребность в его появлении, - обеспечить упорядоченность и организованность отношений в обществе, которое приходит на смену первобытнообщинному строю.

Право в силу своей специфики осуществляет это четырьмя способами:

во-первых, наделяет субъектов определенными юридическими правами, т. е. указывает на варианты возможного поведения в той или иной ситуации.

Во-вторых, право возлагает юридические обязанности, т. е. определяет вид и меру необходимого, должного поведения субъектов права.

В-третьих, право запрещает совершение определенных поступков.

В-четвертых, право определяет юридические способы обеспечения выполнения правовых предписаний, которые воплощаются либо в мерах неблагоприятного воздействия в отношении нарушителей правовых норм, либо в правовых стимулах и поощрениях для законопос­лушных лиц.

В соответствии с этим следует выделять четыре функции права:

* наделение лиц юридическими личными (субъективными) правами (правонаделительная функция);
* возложение на субъектов права личных юридических обязанностей (правообязывющая функция);
* запрещение совершения определенных действий (правозапрещающая функция);
* установление и закрепление юридических мер, обеспечивающих выполнение требований правовых норм (правообеспечительная функция).

Указанные функции можно рассматривать как основные (общеотраслевые) функции права, поскольку они присущи в той или иной степени любой отрасли права.

К неосновным (отраслевым) относятся функции, которые отражают специфику отдельных отраслей: учредительная, восстановительная, компенсационная, карательная, ограничительная, и т. д.

1. Основания классификации и виды правовых норм

Можно предложить несколько оснований классификации и соответственно выделить несколько видов правовых норм:

1. По форме выражения: нормы-принципы, нормы-дефиниции нормы-декларации и нормы-правила поведения.

Нормы-принципы - это предписания, закрепляющие основополагающие императивные требования, начала, которые выражают сущность права в целом, или какой-либо его отрасли. Нормы-дефиниции содержат определения юридических понятий.

Нормы-декларации содержат программные установки, указывают задачи и цели правового регулирования.

Нормы-правила поведения содержат указания на права или обязанности.

2. По целям: охранительные и регулятивные. Охранительные нормы содержат либо непосредственный запрет на совершение каких-либо действий, либо указание на наказание, которое ждет правонарушителя; большинство норм особенной части Уголовного кодекса, Кодекса об административных правонарушениях являются охранительными. Регулятивные нормы содержат в себе указания на права, либо обязанности.

Следует заметить, что деление правовых норм на регулятивные и охранительные признается далеко не всеми учеными, поскольку имеет весьма условный характер: любая норма и регулирует и, одновременно, охраняет общественные отношения - «оторвать» одно от другого практически невозможно.

3. По отраслям права: материальные и процессуальные.  
Нормы материального права определяют права и обязанности лиц, устанавливают что должен или может сделать субъект права, процессуальные - определяют процедуру осуществления прав и обязанностей, указывают на то как нужно выполнять права и обязанности, определяют порядок защиты в случае их нарушения.

Как правило, процессуальные нормы объединяются в специальных процессуальных нормативных актах - в Уголовно-процессуальном, Гражданско-процессуальном и т. п. кодексах, но могут содержаться и в нормативных актах материальных отраслей.

4. По методу правового регулирования: императивные, диспозитивные, поощрительные и рекомендательные.

Императивные нормы закрепляют строго определенный вариант поведения, которого неукоснительно должен придерживаться адресат нормы; выбора в этом случае у субъекта нет. Императивный характер присущ большинству норм конституционного, уголовного, административного и некоторых других отраслей права.

Диспозитивные нормы предусматривают, как правило, несколько вариантов будущего поведения лица, к которому обращена норма; участники правоотношений самостоятельно, путем договоренности между собой выбирают один из возможных вариантов поведения.

Диспозитивный характер присущ большинству норм гражданского, семейного, предпринимательского права.

Рекомендательные нормы содержат в себе пожелание, совет придерживаться определенного поведения; при этом субъекты вовсе не обязаны неукоснительно его выполнять.

Как правило, в национальной правовой системе рекомендательные нормы занимают весьма незначительное место; гораздо больше таких норм существует в международном праве.

5. По способу правотворчества: нормы, непосредственно установленные государством, и нормы, санкционированные государством.

Нормы непосредственно установленные государством содержатся нормативно-правовых актах, принимаемых компетентными государственными органами.

Примером норм санкционированных государством являются правовые обычаи, учредительные договоры (уставы) об образовании юридического лица после регистрации их в государственных органах и т.п.

В литературе встречаются и иные классификации правовых норм:

* по предмету правового регулирования: конституционные, гражданские, уголовные, административные и т.д.;
* по юридической силе (нормы закона и подзаконных актов);
* по времени (постоянные, временные и чрезвычайные);
* по субъекту нормотворчества (нормы, установленные народом, органами законодательной власти, Президентом, органами исполни­тельной власти, местного самоуправления);

по широте охвата регулируемых отношений (общие и специальные).

1. Механизм правового регулирования

Роль и значение права в системе нормативного регулирования определяются не только спецификой собственно правовых норм, но и особенностями самого механизма правового воздействия на общественные отношения.

Правовое регулирование - сложный процесс, который проходит несколько стадий, требует существования не только юридических средств, но и определенных социальных и психологических условий.

Понятие механизма правового воздействия объединяет 3 аспекта: социальный, психологический и собственно юридический.

Механизм правового воздействия в социальном смысле - есть система внеправовых средств и условий, которые обеспечивают воплощение правовых требований в реальную жизнь.

Механизм правового воздействия в психологическом смысле образуют внутренние духовные (психологические) условия, направленные на реализацию права.

Механизм правового регулирования в юридическом смысле - это система специальных юридических средств, с помощью которых осуществляется непосредственное целенаправленное воздействие права (регулирование) на общественные отношения.

В последнем значении предметом исследования становятся специально-юридическое действие права и специфические средства, используемые при этом: сами правовые нормы, правовые отношения, акты реализации права, способы и методы правового регулирования, иными словами, те юридические средства, с помощью которых требования права из сферы «должного» переводятся в плоскость «реально существующего».

Юридический механизм правового регулирования охватывает четыре стадии - три обязательных и четвертую - факультативную:

1) формирование нормативной основы правового регулирования;

2) возникновение субъективных (личных) юридических прав и обязанностей;

3) реализация субъективных (личных) юридических прав и обязанностей;

4) применение права (факультативная стадия).  
Каждой стадии соответствует особые юридические элементы механизма правового регулирования:

* правовые нормы,
* правоотношения,
* акты реализации права,
* акты применения права (дополнительный элемент). Некоторые авторы, помимо указанных, называют еще такие элементы как правосознание, юридическую ответственность, юридические факты.
* возложением на субъектов обязанности совершить определенные иные действия (позитивное обязывание);
* возложением обязанности воздерживаться от запрещенных действий (запрет);

• предоставлением возможности осуществить определенные действий (дозволение);

* установлением правовых стимулов, льгот и наград за правомерное поведение (правовое поощрение);
* определением видов правового принуждения (наказания), применяемых к нарушителям правовой нормы.

Воздействуя на человеческое поведение, право использует специфические правовые средства, которые позволяют праву выполнять свое историческое предназначение - быть регулятором общественных отношений. Среди таких средств чаще всего называют:

* правовые стимулы т.е. правовые средства «подталкивающие» людей к законопослушному поведению. К правовым стимулам традиционно относят субъективное (личное) право, законный интерес, правовое поощрение, правовые льготы.

Разновидностью правовой льготы является так называемый правовой иммунитет - освобождение некоторых субъектов права от выполнения какой-либо юридической обязанности. Правовыми иммунитетами пользуются сотрудники посольств - дипломатические агенты, которые полностью или частично освобождаются от юрисдикции страны пребывания, особые категории граждан (глава государства, депутаты парламента, члены избирательных комиссий и т.п.). Свидетельским иммунитетом, т.е. освобождением от обязанности давать свидетельские показания в определенных законом случаях обладают судьи, защитники, священнослужители и т.д.

В соответствии со ст. 51 Конституции РФ каждый человек обладает свидетельским иммунитетом: «никто не обязан давать свидетельские показания против самого себя, своего супруга и близких родственников, круг которых определяется федеральным законом».

• правовые ограничения - установленные правовой нормой средства, которые сдерживают противозаконное поведение. К правовым ограничениям следует относить юридические обязанности, наказание и запреты.

Сочетание указанных способов зависит главным образом от характера тех общественных отношений, которые регулируются правовыми нормами. Так, например, для регулирования семейных, гражданских (имущественных) отношений более характерно дозволение возможного поведения, предоставление определенной свободы действий участвующих лиц, правовое поощрение их инициативы.

Уголовные, административные отношения регулируются в основном установлением обязанностей, запретов, мер правового принуждения.

Своеобразие сочетания и применения способов правового регулирования в той или иной отрасли права определяют общую направленность правового воздействия и позволяют выделить два типа правового регулирования: публично-правовой и частно-правовой.

Публично-правовой тип применяется для регулирования отношений, связанных с властным руководством обществом: оно исходит от государства, это - централизованное, государственно-властное регулирование по схеме «начальник - подчиненный».

Публично-правовой тип регулирования основан на запретительно-разрешительном принципе - «запрещено любое поведение, кроме прямо разрешенного». Такой тип регулирования отличается императивностью, наделением одной из сторон специальными управленческими полномочиями и соответствующими обязанностями другой стороны и характерен для конституционного, уголовного, административного и т.п. отраслей права.

Частно-правовой тип - это децентрализованное регулирование; оно характерно для регулирования предпринимательских, семейных отношений, отношений, возникающих, в процессе обмена материальными и духовными благами.

В основе частно-правового регулирования лежит разрешительно-запретительный принцип, который выражается формулой «разрешено любое поведение, кроме прямо запрещенного».

Частно-правовому типу присущи диспозитивность, предоставление субъектам правовой инициативы, автономии (относительной свободы) воли при выборе возможных вариантов поведения, юридическое равенство сторон.

Именно такой тип регулирования более свойственен отраслям гражданского, семейного, предпринимательского права и др.

1. Понятие и виды форм (источников) права

В философии категория «форма» обозначает способ существования и выражения сущности. Если под сущностью права понимать государственную волю, то форма права отвечает на вопросы как выражается эта воля, как или каким способом она закрепляется, каково ее внешнее выражение?

Наряду с понятием «форма права» в юридической науке употребляется термин «источник права».

Форма (источник) права - это официально установленные способы выражения и закрепления правовых норм, в которых выражается государственная воля.

Истории правовой цивилизации известны несколько форм (источников) права.

1. Правовой обычай - форма права, при которой отдельным обычаям с разрешения (санкционированием) государства придается юридическое значение.

Механизм формирования этого источника права, на первый взгляд, достаточно прост и сводится к двум основным способам. Государство может придавать обычным нормам юридическое значение путем воспроизведения обычаев в действующем законодательстве (так называемая рецепция). Этот способ придания юридической силы обычаям был свойствен начальным периодам формирования права. Получив письменное закрепление, такие обычаи с течением времени все больше напоминают, если не по происхождению, то, во всяком случае, по форме выражения, нормы законодательства.

Второй способ, более характерный для современных правовых систем сводится в установлении в правовой норме отсылки к сложившимся действующим в обществе обычаям.

Правовой обычай был основным источником права в древнем мире – первые исторические памятники права представляли собой записи обычаев, сохранившихся от первобытного общества (Законы XII таблиц, Законы Ману, Русская Правда); не случайно при характеристике правовых систем появившихся исторически первыми отмечается их «обычный характер». Правовой обычай был распространен и в средние века.

Значительную роль обычай играет и в некоторых отраслях современного международного права.

Для большинства современных национальных правовых систем правовой обычай можно рассматривать как нетипичную форму права, применяемую относительно редко (например, в Великобритании обычай сохраняет значение источника отдельных правил функционирования государства; конституционному праву Франции также не чужды ссылки на республиканскую или конституционную «традицию» и т. п.).

Право, в котором обычай играет роль основного источника, можно называть обычным (традиционным) правом.

Для российской системы права такая форма права является нетипичной и применяется редко.

2. Юридический прецедент - форма права, при которой решение высших судебных или иных органов по конкретному юридическому делу и в отношении конкретного лица становится общеобязательным правилом, «образцом» по которому нижестоящие суды (иные органы) решают похожие, аналогичные дела.

Юридический прецедент как форма права исторически прижился не во всех правовых системах, сегодня он сохраняется в Англии, США, Канаде, Австралии и др.

Прецедент как форма права имеет свои достоинства и недостатки. С одной стороны, прецедент позволяет лучше учитывать реалии общественной жизни, поскольку постоянно возникают новые ситуации, не укладывающиеся в действующее законодательство. С другой - прецедентное правосудие достаточно дорогостоящее и длительное занятие: рассмотрение дел, например, в английских судах может длиться десятки лет.

Правовые системы, в которых основным источником является прецедент, называются прецедентным (англосаксонским) правом.

Отечественная наука в прошлом неодобрительно оценивала такую форму права, справедливо, в общем-то, полагая, что использование прецедента чрезмерно расширяет возможности судебного усмотрения, «размывает» границы законности. И сегодня можно встретить работы отечественных ученых, в которых категорически утверждается, что подобной формы в российском праве не существует. Однако большая часть специалистов высказывает более сдержанные мнения по этому вопросу, указывая, что современная российская юридическая реальность, в частности деятельность Конституционного Суда, позволяет говорить о формировании подобной формы и в российской правовой системе.

3. Юриспруденция (юридическая наука) как источник права.

Суть этой формы права заключается в том, что юридически обязательное значение придается научным положениям, теориям, взглядам известных юристов, которые приобретают характер нормы и, в соответствии с которыми выносятся судебные решения.

В некоторых современных правовых системах научные положения сохраняют юридически обязательное значение. Например, в мусульманском праве одним из источников является так называемая «иджма» - мнения специалистов - знатоков ислама. В Бразилии и Португалии до сих пор сохраняется правило, согласно которому «приговор суда может расходиться с написанными правилами только при условии, что на это было получено согласие всего юридического сообщества, которое включает судей, профессоров и адвокатов».

Международный Суд ООН при рассмотрении переданных ему споров вправе использовать суждения наиболее квалифицированных специалистов по публичному международному праву, что дает основания некоторым ученым рассматривать науку международного права в качестве одного из его источников.

Правовую систему, в которой в качестве источника используется юридическая наука, условно можно назвать «доктринальным правом».

В большинстве современных правовых систем такого источника нет, либо он занимает весьма незначительное место, поскольку мнения, высказываемые учеными, часто туманны и противоречивы. В российском праве такой формы права нет.

4. Основные права и свободы человека как источник права. Следует заметить, что говорить о таком источнике права можно применительно лишь к тем странам, в которых естественно-правовая теория происхождения прав и свобод человека получила официальное признание и закреплена в конституциях этих стран. Однако и в этих странах, случаи вынесения судебного решения на основе неких прирожденных, неотъемлемых прав и свобод личности, если они не закреплены в действующем законодательстве, достаточно редки.

В современной российской правовой системе такая форма права отсутствует.

5. Договор с нормативным содержанием (нормативно-правовой договор).

В самом общем виде договор представляет собой соглашение между участниками правовых отношений, которое содержит взаимные права и обязанности сторон. В странах с рыночной экономикой такая форма права имеет большое значение, поскольку основой свободного рынка являются соглашения между лицами, участвующими в хозяйственной деятельности.

Договор как источник права, при всей своей значимости, для российского права не является основной формой, потому что посредством договоренности можно урегулировать лишь некоторые общественные от­ношения. Договор может быть применим, да и то в известных пределах, для регулирования конституционных отношений (договор о разграничении полномочий между федерацией и ее отдельными субъектами), семейных (брачный контракт), некоторых имущественных отношений и т.п.

Договор является главной, основной формой современного международного права, поэтому его можно определить как договорное право. Некоторые международные договоры, заключенные российским государством являются источником и национального права.

В целом можно сделать вывод, что для российского права такая форма права является нетипичной и применяется для регулирования лишь, некоторых видов отношений.

6. Религиозные нормы как источник права. В некоторых правовых системах, как прошлого времени, так и современности в качестве правовых норм могут использоваться положения «священных книг» - Библии, Корана, Талмуда, одним словом, религиозные нормы.

Например, в современном Иране для принятия решения о признании человека умершим гражданским законодательством установлен семилетний срок его отсутствия. Однако этот срок может быть сокращен, если религиозные власти вынесут иное заключение (так называемая «фатва»). В Израиле порядок принятия решения о признании человека умершим определяется гражданским законодательством, но раввину предлагается высказать свое мнение по этому вопросу.

Религиозные правовые системы называются также каноническим правом. Сегодня подобный источник права может рассматриваться как исторический пережиток и сохраняется лишь в некоторых странах («мусульманское право», «иудейское право», «буддийское право», «индусское»). В российском праве такой формы права нет.

7. Нормативно-правовой акт. Суть этого источника права заключается в том, что государство в лице компетентных государственных органов издает новые правовые нормы. Те правовые системы, в которых нормативно-правовой акт является главной, приоритетной формой права, получили название статутного (романо-германского, континентального) права.

Для российского права нормативный акт является основной формой права, поэтому российское право, с известными оговорками, можно отнести к романо-германской правовой «семье».

14. Нормативно-правовой акт: понятие и виды

Нормативно-правовой (нормативный) акт является главной формой российской правовой системы.

Нормативно-правовой акт - это официальный документ компетентных органов, который содержит новые правовые нормы, изменяет или прекращает действие существующих правовых норм.

Перечислим признаки, которые характеризуют этот источник права:

1) Издавать нормативно-правовые акты могут только уполномоченные на это органы. Чаще всего нормативные акты издаются представительными органами государственной власти (парламентом) и местного самоуправления (районные, городские думы, советы). Кроме того, в России нормативные акты в пределах своей компетенции могут издавать Президент Российской Федерации, государственные органы исполнительной власти: правительство, отдельные ведомства и министерства, а также исполнительные органы местного самоуправления: районные, городские администрации. Иногда, государство может делегировать, т. е. передавать право на издание нормативных актов и некоторым общественным организациям: так, в период существования Советского государства возможностью издавать нормативные акты в области охраны труда, заработной платы, социального обеспечения обладали профсоюзы.

Наиболее важные нормативные акты могут быть приняты на всенародном голосовании (референдуме) непосредственно населением страны.

1. Основным содержанием нормативного акта являются правовые нормы. Нормативным актом могут вводиться новые нормы, отменяться или изменяться прежние. Этим своим содержанием нормативные акты отли­чаются от иных юридических документов: актов толкования и применения права.
2. Нормативный акт - это особый письменный документ. Он обладает определенными реквизитами и внутренней структурой, которая может включать в себя: наименование, преамбулу, основную часть, заключительные постановления.

Кроме перечисленных, каждый нормативный акт обладает и другими признаками права в целом, а именно:

* имеет государственно-властный характер;
* выражает государственную волю;
* направлен на регулирование общественных отношений;
* обеспечивается в своем исполнении государством;
* принимается в специально установленном процессуальном порядке и в пределах компетенции конкретного органа.

Виды нормативно-правовых актов.

Поскольку нормативно-правовых актов много, применяются разнообразные критерии их классификации. Например, в зависимости от характера тех общественных отношений, на регулирование которых направлен тот или иной нормативный акт различают конституционные нормативные акты, административные, гражданские, уголовные и т. п.

По своей юридической силе все нормативно правовые акты делятся на законы и подзаконные нормативные акты.

Закон - это нормативный акт, принятый высшими органами законодательной власти государства, который направлен на регулирование наиболее важных общественных отношений и обладает наивысшей юридической силой.

Для понимания специфики закона важно уяснить, что, в отличие от иных нормативных актов, он:

* принимается только органами законодательной власти (представительными органами), т. е. парламентом. Так, федеральные законы Российской Федерации вправе издавать только Федеральное Собрание, законы субъектов Российской Федерации - только их представительные органы (областные, краевые думы, законодательные собрания, парламенты республик и др.).

Своеобразным исключением из этого правила является референдум: некоторые наиболее важные законы может принимать население страны всенародным голосованием;

* регулирует не любые, а только наиболее важные общественные отношения;
* обладает высшей юридической силой. Все иные подзаконные акты не должны противоречить закону, а издаются на основе закона и для его исполнения. Если подзаконный акт противоречит закону, то данный подзаконный акт должен быть отменен, а практическому осуществлению на практике в этом случае подлежит закон как акт, обладающий высшей юридической силой;

Различают конституционные и текущие законы.

Конституционные законы определяют основы государственной и общественной жизни, правового статуса человека и гражданина, права и обязанности высших органов государства (Федеральный Конституционный Закон «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации»).

Учитывая особое значение конституционных законов, в законода­тельстве большинства стран установлен особый порядок их принятия, изменения и отмены.

Текущие законы регулируют менее важные в сравнении с конституционными законами общественные отношения (например, Федеральный закон РФ «О качестве и безопасности пищевых продуктов»).

Подзаконные нормативные акты могут издаваться главой государства, органами исполнительной власти и органами местного самоуправления.

Нормативные акты Президента Российской Федерации называются указами, нормативные акты Правительства Российской Федерации - постановлениями. Кроме того, отдельные министерства и ведомства могут издавать нормативные приказы, инструкции, директивы, циркуляры и т. п.

Органы местного самоуправления издают нормативные акты, которые чаще всего называются решениями и постановлениями.

1. Систематизация нормативно-правовых актов: понятие и виды.

Поскольку нормативно-правовых актов в развитой правовой системе общества достаточно много, они постоянно изменяются, очевидно, что возникает необходимость в осуществлении особого вида деятельности по упорядочению нормативных актов, приведению их в единую систему в целях эффективного и удобного их использования. Такая деятельность называется систематизацией нормативно-правовых актов. В результате систематизации нормативные акты располагаются в определенном порядке, класси­фицируются по определенным разделам, рубрикам, кодексам и т.п.

Различают несколько видов систематизации.

1. Учет нормативных актов - самая простая, «первичная» систематизация нормативного материала, которая осуществляется, как  
правило, внутри организаций, издающих нормативные акты. Учет  
может быть журнальным, картотечным, автоматизированным и т.п.

2. Инкорпорация - такая форма систематизации, при которой  
происходит внешняя обработка нормативного материала без изменения  
внутреннего содержания нормативных актов.

Инкорпорация лишена правотворческого начала; при такой форме систематизации текст нормативного акта не подвергается существенным изменениям - в лучшем случае туда могут вноситься уже произошедшие, официально принятые в сравнении с первой редакцией изменения. Новые правовые нормы в текст нормативного акта в процессе инкорпорации не добавляются.

Различают официальную инкорпорацию и неофициальную.

Официальная инкорпорация осуществляется уполномоченными на подобную деятельность лицами и имеет обязательный для применения характер. В таких сборниках размещен официальный (аутентичный) текст нормативного акта, которым следует руководствоваться в практической деятельности, и на который нужно ссылаться при написании научных, дипломных или курсовых работ.

Неофициальная инкорпорация осуществляется неуполномоченными на такую деятельность лицами и не имеет обязательного значения. Неофициальной инкорпорацией часто занимаются научные работники, практикующие юристы и т.п.

В соответствии со способом расположения нормативного материалы выделяют отраслевую (предметную), хронологическую и смешанную инкорпорацию.

3. Кодификация - это такая систематизация, при которой непосредственно в самом процессе систематизации во внутреннее содержание нормативного акта вносятся необходимые изменении - добавляются новые правовые нормы, меняется содержание действующих правовых предписаний, изымаются старые нормы.

Главное отличие кодификации от иных форм систематизации заключается в том, что кодификация носит правотворческий характер, направлена на совершенствование действующего законодательства.

Не случайно поэтому, некоторые юристы определяют кодификацию как высшую форму систематизации, главная функция которой - «изменение содержания правового регулирования, придание ему комплексного системного характера».

Иногда кодификация может осуществляться в масштабе всего национального законодательства в целом - в результате всеобщей кодификации создается Свод законов («Кодекс кодексов»).

Очевидно, что кодификация может осуществляться только в официальном порядке уполномоченными на такую деятельность лицами.

4. Консолидация - это такая форма систематизации, при которой несколько нормативных актов, регулирующих сходные общественные отношения, объединяются в один единый нормативный акт.

В России такая форма систематизации применяется достаточно редко. Например, Указ Президиума Верховного совета СССР от 1 октября 1980 года «О праздничных и памятных днях» объединил сорок восемь ранее дейст­вующих актов по этому вопросу; в 1992 году Центральным банком РФ было принято положение о безналичных расчетах, заменившее собой ряд ранее действующих инструкций и т. п.

Достоинством консолидации является возможность некоторой «рас­чистки» законодательства при его объединении путем отмены (пропуска) или замены явно устаревших или повторяющихся норм, без внесения изменений в их содержание.

В результате консолидации появляется новый нормативный акт, иногда даже более высокой силы, чем предыдущие. Очевидно, что консолидация может носить только официальный характер; при этом все прежние акты утрачивают свою юридическую силу.

При большом количестве изменений (новелл), внесенных в закон или иной нормативный акт, используется также возможность его повторной официальной публикации в полном объеме («новеллизация»), при которой старая редакция акта теряет силу. Такой прием значительно облегчает применение официального текста нормативного акта.

**КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО**

1. **Понятие конституционного права, его предмет и метод**

Конституционное право – комплексная отрасль права, являющаяся основой правовой системы любого государства. В то же время эта отрасль сравнительно молода. Свое начало она берет с эпохи буржуазных революций в Европе нового времени, когда окрепшая буржуазия стремилась законодательно закрепить свои права на фоне угасания абсолютизма.

Конституционное право – отрасль права, регулирующая общественные отношения в сфере установления конституционного строя, реализации прав и свобод человека и гражданина, федеративного устройства, формирования и функционирования основных органов государства и местного самоуправления.

Таким образом, основными для конституционного права РФ являются следующие вопросы:

1) основы конституционного строя РФ;

2) права и свободы человека и гражданина;

3) федеративное устройство РФ;

4) Президент РФ, его статус, полномочия и порядок замещения должности;

5) Федеральное Собрание РФ, его состав и полномочия;

6) Правительство РФ, его функции и порядок формирования;

7) судебная власть в РФ и органы надзора за соблюдением законов;

8) местное самоуправление в РФ;

9) конституционные поправки и пересмотр Конституции.

Конституционное право опирается на международные договоры РФ, его нормы имеют приоритет над любыми другими нормами. В случае противоречия между нормами Конституции РФ и другими нормами национального права действуют нормы Конституции РФ, что определяет ее высшую юридическую силу.

Все законы и другие нормативные акты должны приниматься в соответствии с Конституцией РФ, что показывает ее верховенство.

Конституционное право – комплексная отрасль права, поскольку может быть применено практически во всех сферах общественных отношений, регулирование которых правовыми методами в принципе возможно.

Конституционное право закладывает основы таких отраслей права, как гражданское право (свобода экономической деятельности, признание равенства всех форм собственности – ст. 8 Конституции РФ), уголовный процесс (ограничение тайны переписки на основании судебного решения – ст. 28), семейное право (материнство и детство находятся под охраной государства – ст. 38), право социального обеспечения (каждому гарантируется социальное обеспечение по возрасту – ст. 39) и др.

Конституционное право содержит также нормы, характерные лишь для этой отрасли (нормы, посвященные системе органов государства, Конституционному Суду РФ и др.).

Таким образом, конституционное право является самостоятельной отраслью права.

Основным источником конституционного права является Конституция РФ (Основной Закон), принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 г., федеральные конституционные законы, федеральные законы и международные договоры РФ также могут содержать нормы конституционного права.

Особенности конституционного права:

1) комплексная отрасль права;

2) несмотря на прямое действие Конституции РФ, ряд норм нуждаются в дополнительной правовой регламентации;

3) приоритет в системе национального права;

4) особая система контроля за соблюдением Конституции РФ;

5) наличие значительного количества декларативных положений и др.

Предмет отрасли означает то, на что направлен взгляд исследователя, в данном случае это общественные отношения в сфере государственной власти и управления, порядка замещения высших государственных должностей, обеспечения основных прав и свобод человека и гражданина, государственному и территориальному устройству Российской Федерации.

Предмет регулирования является определяющим фактором для методов регулирования. Наличие собственного метода регулирования – признак самостоятельности отрасли.

Методом конституционно-правового регулирования является совокупность приемов и способов правового воздействия на соответствующие общественные отношения.

Эти методы разнообразны и зависят от характера предмета правового регулирования. К ним можно отнести:

– императивный (метод властных предписаний, субординации, который основан на запретах, обязанностях, ответственности);

– диспозитивный (метод равноправия сторон, координации, который основан на дозволениях).

Императивный метод выражается в однозначном требовании, обращенном к лицу или органу, выполнить определенное предписание, т. е. совершить какое-то конкретное действие в соответствии с нормой закона (Председатель Правительства РФ назначается Президентом РФ, во всех случаях неспособности Президента РФ выполнять свои обязанности его полномочия выполняет Председатель Правительства РФ) или в однозначном запрете на совершение каких-либо действий с его стороны (запрещается пропаганда национальной ненависти или вражды, никто не может быть принужден к вступлению в какое-либо объединение или пребыванию в нем). Императивное регулирование не оставляет субъекту правоотношения иных законных вариантов поведения, кроме предусмотренных данной конституционной нормой.

Суть диспозитивного метода, напротив, заключается в предоставлении субъекту свободы выбора вариантов поведения, наделении его правом решать определенные вопросы самостоятельно. Конституция может просто сослаться на свободу воли субъекта в решении данного вопроса (каждый имеет право на труд) или предусмотреть несколько вариантов поведения, возможных в данной ситуации и в рамках которых субъект должен осуществить свой выбор (в случае повторного вынесения Государственной Думой недоверия Правительству РФ Президент РФ отправляет в отставку Правительство или распускает Государственную Думу).

Перечисленные методы подразделяются на следующие способы воздействия:

1) дозволение (применяется преимущественно к регулированию статуса человека и гражданина и определению компетенции государственных органов и субъектов Федерации);

2) обязывание (применяется к организации власти, исполнению долга гражданина перед государством);

3) запрещение (применяется к действиям, нарушающим права и свободы человека, посягающим на интересы государства).

Наука конституционного права также обладает собственной совокупностью методов. Метод науки по своей природе и функциям не совпадает с методологией отрасли. Наука не уполномочена регулировать общественные отношения, она призвана их изучать.

К числу таких методов можно отнести общенаучные и специальные методы.

Общенаучные методы – это методы, характерные для научного познания в целом. К ним относятся анализ, синтез, индукция, дедукция, моделирование.

Специальные методы – это такие методы, как исторический, функциональный, сравнительно-правовой и др.

1. **Источники конституционного права: понятие и виды**

Различают понятие источника права в материальном и формальном, юридическом смыслах. В первом значении понимаются факторы, определяющие само содержание права. К ним относят материальные условия жизни общества, его экономические отношения. В юридическом смысле в качестве источника права рассматриваются формы, посредством которых устанавливаются и получают обязательную силу правовые нормы. Формами в этом случае выступают правовые акты. Источниками конституционного права являются правовые акты, посредством которых устанавливаются и получают юридическую силу конституционно-правовые нормы. Ими считаются только действующие в настоящий период правовые акты. Для источников права установлен как особый порядок их принятия, так и отмены. После отмены акта он перестает быть источником действующего права.

Среди источников конституционного права выделяют следующие:

1. Конституция РФ. Является Основным Законом РФ, обладает верховенством по отношению ко всем прочим законам и нормативным актам, которые должны в свою очередь соответствовать положениям Конституции РФ. Конституция РФ имеет прямое действие. Это означает, что при правоприменении она может быть использована непосредственно, т. е. на ее нормы можно сослаться в правоприменительном документе, жалобе, исковом заявлении и так далее при условии, что норма не требует дополнительной законодательной регламентации. Конституция является как бы почвой для принятия других законов, поскольку устанавливает основы конституционного строя, федеративное устройство РФ, полномочия ряда важнейших государственных органов, их компетенцию, а также порядок замещения федеральных должностей (таких, например, как судьи, Президент, депутаты и т. д.). Конституция РФ закрепляет основные принципы функционирования механизма государства, задает систему «сдержек и противовесов».

2. Международные договоры РФ. В соответствии с Конституцией РФ международные договоры РФ являются частью ее правовой системы, а в случае противоречия между законодательством РФ и международным договором действуют правила международного договора. Это определяет особую важность международного договора как источника российского права. Однако при этом следует иметь в виду, что все без исключения международные договоры должны соответствовать Конституции РФ, на предмет чего они исследуются во время проведения ратификации. Особо важны такие международные документы, как Декларация прав и свобод человека, Пакт о гражданских и политических правах и другие, послужившие основой для международного статуса личности и обязательные для исполнения повсюду. В случае нарушения указанных документов срабатывает механизм международного контроля. Так, каждый гражданин РФ, если он исчерпал меры правозащиты в РФ, может обратиться за международной защитой в специально предусмотренные для этого международные органы (например, в Европейский суд по правам человека, решения которого обязательны для государства-ответчика).

3. Федеральные конституционные законы РФ. Федеральный конституционный закон РФ – это правовой акт, обладающий особым статусом в системе законодательства РФ, перед которым стоят специальные задачи. Главное отличие их от федерального закона в том, что основанием для принятия федеральных конституционных законов является специальное указание на то Конституции РФ в случае, если ее нормы нуждаются в дополнительной регламентации. Процедура принятия федеральных конституционных законов, по сравнению с федеральными, значительно усложнена, что гарантирует относительную стабильность конституционного права. В соответствии со ст. 137 Конституции РФ изменения в ст. 65 Конституции РФ вносятся на основании федерального конституционного закона.

4. Общепризнанные принципы международного права. Это такие принципы, как разделение властей, неприкосновенность личности, и другие, независимо от того, закреплены они в каком-либо акте или нет. Такие принципы вырабатываются в результате многолетней практики международных отношений и связаны с деятельностью таких международных организаций, как ООН.

5. Федеральные законы. Например, Федеральные законы «О референдуме», «О выборах Президента РФ».

6. Указы Президента РФ призваны восполнять пробелы в праве.

7. Акты Правительства РФ.

8. Конституции республик в составе РФ, Уставы других субъектов РФ.

1. **Понятие, сущность, юридические свойства и функции Конституции РФ**

Конституция - это нормативный правой акт высшей юридической силы каждого государства, который закрепляет основные положения и принципы организации и функционирования государства.

Юридические свойства конституции - важнейшие правовые черты и признаки К., отличающие ее от др. законов и иных правовых актов.

Свойства:

1) Юридическое верховенство Конституции (обладает высшей юридической силой).

2) Конституция является основой, базой всей правотворческой и законотворческой деятельности соответствующих субъектов, т.к. нормы Конституции носят первичный, учредительный характер.

3) Конституция характеризует особый порядок принятия, внесения в нее поправок, изменений и дополнений.

Сущность Конституции. Одним из распространенных представлений является трактовка сущности конституции как общественного договора. Предполагается, что все члены общества заключили договор, воплощенный в конституции, о том, на каких основах учреждается данное общество, по каким правилам оно живет. Согласно таким концепциям конституция есть выражение суверенитета народа, проявление его единой воли.

Теологические теории видят сущность конституции в воплощении в ней божественных предписаний человеческому обществу о правилах жизни и считают, что в конституции выражаются идеи высшей справедливости, разума.

Некоторые представители школы естественного права полагают, что сущность конституции заключается в воплощении в ней многовекового опыта, постепенно складывающихся традиций данного народа. Только такие конституции обладают, по этой концепции, прочностью, устойчивостью, в отличие от «революционных» конституций, которые составляют в кабинетах, исходя из чисто умственных представлений и заимствования чужого опыта.

Имеются и теории, отрицающие народный характер конституции и связывающие ее сущность с государственной волей. Конституция при этом рассматривается как самоограничение государственной власти: поскольку возможности государственной власти безбрежны, то, чтобы не допустить произвола, деспотизма, она сама себя ограничивает и закрепляет пределы этого ограничения в конституции.

Марксистско-ленинская теория, которая являлась теоретической основой советской государственно-правовой науки, усматривала сущность конституции в том, что она выражает волю не всего общества, не всего народа, а только волю господствующего класса, т.е. является классовой по своей сущности. Такое представление о сущности конституции доказало свою историческую несостоятельность. Из него с необхомостью вытекала правомерность насилия, подавления, репрессий, массового уничтожения людей, неограниченного нарушения прав человека и гражданина, полного огосударствления общества.

Действующая Конституция Российской Федерации не восприняла постулата о классовой сущности конституции. В сущности Конституции 1993 года заложены другие начала – не классовые, а общедемократические. По своему источнику она является народной конституцией, поскольку принята народом на референдуме, а не установлена государством.

Неприменима к Конституции Российской Федерации 1993 года и трактовка конституции как общественного договора, который требовал поголовного, единого, всеобщего согласия всех для принятия конституции, а несогласным даже предписывалось покинуть государство или считать себя иностранцами.

Общедемократическая сущность конституции предполагает, что полноправными гражданами являются все члены общества, как согласные с конституцией, так и несогласные с ней. Всем предоставляется право в легальных формах проповедовать свои взгляды, отстаивать их, признается идеологическое и политическое многообразие. Общедемократическая сущность конституции предполагает, что она принимается при участии большинства избирателей и поддерживается этим большинством. Однако демократия несовместима и с диктатурой большинства. Демократическим признается тот строй, в котором обеспечиваются права меньшинства.

Функции конституции – различные проявления ее назначения. Они отражают роль Основного Закона в политике, жизни общества и граждан, осуществлении задач государства. Любой конституции свойственны следующие функции: учредительная, организаторская, внешнеполитическая, идеологическая, юридическая.

1. Учредительная функция. Суть ее состоит в том, что Конституция, появляясь в результате коренных изменений в жизни общества, становится политико-правовой основой его развития на следующем историческом этапе. Слово «учредительная» понимается в том смысле, что Конституция либо закрепляет то, что уже существует как результат деяний людей, либо создает предпосылки для новых общественных отношений, созревших в обществе. Учредительные начала конституций могут проявляться и по отношению к общественной (политической) системе в целом, и по отношению к конкретным государственно-правовым институтам и учреждениям.

2. Организаторская функция. Она заключается в том, что не только оформляет достигнутое и ставит новые задачи перед обществом и государством, но и стимулирует политическую активность, нацеливает государственные органы и общественные объединения, всех граждан на деятельность в духе нового основного закона. Конституцию надо выполнять, и соответствующие ориентировки, а также механизмы должны содержаться в самой Конституции.

3. Внешнеполитическая функция. Она состоит в том, что Основной Закон обращен не только к внутренней жизни страны, он одновременно является фундаментом внешнеполитической деятельности государства. Это может быть выражено включением в Конституцию специальных глав о внешней политике и обороне.

Конституция не просто исходит из миролюбивой внешней политики государства, стремления к сотрудничеству и добрососедству, но и провозглашает общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ составной частью ее правовой системы.

4. Идеологическая функция. Такая функция также присуща нашей Конституции. Идеологическая функция Конституции может заключаться в закреплении постулатов какого-то политического учения в качестве господствующих. Каждая Конституция закрепляет свою систему общественных ценностей и нацелена на то, чтобы на ее основе формировались соответствующие воззрения каждого члена общества.

5. Юридическая функция. Суть ее заключается в том, что она:

– становится основой новой правовой системы и правопорядка в стране;

– сама регулирует общественные отношения и как документ прямого действия может быть исходной почвой для их возникновения;

– дает импульс развитию законодательства и принятию большого массива новых нормативных юридических актов, воплощающих общие идеи и отдельные положения Конституции.

1. **Понятие и принципы основ правового статуса человека и гражданина в РФ**

Правовой статус человека и гражданина - это юридически закрепленное положение человека и гражданина в обществе, государстве. Правовой статус человека и гражданина, главное содержание которого составляют права и обязанности, закрепляется всеми без исключения отраслями российского права, однако ведущая роль принадлежит конституционному праву, устанавливающему основы правового статуса человека и гражданина. Особый характер основ правового статуса человека и гражданина состоит в том, что они включают в себя наиболее значимые права, свободы и обязанности, имеющие особую ценность, как для человека, так и для государства.

Конституция устанавливает основные принципы правового статуса личности:

— закрепление прав и свобод, установленных общепризнанными международными актами;

— принцип неотчуждаемости основных прав и свобод личности и принадлежность прав и свобод каждому от рождения;

— равенство прав и свобод человека и гражданина;

— принцип единства прав и обязанностей гражданина;

— недопустимость нарушения прав и свобод других лиц в результате осуществления прав и свобод человека и гражданина;

— непосредственно действующий характер прав и свобод человека и гражданина;

— определяющий характер прав и свобод человека и гражданина по отношению к природе, содержанию и применению законов, деятельности властных структур государства, органам местного самоуправления;

— обеспечение прав и свобод человека и гражданина, правосудием.

В соответствии с перечисленными принципами, Конституция РФ устанавливает конкретные права, свободы и обязанности. В Конституции РФ они не сгруппированы. Но можно попробовать сгруппировать следующим образом:

1. Гражданские, социально-экономические права:

— право на частную собственность, в том числе, на землю (ст. 35 и ст. 36 КРФ);

— свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской деятельности и иной, не запрещенной законом экономической деятельности (ст. 34 КРФ),

— право на благоприятную окружающую среду (ст. 42 КРФ);

— право на свободный труд (ст. 37 КРФ);

— право на защиту от безработицы (ст. 37 КРФ);

— право на образование (ст. 43 КРФ);

— право на участие в культурной жизни и пользование учреждениями культуры (ст. 44 КРФ);

— право на охрану здоровья и на медицинскую помощь (ст. 41 КРФ);

— право на отдых (ст. 37 КРФ);

— право на социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности и др. (ст. 39 КРФ);

— право на жилище (ст. 40 КРФ);

— право на индивидуальные и коллективные трудовые споры, включая право на забастовку (ст. 37 КРФ);

— право на имущество, владение, пользование и распоряжение им как единолично, так и совместно с другими лицами (ст. 35 КРФ).

2. Политические и общественные права:

— право на равенство перед судом и законом (ст. 19 КРФ);

— право на объединение, включая право создавать профессиональные союзы для защиты своих интересов (ст. 30 КРФ);

— право собираться мирно без оружия, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирования (ст. 31 КРФ);

— право участвовать в управлении делами государства как непосредственно, так и через своих представителей (ст. 32 КРФ);

— право на равный доступ к государственной службе (ст. 32 КРФ);

— право на участие в отправлении правосудия (ст. 32 КРФ);

— право избирать и быть избранным в органы государственной власти и органы местного самоуправления, а так же участвовать в референдумах ( ст. 32 КРФ);

— право на личное обращение, а также направление индивидуальных и коллективных обращений в государственные органы и органы местного самоуправления (ст. 33 КРФ);

— право на защиту- своих прав и свобод всеми способами, не запрещенными законами (ст. 45 КРФ);

— право на обжалование в суд решений и действий (или бездействия) органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лип (ст. 46 КРФ);

— право на обращение в межгосударственные органы по за щите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутригосударственные средства правовой зашиты (ст. 46 КРФ);

— право на защиту от преступлений и злоупотреблений властью, на доступ к правосудию в этой связи и компенсацию причиненного ущерба (ст. 52 КРФ);

— право на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц (ст. 53 КРФ).

3. Основные личные права граждан: - право на жизнь (ст. 20 КРФ);

— право на пользование родным языком, на свободный вы бор языка общения, воспитания, обучения и творчества (ст. 26 КРФ);

— право па свободное передвижение, на выбор места пребывания и жительства в РФ (ст. 27 КРФ);

— право на свободный выезд за пределы РФ и беспрепятственное возвращение в РФ (ст. 27 КРФ);

— право на информацию, полученную любым законным способом (ст. 29 КРФ);

— право на получение квалифицированной юридической помощи, в том числе бесплатно (ст. 48 КРФ);

— право на охрану государством достоинства личности гражданина России (ст. 21 КРФ);

— право на свободу и личную неприкосновенность (ст. 22 КРФ);

— право на неприкосновенность частной жизни, личные и семейные тайны, защиту своей чести и доброго имени (ст. 23 КРФ);

— право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений (ст. 23 КРФ);

— право на ознакомление с документами и материалами, непосредственно затрагивающими права и свободы чело века, если иное не предусмотрено законом (ст. 24 КРФ);

— право на двойное гражданство (ст. 62 КРФ);

— право на неприкосновенность жилища (ст. 25 КРФ);

— право каждого на рассмотрение его дела в том суде и тем судьей, к подсудности которых оно отнесено законом (ст. 47 КРФ);

— право обвиняемого в совершении преступления нарас смотрение его дела судом с участием присяжных заседателей в случаях, предусмотренных федеральным законом (ст. 47 КРФ);

— право на пользование помощью адвоката (ст. 48 КРФ);

— право на презумпцию невиновности (ст. 49 КРФ);

— право на пересмотр приговора вышестоящим судом, на прошение о помиловании или смягчения наказания (ст. 50 КРФ);

— право на определение и указание своей национальной принадлежности (ст. 26 КРФ);

— право на государственную защиту семьи (ст. 38 КРФ);

4. Свободы человека и гражданина:

— свобода совести, свобода вероисповедания (ст. 28 КРФ);

— свобода мысли и слова (ст. 29 КРФ);

— свобода массовой информации (ст. 29 КРФ);

— свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества (ст. 44 КРФ);

— свобода митингов, шествий, демонстраций, собраний (ст. 31 КРФ,

5. Обязанности человека и гражданина Российской Федерации:

— строго соблюдать Конституцию РФ и законы (ст. 15 КРФ);

— недопустимость нарушения прав и свобод других лиц при осуществлении своих прав и свобод (ст. 17 КРФ);

— каждый обязан не допускать пропаганды и агитации, возбуждающей социальную, расовую, национальную или религиозную ненависть и вражду (ст. 29 КРФ);

— каждый обязан заботиться о своих детях, их воспитании (ст. 38 КРФ);

— трудоспособные дети, достигшие 18 лет, должны заботиться о нетрудоспособных родителях (ст. 38 КРФ);

— обязанность получить общее среднее образование (ст. 43 КРФ);

— каждый обязан заботиться о сохранении исторического и культурного наследия, беречь памятники истории и куль туры (ст. 44 КРФ);

— каждый обязан платить законно установленные налоги и сборы (ст. 57 КРФ);

— каждый обязан сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам (ст. 58 КРФ);

— обязанность защищать Отечество — Российскую Федерацию (ст. 59 КРФ);

— обязанность нести военную службу (ст. 59 КРФ).

Гарантом реализации прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации выступают:

1) Президент РФ и другие органы государственной власти и государственного управления, органы местного самоуправления.

2) Судебная система и система правоохранительных органов, в том числе прокуратура и другие органы , отвечающие за безопасность страны.

3) Общественно-политические объединения граждан (политические партии, профсоюзные организации и другие), каждый гражданин России в меру своей активности, правовой и политической культуры должен в рамках закона добиваться реализации своих прав и свобод.

4) Продуманная и реалистическая внутренняя и внешняя политика государства, международное сотрудничество в области соблюдения прав и свобод человека.

5) Экономическая система Российской Федерации, ее при родные ресурсы.

Кроме того, по примеру многих стран у нас стали создаваться специальные учреждения по правам человека. Например, Уполномоченный по правам человека при парламенте, Комиссия по правам человека при Президенте РФ. Комиссия должна составлять ежегодно доклад о соблюдении прав человека в Российской Федерации, в котором должны содержаться оценки состояния прав и свобод человека в России и предложения по их наиболее полной реализации.

Органы и общественные организации сейчас остро ставят вопрос об усилении научной и воспитательной работы по вопросам прав человека. Опыт показывает, чтобы реализовать права, каждый человек должен их знать. Каждый человек должен понимать как реализуются те или иные права и свободы, какие материальные и духовные ресурсы необходимы для их реализации. Речь идет о том, чтобы среди населения Российской Федерации формировали культуру реализации прав и свобод человека, потребность выполнять свои обязанности.

1. **Субъекты конституционного права РФ**

Субъект права – это лицо или группа лиц, способные вступать в общественные отношения определенного вида, наделенные совокупностью прав и обязанностей.

Субъектами конституционного права являются физические лица и организации. Физические лица – это граждане, иностранцы, лица без гражданства, находящиеся на территории РФ.

К организациям относятся государство, государственные органы, общественные образования, хозяйственные объединения (юридические лица).

Перечень субъектов конституционного права весьма широк, поскольку конституционное право охватывает очень большую группу отношений, где задействованы самые различные субъекты. Это отношения по формированию органов государственной власти, защите основных прав и свобод человека и гражданина, разграничению полномочий РФ и субъектов РФ и многие другие.

Классифицировать субъекты конституционного права можно по следующим основаниям:

1) государственные и негосударственные образования;

2) индивидуальные и коллективные субъекты.

К государственным (публичным) субъектам относятся Российская Федерация

– ее субъекты, органы государственной власти РФ.

К негосударственным субъектам относятся общественные объединения, политические партии, религиозные группы и т. д.

К субъектам конституционного права относятся:

1) Российская Федерация (Россия) – суверенное государство, проводящее в пределах своей территории, а также в отношении своих граждан определенную политику. Россия обладает собственной правовой системой, определенной компетенцией в отношении населения РФ, субъектов РФ, монополией на издание законов и т. д.; 2) субъекты РФ, которые являются относительно автономными государственно-территориальными или территориальными образованиями; 3) Президент РФ является главой государства и обладает широкими управленческими функциями. Глава государства выступает как официальный представитель народа, это определяет его место в системе государственной власти; 4) Правительство РФ осуществляет в РФ исполнительную власть и состоит из Председателя, его заместителей и федеральных министров; 5) Государственная Дума Федерального Собрания РФ состоит из 450 депутатов, избирается сроком на четыре года и является законодательным органом РФ;6) Совет Федерации состоит из представителей субъектов Российской Федерации, избирает из своего состава Председателя Совета Федерации и его заместителей; 7) депутаты Государственной Думы РФ; 8) члены Совета Федерации РФ; 9) суды в РФ представлены судами самого различного уровня и наделены различной компетенцией, общим является то, что их функцией является отправление правосудия;10) органы местного самоуправления и муниципальные образования в РФ самостоятельны в осуществлении своих функций; 11) народ РФ является носителем государственного суверенитета РФ, единственным источником власти, осуществляет свою власть непосредственно или через государственные органы; 12) общественные объединения являются негосударственными образованиями, в РФ гарантируется свобода объединений. Общественные объединения неподотчетны государственным органам и независимы от государства; 13) граждане РФ являются полноценными участниками конституционных правоотношений, приоритет прав и свобод граждан гарантирован Конституцией РФ; 14) лица без гражданства по общему правилу в правах лица без гражданства, лица с двойным гражданством и иностранцы приравниваются в своих правах к гражданам (национальный режим), за исключением политических прав;15) лица с двойным гражданством; 16) беженцы пользуются наряду с вынужденными переселенцами защитой РФ; 17) вынужденные переселенцы; 18) иностранцы; 19) лица, которым предоставлено политическое убежище, пользуются особой защитой РФ.

1. **Конституционные правоотношения: понятие, виды, структура**

На протяжении всей жизни люди постоянно вступают в отношения с окружающими. Это отношения внутри семьи, отношения, связанные с получением образования, отношения по трудоустройству и многие другие. Правоотношения представляют собой особую группу отношений. Их специфика в том, что охрана отдельных отношений представляет особый интерес для государства. Такие отношения регулируются правом. Правоотношения – это вид общественных отношений. Все правовые отношения являются общественными, но далеко не все общественные отношения являются правоотношениями.

Общественные отношения – это связи, возникшие по воле людей, и объективные связи, возникающие независимо от воли людей.

Правоотношения предполагают наличие участников правоотношений, в роли которых выступают субъекты отрасли конституционного права. Участники правоотношений наделены соответствующими их положению обязанностями и правами, в этом состоит основное содержание правоотношения.

Предпосылками правоотношения являются:

1) нормы права;

2) правоспособные субъекты;

3) юридические факты.

Для конституционного права характерно различное понимание правоспособности, так как различны в своем статусе субъекты конституционных правоотношений. Все субъекты конституционных правоотношений делятся в зависимости от вида реализуемой ими правосубъектности на следующие виды:

1) реализующие частную правосубъектность (граждане, хозяйственные общества и др.);

2) реализующие публичную правосубъектность (Президент РФ, Государственная Дума РФ, Уполномоченный по правам человека РФ и др.)

Элементами правоотношения являются:

1) субъекты правоотношения;

2) объекты правоотношения;

3) содержание правоотношения.

Объектами конституционных правоотношений являются определенные блага, провозглашенные Конституцией РФ в качестве таковых. К таким объектам относятся, например, права и свободы человека и гражданина, основы конституционного строя и т. д.

Блага могут быть материальными (земля, другие природные ресурсы) и нематериальными (жизнь, здоровье, достоинство и т. д.).

Объектом конституционного правооотношения является то, на что направлены права и обязанности субъектов конституционного права.

Связь субъектов правоотношения по поводу объектов правоотношения осуществляется через субъективные права и юридические обязанности.

Субъективным правом называется мера юридически возможного поведения. При этом субъект правоотношения использует данную ему возможность по своему усмотрению. Например, гражданин имеет право избирать и быть избранным на основании ст. 32 Конституции РФ, однако эта норма не обязывает его к активным действиям, а лишь предусматривает возможность такого поведения.

Юридическая обязанность – это мера должного поведения. Например, ст. 37 Конституции РФ запрещает принудительный труд в любых формах.

Содержание правоотношения – это юридические обязанности и субъективные права. В случае если отсутствует хотя бы один из элементов правоотношения, правоотношение не может состояться.

В конституционном праве праву всегда соответствует обязанность. Например, право на жизнь обязывает воздерживаться от произвольного лишения жизни другого человека.

Для конституционного права характерны следующие виды правоотношений:

1) по степени индивидуализации субъектов – относительные (точно определяющие всех участников, например Президент РФ) и абсолютные (определяющие лишь одну сторону, являющуюся носителем права, а все остальные лица являются обязанными, например «каждый имеет право на жизнь»);

2) пассивные («никто не обязан свидетельствовать против себя самого») и активные («каждый обязан платить законно установленные налоги и сборы»).

1. **Процедура изменения и пересмотра Конституции РФ**

Для нормального государства необходимо наличие более или менее стабильной Конституции.

Процедура изменения и пересмотра Конституции РФ усложнена по сравнению с процедурой изменения федеральных законов.

Процедура изменения и пересмотра Конституции РФ регламентируется в первую очередь главой 9 Конституции РФ «Конституционные поправки и пересмотр Конституции» и Федеральным законом «О порядке принятия и вступления в силу поправок к Конституции РФ».

 Предложения о поправках и пересмотре положений Конституции могут вносить:

1) Президент РФ;

2) Совет Федерации РФ;

3) Государственная Дума РФ;

4) Правительство РФ;

5) законодательные (представительные) органы субъектов РФ;

6) группа численностью не менее одной пятой членов Совета Федерации или депутатов Государственной Думы.

Положения глав 1, 2 и 9 Конституции не могут быть пересмотрены Федеральным Собранием.

Предложения о пересмотре положений глав 1, 2 и 9 Конституции рассматриваются на заседании Государственной Думы. По итогам обсуждения Государственная Дума принимает постановление об одобрении или отклонении указанных предложений.

Предложение о пересмотре положений глав 1, 2 и 9 Конституции считается одобренным Государственной Думой, если за его одобрение проголосовало не менее трех пятых от общего числа депутатов Государственной Думы. В этом случае постановление Государственной Думы с законопроектом направляются в течение пяти дней в Совет Федерации для последующего рассмотрения.

Если предложение о пересмотре положений глав 1, 2 и 9 Конституции РФ будет поддержано тремя пятыми голосов от общего числа членов Совета Федерации и депутатов Государственной Думы, то в соответствии с федеральным конституционным законом созывается Конституционное Собрание.

Конституционное Собрание либо подтверждает неизменность Конституции РФ, либо разрабатывает проект новой Конституции РФ, который принимается Конституционным Собранием двумя третями голосов от общего числа его членов или выносится на всенародное голосование.

При проведении всенародного голосования Конституция РФ считается принятой, если за нее проголосовало более половины избирателей, принявших участие в голосовании. Голосование считается состоявшимся, если в нем приняли участие более половины избирателей.

Поправки к гл. 3–8 Конституции РФ принимаются в порядке, предусмотренном для принятия федеральных конституционных законов, и вступают в силу после их одобрения органами законодательной власти не менее двух третей субъектов РФ.

Поступивший проект закона о поправках к гл. 3–8 Конституции передается Советом Государственной Думы для подготовки совместного заключения в Комитет Государственной Думы по государственному строительству и Комитет Государственной Думы по законодательству.

Рассмотрение проекта закона о поправках к гл. 3–8 Конституции осуществляется Думой в трех чтениях. Закон считается принятым, если он одобрен не менее чем двумя третями голосов от общего числа депутатов.

Если Совет Федерации отклоняет проект закона Российской Федерации о поправках к главам 3–8 Конституции, то для преодоления возникших разногласий может применяться процедура повторного рассмотрения федеральных законов.

Проект закона считается одобренным Думой, если за его одобрение проголосовало не менее двух третей депутатов. Изменения в ст. 65 Конституции РФ, определяющую состав РФ, вносятся на основании федерального конституционного закона о принятии в РФ и образовании в ее составе нового субъекта РФ, об изменении конституционно-правового статуса субъекта РФ. В случае изменения наименования субъекта РФ новое наименование субъекта РФ подлежит включению в ст. 65 Указом Президента РФ.

1. **Конституционно-правовой статус Президента РФ**

Президент – Глава государства – это носитель государственного суверенитета; обеспечивает устойчивость и преемственность государственной власти; Президент осуществляет высшее представительство государства внутри страны и в мн отношениях; несёт персональную ответственность за положение дел в стране.

Место Президента в системе разделения властей:

- Президент не входит ни в одну из ветвей власти, обеспечивает их согласованное функционирование, координацию и взаимодействие.

- Президент принимает прямое участие в осуществлении законодательной, исполнительной и судебной власти.

Президент РФ – государственный орган в одном лице.

Администрация Президента является органом, содействующим главе государства в реализации полномочий, обладает правом лишь совещательного голоса.

Президент РФ все полномочия реализует единолично.

Президент не является государственным служащим. Он занимает государственную должность, установленную Конституцией РФ для непосредственного исполнения полномочий государственного органа.

Президент имеет государственные символы государственной власти: штандарт (флаг) и знак Президента РФ.

В соответствии с Конституцией выборы Президента осуществляются наиболее демократическим путем - на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании (ст. 81).

Для осуществления в высокой мере ответственных функций главы государства кандидат в Президенты должен обладать жизненным опытом. Поэтому установлено, что Президентом может быть избран гражданин Российской Федерации не моложе 35 лет. По сравнению с законодательством зарубежных стран, это достаточно низкий возрастной уровень.

Конституция РФ исходит из принципа равного гражданства, не оговаривая, в отличие от конституций некоторых стран, в качестве обязательного условия, что лицо, избираемое Президентом, должно быть гражданином той или иной страны по рождению. Не затрагиваются и такие условия, как обладание государственным языком, принадлежность к определенной национальности, что тоже имеет место в конституциях ряда стран.

Новой нормой в Конституции 1993 г. явилось введение требования о постоянном проживании в Российской Федерации не менее 10 лет для лица, избираемого Президентом. Этого требования не было в нормах прежней Конституции, а оно целесообразно, поскольку Президент должен хорошо знать ситуацию в стране, а его должны знать избиратели.

Назначение выборов Президента относится к ведению Совета Федерации (п. «д» ч. 1 ст. 102 Конституции). Днем выборов является первое воскресенье после истечения конституционного срока, на который был избран Президент. Исчисление этого срока начинается со дня его избрания.

Срок полномочий Президента РФ - 6 лет.

Конституция предусматривает, что одно и то же лицо не может занимать должность Президента более двух сроков подряд.

Полномочия Президента, связанные с формированием федеральных органов  государственной власти и участием их деятельности:

1)       Назначает с согласия ГД РФ Председателя Правительства (ч. 2 ст. 111). В случае отклонения (3 раза) Президент либо самостоятельно назначает Председателя Правительства, либо распустить ГД РФ.

2) Имеет право председательствовать на заседаниях Правительства РФ.

3) Принимает решение об отставке Правительства

4) По предложению Председателя Правительства, назначает и освобождает от должности заместителей Председателя Правительства и Федеральных Министров

5) Представляет Совету Федерации кандидатуры на должности:

-Судей Конституционного Суда РФ;

-Судей Верховного Суда РФ;

-Судей Высшего Арбитражного Суда РФ;

-Генерального Прокурора РФ.

- Назначает Судей иных Федеральных Судов; Вносит в Совет Федерации предложения об отставке Генерального Прокурора РФ.

6) Формирует и возглавляет Совет Безопасности РФ;

7) Формирует Администрацию Президента РФ

8) Назначает и освобождает от должности полномочных представителей Президента РФ: представительства в органах власти  (В ГД РФ, СФ РФ, КС РФ) и территориальные представительства (федеральные округа).

Полномочия, связанные с деятельностью Федерального Собрания РФ:

1) Назначает выборы в ГД РФ;

2) Распускает ГД РФ в случаях и порядке, установленных КРФ:

- после 3-х кратного отклонения кандидатуры Премьер-Министра;

- в случае, если ГД РФ в течении 3-х месяцев повторно выражает недоверие

Правительству;

- в случае, если ГД РФ отказывает в доверии Правительству (ч.3,4 ст. 111 КРФ);

3) Назначает референдум, в порядке установленным ФЗ РФ;

4) Вносит законопроекты в ГД РФ;

5) Подписывает и обнародует ФЗ;

6) Обладает Президентским правом вето.

7) Обращается к Федеральному Собранию с ежегодными посланиями ( п.е ст.84 КРФ).

Полномочия в области внешней политики:

1) Осуществляет руководство внешней политики РФ;

2) Ведёт переговоры и подписывает международные договоры РФ;

3) Подписывает ратифицированные грамоты (документ);

4) Принимает верительные грамоты, отзывные грамоты аккредитуемых при нём дипломатических представительств;

5) Назначает и отзывает после консультаций с соответствующими комитетами и комиссиями палат Федерального Собрания РФ, полномочных представителей дипломатического корпуса РФ в иностранных государствах и международных организациях.

Полномочия в области военной и государственной безопасности:

1) Президент – Верховный Главнокомандующий Вооруженными Силами Российской Федерации

2) В случае агрессии против РФ или непосредственной угрозы агрессии вводит на территории РФ или в отдельных её местностях военные положения с незамедлительным сообщением Палатам ФС РФ.

3) При обстоятельствах и в порядке предусмотренном ФКЗ вводит на территории РФ и отдельных местностях чрезвычайное положение (под контролем ФС РФ).

Иные полномочия Президента:

1) Решение вопроса гражданства РФ и предоставление политического убежища;

2) Награждает гос. наградами РФ, присваивает почётные звания РФ, высшие воинские и специальные звания;

3) Осуществляет помилование;

4) Издаёт акты, предусмотренные КРФ;

- Указы по наиболее важным и общим вопросам деятельности главы государства: НПА (неопределённый круг лиц) и индивидуально-правовые (конкретной группы лиц, или одного лица);

- Распоряжения по иным вопросам. Могут быть индивидуально-правовыми.

Конституция РФ (ст. 92) предусматривает несколько оснований прекращения полномочий Президента РФ.

В обычном порядке Президент РФ прекращает осуществление своих полномочий с истечением срока, на который он был избран, в момент принесения присяги вновь избранным Президентом РФ. Полномочия Президента РФ могут быть прекращены досрочно:

1) по инициативе самого Президента РФ - в случае его отставки;

2) по не зависящим от воли Президента РФ причинам - в случае стойкой неспособности Президента РФ по состоянию здоровья осуществлять принадлежащие ему полномочия;

3) по инициативе Федерального Собрания - в случае принятия им решения об отрешении Президента РФ от должности.

Согласно Конституции РФ Президент РФ подписывает и обнародует законы, принятые Федеральным Собранием. Это право, известное в ряде стран под названием промульгации, превращает акты органа законодательной власти в акты государственной власти. Только после того, как глава государства обнародует принятый федеральный закон, этот закон приобретает юридическую силу, обязывающую исполнять его.  
В силу ч. 2 ст. 107 Конституции РФ Президент РФ обязан подписать принятый федеральный закон, если в течение 14 дней с момента поступления не отклонит его. Он также не вправе не подписать отклоненный им ранее федеральный закон после повторного его одобрения Государственной Думой и Советом Федерации в течение 7 дней со дня получения постановлений палат Федерального Собрания об одобрении закона в первоначальной редакции и обязан обнародовать этот закон (п. «д» ст. 84, ч. 3 ст. 107 Конституции РФ).

Президент РФ обладает правом вето, преодоление которого при повторном рассмотрении палатами Федерального Собрания требует большинства в две трети голосов депутатов (членов) в каждой палате.

Президент РФ участвует в законодательном процессе и имеет право законодательной инициативы, дает заключение на законопроекты, принятые Государственной Думой в первом и втором чтении, участвует в законотворческой деятельности фактически на всех стадиях.

Решение главы государства об отклонении закона, заявленное по истечении 14-дневного срока, не имеет значения вето и не порождает предусмотренных Конституцией РФ соответствующих юридических последствий.

**9. Понятие и принципы конституционного строя РФ**

Конституционный строй - это форма или способ организации государства, обеспечивающие подчинение его праву и характеризующие его как конституционное государство. Ограничение государственной власти правом имеет одной из целей создание оптимальных условий для функционирования гражданского общества.

Гражданское общество представляет собой систему самостоятельных и независимых от государства общественных инструментов и отношений, которые обеспечивают условия для реализации частных интересов и потребностей индивидов и коллективов, для жизнедеятельности социальной, культурной и духовной сфер, их воспроизводства и передачи от поколения к поколению.

Гражданское общество охватывает совокупность моральных, правовых, экономических, политических отношений. Такое общество отождествляется в целом со сферой частных интересов и потребностей. Именно в его рамках реализуется большая часть прав и свобод человека.

Таким образом, в демократическом конституционном государстве общество функционирует одновременно и как управляемая государством, и как саморегулирующая система, а конституционное государство - как управляющая система, которая в то же время находится в зависимости от саморегулирующегося гражданского общества и его потребностей.

В основу концепции конституционного строя Российской Федерации в действующей Конституции положены гуманистические идеи, исходящие из незыблемости и неотчуждаемости прав и свобод человека и гражданина. В ней государство рассматривается как официальный представитель общества, правомочный решать только те вопросы, которые за ним закреплены Конституцией.

Под основами конституционного строя Российской Федерации понимают главные устои государства, его основные принципы, призванные обеспечить Российской Федерации характер конституционного строя.

В Конституции Российской Федерации содержится отдельная глава 1, посвященная основам конституционного строя Российской Федерации. В их число входят демократизм, выражающийся в народном суверенитете, разделении властей, в признании местного самоуправления, а также правовое государство, воплощением которого и является конституционное государство. Его основу составляет признание государством человека, его прав и свобод высшей ценностью. Такой основой представляется и социальное рыночное хозяйство.

Среди основ конституционного строя имеются также федерализм, суверенность Российского государства и республиканская форма правления.

Эти принципы могут дополнять и корректировать друг друга. Являясь основами российской государственности, все они могут быть изменены только в особом порядке (ст. 16 Конституции РФ).

Закрепляя основы конституционного строя, Конституция РФ регулирует наиболее важные общественные отношения, характеризующие российскую государственность. Конституционная форма закрепления основ конституционного строя подчеркивает их юридическую значимость, обязательность для всех субъектов правоотношений. В систему гарантий основ конституционного строя входят материальные, политические, социальные и правовые гарантии.

Справедливую конституцию можно рассматривать как формализованный критерий саморазвития человека, общества, государства в их постоянном стремлении к общественному идеалу. Стремление к общественному идеалу - движущая сила социальной жизни, которая заставляет вести поиск наилучших способов ее переустройства. Таким образом, определение общественного идеала формулируется как принцип всеобщего объединения на началах равенства и свободы. Форма государства складывается из трех структурных компонентов: формы правления, формы национально-государственного устройства и политического режима.

Федеративное устройство Российской Федерации основано на ее государственной целостности, единстве системы государственной власти, разграничении предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации, равноправия и самоопределения народов. Помимо всего Российская Федерация призвана обеспечивать целостность и неприкосновенность своей территории. Согласно ст. 1 Основного закона РФ, Россия есть демократическое правовое государство. Это выражается в том, что человек, его права и свободы объявляются высшей ценностью (ст. 2 Конституции РФ). Причем признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства. Демократический характер Российского государства закрепляется в ст. 3 Конституции, в соответствии с которой многонациональный народ Российской Федерации является носителем суверенитета и единственным источником власти в республике. Принципиальное значение для существования демократического режима в Российской Федерации имеет принцип разделения властей (ст. 10 Конституции РФ).

Разделение властей - разделение полномочий государственных органов при сохранении конституционного принципа единства государственной власти. Если рассматривать этот принцип более конкретно, то можно выразить его содержание в следующих положениях:

- законы обладают высшей юридической силой на всей территории государства и принимаются только законодательным органом;

- исполнительная власть занимается исполнением законов и ограниченным нормотворчеством по вопросам, не урегулированных законом;

- между исполнительной властью и законодательной необходимо установить баланс полномочий;

- судебные органы должны быть независимы;

- ни одна из ветвей власти не вмешивается в прерогативы другой;

- споры о компетенции разрешаются только судом;

- следует разработать правовые способы сдерживания каждой власти двумя другими.

**10. Конституционные основы экономической системы в Российской Федерации** Экономическую основу конституционного строя Российской Федерации составляет находящееся в стадии становления социальное рыночное хозяйство, в рамках которого производство и распределение товаров и благ осуществляется посредством рыночных отношений, участниками выступают частные субъекты хозяйствования, находящиеся между собой в отношениях конкуренции. Российская Федерация поддерживает эту конкуренцию, принимает меры к предотвращению монопольных привилегий и осуществляет соответствующий контроль.

«В Российской Федерации, - указывается в Конституции Российской Федерации (ст. 8), - гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансов, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности».

В Российской Федерации также действует Закон «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» от 22 марта 1991 г., определяющий организационные и правовые основы предупреждения, ограничения и пресечения монопольной деятельности и недобросовестной конкуренции и направленный на обеспечение условий для создания и эффективного функционирования товарных рынков.

Законом запрещаются действия хозяйствующего субъекта, занимающего доминирующее положение, которые имеют своим результатом существенное ограничение конкуренции или ущемление интересов других хозяйствующих субъектов или граждан, в том числе такие действия, как изъятие товаров из обращения с целью создания или поддержания дефицита на рынке или повышение цен; включение в договор дискриминирующих условий, ставящих конкурента в неравное положение по сравнению с другими хозяйствующими субъектами; создание препятствий доступу на рынок другим хозяйствующим субъектам; нарушение установленного нормативными правовыми актами порядка ценообразования и т. д.

Законом запрещаются и в установленном порядке признаются недействительными достигнутые в любой форме соглашения конкурирующих хозяйствующих субъектов, занимающих в совокупности доминирующее положение, если такие соглашения имеют своим результатом существенное ограничение конкуренции, в том числе согласованные действия, направленные, в частности, на установление цен, скидок, надбавок, наценок;

повышение, снижение или поддержание цен на аукционах и торгах; раздел рынка по территориальному принципу, объему продаж или закупок, ассортименту реализуемых товаров кругу продавцов или покупателей.

Органам власти законом запрещается принимать акты и совершать действия, ограничивающие самостоятельность хозяйствующих субъектов, создающие дискриминирующие или, напротив, благоприятствующие условия для деятельности отдельных хозяйствующих субъектов, если такие акты имеют своим результатом существенное ограничение конкуренции и ущемление интересов хозяйствующих субъектов.

В целях предупреждения доминирующего положения отдельных хозяйствующих субъектов закон предусматривает осуществление предварительного государственного контроля за созданием, слиянием и присоединением союзов, ассоциаций, концернов и других объединений,- предприятий, преобразованием органов управления и хозяйствующих субъектов в такие объединения, а также за созданием, слиянием, присоединением и ликвидацией акционерных обществ, товариществ с ограниченной ответственностью и других хозяйствующих субъектов.

Закон предусматривает также государственный контроль за соблюдением антимонопольного законодательства при приобретении акций, паев, долей, участие в уставном капитале хозяйствующих субъектов.

Создавая социальное рыночное хозяйство, Российская Федерация стремится к тому, чтобы обеспечивать свободу экономической деятельности, предпринимательства и труда, чтобы регулирование государством хозяйственной жизни осуществлялось в интересах человека и общества.

Вместе с тем государство в различных формах несет ответственность за наиболее важные стороны организации производства и распределения в стране в целом. Речь идет в первую очередь о надежности снабжения населения всем необходимым; о гарантиях роста производства и обеспечения участия в производстве и распределении всех работоспособных лиц; о смягчении последствий нестабильности в экономике; о снятии внутреннего напряжения в регионах и между отдельными сферами жизни и группами людей.

Для экономической системы Российской Федерации характерно многообразие форм собственности. Правовое регулирование отношений собственности осуществляется посредством различных правовых норм, центральное место среди которых принадлежит конституционным нормам, служащим основой для всего правового регулирования отношений собственности в государстве.

Конституционное регулирование отношений собственности имеет свою специфику. Она выражается в том, что главной задачей является юридическое закрепление форм собственности, признаваемых государством.

Конституция Российской Федерации (ст. 8) исходит из того, что экономической системе Российской Федерации присуща собственность в ее различных формах - частной, государственной, муниципальной и др.

В Конституции также устанавливается (ст. 9), что земля и другие природные ресурсы могут находиться в частной, государственной, муниципальной и иных формах собственности. Они используются и охраняются в Российской Федерации как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории. В Конституции указывается (ст. 36), что в частной собственности вправе иметь землю граждане и их объединения. Владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами осуществляются их собственниками свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает прав и законных интересов иных лиц.

Условия и порядок пользования землей определяются на основе федерального закона.

В Российской Федерации отношения собственности, не предусмотренные Конституцией, регулируются Гражданским кодексом и иными законодательными актами Российской Федерации, а также законодательными актами республик в составе Российской Федерации, краев, областей, городов, изданными в пределах их полномочий.

**11. Конституционные основы социальной системы в Российской Федерации**

Согласно Конституции РФ (ст. 7), Российская Федерация считается социальным государством. Под социальным принято понимать государство, главной задачей которого является достижение такого общественного прогресса, который основывается на закрепленных правом принципах социального равенства, всеобщей солидарности и взаимной ответственности. Социальное государство призвано помогать слабым, стремиться влиять на распределение экономических благ в целях обеспечения каждому гражданину достойного человека существования. Социальное государство стремится обеспечить каждому гражданину достойный человека прожиточный минимум. При этом оно исходит из того, что каждый взрослый должен иметь возможность зарабатывать на себя и на содержание своей семьи. Вмешательство государства следует лишь тогда, когда такая возможность по разным причинам не может быть реализована. Возможность человека зарабатывать предполагает, прежде всего, наличие работы. Социальное государство предусматривает в этой связи существование права на труд. В Конституции РФ содержится лишь право (ст. 37) «свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию». Такое положение обеспечивает свободу труда, но ставит под сомнение возможность каждому человеку заботиться о получении трудового дохода. В Конституции есть право на защиту от безработицы (ст. 37). Личная ответственность каждого за его собственное благополучие неразрывно связана с семьей.

Семья находится под защитой общества и государства как в правовом, так и в социальном плане. Поэтому социальное государство в тех случаях, когда возможность зарабатывать для удовлетворения определенных потребностей превышает силы

работающих в семье, несет особую ответственность за доступность для таких семей жизненно важных благ.

Одной из важнейших целей социального государства является обеспечение социального равенства. Правовое государство обеспечивает равенство всех перед законом. Социальное государство стремится к уничтожению социального неравенства. Одной из разновидностей социального неравенства является неравенство, связанное с положением, приводящим к утрате средств к существованию из-за болезни, старости и т. д., а также кособого рода расходам (похороны, утрата имущества в результате пожара и других стихийных бедствий). Средством социального государства, противостоящим этим превратностям судьбы, становится социальное обеспечение.

Демократическое социальное государство стремится к равенству граждан на основе роста благосостояния.

Демократическое преобразование российского общества заключается в переустройстве условий и образа жизни людей и в коренном изменении социальной структуры, в ходе которого должно быть преодолено резкое имущественное расслоение общества. Этим и определяется содержание социальной политики Российской Федерации на всех этапах этого преобразования. Главная задача социальной политики Российской Федерации - достижение благосостояния человека и общества, обеспечение равных и справедливых возможностей для развития личности.

Основная задача социального развития российского общества определяет основные направления социальной политики Российской Федерации, реализация которых на практике обеспечит создание основных элементов социальной государственности в Российской Федерации. В их число входят: охрана труда и здоровья людей; установление гарантированного минимального размера оплаты труда; обеспечение государственной поддержки семьи, инвалидов и пожилых людей; развитие системы социальных пособий и иных гарантий социальной защиты.

1. Охрана труда и здоровья людей.

В демократическом обществе труд не может носить принудительный характер. Гражданин сам распоряжается своими способностями к труду самостоятельно или на основе договора. Деятельность граждан, связанную с удовлетворением личных и общественных потребностей, не противоречащую законодательству Российской Федерации и приносящую им заработок, принято называть занятостью. Российская Федерация стремится к созданию условий для полной занятости населения. В этих целях государственная политика Российской Федерации направлена на обеспечение равных возможностей всем гражданам, независимо от национальности, пола, возраста, социального положения; поддержку трудовой и предпринимательской инициативы граждан; обеспечение социальной защиты в области занятости: сочетание самостоятельности республик в составе Российской Федерации, краев, областей; обеспечение занятости, включая социальное обеспечение.

Государство осуществляет программы подготовки, профессионального обучения и переквалификации работников, зарегистрированных в службе занятости населения в качестве ищущих работу.

Государство гарантирует выплату пособий по безработице и по переквалификации; обеспечивает предоставление компенсации работникам, высвобождаемым с предприятий, выплату стипендии в период профессиональной подготовки, переподготовки или повышения квалификации и т. д.

Государство уделяет внимание созданию здоровых и безопасных условий труда, обеспечивает введение для лиц, занятых в отраслях с тяжелыми, опасными или вредными условиями труда, дополнительных льгот.

Наряду с охраной труда важной составной частью социальной политики считается охрана здоровья граждан. В Российской Федерации финансируются федеральные программы охраны и укрепления здоровья населения, принимаются меры по развитию государственной, муниципальной, частной систем здравоохранения, развитию физической культуры и спорта.

2. Установление гарантированного минимального размера оплаты труда. Ответственность государства за предоставление гражданину прожиточного минимума наступает лишь в том случае, когда потребности работающего человека не могут быть удовлетворены надлежащим образом. Одним из средств удовлетворения этих потребностей является установление гарантированного минимального размера оплаты труда. Этот размер зависит от экономических возможностей общества и не всегда соответствует той цели, для достижения которой он установлен.

3. Обеспечение государственной поддержки семьи, материнства, отцовства и детства, инвалидов и пожилых граждан.

Брак в Российской Федерации основывается на добровольном согласии и равноправии супругов. Однако свобода брака требует ответственного отношения к нему и его последствиям, г Семья отражает состояние психического здоровья живущих поколений, уровень их способностей к интеграции в общественную жизнедеятельность. Все это определяет особую заботу государства о содержании и воспитании детей. На родителях лежит обязанность содержать и воспитывать своих детей до совершеннолетия. При этом труд по воспитанию детей приравнивается ко всякому другому труду, является основой для достойного социального обеспечения. Поскольку семья основывается на взаимных обязанностях ее членов, трудоспособные дети должны заботиться о своих нетрудоспособных родителях.

В условиях равенства всех граждан в Российской Федерации дети пользуются равной правовой и социальной защитой вне зависимости от происхождения и гражданского состояния родителей. Вместе с тем дети как граждане Российской Федерации пользуются от рождения некоторыми основными правами и свободами человека. Заботу о детях-сиротах и детях, лишенных родительского попечения, берут на себя государство и общество. Государство и общество обеспечивают содержание, воспитание и образование детей-сирот и детей, лишенных родительского попечения. Государство проявляет заботу также об инвалидах и пожилых гражданах. Оно развивает систему специальных предприятий для работы инвалидов, обеспечивает инвалидов специальными средствами передвижения, протезами. Государство развивает систему социальных льгот, установленных для участников Великой Отечественной войны и лиц к ним приравненных, расширяет сеть домов-интернатов для престарелых и инвалидов, повышает уровень их социально-бытового обслуживания.

4. Развитие системы социальных льгот.

Социальные службы - учреждения, предоставляющие гражданам социальные услуги. В широком смысле такие услуги охватывают всю социальную сферу общественной жизни, в которую входят вопросы оплаты и условий труда, занятости, обеспечение потребности в товарах и услугах, жилищных условий, охраны здоровья населения, образования, культуры и т. д. В узком смысле слова такими службами являются специальные службы социального обеспечения и социальной защиты. Российское государство заботится о развитии всех этих служб. Малоимущим гражданам, нуждающимся в жилье, оно предоставляется бесплатно или за доступную плату из государственных, муниципальных и других жилищных фондов в соответствии с установленными нормами. Развивается сеть государственных и муниципальных учреждений здравоохранения. Российская Федерация гарантирует общедоступность и бесплатность дошкольного, основного общего и среднего профессионального образования в государственных или муниципальных образовательных учреждениях. Российская Федерация имеет широкую сеть учреждений социального обеспечения и социальной защиты, обеспечивающих проведение социальной политики государства в сфере поддержки инвалидов и пожилых граждан, пенсионного обеспечения и т. д. Установление государственных пенсий, пособий и иных гарантий социальной защиты.

**12. Конституционное закрепление принципов политического плюрализма: многопартийность, общественные организации, движения и другие общественные объединения**

Многопартийность - основа парламентской демократии. Идеологический и политический плюрализм - это не только объективная реальность, но и неотъемлемая черта любого демократического общества.

Многопартийная система - один из институтов современного общества, без которого невозможна представительная демократия. Партии, ориентирующиеся на работу в представительных органах, называются парламентскими. Они выступают составной частью механизма народовластия, и их функции в этом качестве закреплены в конституции или в иных законодательных актах.

Государство обязано гарантировать равенство политических партий в борьбе за власть независимо от их численности и влияния, а политические партии должны добиваться осуществления программных целей только на основе закона, нести ответственность за свою политическую деятельность, политическую деятельность органов партии, ее руководителей и должностных лиц. Участие политических партий в парламентском процессе разнообразно. Преимущественно через партии формируется депутатский корпус парламента. Депутатские партийные фракции в парламенте участвуют в прениях, отстаивают или объясняют свой политический курс.

В каждом демократическом государстве партийная система формируется под воздействием разнообразных факторов - социальных, национальных, религиозных, исторических и др.

Важным правом, имеющим тесное отношение к участию граждан в управлении делами государства, является закрепляемое за каждым право на объединение, включая право создавать профсоюзы для защиты своих интересов. Это право дает гражданам возможность использовать в указанных целях различные формы совместной организованной общественной деятельности, объединять свои усилия для осуществления тех или иных задач.

Общественные объединения способствуют развитию политической активности и самодеятельности граждан. Принятие или вступление гражданина в члены организации осуществляется на добровольных началах в соответствии с условиями, записанными в ее уставе. Никто не может быть принужден к вступлению в какое-либо объединение или пребыванию в нем. Гражданин - член общественного объединения - обладает всеми правами и несет все обязанности, предусмотренные уставом. Свобода деятельности общественных объединений гарантируется. Порядок их образования, регистрации уставов устанавливается законодательством.

Закрепляется право граждан создавать по своему выбору общественные объединения без предварительного разрешения органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Понятие общественного объединения характеризуется как добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для Реализации общих целей, указанных в уставе общественного объединения. te.ee

Учредителями общественного объединения являются физические и юридические лица, созвавшие съезд (конференцию) или общее собрание, на которых принимается устав общественного объединения, формируются его руководящие и контрольно-ревизионные органы.

Для создания общественного объединения требуется инициатива не менее трех физических лиц (кроме политических партий и профсоюзов). Общественные объединения создаются и действуют на основе принципов добровольности, равноправия, самоуправления, законности и гласности. Государственная регистрация общественного объединения не обязательна, но необходима для приобретения права юридического лица. Органы государственной власти и органы местного самоуправления не могут выступать в качестве учредителей общественного объединения. Это объясняется тем, что взаимоотношения государства и общественных объединений строятся на основе взаимного невмешательства в их деятельность, кроме случаев, когда это предусмотрено законом.

Закон устанавливает два понятия для физических и юридических лиц, включающихся в создание и деятельность общественного объединения. Они могут иметь статус члена или участника общественного объединения. И теми и другими могут быть как физические, так и юридические лица, причем они несут равные права и обязанности. Основное различие между ними состоит в том, что членство оформляется соответствующими индивидуальными заявлениями или аргументами. Для участника общественного объединения такое условие в качестве обязательного не требуется. Закон предусматривает 5 различных организационно-правовых норм функционирования общественных объединений: общественная организация; общественное движение; общественный фонд; общественное учреждение; орган общественной самодеятельности. Отличительной чертой общественной организации является наличие членства. Во всех других формах оно не предусмотрено, и субъекты, составляющие эти организационно-правовые формы, именуются участниками.

В наиболее общей форме закон определяет цели создания общественных организаций. Ими является совместная деятельность для защиты общих интересов и достижения уставных целей объединившихся граждан.

Общественное движение - это массовое общественное объединение, преследующее социальные, политические и иные общественно полезные цели, поддерживаемые его участниками. Целью общественного фонда является формирование имущества на основе добровольных взносов, иных не запрещенных законом поступлений и использование его на общественно полезные цели.

Общественное учреждение имеет целью оказание конкретного вида услуг, отвечающих интересам участников.

Цель органа общественной самодеятельности - совместное решение социальных проблем, возникающих у граждан по месту жительства, работы или учебы, направленное на удовлетворение потребностей неограниченного круга лиц, чьи интересы связаны с достижением уставных целей и реализацией программ органа общественной самодеятельности по месту его создания.

По территориальной сфере деятельности общественные объединения могут быть общероссийскими, межрегиональными, региональными и местными. Общероссийским объединением считается такое, которое осуществляет свою деятельность на территории более половины субъектов Федерации и имеет там свои структурные подразделения.

Межрегиональным признается общественное объединение, в котором эти условия обеспечиваются на территории менее половины субъектов Федерации. Региональное -действует на территории одного субъекта Федерации, а местное - осуществляет свою деятельность в пределах территории органа местного самоуправления. Учредителями, членами и участниками общественных объединений могут быть граждане, достигшие 18 лет. Членами и участниками молодежных общественных объединений могут быть лица, достигшие 14 лет, а детских объединений - 10 лет. Учредителями, членами и участниками могут быть иностранные граждане и лица без гражданства, за исключением случаев, установленных федеральными законами или международными договорами.

**13. Избирательное право граждан по Конституции РФ: гарантии осуществления и способы ограничения**

Одним из важнейших показателей наличия в стране демократии являются свободные выборы. Эта свобода выбора должна гарантироваться государством, которое создает необходимые условия для их проведения. Условия - это политический режим, в котором осуществляются выборы. Средства - это механизм и материальные источники, обеспечивающие свободу волеизъявления избирателей.

Система гарантий избирательных прав граждан состоит из:

- политических;

- организационных;

- материальных;

- правовых.

Все гарантии находятся во взаимной зависимости, дополняют друг друга и действуют как единый механизм. Под политическими гарантиями понимаются:

- идеологическое многообразие;

- равенство общественных объединений перед законом;

- равноправие избирателей на выборах;

- свобода предвыборной агитации;

- участие наблюдателей и контроль за ходом голосования на избирательных участках.

К организационным гарантиям можно отнести:

- запрет на членство в избирательных комиссиях любого уровня кандидатов в депутаты и находящихся в зависимости от него лиц;

- несовместимость депутатского мандата с занятием определенных должностей;

- содействие избирательным комиссиям со стороны государственных органов и органов местного самоуправления при подготовке и проведении выборов. Материальные гарантии имеют важное значение. Расходы по проведению выборов в Российской Федерации соответствующего уровня производятся за счет средств соответствующего бюджета (федерального, бюджета субъекта РФ, местного). Кроме того, партии, избирательные блоки и кандидаты в депутатымогут создавать специальные избирательные фонды, средства в которые перечисляют оговоренные в законе организации. Государственные средства массовой информации должны бесплатно, на равных условиях выделять эфирное время и место в печатных изданиях кандидатам для агитации.

Правовые гарантии позволяют обеспечить свободу выбора юридическими средствами. К ним относятся:

- право граждан на обжалование неправильностей в списке избирателей;

- неприкосновенность кандидатов в депутаты;

- признание результатов выборов недействительными при обнаружении нарушений законов о выборах;

- установление административной и уголовной ответственности за нарушение избирательных прав граждан;

- право кандидатов в депутаты обжаловать в суд результаты выборов.

Все вышеназванные гарантии избирательных прав граждан должны обеспечивать проведение подлинно демократической избирательной кампании.

Ограничения избирательного права допускаются только на основании конституционных установлений и закона. К ограничениям избирательного права относятся:

1. Возрастной ценз - для активного избирательного права он установлен 18 лет (т. е. избирать). Для пассивного избирательного права (т. е. быть выбранным) устанавливаются следующие возрастные барьеры: 21 год на выборах в законодательные (представительные) органы государственной власти субъектов Российской Федерации, 30 лет - на выборах главы исполнительной власти субъекта РФ и 21 год - на выборах в органы местного самоуправления. Кроме того, Конституция устанавливает минимальный возраст для кандидата на пост Президента РФ (ст. 81) - 35 лет, для депутатов Государственной думы - 21 год (ст. 97). Федеральным избирательным законом запрещено устанавливать максимальный возраст кандидатов.

2. Ценз гражданства. В Конституции РФ говорится о принадлежности права избирать и быть избранным как гражданам Российской Федерации (ст. 32, 81, 97), так и иностранным гражданам (ст. 130). Активное избирательное право при выборах в органы местного самоуправления предоставляется иностранцам, достигшим 18 лет, постоянно или преимущественно проживающим на территории муниципального образования, в котором проводятся выборы или референдум. Правом быть избранным в органы местного самоуправления Российской Федерации неграждане не обладают.

3. Ценз оседлости. В Конституции Российской Федерации установлено единственное ограничение по времени проживания на территории Российской Федерации для обладания пассивным избирательным правом - кандидат на пост Президента РФ должен проживать на территории России не менее 10 лет (ч. 2 ст. 81 Конституции РФ), что обусловлено совершенно оправданной необходимостью для будущего главы государства знать и понимать специфику условий жизни в стране. Федеральный закон запрещает устанавливать продолжительность и срок проживания гражданина на определенной территории Российской Федерации как условие приобретения им активного либо пассивного избирательного права.

4. Фактор несовместимости. Ограничения, связанные со статусом депутата, выборного должностного лица, в том числе с невозможностью находиться на государственной или муниципальной службе, входить в состав законодательного (представительного) органа государственной власти, представительного органа местного самоуправления, заниматься иной оплачиваемой деятельностью, устанавливаются Конституцией РФ, федеральными законами, конституциями, уставами, законами субъектов РФ.

5. Нахождение в местах лишения свободы по приговору суда. Это ограничение избирательных прав имеется во всех законодательных актах, касающихся выборов: лица, содержащиеся в местах лишения свободы по приговору суда, не имеют права голосовать и быть избранными.

6. Недееспособность. Не имеют права голосовать граждане, признанные судом недееспособными. Психическое заболевание само по себе не лишает человека избирательных прав, а служит только основанием для обращения в суд.

Общим для всех этих ограничений избирательных прав граждан является их временный характер, например, после отмены решения суда о признании недееспособным или после отбытия наказания в виде лишения свободы гражданин вправе вновь осуществлять все эти права, в том числе и право, избирать и быть избранным в полном объеме.

## 14. Федеральные органы государственной власти России

Система органов государственной власти – взаимосвязанная совокупность субъектов, специально создаваемых государством для выполнения своих функций и наделенных для этого властными полномочиями.

По уровню своей деятельности органы государственной власти в РФ делятся на федеральные органы государственной власти и органы государственной власти субъектов РФ.

Официально органами государственной власти в России являются: Президент РФ, Федеральные Органы Исполнительной Власти, Федеральное Собрание РФ, Судебная Власть РФ, Совет Безопасности РФ, Центральная Избирательная Комиссия РФ, Счётная Палата РФ, Генеральная Прокуратура РФ, Уполномоченный по правам человека в РФ. На уровне субъектов Российской Федерации существуют органы исполнительной и законодательной власти субъектов России.

Президент РФ избирается сроком на шесть лет гражданами РФ на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании. Президентом РФ может быть избран гражданин РФ не моложе 35 лет, постоянно проживающий в РФ не менее 10 лет. Одно и то же лицо не может занимать должность Президента РФ более двух сроков подряд. Порядок выборов Президента РФ определяется федеральным законом.

Президент Российской Федерации является главой государства.

Президент РФ является гарантом Конституции РФ, прав и свобод человека и гражданина. Он принимает меры по охране суверенитета РФ, ее независимости и государственной целостности, обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти. Президент РФ определяет основные направления внутренней и внешней политики государств. Он представляет Российскую Федерацию внутри страны и в международных отношениях.

Основные полномочия Президента:

- назначает с согласия Государственной Думы Председателя Правительства Российской Федерации;

- имеет право председательствовать на заседаниях Правительства РФ;

- принимает решение об отставке Правительства РФ;

- представляет Государственной Думе кандидатуру для назначения на должность Председателя Центрального банка РФ; ставит перед Государственной Думой вопрос об освобождении от должности Председателя Центрального банка РФ;

- по предложению Председателя Правительства РФ назначает на должность и освобождает от должности заместителей Председателя Правительства РФ, федеральных министров;

- представляет Совету Федерации кандидатуры для назначения на должность судей Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ; назначает судей других федеральных судов;

- представляет Совету Федерации кандидатуры для назначения на должность Генерального прокурора РФ и заместителей Генерального прокурора РФ; вносит в Совет Федерации предложения об освобождении от должности Генерального прокурора РФ и заместителей Генерального прокурора РФ; назначает на должность и освобождает от должности прокуроров субъектов РФ, а также иных прокуроров, кроме прокуроров городов, районов и приравненных к ним прокуроров;

- назначает и освобождает представителей РФ в Совете Федерации;

- формирует и возглавляет Совет Безопасности РФ, статус которого определяется федеральным законом;

- утверждает военную доктрину РФ;

- формирует Администрацию Президента РФ;

- назначает и освобождает полномочных представителей Президента РФ;

- назначает и освобождает высшее командование Вооруженных Сил РФ;

- назначает и отзывает после консультаций с соответствующими комитетами или комиссиями палат Федерального Собрания дипломатических представителей РФ в иностранных государствах и международных организациях.

Президент является Верховным Главнокомандующим Вооружёнными Силами.

Президент решает вопросы гражданства РФ, награждает государственными наградами, осуществляет помилование.

Кроме того, согласно Конституции, Президент выполняет также ряд других полномочий и функций. По своей природе и характеру они являются в основном исполнительно-распорядительными полномочиями и функциями [35, с. 295].

При Президенте России работают совещательные органы: Совет Безопасности - занимается анализом и стратегическим планированием по всему комплексу вопросов безопасности, а также подготовкой проектов решений Президента в соответствующих сферах, Государственный Совет, основные задачи которого содействие реализации полномочий Президента РФ по вопросам обеспечения согласованного функционирования и взаимодействия органов государственной власти; обсуждение имеющих особое государственное значение проблем, касающихся взаимоотношений РФ и субъектов РФ, важнейших вопросов государственного строительства и укрепления основ федерализма, внесение необходимых предложений Президенту РФ, а также другие советы и комиссии.

В каждом Федеральном Округе Президент имеет своего полномочного представителя.

Правительство России состоит из Председателя Правительства, заместителей Председателя Правительства и Федеральных Министров.

Особенность: в России Федеральное Собрание не формирует Правительство, а только контролирует, формирует Правительство Председатель Правительства, назначаемый Президентом.

Правительство РФ:

1) разрабатывает и представляет Государственной Думе федеральный бюджет и обеспечивает его исполнение; представляет Государственной Думе отчет об исполнении федерального бюджета; представляет Государственной Думе ежегодные отчеты о результатах своей деятельности, в том числе по вопросам, поставленным Государственной Думой;

2) обеспечивает проведение в РФ единой финансовой, кредитной и денежной политики, государственной политики в области культуры, науки, образования, здравоохранения, социального обеспечения, экологии;

3) осуществляет управление федеральной собственностью;

4) осуществляет меры по обеспечению обороны страны, государственной безопасности, реализации внешней политики РФ;

5) осуществляет меры по обеспечению законности, прав и свобод граждан, охране собственности и общественного порядка, борьбе с преступностью;

Правительство Российской Федерации издает постановления и распоряжения, обеспечивает их исполнение.

Постановления Правительства РФ, за исключением постановлений, содержащих сведения, составляющие государственную тайну, или сведения конфиденциального характера, подлежат официальному опубликованию не позднее пятнадцати дней со дня их принятия, а при необходимости немедленного широкого их обнародования доводятся до всеобщего сведения через средства массовой информации безотлагательно.

При осуществлении своих полномочий федеральные министры подотчетны Правительству РФ, а по вопросам, отнесенным Конституцией РФ, федеральными конституционными законами и федеральными законами к полномочиям Президента Российской Федерации, и Президенту РФ.

В нормативных правовых актах также закреплены и контрольно-надзорные полномочия Правительства.

Обеспечивают деятельность правительства Аппарат Правительства, Федеральные министерства, подведомственные им агентства, службы, надзоры, Федеральные службы и агентства, координационные и совещательные органы. Они играют роль основных инструментов государственной деятельности в отдельных областях государственной жизни, принимают участие в выработке государственных решений, в разработке законодательства, в правительственном нормотворчестве, в руководстве многочисленными государственными организациями, находящимися в их подчинении, управляют порученными им отраслями на всей территории государства, издают подзаконные акты.

Кроме того, в РФ на территории ее республик, краев, областей, автономных округов, в городах федерального значения действует множество различных властных государственных учреждений - полномочных представителей центральных (федеральных) исполнительно-распорядительных органов государственной власти, образуя вместе с ними единую централизованную систему.

Федеральное Собрание -парламент РФ - является представительным и законодательным органом РФ.

Федеральное Собрание состоит из двух палат - Совета Федерации и Государственной Думы.

В Совет Федерации входят: по два представителя от каждого субъекта РФ - по одному от законодательного (представительного) и исполнительного органов государственной власти; представители РФ, назначаемые Президентом РФ, число которых составляет не более десяти процентов от числа членов Совета Федерации - представителей от законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов РФ.

Государственная Дума состоит из 450 депутатов. Государственная Дума избирается сроком на пять лет.

Депутаты Государственной Думы избираются гражданами РФ на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании. Участие гражданина РФ в выборах является свободным и добровольным. 225 депутатов Государственной Думы избираются по одномандатным избирательным округам (один округ - один депутат), 225 депутатов Государственной Думы избираются по федеральному избирательному округу пропорционально числу голосов избирателей, поданных за федеральные списки кандидатов.

Совет Федерации и Государственная Дума образуют комитеты и комиссии, проводят по вопросам своего ведения парламентские слушания.

Каждая из палат принимает свой регламент и решает вопросы внутреннего распорядка своей деятельности.

Для осуществления контроля за исполнением федерального бюджета Совет Федерации и Государственная Дума образуют счетную палату, состав и порядок деятельности которой определяются федеральным законом.

К ведению Совета Федерации относятся: утверждение изменения границ между субъектами РФ; утверждение указа Президента РФ о введении военного или чрезвычайного положения; решение вопроса о возможности использования Вооруженных Сил РФ за пределами территории РФ; отрешение Президента РФ от должности и назначение выборов Президента РФ; назначение на должность судей Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ; назначение на должность и освобождение от должности Генерального прокурора РФ и заместителей Генерального прокурора РФ, заместителя Председателя Счетной палаты и половины состава ее аудиторов.

К ведению Государственной Думы относятся: дача согласия Президенту РФ на назначение Председателя Правительства РФ; решение вопроса о доверии Правительству РФ; заслушивание ежегодных отчетов Правительства РФ о результатах его деятельности, в том числе по вопросам, поставленным Государственной Думой; назначение на должность и освобождение от должности Председателя Центрального банка РФ; Председателя Счетной палаты и половины состава ее аудиторов; уполномоченного по правам человека; объявление амнистии; выдвижение обвинения против Президента РФ для отрешения его от должности.

Основная цель парламента - законотворчество. Законодательные полномочия Парламент осуществляет в соответствии с процедурой, предусмотренной Конституцией. Здесь отмечу лишь, что любые законопроекты, связанные с расходами из федерального бюджета, могут быть внесены только при наличии заключения Правительства РФ. Сначала закон проходит через Государственную Думу, потом - через Совет Федерации. Закон может быть принят Советом Федерации «по умолчанию», если в течение четырнадцати дней он не был рассмотрен Советом Федерации. Законопроекты по вопросам, связанным с расходами из федерального бюджета и регулированием экономики, а также вопросы международных отношений, в т. ч. вопросы войны и мира, подлежат обязательному рассмотрению в Совете Федерации.

К судебным органам РФ относятся суды, осуществляющие от имени государства судебную власть путем отправления правосудия - рассмотрения и разрешения в установленном законом порядке гражданских и уголовных дел, дел об административных правонарушениях, экономических или иных споров и конфликтов, связанных с действительным или предполагаемым нарушением норм права.

Правосудие в РФ осуществляется только судом посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства. Создание чрезвычайных судов не допускается. Суд, установив при рассмотрении дела несоответствие акта государственного или иного органа закону, принимает решение в соответствии с законом.

Конституционный Суд РФ - судебный орган конституционного контроля, самостоятельно и независимо осуществляющий судебную власть посредством конституционного судопроизводства.

Верховный Суд РФ является высшим судебным органом по гражданским делам, разрешению экономических споров, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам, образованным в соответствии с федеральным конституционным законом, осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за деятельностью этих судов и дает разъяснения по вопросам судебной практики.

Верховный суд республики, краевой, областной суд, суд города федерального значения, суд автономной области, суд автономного округа являются федеральными судами общей юрисдикции, действующими в пределах территории соответствующего субъекта РФ, и непосредственно вышестоящими судебными инстанциями по отношению к районным судам, действующим на территории соответствующего субъекта РФ.

Высший арбитражный суд является высшим судебным органом по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами, осуществляет в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах судебный надзор за их деятельностью и дает разъяснения по вопросам судебной практики.

Областные суды и приравненные к ним рассматривают дела в качестве суда первой, апелляционной, кассационной инстанций, по новым или вновь открывшимся обстоятельствам, а также осуществляют иные полномочия в соответствии с федеральными законами.

Военные суды осуществляют судебную власть в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и органах, в которых федеральным законом предусмотрена военная служба.

Прокуратура РФ составляет единую федеральную централизованную систему органов и организаций и действует на основе подчинения нижестоящих прокуроров вышестоящим и Генеральному прокурору РФ. Систему прокуратуры РФ составляют Генеральная прокуратура РФ, прокуратуры субъектов РФ, приравненные к ним военные и другие специализированные прокуратуры, научные и образовательные организации, редакции печатных изданий, являющиеся юридическими лицами, а также прокуратуры городов и районов, другие территориальные, военные и иные специализированные прокуратуры.

Прокуратура РФ осуществляет: надзор за исполнением законов и соблюдением прав и свобод человека и гражданина государственными органами, а также руководителями коммерческих и некоммерческих организаций; уголовное преследование; координацию деятельности правоохранительных органов по борьбе с преступностью; возбуждение дел об административных правонарушениях и проведение административного расследования. Прокуроры участвуют в рассмотрении дел судами, арбитражными судами (далее - суды), опротестовывают противоречащие закону решения, приговоры, определения и постановления судов. Прокуратура РФ принимает участие в правотворческой деятельности, выпускает специальные издания.

Счетная палата является постоянно действующим высшим органом внешнего государственного аудита (контроля), подотчетным Федеральному Собранию. Счетная палата осуществляет внешний государственный аудит (контроль) на основе принципов законности, эффективности, объективности, независимости, открытости и гласности.

Счетная палата образуется в составе Председателя Счетной палаты, заместителя Председателя Счетной палаты, аудиторов Счетной палаты, аппарата Счетной палаты.

Центральная избирательная комиссия РФ является федеральным государственным органом, организующим подготовку и проведение выборов, референдумов в РФ, а также осуществляющим контроль за соблюдением избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ. Центральная избирательная комиссия РФ действует на постоянной основе и является юридическим лицом.

Должность Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации учреждается в целях обеспечения гарантий государственной защиты прав и свобод граждан, их соблюдения и уважения государственными органами, органами местного самоуправления и должностными лицами. Уполномоченный при осуществлении своих полномочий независим и неподотчетен каким-либо государственным органам и должностным лицам. Введение режима чрезвычайного или военного положения на всей территории РФ либо на ее части не прекращает и не приостанавливает деятельности Уполномоченного и не влечет ограничения его компетенции.

Уполномоченный вправе беспрепятственно посещать органы власти и местного самоуправления, предприятия, учреждения и организации, воинские части, общественные объединения; запрашивать и получать необходимые документы и материалы; получать объяснения должностных лиц и госслужащих; проводить проверки деятельности госорганов, органов местного самоуправления и должностных лиц; знакомиться с уголовными, гражданскими и административными делами, включая прекращенные. Уполномоченный пользуется правом безотлагательного приема должностными лицами органов власти, местного самоуправления, предприятий, учреждений и организаций независимо от форм собственности, руководителями общественных объединений, военачальниками и администрацией мест принудительного содержания.

**15. Основы деятельности и полномочия местного самоуправления**

Местное самоуправление - это система организации и деятельности граждан, обеспечивающая самостоятельное решение населением вопросов местного значения, управление муниципальной собственностью, исходя из интересов всех жителей данной территории.

Эта система представляет собой совокупность организационных форм и институтов прямого волеизъявления, выборных и других органов местного самоуправления, посредством которых реализуются принципы и функции местного самоуправления. Под функциями местного самоуправления понимаются основные направления муниципальной деятельности. Они обусловлены природой местного самоуправления, его принципами, а также целями и задачами, к достижению которых стремится местное самоуправление.

Местное самоуправление призвано обеспечить: потребности населения в различного рода услугах (в социально-культурной и иных сферах местной жизни); реализацию социально-экономического потенциала самоуправляющихся территориальных единиц; оптимальное сочетание местных и общегосударственных интересов и т. д. Анализ законодательства о местном самоуправлении позволяет выделить следующие основные функции местного самоуправления:

1. Обеспечение участия населения в решении местных дел.

2. Управление муниципальной собственностью, финансовыми средствами местного управления.

3. Обеспечение развития соответствующей территории.

4. Обеспечение потребностей населения в социально-культурных, коммунально-бытовых и других жизненно важных услугах.

5. Охрана общественного порядка, обеспечение режима законности на данной территории.

6. Защита интересов и прав местного самоуправления, гарантированных Конституцией Российской Федерации и федеральным законодательством.

Принципы местного самоуправления - это обусловленные природой местного самоуправления коренные начала и идеи, лежащие в основе организации и деятельности населения, формируемых ими органов, самостоятельно осуществляющих управление местными делами.

В основе местного самоуправления в Российской Федерации лежат следующие основные принципы, закрепляемые Конституцией Российской Федерации и федеральным законодательством:

1. Самостоятельность решения населением всех вопросов местного значения.

2. Организационное обособление местного самоуправления в системе управления обществом и государством.

3. Многообразие организационных форм осуществления местного самоуправления.

4. Соразмерность полномочий местного самоуправления материально-финансовым ресурсам.

Полномочия местного самоуправления - это закрепленные федеральным законодательством, а также правовыми актами субъектов Российской Федерации и органов местного самоуправления за населением, выборными и иными органами местного самоуправления права и обязанности, связанные с реализацией задач и функций местного самоуправления на соответствующей территории.

Полномочия местного самоуправления реализуются как непосредственно населением городских и сельских поселений, а также других территорий путем прямого волеизъявления, так и через выборные и другие органы местного самоуправления, которые осуществляют подавляющее большинство этих полномочий.

Можно выделить несколько групп полномочий органов местного самоуправления, относящихся к различным областям экономического, социально-культурного строительства и др.

- Так, в области бюджета и финансов органы местного самоуправления формируют, утверждают и исполняют местный бюджет, устанавливают местные налоги и сборы; образуют внебюджетные фонды, определяют их статус и целевое назначение; учреждают фонды для кредитования целевых программ и мероприятий для решения территориальных задач.

- В области управления муниципальной собственностью, взаимоотношений с предприятиями, учреждениями и организациями на территории местного самоуправления органы местного самоуправления самостоятельно управляют муниципальной собственностью, определяют в соответствии с законом условия приобретения, создания, преобразования объектов муниципальной собственности; устанавливают в соответствии с законодательством порядок назначения на должность и освобождение от нее руководителей муниципальных предприятий; определяют условия и порядок разгосударствления и приватизации муниципальных предприятий и муниципального имущества; определяют в соответствии с законодательством льготы и преимущества, в том числе в сфере налогов в целях стимулирования предпринимательской деятельности.

- В области земельных отношений и охраны окружающей природной среды органы местного самоуправления определяют в соответствии с земельным законодательством порядок предоставления и изъятия земельных участков, а также распоряжения земельными участками на подведомственной органам местного самоуправления территории; определяют в соответствии с законодательством правила пользования природными ресурсами.

- В области строительства, жилищного хозяйства, коммунального, бытового и торгового обслуживания населения, транспорта и связи органы местного самоуправления утверждают планы и правила застройки населенных пунктов на подведомственной им территории, устанавливают в соответствии с действующим законодательством порядок передачи и продажи жилья в аренду.

- Они руководят транспортными предприятиями и организациями, находящимися в муниципальной собственности, осуществляют контроль за работой других транспортных предприятий и организаций, обслуживающих население; организуют работу предприятий связи, обеспечивают развитие радио и телевидения.

- В области социально-культурного обслуживания населения органы местного самоуправления осуществляют управление всеми находящимися в их ведении учреждениями народного образования, культуры, здравоохранения, социального обеспечения, физкультурно-спортивными учреждениями, обеспечивают их материально-техническое снабжение.

- Органы местного самоуправления осуществляют важные функции в области социальной защиты населения. Они обеспечивают проведение в жизнь действующего законодательства о выплате пенсий и пособий. Местная администрация назначает и выплачивает также из собственных и привлеченных средств доплаты к пенсиям и пособиям.

- В области охраны общественного порядка, прав и свобод граждан органы местного самоуправления обеспечивают на подведомственной им территории соблюдение законов, актов вышестоящих органов государственной власти, охрану прав и свобод граждан, осуществляют контроль за исполнением их решений предприятиями, учреждениями, организациями и гражданами. Органы местного самоуправления налагают в пределах своей компетенции административные взыскания на граждан и должностных лиц за совершенные ими административные правонарушения.

В соответствии с Конституцией Российской Федерации (ст. 132) органы местного самоуправления могут наделяться законом отдельными государственными полномочиями с передачей необходимых для их осуществления материальных и финансовых средств; реализация переданных полномочий подконтрольна государству.

**ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО**

1. **Принципы гражданского права и их значение**

**Гражданское право -** это совокупность правовых норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения в целях осуществления законных интересов субъектов гражданского права и организации экономических отношений в обществе.

Понятие принципов гражданского права. Под принципами гражданского права понимаются основные начала гражданско-правового регулирования общественных отношений. Принципы гражданского права пронизывают все гражданское законодательство, отражая его наиболее существенные свойства.

1) Принцип равенства участников гражданских отношений.

Данный принцип совпадает с одним из признаков метода гражданско-правового регулирования и означает, что ни один из участников не обладает властными полномочиями относительно другого участника, в том числе государство.

2) Принцип неприкосновенности собственности является конституционным. В соответствии с ч. 3 ст. 35 Конституции РФ никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Согласно п. 2 ст. 235 Гражданского кодекса РФ принудительное изъятие у собственника имущества не допускается, кроме случаев, когда по основаниям, предусмотренным законом, производятся обращение взыскания на имущество по обязательствам; отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу и т.д.

3) Принцип свободы договора означает, что граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена Гражданским кодексом РФ, законом или добровольно принятым обязательством. Данный принцип конкретизирован в ст. 421 Гражданского кодекса РФ.

4) Принцип недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела. Этот принцип базируется на положениях ст.ст. 23, 24 Конституции РФ, в которых предусматриваются положения о неприкосновенности частной жизни, личной, семейной тайны граждан.

5) Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав. Граждане и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора. Гражданские права могут быть ограничены на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства. Товары, услуги и финансовые средства свободно перемещаются на всей территории Российской Федерации. Ограничения перемещения товаров и услуг могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

6) Принцип обеспечения восстановления нарушенных прав и их судебной защиты.

Основной функцией гражданского права является компенсаторная функция, направленная на восстановления нарушенных прав. Лицо, которому был причинен вред, должен получить соответствующую компенсацию, направленную на восстановление его имущественного положения. Ст. 12 Гражданского кодекса РФ перечисляет некоторые из наиболее распространенных способов защиты нарушенных прав, в частности, взыскание убытков, неустойки и другие. Наиболее распространенной формой защиты гражданских прав является судебная. В тех случаях, когда защита гражданских прав осуществляется в административном порядке, вынесенное решение может быть обжаловано в суд (п.2 ст.11 Гражданского кодекса РФ).

Практическое значение принципов гражданского права состоит в их применении при аналогии права. В случаях, когда гражданские правоотношения прямо не урегулированы законодательством 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). При невозможности использования аналогии закона права и обязанности сторон определяются исходя из принципов гражданского законодательства (аналогия права) и требований добросовестности, разумности и справедливости.

1. **Договор купли-продажи: понятие, виды и существенные условия**

По договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену). (ст. 454 ГК).

Виды договора купли-продажи (§ 28 гл. 30 ГК):

• розничная купля-продажа;

• поставка;

• поставка товаров для государственных нужд;

• контрактация;

• энергоснабжение;

• продажа недвижимости;

• продажа предприятия.

Некоторые из перечисленных выше видов договоров имеют разновидности.

Характеристика договора купли-продажи: консенсуальный, возмездный, взаимный.

Договор купли-продажи входит в группу обязательств по передаче имущества в собственность (кроме него в эту группу входят еще три договора: мены, дарения, ренты). Это наиболее распространенный в гражданском обороте вид договора. Он широко применяется как внутри страны, так и в международной торговле.

Значение договора купли-продажи заключается в том, что он одновременно порождает и относительное правоотношение (обязательственное) и абсолютное (вещное право).

По общему правилу право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее передачи (а не с момента заключения договора, что и характеризует принятую отечественным законодательством «систему традиции»), если только иное не предусмотрено законом или договором.

В тех случаях, когда отчуждение имущества подлежит государственной регистрации, право собственности у приобретателя возникает с момента такой регистрации, если иное не установлено законом (ст. 223 ГК).

Сторонами договора купли-продажи являются продавец и покупатель.

Субъектами договора могут быть: граждане, юридические лица и государство. В некоторых видах договора купли-продажи возможность участия тех или иных субъектов гражданского права зависит от объема их правоспособности и дееспособности, а также от вида вещных прав на продаваемое имущество.

Предметом договора купли-продажи могут быть имущество, не изъятое из гражданского оборота, и имущественные права (п. 4 ст. 454 ГК). Не могут быть предметом купли-продажи обязанности субъектов (напр., долги) и нематериальные блага.

Цена договора купли-продажи является договорной. Она определяется как в российских рублях, так и в валюте других стран, однако платеж в Российской Федерации всегда должен осуществляться в российских рублях. Цена на некоторые товары (напр., на энергоресурсы) может устанавливаться государством. Цена является существенным условием договора купли-продажи лишь в двух случаях: при продаже товара в рассрочку и при продаже объектов недвижимости. Отсутствие цены в других договорах купли-продажи означает, что платеж должен совершаться по цене, существующей на аналогичные товары (п. 3 ст. 421 ГК).

Срок договора купли-продажи в различных его видах играет разную роль. Так, в договорах поставки и при продаже товаров в кредит с рассрочкой платежа он является существенным условием, а в других – нет. Срок договора обычно устанавливается сторонами договора и определяется либо календарной датой, либо истечением периода времени, либо указанием на определенное событие, либо моментом востребования. Если срок договора не определен, то товар должен быть передан в разумный срок, а оплата его осуществлена после передачи товара (ст. 314, 457, п. 1 ст. 486 ГК). Если нарушение срока исполнения договора влечет за собой утрату его смысла для покупателя, такой договор называют договором на срок (п. 2 ст. 417 ГК).

Форма договора купли-продажи бывает устной и письменной. В письменной форме должны совершаться следующие договоры:

• продажа недвижимости (такие договоры подлежат обязательной государственной регистрации);

• внешнеторговые сделки;

• с участием юридических лиц;

• между гражданами на сумму более десяти минимальных размеров оплаты труда (за исключением тех случаев, когда сделки совершаются в момент их заключения).

Единственным существенным условием договора купли-продажи в РФ является его предмет. Согласование условия о предмете означает установление наименования и количества товара. Цена не является существенным условием, и в случае, если в договоре она не установлена, её определение происходит по правилам ст. 424ГК РФ(сходные товары в сходных условиях). Цена является существенным условием для следующих видов договоров:

розничной и оптовой купли-продажи;

купли-продажи недвижимости;

купли-продажи предприятия.

Срок является существенным условием для договора поставки. Для отдельных видов купли-продажи к существенным условиям относят: срок (договор поставки) и цену (договор купли-продажи предприятия, договор купли-продажи недвижимости).

1. **Гражданская правосубъектность.**

Под правосубъектностью главным образом понимают способность лица иметь и осуществлять непосредственно или через представителя юридические права и обязанности, т. е. быть субъектом права. Классически данное понятие образует синтез правоспособности и дееспособности.

Правоспособность гражданина – это потенциальная (общая, абстрактная) способность физического лица иметь гражданские права и нести обязанности. Она признается в равной мере за всеми гражданами, возникает в момент рождения гражданина и прекращается с его смертью (ст. 17 ГК). Правоспособности свойственны абстрактность и неотчуждаемость. В отдельных случаях правоспособность возникает и до рождения. Так, ребенок умершего, зачатый при его жизни, но родившийся после его смерти, по закону приобретает право на наследство умершего. В таких случаях закон предусматривает охрану интересов возможного наследника, однако никаких прав на имущество либо наследование еще не родившийся ребенок иметь не может. При этом правоспособность возникнет лишь в случае рождения, если же ребенок родится мертвым, то он и не будет призван к наследованию.

Объем гражданской правоспособности определяется нормами ст. 18 ГК, содержащей перечень гражданских прав, к числу которых, в частности, относится возможность иметь имущество на праве собственности, наследовать и завещать имущество, заниматься предпринимательской либо любой иной не запрещенной законом деятельностью, создавать юридические лица, совершать сделки и участвовать в обязательствах, избирать место жительства, иметь права автора. Свои гражданские права и обязанности гражданин приобретает и осуществляет под своим именем (п. 1 ст. 19 ГК), посредством которого происходит индивидуализация каждого отдельного гражданина. Гражданин не вправе пользоваться именем других лиц, однако в случаях, предусмотренных законом, он вправе использовать вымышленное имя (псевдоним) либо в исключительных случаях, не пользоваться ни подлинным, ни вымышленным именами (например, при опубликовании произведений гражданин вправе выпустить последнее в свет анонимно, т. е. без указания имени).

Гражданская правоспособность иностранного физического лица определяется его личным законом, каковым считается право страны, гражданство которой это лицо имеет. Если лицо наряду с российским гражданством имеет и иностранное гражданство, его личным законом является российское право. Равным образом российское право является личным законом иностранного гражданина, имеющего место жительства в Российской Федерации. При наличии у лица нескольких гражданств личным законом считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства. Личным законом лица без гражданства считается право страны, в которой это лицо имеет место жительства (п. 1–5 ст. 1195 ГК). При этом по общему правилу иностранные граждане и лица без гражданства (апатриды) пользуются в Российской Федерации гражданской правоспособностью наравне с российскими гражданами (ст. 1196ГК).

Дееспособность гражданина – это его способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (ст. 21 ГК). Выделяют несколько состояний дееспособности:

1) полная дееспособность. Она возникает с наступлением совершеннолетия, т. е. по достижении 18-летнего возраста. В то же время согласно ст. 13 СК гражданин, не достигший 18 лет, может приобрести полную дееспособность в случае вступления в брак, а также в результате эмансипации, под которой в силу ст. 27 ГК понимается объявление несовершеннолетнего, достигшего возраста 16лет, полностью дееспособным.

2) частичная дееспособность. Ею обладают несовершеннолетние граждане: малолетние в возрасте от 6 до 14 лет и неэмансипированные подростки в возрасте от 14 до 18 лет. За малолетних сделки (кроме мелких бытовых и некоторых других, которые они вправе самостоятельно совершать с 6-летнего возраста) от их имени могут осуществлять (при соблюдении предусмотренных законом условий) только их родители, усыновители или опекуны. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет совершают сделки по общему правилу, с предварительного (либо последующего) письменного согласия (одобрения) своих законных представителей. Вместе с тем, в этом возрасте подростки вправе самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией, иными доходами; осуществлять права автора охраняемого законом результата интеллектуальной деятельности; вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими; совершать мелкие бытовые и иные сделки, в частности сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации, и сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели (например, для приобретения компьютера) или для свободного распоряжения;

3) ограниченная дееспособность. Гражданин, который вследствие [пристрастия](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_181602/7dfbbad1b07c3c2ecd8579de98dbe8d2675dbc6e/#dst100053) к азартным играм, [злоупотребления](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_181602/7dfbbad1b07c3c2ecd8579de98dbe8d2675dbc6e/#dst100052) спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение, может быть ограничен судом в дееспособности в [порядке](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_39570/a30dfb77dac582124e16c3d966eb12f392d46722/#dst101314), установленном гражданским процессуальным законодательством. Над ним устанавливается попечительство.

4) «нулевая» дееспособность (полная недееспособность). По смыслу ст. 28 ГК полностью недееспособными являются малолетние граждане в возрасте до шести лет. Кроме того, недееспособным по решению суда с установлением над ним опеки может быть признан гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими.

Наиболее существенными элементами содержания дееспособности граждан являются возможность самостоятельного заключения сделок (сделкоспособность) и возможность нести самостоятельную имущественную ответственность (деликтоспособность).

1. **Понятие, признаки и виды юридического лица**

Субъектами гражданского права наряду с гражданами являются юридические лица. Согласно п. 1 ст. 48 ГК юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. В данной статье указано четыре основных признака юридического лица:

1) организационная упорядоченность (или единство). Это означает, что создание юридического лица должно быть организационно оформлено в соответствии с требованиями закона;

2) имущественная обособленность. Это означает, что имущество юридического лица, независимо от его правового режима (собственность, хозяйственное ведение или оперативное управление) должно быть обособлено, т. е. отделено от имущества учредителей (участников) юридического лица, других физических и юридических лиц Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований и лиц, являющихся работниками юридического лица. Формами обособления могут быть самостоятельный баланс, а также банковский счет (для денежных средств);

3) возможность выступать в гражданском обороте и в суде от своего имени. Данный признак означает, что собственным именем юридического лица, от которого оно может приобретать и осуществлять свои права и нести обязанности (т. е. выступать в гражданском обороте, а также быть истцом и ответчиком в суде), является его наименование, а для коммерческих организаций – фирменное наименование, указываемое в учредительных документах и содержащее сведения об организационно-правовой форме;

4) самостоятельная имущественная ответственность. Этот признак юридического лица выражается в том, что, имея обособленное имущество, данное лицо отвечает по своим обязательствам этим имуществом.

Юридическое лицо обладает правоспособностью, т. е. может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности. В науке гражданского права принято различать общую и специальную правоспособность. Общая (универсальная) правоспособность означает возможность для субъекта права иметь любые гражданские права и обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности. Именно такой правоспособностью прежде всего обладают граждане Российской Федерации. Специальная правоспособность предполагает наличие у юридического лица лишь таких прав и обязанностей, которые соответствуют целям его деятельности и прямо зафиксированы в его учредительных документах. Анализ ст. 49 ГК показывает, что общей для всех юридических лиц является специальная правоспособность, при этом универсальная правоспособность носит характер исключения из правила и действует лишь в отношении коммерческих негосударственных юридических лиц. Правоспособность юридического лица возникает в момент его создания, который приурочен к его государственной регистрации (п. 3 ст. 49 и п. 2 ст. 51 ГК), и прекращается в момент исключения его из единого государственного реестра юридических лиц (п. 8 ст. 63 ГК).

Для участия в гражданском обороте юридическому лицу необходима не только правоспособность, но и дееспособность. В отличие от граждан, у юридических лиц право- и дееспособность возникают и прекращаются одновременно. Наличие у юридического лица дееспособности означает, что оно своими собственными действиями может приобретать, создавать, осуществлять и исполнять гражданские права и обязанности.

Дифференциация юридических лиц на виды возможна по различным основаниям.

1. Самым распространенным является деление юридических лиц по основной цели их деятельности. По данному критерию юридические лица подразделяются на коммерческие и некоммерческие организации.

Коммерческие организации преследуют извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. Некоммерческими организациями именуются юридические лица, не преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности и не распределяющие полученную прибыль между участниками. Некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующую этим целям.

2. Другое деление юридических лиц на виды связано с обязательственными или вещными правами, которые учредители (участники) могут иметь в отношении самих юридических лиц или их имущества. По данному критерию в соответствии с п. 2 и 3 ст. 48 ГК выделяют:

1) юридические лица, в отношении которых их участники имеют обязательственные права, – хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы;

2) юридические лица, на имущество которых их учредители имеют право собственности или иное вещное право, – государственные и муниципальные унитарные предприятия, а также финансируемые собственником учреждения;

3) юридические лица, в отношении которых их учредители (участники) не имеют имущественных прав, – общественные и религиозные организации, их объединения, благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц (ассоциации и союзы).

3. Наконец, еще одним критерием дифференциации юридических лиц выступают их нестандартные наименования, не совпадающие с наименованиями их организационно-правовых форм. Эти юридические лица отличаются порядком их образования, правовым режимом имущества и составом учредителей (участников). Речь идет о таких коммерческих структурах, как казенные и малые предприятия, предприятия (коммерческие организации) с иностранными инвестициями, а также народные предприятия.

**5. Понятие, виды и формы сделок**

 Согласно ст. 153 ГК сделкой признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Из данного определения следуют основные общие признаки сделки. Во-первых, сделка представляет собой правомерные действия. Во-вторых, сделка – это всегда волевой акт, поскольку для ее совершения необходимо желание лица, совершающего сделку. В-третьих, сделка направлена на возникновение, прекращение или изменение гражданских правоотношений. Наконец, сделка порождает гражданские правоотношения.

Классификация сделок производится по различным основаниям.

1. В зависимости от числа участвующих в сделке сторон, волеизъявление которых требуется для совершения сделок, последние подразделяются на односторонние, двух– и многосторонние сделки (или договоры).

2. По экономическому содержанию различают сделки возмездные (договор аренды) и безвозмездные (договор дарения, договор безвозмездного пользования (ссуды)).

3. По моменту, к которому приурочивается возникновение сделки, различают сделки реальные (от лат. res – вещь) и консенсуальные (от лат. consensus – соглашение).

4. По значению основания сделки для ее действительности различают сделки каузальные (от лат. causa – причина) и абстрактные.

5. В зависимости от периода времени, в течение которого сделка должна быть исполнена, различают сделки срочные и бессрочные.

6. В зависимости от определения условий сделки последние делятся на условные и безусловные. При этом условные сделки, в свою очередь, разделяются на совершенные под отлагательным или под отменительным условием.

7. В зависимости от объема финансовых вложений, необходимых для реализации условий сделки, различают мелкие бытовые и крупные сделки.

8. По предмету сделок можно выделить сделки с недвижимостью (купля-продажа, аренда, залог недвижимости, передача ее в доверительное управление и т. п.), сделки с ценными бумагами, в том числе вексельные сделки.

9. Важной является классификация сделок по их форме: сделки могут совершаться как устно, так и в письменной форме (простой или нотариальной). Если сделка может быть совершена устно, то она считается совершенной и в том случае, когда воля совершить ее явствует из поведения лица, т. е. его так называемых конклюдентных действий. По общему правилу устно может быть совершена любая сделка, для которой законом или соглашением сторон не установлена письменная (простая или нотариальная) форма. Более того, устно могут совершаться также сделки (даже те, которые по закону требуют письменной формы), которые исполняются при самом их совершении (кроме тех, что требуют нотариального оформления). В простой письменной форме, как правило, должны совершаться (за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения): а) сделки юридических лиц между собой и с гражданами; б) сделки между гражданами на сумму, не менее чем в 10 раз превышающую минимальный размер оплаты труда.

Письменная сделка должна совершаться путем составления одного документа. Однако допускается оформление сделок также в упрощенном порядке, т. е. путем обмена письмами, телеграммами и иной информацией. Несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны в случае спора возможности ссылаться в подтверждение сделки на свидетельские показания, хотя и не лишает их права приводить письменные и другие доказательства. Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования к форме сделки (совершение ее на бланке, скрепление печатью и т. д.) и предусматриваться последствия их несоблюдения. Нотариальное удостоверение сделок обязательно во всех случаях, указанных в законе (например, в отношении соглашения залогодержателя с залогодателем – п. 1 ст. 349 ГК), и в случаях, предусматриваемых соглашением сторон. Некоторые письменные сделки требуют также государственной регистрации.

**6. Частная собственность граждан и юридических лиц. Приватизация государственного и муниципального имущества**

Согласно п. 1 ст. 212 ГК в Российской Федерации признаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. По сравнению с тем, как это было ранее, когда государственная собственность имела огромный приоритет над остальными видами собственности, законодательство Российской Федерации не ставит ни одну из форм собственности в привилегированное положение.

Субъектами права собственности являются граждане, юридические лица (кроме государственных и муниципальных унитарных предприятий и учреждений), Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования. Статус собственников различается кругом объектов и устанавливаемыми только законом особенностями приобретения и прекращения права собственности, а также порядка осуществления правомочий владения, пользования и распоряжения имуществом.

В частной собственности граждан и юридических лиц может находиться любое имущество, кроме тех его видов, которые по закону не могут принадлежать гражданам или юридическим лицам, в том числе имущество, изъятое из оборота по ст. 129 ГК (например, национальные природные парки). Количество и стоимость имущества граждан и юридических лиц не ограничиваются. Ограничения могут быть установлены только законом и лишь в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (п. 2 ст. 1 ГК). Конституция провозгласила возможность иметь в частной собственности землю, а также другие природные ресурсы (ч. 2 ст. 9, ст. 36). Однако действующее законодательство пока не предусматривает возможности иметь в частной собственности участки недр и лесов. В соответствии с гл. 17 ГК «Право собственности и другие вещные права на землю» объектом права собственности являются не все земли вообще, а конкретный земельный участок. Наряду с правом собственности на земельные участки, важными объектами права частной собственности на недвижимое имущество также являются предприятия и жилые помещения. На их приобретение (или строительство) ориентируют, в частности, нормы ЖК.

Приватизация является важным основанием производного приобретения права собственности гражданами и юридическими лицами, с одной стороны, и служит предпосылкой прекращения на соответствующее имущество права государственной или муниципальной собственности – с другой. Согласно ст. 217 и абз. 2 и 3 подп. 7 п. 2 ст. 235 ГК государственное или муниципальное имущество может быть передано его собственником в собственность граждан и юридических лиц в соответствии с законодательством о приватизации, и в частности Федеральным законом от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» (далее – Закон о приватизации). В соответствии с данным Законом под приватизацией государственного и муниципального имущества понимается возмездное отчуждение имущества, находящегося в собственности Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, в собственность физических и (или) юридических лиц. Приватизации не подлежит имущество, отнесенное федеральными законами к объектам гражданских прав, оборот которых не допускается (объектам, изъятым из оборота), а также имущество, которое в порядке, установленном федеральными законами, может находиться только в государственной или муниципальной собственности.

Возможность использования своего имущества в предпринимательской деятельности – одно из важнейших правомочий собственника. Так, индивидуальные предприниматели юридически не обособляют имущество, используемое ими для предпринимательской деятельности, от другого своего имущества. Именно поэтому все принадлежащее им имущество (за исключением, перечисленного в законе) может являться объектом взыскания со стороны любых их кредиторов.

Из юридических лиц правом собственности на имущество обладают коммерческие и некоммерческие организации, кроме государственных и муниципальных унитарных предприятий, а также учреждений, финансируемых собственником. В собственности юридических лиц, в частности, может находиться имущество, переданное ему учредителями в качестве вкладов (взносов) участников (членов), а также произведенное и приобретенное юридическим лицом по иным основаниям в процессе его деятельности (п. 3, 4 ст. 213 ГК). Юридические лица являются едиными и единственными собственниками своего имущества. Количество и стоимость имущества, находящегося в собственности юридических лиц, не ограничиваются, за исключением случаев, когда такие ограничения установлены законом (п. 2 ст. 213 ГК). Все имущество юридического лица в стоимостной оценке отражается на его бухгалтерском балансе.

Общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды являются собственниками приобретенного ими имущества и могут использовать его лишь для достижения целей, предусмотренных их учредительными документами.

Следует иметь в виду что прекращению права собственности граждан и юридических лиц присущи некоторые особенности. Так, например, имущество граждан и юридических лиц может быть обращено в государственную собственность в порядке национализации на основании закона с возмещением стоимости этого имущества и других убытков (п. 2 ст. 235 ГК). При этом споры о возмещении убытков разрешаются судом (ст. 306 ГК).

**7. Частная собственность граждан и юридических лиц. Приватизация государственного и муниципального имущества**

Согласно п. 1 ст. 212 ГК в Российской Федерации признаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности. По сравнению с тем, как это было ранее, когда государственная собственность имела огромный приоритет над остальными видами собственности, законодательство Российской Федерации не ставит ни одну из форм собственности в привилегированное положение.

Субъектами права собственности являются граждане, юридические лица (кроме государственных и муниципальных унитарных предприятий и учреждений), Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования. Статус собственников различается кругом объектов и устанавливаемыми только законом особенностями приобретения и прекращения права собственности, а также порядка осуществления правомочий владения, пользования и распоряжения имуществом.

В частной собственности граждан и юридических лиц может находиться любое имущество, кроме тех его видов, которые по закону не могут принадлежать гражданам или юридическим лицам, в том числе имущество, изъятое из оборота по ст. 129 ГК (например, национальные природные парки). Количество и стоимость имущества граждан и юридических лиц не ограничиваются. Ограничения могут быть установлены только законом и лишь в той мере, в какой это необходимо в целях защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства (п. 2 ст. 1 ГК). Конституция провозгласила возможность иметь в частной собственности землю, а также другие природные ресурсы (ч. 2 ст. 9, ст. 36). Однако действующее законодательство пока не предусматривает возможности иметь в частной собственности участки недр и лесов. В соответствии с гл. 17 ГК «Право собственности и другие вещные права на землю» объектом права собственности являются не все земли вообще, а конкретный земельный участок. Наряду с правом собственности на земельные участки, важными объектами права частной собственности на недвижимое имущество также являются предприятия и жилые помещения. На их приобретение (или строительство) ориентируют, в частности, нормы ЖК.

Приватизация является важным основанием производного приобретения права собственности гражданами и юридическими лицами, с одной стороны, и служит предпосылкой прекращения на соответствующее имущество права государственной или муниципальной собственности – с другой. Согласно ст. 217 и абз. 2 и 3 подп. 7 п. 2 ст. 235 ГК государственное или муниципальное имущество может быть передано его собственником в собственность граждан и юридических лиц в соответствии с законодательством о приватизации, и в частности Федеральным законом от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» (далее – Закон о приватизации). В соответствии с данным Законом под приватизацией государственного и муниципального имущества понимается возмездное отчуждение имущества, находящегося в собственности Российской Федерации, субъектов РФ, муниципальных образований, в собственность физических и (или) юридических лиц. Приватизации не подлежит имущество, отнесенное федеральными законами к объектам гражданских прав, оборот которых не допускается (объектам, изъятым из оборота), а также имущество, которое в порядке, установленном федеральными законами, может находиться только в государственной или муниципальной собственности.

Возможность использования своего имущества в предпринимательской деятельности – одно из важнейших правомочий собственника. Так, индивидуальные предприниматели юридически не обособляют имущество, используемое ими для предпринимательской деятельности, от другого своего имущества. Именно поэтому все принадлежащее им имущество (за исключением, перечисленного в законе) может являться объектом взыскания со стороны любых их кредиторов.

Из юридических лиц правом собственности на имущество обладают коммерческие и некоммерческие организации, кроме государственных и муниципальных унитарных предприятий, а также учреждений, финансируемых собственником. В собственности юридических лиц, в частности, может находиться имущество, переданное ему учредителями в качестве вкладов (взносов) участников (членов), а также произведенное и приобретенное юридическим лицом по иным основаниям в процессе его деятельности (п. 3, 4 ст. 213 ГК). Юридические лица являются едиными и единственными собственниками своего имущества. Количество и стоимость имущества, находящегося в собственности юридических лиц, не ограничиваются, за исключением случаев, когда такие ограничения установлены законом (п. 2 ст. 213 ГК). Все имущество юридического лица в стоимостной оценке отражается на его бухгалтерском балансе.

Общественные и религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды являются собственниками приобретенного ими имущества и могут использовать его лишь для достижения целей, предусмотренных их учредительными документами.

Следует иметь в виду что прекращению права собственности граждан и юридических лиц присущи некоторые особенности. Так, например, имущество граждан и юридических лиц может быть обращено в государственную собственность в порядке национализации на основании закона с возмещением стоимости этого имущества и других убытков (п. 2 ст. 235 ГК). При этом споры о возмещении убытков разрешаются судом (ст. 306 ГК).

1. **Понятие и виды наследования в РФ**

Под наследованием понимается переход имущественных и некоторых личных неимущественных прав и обязанностей умершего гражданина (наследодателя) к другим лицам (наследникам) в установленном законом порядке.

При наследовании имущество умершего переходит к другим лицам в порядке универсального правопреемства. Это означает, во-первых, что имущество переходит в неизменном виде как единое целое, во-вторых, что оно переходит к наследникам одновременно (п. 1 ст. 1110 ГК). Соответственно нельзя в порядке наследования одни права принять, а от других отказаться. Именно поэтому наследник, который принял какое-то отдельное право, считается автоматически принявшим и все остальные, известные и неизвестные ему права умершего.

Открытием наследства называется возникновение наследственного правоотношения. Юридическими фактами, или основаниями, приводящими к открытию наследства, являются смерть гражданина и объявление судом гражданина умершим (ст. 1113 ГК). Открытие наследства всегда происходит в определенное время и в определенном месте, что имеет весьма важное правовое значение.

Временем открытия наследства признается день смерти наследодателя, а при объявлении его умершим — день вступления в законную силу решения суда об объявлении данного гражданина умершим. В случае, когда в соответствии с п. 3 ст. 45 ГК днем смерти гражданина признан день его предполагаемой гибели, временем открытия наследства является день смерти, указанный в решении суда (п. 1 ст. 1114 ГК).

Граждане, умершие в один и тот же день, считаются в целях наследственного правопреемства умершими одновременно и не наследуют друг после друга. При этом к наследованию призываются наследники каждого из них (п. 2 ст. 1113 ГК).

Местом открытия наследства является последнее место жительства наследодателя, определяемое по правилам ст. 20 ГК. Если последнее место жительства наследодателя, обладавшего имуществом на территории РФ, неизвестно или находится за ее пределами, местом открытия наследства в Российской Федерации признается место нахождения такого наследственного имущества. Если последнее находится в разных местах, местом открытия наследства является место нахождения входящих в его состав недвижимого имущества или наиболее ценной части этого имущества, а при отсутствии недвижимого имущества — место нахождения движимого имущества или его наиболее ценной части. Ценность имущества определяется исходя из его рыночной стоимости (ст. 1115 ГК).

Субъектами наследственного правопреемства являются наследодатель и наследники. Наследодатель — лицо, права и обязанности которого после его смерти переходят к другим лицам (наследникам). Наследодателями могут быть российские и иностранные граждане, а также лица без гражданства, проживающие на территории РФ. Юридические лица не могут оставлять наследства. Наследники — лица, указанные в завещании или законе в качестве правопреемников наследодателя. Наследовать может любой субъект гражданского права: гражданин, юридическое лицо, публично-правовое образование. Граждане и государство (Российская Федерация) могут быть наследниками как по закону, так и по завещанию. Юридические лица, субъекты РФ, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации могут выступать в качестве наследников только в том случае, если в их пользу составлено завещание.

Закон лишает права на получение наследства недостойных наследников (ст. 1117 ГК). Так, не наследуют ни по закону, ни по завещанию граждане, которые своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, выраженной в завещании, способствовали либо пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства, если эти обстоятельства подтверждены в судебном порядке. Однако граждане, которым наследодатель после утраты ими права наследования завещал имущество, вправе наследовать это имущество.

Не наследуют по закону родители после детей, в отношении которых они были в судебном порядке лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах ко дню открытия наследства.

По требованию заинтересованного лица суд может отстранить от наследования по закону граждан, злостно уклонявшихся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя.

Согласно норме п. 1 ст. 1111 ГК наследование может осуществляться как по завещанию, так и по закону.

Завещанием является личное распоряжение гражданина на случай смерти, определяющее дальнейшую принадлежность его имущества, сделанное в предусмотренной законом форме. Закон устанавливает свободу завещания. По общему правилу завещание должно быть совершено в нотариальной форме.

Действующим ГК значительно расширен круг наследников по закону. В настоящее время установлено восемь очередей наследников (ст.1142-1145ГК).

Наследники по закону призываются к наследованию в следующей очередности:

1)дети, супруг и родители наследодателя;

2)полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери;

3)полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя);

4)родственники третьей степени родства (степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого, причем рождение наследодателя в это число не входит) — прадедушки и прабабушки наследодателя;

5)родственники четвертой степени родства — дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки);

6)родственники пятой степени родства — дети двоюродных внуковивнучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети);

7)пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя;

8)нетрудоспособные иждивенцы наследодателя при отсутствии других наследников по закону.

В случае, если отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать или все наследники отстранены от наследования [(статья 1117)](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34154/29605b928e5bbaa206d31a3ffa827b67288f54a1/#dst100031), либо никто из наследников не принял наследства, либо все наследники отказались от наследства и при этом никто из них не указал, что отказывается в пользу другого наследника [(статья 1158)](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34154/b747800bc314abb5c52ad16e8c9ef950b5d45f89/#dst100258), имущество умершего считается выморочным и переходит в собственность государства.

1. **Авторское право**

Авторское право в объективном смысле – это совокупность норм гражданского права, регулирующих отношения по признанию авторства и охране произведений науки, литературы и искусства, установлению режима их использования, наделению их авторов личными неимущественными и имущественными правами, защите прав авторов и других правообладателей.

В ст. 1255 ГК дается определение авторских прав в субъективном смысле. Согласно п. 1 данной статьи авторскими правами являются интеллектуальные права на произведения науки, литературы и искусства. В соответствии с п. 2 указанной статьи автору произведения принадлежат следующие права:

1) исключительное право на произведение;

2) право авторства;

3) право автора на имя;

4) право на неприкосновенность произведения;

5) право на обнародование произведения.

В случаях, предусмотренных ГК, автору произведения наряду с указанными выше правами принадлежат другие права, в том числе право на вознаграждение за использование служебного произведения, право на отзыв, право следования, право доступа к произведениям изобразительного искусства (п. 3 ст. 1255 ГК).

По своему содержанию авторские права можно подразделить на личные неимущественные и имущественные. Первым видом прав обладают только авторы произведений. Вторая группа прав может принадлежать не только авторам, но и иным лицам. В число личных неимущественных прав входят право авторства, право автора на имя, право на неприкосновенность произведения, право обнародования произведения и др. К имущественным правам относятся исключительное право на произведение, право на вознаграждение за использование служебного произведения, право следования.

В число имущественных прав авторов не входит право на вознаграждение (авторский гонорар), поскольку авторское вознаграждение всегда выплачивается в рамках договорных или некоторых других обязательственных правоотношений (за исключением вознаграждения за использование служебного произведения). Соответственно данное право является обязательственным, а не авторским субъективным правом.

Исключительное право на произведение науки, литературы и искусства:

• распространяется на произведения, обнародованные на территории Российской Федерации или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме на территории РФ, и признается за авторами (их правопреемниками) независимо от их гражданства;

• распространяется на произведения, обнародованные за пределами территории Российской Федерации или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами территории РФ, и признается за авторами, являющимися гражданами РФ (их правопреемниками);

• распространяется на произведения, обнародованные за пределами территории Российской Федерации или необнародованные, но находящиеся в какой-либо объективной форме за пределами территории РФ, и признается на территории РФ за авторами (их правопреемниками) – гражданами других государств и лицами без гражданства в соответствии с международными договорами РФ.

Произведение также считается впервые обнародованным путем опубликования в Российской Федерации, если в течение 30 дней после даты первого опубликования за пределами территории РФ оно было опубликовано на территории Российской Федерации.

При предоставлении на территории РФ охраны произведению в соответствии с международными договорами Российской Федерации автор произведения или иной первоначальный правообладатель определяется по закону государства, на территории которого имел место юридический факт, послуживший основанием для приобретения авторских прав.

При предоставлении охраны произведениям в соответствии с международными договорами Российской Федерации срок действия исключительного права на эти произведения на территории РФ не может превышать срок действия исключительного права, установленного в стране происхождения произведения (ст. 1256 ГК).

Автором произведения науки, литературы или искусства, согласно ст. 1257 ГК, признается гражданин, творческим трудом которого оно создано. Лицо, указанное в качестве автора на оригинале или экземпляре произведения, считается его автором, если не доказано иное.

Статья 1258 ГК регулирует отношения, возникающие по поводу соавторства. В соответствии с данной статьей граждане, создавшие произведение совместным творческим трудом, признаются соавторами независимо от того, образует ли такое произведение неразрывное целое или состоит из частей, каждая из которых имеет самостоятельное значение. Произведение, созданное в соавторстве, используется соавторами совместно, если соглашением между ними не предусмотрено иное. При наличии последнего условия часть произведения, использование которой возможно независимо от других частей, т.е. часть, имеющая самостоятельное значение, может быть использована ее автором по своему усмотрению.

Существенное значение имеет определение круга объектов авторских прав (ст. 1259 ГК). Такими объектами являются следующие произведения независимо от их достоинств и назначения, а также способа выражения:

• литературные произведения;

• драматические, музыкальные и хореографические произведения;

• аудиовизуальные произведения;

• произведения живописи, скульптуры, другие произведения изобразительного искусства и т.д.

К объектам авторских прав относятся также программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения.

К объектам авторских прав относятся:

• производные произведения, т.е. произведения, представляющие собой переработку другого произведения;

• составные произведения, т.е. произведения, представляющие собой по подбору или расположению материалов результат творческого труда.

Авторские права распространяются как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, выраженные в какой-либо объективной форме (п. 3 ст. 1259 ГК).

Для возникновения, осуществления и защиты авторских прав не требуется регистрации произведения или соблюдения каких-либо иных формальностей. В отношении программ для ЭВМ и баз данных возможна регистрация, осуществляемая по желанию правообладателя в соответствии с правилами ст. 1262 ГК.

Не являются объектами авторских прав:

1) официальные документы государственных органов и органов местного самоуправления, международных организаций, а также их официальные переводы;

2) государственные символы и знаки, а также символы и знаки муниципальных образований;

3) произведения народного творчества (фольклор), не имеющие конкретных авторов;

4) сообщения о событиях и фактах, имеющие исключительно информационный характер.

При наличии достаточных данных о нарушении авторских прав органы дознания или следствия обязаны принять меры для розыска и наложения ареста на экземпляры произведения, в отношении которых предполагается, что они являются контрафактными, а также на материалы и оборудование, используемые или предназначенные для изготовления или воспроизведения указанных экземпляров произведения, включая в необходимых случаях меры по их изъятию и передаче на ответственное хранение.

1. **Кредитный договор: юридическая природа, содержание**

Наряду с займом в качестве самостоятельного вида предоставления денежных средств одним лицом другому с условием их возврата действующее гражданское законодательство выделяет кредит (§ 2 гл. 42 ГК).

В соответствии с п. 1 ст. 819 ГК по кредитному договору кредитор (банк или иная кредитная организация) обязуются предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее.

К отношениям по кредитному договору применяются правила о договоре займа, если иное не предусмотрено правилами § 2 гл. 42 ГК и не вытекает из существа кредитного договора (п. 2 ст. 819 ГК).

По своей юридической природе кредитный договор является консенсуальным, возмездным и двусторонним. В отличие от договора займа он вступает в силу уже в момент достижения сторонами соответствующего соглашения до реальной передачи денег заемщику. Это дает возможность понудить кредитора к выдаче кредита, что исключается в заемных отношениях. От договора займа кредитный договор отличается также по субъектному составу. В роли кредитора здесь может выступать только банк или иная кредитная организация, имеющая лицензию Центрального банка РФ на совершение таких операций.

Предметом кредитного договора могут быть только деньги, но не вещи. Более того, выдача большинства кредитов осуществляется в безналичной форме. Именно поэтому закон говорит о предоставлении по данному договору не денег, а денежных средств (п. 1 ст. 819 ГК).

Согласно ст. 820 ГК кредитный договор должен быть заключен в письменной форме под страхом его ничтожности.

Кредитный договор всегда является возмездным. Вознаграждение кредитору определяется в виде процентов, начисленных на сумму кредита за все время его фактического использования. Размер таких процентов устанавливается договором, а при отсутствии в нем специальных указаний – по правилам, принятым для договоров займа (п. 1 ст. 809 ГК), т.е. исходя из ставки рефинансирования.

Обязанность кредитора в данном договоре составляет предоставление заемщику в соответствии с условиями договора денежных средств (однократно или частями).

Обязанности заемщика состоят в возврате полученного кредита и уплате предусмотренных договором или законом процентов за его использование. Исполнение данной обязанности регулируется нормами об исполнении своих обязанностей заемщиком по договору займа.

Особенностью кредитного договора является возможность одностороннего отказа от его исполнения со стороны как кредитора, так и заемщика (п. 1,2 ст. 821 ГК). Кредитор вправе отказаться от предоставления заемщику предусмотренного договором кредита полностью или частично при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что предоставленная заемщику сумма не будет возвращена в срок. Заемщик вправе отказаться от получения кредита полностью или частично, уведомив об этом кредитора до установленного договором срока его предоставления, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором. Кредитор вправе также отказаться от дальнейшего кредитования заемщика по договору в случае нарушения им предусмотренной договором обязанности целевого использования кредита (п. 3 ст. 821 ГК).

Сторонами может быть заключен договор, предусматривающий обязанность одной стороны предоставить другой стороне вещи, определенные родовыми признаками (договор товарного кредита). Ктакому договору применяются правила о кредитном договоре, если иное не предусмотрено вышеуказанным договором и не вытекает из существа обязательства. Условия, относящиеся к предоставляемым вещам, их таре и упаковке, должны исполняться в соответствии с правилами о договоре купли-продажи товаров (ст. 465 – 485 ГК), если иное не предусмотрено договором товарного кредита (ст. 822 ГК). В отличие от обычного кредитного договора, сторонами договора о предоставлении товарного кредита, в том числе кредиторами, могут быть любые субъекты гражданского права.

Предоставление коммерческого кредита не является предметом отдельного договора, а может составлять, если иное не установлено законом, одно из условий договоров, исполнение которых связано с передачей в собственность другой стороне денег или других вещей, определяемых родовыми признаками. Коммерческий кредит предоставляется, в частности, в виде аванса, предварительной оплаты, отсрочки и рассрочки оплаты товаров, работ или услуг (п. 1 ст. 823 ГК), условие о которых может включаться в договоры купли-продажи, аренды, подряда и т.д. Участниками возникающих при этом отношений (в том числе кредиторами) могут являться как юридические лица, так и граждане, являющиеся сторонами соответствующих гражданско-правовых договоров.

К коммерческому кредиту применяются правила о займе и кредите, если иное не предусмотрено правилами о договоре, из которого возникло соответствующее обязательство, и не противоречит существу такого обязательства (п. 2 ст. 823 ГК).

1. **Договор возмездного оказания услуг: юридическая природа, содержание**

В соответствии с п. 1 ст. 779 ГК по договору возмездного оказания услуг исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги. Договор возмездного оказания услуг является консенсуальным, возмездным и двусторонним.

Услугодатель, именуемый исполнителем, и услугополучатель, именуемый заказчиком – стороны договора.

В ГК отсутствуют какие-либо конкретные указания относительно субъектного состава этого вида договоров, поэтому при его определении нужно ориентироваться на общие правила участия граждан и юридических лиц в гражданском обороте.

В соответствии со ст. 780 ГК, поскольку иное не предусмотрено договором, исполнитель обязан оказать услуги лично. Следовательно, если стороны прямо не согласовали в договоре обратное, не применяется принцип генерального подряда.

Единственное существенное условие договора возмездного оказания услуг – это его предмет. Им является либо совершение исполнителем определенных действий (отправка и доставка корреспонденции, предоставление телефонных и других каналов при оказании услуг связи, выполнение операций и различных лечебно-профилактических процедур при оказании медицинских услуг и т.д.), либо осуществление им определенной деятельности (например, аудиторских проверок, дача консультаций по определенному кругу вопросов, предоставление определенной информации, оказание услуг по обучению и т.д.). В качестве же объекта данного вида договоров выступает полученный при этом заказчиком полезный эффект.

Согласно ст. 721 ГК качество оказанной исполнителем услуги, т.е. достигнутого им результата, должно соответствовать условиям договора, а при отсутствии или неполноте его условий – требованиям, обычно предъявляемым к услугам такого рода.

Гарантии качества услуги можно подразделить на законные, т.е. предусмотренные законом, иными правовыми актами или обычаями делового оборота, и договорные, т.е. принятые на себя исполнителем в силу договора и предусмотренные в нем (ст. 722 ГК).

Оказание некоторых видов услуг может предполагать, что полученный заказчиком полезный эффект в пределах разумного срока должен сохраняться в соответствии с установленным в договоре способом его использования, а если способ договором не предусмотрен – для обычного способа использования результата оказания услуги (законная гарантия).

Кроме того, законом, иным правовым актом, договором возмездного оказания услуг или обычаями делового оборота для результата оказания услуги может быть установлен срок, в течение которого он должен соответствовать условиям договора о качестве, предусмотренным п. 1 ст. 721 ГК (гарантийный срок).

Определение цены оказанных по договору услуг осуществляется по правилам п. 1 ст. 709 ГК. В договоре должна быть указана цена подлежащих оказанию услуг или способы ее определения. При отсутствии в договоре таких указаний цена определяется в соответствии с п. 3 ст. 424 ГК. Если объем и количество видов услуг велики, то цена может быть определена путем составления сметы.

К числу важных условий договора возмездного оказания услуг относится также срок. Согласно ст. 708 ГК в договоре возмездного оказания услуг должны указываться начальный и конечный сроки оказания услуги, а по соглашению сторон могут устанавливаться и сроки завершения оказания отдельных видов или выполнения отдельных этапов оказания услуг, т.е. промежуточные сроки.

Основная обязанность исполнителя заключается в оказании по заданию заказчика услуг (ст. 779 ГК). В отличие от подрядчика исполнитель оказывает услуги заказчику не за свой риск. По общему правилу риск невозможности исполнения договора возмездного оказания услуг несет заказчик. Именно он обязан возместить исполнителю фактически понесенные им расходы в случае, когда невозможность исполнения возникла по обстоятельствам, за которые ни одна сторона не отвечает (п. 3 ст. 781 ГК).

За ненадлежащее качество оказанных услуг исполнитель несет такую же ответственность, как и подрядчик за ненадлежащее качество выполненных работ (ст. 723 ГК). Поскольку услуги оказываются исполнителем в соответствии с заданием заказчика, последний имеет право во всякое время проверять ход и качество оказания услуг, не вмешиваясь, однако, в оперативно-хозяйственную деятельность исполнителя (ст. 715 ГК).

Качество оказываемой услуги имеет важное значение для заказчика. Поэтому, если услуга оказана с отступлениями от условий договора, ухудшившими результат ее оказания, или с иными недостатками, которые делают результат ее оказания непригодным для предусмотренного в договоре использования, либо при отсутствии в договоре такого условия, могут применяться последствия, указанные в ст. 723 ГК.

С учетом сходства предметов договора возмездного оказания услуг и договора подряда срок исковой давности для требований, предъявляемых в связи с ненадлежащим качеством результата оказания любой услуги, также составляет один год, т.е. является сокращенным (п. 1 ст. 725 ГК).

Основная обязанность заказчика – оплата оказанной услуги (ст. 779 ГК). Такая оплата в соответствии со ст. 781 ГК осуществляется в сроки и в порядке, которые указаны в договоре возмездного оказания услуг.

По завершении оказания услуг заказчик должен оценить его результат. При обнаружении отступлений от договора, ухудшающих результат оказания услуги, или иных недостатков он должен немедленно заявить об этом исполнителю. При обнаружении после окончания оказания услуги отступлений от договора или иных недостатков, которые не могли быть установлены в момент окончания ее оказания при обычном способе использования достигнутого результата (скрытые недостатки), в том числе таких, которые были умышленно скрыты исполнителем, заказчик обязан известить об этом исполнителя в разумный срок после их обнаружения. В случае возникновения между заказчиком и исполнителем спора по поводу недостатков или их причин по требованию любой из сторон договора должна быть назначена экспертиза.

Договор возмездного оказания услуг может быть расторгнут по желанию любой из его сторон. При этом заказчик вправе отказаться от исполнения данного договора при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов. Исполнитель же имеет право отказаться от исполнения обязательств по такому договору только при условии полного возмещения заказчику убытков (ст. 782 ГК).

Согласно ст. 783 ГК наряду с общими положениями о подряде к договору возмездного оказания услуг применяются и положения о бытовом подряде, если в качестве заказчика выступает гражданин-потребитель.

Исходя из норм ГК, а также законодательства, регулирующего особенности возмездного оказания отдельных видов услуг, можно провести классификацию договоров возмездного оказания услуг по сферам хозяйственной и социально-культурной деятельности. В п. 2 ст. 779 ГК дан примерный перечень услуг, которые могут оказываться по таким договорам, включающий услуги связи, медицинские, ветеринарные, аудиторские, консультационные, информационные услуги, услуги по обучению, туристическому обслуживанию и иные.

УГОЛОВНОЕ ПРАВО

**1. Понятие и признаки преступления**

Согласно ч. 1 ст. 14 УК РФ: «Преступлением признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное настоящим Кодексом под угрозой наказания».

Из указанного определения можно выделить следующие четыре признака преступления: уголовная противоправность, общественная опасность, виновность и наказуемость.

1. Общественная опасность - качественный признак преступления. Данный признак выражает материальную сущность преступления и объясняет, почему то или иное деяние признается преступлением. Наличие признака общественной опасности означает, что деяние причиняет или создает угрозу причинения вреда общественным отношениям, охраняемым уголовным законом. Общественная опасность может зависеть от особенностей самого общественно опасного деяния - места, времени, способа, обстановки его совершения, мотива и цели. При характеристике данного признака преступления учитывается характер общественной опасности (качественная характеристика преступления), и степень общественной опасности (количественная характеристика преступления). Характер общественной опасности определяется теми общественными отношениями, на которые совершено посягательство, т.е. объектом преступления. Преступления, посягающие на одни и те же общественные отношения, принадлежат к одному типу общественной опасности. При определении степени общественной опасности следует принимать во внимание ряд факторов: тяжесть причиненных последствий, особенности посягательства (окончено оно или нет, совершено единолично или в соучастии, какой способ был использован при совершении преступления и т.д.), характер вины, особенности субъекта преступления, т.е. конкретные проявления признаков преступления. Степень общественной опасности преступления свое окончательное выражение находит в санкции. Чем более строгое наказание предусматривает санкция статьи, тем выше степень общественной опасности преступления. Степень общественной опасности позволяет отграничивать друг от друга одинаковые по характеру общественной опасности преступления.

2. Уголовная противоправность - базируется на важнейшем принципе уголовного права – «nullum crimen sine lege» - «нет преступления без указания на него в законе».

Противоправность свидетельствует о том, что лицо, совершившее преступление, нарушило запрет, содержащийся в уголовно-правовой норме. В случае совершения лицом деяния, не предусмотренного уголовным законом, оно не может считаться преступлением даже в случае пробела в законе.

3. Виновность в уголовно-правовом смысле предполагает определенное психическое отношение лица к своему поведению и его последствиям. Виновность возможна лишь при наличии тех форм вины, которые определены законом (ст. 24 УК РФ): умысел (прямой и косвенный) - ст. 25 УК РФ или неосторожность (легкомыслие или небрежность) - ст. 26 УК РФ. Уголовное законодательство предусматривает возможность наступления уголовной ответственности, а следовательно, и существования в деянии лица признаков преступления только при наличии вины. Данное положение закона отвергает возможность объективного вменения, т.е. привлечения к уголовной ответственности без наличия вины.

г) наказуемость - возможность назначения наказания за совершение каждого преступления, угроза наказанием при нарушении уголовно-правовой нормы. Только такие деяния следует считать преступлениями, за которые законодатель считает необходимым назначить уголовное наказание.

**2. Понятие и виды обстоятельств, исключающих преступность деяния**

Обстоятельства, исключающие преступность деяния, - это сознательные и волевые действия лица, сопряженные с причинением какого-либо вреда другим интересам, но в силу отсутствия общественной опасности и их полезности признаваемые уголовным законом правомерными, исключающими преступность деяния, а следовательно, и уголовную ответственность лица за причиняемый вред.

К таким обстоятельствам относятся:

1) необходимая оборона (ст. 37 УК РФ);

2) причинение вреда при задержании лица, совершившего преступление (ст. 38 УК РФ);

3) крайняя необходимость (ст. 39 УК РФ);

4) физическое или психическое принуждение (ст. 40 УК РФ);

5) обоснованный риск (ст. 41 УК РФ);

6) исполнение приказа или распоряжения (ст. 42 УК РФ).

1. Необходимая оборона представляет собой причинение вреда посягающему лицу при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства. Законодатель выделяет два вида необходимой обороны. Режим необходимой обороны различается в зависимости от вида общественно опасного посягательства. Если посягательство сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия, обороняющийся не ограничен в средствах и способах защиты от посягательства. Если же посягательство не сопряжено с опасным для жизни насилием или непосредственной угрозой его применения, обороняющийся ограничен пределами необходимой обороны. Превышением таких пределов являются умышленные действия, явно не соответствующие характеру и опасности посягательства. Однако если обороняющийся вследствие неожиданности посягательства не мог объективно оценить степень и характер опасности нападения, его действия в такой ситуации не являются превышением пределов необходимой обороны. Правом на необходимую оборону обладают в равной степени все лица независимо от их профессиональной или иной специальной подготовки и служебного положения, а также независимо от возможности избежать общественно опасного посягательства или обратиться за помощью к другим лицам или органам власти.

2. Причинение вреда лицу, совершившему преступление, возможно 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 превышения необходимых для этого мер. Превышением таких мер признаются умышленные действия явно не соответствующие характеру и степени общественной опасности совершенного задерживаемым лицом преступления и обстоятельствам задержания, когда лицу без необходимости причиняется явно чрезмерный, не вызываемый обстановкой вред.

3. Крайняя необходимость – это причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости. Превышением пределов крайней необходимости является 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.

4. Физическое принуждение при причинении вреда однозначно исключает уголовную ответственность в случаях, когда принуждение было непреодолимым, т.е. в результате такого принуждение лицо не могло руководить своими действиями (бездействием). При преодолимом физическом принуждении, а равно при психическом принуждении вопрос об уголовной ответственности за причиненный вред решается по правилам о пределах крайней необходимости, т.е. причиненный в результате принуждения вред не должен быть равным или более значительным, чем предотвращенный.

5. Обоснованный риск для достижения общественно полезной цели, повлекший причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам, также исключает уголовную ответственность. Риск признается обоснованным, если указанная цель не могла быть достигнута не связанными с риском действиями (бездействием) и лицо, допустившее риск, предприняло достаточные меры для предотвращения вреда охраняемым уголовным законом интересам. Однако если риск был заведомо сопряжен с угрозой для жизни многих людей, с угрозой экологической катастрофы или общественного бедствия, он не может быть признан обоснованным.

6. Исключает уголовную ответственность и причинение вреда лицом, действующим во исполнение обязательных для него приказа или распоряжения, кроме случаев совершения умышленного преступления во исполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения. Неисполнение заведомо незаконных приказа или распоряжения исключает уголовную ответственность.

1. **Понятие и формы вины в российском уголовном праве**

Вина - это предусмотренное уголовным законом психическое отношение лица в форме умысла или неосторожности к совершаемому деянию и его последствиям, выражающее отрицательное отношение к интересам личности и общества.

Элементами вины как психического отношения являются сознание и воля, которые в своей совокупности образуют ее содержание. Таким образом, вина характеризуется двумя слагаемыми элементами: интеллектуальным и волевым.

Форма вины - это установленное уголовным законом определенное взаимоотношение (сочетание) элементов сознания и воли лица, совершающего преступление, которое характеризует его отношение к этому деянию. В соответствии со ст. 24 УК РФ формами вины выступают умысел и неосторожность.

Умысел - это психическое отношение, при котором лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их или сознательно допускало наступление этих последствий либо безразлично к ним относилось (ч. 2 и 3 ст. 25 УК РФ).

Согласно ч. 1 ст. 25 УК РФ умышленным признается деяние, совершенное с прямым или косвенным умыслом.

Преступление признается совершенным с прямым умыслом, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их наступления.

Косвенный умысел в соответствии с законом (ч. 3 ст. 25 УК РФ) имеет место, если лицо, совершившее преступление, осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, и хотя и не желало, но сознательно допускало их либо относилось к ним безразлично.

Преступление признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своего действия или бездействия, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на их предотвращение (легкомыслие) либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло их предвидеть (небрежность) (ст. 26 УК РФ).

Преступление признается совершенным по легкомыслию, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своего действия (или бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на их предотвращение (ч. 2 ст. 26 УК РФ).

Преступление признается совершенным по небрежности, если лицо, его совершившее, не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло их предвидеть (ч. 3 ст. 26 УК РФ).

От небрежности необходимо отличать невиновное причинение вреда (случай, казус).

Невиновное причинение вреда (случай) имеет место, когда лицо не осознает преступного характера своего деяния или не предвидит возможности наступления преступных последствий и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть (ч. 1 ст. 28 УК РФ).

Отсутствие обязанности и (или) возможности предвидения лицом вредных последствий является обстоятельством, исключающим вину данного лица, поэтому независимо от наступивших последствий лицо не может быть привлечено к уголовной ответственности.

Невозможность предвидения вредных последствий может быть обусловлена как личными качествами (низкий уровень интеллектуального развития, отсутствие опыта, стажа работы и т.д.), так и конкретной обстановкой, в которой совершались деяния.

Сочетание умысла и неосторожности в одном преступлении часто именуется в литературе «смешанной», «двойной» или «сложной» формой вины. Для сложной (двойной) формы вины характерно сочетание признаков умысла и неосторожности, поэтому она и выделяется как самостоятельная. В данном случае лицо совершает преступление умышленно, а к последствию, квалифицирующему это деяние, относится неосторожно (ст. 27 УК РФ). Так, при причинении тяжкого вреда здоровью, повлекшего смерть потерпевшего (ч. 4 ст. 111 УК РФ), в отношении первого - прямого - последствия имеет место умысел: виновный осознает противоправный характер своего деяния, т.е. что его деяние может причинить именно тяжкий вред. И вместе с тем лицо не сознает, что его деяние может повлечь смерть потерпевшего, оно не предвидит этого последствия, хотя должно было и могло его предвидеть (небрежность), либо хотя и предвидело возможность наступления смерти, самонадеянно рассчитывало на ее предотвращение (легкомыслие). В целом такие преступления признаются совершенными умышленно.

**4. Понятие и виды неоконченного преступления**

Стадии совершения преступления - это определенные периоды развития преступной деятельности, различающиеся между собой по характеру совершения общественно опасных действий, отражающих различную степень реализации виновным преступного умысла.

Уголовное законодательство различает три стадии совершения преступления:

1) приготовление к преступлению;

2) покушение на преступление;

3) оконченное преступление.

Законодателем установлено, что как приготовление, так и покушение могут быть совершены только умышленно (ст. 30 УК РФ).

Стадии - приготовление к преступлению и покушение на преступление уголовным законодательством признаются неоконченным преступлением (ч. 2 ст. 29 УК РФ).

Приготовлением к преступлению уголовный закон признает приискание, изготовление или приспособление лицом средств или орудий совершения преступления, приискание соучастников преступления, сговор на совершение преступления либо иное умышленное создание условий для совершения преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам (ч. 1 ст. 30 УК РФ).

Под приисканием понимается любая форма приобретения средств или орудий совершения преступления. Это и любые законные способы - покупка, временное заимствование и т.д. В практике встречаются и незаконные способы приобретения средств или орудий - обычно путем кражи. Поскольку закон не ограничивает приобретение средств и орудий только законными способами, приискание их может выражаться в любой форме.

Изготовление - это создание орудий и средств совершения преступления.

Приспособлением средств или орудий считается любое действие, направленное на их изменение с целью лучшего использования при совершении преступления. После приспособления средства или орудия становятся пригодными для совершения преступления. Понятием приспособления охватываются все способы, при помощи которых лицо изменяет имеющиеся средства или орудия для придания им необходимых свойств и качеств.

Средствами совершения преступления являются предметы материального мира, вещества или энергия, физические или химические свойства которых используются для совершения преступления.

К орудиям совершения преступления относятся предметы, используемые для увеличения эффективности действий, которыми непосредственно причиняются общественно опасные последствия.

Приискание соучастников - это различные способы нахождения соучастников и их вербовка, а сговор на совершение преступления предполагает достижение соглашения о совершении преступления.

В соответствии с ч. 2 ст. 30 УК РФ уголовная ответственность наступает за приготовление только к тяжкому и особо тяжкому преступлениям.

Покушением на преступление закон признает умышленные действия (бездействие) лица, непосредственно направленные на совершение преступления, если при этом преступление не было доведено до конца по не зависящим от этого лица обстоятельствам (ч. 3 ст. 30 УК РФ).

К объективным признакам покушения следует относить:

а) непосредственную направленность действия на совершение преступления;

б) его незавершенность;

в) незавершенность посягательства по независящим от воли виновного обстоятельствам.

Субъективным признаком покушения является умышленный характер действий.

При покушении всегда имеют место действия, которыми непосредственно выполняется состав данного преступления.

В уголовном праве покушение принято делить на два основных вида - оконченное и неоконченное.

Оконченным покушением является такое покушение, при котором субъект сделал все, что он считал необходимым для совершения преступления, однако это преступление не было завершено по не зависящим от него обстоятельствам.

Неоконченным покушением является такое покушение, при котором субъект не совершил еще всего того, что он считал необходимым для совершения преступления.

При покушении единственным основанием уголовной ответственности является общепризнанное по уголовному праву основание: наличие в действиях лица признаков конкретного состава преступления.

Преступление признается оконченным, если в совершенном лицом деянии содержатся все признаки состава данного преступления, предусмотренного УК РФ (ч. 1 ст. 29 УК РФ).

Добровольным отказом от преступления признается прекращение лицом приготовления к преступлению либо прекращение действий (бездействия), непосредственно направленных на совершение преступления, если лицо осознавало возможность доведения преступления до конца.

Правовое значение добровольного отказа состоит, прежде всего, в том, что он является особым обстоятельством, исключающим уголовную ответственность за предварительную преступную деятельность.

Согласно ст. 31 УК РФ лицо, добровольно отказавшееся от доведения преступления до конца, подлежит уголовной ответственности лишь в том случае, если фактически совершенное им деяние содержит состав иного преступления.

Для наличия добровольного отказа необходимо, чтобы он был действительно добровольным и окончательным.

**5. Понятие соучастия в совершении преступления, его объективные и субъективные признаки**

Соучастием признается умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного преступления (ст. 32 УК РФ).

Объективные признаки соучастия характеризуются: а) количественным признаком; б) качественным признаком; в) единым преступным результатом для всех соучастников; г) причинной связью между деяниями всех соучастников и единым преступным результатом. Последние два признака характерны для преступлений с материальными составами.

Количественный признак означает, что в преступлении участвуют два и более лица. Для большинства случаев соучастия достаточно наличия нескольких человек, но для некоторых форм соучастия требуется значительное количество соучастников, например, при организации незаконного вооруженного формирования или участия в нем (ст. 208 УК РФ), организации преступного сообщества (ст. 210 УК РФ), при массовых беспорядках (ст. 212 УК РФ). Причем каждый из соучастников должен обладать признаками субъекта преступления, т.е. достичь возраста, с которого наступает уголовная ответственность, и быть вменяемым (ст. 19 - 23 УК РФ).

Качественный признак - это совместность действий, что означает - преступление совершается сообща несколькими лицами, т.е. каждый соучастник совершает действия (бездействие), необходимые для выполнения преступления, в большей или меньшей степени содействуя другим соучастникам. При этом их роли могут быть различными: а) каждый из них выполняет действия, образующие признаки объективной стороны преступления полностью, т.е. они являются исполнителями преступления; б) выполняет действия, частично характеризующие признаки объективной стороны преступления - действия одного соучастника дополняют действия другого; такие соучастники являются соисполнителями, они выполняют объективную сторону сообща; в) действия одного соучастника создают условия для действий другого соучастника. Последний признак имеет существенное значение при выполнении других (кроме исполнителя и соисполнителя) ролей: подстрекателя, организатора, пособника.

Единый преступный результат (для преступления с материальным составом) является третьим объективным признаком соучастия. Он достигается совместными усилиями всех соучастников, независимо от их ролей - общие действия (бездействие) приводят к общему для всех общественно опасному последствию - единому преступному результату.

Причинная связь - это объективно существующая связь между совместными действиями всех соучастников и общим преступным результатом. Особенность заключается в том, что объективная связь устанавливается не только между действиями исполнителя и общественно опасными последствиями, как в преступлении, совершаемом одним лицом, но между действиями подстрекателя, организатора, пособника, которые действуют вне рамок признаков состава преступления (не исполняют объективную сторону преступления), с одной стороны, и действиями исполнителя - с другой. Необходимо установить, что действия (бездействие) каждого соучастника предшествовали во времени действиям исполнителя, являлись условием и необходимым вкладом в общие усилия по достижению общественно опасных последствий. Взятые в отдельности деяния каждого из соучастников не могут привести к наступлению преступного результата, его можно достичь только обобщенными усилиями всех лиц, участвовавших в совершении преступления. Преступный результат в виде общественно опасных последствий является общим и закономерным последствием действий всех соучастников. Совместность причинения преступного результата не означает равенства усилий всех лиц. Они могут быть различными по характеру фактического участия в совершении преступления, по степени общественной опасности выполняемых действий, по роли этих действий для достижения цели преступления, что учитывается как при квалификации преступления, так и при назначении наказания.

Субъективные признаки соучастия характеризуются умышленной виной. Статья 32 УК РФ определяет соучастие как умышленное участие в совершении умышленного преступления. Из содержания ст. 32 УК РФ вытекает, что соучастие в преступлениях, совершенных по неосторожности, невозможно.

Статья 32 УК РФ не определяет вид умысла. В соответствии со ст. 25 УК РФ умышленным преступлением признается деяние, совершаемое с прямым или косвенном умыслом. Типичным видом вины для действий, совершенных в соучастии, является прямой умысел. Содержание прямого умысла при соучастии имеет свою специфику. Лицо осознает общественную опасность своих действий (бездействия), а также общественную опасность действий (бездействия) других лиц (хотя бы одного), участвующих в совершении единого преступления, осознает взаимосвязь своих действий с планируемым или уже совершаемым преступлением и желает в нем участвовать совместно с другими соучастниками. При соучастии в форме соисполнительства интеллектуальный элемент прямого умысла включает также предвидение возможности или неизбежности наступления общественно опасных последствий (при совершении преступления с материальным составом). Волевой элемент характеризуется желанием его наступления.

Содержание интеллектуального элемента прямого умысла при соучастии включает осознание совместности совершения преступления с другими лицами и предвидение в некоторых формах соучастия общего для всех преступного результата (в преступлениях с материальными составами). Следовательно, субъективные признаки соучастия характеризуются взаимной осведомленностью о совместном совершении преступления.

**6. Понятие, сущность и цели уголовного наказания. Система наказаний в уголовном праве РФ**

Уголовное наказание определяется как мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда, и заключается в лишении или ограничении прав и свобод виновного лица. Оно назначается только судом, от имени государства, носит индивидуальный характер, и его исполнение является исключительной прерогативой уполномоченных на то государственных органов. Содержание наказания заключается в лишении либо ограничении виновного лица предусмотренных уголовным законом каких-либо материальных или нематериальных благ (прав, свобод, интересов и т.д.).

Наказание применяется, в первую очередь, в целях восстановления социальной справедливости, а также в целях исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений. Восстановление социальной справедливости как цель наказания связано с принципом справедливости, содержащимся в ст. 6 УК РФ, в соответствии с которой наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливы, т.е. соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. В этой связи при назначении наказания судам необходимо исполнять требования закона о строго индивидуальном подходе к назначению наказания, поскольку только справедливое наказание способствует решению задач и осуществлению целей, указанных в УК РФ. Цель наказания - исправление осужденного - достигается, если после отбытия либо после освобождения от наказания осужденный больше не совершает преступлений. Между тем в УИК РФ понятие исправления носит более широкий характер, предполагая нейтрализацию антиобщественных взглядов и установок осужденного, формирование у него уважительного отношения к человеку, обществу, труду, к правилам человеческого общежития, стимулирование правопослушного поведения (ч. 1 ст. 9 УИК РФ). Исправление осужденного в уголовно-исполнительном смысле достигается путем применения к нему как наказания, так и средств исправления, содержащихся в ч. 2 ст. 9 УИК РФ, таких как труд, обучение, профессиональная подготовка, воспитательная работа и общественное воздействие. Цель наказания - предупреждение совершения новых преступлений - носит как общий характер, т.е. влияет на граждан в целом, путем установления уголовно-правового запрета (общая превенция), так и частный характер, т.е. воздействует на поведение лиц, осужденных за совершение преступлений, путем создания для них специальных условий, исключающих либо снижающих возможность совершать в будущем новые преступления (частная превенция).

Под системой наказаний понимается предусмотренный уголовным законом внутренне упорядоченный, исчерпывающий перечень видов наказаний, которые могут устанавливаться в санкциях норм Особенной части и применяться судом за совершение общественно опасных деяний.

Перечень входящих в эту систему наказаний является исчерпывающим. Это означает, что суд не вправе использовать иные виды уголовных наказаний, не вошедшие в указанный перечень.

Система наказаний внутренне упорядочена. Она построена по принципу: от наиболее мягкого к наиболее строгому виду наказания.

УК РФ предусматривает две системы наказаний: 1) основную, или полную, для взрослых; 2) дополнительную, или усеченную (для несовершеннолетних).

Основная, или полная, система наказаний (ст. 44 УК РФ) состоит из 13 видов: 1) штраф; 2) лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью; 3) лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград; 4) обязательные работы; 5) исправительные работы; 6) ограничение по военной службе; 7) ограничение свободы; 8) принудительные работы; 9) арест; 10) содержание в дисциплинарной воинской части; 11) лишение свободы на определенный срок; 12) пожизненное лишение свободы; 13) смертная казнь.

Дополнительная, или усеченная, система наказаний для несовершеннолетних состоит из шести видов (ст. 88 УК РФ): 1) штраф; 2) лишение права заниматься определенной деятельностью; 3) обязательные работы; 4) исправительные работы; 5) ограничение свободы; 6) лишение свободы на определенный срок.

Исходя из гуманного отношения к несовершеннолетним правонарушителям, размеры и сроки указанных, кроме лишения права заниматься определенной деятельностью, видов наказаний по сравнению с размерами и сроками тех же наказаний для взрослых преступников существенно уменьшены.

В зависимости от порядка применения все наказания делятся на три группы: 1) основные наказания; 2) дополнительные наказания; 3) наказания, способные выполнять роль основных и дополнительных.

К основным относятся те виды наказаний, которые назначаются судом самостоятельно и не могут присоединяться в качестве дополнения к другим наказаниям. В качестве основных наказаний применяются: обязательные работы; исправительные работы; ограничение по военной службе; принудительные работы; арест; содержание в дисциплинарной воинской части; лишение свободы на определенный срок; пожизненное лишение свободы; смертная казнь (ч. 1 ст. 45 УК РФ).

Дополнительные наказания не могут назначаться судом самостоятельно, они присоединяются к основному наказанию, увеличивая таким образом объем правоограничений, которым подвергается осужденный. Эти наказания выполняют при определении объема уголовной ответственности не основную, а вспомогательную роль. К такого рода наказаниям закон (ч. 3 ст. 45 УК РФ) относит лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград.

Вместе с тем имеются три вида наказаний, которые способны выполнять роль как основного, так и дополнительного наказания. К таким универсальным наказаниям относятся: штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, а также ограничение свободы (ч. 2 ст. 45 УК РФ).

**7. Освобождение от уголовной ответственности**

Освобождение от уголовной ответственности - это акт уполномоченного на то законом органа, согласно которому лицо, не представляющее большой общественной опасности, виновное в совершении преступления небольшой, средней тяжести, а иногда и более тяжкого, освобождается от осуждения в форме вынесения обвинительного приговора.

УК РФ допускает освобождение от уголовной ответственности в следующих случаях:

1) в связи с деятельным раскаянием виновного (ст. 75 УК РФ), в том числе по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности (ст. 76.1 УК РФ) либо с назначением судебного штрафа (ст. 76.2 УК РФ);

2) в связи с примирением виновного с потерпевшим (ст. 76 УК РФ);

3) в связи с истечением сроков давности (ст. 78 УК РФ);

4) в связи с актом амнистии (ст. 84 УК РФ).

1. Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием по общему правилу возможно только при наличии следующих условий. Во-первых, данная норма распространяется на лицо, совершившее преступление впервые, т.е. данное лицо ранее не было осуждено за указанное преступление и не имеет не снятых и не погашенных судимостей за иные преступления. Во-вторых, преступление относится к категории небольшой или средней тяжести. В-третьих, после совершения преступления виновный должен проявить деятельное раскаяние, т.е. совершить позитивные действия, перечень которых приведен в ст. 75 УК РФ. К ним относятся:

- явка с повинной. Она означает, что лицо, совершившее преступление, по собственной воле обращается в орган, имеющий право возбудить уголовное дело, с заявлением о совершенном им преступлении, о котором органам власти зачастую еще не известно, и сам отдает себя в руки властей. Это заявление оформляется протоколом о добровольной явке, который подписывается заявителем и должностным лицом соответствующего правоохранительного органа;

- способствование раскрытию преступления. Оно может состоять в выдаче орудий и средств совершения преступления, в указании места его совершения или места сокрытия похищенного имущества, в изобличении других участников преступления и др.;

- возмещение причиненного ущерба, т.е. компенсация причиненного имущественного вреда в денежном или ином выражении, достаточном для возмещения убытков, понесенных потерпевшим в результате преступления, или заглаживание вреда, причиненного в результате преступления, иным образом: устранение своим трудом причиненных разрушений или повреждений имущества; заглаживание причиненного морального вреда (опровержение ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию, и т.п.).

Только наличие совокупности трех указанных условий делают возможным освобождение от уголовной ответственности.

Данный вид освобождения от уголовной ответственности является факультативным, составляет не обязанность, а право правоприменителя. В ч. 2 ст. 75 УК РФ речь идет о специальных видах освобождения от уголовной ответственности, предусмотренных в примечаниях к некоторым статьям Особенной части УК РФ. Их выделение обусловлено тем, что они, как правило, распространяются на лиц, проявивших деятельное раскаяние после совершения преступлений не только средней тяжести, но также тяжких и даже особо тяжких преступлений, содержат не факультативный, а обязательный вид освобождения и предполагают проявление деятельного раскаяния в конкретной форме, указанной в УК РФ.

Статья 76.1 УК РФ - Освобождение от уголовной ответственности по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности впервые включена в УК Федеральным законом от 07.12.2011 г. № 420-ФЗ.

В ней содержатся специальные виды обязательного освобождения от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности.

Части 1 и 2 ст. 76.1 УК РФ содержат самостоятельные виды освобождения от уголовной ответственности (специфические).

Для освобождения от уголовной ответственности на основании ч. 1 ст. 76.1 необходимо наличие следующих условий: а) совершение преступления впервые; б) совершение преступления, предусмотренного ст. 198-199.1, 199.3, 199.4 УК РФ; в) возмещение в полном объеме ущерба, причиненного бюджетной системе РФ.

Ущерб складывается из суммы недоимки по налогам и сборам, соответствующих пеней, а также суммы штрафа в размере, определяемом в соответствии с Налоговым кодексом РФ.

Для освобождения от уголовной ответственности на основании ч. 2 ст. 76.1 УК РФ необходимо наличие следующих условий:

а) совершение преступления впервые;

б) совершение преступления, предусмотренного ст. 170.2, ч. 1 ст. 171, ч. 1 и 1.1 ст. 171.1, ч. 1 ст. 172, ст. 176, 177, ч. 1 ст. 178, ч. 1-3 ст. 180, ч. 1 и 2 ст. 185, ст. 185.1, ч. 1 ст. 185.2, ч. 1 ст. ст. 185.3, ч. 1 ст. 185.4, ч. 1 ст. 185.6, ч. 1 ст. 191, ст. 192, ч. 1 и 1.1 ст. 193, ч. 1 и 2 ст. 194, ст. 195-197 и 199.2 УК РФ;

в) возмещение ущерба, причиненного гражданину, организации или государству в результате совершения преступления, и перечисление в федеральный бюджет денежного возмещения в размере двукратной суммы причиненного ущерба; либо перечисления в федеральный бюджет дохода, полученного в результате совершения преступления, и денежного возмещения в размере двукратной суммы дохода, полученного в результате совершения преступления; либо перечисление в федеральный бюджет денежной суммы, эквивалентной размеру убытков, которых удалось избежать в результате совершения преступления, и денежного возмещения в размере двукратной суммы убытков, которых удалось избежать в результате совершения преступления; либо перечисление в федеральный бюджет денежной суммы, эквивалентной размеру совершенного деяния, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ, и денежного возмещения в двукратном размере этой суммы.

Статья 76.2 УК РФ - Освобождение от уголовной ответственности с назначением судебного штрафа была впервые введена Федеральным законом от 03.07.2016 г. № 323-ФЗ. Здесь также закреплен специальный вид освобождения от уголовной ответственности в связи с деятельный раскаянием, являющийся факультативным. Условиями такого освобождения являются: 1) совершение преступления впервые; 2) совершение преступления небольшой или средней тяжести; 3) возмещение ущерба или заглаживание вреда, причиненного преступлением, иным образом. Применить такое освобождение может только суд с обязательным назначением денежного взыскания в размере, не превышающем половины максимального размера штрафа, предусмотренного соответствующей статьей Особенной части УК РФ, а в случае, если штраф в этой статье не предусмотрен, - в размере, не превышающем двухсот пятидесяти тысяч рублей.

В случае неуплаты судебного штрафа в установленный судом срок он отменяется и лицо привлекается к уголовной ответственности на общих основаниях.

2. Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим возможно, если:

1) деяние совершено впервые;

2) преступление небольшой или средней тяжести;

3) обвиняемый или подозреваемый загладил вред, причиненный преступлением, и примирился с потерпевшим.

Только все условия в совокупности образуют основание для освобождения лица, совершившего преступление, от уголовной ответственности в связи с примирением его с потерпевшим. Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим является факультативным видом, а по делам частного обвинения (ч. 1 ст. 115, ст. 116.1, ч. 1 ст. 128.1 УК РФ) - обязательным.

3. Давность привлечения к уголовной ответственности - это истечение установленных в законе сроков со дня совершения преступления, которые делают нецелесообразным привлечение лица к уголовной ответственности.

Срок давности исчисляется со дня совершения преступления и до момента вступления приговора в законную силу. Если истечение сроков давности обнаружено в стадии судебного разбирательства, суд доводит разбирательство дела до конца и постановляет обвинительный приговор с освобождением осужденного не от уголовной ответственности, а от наказания.

По истечении сроков давности компетентные государственные органы обязаны освободить лицо, совершившее преступление от уголовной ответственности. Сроки давности дифференцируются в зависимости от категории (тяжести) совершенного преступления и составляют:

а) два года после совершения преступления небольшой тяжести;

б) шесть лет после совершения преступления средней тяжести;

в) десять лет после совершения тяжкого преступления;

г) пятнадцать лет после совершения особо тяжкого преступления.

Если же за совершенное преступление предусмотрена возможность назначения смертной казни или пожизненного лишения свободы, вопрос об освобождении лица от уголовной ответственности в связи с истечением сроков давности решается судом. Если суд не сочтет возможным освободить указанное лицо от уголовной ответственности, то смертная казнь и пожизненное лишение свободы не применяются.

Сроки давности не применяются к лицам, совершившим преступления, предусмотренные ст. 205, 205.1, 205.3, 205.4, 205.5, ч. 3 и 4 ст. 206, ч. 4 ст. 211, ст. 353, 356, 357, 358, 361 УК РФ, а равно совершившим сопряженные с осуществлением террористической деятельности преступления, предусмотренные ст. 277, 278, 279 и 360 УК РФ.

В случае совершения лицом нового преступления сроки давности по каждому преступлению исчисляются самостоятельно.

Освобождение от уголовной ответственности за давностью допускается при условии, если в течение установленного срока лицо, виновное в преступлении, не уклонялось от следствия или суда либо от уплаты судебного штрафа; в противном случае течение срока давности приостанавливается.

Течение срока давности после его приостановления возобновляется с момента задержания скрывшегося преступника или явки его с повинной. При приостановлении течения сроков давности время, которое истекло до уклонения лица от следствия или суда, не аннулируется, а подлежит зачету в общий срок давности.

4. В соответствии с п. «е» ч. 1 ст. 103 Конституции РФ амнистия объявляется Государственной Думой Федерального Собрания РФ в отношении индивидуально не определенного круга лиц.

Акт об амнистии (постановление ГД ФС РФ) влечет определенные уголовно-правовые последствия, устанавливаемые в уголовном законе. В соответствии с ч. 2 ст. 84 УК РФ эти акты могут содержать предписания следующего характера:

а) об освобождении от уголовной ответственности лиц, совершивших преступления;

б) об освобождении от наказания или его отбывания лиц, осужденных за преступления;

в) о сокращении назначенного наказания;

г) о замене назначенного наказания более мягким;

д) об освобождении от дополнительного наказания;

е) о снятии судимости.

Конкретное содержание амнистии определяется в самом акте об амнистии. Круг лиц, на которых распространяется действие конкретной амнистии, определяется в самом акте об амнистии путем максимально подробного их перечисления.

Амнистия распространяется на всех лиц, подпадающих под ее действие, независимо от того, согласны они с ней или нет. Однако амнистия не означает реабилитацию лица и является лишь прощением его за совершение преступления. Поэтому освобождение от уголовной ответственности в связи с актом об амнистии возможно только при отсутствии возражений против этого со стороны обвиняемого. При наличии таких возражений производство по делу продолжается в обычном порядке и доводится до судебного разбирательства, в котором суд постановляет либо оправдательный приговор, либо обвинительный, но с освобождением от наказания по акту об амнистии.

**8. Уголовная ответственность несовершеннолетних**

В соответствии со ст. 87 УК РФ «несовершеннолетними признаются лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось четырнадцать, но не исполнилось восемнадцати лет».

Лица, не достигшие 16 лет, несут ответственность только за некоторые преступления (ч. 2 ст. 20 УК РФ), недопустимость совершения и социальная опасность которых понятна человеку в столь юном возрасте. Кроме того, наказание в виде лишения свободы им назначается по особым правилам, указанным в ч. 6 ст. 88 УК РФ.

Несовершеннолетним могут быть назначены наказания в виде: 1) штрафа, 2) лишения права заниматься определенной деятельностью, 3) обязательных работ, 4) исправительных работ, 5) ограничения свободы и 6) лишения свободы на определенный срок.

Штраф несовершеннолетним назначается в размере от 1 тыс. до 50 тыс. рублей либо в размере заработной платы или иного дохода несовершеннолетнего за период от 2 недель до 6 месяцев. Закон позволяет назначать штраф и при отсутствии у несовершеннолетнего доходов и имущества, на которое может быть обращено взыскание. Штраф, назначенный несовершеннолетнему, по решению суда может быть взыскан с его родителей или иных законных представителей (с их согласия).

Обязательные работы назначаются на срок от 40 до 160 часов, заключаются в выполнении работ, посильных для несовершеннолетнего, и исполняются им в свободное от учебы или основной работы время. Продолжительность исполнения этого наказания лицами в возрасте до 15 лет не может превышать 2 часов в день, а лицами в возрасте от 15 до 16 лет 3 часов в день. При назначении и исполнении этого наказания следует учитывать, что оно не должно причинять вреда здоровью несовершеннолетнего и нарушать процесс обучения.

Исправительные работы назначаются несовершеннолетним на срок до 1 года.

Ограничение свободы назначается несовершеннолетним осужденным в виде основного наказания на срок от двух месяцев до двух лет.

Лишение свободы назначается несовершеннолетним на срок не свыше 10 лет и отбывается в воспитательных колониях. Несовершеннолетним, совершившим преступления (кроме особо тяжких преступлений) в возрасте до 16 лет, лишение свободы назначается на срок не свыше 6 лет.

Несовершеннолетний, осужденный за совершение преступления небольшой или средней тяжести, может быть освобожден от уголовной ответственности либо от наказания (в последнем случае – только судом) с применением принудительных мер воспитательного воздействия.

Статья 90 УК РФ определяет виды принудительных мер воспитательного воздействия: 1) предупреждение; 2) передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа; 3) возложение обязанности загладить причиненный вред; 4) ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего.

Предупреждение состоит в «разъяснении несовершеннолетнему вреда, причиненного его деянием, и последствий повторного совершения преступлений».

Передача под надзор состоит в возложении на родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированный государственный орган обязанности по воспитательному воздействию на несовершеннолетнего и контролю за его поведением.

Обязанность загладить причиненный ущерб назначается с учетом имущественного положения и трудовых навыков несовершеннолетнего. Обязанность загладить причиненный вред не сводится исключительно к возмещению ущерба, причиненного преступлением, и компенсации морального вреда. В некоторых случаях с согласия потерпевшего ущерб может быть возмещен не в полном объеме, моральный вред может быть заглажен извинением раскаявшегося преступника.

Ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего могут предусматривать запрет посещения определенных мест, использования определенных форм досуга, в том числе связанных с управлением механическим транспортным средством, ограничение пребывания вне дома после определенного времени суток, запрет выезда в другие местности без разрешения специализированного государственного органа. Несовершеннолетнему может быть предъявлено требование возвратиться в общеобразовательное учреждение либо трудоустроиться с помощью специализированного государственного органа. Продолжительность срока применения принудительных мер в виде ограничения досуга и установления особых требований к поведению несовершеннолетнего и передачи под надзор устанавливается судом продолжительностью от 1 месяца до 2 лет при совершении преступления небольшой тяжести и от 6 месяцев до 3 лет при совершении преступления средней тяжести.

Несовершеннолетнему может быть назначено одновременно несколько мер воспитательного воздействия.

Часть 2 ст. 92 УК РФ предусматривает в качестве особой принудительной меры воспитательного воздействия помещение несовершеннолетнего, осужденного к лишению свободы за совершение преступления средней тяжести, а также тяжкого преступления, в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа.

Сроки давности при освобождении несовершеннолетних от уголовной ответственности и наказания сокращаются наполовину. Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания может быть применено к лицам, совершившим преступление в несовершеннолетнем возрасте, после фактического отбытия: а) не менее одной третей срока наказания, назначенного судом за преступление небольшой, средней тяжести или тяжкого преступления; б) не менее двух третей срока наказания, назначенного судом за особо тяжкое преступление.

Закон предусмотрел, что судимости за преступления, совершенные лицом в возрасте до 18 лет, не учитываются при признании рецидива преступлений. Ст. 95 УК РФ предусматривает сокращенные сроки погашения судимости для лиц, совершивших преступление до достижения возраста 18 лет: а) 6 месяцев после отбытия или исполнения наказания более мягкого, чем лишение свободы; б) 1 год после отбытия лишения свободы за преступления небольшой или средней тяжести; в) 3 года после отбытия лишения свободы за тяжкое или особо тяжкое преступление.

**9. Убийство: понятие и квалифицирующие признаки**

В ч. 1 ст. 105 УК РФ дано законодательное определение данного преступления: «Убийство, то есть умышленное причинение смерти другому человеку...».

Данный вид убийства, обычно именуемый простым, предполагает отсутствие как отягчающих (квалифицирующих), так и смягчающих наказание (привилегированных) признаков. К преступлениям, влекущим наказуемость по ч. 1 ст. 105 УК РФ, теория и практика относят убийство из ревности, в драке или ссоре (при отсутствии хулиганских побуждений), в связи с неправомерными действиями потерпевшего, из мести, возникшей на почве личных взаимоотношений, из сострадания по просьбе потерпевшего или без таковой и тому подобные случаи убийства, когда в действиях виновного отсутствуют указанные отягчающие и смягчающие обстоятельства.

Убийства при отягчающих обстоятельствах предусмотрены ч. 2 ст. 105 УК РФ и включают следующие виды.

1. Убийство двух или более лиц (п. «а» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

2. Убийство лица или его близких в связи с осуществлением данным лицом служебной деятельности или выполнением общественного долга (п. «б» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

3. Убийство лица, заведомо для виновного находящегося в беспомощном состоянии, а равно сопряженное с похищением человека (п. «в» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

4. Убийство женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. «г» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

5. Убийство, совершенное с особой жестокостью (п. «д» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

6. Убийство, совершенное общеопасным способом (п. «е» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

7. Убийство по мотиву кровной мести (п. «е.1» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

8. Убийство, совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (п. «ж» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

9. Убийство из корыстных побуждений или по найму, а равно сопряженное с разбоем, вымогательством или бандитизмом (п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

10. Убийство из хулиганских побуждений (п. «и» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

11. Убийство с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение, а равно сопряженное с изнасилованием или насильственными действиями сексуального характера (п. «к» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

12. Убийство по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы (п. «л» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

13. Убийство с целью использования органов или тканей потерпевшего (п. «м» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

**10. Умышленное причинение вреда здоровью: понятие, критерии разграничения степени тяжести вреда**

Умышленное причинение вреда здоровью (ст. 111, 112, 115 УК РФ). Объективная сторона этих преступлений выражается в деянии, причинившем вред здоровью различной степени тяжести (общественно опасное последствие), и причинной связи между причиненным вредом здоровью и действием или бездействием виновного. Законодатель подразделяет вред здоровью на три степени тяжести: тяжкий, средней тяжести и легкий.

I. Медицинские характеристики тяжкого вреда здоровью закреплены в УК РФ и включают: 1) опасный для жизни вред здоровью, который определяется способом причинения; 2) причинение конкретно обозначенного в законе последствия; 3) значительную стойкую утрату общей трудоспособности не менее чем на одну треть; 4) заведомую для виновного полную утрату профессиональной трудоспособности.

1. Под опасным для жизни понимается вред здоровью, вызывающий состояние, угрожающее жизни, которое может закончиться смертью. Предотвращение смертельного исхода в результате оказания медицинской помощи не изменяет оценку вреда здоровью как опасного для жизни.

Опасным для жизни вредом здоровью могут быть как телесные повреждения, так и заболевания и патологические состояния.

2. К не опасному для жизни в момент его причинения, но относящемуся к тяжкому вреду здоровью, определенному по тяжести последствий, относятся: потеря зрения; потеря речи; потеря слуха; потеря какого-либо органа или утрата органом его функций; прерывание беременности, независимо от ее срока; психическое расстройство; заболевание наркоманией или токсикоманией; неизгладимое обезображивание лица.

3. Расстройство здоровья, соединенное со значительной стойкой утратой общей трудоспособности не менее чем на одну треть, также признается тяжким вредом здоровью. Если исход повреждения здоровья не ясен, то стойкой утратой трудоспособности признается длительность расстройства здоровья свыше 120 дней.

4. Заведомо для виновного полную утрату профессиональной трудоспособности следует понимать как осознание виновным, что он лишает потерпевшего возможности выполнять специфические виды профессиональной деятельности, требующие таланта, особых природных качеств или редких профессиональных навыков (например, работать дегустатором, быть художником).

II. Средней тяжести вред здоровью описывается в законе с помощью двух групп признаков:

а) негативных - вред здоровью, не опасный для жизни и не повлекший последствий, указанных в ст. 111 УК РФ;

б) позитивных - вред здоровью, вызвавший длительное расстройство здоровья (т.е. непосредственно связанные с повреждением последствия) продолжительностью свыше 3 недель (более 21 дня) или значительную стойкую утрату общей трудоспособности менее чем на одну треть (от 10 до 30% включительно).

III. Признаками легкого вреда здоровью являются:

- кратковременное расстройство здоровья, т.е. временная утрата трудоспособности продолжительностью не свыше 3 недель (21 дня);

- незначительная стойкая утрата общей трудоспособности, т.е. стойкая утрата общей трудоспособности от 5 до 10%.

**11. Кража, грабеж и разбой: особенности разграничения составов преступлений**

Кражей является тайное хищение чужого имущества.

Предметом кражи, как и любого хищения, является чужое имущество.

Объективная сторона хищения выражается в противоправном безвозмездном изъятии и (или) обращении чужого имущества в пользу виновного или других лиц, причинившее ущерб собственнику или иному владельцу этого имущества.

Изъятие имущества предполагает его физическое обособление от принадлежащей законному владельцу имущественной массы, в результате которого владелец теряет контроль (возможность контроля) над этим имуществом. Обращение представляет собой физическое обладание предметом, постановка его под собственный контроль. Некоторые формы хищения (присвоение, растрата), а также условия завладения имуществом не требуют его изъятия, так как оно находится в фактическом владении или пользовании виновного.

Противоправность изъятия и обращения характеризует отсутствие не только какого-либо вещного или обязательственного права в отношении имущества как такового, но и отсутствие права на его изъятие и обращение. Признак безвозмездности указывает на отсутствие какого-либо материального возмещения (предоставления эквивалента) изъятого и обращенного имущества.

Имущество при хищении обращается в пользу виновного или других лиц. Это значит, что эти лица получают возможность извлекать его полезные свойства точно так же, как они делают это в отношении своего имущества.

Результатом хищения является причинение ущерба, что естественно вытекает из факта изъятия и обращения.

Кража характеризуется тайностью изъятия имущества. Тайным считается изъятие имущества, совершаемое в отсутствие его собственника, владельца или иных лиц, понимающих значение совершаемых действий. При установлении тайности следует исходить из того, как оценивал способ изъятия сам виновный. Если лицо считает свои действия тайными, хотя на самом деле факт изъятия и обращения имущества наблюдают другие лица, хищение следует считать тайным (п. 2 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2002 г. № 29 «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое»).

Кража считается оконченным преступлением с момента, когда виновный изъял чужое имущество и получил реальную возможность распоряжаться им по своему усмотрению. Реальная возможность свидетельствует о полном контроле над имуществом и о завершенности его обращения к своей выгоде.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом и корыстной целью.

Объективная сторона грабежа заключается в открытом хищении чужого имущества. Открытым является такое хищение, которое совершается в присутствии собственника или иного владельца имущества либо на виду у посторонних, когда виновный осознает, что присутствующие при этом понимают противоправный характер его действий независимо от того, принимали ли они меры к пресечению этих действий или нет (п. 3 постановления Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое»).

Если присутствующее при хищении лицо не осознает противоправности действий либо является близким родственником виновного, который в связи с этим рассчитывает, что в процессе изъятия имущества не встретит противодействия с его стороны, содеянное образует состав кражи, а не грабежа. Если же указанные лица пытались воспрепятствовать хищению (например, требовали прекратить противоправные действия), то ответственность виновного наступает за грабеж.

Когда потерпевший или иные лица не видят действий виновного либо, наблюдая факт изъятия имущества, считают его правомерным, на что и рассчитывает преступник, то хищение не может признаваться открытым. Хищение не может квалифицироваться как грабеж и в том случае, когда кто-либо из присутствующих замечает, что совершается незаконное завладение чужим имуществом, однако сам виновный ошибочно полагает, что действует незаметно для других лиц.

Грабеж признается оконченным с момента завладения имуществом и получения возможности реально распоряжаться им.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом и корыстной целью.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 14 лет.

Квалифицированный состав грабежа по ч. 2 ст. 161 УК РФ имеет специфический признак - применение насилия, не опасного для жизни или здоровья, либо угрозу применения такого насилия (п. «г» ч. 2 ст. 161 УК РФ).

Под насилием, не опасным для жизни или здоровья, следует понимать побои или совершение иных насильственных действий, связанных с причинением потерпевшему физической боли либо с ограничением его свободы (связывание рук, применение наручников, оставление в закрытом помещении и др.) (п. 21 постановления Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое»).

Насилие должно использоваться как средство завладения имуществом или его удержания непосредственно после завладения. Насилие при грабеже может применяться как к потерпевшему, так и к иным лицам, способным воспрепятствовать завладению имуществом.

Объективная сторона преступления в виде разбоя характеризуется как нападение, совершенное с применением насилия, опасного для жизни или здоровья потерпевшего, либо с угрозой применения такого насилия.

Для нападения характерны внезапность, стремительность, насильственный напор, стремление застать потерпевшего врасплох. Оно может быть очевидным или замаскированным, выражаться в явном или тайном воздействии на потерпевшего нервно-паралитическими, токсическими или одурманивающими средствами, введенными в организм потерпевшего против его воли или путем обмана в целях приведения в беспомощное состояние (п. 23 постановления Пленума Верховного Суда РФ «О судебной практике по делам о краже, грабеже и разбое»).

Под насилием, опасным для жизни или здоровья, следует понимать такое насилие, которое повлекло причинение смерти, тяжкого, средней тяжести или легкого вреда здоровью потерпевшего. Насилие будет опасным для жизни и в том случае, если способ его применения создавал реальную опасность наступления смерти, хотя и не причинил никакого вреда здоровью (например, удерживание потерпевшего под водой, в загазованном помещении). Для квалификации преступления как разбоя достаточно, чтобы насилие создавало опасность как минимум для здоровья.

При разбое возможно не только физическое, но и психическое насилие (угроза) при условии, что виновный угрожал насилием, опасным для жизни или здоровья. О характере угрозы могут свидетельствовать высказывания виновного («убью», «зарежу», «изувечу» и т.п.) и его действия (демонстрация ножа, лезвия бритвы и т.п.).

Разбой в отличие от других видов хищений признается оконченным преступлением с момента начала нападения. Поскольку он имеет характер направленного воздействия, то фактически исключает возможность покушения.

Субъективная сторона характеризуется прямым умыслом и целью хищения чужого имущества.

Субъект преступления - лицо, достигшее возраста 14 лет.

Хищение, начатое как кража или грабеж, может в процессе совершения перерасти в разбой, если виновный в целях завладения имуществом или его удержания после завладения применяет насилие, опасное для жизни или здоровья, либо угрожает применением такого насилия.

**12. Понятие, сущность и цели уголовного наказания. Система наказаний в уголовном праве РФ**

Уголовное наказание определяется как мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда, и заключается в лишении или ограничении прав и свобод виновного лица. Оно назначается только судом, от имени государства, носит индивидуальный характер, и его исполнение является исключительной прерогативой уполномоченных на то государственных органов. Содержание наказания заключается в лишении либо ограничении виновного лица предусмотренных уголовным законом каких-либо материальных или нематериальных благ (прав, свобод, интересов и т.д.).

Наказание применяется, в первую очередь, в целях восстановления социальной справедливости, а также в целях исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений. Восстановление социальной справедливости как цель наказания связано с принципом справедливости, содержащимся в ст. 6 УК РФ, в соответствии с которой наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливы, т.е. соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного. В этой связи при назначении наказания судам необходимо исполнять требования закона о строго индивидуальном подходе к назначению наказания, поскольку только справедливое наказание способствует решению задач и осуществлению целей, указанных в УК РФ. Цель наказания - исправление осужденного - достигается, если после отбытия либо после освобождения от наказания осужденный больше не совершает преступлений. Между тем в УИК РФ понятие исправления носит более широкий характер, предполагая нейтрализацию антиобщественных взглядов и установок осужденного, формирование у него уважительного отношения к человеку, обществу, труду, к правилам человеческого общежития, стимулирование правопослушного поведения (ч. 1 ст. 9 УИК РФ). Исправление осужденного в уголовно-исполнительном смысле достигается путем применения к нему как наказания, так и средств исправления, содержащихся в ч. 2 ст. 9 УИК РФ, таких как труд, обучение, профессиональная подготовка, воспитательная работа и общественное воздействие. Цель наказания - предупреждение совершения новых преступлений - носит как общий характер, т.е. влияет на граждан в целом, путем установления уголовно-правового запрета (общая превенция), так и частный характер, т.е. воздействует на поведение лиц, осужденных за совершение преступлений, путем создания для них специальных условий, исключающих либо снижающих возможность совершать в будущем новые преступления (частная превенция).

Под системой наказаний понимается предусмотренный уголовным законом внутренне упорядоченный, исчерпывающий перечень видов наказаний, которые могут устанавливаться в санкциях норм Особенной части и применяться судом за совершение общественно опасных деяний.

Перечень входящих в эту систему наказаний является исчерпывающим. Это означает, что суд не вправе использовать иные виды уголовных наказаний, не вошедшие в указанный перечень.

Система наказаний внутренне упорядочена. Она построена по принципу: от наиболее мягкого к наиболее строгому виду наказания.

УК РФ предусматривает две системы наказаний: 1) основную, или полную, для взрослых; 2) дополнительную, или усеченную (для несовершеннолетних).

Основная, или полная, система наказаний (ст. 44 УК РФ) состоит из 13 видов: 1) штраф; 2) лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью; 3) лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград; 4) обязательные работы; 5) исправительные работы; 6) ограничение по военной службе; 7) ограничение свободы; 8) принудительные работы; 9) арест; 10) содержание в дисциплинарной воинской части; 11) лишение свободы на определенный срок; 12) пожизненное лишение свободы; 13) смертная казнь.

Дополнительная, или усеченная, система наказаний для несовершеннолетних состоит из шести видов (ст. 88 УК РФ): 1) штраф; 2) лишение права заниматься определенной деятельностью; 3) обязательные работы; 4) исправительные работы; 5) ограничение свободы; 6) лишение свободы на определенный срок.

Исходя из гуманного отношения к несовершеннолетним правонарушителям, размеры и сроки указанных, кроме лишения права заниматься определенной деятельностью, видов наказаний по сравнению с размерами и сроками тех же наказаний для взрослых преступников существенно уменьшены.

В зависимости от порядка применения все наказания делятся на три группы: 1) основные наказания; 2) дополнительные наказания; 3) наказания, способные выполнять роль основных и дополнительных.

К основным относятся те виды наказаний, которые назначаются судом самостоятельно и не могут присоединяться в качестве дополнения к другим наказаниям. В качестве основных наказаний применяются: обязательные работы; исправительные работы; ограничение по военной службе; принудительные работы; арест; содержание в дисциплинарной воинской части; лишение свободы на определенный срок; пожизненное лишение свободы; смертная казнь (ч. 1 ст. 45 УК РФ).

Дополнительные наказания не могут назначаться судом самостоятельно, они присоединяются к основному наказанию, увеличивая таким образом объем правоограничений, которым подвергается осужденный. Эти наказания выполняют при определении объема уголовной ответственности не основную, а вспомогательную роль. К такого рода наказаниям закон (ч. 3 ст. 45 УК РФ) относит лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград.

Вместе с тем имеются три вида наказаний, которые способны выполнять роль как основного, так и дополнительного наказания. К таким универсальным наказаниям относятся: штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, а также ограничение свободы (ч. 2 ст. 45 УК РФ).

АДМИНИСТРАТИВНОЕ ПРАВО

**1. Система органов исполнительной власти в РФ**

Под системой органов исполнительной власти понимается совокупность этих органов и их взаимоотношения, определяющиеся на основе разграничения компетенции между ними.

В соответствии с Конституцией РФ система органов исполнительной власти РФ построена на принципе федерализма, т. е. в систему этих органов входят: а) федеральные органы исполнительной власти и б) органы исполнительной власти субъектов РФ.

В соответствии со ст. 112 Конституции РФ Председатель Правительства РФ не позднее недельного срока после назначения представляет Президенту РФ предложения о структуре федеральных органов исполнительной власти, которая закрепляется указом Президента РФ. В настоящее время структура федеральных органов исполнительной власти РФ определяется Указом Президента РФ от 21 мая 2012 г. N 636

"О структуре федеральных органов исполнительной власти". Согласно данному Указу в систему федеральных органов исполнительной власти входят:

– федеральные министерства (21);

– федеральные службы (29);

– федеральные агентства (25).

Федеральное министерство является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим прежде всего функции по выработке государственной политики и изданию на основании и во исполнение Конституции Российской Федерации федеральных конституционных законов, федеральных законов в установленной актами Президента Российской Федерации и Правительства Российской Федерации форме, обязательных для исполнения органами государственной власти, органами местного самоуправления, их должностными лицами, юридическими лицами и гражданами правил поведения, распространяющихся на неопределенный круг лиц в сфере их деятельности.

Федеральное министерство возглавляет входящий в состав Правительства Российской Федерации министр Российской Федерации (федеральный министр).

Федеральная служба является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим в основном функции по контролю и надзору за исполнением органами государственной власти, органами местного самоуправления, их должностными лицами, юридическими лицами и гражданами установленных Конституцией Российской Федерации, федеральными конституционными законами, федеральными законами и другими нормативными правовыми актами общеобязательных правил поведения в установленной сфере деятельности, а также специальные функции в области обороны, государственной безопасности, защиты и охраны государственной границы Российской Федерации, борьбы с преступностью, общественной безопасности.

Федеральную службу возглавляет руководитель (директор) федеральной службы. Федеральная служба по надзору в установленной сфере деятельности может иметь статус коллегиального органа.

Федеральная служба не вправе осуществлять в сфере своей деятельности нормативно-правовое регулирование, кроме случаев, устанавливаемых указами Президента Российской Федерации, а федеральная служба по надзору – также управление государственным имуществом и оказание платных услуг.

Федеральное агентство является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим в основном в сфере своей деятельности функции по оказанию государственных услуг, по управлению государственным имуществом и правоприменительные функции, за исключением функций по контролю и надзору; ведет реестры, регистры и кадастры.

Федеральные агентства, как и федеральные службы, не вправе осуществлять нормативно-правовое регулирование в установленной сфере деятельности, а также, кроме того, и функции по контролю и надзору, за исключением случаев, устанавливаемых указами Президента Российской Федерации.

Федеральное агентство возглавляет руководитель (директор) федерального агентства. Федеральное агентство может иметь статус коллегиального органа и быть подведомственно Президенту Российской Федерации.

Федеральные службы и федеральные агентства в пределах своей компетенции издают индивидуальные правовые акты на основании и во исполнение Конституции Российской Федерации, федеральных конституционных законов, федеральных законов, актов и поручений Президента Российской Федерации, Председателя Правительства Российской Федерации и федерального министерства, осуществляющего координацию и контроль их деятельности.

Органы исполнительной власти субъектов Федерации могут быть двух видов:

а) органы, входящие в систему каких-либо федеральных органов исполнительной власти (территориальные органы федеральных органов исполнительной власти: ГУВД, МВД субъекта Федерации, Управление Федеральной Службы безопасности субъекта Федерации и т. д.);

б) органы исполнительной власти субъектов Федерации общей компетенции (Правительства республик в составе РФ, администрации краев, областей и т. д.).

Деятельность первой группы органов строится на основе совокупности принципов административно-территориального и отраслевого (межотраслевого).

Деятельность правительств, администраций субъектов Федерации осуществляется по административно-территориальному принципу, и их задачами являются обеспечение осуществления общих для данной территории задач социально-экономического развития, исполнения законов и подзаконных актов, обеспечения связи между органами государственной власти и органами местного самоуправления.

Органы местного самоуправления (администрации городов, за исключением г. Москвы и г. Санкт-Петербурга, районов и т. д.) не входят в систему органов исполнительной власти, поскольку таковыми не являются. Правовые основы органов местного самоуправления определяются Конституцией и законами РФ.

В соответствии с нормативно-правовыми актами органы местного самоуправления обладают следующими признаками:

а) они не входят в систему органов государственной власти и взаимодействуют с ними на основе права;

б) их общий статус, принципы организации, полномочия установлены правом;

в) государство признает их правосубъектность, в том числе административно-правовую;

г) им могут делегироваться отдельные государственно-властные полномочия с передачей средств на их исполнение;

д) они обладают самостоятельностью в решении вопросов местного значения, владения, пользования, распоряжения муниципальной собственностью;

е) общие принципы местного самоуправления гарантируются Конституцией РФ, правом на судебную защиту.

**2. Понятие и виды государственной службы**

В настоящее время вопросы прохождения гражданами РФ государственной службы регулирует Федеральный закон от 27 мая 2003 г. № 58-ФЗ «О системе государственной службы Российской Федерации», которым определяются правовые и организационные основы системы государственной службы РФ, в том числе системы управления этой службой.

Государственная служба Российской Федерации - это профессиональная служебная деятельность граждан Российской Федерации по обеспечению исполнения полномочий: Российской Федерации, федеральных органов государственной власти, иных федеральных государственных органов, субъектов РФ, органов государственной власти субъектов РФ, иных государственных органов субъектов РФ, а также лиц, замещающих должности, устанавливаемые Конституцией Российской Федерации, федеральными законами для непосредственного исполнения полномочий федеральных государственных органов, и лиц, замещающих должности, устанавливаемые конституциями, уставами, законами субъектов РФ для непосредственного исполнения полномочий государственных органов субъектов РФ.

В современном Российском государстве система государственной службы включает в себя следующие виды:

- государственная гражданская служба;

- военная служба;

- правоохранительная служба.

Кроме того, исследуя понятие «государственная служба», следует сделать вывод о том, что государственная гражданская служба подразделяется на федеральную государственную гражданскую службу и государственную гражданскую службу субъекта РФ, а военная служба и правоохранительная служба являются видами федеральной государственной службы.

Государственная служба построена на следующих принципах:

1. - федерализм, обеспечивающий единство системы государственной службы и соблюдение конституционного разграничения предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти и органами государственной власти субъектов РФ;

2. - законность;

3. - приоритет прав и свобод человека и гражданина, их непосредственное действие, обязательность их признания, соблюдения и защиты;

4. - равный доступ граждан к государственной службе;

5. - единство правовых и организационных основ государственной службы, предполагающее законодательное закрепление единого подхода к организации государственной службы;

6. - взаимосвязь государственной службы и муниципальной службы;

7. - открытость государственной службы и ее доступность общественному контролю, объективное информирование общества о деятельности государственных служащих;

8. - профессионализм и компетентность государственных служащих;

9. - защита государственных служащих от неправомерного вмешательства в их профессиональную служебную деятельность как государственных органов и должностных лиц, так и физических и юридических лиц.

Государственная гражданская служба. Это вид государственной службы, представляющей собой профессиональную служебную деятельность граждан на должностях государственной гражданской службы по обеспечению исполнения полномочий федеральных государственных органов, государственных органов субъектов РФ, лиц, замещающих государственные должности Российской Федерации, и лиц, замещающих государственные должности субъектов РФ.

В свою очередь, государственная гражданская служба субъекта РФ - это профессиональная служебная деятельность граждан на должностях государственной гражданской службы субъекта РФ по обеспечению исполнения полномочий субъекта РФ, а также полномочий государственных органов субъекта РФ и лиц, замещающих государственные должности субъекта РФ.

Таким образом, различия между государственной гражданской службой РФ или субъекта РФ заключается в осуществляемой российским гражданином трудовой функции в интересах Российской Федерации в целом или отдельного региона. Кроме того, должности федеральной государственной гражданской службы учреждаются федеральным законом или указом Президента РФ, а должности государственной гражданской службы субъектов РФ - их законами или иными подзаконными нормативно-правовыми актами в целях обеспечения исполнения полномочий государственного органа либо лица, замещающего государственную должность.

Федеральный закон «О государственной гражданской службе Российской Федерации» предусматривает следующую классификацию должностей государственной гражданской службы:

по категориям:

1) руководители - должности руководителей и заместителей руководителей государственных органов и их структурных подразделений, должности руководителей и заместителей руководителей территориальных органов федеральных органов исполнительной власти и их структурных подразделений, должности руководителей и заместителей руководителей представительств государственных органов и их структурных подразделений, замещаемые на определенный срок полномочий или без ограничения срока полномочий;

2) помощники (советники) - должности, учреждаемые для содействия лицам, замещающим государственные должности, руководителям государственных органов, руководителям территориальных органов федеральных органов исполнительной власти и руководителям представительств государственных органов в реализации их полномочий и замещаемые на определенный срок, ограниченный сроком полномочий указанных лиц или руководителей;

3) специалисты - должности, учреждаемые для профессионального обеспечения выполнения государственными органами установленных задач и функций и замещаемые без ограничения срока полномочий;

4) обеспечивающиеспециалисты - должности, учреждаемые для организационного, информационного, документационного, финансово-экономического, хозяйственного и иного обеспечения деятельности государственных органов и замещаемые без ограничения срока полномочий;

по группам:

- высшие должности гражданской службы;

- главные должности гражданской службы;

- ведущие должности гражданской службы;

- старшие должности гражданской службы;

- младшие должности гражданской службы.

В свою очередь, должности категорий «руководители» и «помощники (советники)» подразделяются на высшую, главную и ведущую группы должностей гражданской службы, категории «специалисты» - на высшую, главную, ведущую и старшую группы, а категории «обеспечивающие специалисты» - на главную, ведущую, старшую и младшую группы должностей гражданской службы.

Военная служба - это вид федеральной государственной службы, представляющей собой профессиональную служебную деятельность граждан на воинских должностях в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских (специальных) формированиях и органах, осуществляющих функции по обеспечению обороны и безопасности государства.

Таким гражданам присваиваются воинские звания, а их административно-правовой статус регламентирован Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе».

Прохождение военной службы гражданами Российской Федерации осуществляется по призыву и в добровольном порядке (по контракту); а иностранными гражданами - по контракту на воинских должностях, подлежащих замещению солдатами, матросами, сержантами и старшинами в Вооруженных Силах РФ, других войсках, воинских формированиях и органах.

Административная компетенция должностных лиц в сфере военной обязанности заключается в основном во взаимодействии органов исполнительной власти и граждан РФ, при которой военизированные органы обладают распорядительными полномочиями. Например, руководители и другие ответственные за военно-учетную работу должностные лица организаций обязаны:

1) оповещать граждан о вызовах (повестках) военных комиссариатов соответствующих территорий;

2) обеспечивать гражданам возможность своевременной явки по вызовам (повесткам) военных комиссариатов;

3) направлять в двухнедельный срок по запросам военных комиссариатов необходимые для занесения в документы воинского учета сведения о гражданах, поступающих на воинский учет, состоящих на воинском учете, а также не состоящих, но обязанных состоять на воинском учете.

Правоохранительная служба - это также один из видов федеральной государственной службы, т.е. деятельность граждан на должностях правоохранительной службы в государственных органах, службах и учреждениях, осуществляющих функции по обеспечению безопасности, законности и правопорядка, по борьбе с преступностью, по защите прав и свобод человека и гражданина. Таким гражданам присваиваются специальные звания и классные чины (например, работа в органах прокуратуры, юстиции и органах внутренних дел).

**3. Основы административно-правового статуса государственных служащих**

Государственным служащим является гражданин Российской Федерации, исполняющий в порядке, установленном федеральным законом, обязанности по государственной должности государственной службы за денежное вознаграждение, выплачиваемое за счет средств федерального бюджета или средств бюджета соответствующего субъекта Российской Федерации.

Государственный служащий Российской Федерации как субъект административного права обладает, прежде всего, общегражданскими правами и обязанностями, которые установлены Конституцией и иными нормативными актами. В то же время гражданские права и свободы государственных служащих могут быть ограничены законом, и связано это с особенностями правового положения этих субъектов административного права.

Административно-правовой статус государственного служащего представляет собой комплекс прав, обязанностей и ответственности, который приобретает гражданин с момента зачисления его на государственную должность государственной службы.

Служебные права и обязанности государственного служащего можно подразделить на две группы: общие и специальные (должностные)

Общие права и обязанности государственных служащих не зависят от конкретных полномочий по государственной должности.

Государственный служащий имеет право

— на ознакомление с документами, определяющими его права и обязанности по занимаемой государственной должности государственной службы, критерии оценки качества работы и условия продвижения по службе, а также на организационно-технические условия, необходимые для исполнения им должностных обязанностей,

— на получение в установленном порядке информации и материалов, необходимых для исполнения должностных обязанностей,

— на посещение в установленном порядке для исполнения должностных обязанностей предприятий, учреждений и организаций независимо от форм собственности,

— на принятие решений и участие в их подготовке в соответствии с должностными обязанностями,

— участвовать по своей инициативе в конкурсе на замещение вакантной государственной должности государственной службы;

— на продвижение по службе, увеличение денежного содержания с учетом результатов и стажа его работы, уровня квалификации;

— знакомиться с материалами своего личного дела, отзывами о своей деятельности и другими документами до внесения их в личное дело, приобщать к личному делу свои объяснения,

— на переподготовку (переквалификацию) и повышение квалификации за счет средств соответствующего бюджета,

— на пенсионное обеспечение с учетом стажа государственной службы,

— на проведение по его требованию служебного расследования для опровержения сведений, порочащих его честь и достоинство,

— на объединение в профессиональные союзы (ассоциации) для защиты своих прав, социально-экономических и профессиональных интересов,

— вносить предложения по совершенствованию государственной службы в любые инстанции.

Закон наделяет государственного служащего правом обращаться в соответствующие государственные органы или в суд для разрешения споров, связанных с государственной службой.

Каждый служащий, независимо от занимаемой государственной должности, обязан

— обеспечивать поддержку конституционного строя и соблюдение Конституции РФ, реализацию федеральных законов и законов субъектов РФ, в том числе регулирующих сферу его полномочий,

— добросовестно исполнять должностные обязанности;

— обеспечивать соблюдение и защиту прав и законных интересов граждан;

— исполнять приказы, распоряжения и указания вышестоящих в порядке подчиненности руководителей, отданные в пределах их должностных полномочий, за исключением незаконных;

— в пределах своих должностных обязанностей своевременно рассматривать обращения граждан и общественных объединений, а также предприятий, учреждений и организаций, государственных органов и органов местного самоуправления и принимать по ним решения в порядке, установленном федеральными законами и законами субъектов РФ;

— соблюдать установленные в государственном органе правила внутреннего трудового распорядка, должностные инструкции, порядок работы со служебной информацией;

— поддерживать уровень квалификации, достаточный для исполнения своих должностных обязанностей;

— хранить государственную и иную охраняемую законом тайну, а также не разглашать ставшие ему известными в связи с исполнением должностных обязанностей сведения, затрагивающие частную жизнь, честь и достоинство граждан.

Специальные права и обязанности государственного служащего определяются спецификой правового положения органа, в котором осуществляется государственно-служебная деятельность.

Так, например, служащие налоговых органов наделены правом проведения налоговых проверок хозяйствующих субъектов и обязаны проводить разъяснительную работу по применению законодательства о налогах и сборах.

В целях создания условий для независимости, эффективности профессиональной деятельности государственных служащих и пресечения злоупотреблений Закон устанавливает некоторые правоограничения (запреты) для государственных служащих. Так, государственный служащий не вправе:

1) заниматься другой оплачиваемой деятельностью, кроме педагогической, научной и иной творческой деятельности;

2) быть депутатом законодательного (представительного) органа РФ, законодательных (представительных) органов субъектов РФ, органов местного самоуправления;

3) заниматься предпринимательской деятельностью лично или через доверенных лиц;

4) состоять членом органа управления коммерческой организацией, если иное не предусмотрено федеральным законом или если в порядке, установленном федеральным законом и законами субъектов РФ, ему не поручено участвовать в управлении этой организацией;

5) быть поверенным или представителем по делам третьих лиц в государственном органе, в котором он состоит на государственной службе либо который непосредственно подчинен или непосредственно подконтролен ему;

6) использовать в неслужебных целях средства материально-технического, финансового и информационного обеспечения, другое государственное имущество и служебную информацию;

7) получать гонорары за публикации и выступления в качестве государственного служащего;

8) получать от физических и юридических лиц вознаграждения (подарки, денежное вознаграждение, ссуды, услуги, оплату развлечений, отдыха, транспортных расходов и иные вознаграждения), связанные с исполнением должностных обязанностей, в том числе и после выхода на пенсию;

9) принимать без разрешения Президента РФ награды, почетные и специальные звания иностранных государств, международных и иностранных организаций;

10) выезжать в служебные командировки за границу за счет физических и юридических лиц, за исключением служебных командировок, осуществляемых в соответствии с международными договорами РФ или на взаимной основе по договоренности федеральных органов государственной власти и органов государственной власти субъектов РФ с государственными органами иностранных государств, международными и иностранными организациями,

11) принимать участие в забастовках,

12) использовать свое служебное положение в интересах политических партий, общественных, в том числе религиозных, объединений для пропаганды отношения к ним. В государственных органах не могут образовываться структуры политических партий, религиозных, общественных объединений, за исключением профессиональных союзов.

Государственный служащий обязан передавать в доверительное управление под гарантию государства на время прохождения государственной службы находящиеся в его собственности доли (пакеты акций) в уставном капитале коммерческих организаций в порядке, установленном федеральным законом.

Ограничения, связанные с прохождением государственной службы, четко регламентированы и не подлежат расширительному толкованию. В случае несоблюдения указанных правоограничений Закон предусматривает прекращение государственно-служебных отношений.

Ответственность государственного служащего наступает за нарушение законности и служебной дисциплины, неисполнение или ненадлежащее исполнение своих должностных обязанностей. В зависимости от вида совершенного противоправного деяния государственный служащий может быть привлечен к административной, уголовной, дисциплинарной, материальной и гражданско-правовой ответственности.

**4. Административно-правовые формы и методы государственного управления**

Формы государственного управления.

Государственное управление выражается в совершении определённых действий, которые воспринимаются другими субъектами управленческих отношений в определённых формах.

Формы государственного управления – внешне выраженное действие органов исполнительной власти и его должностных лиц.

Признаки:

1.выражают сущность деятельности органов и должностных лиц, которые осуществляют государственное управление.

2.практически реализуют задачи и функции управления.

3.обеспечение наиболее целесообразного достижения целей с наименьшими затратами.

4.вызывают наступление каких-либо последствий.

В административной науке общеприняты такие формы государственного управления, как:

Правовые влекут за собой определенные юридические последствия.

издание нормативных актов управления. К таким актам можно отнести: Порядок ведения личных дел служащих в органах исполнительной власти, Устав Академии правовых наук Украины; Положение об общеобразовательном учебном заведении и др.;

издание индивидуальных актов управления. Как правило, это правовые акты, которые не являются источниками АП, однако они выступают юридическими фактами, с которыми связывается возникновение, изменение и прекращение административных правоотношений. Примером таких актов может быть указ Президента Украины о назначении на должность министра;

заключение административных договоров;

осуществление юридически значимых действий. Такие действия осуществляются на основе законов или иных подзаконных нормативных актов и направлены на возникновение определенных юридических последствий. К таким можно отнести: государственную регистрацию; издание официальных документов; лицензирование; составление административного протокола и т.п.;

Неправовые не влекут наступление юридических последствий.

проведение организационных мероприятий. Организационные мероприятия направлены на обеспечение деятельности государственного органа як субъекта государственного управления. К таким мероприятиям можно отнести: проведение совещаний; разработку методических рекомендаций и указаний; проведение пресс-конференций ит.п.;

осуществление материально-технических операций. Нормальное функционирование государственного органа обусловлено осуществлением ряда материально-технических операций, к которым можно отнести: делопроизводство, регистрацию, оформление, анализ информации, подготовку аналитических и статистических данных и т.п.;

Методы государственного управления.

Методы государственного управления – это способ осуществления его функций.

Сущность методов государственного управления определяется его социальной природой. Знание методов говорит о функционировании механизмов государства.

Методы государственного управления – способы, средства практического осуществления функций государственного управления, достижение его целей.

Применение методов управления зависит от цели управления. Если цель управления обуславливает специфику использованных методов, то правильный выбор метода обеспечивает реальное достижение цели.

Характерные черты методов:

1.Выражают связь субъекта или объекта.

2.Обеспечивает достижение целей определённым способом воздействия.

3.Обладает определённой организационной формой (приказ, правило поведения)

4.Обладает временной характеристикой (краткие и долгосрочные)

Сущность метода управления проявляется как в волеизъявлении субъекта управления к другим участникам административных правоотношений, так и в характере волеизъявления.

Выбор того или иного метода государственного управления зависит от многих показателей: компетенции и полномочий органа государственного управления или должностных лиц, специфики объекта управления, поставленных целей и функций государственного управления и т.п.

В административной науке принято выделять следующие методы государственного управления: убеждения, поощрения, принуждения.

Убеждение – это один из основных административно-правовых методов, который проявляется в разных разъяснительных, воспитательных, организационных средствах для формирования воли подчиненного. Способами такого метода является обучение, пропаганда, разъяснения, обмен опытом и т.д.

Принуждение – вид государственного принуждения, который применяется правомочными государственными органами (должностными лицами) с целью предупреждения и прекращения административного проступка, а также обеспечения привлечения виновного к административной ответственности.

Поощрение – это такой способ воздействия, который через интересы, сознание направляет волю людей на осуществление полезных, с точки зрения субъекта управления.

**5. Правовые акты управления: понятие, юридическое значение**

В юридической литературе единой дефиниции понятия акта управления нет. Одни считают, что акты — это государственно-властные предписания, другие, — что акты — особые юридические формы исполнительно-распорядительной деятельности.

Правовые акты государственного управления регулируют властные действия государственных органов и органов некоторых общественных организаций, совершаемые ими на основе и во исполнение закона, в процессе выполнения функций государственного управления и направленные на установление, изменение, отмену правовых норм или возникновение, изменение, прекращение конкретных правоотношений.

Акты управления обладают характерными чертами:

• Акту правления — правовой акт, его издание — юридическая форма исполнительно-распорядительной деятельности.

• Он содержит государственно-властный характер и является выражением компетенции данного органа.

• Акт управления — одностороннее веление, поскольку он выражает волю органа, издавшего данный акт.

• Неисполнение акта управления как правового акта влечет за собой материальную, дисциплинарную, административную ответственность должностных лиц,

Юридическое значение акта управления.

• Издание акта управления влечете определенные правовые последствия, а именно: установление, отмену правовых норм или возникновение, прекращение административных отношений.

• Акт управления содержит правовые нормы — общие правила, определяющие поведение должностных лиц и граждан, а также деятельность предприятий, учреждений, организаций.

• Акты у правления могут выступать как юридические факты, т.е. обстоятельства, порождающие, изменяющие, прекращающие те или иные административные правоотношения и др.

• Довольно часто акт управления является основанием для издания других актов управления. Он может служить доказательством при рассмотрении некоторых категорий дел в судах и органах управления. Акты управления не предназначены для управления в области экономического, социально-культурного строения.

Акты управления бывают следующих видов:

• нормативные, общенормативные, индивидуальные, смешанные;

• общей, специальной, отраслевой, межотраслевой компетенции. Общая компетенция является самой сильной по юридической силе;

• федеральные акты, субъектов РФ, локальные акты.

Кроме того, выделяют такие виды, как:

• распоряжения — по вопросам внутренней деятельности данного органа;

• постановления — по всем иным вопросам. Главным образом они имеют нормативный характер, содержат решения основных вопросов, входящих в полномочия данного органа;

• приказ — правовой акт функционально-отраслевого характера по общим и специальным вопросам компетенции органа, издается руководителем;

• инструкция — правовой акт, определяющий порядок деятельности в какой-либо сфере;

• указание — правовой акт оперативного характера.

Акты государственного управления отличаются от других актов иных органов.

Акт государственного управления от закона отличается тем, что носит подзаконный характер, издается на основе и во исполнение закона. Закон имеет высшую юридическую силу. Юридическая сила правовых актов государственных органов определяется местом этих органов в государственном аппарате и полномочиями по осуществлению функций государства, однако это не означает большую или меньшую значимость этих актов.

Управленческое решение — это мыслительный акт, сформулированная идея, которая позднее облекается в форму устных или письменных юридических актов. С точки зрения содержания, акты управления — это управленческое решение, с помощью которого осуществляются права и обязанности граждан.

Особенность актов государственного управления состоит в том, что они определяют обязанности граждан, организаций и должностных лиц, не находящихся в служебных отношениях. Они распространяются на всех лиц независимо от подчиненности и именно в этом смысле имеют общеобязательный характер. Учитывая общеобязательный характер санкций, законодатель ограничил круг органов управления, управомоченных устанавливать соответствующие правила (круг органов строго ограничен).

Сам порядок принятия таких актов урегулирован нормами права: должны указываться сроки действия, территория, на которую распространяется, и т.д.

Акт должен быть опубликован, иначе он не имеет силы, но некоторые нормативно-правовые акты все же могут не публиковаться (если они затрагивают сферу секретных интересов государства).

**6. Нормативная основа и признаки административной ответственности**

Административная ответственность выступает как разновидность юридической ответственности и административного принуждения.

Административная ответственность — это вид юридической ответственности, которая определяет обязанности лица претерпевать определенные лишения государственно-властного характера за совершенное административное правонарушение.

Законодательство Российской Федерации об административной ответственности состоит из Кодекса РФ об административных правонарушениях и принимаемых в соответствии с ним законов субъектов РФ об административных правонарушениях.

Кодекс РФ об административных правонарушениях принят 30 декабря 2001 г. и введен в действие Федеральным законом №196-Ф32 с 1 июля 2002 г.

В Общей части Кодекса установлены задачи и принципы законодательства об административных правонарушениях, определены субъекты административной ответственности, предусмотрены условия привлечения к административной ответственности, виды административных наказаний и правила их назначения и т. д. Особенная часть Кодекса содержит конкретные составы административных правонарушений применительно к объектам посягательства и к сферам деятельности государства. Статьями Особенной части определены санкции за каждый из составов правонарушений, установлен перечень органов и должностных лиц, уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, урегулировано производство по делам об административных правонарушениях.

Наряду с общими признаками юридической ответственности административная ответственность характеризуется следующими особенностями:

— основанием административной ответственности является административное правонарушение, исключением является в определенных случаях совершение преступления — в случае отказа в возбуждении уголовного дела либо его прекращения, но при наличии в действиях нарушителя признаков административного правонарушения последний подвергается административным наказаниям (ст. 4.5, п. 4 КоАП РФ);

— субъектами административной ответственности могут быть физические лица и юридические лица;

— административные наказания являются мерой административной ответственности и применяются за совершение административных правонарушений;

— административные наказания применяются широким кругом полномочных органов и должностных лиц (гл. 23 КоАП РФ);

— административные наказания применяются полномочными субъектами к неподчиненным им правонарушителям;

— применение административного наказания не влечет судимости и увольнения с работы;

— меры административной ответственности применяются в соответствии с законодательством, регламентирующим производство по делам об административных правонарушениях.

Таким образом, юридическая ответственность предполагает, что нарушитель претерпевает неблагоприятные для себя последствия, т. е. происходит осуждение его поведения со стороны государства.

**7. Состав административного правонарушения**

Административные правонарушения — достаточно разнообразный и распространенный вид юридических проступков, общим объектом которых выступают отношения в сфере государственного управления.

В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ административным правонарушением признается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое Кодексом или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Анализ статей Кодекса РФ об административных правонарушениях позволяет выделить следующие признаки административного правонарушения:

— противоправность. Она состоит в том, что определенное лицо совершает действие, запрещенное нормой права, или не совершает действия, предписанного правовым актом;

— виновность. Это означает, что правонарушение должно быть совершено виновно (умышленно или неосторожно). Деяние физического лица должно совершаться сознательно, с присутствием воли. Если лицо не отдает отчета в своих действиях или не руководит ими в момент совершения правонарушения, то оно не виновно, так как находится в состоянии невменяемости. Вина юридического лица в совершении административного правонарушения признается, если установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых установлена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению;

— наказуемость. Только то деяние, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность, может быть признано административным правонарушением. Ее реализация осуществляется через административные наказания. Санкция административно-правовой нормы предусматривает вид административного наказания, его размер или срок.

Для отграничения правонарушений друг от друга, правильной квалификации содеянного теорией права введено понятие «состав правонарушения».

Состав административного правонарушения — это совокупность юридических элементов, при наличии которых деяние квалифицируется как административное правонарушение и наступает административная ответственность.

Иными словами, только при наличии определенных юридических элементов в деянии нарушитель будет нести административную ответственность. Этими элементами выступают объект, объективная сторона, субъект и субъективная сторона административного правонарушения.

Объект административного правонарушения — это совокупность общественных отношений, охраняемых административно-деликтным правом.

Общим объектом административного правонарушения выступают общественные отношения, возникающие в области государственного управления.

Родовой объект — группа однородных общественных отношений, на которые посягает правонарушитель. Особенная часть КоАП РФ построена следующим образом: конкретные правонарушения входят в одну из глав данной части, поскольку они собраны по родовому признаку. В качестве родового объекта выступают права граждан; общественная безопасность и общественный порядок; общественные отношения в области государственного управления, в области предпринимательской деятельности, в области охраны окружающей природной среды, в области финансов, таможенного дела и др.

Видовой, или непосредственный, объект — конкретное общественное отношение, которому причиняется или может быть причинен вред. Например, ст. 20.1 КоАП РФ устанавливает наказание за мелкое хулиганство, которое может проявляться в выражении нецензурной бранью в общественных местах. В данном случае причиняется вред общественному порядку, чести, достоинству и спокойствию граждан. Каждый из перечисленных объектов является непосредственным объектом.

Необходимо подчеркнуть, что объектом посягательства административных правонарушений всегда являются общественные отношения, а не вещи материального мира (предметы, деньги, ценности, товары и т.д.).

Вещи материального мира выступают предметами и орудиями административного правонарушения.

Объективная сторона административного правонарушения — это видимая сторона административного правонарушения (его внешнее проявление), отвечающая на вопросы: как? каким способом? когда? где? с помощью каких средств совершено правонарушение?

Объективная сторона характеризуется противоправным действием (активным волевым поведением) или бездействием (волевым пассивным поведением).

Кроме этих элементов, при квалификации могут играть роль место, время, способ и другие обстоятельства.

В зависимости от оконченности правонарушения различают формальный состав, который сконструирован так, что для квалификации деяния достаточно установить факт противоправного деяния (при этом обязательность наступления вреда (ущерба) не требуется), и материальный состав.

Для квалификации деяния, имеющего материальный состав, необходимо установить, помимо действия или бездействия, наступление вредных последствий и причинную связь между ними.

Указание на последствия в некоторых случаях может быть основанием, усиливающим административную ответственность, или основанием для привлечения к уголовной ответственности.

Большинство административных правонарушений имеют формальный состав.

Субъект административного правонарушения — это индивид или организация (коллектив людей), совершившие административное правонарушение.

Индивид — это физическое лицо, вменяемое, достигшее возраста наступления административной ответственности и совершившее административное правонарушение. При этом под вменяемостью понимается психическое состояние физического лица, в котором он способен отдавать отчет в своих действиях и руководить ими в момент совершения административного правонарушения.

Административную ответственность несет нарушитель, который к моменту совершения административного правонарушения достиг 16-летнего возраста (общее правило).

Организация приобретает административную деликтоспособность с момента государственной регистрации в качестве юридического лица.

Помимо общего субъекта определяются:

— специальный субъект — правонарушитель, обладающий специальными признаками (должностное лицо, несовершеннолетний, родители несовершеннолетних детей, иностранный гражданин или лицо без гражданства, иностранное юридическое лицо и т. д.);

— особый субъект — лицо, совершившее административный проступок, но который, как правило, несет не административную, а дисциплинарную ответственность, устанавливаемую дисциплинарными уставами.

В соответствии со ст. 2.5 КоАП РФ к такому роду субъектов можно отнести военнослужащих и призванных на военные сборы граждан, которые несут ответственность в соответствии с дисциплинарными уставами. Указанные лица, а также сотрудники органов внутренних дел, органов и учреждений уголовно-исполнительной системы, Государственной противопожарной службы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ и таможенных органов в соответствии с федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, регламентирующими прохождение военной службы (службы) на общих основаниях несут административную ответственность лишь за некоторые административные правонарушения, установленные КоАП. В остальных случаях их ответственность регламентирована нормативными актами, устанавливающими порядок прохождения службы в указанных органах. В то же время к указанным лицам, согласно КоАП, не может быть применен такой вид административного наказания, как административный арест, а к военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, кроме того, административный штраф.

Субъективная сторона административного правонарушения — внутренняя сторона противоправного посягательства, основными характеристиками которой выступают вина, мотивы цель:

— вина — это психическое отношение лица к совершаемому им деянию и его последствиям.

Формы вины — умысел и неосторожность.

Умысел — заранее обдуманное намерение, когда лицо осознает противоправный характер деяния, предвидит наступление его вредных последствий, желает их наступления (прямой умысел) либо не желает, но сознательно допускает их наступление (косвенный умысел).

Неосторожность в свою очередь может проявляться как:

— небрежность. Правонарушитель не осознавал, не предвидел возможности наступления вредных последствий, хотя должен был и мог их предвидеть и осознавать по обстоятельствам дела;

— самонадеянность. Правонарушитель осознавал, предвидел, но легкомысленно рассчитывал на предотвращение вредных последствий.

Кроме вины как основного признака, в субъективную сторону правонарушения включаются также:

— мотив — внутреннее побуждение к совершению правонарушения (то, что «толкает» совершить правонарушение);

— цель — конечный результат, которого хочет достичь правонарушитель (то, к чему он стремится, совершая правонарушение).

Таким образом, если в деянии лица усматривается совокупность четырех юридических элементов, то оно подвергается административному наказанию. Отсутствие хотя бы одного из указанных элементов не дает основания для привлечения нарушителя к административной ответственности.

Знание вопросов юридического состава административного правонарушения имеет практическое значение, поскольку, с одной стороны, оно позволяет отличить и правильно квалифицировать административный проступок, приводит к реализации принципа неотвратимости наказания и, с другой стороны, позволяет избежать необоснованного привлечения лица к административной ответственности.

**8. Виды и особенности назначения административных наказаний**

Административное наказание — это установленная государством мера ответственности за совершение административного правонарушения, применяемая в целях предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами, а также в целях восстановления нарушенного права.

Административное право, предусматривая основания привлечения юридических лиц к ответственности, применяет к ним ограниченные виды наказаний. Закрепление отдельных видов в системе административного наказания обусловлено их характером, значением и пределами применения.

1. Предупреждение — это мера административного наказания, выражающаяся в официальном порицании физического или юридического лица. Оно выносится только в письменной форме должностным лицом или органом, имеющим право привлекать к административной ответственности виновное в совершении административного правонарушения лицо.

2.Административный штраф- это принудительное денежное взыскание с виновного в административном правонарушении лица.

3. Возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения— это вид принудительного изъятия и последующий реализации с передачей бывшему собственнику имущества вырученной суммы за вычетом расходов на его изъятие и реализацию. В правовой литературе данный вид наказания определен как реквизиция. Он назначается только по постановлению суда. Гуманность, по данному наказанию, осуществляется в отношении лиц, основным и законным источником средств, существования которых является охота или рыболовство. У них не подлежат изъятию как орудия или предмет совершения административного правонарушения рыболовные или охотничьи снасти.

4.Конфискация орудия или предмета совершения административного правонарушения - это принудительное, безвозмездное обращение в федеральную собственность или собственность субъекта Российской Федерации не изъятых из гражданского оборота вещей (данный перечень установлен законодательством Российской Федерации). Конфискация производится только по постановлению суда. Гуманность, по данному наказанию, осуществляется в отношении лиц, основным и законным источником средств, существования которых является охота или рыболовство. У них не подлежат изъятию как орудия или предмет совершения административного правонарушения рыболовные или охотничьи снасти.

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 от одного месяца до трех лет. Данное наказание назначается по постановлению суда. Гуманность, по данному наказанию, осуществляется в отношении:

а) охотников, для которых охота является основным и законным источником средств существования;

б) инвалидов, пользующихся специальным автотранспортом (кроме как за деяния, предусмотренные уголовным законодательством).

6. Административный арест. Это наказание заключается в принудительных условиях изоляции нарушителя от общества.

Оно назначается по постановлению суда. Гуманность данного наказания осуществляется в том, что оно не применяется:

а) к беременным женщинам;

б) к женщинам, имеющим детей в возрасте до четырнадцати лет;

в) к лицам до восемнадцати лет;

г) к инвалидам первой и второй групп.

д) военнослужащим,

е) гражданам, призванным на военные сборы,

ж) лицам имеющим специальные звания сотрудникам органов внутренних дел, органов и учреждений уголовно-исполнительной системы, Государственной противопожарной службы, органов по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ и таможенных органов.

7.Административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства - это принудительное и контролируемое перемещение только иностранных граждан или лиц без гражданства через государственную границу Российской Федерации за ее пределы, а в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, контролируемый самостоятельный выезд за пределы из Российской Федерации. Данное наказание назначается по постановлению суда или должностных лиц. Административное выдворение за пределы Российской Федерации не может применяться к военнослужащим - иностранным гражданам.

8.Дисквалификация. Это наказание предусматривает принудительное лишение физического лица права занимать руководящие должности в исполнительном органе управления юридического лица, в совете директоров, наблюдательном совете, осуществлять предпринимательскую деятельность, являться арбитражным управляющим итак далее. Данное наказание назначается по постановлению суда. Срок наказания от шести месяцев до трех лет.

9. Административное приостановление деятельности. Данное наказание предусматривает временное прекращение деятельности лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, юридических лиц, их филиалов, представительств, структурных подразделений, производственных участков, а также эксплуатации агрегатов, объектов, зданий или сооружений, осуществления отдельных видов деятельности (работ), оказания услуг. Административное приостановление деятельности применяется в случае угрозы жизни или здоровью людей, возникновения эпидемии, эпизоотии, заражения (засорения) подкарантинных объектов карантинными объектами, наступления радиационной аварии или техногенной катастрофы, причинения существенного вреда состоянию или качеству окружающей среды либо в случае совершения административного правонарушения в области оборота наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, в области противодействия легализации (отмыванию) доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма, в области установленных в соответствии с федеральным законом в отношении иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных организаций ограничений на осуществление отдельных видов деятельности, в области правил привлечения иностранных граждан и лиц без гражданства к трудовой деятельности, осуществляемой на торговых объектах (в том числе в торговых комплексах), в области порядка управления, в области общественного порядка и общественной безопасности, а также в области градостроительной деятельности. Административное приостановление деятельности назначается судьей. Административное приостановление деятельности устанавливается на срок до девяноста суток.

**9. Общие правила назначения административного наказания**

Наказание за совершение административного правонарушения налагается в пределах и в точном соответствии с законом, предусматривающим ответственность заданное правонарушение. Однако законодатель ввел целый ряд изменений в КоАП РФ, которые предусматривают ряд особенностей при назначении административного наказания.

Административные наказания должны налагаться полномочным органом (должностным лицом) с учетом характера совершенного правонарушения (объекта посягательства, последствий, распространенности деяния и состояния борьбы с ним) и обстоятельств, смягчающих (отягчающих) ответственность. Кроме того, если субъектом правонарушения выступает физическое лицо, учитывается также личность виновного, его имущественного положение, для юридических лиц — имущественное и финансовое положение.

К обстоятельствам, смягчающим ответственность за административные правонарушения, ст. 4.2 КоАП РФ относит:

1) раскаяние лица, совершившего административное правонарушение;

2) добровольное прекращение противоправного поведения лицом, совершившим административное правонарушение;

3) добровольное сообщение лицом, совершившим административное правонарушение, в орган, уполномоченный осуществлять производство по делу об административном правонарушении, о совершенном административном правонарушении;

4) оказание лицом, совершившим административное правонарушение, содействия органу, уполномоченному осуществлять производство по делу об административном правонарушении, в установлении обстоятельств, подлежащих установлению по делу об административном правонарушении;

5) предотвращение лицом, совершившим административное правонарушение, вредных последствий административного правонарушения;

6) добровольное возмещение лицом, совершившим административное правонарушение, причиненного ущерба или добровольное устранение причиненного вреда;

7) добровольное исполнение до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицом, совершившим административное правонарушение, предписания об устранении допущенного нарушения, выданного ему органом, осуществляющим государственный контроль (надзор) и муниципальный контроль;

8) совершение административного правонарушения в состоянии сильного душевного волнения (аффекта) либо при стечении тяжелых личных или семейных обстоятельств;

9) совершение административного правонарушения несовершеннолетним;

10) совершение административного правонарушения беременной женщиной или женщиной, имеющей малолетнего ребенка.

Судья, орган, должностное лицо, рассматривающие дело об административном правонарушении, могут признать смягчающими обстоятельства, не указанные в КоАП РФ или в законах субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.

КоАП РФ могут быть предусмотрены иные обстоятельства, смягчающие административную ответственность за совершение отдельных административных правонарушений, а также особенности учета обстоятельств, смягчающих административную ответственность, при назначении административного наказания за совершение отдельных административных правонарушений.

К обстоятельствам, отягчающим ответственность за административные правонарушения, ст. 4.3 КоАП РФ относит:

1) продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его;

2) повторное совершение однородного административного правонарушения, то есть совершение административного правонарушения в период, когда лицо считается подвергнутым административному наказанию в соответствии со статьей 4.6 КоАП РФ за совершение однородного административного правонарушения;

3) вовлечение несовершеннолетнего в совершение административного правонарушения;

4) совершение административного правонарушения группой лиц;

5) совершение административного правонарушения в условиях стихийного бедствия или при других чрезвычайных обстоятельствах;

6) совершение административного правонарушения в состоянии опьянения либо отказ от прохождения медицинского освидетельствования на состояние опьянения при наличии достаточных оснований полагать, что лицо, совершившее административное правонарушение, находится в состоянии опьянения.

Судья, орган, должностное лицо, назначающие административное наказание, в зависимости от характера совершенного административного правонарушения могут не признать данное обстоятельство отягчающим.

КоАП РФ могут быть предусмотрены иные обстоятельства, отягчающие административную ответственность за совершение отдельных административных правонарушений, а также особенности учета обстоятельств, отягчающих административную ответственность, при назначении административного наказания за совершение отдельных административных правонарушений.

Административные наказания могут быть назначены:

1) не позднее 2 месяцев со дня совершения административного правонарушения, а при длящемся правонарушении — 2 месяцев со дня его обнаружения;

2) не позднее одного года со дня совершения административного правонарушения, а при длящемся правонарушении — со дня обнаружения — за ряд административных правонарушений, указанных в ч.1 ст. 4.5 КоАП (за нарушение законодательства о внутренних морских водах, территориальном море, континентальном шельфе, за совершение таможенных, налоговых и других правонарушений);

3) не позднее одного года со дня совершения административного правонарушения, а при длящемся правонарушении — со дня обнаружения — при применении дисквалификации;

4) в случае отказа в возбуждении уголовного дела или его прекращения, но при наличии в действиях нарушителя признаков административного правонарушения взыскание может быть наложено не позднее двух месяцев со дня принятия решения об отказе в возбуждении уголовного дела либо о его прекращении.

Данные сроки могут быть приостановлены до передачи материалов дела уполномоченному органу (должностному лицу) при удовлетворении ходатайства гражданина о рассмотрении дела по месту жительства.

В Кодексе РФ об административных правонарушениях предусмотрено правило, согласно которому 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. Указанный срок (один год) учитывается при квалификации правонарушения как повторного, что служит обстоятельством, отягчающим административную ответственность.

Законодатель предоставил право органу (должностному лицу), решающему дело, при малозначительности совершенного административного правонарушения освободить правонарушителя от административной ответственности и ограничиться устным замечанием. Устное замечание не является мерой административной ответственности и не влечет юридических последствий для правонарушителя.

Если в результате административного правонарушения нанесен имущественный вред, то судья, рассматривая дело, вправе, при отсутствии спора о возмещении имущественного ущерба одновременно с назначением административного наказания решить вопрос о возмещении имущественного ущерба. В случае если дело рассматривается иным уполномоченным органом (должностным лицом), спор о возмещении имущественного ущерба разрешается судом по правилам гражданского судопроизводства. Споры о возмещении морального вреда, причиненного административным правонарушением, рассматриваются также в судебном порядке.

ПРАКТИЧЕСКАЯ ЧАСТЬ

**Практическое задание № 1**. При расследовании фактов сокрытия объектов налогообложения в акционерном обществе «Гаран» было установлено, что в результате незаконных действий руководителя пред-приятия в период 2007-2008 гг. в государственный бюджет не поступили налоги на общую сумму, превышающую двести тысяч рублей. Может ли юридическое лицо быть субъектом преступления по российскому уголовному праву? Кто должен нести ответственность за уклонение от уплаты налогов с ор-ганизации (ст. 199 УК РФ)?

**Решение:**

1. Нет не может – только вменяемые физические лица, достигшие возраста уголовной ответственности (16 лет по общему правилу, 14 лет по отдельным составам /убийство, изнасилование, террористический акт и т.п./, 18 лет в специально указанных случаях /развратные действия, вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления и т.п./).

2. Руководитель организации отвечает за ведение бухгалтерского учета и налоговую отчетность – он и несет уголовную ответственность. Соучастником может быть главный бухгалтер (бухгалтер) организации.

**Практическое задание № 2.** Гражданин Кузин будучи в нетрезвом состоянии, выражался нецензурными словами в продуктовом магазине «У Петровича», а когда его задержали, он, вырываясь, уронил с витри-ны торт, причинив тем самым ущерб магазину в сумме 230 рублей. Какие меры воздействия могут быть применены к Кузину, который, как выяснилось, работает сантехником, является инвалидам 3 группы, имеет троих взрослых детей?

**Решение:**

1. В действиях гражданина Кузина имеются составы нескольких правонарушений:

а) появление в состоянии опьянения в общественном месте;

б) мелкое хулиганство (нецензурная брань в общественном месте), сопряженное с неповиновением законному распоряжению сотрудника милиции;

в) причинение материального ущерба на сумму 230 рублей.

В данной ситуации известны также следующие дополнительные обстоятельства:

а) Кузин работает сантехником;

б) Кузин имеет троих детей, достигших 18-летнего возраста.

2. Указанные выше виновно совершенные деяния подлежат квалификации согласно статьям: 20.21, 20.1 Кодекса РФ об административных правонарушениях, а также причинение материального ущерба - гражданско-правовое нарушение.

Указанные нормы КоАП РФ за подобные деяния предусматривают следующие санкции:

Ст. 20.21 - наложение административного штрафа в размере от одного до пяти минимальных размеров оплаты труда или административный арест на срок до пятнадцати суток.

**Практическое задание № 3.** 8 февраля 2016 г. Семенов В.И. в магазине ООО «Цветок» (г. Таганрог) купил цветной телевизор «Самсунг». Этот факт подтвержден товарным чеком и отметкой магазина в техническом паспорте на телевизор. 19 августа 2016 г. телевизор вышел из строя (нет изображения). Гр.Семенов обратился в магазин с требованием о расторжении договора купли-продажи и возврате уплаченной за телевизор денежной суммы. Магазин отказался выполнить требования покупателя, сославшись на то, что телевизор установлен гарантийный (срок гарантии 12 мес. со дня продажи), а поэтому ему следует обратиться в гарантийную мастерскую, где и будут безвозмездно устранены недостатки в телевизоре. 1. Основаны ли на законе требования гр. Семенова к магазину? 2. В течение каких сроков покупатель вправе предъявить продавцу требования по поводу недостатков товара? 3. Вправе ли гр. Семенов обратиться в суд с иском к магазину о расторжении договора и возмещении убытков. Определите размер этих убытков? 4. Какие санкции предусмотрены Законом РФ «О защите прав потребителей» в отношении продавца за невыполнение требований покупателя?

**Решение:**

1. Требования гр. Семенова к магазину основаны на законе. Покупатель вправе требовать замену товара или отказаться от товара и потребовать деньги (ст. 475 ГК РФ).

2. Покупатель вправе предъявить продавцу требования по поводу недостатков товара в течение 2 лет.

3. Гр. Семенов вправе обратиться в суд с иском к магазину о расторжении договора и возмещении убытков. Размер убытков равен сумме, уплаченной за товар, и если просрочат выплату – 1% неустойки от суммы требования.

4. Законом РФ «О защите прав потребителей» в отношении продавца за невыполнение требований покупателя предусмотрены санкции: продавец в течение 10 дней должен удовлетворить требование покупателя, если не требуется проведение экспертизы.

**Практическое задание № 4.** Григорьева сообщила своему мужу, что она беременна. Не желая воспитывать будущего ребенка и с целью избавиться от надоевшей ему жены, Григорьев, ударив ножом, лишил ее жизни. Проведенная судебно-медицинская экспертиза установила, что потерпевшая не была беременна. Какое преступление совершил Григорьев? Влияет ли ошибка в определении состояния беременности на квалификацию содеянного Григорьевым?

**Решение:**

1. Убийство женщины, заведомо для виновного находящейся в состоянии беременности (п. «г» ч. 2 ст. 105 УК РФ).

2. Нет, так как умысел во время совершения преступления был направлен именно на лишение жизни беременной женщины, о состоянии которой Григорьеву было заведомо известно с ее слов.

**Практическое задание № 5.** Несколько студентов, желая пошутить над своим товарищем по группе Воробьевым, подали заявление в орган ЗАГСа о том, что Воробьев умер. Заявление было подано по месту обучения Воробьева. В содержании записи о смерти ЗАГСом были указаны: а) фамилия, имя, отчество, пол, гражданство, национальность, дата и место смерти; б) причина смерти; в) фамилии, имена и отчества заявителей; г) серия и номер выданного свидетельства о смерти. Орган ЗАГСа при этом отказался выдать свидетельство заявителям, сказав о том, что они – не родственники гражданина Воробьева. Дайте правовую оценку произошедшего.

**Решение:**

Статья 7.(ФЗ «Об актах гражданского состояния») Запись акта гражданского состояния

1. Для составления записи акта гражданского состояния должны быть представлены документы, являющиеся основанием для государственной регистрации акта гражданского состояния, и документ, удостоверяющий личность заявителя.

2. Запись акта гражданского состояния составляется в двух идентичных экземплярах.

3. Каждая запись акта гражданского состояния должна быть прочитана заявителем, подписана им и составляющим запись работником органа записи актов гражданского состояния, скреплена печатью органа записи актов гражданского состояния. На печати органа записи актов гражданского состояния изображаются Государственный герб РФ и написание наименования органа записи актов гражданского состояния на русском языке и государственном языке субъекта РФ (республики).

1. Заявить о смерти устно или в письменной форме в орган записи актов гражданского состояния обязаны:

супруг (супруга), другие члены семьи умершего, а также любое другое лицо, присутствовавшее в момент смерти или иным образом информированное о наступлении смерти;

2. Заявление о смерти должно быть сделано не позднее чем через три дня со дня наступления смерти или со дня обнаружения тела умершегоэ.

Статья 65. Место государственной регистрации смерти

1. Государственная регистрация смерти производится органом записи актов гражданского состояния по последнему месту жительства умершего, месту наступления смерти, месту обнаружения тела умершего или по месту нахождения организации, выдавшей документ о смерти.

Статья 67. Содержание записи акта о смерти

1. В запись акта о смерти вносятся следующие сведения:

фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, последнее место жительства, пол, гражданство, национальность (если сведения о национальности указаны в документе, удостоверяющем личность умершего), дата и место смерти умершего;

причина смерти (на основании документа, подтверждающего факт смерти);

реквизиты документа, подтверждающего факт смерти;

фамилия, имя, отчество, место жительства заявителя либо наименование и юридический адрес органа, организации или учреждения, сделавших заявление о смерти;

серия и номер выданного свидетельства о смерти;

фамилия, имя, отчество, место жительства лица, которому выдано свидетельство о смерти.

В соответствии с данным законом, орган ЗАГС не должен был принимать заявление о смерти, так как на основании ст. 67, причина смерти указывается в записи только на основании документа подтверждающего факт смерти, данный документ студентами предоставлен не был Данное действие было не законным.

**Практическое задание № 6.** Супруги Розунова и Ардамов купили земельный участок площадью 20 соток в г. Калуге и оформили его на имя Ардамова. Через два года они выстроили на этом земельном участке дом и оформили его на имя Розуновой. Через пять лет после этого Ардамов был помещен на длительное лечение от алкоголизма в психиатрическую больницу. Во время его отсутствия Ардамова, без его согласия, Розунова продала дом Пахомову и купила однокомнатную квар-тиру в многоквартирном доме. Выйдя из больницы, Ардамов подал в суд иск к Розуновой, в котором просил суд признать сделку последней недействительной. 1. Требовалось ли согласие Ардамова на продажу дома Розуновой? 2. Требовалось ли согласие Ардамова – собственника земельного участка, на котором стоит дом, на продажу этого дома? 3. Какой срок исковой давности для иска о признании сделки Розуновой по продаже дома недействительной? 4. Подлежит ли иск Ардамова удовлетворению? Если да, то по какому основанию?

**Решение:**

1. Согласие Ардамова на продажу дома Розуновой требовалось. При продаже недвижимого имущества необходимо согласие второго супруга.

2. Согласие Ардамова – собственника земельного участка, на котором стоит дом, на продажу этого дома требовалось в данном случае, т.к. Розунова и Ардамов состоят в браке. Если бы они не состояли в браке, тогда бы согласие не требовалось.

3. Срок исковой давности для иска о признании сделки Розуновой по продаже дома недействительной составляет 1 год. Данная сделка является оспоримой.

4. Иск Ардамова подлежит удовлетворению на основании того, что сделка была совершена без согласия второго супруга.

**Практическое задание № 7.** Ерошин, желая отомстить Нефедову, решил сжечь его дом. После того, как Нефедов и его жена ушли на работу, Ерошин облил в нескольких местах дом бензином и поджег его. Вместе с домом сгорела престарелая мать Нефедова, которая в результате перенесенного инсульта и резвившегося паралича не могла передвигаться. Следствием было установлено, что Ерошин знал о присутствии Нефедовой дома в момент поджога. Однако он не предпринял ни-каких мер к её спасению, поскольку опасался разоблачения. В судебном заседании Ерошин заявил, что смерти Нефедовой не желал и очень сожалеет о случившемся. Каково в данном случае содержание субъективной стороны преступления? Определите форму вины Ерошина к поджогу дома и смерти Нефедовой.

**Решение:**

1. Содержание субъективной стороны составляют вина в форме умысла и мотив – месть. Ерошин совершил совокупность преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 167 - Умышленное уничтожение чужого имущества, совершенное путем поджога - и п. «е» ч. 2 ст. 105 УК РФ – Убийство, совершенное общеопасным способом.

2. По составу поджога дома – вина в форме прямого умысла, по убийству – косвенный умысел, т.е. не желал наступления смерти, однако сознательно допускал ее или относился к ней безразлично.

**Практическое задание № 8.** Жительница села Усть-Кан Республики Алтай Сумачакова поступила в вуз в г. Москва, где зарегистрировалась по месту пребывания. В дальнейшем выйдя замуж за москвича и поменяв фамилию, она обратилась в отдел ФМС для замены паспорта. Но сотрудник паспортно-визовой службы отказался принять документы, сказав, что заменить паспорт она может толькопо зарегистрированному месту жительства.

Правомерно ли было отказано Сумочаковой в обмене паспорта в г. Москва?

**Решение:**

(Положение о паспорте гражданина РФ)

1. В условии задачи обозначены следующие обстоятельства, которые могут иметь значение:

а) субъект правоотношения – гражданка РФ Сумачакова»;

б) субъект правоотношения – отдел ФМС;

в) юридический факт – отказ в принятии документов о замене паспорта.

2. Правовая квалификация фактического состава:

а) гражданка РФ Сумачакова обратилась в установленном порядке в отдел ФМС о замене паспорта в связи изменением фамилии, в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 08.07.1997 №828 «Об утверждении Положения о паспорте гражданина РФ, образца бланка и описания паспорта гражданина РФ», п.12.

б) отдел ФМС – производит выдачу и замену паспортов по месту жительства, по месту пребывания или по месту обращения граждан в порядке, определяемом Федеральной миграционной службой.

в) в приеме документов и личных фотографий может быть отказано только в случае, если представлены не все необходимые документы или если размер и количество личных фотографий не соответствуют требованиям, предусмотренным пунктом 13 Положения. Документы и личные фотографии для получения или замены паспорта должны быть сданы гражданином не позднее 30 дней после наступления обстоятельств, указанных в п.12 Положения.

3. В случае обращения гражданки Сумачаковой по вопросу замены паспорта не по месту жительства, паспорт выдается в 2-месячный срок со дня принятия документов территориальными органами Федеральной миграционной службы. Поэтому отказано было не правомерно.

**Практическое задание № 9.** Предприниматель Воронов обязался передать предпринимателю Ивову 200 пар женской и 200 пар мужской летней и осенней обуви коричневого и черного цвета, определенного размера. Ивов предварительно оплатил стоимость обуви. В определенный договором срок Воронов передал Ивову всю партию заказанной обуви и сверх этого еще 50 пар мужской обуви желтого цвета разных размеров. 1. Какой договор заключен между сторонами? 2. Как называется совокупность товаров, передаваемых по договору купли-продажи в случае, если он различается по видам, моделям, размерам, цвету и иным признакам? 3. Какие требования вправе предъявить Ивов Воронову в связи с передачей ему не предусмотренной договором обуви? 4. В какой момент обувь, поступившая, но не заказанная Ивовым, будет считаться принятой им? 5. По какой цене Ивов будет оплачивать Воронову стоимость 50 пар мужской обуви желтого цвета?

**Решение:**

1. Между сторонами заключен договор поставки. (В данном случае для последующей перепродажи).

Ст.506 ГК РФ. Договор поставки

По договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

2. Совокупность товаров, передаваемых по договору купли-продажи в случае, если он различается по видам, моделям, размерам, цвету и иным признакам называется ассортимент.

3. Ивов вправе предъявить Воронову требования в связи с передачей ему не предусмотренной договором обуви согласно следующей статье ГК РФ:

Ст. 468 ГК РФ. Последствия нарушения условий об ассортименте товаров

1. При передаче продавцом предусмотренных договором купли-продажи товаров в ассортименте, не соответствующем договору, покупатель вправе отказаться от их принятия и оплаты, а если они оплачены, потребовать возврата уплаченной денежной суммы.

2. Если продавец передал покупателю наряду с товарами, ассортимент которых соответствует договору купли-продажи, товары с нарушением условия об ассортименте, покупатель вправе по своему выбору:

принять товары, соответствующие условию об ассортименте, и отказаться от остальных товаров;

отказаться от всех переданных товаров;

потребовать заменить товары, не соответствующие условию об ассортименте, товарами в ассортименте, предусмотренном договором;

принять все переданные товары.

3. При отказе от товаров, ассортимент которых не соответствует условию договора купли-продажи, или предъявлении требования о замене товаров, не соответствующих условию об ассортименте, покупатель вправе также отказаться от оплаты этих товаров, а если они оплачены, потребовать возврата уплаченной денежной суммы.

4. Обувь, поступившая, но не заказанная Ивовым, будет считаться принятой им в момент согласно п.4 ст. 468 ГК РФ:

Товары, не соответствующие условию договора купли-продажи об ассортименте, считаются принятыми, если покупатель в разумный срок после их получения не сообщит продавцу о своем отказе от товаров.

5. Ивов будет оплачивать Воронову стоимость 50 пар мужской обуви желтого цвета по цене, определяемой п. 5 ст. 468 ГК РФ:

Если покупатель не отказался от товаров, ассортимент которых не соответствует договору купли-продажи, он обязан их оплатить по цене, согласованной с продавцом. В случае, когда продавцом не приняты необходимые меры по согласованию цены в разумный срок, покупатель оплачивает товары по цене, которая в момент заключения договора при сравнимых обстоятельствах обычно взималась за аналогичные товары.

**Практическое задание № 10.** Ловкины состояли в браке, имели двоих детей. В процессе совместной жизни между супругами сложились неприязненные отношения. Однажды на почве возникшей ссоры Ловкина решила убить мужа. Для этого она привлекла Баранова, пообещав ему крупную сумму денег. Баранов топором, переданным Ловкиной, убил ее мужа, когда тот спал. После убийства Бара-нов и Ловкина вытащили труп во двор, отвезли к реке и сбросили в воду. Укажите на роль Ловкиной и Баранова в совершенном преступлении. Квалифицируй-те содеянное этими лицами.

**Решение:**

1. Совершено преступление по п. «з» ч. 2 ст. 105 УК РФ – убийство из корыстных побуждений.

2. Баранов исполнитель. Ловкина – подстрекатель и пособник – будет осуждена за убийство из корыстных побуждений со ссылкой на ч. 4 (подстрекательство) и 5 (пособничество) ст. 33 УК РФ.

**Практическое задание № 11.** Милинкевич, возвращаясь из заграничной поездки, был остановлен в аэропорту сотрудником милиции, который попросил предъявить паспорт. Милинкевич предъявил заграничный паспорт. Но милиционер пояснил, что этот документ не действителен на территории РФ и что внутри страны надо показывать общегражданский паспорт. Милинкевич заявил, что общегражданского паспорта при себе нет, но заграничный паспорт также удостоверяет личность и поэтому должен быть принят в качестве такового сотрудником милиции. Чьи аргументы более обоснованы?

**Решение:**

(Положение о паспорте гражданина РФ; ФЗ «О порядке выезда из РФ и въезда в РФ»). Аргументы Милинкевича наиболее обоснованны, так как загранпаспорт — это официальный документ, удостоверяющий личность гражданина при выезде за пределы и пребывании за пределами страны, а также при въезде на территорию государства из заграничной поездки.

Виды основных документов, удостоверяющих личность гражданина Российской Федерации, определяются ФЗ «О порядке выезда из РФ и въезда в РФ». Статья 7, данного закона, гласит: основными документами, удостоверяющими личность гражданина Российской Федерации, по которым граждане Российской Федерации осуществляют выезд из Российской Федерации и въезд в Российскую Федерацию, признаются:

* паспорт;
* дипломатический паспорт;
* служебный паспорт
* паспорт моряка (удостоверение личности моряка).

В соответствии с Указом Президента РФ « Об утверждении положения о порядке рассмотрения вопросов гражданства Российской Федерации», ст. 45, наличие гражданства Российской Федерации удостоверяется следующими документами:

а) паспортом гражданина Российской Федерации, в том числе заграничным паспортом;

б) дипломатическим паспортом;

в) служебным паспортом;

г) паспортом моряка (удостоверением личности моряка);

д) удостоверением личности (военным билетом) военнослужащего с вкладышем, свидетельствующим о наличии гражданства Российской Федерации;

**Практическое задание № 12.** Страховое общество «Аверс» арендовало у предприятия «Станколит» помещение общей площадью 400 кв.м., состоящее из 10 комнат для размещения филиала общества. Через две недели после заключения договора аренды выяснилось, что помещение находится в плохом состоянии. Специалисты, приглашенные арендатором после осмотра помещения указали в акте, что требуется замена перекрытий, и комнаты не могут быть использованы по прямому назначению. Страховое общество обратилось к предприятию с требованием замены балки чердачного перекрытия и привести комнаты в пригодное для эксплуатации состояние. Одновременно страховое общество заявило о прекращении перечисления арендной платы на все время производства ремонтных работ. 1. Правомерно ли требование страхового общества «Аверс» о производстве ремонта? 2. В каком состоянии обязан арендодатель предоставить имущество арендатору? 3. В праве ли страховое общество отказаться от внесения наемной (арендной) платы? 4. Как следует разрешить данный спор?

**Решение:**

1. Требование страхового общества «Аверс» о производстве ремонта правомерно согласно ст. 612 ГК РФ:

Ст.612 . Ответственность арендодателя за недостатки сданного в аренду имущества

1. Арендодатель отвечает за недостатки сданного в аренду имущества, полностью или частично препятствующие пользованию им, даже если во время заключения договора аренды он не знал об этих недостатках.

При обнаружении таких недостатков арендатор вправе по своему выбору:

потребовать от арендодателя либо безвозмездного устранения недостатков имущества, либо соразмерного уменьшения арендной платы, либо возмещения своих расходов на устранение недостатков имущества;

непосредственно удержать сумму понесенных им расходов на устранение данных недостатков из арендной платы, предварительно уведомив об этом арендодателя;

потребовать досрочного расторжения договора.

Арендодатель, извещенный о требованиях арендатора или о его намерении устранить недостатки имущества за счет арендодателя, может без промедления произвести замену предоставленного арендатору имущества аналогичным имуществом, находящимся в надлежащем состоянии, либо безвозмездно устранить недостатки имущества.

Если удовлетворение требований арендатора или удержание им расходов на устранение недостатков из арендной платы не покрывает причиненных арендатору убытков, он вправе потребовать возмещения непокрытой части убытков.

2. Арендодатель не отвечает за недостатки сданного в аренду имущества, которые были им оговорены при заключении договора аренды или были заранее известны арендатору либо должны были быть обнаружены арендатором во время осмотра имущества или проверки его исправности при заключении договора или передаче имущества в аренду.

В данном случае недостатки – чердачные перекрытия являются скрытыми, поэтому требования страхового общества правомерны. Если бы, к примеру, недостатки были обнаружены в комнатах - то не правомерны согл п.2 ст.612 ГК РФ.

2. Арендодатель обязан предоставить имущество арендатору согласно статье 611 ГК РФ:

Ст. 611. Предоставление имущества арендатору

1. Арендодатель обязан предоставить арендатору имущество в состоянии, соответствующем условиям договора аренды и назначению имущества.

2. Имущество сдается в аренду вместе со всеми его принадлежностями и относящимися к нему документами (техническим паспортом, сертификатом качества и т.п.), если иное не предусмотрено договором.

Если такие документы и принадлежности переданы не были, однако без них арендатор не может пользоваться имуществом в соответствии с его назначением либо в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении договора, он может потребовать предоставления ему арендодателем таких принадлежностей и документов или расторжения договора, а также возмещения убытков.

3. Если арендодатель не предоставил арендатору сданное внаем имущество в указанный в договоре аренды срок, а в случае, когда в договоре такой срок не указан, в разумный срок, арендатор вправе истребовать от него это имущество в соответствии со статьей 398 ГК РФ и потребовать возмещения убытков, причиненных задержкой исполнения, либо потребовать расторжения договора и возмещения убытков, причиненных его неисполнением.

3. Страховое общество не вправе отказаться от внесения наемной (арендной) платы, так как данное условие является существенным, оно вправе только потребовать неуплаты арендной платы:

П. 4 ст. 614 . Если законом не предусмотрено иное, арендатор вправе потребовать соответственного уменьшения арендной платы, если в силу обстоятельств, за которые он не отвечает, условия пользования, предусмотренные договором аренды, или состояние имущества существенно ухудшились.

4. В данном случае арендатор обязан оплатить арендную плату и имеет право требовать устранение недостатков.

**Практическое задание № 13.** Петров и Протасов решили совершить кражу имущества из складского помещения частной фирмы. Ночью в состоянии алкогольного опьянения они пришли к зданию спортивной школы, в подвальном помещении которой был расположен склад фирмы, заведомо зная, что он охраняется сторожем. Взломав замки, Протасов проник в помещение склада, где стал складывать имущество в принесенные с собой сумки и чемоданы. Петров остался около входа в склад наблюдать за обстановкой. В это время в склад вошел сторож Медведев, у которого в руке была деревянная палка. Петров вырвал у него палку и стал наносить Медведеву удары по голове и шее, в результате чего потерпевшему был причинен тяжкий вред здоровью, повлекший за собой его смерть. После этого Петров сообщил о случившемся Протасову, и тот помог затащить труп в подвал. Затем, похитив со склада материальные ценности, Протасов и Петров с места преступления скрылись. Оцените роль Петрова и Протасова в совершенном преступлении. Квалифицируйте содеянное Петровым и Протасовым.

**Решение:**

1. Содеянное начиналось как кража (ст. 158), однако переросло в разбой (ст. 162) и убийство, сопряженное с разбоем (п. «з» ч. 2 ст. 105).

2. Петров допустил эксцесс исполнителя и вышел за рамки первоначального совместного умысла на кражу. Он будет нести ответственность за разбой и убийство, сопряженное с разбоем, т.к. нанесение множественных ударов палкой в голову и шею как жизненно важные области свидетельствует именно об умысле на причинение смерти. Протасов будет нести ответственность за кражу, т.к. узнал об убийстве сторожа после его совершения и не принимал в нем участия. Помощь в сокрытии трупа не была заранее обещанной и не может расцениваться как пособничество в убийстве.

**Практическое задание № 14.** Управлявший автомобилем в нетрезвом виде Теселкин был остановлен сотрудником ДПС, который, обнаружив у водителя запах алкоголя изо рта, предложил Теселкину пройти медицинское освидетельствование на состояние опьянения, а также предоставить машину для досмотра. Теселкин отказался от прохождения освидетельствания у врача и от досмотра автомобиля в отсутствие понятых. После этого сотрудник ДПС поднес индикаторную трубку «Контроль трезвости» ко рту Теселкина. Затем сотрудником ДПС был составлен протокол медицинского освидетельствования, транспортное средство было задержано с постановкой его на штрафную стоянку, водительское удостоверение у Теселкина изъято. По результатам проведенных процессуальных действий сотрудник ДПС возбудил против Теселкина дело об административном правонарушении по ст. 12.8 и 19.3 КоАП РФ. Теселкин обжаловал действия сотрудника ДПС в суд. Каким должно быть решение по делу?

**Решение:**

Исходя из ситуации решение суда должно быть вынесено не в пользу Теселкина, поскольку он управлял транспортным средством в состоянии алкогольного опьянения, при этом отказался пройти медицинское освидетельствование на состояние опьянения.

Сотрудник ДПС был вынужден провести в установленном законом порядке освидетельствование Теселкина, так как он являлся подозреваемым в совершении преступления в отношении которого имеется повод к возбуждению дела об административном правонарушении, для определения наличия в организме алкоголя, либо направить его в медицинское учреждение, если результат освидетельствования необходим для подтверждения или опровержения факта правонарушения или объективного рассмотрения дела о правонарушении и отстранить от управления транспортным средствам Теселкина, в отношении которого имеется достаточные основания полагать, что он находился в состоянии опьянения. Это нарушение закона влечет за собой лишение прав на срок от полутора до двух лет. А также неповиновение законному распоряжению сотрудника милиции влечет наложение административного штрафа в размере от пятисот до одной тысячи рублей или административному аресту на срок до пятнадцати суток.

**Практическое задание № 15.** Акционерное общество «Вест», являющееся лизинговой компанией, заключило договор лизинга с обществом с ограниченной ответственностью «Трансформер». Согласно указанному договору «Вест» должен был приобрести у завода «Электра» силовую установку и передать «Трасформеру». Выбор продавца произвел лизингополучатель. При этом лизингодатель полностью освобождался от ответственности за неисполнение продавцом требований, вытекающих из договора купли-продажи. «Вест» заключил договор купли-продажи, однако не предупредил продавца о том, что имущество приобретается для конкретного арендатора. Силовая установка была в установленный срок передана «Трансформеру», однако во время гарантированного срока сломалась. Лизингополучатель обратился к продавцу с требованием о замене силовой установки на исправную, однако получил отказ, основанный на том, что продавец не был уведомлен о договоре лизинга и поэтому не связан его условиями. Тогда арендатор обратился к лизингодателю с требованием о расторжении договора и взыскании убытков. 1. Дайте понятие договора лизинга. Назовите его особенности. 2. Решите дело. Изменится ли решение, если выбор продавца был осуществлен лизингодателем?

**Решение:**

1. Понятие договора лизинга раскрыто в ст. 665 ГК РФ.

Ст. 665. Договор финансовой аренды.

По договору финансовой аренды (договору лизинга) арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей. Арендодатель в этом случае не несет ответственности за выбор предмета аренды и продавца.

Договором финансовой аренды может быть предусмотрено, что выбор продавца и приобретаемого имущества осуществляется арендодателем. Особенностью данного договора является то, что у лизингодателя нет этого имущества, он его выбирает в собственность при заключении договора.

2. В данном случае лизингодатель не несет ответственности за неисполнение продавцом оборудования обязательств, поскольку выбор продавца осуществлял лизингополучатель, то есть арендатор не вправе обращаться к лизингодателю с требованием о расторжении договора и взыскании убытков.

Если бы «Вест» и «Трансформер» заключили договор, согласно которому выбор продавца осуществлялся бы лизингодателем, то требования по качеству следовало бы предъявлять арендодателю («Вест»), а арендодатель, в свою очередь, к продавцу («Электра»). (Это был бы уже обычный договор аренды).

П. 2 Ст. 670 . Если иное не предусмотрено договором финансовой аренды, арендодатель не отвечает перед арендатором за выполнение продавцом требований, вытекающих из договора купли-продажи, кроме случаев, когда ответственность за выбор продавца лежит на арендодателе. В последнем случае арендатор вправе по своему выбору предъявлять требования, вытекающие из договора кули-продажи, как непосредственно продавцу имущества, так и арендодателю, которые несут солидарную ответственность.

**Практическое задание № 16.** Пудовкин и Сируладзе, находившиеся между собой в неприязненных отношениях, подрались в фойе киноконцертного зала «Варшава». В ходе драки Сируладзе имевшейся у него бритвой нанес Пудовкину три глубокие резаные раны лица. Боясь ответственности за причинение вреда здоровью Пудовкина, Сируладзе скрылся. В течение года Пудовкину сделали несколько пластических операций и полностью устранили следы от шрамов и рубцов на лице. Привлеченный к уголовной ответственности, Сируладзе возражает против предъявленного ему обвинения в умышленном причинении тяжкого вреда здоровью Пудовкина по признаку «неизгладимое обезображивание лица», ссылаясь на то, что лицо потерпевшего Пудовкина «в полном порядке». Решите вопрос о последствиях преступного деяния Сируладзе.

**Решение:**

Обвинение предъявлено правильно, т.к. неизгладимость подразумевает невозможность при обычных способах лечения вернуть лицу естественный, эстетически приемлемый вид. Использование метода пластической операции, даже единичной, свидетельствует о неизгладимости обезображивания лица.

**Практическое задание № 17.** Школа № 16 доставляла учеников до места обучения и обратно собственным автобусом. Инспекция ГИБДД наложила на школу штраф за развоз детей без лицензии. Действия ГИБДД школа обжаловала на том основании, что данная деятельность осуществляется ей не на коммерческой основе. Каким должно быть решение по делу? Как должно было быть решено дело до принятия нового ФЗ «О лицензировании …»?

**Решение:**

(ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности»; Положение о лицензировании перевозок пассажиров и грузов автомобильным транспортом)

В соответствии с постановлением правительства от 30 октября 2006 г. N 637 «об утверждении положения о лицензировании перевозок пассажиров автомобильным транспортом, оборудованном для перевозок более 8 человек (за исключением случая, если указанная деятельность осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица или индивидуального предпринимателя)». В соответствии с этим положение для перевозки детей у школы должна быть лицензия на осуществление данной деятельности, в частности должны быть назначены ответственные за перевозку детей, и у водителя транспортного средства должна быть соответствующая квалификация. В данном случае действия ГИБДД были обоснованными.

**Практическое задание № 18.** Маркина вступила в брак с Афанасьевым и в связи с этим вселилась в занимаемую мужем квартиру по договору коммерческого найма в доме, принадлежащем кабельному заводу. Через 9 месяцев ее муж погиб во время автомобильной катастрофы. Кабельный завод потребовал от Маркиной освободить квартиру. Маркина обратилась в суд с иском о признании за ней права пользования квартирой, в которую она вселилась как жена Афанасьева с его согласия, о чем свидетельствует его записка в бухгалтерию домоуправления с просьбой учитывать при исчислении платы за квартиру то, что он проживает вдвоем с женой. Районный народный суд в иске Маркиной отказал по тем мотивам, что она не оформила свое вселение в квартиру Афанасьева в установленном порядке, в частности не зарегистрировалась на площадь мужа, и сохраняла в этом же городе регистрацию по месту жительства своих родителей (однокомнатная квартира, жилая площадь 18 кв.м).

1. Какой порядок должен соблюдаться при вселении нанимателем на занимаемую им жилую площадь других граждан?

2. Приобрела ли Маркина право на жилплощадь в результате вселения в квартиру мужа?

3. Можно ли считать обоснованным решение суда?

**Решение:**

1. При вселении нанимателем на занимаемую им жилую площадь других граждан должен соблюдаться следующий порядок – см. ст.679 ГК РФ:

Ст. 679. Вселение граждан, постоянно проживающих с нанимателем

С согласия наймодателя, нанимателя и граждан, постоянно с ним проживающих, в жилое помещение могут быть вселены другие граждане в качестве постоянно проживающих с нанимателем. При вселении несовершеннолетних детей такого согласия не требуется.

Вселение допускается при условии соблюдения требований законодательства о норме общей площади жилого помещения на одного человека, кроме случая вселения несовершеннолетних детей.

2. В соответствии с п.2 ст. 679 ГК РФ – в договоре найма должны быть указаны постоянно проживающие на данной жилплощади. В данном случае в договоре этого прописано не было, НО! фактическое согласие наймодателя на проживание было, т.к. коммунальные услуги оплачивались за двоих. Поэтому, если суд установит фактическое вселение, то Маркина вправе требовать продления договора найма. (см. ст.686 п.2):

Ст. 686 Замена нанимателя в договоре найма жилого помещения

1. По требования нанимателя и других граждан, постоянно с ним проживающих, и согласия наймодателя наниматель в договоре найма жилого помещения может быть заменен одним из совершеннолетних граждан, постоянно проживающих с нанимателем.

2. В случае смерти нанимателя или его выбытия из жилого помещения договор продолжает действовать на тех же условиях, а нанимателем становится один из граждан, постоянно проживающих с прежним нанимателем, по общемусогласию между ними. Если такое согласие не достигнуто, все граждане, постоянно проживающие в жилом помещении, становятся сонанимателями.

3. Таким образом, решение суда можно считать обоснованным только в том случае, если суд не признает фактического вселения Маркиной.

**Практическое задание № 19.** Перцев дважды ложился в частную клинику для лечения от наркомании. Однажды вечером, находясь в состоянии морфийного голода (абстиненции), он покинул клинику. Увидев свет в одной из квартир первого этажа, Перцев разбил окно, залез в кухню, взял лежавшие на столе деньги (1,5 тыс. рублей) и купил наркотики. В акте судебно-психиатрической экспертизы указано, что в момент похищения денег Перцев понимал фактический характер и общественную опасность своих действий, но удержаться от их совершения не мог. Можно ли Перцева привлечь к уголовной ответственности? Раскройте содержание медицинского и юридического критериев невменяемости. Не считаются невменяемыми лица, находившиеся во время совершения деяния в состоянии наркотического опьянения (ст. 23 УК РФ). Легитимирует ли приведенная норма уголовную ответственность Перцева?

**Решение:**

1. Нельзя, т.к. Перцев был невменяем (находился в состоянии абстиненции, т.е. временного психического расстройства) и согласно заключению экспертизы не мог руководить своими действиями.

2. Медицинский критерий: наличие хронического психического расстройства, временного психического расстройства, слабоумия либо иного болезненного состояния психики;

Юридический критерий - невозможность осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие наличия вышеуказанного расстройства или болезненного состояния психики.

3. Ст. 23 УК РФ говорит не о том, что лицо в состоянии опьянения обязательно не является невменяемым, а о том, что сам факт опьянения не освобождает от ответственности. Однако в случае хронического опьянения, признаваемого психическим расстройством, лицо будет признано и невменяемым. Кроме того, исходя из условия задачи Перцев не находился в состоянии опьянения – эта фаза уже прошла. Он находился в состоянии абстинентного синдрома, т.е. временного психического расстройства. Таким образом, ст. 23 к данному случаю вообще неприменима.

**Практическое задание № 20.** Студентка вуза Третьякова, получившая в ходе итоговой государственной аттестации оценку «неудовлетворительно», попросила председателя Государственной аттестационной комиссии назначить пересдачу государственного экзамена со следующей группой студентов, в связи с тем, что в день сдачи экзамена чувствовала себя плохо. Председатель отказался от назначения пересдачи, но сказал, что возможен пересмотр результатов уже сданного экзамена в порядке апелляции. От апелляции Третьякова отказалась, поскольку полагала, что рассмотрение ее черновиков по экзаменационному билету не даст нужного результата. На это председатель объяснил, что в таком случае Третьякова может получить только документ о неполном высшем профессиональном образовании, а если по этой специальности она пожелает получить документ о полном высшем образовании с присвоением квалификации, то ей надо заново поступать в этот или иной аналогичный вуз. Третьякова обратилась за разъяснением в юридическую консультацию. Каким должно быть разъяснение?

**Решение:**

(ФЗ «О высшем и послевузовском профессиональном образовании»; Приказ Минобразования РФ от 25 марта 2003 г. № 1155)

1. В условии задачи обозначены следующие обстоятельства, которые могут иметь значение:

а) субъект правоотношения – студентка Третьякова»;

б) субъект правоотношения – председатель Государственной аттестационной комиссии;

в) юридический факт – отказ в пересдаче государственного экзамена.

2. Правовая квалификация фактического состава:

а) студентка Третьякова обратилась с просьбой о назначении пересдачи гос. экзаменов – сославшись на плохое самочувствие во время экзамена, но без документального подтверждения. Она вправе была подать в конфликтную комиссию в письменной форме апелляцию о несогласии с выставленной отметкой. Апелляция может быть подана в течение двух рабочих дней со дня объявления результатов по соответствующему предмету.

б) председатель Государственной аттестационной комиссии – согласно Приказу Минобразования РФ от 25 марта 2003 г. № 1155 повторные итоговые аттестационные испытания вправе назначить высшим учебным заведением не более двух раз. Повторное прохождение итоговых аттестационных испытаний целесообразно назначать не ранее чем через три месяца и не более чем через пять лет после прохождения итоговой государственной аттестации впервые. В случае подачи апелляции о несогласии с выставленной отметкой конфликтная комиссия обеспечивает проведение повторной проверки экзаменационной работы выпускника. По результатам рассмотрения апелляции о несогласии с выставленной отметкой конфликтная комиссия принимает решение об отклонении апелляции и сохранении выставленной отметки, либо об удовлетворении апелляции и выставлении другой отметки. При отмене результатов государственного выпускного экзамена выпускников, которым конфликтной комиссией была удовлетворена апелляция о нарушении установленного порядка проведения государственного выпускного экзамена, такие выпускники допускаются соответствующей экзаменационной комиссией к повторной сдаче государственного выпускного экзамена по соответствующему предмету в другой день, предусмотренный расписанием проведения государственного выпускного экзамена. Лицам, не проходившим итоговых аттестационных испытаний по уважительной причине (по медицинским показаниям или в других исключительных случаях, документально подтвержденных), должна быть предоставлена возможность пройти итоговые аттестационные испытания без отчисления из вуза.

3. Студентка должна была воспользоваться правом на апелляцию о несогласии свыставленной отметке, тогда она имела бы возможность на повторную пересдачу согласно расписанию.

**Практическое задание № 21.** Шитов заключил с предприятием «Уют» договор на ремонт квартиры. Стоимость ремонта была определена сметой в 50 тысяч рублей. Начало ремонта было назначено на 1 апреля, но подрядчик приступил к ремонту лишь через две недели, ссылаясь на отсутствие у него необходимых для ремонта материалов. Ремонт был выполнен в срок. Однако во время ремонта был сильно исцарапан паркетный пол. Подрядчик при этом обвинил заказчика в том, что тот не создал необходимых условий для ремонта, т.е. не укрыл пол надлежащим образом. Шитов с подобными обвинениями не согласился и при расчете уплатил подрядчику стоимость ремонта за вычетом стоимости циклевки и лакировки испорченного паркета. «Уют» обратился в суд с иском о взыскании недополученной платы за выполненную работу. 1. Какие санкции могут быть применены к подрядчику по условиям задачи? 2. Правомерны ли действия заказчика? Подрядчика? 3. Какое решение примет суд?

**Решение:**

1. В данном случае был заключен договор бытового подряда, а так как работы связаны с ремонтом, то договор является строительным подрядом согласно п. 3 ст. 740 ГК РФ.

П. 3 ст. 740 ГК РФ . В случаях, когда по договору строительного подряда выполняются работы для удовлетворения бытовых или других личных потребностей гражданина (заказчика), к такому договору соответственно применяются правила параграфа 2 главы 37 о правах заказчика по договору бытового подряда.

Статья 732 ГК РФ обязывает подрядчика информировать заказчика о предполагаемой работе. Если заказчику (п.2 ст.732) не предоставлена информация, то он вправе требовать от подрядчика возмещения убытков. В отличие от этого в строительном подряде (ст. 747) – заказчик обеспечивает условия работы.

В соответствии с вышеизложенным, Шитов имеет право требовать с предприятия «Уют» возмещения убытков.

2. Действия заказчика не правомерны, он не имеет права при расчете с подрядчиком вычитать стоимость циклевки и лакировки испорченного паркета, так как цена является существенным условием договора и в одностороннем порядке изменению не подлежит.

Подрядчик поступил правомерно, обратившись в суд с иском о взыскании недополученной платы за выполненную работу.

3. Суд примет решение взыскать с Шитова недоплаченные суммы в пользу предприятия «Уют». В свою очередь, Шитов может рассчитывать на удовлетворение иска о взыскании с «Уюта» суммы причиненного ему ущерба.

**Практическое задание № 22.** Пятнадцатилетняя студентка педагогического колледжа Р. забеременела от случайного знакомого. На учет в женскую консультацию не встала, беременность скрывала, боясь, по ее словам, «позора». Почувствовав приближение родов, пошла в туалет общежития, в котором она проживала, и в 6 часов утра родила в унитаз живого доношенного ребенка. Для того чтобы ребенок не кричал, смывала его водой. Затем положила тело ребенка в пакет и выбросила в мусоропровод. Подлежит ли уголовной ответственности Р. за убийство своего новорожденного ребенка? За какие преступления против жизни и здоровья уголовная ответственность наступает с 14-летнего возраста?

**Решение:**

1. За убийство матерью новорожденного ребенка по ст. 106 ответственность наступает с 16 лет, так что данная статья в этом случае неприменима. Однако Р. будет нести ответственность по ст. 105 УК РФ (за убийство), по которой ответственность наступает с 14 лет. Несовершеннолетний возраст обвиняемой будет учтен как смягчающее обстоятельство согласно п. «б» ч. 1 ст. 61 УК РФ. Может быть вменен п. «в» ч. 2 ст. 105 – убийство малолетнего. Если будет доказано наличие стечения тяжелых жизненных обстоятельств и психотравмирующей ситуации до и (или) во время родов, то в совокупности с несовершеннолетием виновной эти обстоятельства могут быть расценены судом как исключительные и наказание может быть назначено ниже низшего предела.

2. С 14 лет наступает ответственность за убийство (ст. 105), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 111), умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью (ст. 112.)

**Практическое задание № 23.** Серов предъявил иск к Григорьеву о взыскании 100 тыс. рублей на том основании, что по телеграфу перевел ему эту сумму взаймы, но последний долга не вернул. Вследствие смерти Григорьева к делу были привлечены его наследники (сыновья). Они возражали против иска и ссылались на то, что им нечего не известно об этом долге отца и, кроме того, он был хорошо обеспечен, имел денежные сбережения и в заемных средствах не нуждался. 1. Был ли заключен договор займа между Серовым и Григорьевым? 2. Какие требования предъявил закон к форме договора займа? 3. Назовите существенные условия договора займа. 4. Как должен быть разрешен спор?

**Решение:**

1. Сделки на сумму больше десяти МРОТ должны быть заключены а простой письменной форме. Телеграфная квитанция не является доказательством заключения договора займа, так как в ней не видно основания (нет каузы) – за что эти деньги. Следовательно, договор займа заключен не был.

2. Требования к форме договора займа указаны в статье 808 ГК РФ.

Ст. 808 Форма договора займа.

1) Договор займа между гражданами должен быть заключен в письменной форме, если его сумма превышает не менее чем в 10 раз установленный законом МРОТ, А В СЛУЧАЕ, когда займодавцем является юридическое лицо, - независимо от суммы.

2) В подтверждение договора займа и его условий может быть представлена расписка заемщика или иной документ, удостоверяющие передачу ему займодавцем определенной денежной суммы или определенного количества вещей.

3. Существенным условием договора займа является сумма займа (предмет договора).

4. Серову должны отказать в иске за недоказанностью того, что переданная Григорьеву сумма являлась займом.

**Практическое задание № 24.** В 23 часа Антонов в состоянии алкогольного опьянения пришел в квартиру своей бывшей жены, открыв дверь имевшимся у него ключом. С целью убийства из ревности быв-шей жены, а также ее сестры Ермолаевой и двух своих малолетних дочерей, когда они спали, Антонов открыл все четыре крана газовой плиты, снял с них ручки, а также ручку контрольного крана и спрятал их. Для того, чтобы из квартиры никто не мог выйти, он закрыл входную дверь, оставшись в квартире. Антонова, услышав шум, пришла на кухню, увидела открытые краны газовой плиты, стала просить Антонова закрыть их, но он на просьбу не реагировал. Тогда она поднесла к конфорке зажженную спичку, газ вспыхнул и пламя опалило ей волосы. Какой вид неоконченного преступления имеет место в данном случае? По каким при-чинам преступление не было доведено до конца? Как следует квалифицировать действия Антонова?

**Решение:**

1. Покушение на преступление.

2. По независящим от воли Антонова. Он сделал все, что считал необходимым и достаточным для совершения убийство и, если бы не действия Антоновой, преступный результат наступил бы.

3. Покушение на убийство двух и более лиц, включая малолетних (п. «а» и «в» ч. 2 ст. 105 и ч. 3 ст. 30 /покушение/).

**Практическое задание № 25.** Гр-ка О., забеременевшая 5 августа, 5 декабря решила, так как она является учащейся школы, есть смысл искусственно прервать беременность. Ее молодой человек имел иную точку зрения. Он заявил, что поскольку также участвовал в зачатии, то необходимо и его согласие, которое дано не будет. Каким должно быть юридическое решение конфликта?

**Решение:**

(Основы законодательства РФ об охране здоровья граждан; Постановление Правительства РФ от 11 августа 2003 г. № 485)

Согласно «Перечня социальных показаний для искусственного прерывания беременности» (Постановление Правительства РФ от 2003 года № 485), такими причинами являются:

Наличие решения суда о лишении или об ограничении родительских прав;

Беременность в результате изнасилования;

Пребывание женщины в местах лишения свободы;

Наличие инвалидности I-II группы у мужа или смерть мужа во время беременности;

Нашей ситуации в данном перечне не значится, однако в предыдущей редакции «Перечня…» (Постановление Правительства РФ № 567 от 08.05.1996 года), среди прочих в списке значилась причина – «женщина, не состоящая в браке».

Если мужчина настаивает на сохранении ребенка, то он не может ничего требовать от женщины, если речь идет о рождении ребенка женщиной, не состоящей в браке с мужчиной-отцом ребенка.

В соответствии со статьей 36 «Основ законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан»: каждая женщина имеет право самостоятельно решать вопрос о материнстве. Искусственное прерывание беременности проводится по желанию женщины при сроке беременности до 12 недель, по социальным показаниям – при сроке беременности до 22 недель, а при наличии медицинских показаний и согласия женщины – независимо от срока беременности».

Из условий задачи нам не известен возраст девушки, а в соответствии со ст. 32 Основ законодательства Основ законодательства о здравоохранении РФ - несовершеннолетним беременным до 15 лет аборт делается только с согласия родителей или лиц, их заменяющих.

Юридическим решением данной ситуации, будет то, что девушка (при условии, что ее возраст 15 лет и старше) сама решит производить, или не производить аборт, без участия в этом вопросе своего молодого человека. Но в соответствии с Постановлением Правительства РФ № 485 от 11.08.2003 года, данное прерывание беременности будет являться незаконным.

**Практическое задание № 26.** Администрация одного из овощных магазинов заключила с овощной базой договор о хранении 20 тонн картофеля, приобретенного магазином для реализации. Картофель был за-ложен на хранение в оборудованный подвал жилого дома, где также хранилось 10 тонн карто-феля, принадлежащего овощной базе. В результате значительного подъема воды в реке Неве в период осенних наводнений картофель оказался залит водой и испорчен. Магазин потребовал от овощной базы передать ему 20 тонн картофеля из другого хранилища. Представитель овощной базы в арбитражном суде заявил, что поскольку заложенный картофель хранился в отдельном помещении, то он должен рассматриваться как индивидуально-определенное имущество. Кроме того, он считал, что порча произошла в результате действий стихийного характера, т.е. непреодолимой силы, в силу чего овощная база должна быть освобождена от возмещения ущерба. В заседании была предъявлена справка о том, что имело место наводнение, и подъем воды не превышал обычных для этого периода отметок. Арбитражный суд отказал в удовлетворении исковых требований магазина. Законно ли решение арбитражного суда?

**Решение:**

Статья 890. Хранение вещей с обезличением

В случаях, прямо предусмотренных договором хранения, принятые на хранение вещи одного поклажедателя могут смешиваться с вещами того же рода и качества других поклажедателей (хранение с обезличением). Поклажедателю возвращается равное или обусловленное сторонами количество вещей того же рода и качества.

Согласно данной статье – база должна вернуть магазину 20 тонн картофеля.

Статья 891. Обязанность хранителя обеспечить сохранность вещи

1. Хранитель обязан принять все предусмотренные договором хранения меры для того, чтобы обеспечить сохранность переданной на хранение вещи.

При отсутствии в договоре условий о таких мерах или неполноте этих условий хранитель должен принять для сохранения вещи также меры, соответствующие обычаям делового оборота и существу обязательства, в том числе свойствам переданной на хранение вещи, если только необходимость принятия этих мер не исключена договором.

2. Хранитель во всяком случае должен принять для сохранения переданной ему вещи меры, обязательность которых предусмотрена законом, иными правовыми актами или в установленном ими порядке (противопожарные, санитарные, охранные и т.п.).

3. Если хранение осуществляется безвозмездно, хранитель обязан заботиться о принятой на хранение вещи не менее, чем о своих вещах.

Из данной статьи видно, что овощная база должна была предпринять все меры для сохранения картофеля.

П.3 ст. 401:

Если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

В данной ситуации – непреодолимой силы не было, т.к. была предъявлена справка, в которой указывалось, что подъем воды не превышал обычных для этого периода отметок

Статья 901 п.1:

Хранитель отвечает за утрату, недостачу или повреждение вещей, принятых на хранение, по основаниям, предусмотренным статьей 401 ГК РФ.

На основании вышеизложенного, склад виновен в порче картофеля, поэтому должен понести ответственность за его порчу.

Вынесенное решение арбитражного суда в отказе в удовлетворении исковых требований магазина – незаконно. Склад должен вернуть магазину стоимость картофеля или 20 тонн картофеля.

**Практическое задание № 27.** Прохоров, временно исполнявший обязанности начальника участка монтажного управления, не организовал установку ограждений и предупредительных знаков на строительной площадке, в результате чего был причинен вред здоровью различной тяжести проходившим мимо площадки людям. Прохоров в судебном заседании заявил о том, что он не был ознакомлен с должностной инструкцией начальника участка, поэтому о правилах проведения строи-тельных работ не знал, а значит не должен нести уголовную ответственность. Какой вид ошибки допустил Прохоров? Подлежит ли он уголовной ответственности? Является ли необходимым условием наступления уголовной ответственности осознание лицом противоправности деяния? Ответ обоснуйте.

**Решение:**

1. Незнание закона не освобождает от ответственности. Прохоров подлежит уголовной ответственности за халатность ст. 293 УК РФ, т.е. то есть неисполнение или ненадлежащее исполнение должностным лицом своих обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе либо обязанностей по должности, если это повлекло причинение крупного ущерба или существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства.

2. Не является при неосторожной форме вины. Неосторожная форма вины не требует осознания противоправности деяния. При легкомыслии виновный должен предвидеть возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывать на предотвращение этих последствий. При небрежности (а в задаче присутствует именно эта форма вины) лицо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия.

**Практическое задание № 28.** Студент юридического вуза Уваров был направлен на прохождение преддипломной практики в таможенных органах. На посту таможенного оформления в пункте пропуска через Государственную границу Уваров был уведомлен о необходимости получения допуска к сведениям, составляющим государственную тайну, по второй форме. Осведомившись о том, что допуск к государственной тайне предполагает ограничение свободного выезда за рубеж, а также вмешательство в частную жизнь, Уваров решил отказаться от допуска. На это начальник поста таможенного оформления заявил Уварову, что не даст ему возможности пройти практику. Сообразив, что в такой ситуации дипломную работу написать вероятнее всего не удастся, Уваров подал жалобу в суд на начальника поста за понуждение к прохождению процедуры допуска к сведениям, составляющим государственную тайну. Как должно быть решено дело?

**Решение:**

Уваров подав жалобу в суд на начальника поста за понуждение процедуры допуска к сведениям, составляющим государственную тайну, абсолютно правомерно поступил и дело должно быть решено в его пользу, так как допуск должностных лиц и граждан Российской Федерации к государственной тайне осуществляется в добровольном порядке, а вовсе не понуждению.

**Практическое задание № 29.** 14-летний Панов, полагая, что уголовная ответственность за кражу наступает с 16 лет, похитил в школе из учительской смартфон, а из сумки одной учительницы кошелек, в котором находилось 3000 рублей. Какой вид ошибки имеет место в данном случае? Влияет ли она на квалификацию действий и ответственность Панова?

**Решение:**

1. В данном случае имеет место юридическая ошибка, а именно ошибка в уголовно-правовом запрете.

2. Такие ошибки не влияют на квалификацию деяния и ответственность за его совершение, так как применяется принцип – «незнание закона не освобождает от ответственности». Кроме того, в данном случае Панов осознавал, что причиняет вред объектам уголовно-правовой охраны, т.е. наличествуют субъективные основания уголовной ответственности.

**Практическое задание № 30.** Супруги Васильевы проживали раздельно: Васильев – в однокомнатной квартире, а Васильева с семилетним сыном и родителям – в 2-х комнатной квартире. Васильев решил приватизировать свою квартиру и с этой целью подал заявление в агентство по приватизации. Однако оформить квартиру в свою собственность он не успел, так как через несколько дней после подачи заявления погиб в результате несчастного случая на производстве. Его жена, считая что имеет право на эту квартиру, обратилась в местную администрацию с заявлением о предоставлении ей и ее ребенку этой квартиры как нуждающейся в улучшении жилой площади и состоящей на городской очереди. Подлежат ли ее требования удовлетворению?

**Решение:**

1. Требования Васильевой удовлетворению подлежат.

В судебной практике возник вопрос: вправе ли суд признать собственником квартиры гражданина, который в соответствии с Законом РФ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» 1 подал заявление о приватизации со всеми документами, но не успел оформить договор на передачу помещения в собственность и зарегистрировать этот договор в связи со смертью.

Вопрос этот возник в связи с тем, что наследники граждан, подавших заявления о приватизации занимаемых жилых помещений и умерших до оформления приватизации, обращаются в суд с исками, в которых просят признать этих граждан собственниками упомянутых жилых помещений с тем, чтобы истцы могли эти помещения наследовать.

Как указано в решении районного суда, при наличии спора по поводу данного жилого помещения или его части необходимо иметь в виду, что смерть гражданина сама по себе не может служить основанием для отказа в удовлетворении требований наследников, поскольку гражданин, выразив при жизни волю на приватизацию занимаемого жилого помещения путем подачи заявления о приватизации квартиры, либо до регистрации договора передачи в собственность не отозвал свое заявление, но по не зависящим от него причинам (в связи со смертью) был лишен возможности соблюсти все правила оформления документов на приватизацию, в которой по закону ему не могло быть отказано согласно Закону РФ «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации» (Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.08.93 г. «О некоторых вопросах применения судами Закона РФ «О приватизации жилищного фонда в РФ»).

При возникновении подобной ситуации наследникам умершего гражданина для защиты своего права необходимо подать в народный суд исковое заявление о признании права собственности на приватизированную квартиру.

Таким образом, судебная практика признает право наследников умершего гражданина на квартиру, находящуюся в процессе приватизации (Некоторые вопросы судебной практики по гражданским делам ВС РФ, п. 4. Споры, связанные с приватизацией жилищного фонда, Бюллетень ВС РФ, 1994 г., № 7).

**Практическое задание № 31.** Седов купли билет в плацкартный вагон поезда С.-Петербург-Воронеж. Придя в вагон, он обнаружил, что его место занято другим пассажиром, имевшим на руках билет на это же место. Седов попросил проводника освободить его место или предоставить другое. В связи с тем, что все места в вагоне были заняты, проводник предложил Седову перейти в соседний вагон и занять купейное место, уплатив разницу в стоимости билетов, или перейти в общий вагон. Седов занял купейное место, а от оплаты разницы в стоимости билетов отказался. 1. Кто прав в этом споре? 2. Перечислите права пассажиров в случае не предоставления ему места, указанного в билете?

**Решение:**

1. В данном споре прав пассажир, т.к. в соответствии со ст. 23 Постановления Правительства Российской Федерации от 11 марта 1999 г. N 277 «Об утверждении правил оказания услуг по перевозке пассажиров, а также грузов, багажа и грузобагажа для личных (бытовых) нужд на федеральном железнодорожном транспорте» в случае невозможности предоставить пассажиру место в вагоне согласно проездному документу (билету) железная дорога обязана предоставить такому пассажиру при его согласии место в другом вагоне, в том числе в вагоне более высокой категории, без взимания доплаты. Если пассажиру предоставлено с его согласия место, стоимость которого ниже стоимости купленного им проездного документа (билета), пассажиру возвращается разница в стоимости проезда в порядке, определяемом правилами перевозок пассажиров, багажа и грузобагажа.

1. Соответственно на основании ст. 84 Федерального закона от 10.01.2003 N 18-ФЗ «Устава железнодорожного транспорта Российской Федерации» пассажир будет права, т.к. ему должны были предоставить, при его согласии место в другом вагоне, в том числе в вагоне более высокой категории, без взимания доплаты.

2. Права пассажиров в случае непредоставления ему места, указанного в билете. В случае невозможности предоставить пассажиру место в вагоне согласно проездному документу (билету) железная дорога обязана предоставить такому пассажиру при его согласии место в другом вагоне, в том числе в вагоне более высокой категории, без взимания доплаты. Если пассажиру предоставлено с его согласия место, стоимость которого ниже стоимости купленного им проездного документа (билета), пассажиру возвращается разница в стоимости проезда в порядке, определяемом правилами перевозок пассажиров, багажа и грузобагажа.