



**ВОРОНЕЖСКИЙ ИНСТИТУТ
МВД РОССИИ**

**М. В. Скрынникова,
А. В. Леженин**

ПРАВОВЕДЕНИЕ

**Воронеж
2019**

Воронежский институт МВД России

М. В. Скрынникова, А. В. Леженин

ПРАВОВЕДЕНИЕ

Курс лекций

**Воронеж
2019**

ББК 67.401я73

С40

Авторское участие:

М.В. Скрынникова, кандидат юридических наук, доцент – *раздел 1*: лекции по темам №№ 2 (в соавторстве), 7, 8, 9, 11, 12 (в соавторстве), 13, 14; *раздел 2*: темы «Юридический процесс: общие вопросы», «К вопросу о правоотношениях процессуального характера» (в соавторстве), «Дисциплинарное принуждение в системе органов внутренних дел (в соавторстве)». **А.В. Леженин**, кандидат юридических наук, доцент – *раздел 1*: лекции по темам №№ 2 (в соавторстве), 3, 4, 5, 6, 10 (в соавторстве), 12 (в соавторстве), 15; *раздел 2*: темы «К вопросу о правоотношениях процессуального характера» (в соавторстве), «Юрисдикция и юрисдикционные формы процесса в различных видах деятельности органов государственной власти», «Государственное правовое принуждение: общие вопросы», «Дисциплинарное принуждение в системе органов внутренних дел (в соавторстве).

Рецензенты: начальник межмуниципального отдела МВД России
на режимных объектах Воронежской области
полковник полиции Р.В. Никулин;
начальник отделения НЦБ Интерпола ГУ МВД России
по Воронежской области, кандидат юридических наук
майор полиции М.М. Буслов

Скрынникова М.В.

С40 Правоведение : курс лекций / М.В. Скрынникова, А.В. Леженин. – Воронеж : Воронежский институт МВД России, 2019. – 270 с.

ISBN 978-5-88591-723-0

В курсе лекций содержатся учебные материалы, как структурированные в соответствии с рабочей программой дисциплины «Правоведение», так и предназначенные для самостоятельного углубленного изучения правовой материи. Материалы лекций снабжены перечнями нормативных правовых актов и юридической литературы, а также структурно-логическими схемами изучаемых правовых конструкций.

Для курсантов радиотехнического факультета всех специальностей, а также слушателей факультета заочного обучения по специальности 11.03.01 Радиотехника Воронежского института МВД России, научных работников, служащих органов государственного и муниципального управления.

С 1203020200-20 17(I)-19
221-19

ББК 67.401я73

ISBN 978-5-88591-723-0

© Воронежский институт МВД России, 2019

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	4
Тематический план дисциплины	6
Раздел 1. Лекции по темам, предусмотренным тематическим планом дисциплины «Правоведение»	7
Лекция по теме № 2 «Основы теории государства».....	7
Лекция по теме № 3 «Основы теории права».....	19
Лекция по теме № 4 «Основы конституционного права».....	38
Лекция по теме № 5 «Система органов государственной власти в Российской Федерации».....	63
Лекция по теме № 6 «Понятие и сущность международного права»...	74
Лекция по теме № 7 «Основы гражданского права».....	86
Лекция по теме № 8 «Основы семейного права».....	119
Лекция по теме № 9 «Основы трудового права».....	136
Лекция по теме № 10 «Основы административного права».....	151
Лекция по теме № 11 «Основы уголовного права».....	161
Лекция по теме № 12 «Правонарушение и юридическая ответственность».....	178
Лекция по теме № 13 «Основы экологического права».....	185
Лекция по теме № 14 «Основы информационного права».....	202
Лекция по теме № 15 «Правовые основы деятельности органов внутренних дел».....	219
Раздел 2. Отдельные вопросы для углубления правовых знаний	232
Юридический процесс: общие вопросы.....	232
К вопросу о правоотношениях процессуального характера.....	238
Юрисдикция и юрисдикционные формы процесса в различных видах деятельности органов государственной власти.....	248
Государственное правовое принуждение: общие вопросы.....	253
Дисциплинарное принуждение в системе органов внутренних дел...	260

ВВЕДЕНИЕ

Уважаемые курсанты и слушатели, обучающиеся в Воронежском институте МВД России на радиотехническом факультете и факультете заочного обучения! В соответствии с рабочими учебными планами, предусмотренными для ваших специальностей, вам надлежит освоить ряд гуманитарных дисциплин, в числе которых имеются и юридические (правовые) дисциплины. Они необходимы вам не столько как специалисту в той или иной отрасли технической сферы, сколько как сотруднику полиции как федеральному государственному служащему, исполняющему функции государства и реализующему при этом правовые нормы в самых разнообразных формах.

В числе юридических дисциплин на первом курсе осваивается «Правоведение». Информация, которую вы почерпнете, осваивая данную дисциплину, представляет собой фундамент ваших будущих правовых знаний, навыков и умений. Целостное представление о праве как о соционормативном регуляторе особого вида чрезвычайно важно как для свободного развития гражданина страны, так и для целенаправленной, основанной на законе деятельности сотрудника правоохранительных органов государства.

Предлагаемый вам курс лекций разделен на две неравные части, два раздела. В первом разделе изложены лекции по темам, которые предусмотрены рабочей программой дисциплины «Правоведение». В своей основе они характеризуют общетеоретические доктрины о праве и государстве и сосредоточены на таких структурных элементах системы права, как отрасли права. При этом, чтобы целенаправленно изучить особенности правового регулирования отдельных групп общественных отношений, вам надлежит ознакомиться с рядом нормативных правовых актов федерального законодательства.

Второй раздел содержит отдельные темы факультативной направленности, предназначенные для углубления правовых знаний курсантов и слушателей. Эти материалы составлены «сверх» предусмотренного рабочей программой дисциплины «Правоведение» и касаются разъяснения отдельных категорий общей теории права и государства, отдельных вопросов юридического процесса, классификации разновидностей властно-публичной деятельности органов государственной власти и их должностных лиц.

Материалы второго раздела не входят в вопросы к зачетам и экзаменам¹ и предназначены для совершенствования правовой культуры и юри-

¹ В соответствии с рабочими учебными планами дисциплина «Правоведение» завершается сдачей экзамена на всех специальностях, по которым проходит обучение на радиотехническом факультете Воронежского института МВД России и по специальности 11.03.01 Радиотехника на факультете заочного обучения. При этом дополнительно кур-

дической подготовки наиболее целеустремленно обучающихся курсантов и слушателей. Авторы курса лекций отдают отчет в том, что учебное пособие не должно быть чрезмерно перегружено наукообразным текстом и содержать большой массив материала о различных доктринальных спорах отечественных и зарубежных ученых-юристов. Вместе с тем авторы считают себя не в праве намеренно игнорировать различные типы правопонимания, ориентирующие обучающихся в соотношении таких понятий как «право – сила», «право – власть», «право – справедливость». Кроме того, составители данного курса лекций именно для достижения курсантами и слушателями целостного представления о праве вообще и о национальной системе права России в частности осуществляют в материалах отдельных тем обзоры различных концепций построения тех или иных социальных связей. Это сделано для того, чтобы обучающиеся увидели, что в современной России действующее законодательство в своих нормах воспринимает одну из возможных теоретических правовых концепций регулирования тех или иных общественных отношений.

Курс лекций рассчитан на его творческое осмысление. В его материалах вы можете встретить значительное количество ссылок на мнения ученых-юристов, подстрочные ссылки периодически конкретизируют и уточняют используемую в основном тексте терминологическую базу. При этом авторы учебного пособия стремились к изложению сравнительно сложного учебного материала о разнообразных юридических конструкциях по возможности простым, доступным языком.

Таким образом, мы признаём, что предлагаемое читателю издание – это, в значительной мере, своеобразный компромисс в представлении материалов правовых доктрин, действующего законодательства и иных источников права. Разрешение этого компромисса в интересах оптимального течения учебного процесса – сложная задача. Авторами сделана попытка решить её применительно к базовым характеристикам российского общества и государства; представлению основ взаимодействия государства и личности; осмыслению естественных прав и свобод человека и гражданина; иллюстрированию направленности и степени правового регулирования таких групп общественных отношений, как отношения товарного обмена, отношения, связанные с привлечением к тому или иному виду юридической ответственности лиц, виновных в совершении правонарушений, а также отношения, непосредственно связанные с позитивным властным управлением обществом.

Авторы курса лекций не претендуют на безапелляционность некоторых частных и общих выводов и будут благодарны за конструктивные замечания и предложения в отношении данного пособия.

ТЕМАТИЧЕСКИЙ ПЛАН ДИСЦИПЛИНЫ

№ темы	Название темы	Всего часов	В том числе			
			Ауд.	Лек-ции	Семи-нары	Само-стоятельная работа
1	Предмет, задачи и структура учебного курса «Правоведение» ¹	1				1
2	Основы теории государства	5	4	2	2	1
3	Основы теории права	6	4	2	2	2
4	Основы конституционного права	6	4	2	2	2
5	Система органов государственной власти в Российской Федерации	6	4	2	2	2
6	Понятие и сущность международного права	5	4	2	2	1
7	Основы гражданского права	5	3	2	1	2
8	Основы семейного права	5	3	2	1	2
9	Основы трудового права	5	4	2	2	1
10	Основы административного права	6	4	2	2	2
11	Основы уголовного права	6	4	2	2	2
12	Правонарушение и юридическая ответственность	5	4	2	2	1
13	Основы экологического права ²	3	1		1	2
14	Основы информационного права ³	3	1		1	2
15	Правовые основы деятельности органов внутренних дел	5	4	2	2	1
	Экзамен	36				36
	Итого:	108	48	24	24	60

¹ Предмет, задачи и структура учебного курса изложены во введении данного учебного пособия. Кроме того, необходимые методические рекомендации как в целом по дисциплине «Правоведение», так и по отдельным темам изложены в пособии: Скрынникова М.В. Правоведение: методические рекомендации для курсантов первого курса радиотехнического факультета Воронежского института МВД России. – Воронеж : Воронежский институт МВД России, 2017. – 111 с.

² Лекция по данной теме в дополнение аудиторных часов тематического плана представлена для самостоятельного изучения.

³ Лекция по данной теме в дополнение аудиторных часов тематического плана представлена для самостоятельного изучения.

РАЗДЕЛ 1

ЛЕКЦИИ ПО ТЕМАМ, ПРЕДУСМОТРЕННЫМ ТЕМАТИЧЕСКИМ ПЛАНом ДИСЦИПЛИНЫ «ПРАВОВЕДЕНИЕ»

Лекция по теме № 2 «Основы теории государства»

1. Понятие, признаки и функции государства.
2. Понятие формы государства и ее структурные элементы.
3. Форма правления: понятие и виды.
4. Характеристика формы государственно-территориального устройства.
5. Государственный (политический) режим.

1. Понятие, признаки и функции государства

В современной политико-правовой литературе существует много определений государства. Например, по версии Н.И. Матузова и А.В. Малько государство – это организация политической власти, содействующая преимущественному осуществлению конкретных классовых, общечеловеческих, религиозных, национальных и других интересов в пределах определённой территории¹.

Т.В. Кашанина даёт такое близкое по смыслу определение: «Государство – это организация суверенной политической власти, действующая в отношении всего населения на закреплённой за ним территории, использующая право и специальный аппарат принуждения»².

Как видно, указанные определения роднит ссылка на принудительный аспект в деятельности государства.

Государство характеризуют следующие признаки, отличающие его как от догосударственных, так и негосударственных организаций:

1) наличие публичной власти, выделенной из общества и не совпадающей с населением страны (государство обязательно обладает аппаратом управления, принуждения, правосудия, ибо публичная власть – это чиновники³, армия, полиция, суды, а также тюрьмы и другие учреждения);

2) система налогов, податей, займов (выступая основной доходной частью бюджета любого государства, они необходимы для проведения

¹ Матузов Н.И., Малько А.В. Теория государства и права : учебник. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва : Юрист, 2005. – С. 52.

² Кашанина Т.В., Кашанин А.В. Российское право : учебник. – 2-е изд., пересмотр. – Москва : Норма, 2011. – С. 20.

³ Термин «чиновники» в современном российском законодательном определении официально заменён понятием «государственные служащие».

определённой политики и содержания государственного аппарата – людей, не производящих материальных ценностей и занятых исключительно управленческой деятельностью);

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

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

5) монополия на правотворчество (издаёт законы, подзаконные акты, создаёт юридические прецеденты, санкционирует обычаи, трансформируя их в юридические правила поведения);

6) монополия на легальное¹ применение силы вплоть до физического принуждения (возможность лишить граждан высших ценностей, каковыми являются жизнь и свобода, определяет особую действенность государственной власти);

7) устойчивые правовые связи с населением, проживающим на его территории (гражданство, подданство, миграционный учёт иностранных граждан);

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

9) монополия на официальное представительство всего общества (никакая иная структура не вправе представлять всю страну);

¹ Следует отметить, что легитимность и легальность публичной (государственной) власти – понятия не совпадающие. Если легальность означает юридическое обоснование власти, её соответствие правовым нормам, что выступает её юридической характеристикой, то легитимность – это доверие и оправдание власти, что выступает её нравственной характеристикой. Любая власть, издающая законы, даже непопулярные, но обеспечивающая их выполнение, легальна, в то же время она может быть нелегитимной, не приниматься народом. О степени легитимности государственной власти можно судить по уровню принуждения, необходимого для проведения той или иной политики в обществе, по количественному и качественному анализу попыток свержения лиц, замещающих высшие государственные должности (правителей), по социальной напряжённости, силе проявления гражданского неповиновения, по результатам выборов, по массовым акциям политического и экономического характера (демонстрациям, митингам и т.п.), по внезапным проявлениям поддержки или, напротив, оппозиции существующему режиму и др.

10) суверенитет (присущее государству верховенство на своей территории и независимость в международных отношениях);

11) наличие государственных символов – герба, флага, гимна¹.

Несколько более разветвлённо представляет существенные признаки государства Т.В. Кашанина, которая разделяет их на две большие категории и рассматривает применительно к роли современного государства:

1. Основные признаки:

- территория;
- население;
- публичная власть;
- право;
- правоохранительные органы;
- армия;
- налоги;
- государственный суверенитет.

2. Дополнительные признаки:

- единый государственный язык;
- единая дорожно-транспортная система;
- единая энергетическая система;
- единая денежная единица;
- единое экономическое пространство;
- единая информационная система;
- единая внешняя политика;
- государственные символы².

Функции государства (по версии А.В. Малько) – это основные направления деятельности государства по решению стоящих перед ним задач.

Понятие функции государства не следует отождествлять с такими понятиями, как:

1) цели и задачи государства (если цель общества то, к чему стремится государство, а задачи – цель и средства ее достижения, то функции – лишь основные направления деятельности государства по решению стоящих перед ним задач; следовательно, цели и задачи определяют функции);

2) функции отдельных его органов (в отличие от функций многочисленных государственных органов, специально предназначенных для определенного вида деятельности, функции государства охватывают его деятельность в целом, в них находит выражение социальная ценность и сущность государства, их осуществлению подчинена работа всего государственного аппарата и каждого органа в отдельности).

¹ Матузов Н.И. Указ. соч. – С. 53–54.

² Кашанина Т.В. Указ. соч. – С. 16.

В зависимости от продолжительности действия *функции государства классифицируются* на постоянные (осуществляются на всех этапах развития государства) и временные (прекращают свое действие с решением определенной задачи, как правило, имеющей чрезвычайный характер); в зависимости от значения – на основные и неосновные; в зависимости от того, в какой сфере общественной жизни они осуществляются, – на внутренние и внешние.

К внутренним функциям современного Российского государства можно отнести следующие:

- охрана прав и свобод человека и гражданина, обеспечение правопорядка;

- экономическая;

- налогообложения;

- социальной защиты;

- экологическая;

- культурная.

К внешним функциям современного Российского государства можно отнести следующие:

- оборона страны;

- поддержание мирового порядка;

- сотрудничество с другими государствами и т.п.

В вопросе о *функциях государства* заслуживает особого внимания мнение В.А. Четвернина о том, что социальные институты, в том числе институты государственности, складываются в конкретном обществе постольку, поскольку они позволяют удовлетворять определённые социальные потребности, и существуют до тех пор, пока они выполняют эту функцию. Соответственно, институты не складываются, если они препятствуют удовлетворению потребностей, хотя при этом они могут быть «идеологически правильными», могут быть предписаны конституцией и законами, «обще-признанными принципами и нормами международного права»: «Институты могут обеспечивать удовлетворение одних социальных потребностей, но препятствовать удовлетворению других. Они могут быть выгодными для одних групп населения и не выгодными для других... Следовательно, право имеет разную ценность для конкурентных и неконкурентных членов общества, для тех, кто обладает собственными ресурсами жизнедеятельности, и для тех, кто таковыми не обладает. Отсюда вытекает, что люмпенские социальные группы являются носителями правового нигилизма и составляют социальную базу для ... любой ... уравнилельной идеологии. Они объек-

тивно нуждаются не в правовых, а в уравнилельно-распределительных институтах»¹.

В.А. Четвернин прав, утверждая, что «функции любого социального института как объекта осуществляются по отношению к некоему субъекту, для субъекта. Функции правовой государственности заключаются в обеспечении равенства в свободе всех индивидов или самостоятельных хозяев, если их рассматривать с экономической точки зрения. В потестарной же цивилизационной ситуации² осуществляется общая функция управления обществом, которое представляет собой «государево хозяйство» (*государство*) ... Поэтому ... функции, которые в потестарной парадигме заявлены как экономическая, социальная, ... культурно-воспитательная и т.д., направлены на удовлетворение потребностей людей, «населения» лишь постольку, поскольку «население» используется в «хозяйстве» как трудовые ресурсы или управленческие «кадры», и уровень удовлетворения потребностей зависит от того, сколь полезны люди в этом «хозяйстве»³.

В качестве своеобразного резюме приведём и такое мнение В.А. Четвернина: «Следует различать функции, которые реально выполняют институты государственности ... (их всего две – правовая и перераспределительная), и задачи «достижения высшего благополучия» (экономические, культурно-воспитательные, экологические, социального обеспечения, здравоохранения и т.п.), которые политический класс официально заявляет как решаемые публично-властными средствами и, тем самым, легитимирует государственный интервенционизм и расширяет сферу перераспределительных институтов»⁴.

2. Понятие формы государства и её структурные элементы

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

Если категория «сущность государства» отвечает на вопрос: в чем заключается главное, закономерное, определяющее в государстве, то кате-

¹ Четвернин В.А. Проблемы теории права (для особо одарённых студентов). – Москва : Высшая школа экономики, 2010. – С. 34.

² Потестарная (от латинского термина «potestas» – могущество) цивилизационная ситуация (в отличие от ситуации, предполагающей реальное господство права) – такой подход к государственной организации общества, при котором правовая свобода и формальное равенство субъектов не являются безусловно обязательными, а принципы построения права как регулятора общественных отношений могут не соблюдаться, если это не отвечает интересам верховной власти.

³ Четвернин В.А. Указ. соч. – С. 36.

⁴ Там же.

гория «форма государства» – кто и как правит в обществе, как устроены и действуют в нем государственно-властные структуры, как объединено население на данной территории, каким образом оно связано через различные территориальные и политические образования с государством в целом, как осуществляется политическая власть, с помощью каких методов, приемов.

Форма государства – это его строение, на которое влияют как социально-экономические факторы, так и природные, климатические условия, национально-исторические и религиозные особенности, культурный уровень развития общества и т.п. *Элементами формы государства* выступают:

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

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

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

3. Форма правления: понятие и виды

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

По формам правления государства подразделяются на монархии и республики.

Признаки монархии:

- власть передается по наследству;
- осуществляется бессрочно;
- не зависит от населения.

Монархии бывают неограниченными, в которых отсутствуют представительные учреждения народа и в которых единственным носителем суверенитета государства является монарх (например, абсолютные монархии последнего периода эпохи феодализма, из современных – Саудовская Аравия, Бруней), и ограниченными, в которых наряду с монархом

носителями суверенитета выступают другие высшие государственные органы, ограничивающие власть главы государства (речь идет, в частности, о Соединённом королевстве Великобритании и Северной Ирландии, Японии, Испании, Швеции, Норвегии и т.п.).

Признаки республики:

- выборность власти;
- срочность;
- зависимость от избирателей.

В зависимости от того, кто формирует правительство, кому оно подотчетно и подконтрольно, республики подразделяются на президентские, парламентские и смешанные. В президентских республиках (США, Сирия) именно президент выполняет эту роль, в парламентских (Германия, Италия) – парламент, в смешанных (Россия, Франция, Финляндия) – совместно президент и парламент.

4. Характеристика формы государственно-территориального устройства

Государственно-территориальное устройство как в науке теории государства и права, так и в практике построения и развития государств воспринимается, прежде всего, через призму национально-государственную и административно-территориальную.

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

Различают следующие *формы*:

- *унитарная* (простое, единое государство, части которого являются административно-территориальными единицами и не обладают признаками государственного суверенитета; в нем существует единая система высших органов и единая система законодательства как, например, в Польше, Франции);

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

- *конфедерация* (временный союз государств, образуемый для достижения политических, военных, экономических и прочих целей). Конфедерация не обладает суверенитетом, ибо отсутствует общий для объединившихся субъектов центральный государственный аппарат и отсутствует единая система законодательства. В рамках конфедерации могут создаваться союзные органы, но лишь по тем проблемам, ради решения которых они объединились, и лишь координирующего свойства. Конфедерации представляют собой непрочные государственные образования и существуют сравнительно недолго: они либо распадаются, либо преобразуются в федеративные государства. Последнее, например, произошло со Швейцарией, которая из конфедерации Швейцарский союз (1815–1848) трансформировалась в федерацию.

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

5. Государственный (политический) режим

Политический режим – это система методов, способов и средств осуществления политической власти. Влияние этого компонента формы государства на иные её компоненты бесспорно и очень существенно.

Согласно одной точке зрения, понятия «политический режим» и «государственный режим» можно расценивать как тождественные. Однако имеются концепции, согласно которым понятие «политический режим» более широкое, чем понятие «государственный режим», ибо включает в себя методы и приемы осуществления политической власти не только со стороны государства, но и со стороны политических партий и движений, иных общественных объединений, организаций и т.п.

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

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

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

- степень участия народа в механизмах формирования политической власти, а также сами способы такого формирования;
- соотношение прав и свобод человека и гражданина с правами государства;
- гарантированность прав и свобод личности;
- характеристика реальных механизмов осуществления власти в обществе;
- степень реализации политической власти непосредственно народом;
- положение средств массовой информации, степень гласности в обществе и прозрачности государственного аппарата;
- место и роль негосударственных структур в политической системе общества;
- соотношение между законодательной и исполнительной ветвями власти;
- характер правового регулирования (стимулирующий, ограничивающий) в отношении граждан и должностных лиц;
- тип политического поведения;
- характер политического лидерства;
- учет интересов меньшинства при принятии политических решений;
- доминирование определенных методов (убеждения, принуждения и т.п.) при осуществлении политической власти;
- степень верховенства закона во всех сферах общественной жизни;
- принципы взаимоотношения общества и власти;
- политическое и юридическое положение и роль в обществе силовых структур государства (армии, полиции, органов государственной безопасности и т.д.);
- мера политического плюрализма, в том числе многопартийности;
- существование реальных механизмов привлечения к политической и юридической ответственности должностных лиц, включая самых высших.

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

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

Понятие «демократия» означает, как известно, народовластие, власть народа. Однако ситуация, при которой *весь народ* осуществлял бы политическое властвование, пока нигде не реализована. Это скорее идеал, то, к чему нужно всем стремиться. Между тем есть ряд государств, которые сделали в этом направлении больше других: Германия, Франция, Шве-

ция, США, Швейцария, Великобритания – и на которые зачастую ориентируются другие государства.

Признаки демократического режима:

- население участвует в формировании и осуществлении государственной власти посредством прямой (когда граждане, например, на референдуме непосредственно принимают решения по важнейшим вопросам общественной жизни) и представительной демократии (когда народ реализует свою власть через выбираемые им законодательные [представительные] органы);
- решения принимаются большинством с учетом интересов меньшинства;
- базируется на гражданском обществе с его развитой структурой;
- предполагает существование правового государства;
- выборность и сменяемость центральных и местных органов государственной власти, их подотчетность избирателям;
- легитимность государственной власти;
- силовые структуры (вооруженные силы, полиция, органы безопасности и т.п.) находятся под демократическим контролем общества, используются только по прямому назначению, их деятельность регламентируется законами;
- доминируют методы убеждения, согласования, компромисса, сужены методы насилия, принуждения, пресечения;
- во всех сферах общественной жизни господствует закон;
- провозглашаются и реально обеспечиваются права и свободы человека и гражданина;
- в отношении хозяйствующих субъектов и граждан действует принцип «дозволено все, что не запрещено законом»;
- политический плюрализм, в том числе многопартийность, соревнование политических партий, существование на законных основаниях политической оппозиции как в парламенте, так и вне его (оппозиция выдвигает альтернативную программу, критикует власть за совершенные ошибки, контролирует ее через деятельность своих фракций и блоков в парламенте, в своей печати);
- гласность, средства массовой информации свободны от цензуры;
- реальное осуществление принципа разделения властей на законодательную (призванную принимать законы, формировать стратегию развития общества), исполнительную (призванную осуществлять принятые законы, претворять их в жизнь, проводить повседневную политику государства) и судебную (призванную выступать арбитром в случаях конфликтов, различного рода правонарушений).

Таковы существенные черты демократического политического режима, отличающие его от авторитарного и тоталитарного режимов. Знание вышеперечисленных признаков имеет важное значение, помогая четче

ориентироваться в квалификации системы методов, приемов и средств осуществления политической власти.

Авторитарный режим можно рассматривать как своего рода компромисс между тоталитарным и демократическим политическими режимами. Он мягче, либеральнее тоталитаризма, но жестче, антинароднее демократического режима.

Авторитарный режим – государственно-политическое устройство общества, в котором политическая власть осуществляется конкретным лицом (представителем класса, партии, элитной группы и т.д.) при минимальном участии народа. Главной характеристикой данного режима является авторитаризм как метод властвования и управления, как разновидность общественных отношений (например, Испания периода правления Франко, Чили во времена власти Пиночета).

Признаки авторитарного политического режима:

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

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

- ограничивается роль представительных органов власти, хотя они и могут существовать;

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

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

- в качестве методов государственного управления доминируют командные, административные, в то же время отсутствует террор, практически не применяются массовые репрессии, жесткие насильственные приемы осуществления политической власти;

- сохраняется частичная цензура, существует своего рода «полугласность»;

- отсутствует единая идеология (в отличие от тоталитаризма здесь не оправдывают свои поступки стремлением к высоким целям).

Понятие «тоталитаризм» означает весь, целый, полный. В каждой из стран, в которых возникал и развивался политический тоталитарный режим, он имел свою специфику. Вместе с тем есть общие черты, которые присущи для всех форм тоталитаризма и отражают его суть. *Тоталитарный режим* характеризуется абсолютным контролем государства над всеми

областями общественной жизни, полным подчинением человека политической власти и господствующей идеологии.

Признаки тоталитарного политического режима:

- государство стремится к глобальному господству над всеми сферами общественной жизни, к всеохватывающей власти;
- общество практически полностью отчуждено от политической власти, но оно не осознает этого, ибо в политическом сознании формируется представление о единстве, слиянии власти и народа;
- монопольный государственный контроль над экономикой, средствами массовой информации, культурой, религией и т.д., вплоть до личной жизни, до мотивов поступков людей;
- абсолютная «правовая», а точнее – антиправовая, регламентация общественных отношений, которая базируется на принципе «дозволено только то, что прямо разрешено законом»;
- государственная власть формируется бюрократическим способом, по закрытым от общества каналам, окружена ореолом тайны и недоступна для контроля со стороны народа;
- доминирующим методом управления становится насилие, принуждение, террор;
- господство одной партии, фактическое сращивание ее профессионального аппарата с государством, запрет оппозиционно настроенных сил;
- права и свободы человека и гражданина носят декларативный, формальный характер, отсутствуют четкие гарантии их реализации;
- экономической основой выступает крупная собственность: общинная, монополистическая, государственная;
- характеризуется наличием одной официальной идеологии, фактически устраняется плюрализм;
- централизация государственной власти во главе с диктатором и его окружением;
- бесконтрольность репрессивных государственных органов со стороны общества;
- отсутствие правовой государственности и гражданского общества;
- государственная власть осуществляется по своему усмотрению, произволу, без учета мнения большинства, в противоречии с демократическими механизмами, нормами и институтами.

Лекция по теме № 3 «Основы теории права»

1. Понятие, признаки, принципы и функции права.
2. Система права: понятие, структура, критерии деления права на отрасли. Норма права: понятие, структура и виды.
3. Источники права: понятие и виды.
4. Правоотношения: понятие, предпосылки, состав, виды.

Если Вы не можете объяснить свои идеи бабушке на понятном ей языке, значит, Вы в недостаточной степени владеете предметом¹.

Мэтью Фредерик

1. Понятие, признаки, принципы и функции права

В современной отечественной юридической литературе встречаются самые разнообразные определения права. Например, по А.В. Малько **право** – *это система общеобязательных, формально определённых юридических норм, выражающих общественную, классовую и иную волю (соответствующие интересы общества, классов и т.п.), устанавливаемых и обеспечиваемых государством и направленных на урегулирование общественных отношений².*

Более всеобъемлюще трактует понятие права Н.И. Матузов: «**Право** есть совокупность исходящих от государства общеобязательных, формально определённых норм, выражающих идеи свободы, справедливости, гуманизма, нравственности, прав человека и направленных на регулирование поведения людей и их коллективов в целях нормального развития и функционирования общества»³. Можно сказать, что в современной России данное определение относится к наиболее общеупотребимому в теоретических воззрениях варианту.

В отечественной юридической литературе, в основном, выделяются следующие *признаки права*:

- волевой характер;
- общеобязательность;
- нормативность;
- связь с государством;
- формальная определенность;

¹ Фредерик М. 101 полезная идея для архитекторов. – Санкт-Петербург : Питер, 2009. – С. 48.

² Юридический энциклопедический словарь / под ред. А.В. Малько. – 2-е изд. – Москва : Проспект, 2016. – С. 98.

³ Матузов Н.И., Малько А.В. Теория государства и права : учебник. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва : Юрист, 2005. – С. 143.

- системность¹.

Как известно, правовые нормы – это лишь часть социальных норм (наряду с нормами морали или нравственности, религиозными нормами, нормами корпоративными, правилами спортивных сообществ, общественных объединений и пр.). Право (правовой способ соционормативной регуляции) отличается от других видов социальных норм специфическим принципом регуляции, то есть таким принципом, которого нет у других способов социальной регуляции. Это принцип формального равенства – равной свободы для фактически разных, неодинаковых людей. Правовые нормы устанавливают равную для всех (участников правового общения) свободу, независимо от моральных убеждений и религиозных верований, от фактической силы и других фактических различий между людьми².

Правовая свобода есть формальная свобода, то есть такая свобода, которая даёт формальную возможность выбора безотносительно к реальным возможностям конкретного человека. Право абстрагируется от фактических возможностей, например, имущественного положения: каждый полноправный субъект, даже неимущий, вправе (в этом смысле он свободен) приобрести любое имущество, которое продаётся. Точно так же право абстрагируется от того, что в некоторых ситуациях люди, несмотря на формальную свободу выбора, фактически вынуждены совершать определённые действия³.

По концепции В.А. Четвернина, таким образом, право – это система общеобязательных норм, обеспечивающая свободу, равную для всех дееспособных субъектов, то есть социальный институт, защищающий ненасилственную деятельность и подавляющий агрессивное насилие⁴.

В современной отечественной общей теории права выделяют, в основном, следующие принципы права (как основные положения, выражающие сущность этого соционормативного регулятора общественных отношений), разделяя их по сфере распространения на общеправовые, межотраслевые и отраслевые:

1) *общеправовые*: справедливость; юридическое равенство граждан перед законом и судом; гуманизм; демократизм; единство прав и обязанностей; сочетание убеждения и принуждения и т.п.;

2) *межотраслевые* (характеризующие наиболее существенные черты нескольких отраслей права): принцип неотвратимости ответственности, принцип состязательности и гласности судопроизводства и т.д.;

¹ Матузов Н.И. Указ. соч. – С. 144.

² Четвернин В.А. Введение в курс общей теории права и государства : учебное пособие. – Москва : Институт государства и права РАН, 2003. – С. 40–41.

³ Там же. – С. 41.

⁴ Четвернин В.А. Проблемы теории права для особо одарённых студентов. – Москва : Высшая школа экономики, 2010. – С. 9.

3) *отраслевые* (действующие в рамках только одной отрасли права): в гражданском праве – принцип равенства сторон в имущественных отношениях; в уголовном процессе – презумпция невиновности и т.п.¹.

Рассмотрим *функции права* (основные направления правового воздействия, выражающие роль права в упорядочении общественных отношений). С помощью понятия функции права можно познать предназначение права в обществе, его динамику, действие. Функции права рассматривают в двух плоскостях в зависимости от того, освещаются ли они в рамках специально-юридических (узких) или в общесоциальных (более широких). Если следовать *широкому смыслу функций права*, то среди них можно выделить, например, такие, как экономическая (право упорядочивает производственные отношения, закрепляет формы собственности и т. п.), политическая (регламентирует политические отношения, регулирует деятельность субъектов политической системы и пр.), воспитательная (отражает определенную идеологию, оказывает специфическое педагогическое воздействие на лиц, связана с формированием у субъектов мотивов правомерного поведения), коммуникативная (выступает способом связи между субъектом и объектом управления).

На специально-юридическом уровне право выполняет регулятивную (развитие общественных отношений) и охранительную функции. *Регулятивная функция* имеет первичное значение, носит творческий характер, ибо право с помощью ее призвано содействовать развитию наиболее ценных для общества и государства социальных связей. Подобную функцию обеспечивают, как правило, правовые стимулы – поощрения, льготы, дозволения, рекомендации и т.д. Данные средства способствуют удовлетворению интересов лиц, открывая простор для их активности, инициативы, предприимчивости.

Охранительная функция осуществляется с помощью правовых ограничений – обязанностей, запретов, наказаний, приостановлений – и имеет вторичный характер. Она производна от регулятивной функции и призвана ее обеспечивать, ибо охрана и защита начинают действовать тогда, когда нарушается нормальный процесс развития тех или иных социальных связей, когда ему препятствуют конкретные помехи. Для того, чтобы убрать с пути данные препятствия, и используются правовые ограничения, охраняющие и защищающие интересы лиц.

¹ Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах : учебно-методическое пособие. – 3-е изд., перераб. и доп. – Москва : Юристъ, 1999. – С. 93–94.

2. Система права: понятие, структура, критерии деления права на отрасли. Норма права: понятие, структура и виды

Совокупность правовых норм, действующих в стране, составляет национальную систему права, которая является доктринальной научной категорией, на которую должна ориентироваться законотворческая практика. Она объясняет внутреннее строение национального права, его структуру, взаимосвязь составляющих его норм, соединение норм в группы.

В отечественной юридической литературе наиболее распространена следующая точка зрения: система права – это совокупность взаимосвязанных между собой юридических норм, институтов и отраслей, характеризующихся внутренним единством и различием в соответствии с особенностями регулируемых общественных отношений¹. Система права характеризуется следующими основными чертами:

1) её первичным элементом выступают нормы права, которые объединяются в более крупные образования – институты, подотрасли, отрасли;

2) её элементы непротиворечивы, внутренне согласованы, взаимосвязаны, что придаёт ей целостность и единство;

3) она обусловлена социально-экономическими, политическими, национальными, религиозными, культурными, историческими факторами;

4) она имеет объективный характер, так как зависит от объективно существующих общественных отношений и не может создаваться по чисто субъективному усмотрению законодателя или субъектов;

5) она способна к дифференциации (делению), что является следствием многообразия общественных отношений, требующих различных средств регулятивного воздействия²;

6) она способна к развитию, что является результатом постоянного изменения существующих и возникновения предпосылок к появлению новых, требующих правового регулирования общественных отношений³.

Структурными элементами системы права являются (приведём их в порядке увеличения массива юридических конструкций):

- норма права;
- субинститут права;
- институт права;

¹ Матузов Н.И., Малько А.В. Теория государства и права : учебник. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва : Юристъ, 2005. – С. 318.

² Сравним, например, насколько различны отношения, обусловленные договором транспортной перевозки и отношения, предполагающие привлечение лица, совершившего преступление, к уголовной ответственности.

³ Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права : учебник. – Москва : Норма, 2009. – С. 247–248.

- подотрасль права;
- отрасль права.

Возможно ли как-то далее группировать отрасли иначе, чем непосредственно в национальную систему права? По мнению В.А. Четвернина, в наиболее общем виде систему норм права можно представить как две подсистемы – частного (гражданского) права и публичного права¹. Вышеуказанные точки зрения, однако, не противоречат друг другу, а дополняют друг друга.

Как отмечает И.Б. Новицкий, частное право (латинский термин «*ius privatum*», в русской транскрипции – «юс приватум») противопоставляется праву публичному («*ius publicum*» – «юс публикум»)². Римский юрист классического периода³ Ульпиан так разграничивал эти две области права: «Публичное право – это то право, которое обращено, относится к статусу, к состоянию Римского государства, а частное право – то, которое относится к выгоде, интересам отдельных лиц»⁴. Проводившееся римскими юристами деление права на публичное и частное воспринято многими современными правовыми системами.

Охарактеризуем структурные элементы системы права по господствующим в современной России представлениям. **Отрасль права** – это упорядоченная совокупность юридических норм, регулирующих определённый род (сферу) общественных отношений. Отрасль – самое крупное подразделение национальной системы права. Рассмотрим критерии деления права на отрасли, которыми являются:

- предмет правового регулирования;
- метод правового регулирования.

Предмет правового регулирования – это те общественные отношения, которые право регулирует, это те социальные связи, которые выступают объектом воздействия права. Он является основным критерием ввиду того, что указанные социальные связи относительно устойчивы, типичны (характеризуются повторяемостью событий и действий субъектов), допускают возможность контроля за ними со стороны личности, коллективов людей, органов и должностных лиц публичной власти, в правовом регулировании конкретной группы, области, сферы общественных отношений заинтересовано государство.

¹ Матузов Н.И. Указ. соч. – С. 186.

² Новицкий И.Б. Римское право. – Изд. 5-е, стереотипное. – Москва : ТЕИС, 1994. – С. 7.

³ Классический период в развитии римского права – самой развитой системы права древнего мира – охватывается временными рамками с 1 века до н.э. по 3 век н.э. Вообще, римское частное право характеризуется чрезвычайно точной разработкой всех существующих правовых отношений простых товаровладельцев (покупатель и продавец, кредитор и должник, договор, обязательство и т.д.). Именно по той причине, что римское право изначально установило многие юридические понятия и категории, мы и в современном мире широко используем латинскую юридическую терминологию.

⁴ D.1.1.2 (Дигесты Юстиниана, 1-я книга, 1-й титул, 2-й отрывок).

Однако предмет правового регулирования не может являться единственным критерием деления национального права на отрасли. Это, прежде всего, связано с тем, что зачастую одна и та же большая область общественных отношений подпадает под регулирование нескольких отраслей права. Приведём такой пример: имущественные отношения регулируются при помощи самых разнообразных правовых средств:

- в части оснований приобретения и прекращения права собственности, заключения двусторонних сделок (мены, дарения, купли – продажи, аренды и пр.) – преимущественно при помощи такого правового средства, как *дозволение* (и в этой, наибольшей своей части, имущественные отношения регулируются *гражданским правом*);

- в части регистрации имущественных прав – при помощи правового средства – *предписания* (этот сегмент имущественных отношений урегулирован нормами *административного права*);

- в части правовых последствий имущественных преступлений – хищений, то есть совершённых различными способами противоправных безвозмездных изъятий чужого имущества и обращения его в пользу похитителя (кража, грабёж, мошенничество, присвоение, растрата и пр.) – при помощи такого правового средства, как *запрет* (эта достаточно обширная часть имущественных отношений – составная часть предмета правового регулирования отрасли *уголовного права*).

Поэтому общая теория права выделяет дополнительный критерий деления национального права на отрасли – *метод правового регулирования* (совокупность правовых средств¹, при помощи которых осуществляется правовое регулирование качественно однородных общественных отношений).

В отечественной общей теории права по-разному характеризуется перечень используемых методов правового регулирования. Авторы курса лекций в этом вопросе согласны с концепцией одного из ведущих отечественных учёных-правоведов С.С. Алексеева, который обращает внимание на наличие двух базовых методов правового регулирования:

- 1) *императивного*² (метод основан на применении таких правовых средств, как запрет и предписание, и предполагает установление «жёсткой» однозначности поведения субъектов общественных отношений);

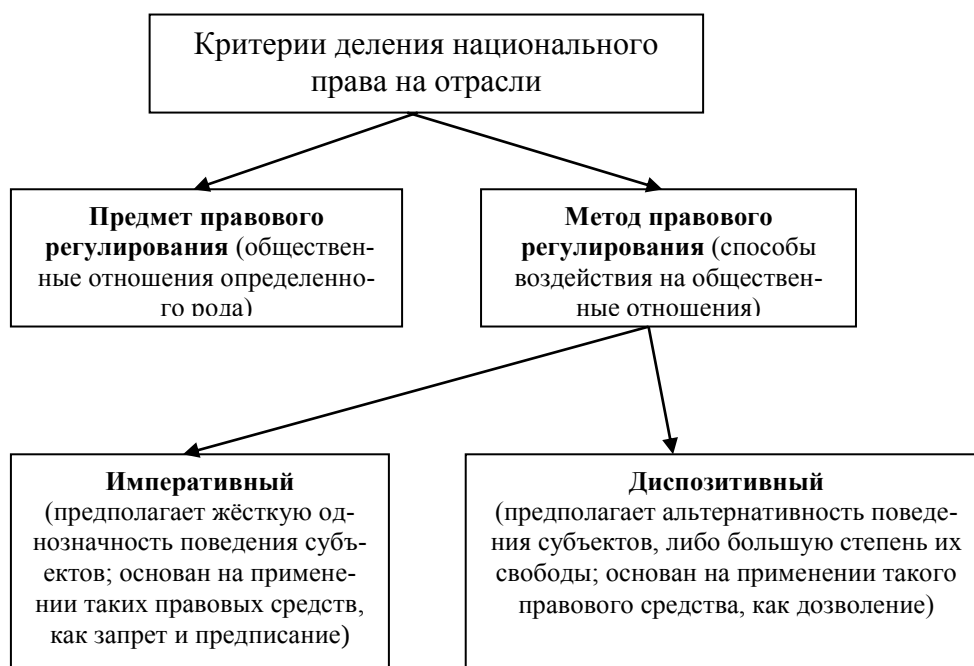
- 2) *диспозитивного*¹ (метод основан на применении правового средства – дозволения и предполагает альтернативные варианты поведения

¹ Используемые основными методами правового регулирования правовые (юридические) средства – это приводившиеся выше дозволение, запрет и предписание. Ниже будет продемонстрировано, что методы правового регулирования строятся на основе преимущественного использования отдельного правового средства или на их определённом сочетании.

² Термин «императивный» происходит от латинского слова *imperativus* – повелительный, не допускающий выбора (Словарь иностранных слов. – 7-е изд., перераб. – Москва : Русский язык, 1979. – С. 193.

субъектов общественных отношений, значительную степень свободы выбора возможностей реализации прав)².

Следует отметить, что ни одна отрасль национальной системы права не имеет какого-либо собственного, присущего только ей метода правового регулирования. В данном вопросе имеет место сочетание императивного и диспозитивного методов³. Для отраслей публичного права (конституционного, уголовного, административного, как непосредственно связанных с реализацией так называемых «властеотношений» – отношений по линии «гражданин – государство») господствующим, преимущественно применяемым является императивный метод, диспозитивный используется в гораздо меньшей степени. В частном праве (гражданском), основанном на свободе договорных отношений, основным, наоборот, является диспозитивный метод правового регулирования общественных отношений, а метод императивный играет вспомогательную роль.



По версии В.Л. Кулапова и А.В. Малько, существуют следующие отрасли права:

- конституционное (государственное);
- гражданское;

¹ Термин «диспозитивный» происходит от латинского слова *dispositivus* – допускающий выбор, распоряжающийся, предусматривающий право участников договора или судебного процесса действовать по своему усмотрению (Словарь иностранных слов. – 7-е изд., перераб. – М. : Русский язык, 1979. – С. 173.

² Алексеев С.С. Общая теория права : в 2 т. – Москва : Юрид. лит., 1981. – Т. 1. – С. 246.

³ См. подробнее: Алексеев С.С. Право: азбука – теория – философия: опыт комплексного исследования. – Москва : Статут, 1999. – С. 26–27.

- административное;
- уголовное;
- земельное;
- трудовое;
- семейно-брачное;
- уголовно-исполнительное;
- аграрное (сельскохозяйственное);
- экологическое (природоохранное);
- финансовое;
- уголовно-процессуальное;
- гражданское процессуальное¹.

Кроме того, в отечественной юриспруденции распространена точка зрения о том, что в настоящее время возможно выявить так называемые формирующиеся отрасли права, к числу которых относятся отрасли предпринимательского, налогового, муниципального, компьютерного права и др².

Вместе с тем имеются взгляды, отрицающие такое множество отраслей и достаточно жёстко разграничивающие понятия «отрасль права» и «отрасль законодательства». Последнее есть не что иное, как искусственная, зависящая от воли законодателя и иных властвующих субъектов группировка правовых норм различной отраслевой принадлежности, содержащихся в нормативных правовых актах сравнительно узкой направленности. Приведём соответствующий пример: есть отрасли права – административное право и конституционное право и имеется отрасль законодательства – законодательство о государственной службе, нормы которого в основном являются административно-правовыми, но также «позаимствованы» в некоторой части и из конституционного права. Данная отрасль законодательства представлена, главным образом, такой совокупностью нормативных правовых актов, как Конституция РФ³(исключительно в части закрепления во 2 главе отдельных политических прав граждан), федеральные законы «О системе государственной службы Российской Федерации»⁴, «О государственной гражданской службе Россий-

¹ Кулапов В.Л. Указ. соч. – С. 251–252.

² Там же. – С. 252.

³ Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 г. (с изм. и доп.) // Рос. газ. – 1993. – 25 дек.

⁴ О системе государственной службы Российской Федерации : федер. закон от 27 мая 2003 г. № 58-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 2003. – № 22. – Ст. 2063.

ской Федерации»¹, «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации»², Трудовой кодекс Российской Федерации³ и пр.

Итак, по концепции В.А. Четвернина, существует всего пять отраслей права. Во-первых, это частное, или гражданское, право: частное право как подсистема права включает в себя только одну отрасль, следовательно, отрасль права, именуемую гражданским правом, столь же уместно называть частным правом. Во-вторых, есть четыре отрасли публичного права – конституционное («государственное»), уголовное, административное и процессуальное. Отрасли права различаются по типу регулируемых отношений и по методам регулирования. Они имеют объективное предназначение, их формирование и обособление не зависит от усмотрения законодателя⁴.

Рассмотрим в самом общем виде предназначение отраслей национального права по версии В.А. Четвернина⁵.

Нормы **гражданского права** (частное право) описывают права и обязанности, характерные для типичных отношений свободного эквивалентного обмена, и гарантируют установление субъективных прав и юридических обязанностей по принципу «незапрещённое разрешено». Субъекты гражданского права приобретают и осуществляют субъективные права своей волей и в своём интересе. Гражданское право регулирует, главным образом, имущественные отношения по принципу формального равенства, но оно не регулирует имущественные отношения, основанные на административном или ином властном подчинении одной стороны другой.

Предназначение **конституционного права** – установление общих правовых рамок публичной политической власти. В предмет конституционного права входят прежде всего отношения типа «индивид – государство». Конституционное право определяет статус полноправных субъектов. Современные конституции прежде всего гарантируют первичные права индивида (общий правовой статус человека и гражданина). Далее, конституционное право устанавливает организацию государственной власти, необходимую ради правовой свободы. Когда законы или обычаи государства регламентируют правомочия высших государственных органов, они тем самым полагают правовые пределы власти.

¹ О государственной гражданской службе Российской Федерации : федер. закон от 27 июля 2004 г. № 79-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 2004. - № 31. – Ст. 3215.

² О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации: федер. закон от 30 ноября 2011 г. № 342-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 2011. – № 49. – Ч. 1. – Ст. 7020.

³ Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 2002. – № 1. – Ст. 3.

⁴ Четвернин В.А. Указ. соч. – С. 188.

⁵ Там же. – С. 189–190.

Нормы, описывающие общий правовой статус человека и гражданина, тем самым косвенно запрещают кому бы то ни было, прежде всего – властным субъектам, нарушать пределы минимальной неотъемлемой свободы. Эти нормы гарантируют такую свободу, которая исключает публичное или частное вмешательство (*status negativus*), обеспечивают гражданам возможность участия в публичной жизни (*status activus*), позволяют требовать полицейской и судебной защиты прав и свобод (*status positivus*).

Другие нормы конституционного права определяют статус (правомочия) высших государственных органов, разграничивают их компетенцию, устанавливают разделение властей, препятствующее узурпации государственной власти и тирании. Если вместо разделения властей конституция закрепляет верховенство одного органа власти («полновластие»), то это – фиктивная конституция, имитирующая ограничение власти.

Специфика конституционного права, в частности, заключается в том, что конституционно-правовые нормы не имеют санкций. Действие норм конституционного права защищается в первую очередь уголовным правом. Это одно из проявлений системной связи всех правовых норм.

Нормы **уголовного права** угрозой наказания охраняют ценности, гарантированные конституционным правом. Прежде всего они защищают индивида от посягательств на его жизнь и здоровье, личную свободу, честь и достоинство, собственность, защищают его неприкосновенность – духовную и физическую, неприкосновенность жилища, тайну частной жизни, тайну коммуникаций, а также защищают естественную среду обитания человека, общественную безопасность и общественный порядок, конституционный строй, порядок государственного управления и другие социальные блага.

Смысл **административного права** заключается в установлении полицейских полномочий, предназначенных для защиты тех же ценностей, которые гарантируются конституционным правом и охраняются правом уголовным. Это специфическая отрасль права – дозволенные правом полицейские полномочия, т.е. правомочия, позволяющие осуществлять публично-властное принуждение вплоть до насилия. Поскольку это – правомочия, а не произвольно установленные полномочия, они должны устанавливаться ради обеспечения и защиты правовой свободы, а не наоборот.

Административные (полицейские) правомочия государственных органов и должностных лиц устанавливаются в законе (дозволяются законом) по принципу «всё, что не разрешено правом, запрещено». Конкретно они предназначены для обеспечения правопорядка, пресечения и наказания правонарушений, а также для управления имуществом, находящимся в государственной собственности и вообще для исполнения законов, для осуществления исполнительно-распорядительной (подзаконной) деятельности.

Нормы **процессуального права** устанавливают надлежащую правовую процедуру разрешения споров, а также правила уголовного преследования и компетенцию органов, осуществляющих процессуальные действия. Несоблюдение процессуальных правил лишает судебные и полицейские решения юридической силы. Надлежащая правовая процедура разрешения споров препятствует произвольному ограничению свободы и собственности. Это судебная процедура: перед лицом суда формально равны любые субъекты, выступающие в качестве сторон спора, любые участники процесса¹.

Обратим внимание на такой элемент национальной системы права, как **подотрасль**. Как отмечает Н.И. Матузов, в рамках наиболее крупных правовых отраслей выделяются подотрасли. Например, в гражданском праве – авторское право, патентное, жилищное, наследственное право; в трудовом праве – пенсионное право². А.В. Малько так это комментирует: «Сами институты могут «складываться» в такие более крупные подразделения системы права, как подотрасли. Система однородных институтов определенной отрасли права образует подотрасль права»³.

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

Институт – гораздо меньшая (по сравнению с отраслью) совокупность юридических норм (отрасль регулирует род общественных отношений, институт – лишь их вид). В каждой отрасли можно выделить большое количество институтов.

По версии В.Л. Кулапова и А.В. Малько, институт права характеризуется следующими чертами:

1) однородностью фактического содержания (регулирует типичные отношения);

2) юридическим единством норм (нормы, составляющие институт, выступают как единый согласованный комплекс, обеспечивающий достижение общей цели);

3) нормативной обособленностью (нормы закрепляются в рамках разделов и глав тех или иных нормативных правовых актов, преимущественно – федеральных законов)⁴.

Приведём примеры обособленности ряда правовых институтов в пределах отрасли права: в отрасль трудового права включаются институты дисциплины труда, материальной ответственности, охраны труда и т.п.

Виды институтов:

¹ Четвернин В.А. Указ. соч. – С. 189–190.

² Матузов Н.И. Указ. соч. – С. 315.

³ Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах : учебно-методическое пособие. – 3-е изд., перераб. и доп. – Москва : Юрист, 1999. – С. 145.

⁴ Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права : учебник. – Москва : Норма, 2009. – С. 253.

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

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

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

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

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

Обратим внимание на базовые характеристики правовой (юридической) нормы. **Норма права** – это общеобязательное, формально определенное правило поведения, установленное и обеспечиваемое государством и направленное на урегулирование общественных отношений.

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

А.В. Малько отмечает, что из этого не следует, однако, что понятия «право» и «норма права» совпадают. Они соотносятся между собой как целое и часть¹.

В плане соотношения по линии «отрасль права – подотрасль – правовой институт – субинститут – правовая норма» проведём такую аналогию, которая касается известной всем сферы политической географии:

Элемент системы национального права	Аналог элемента системы национального права (из области политической географии)
Национальное право в целом	Россия в границах суши, территориальных вод и воздушного пространства
Отрасль права	Центральный федеральный округ (наряду с иными федеральными округами: Южным, Северо-Западным, Дальневосточным и т.д.)
Подотрасль данной отрасли права	Воронежская область (наряду с иными субъектами Федерации, входящими в состав Центрального федерального округа: городом федерального значения Москвой, областями Липецкой, Курской, Белгородской, Тамбовской и т.д.)
Правовой институт, который наряду с другими правовыми ин-	Базовая административно-территориальная единица (муниципальное образование) типа городской округ, городской район, сельский

¹ Кулапов В.Л. Указ. соч. – С. 212.

ститутами составляет массив данной подотрасли права	муниципальный район – часть территории Воронежской области, на которой организовано местное самоуправление и действуют территориальные органы государственной власти низового (районного) звена (например, Рамонский муниципальный район Воронежской области, Богучарский муниципальный район Воронежской области, городской округ город Воронеж)
---	---

Субинститут (подинститут) данного правового института	Первичная административно-территориальная единица, которая входит в состав данной базовой административно-территориальной единицы: внутригородская территория городского округа, отдельный посёлок городского типа или сельское поселение, входящие в состав более крупного муниципального образования (например, сельсовет «2-е Сторожевое» Лискинского муниципального района Воронежской области, село Лосево Павловского муниципального района Воронежской области, Центральный район городского округа город Воронеж).
Норма права, которая наряду с иными нормами группируется в данный субинститут	Локализованная территория с постройками городского или сельского типа, предназначенная для проживания людей и являющаяся частью городского района, микрорайона, сельского поселения (отдельное строение, группа домов, квартал). Например: квартал «Челюскинцев 101» на территории Ленинского района городского округа город Воронеж, группа домов на улице Приозёрная посёлка Бор Рамонского муниципального района Воронежской области, пристанционное жилое строение на станции Давыдовка Юго-Восточной железной дороги, расположенное на территории посёлка Давыдовка Лискинского муниципального района Воронежской области.

Вообще, модели регулирования правом различных социальных взаимодействий субъектов (присущие тем или иным отраслям национального права) очень наглядно демонстрирует следующая схема типов правового регулирования¹:



¹ Составлено по материалам: Матузов Н.И., Малько А.В. Теория государства и права : учебник. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва : Юристъ, 2005. – С. 522–523.

К признакам нормы права относят:

- 1) общеобязательность (она представляет собой властное предписание государства относительно возможного и должного поведения людей);
- 2) формальную определенность (она выражается в письменной форме в официальных документах, с помощью чего определяет рамки деяний субъектов);
- 3) связь с государством (она устанавливается государственными органами и обеспечивается мерами государственного воздействия – принуждением и стимулированием);
- 4) предоставительно-обязывающий характер (она не только предоставляет одним субъектам права, но и возлагает на других субъектов обязанности, ибо нельзя реализовать право без обязанности и обязанность без права);
- 5) микросистемность (она выступает в виде специфической микросистемы, состоящей из таких взаимоупорядоченных элементов, как гипотеза, диспозиция и санкция).

Последний из указанных признаков свидетельствует о том, что, выступая клеточкой права, норма в то же время представляет собой такое образование, которое обладает специфическим внутренним строением, своеобразной организацией.

Структура юридической нормы – это упорядоченное единство необходимых элементов, обеспечивающих ее функциональную самостоятельность. Данная структура показывает, из каких частей состоит норма и как они взаимосвязаны.

Таких частей три:

- 1) *гипотеза* – элемент нормы права, указывающий на условия ее действия (время, место, субъектный состав и т.п.), которые определяются путем закрепления юридических фактов;
- 2) *диспозиция* – элемент нормы права, определяющий модель поведения субъектов с помощью установления прав и обязанностей, возникающих при наличии указанных в гипотезе юридических фактов; диспозиция выступает основной регулирующей частью нормы, ее ядром;
- 3) *санкция* – элемент нормы права, предусматривающий последствия для субъекта, реализующего, диспозицию. Они могут быть как негативными, неблагоприятными – *меры наказания*, так и позитивными – *меры поощрения*.

Каждый из названных элементов имеет в структуре правовой нормы свое место и играет особую роль, вследствие чего, по справедливому суж-

дению, сложившемуся в юридической науке, без гипотезы норма бессмысленна, без диспозиции немыслима, без санкции бессильна¹.

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

Норма права, будучи содержанием, по-разному соотносится со статьей нормативного акта, выступающей в качестве ее формы. Излагая правило поведения, законодатель:

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

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

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

2) отсылочный (ссылочный) способ – статья нормативного акта, не излагая всей нормы права, отсылает к другой статье этого же нормативного акта;

3) бланкетный способ имеет место тогда, когда статья отсылает не к конкретной статье, а к целому виду других нормативных актов, правил².

Классификация правовых норм позволяет чётче обозначить их место и роль в системе правового регулирования, глубже познать их природу и назначение. Выделяют следующие **основные виды правовых норм**:

1) в зависимости от функциональной роли они разделяются на:

- *исходные нормы*, которые определяют основы правового регулирования общественных отношений, его цели, задачи, пределы, направления (это, например, декларативные нормы, провозглашающие принципы; дефинитивные нормы, содержащие определения конкретных юридических понятий, и т.п.);

- *общие нормы*, которые присущи общей части той или иной отрасли права и распространяются на все или большую часть институтов соответствующей отрасли права;

¹ Малько А.В. Указ. соч. – С. 132–133.

² Там же. – С. 133–134.

- *специальные нормы*, которые относятся к отдельным институтам той или иной отрасли права и регулируют какой-либо определенный вид родовых общественных отношений с учетом присущих им особенностей и т.д. (они детализируют общие, корректируют временные и пространственные условия их реализации, способы правового воздействия на поведение личности);

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

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

4) в зависимости от методов правового регулирования на:

- *императивные* (содержащие властные предписания);
- *диспозитивные* (содержащие свободу усмотрения);
- *поощрительные* (стимулирующие социально полезное поведение);
- *рекомендательные* (предлагающие наиболее приемлемый для государства и общества вариант поведения);

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

3. Источники права: понятие и виды

Вопрос о понятии и видах источников (форм) права в науке общей теории права является дискуссионным. Распространено, например, такое определение *формы права* – это способ выражения воле государственной воли, юридических правил поведения¹.

Прежде чем анализировать различные формы права, необходимо сначала рассмотреть соотношение понятий «форма права» и «источник права».

Если исходить из общепринятого значения слова «источник» как всякого начала или основания, корня и причины, исходной точки, то применительно к юридическим явлениям следует понимать под *источником права* три фактора:

1) источник в материальном смысле (материальные условия жизни общества, формы собственности, интересы и потребности людей и т.п.);

2) источник в идеологическом смысле (различные правовые учения и доктрины, правосознание и т.д.);

3) источник в формально-юридическом смысле – это и есть форма права.

¹ Малько А.В. Указ. соч. – С. 135.

Выделяют четыре основные формы права:

- *нормативный акт* – правовой акт, содержащий нормы права и направленный на урегулирование определенных общественных отношений (Конституция, законы, подзаконные акты и т.п.);

- *правовой обычай* – исторически сложившееся правило поведения, содержащееся в сознании людей и вошедшее в привычку в результате многократного применения, приводящее к правовым последствиям (например, согласно ст. 5 ГК РФ, отдельные имущественные отношения могут регулироваться обычаями делового оборота);

- *юридический прецедент* – судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придается сила нормы права и которым руководствуются при разрешении схожих дел (распространен преимущественно в странах общей правовой семьи – Великобритании, США, Канаде и т.д.);

- *нормативный договор* – соглашение между правотворческими субъектами, в результате которого возникает новая норма права (например, Федеративный договор РФ 1992 г.).

4. Правоотношения: понятие, предпосылки, состав, виды

Отечественные правовые доктрины (как общетеоретические, так и отраслевые) весьма широко освещают тему правовых отношений.

Как отмечал, например, В.С. Нерсисянц, процесс действия права выражается в различных определённых правом формах правореализующего (в том числе и правоприменительного) поведения субъектов права, действия и взаимоотношения которых согласованы в виде нормативно-правовой корреспонденции их взаимных прав и обязанностей. Трактовка всего этого процесса действия права (правомерных действий по его реализации) в целом как отношения субъектов права и представлена в отдельной категории «правовое отношение»¹.

Общетеоретическая база по данному вопросу в наиболее обобщённом виде может быть представлена следующим образом: *правоотношение – это общественное отношение, урегулированное нормами права, участники которого имеют соответствующие субъективные права и юридические обязанности*².

По трактовке В.С. Нерсисянца, правоотношение – это требуемая реализуемой нормой права форма взаимоотношений субъектов права в про-

¹ Нерсисянц В.С. Общая теория права и государства : учебник. – Москва: Норма: ИН-ФРА-М, 2012. – С. 508.

² Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права : учебник. – Москва: Норма, 2009. – С. 265–266.

цессе приобретения и использования ими конкретно-определённого субъективного права либо создания или исполнения конкретно-определённой юридической обязанности¹. В качестве объекта правоотношения данный учёный определял абстрактное содержание реализуемой нормы действующего объективного права, то есть соответствующие абстрактные положения её гипотезы, диспозиции и санкции².

По мнению В.А. Четвернина, совокупность типичных правовых отношений, множество правоотношений с одинаковым содержанием – это одно из проявлений, или один из способов бытия правовой нормы³.

Если норма права – статическое состояние правового регулирования, то правоотношение – динамическое. Категория «правоотношение» является одной из центральных в общей теории права и позволяет уяснить, каким образом право воздействует на поведение людей.

Итак, возможно выделить следующие *признаки правоотношения*:

- это общественное отношение, которое представляет собой двустороннюю конкретную связь между социальными субъектами;
- оно возникает на основе норм права (общие требования правовых норм индивидуализируются применительно к субъектам и реальным ситуациям, в которых они находятся);
- это связь между лицами посредством субъективных прав и юридических обязанностей;
- это волевое отношение, ибо для его возникновения необходима воля его участников (как минимум, хотя бы с одной стороны);
- это отношение возникает по поводу реального блага, ценности, в связи с чем субъекты осуществляют принадлежащие им субъективные права и юридические обязанности;
- это отношения, охраняемые и обеспечиваемые государством (в частности, возможностью государственного принуждения).

Правоотношение имеет сложную по составу элементов *структуру*:

- субъекты (два и более);
- объект (материальное либо нематериальное благо, ради достижения которого субъекты вступили во взаимодействие);
- субъективное право и юридическая обязанность (юридическое содержание).

Рассмотрим предпосылки возникновения правоотношений, под которыми понимают условия (факторы), их порождающие. Выделяют два вида *предпосылок возникновения правоотношений*:

- материальные (общие);

¹ Нерсисянц В.С. Указ. соч. – С. 508.

² Там же.

³ Четвернин В.А. Введение в курс общей теории права и государства : учебное пособие. – М. : Институт государства и права РАН, 2003. – С. 156.

- юридические (специальные).

К *материальным* относятся жизненные интересы и потребности людей, под влиянием которых они вступают в соответствующие правоотношения. К *юридическим предпосылкам* относятся:

- норма права;
- правосубъектность;
- юридический факт (как реальное жизненное обстоятельство – действие, которое зависит от воли заинтересованных в конкретном социальном взаимодействии субъектов, или событие, которое от воли людей не зависит).

Без названных предпосылок правоотношение невозможно.

Общая теория права классифицирует правовые отношения по многим основаниям:

- в зависимости от предмета правового регулирования (по отраслевому критерию – на гражданско-правовые, уголовно-правовые, административно-правовые и т.п.);
- в зависимости от функциональной роли (правоотношения здесь представлены в виде регулятивных либо охранительных, которые связаны с государственным принуждением и реализацией юридической ответственности);
- в зависимости от природы юридической обязанности (правоотношения пассивные, связанные с соблюдением запретов, осуществлением пассивных обязанностей, и активные, предполагающие осуществление определённых положительных действий);
- в зависимости от состава участников (простые, возникающие между двумя субъектами, и сложные, возникающие между большим количеством субъектов);
- в зависимости от продолжительности действия (кратковременные, которых большинство, и долговременные; примером последних являются правоотношения гражданства);
- в зависимости от степени определённости сторон (в данном случае различают относительные правоотношения, в которых и управомоченные, и обязанные субъекты точно, поимённо определены, а также абсолютные правоотношения, в которых точно известна лишь управомоченная сторона, а бесчисленное множество обязанных лиц, призванных воздерживаться от нарушений интересов управомоченного лица, не известно);
- в зависимости от характера (правоотношения материальные и процессуальные)¹.

Данные базовые положения общей теории права крайне необходимы для рассмотрения в последующем особенностей отдельных отраслей современного российского права.

¹ Алексеев С.С. Право: азбука – теория – философия: опыт комплексного исследования. – Москва : Статут, 1999. – С. 66–68.

Лекция по теме № 4 «Основы конституционного права»

1. Конституционное право как отрасль права: понятие и особенности.
2. Конституционно-правовые нормы: понятие, виды и особенности.
3. Институты и подотрасли конституционного права Российской Федерации.
4. Источники конституционного права Российской Федерации.

1. Конституционное право как отрасль права: понятие и особенности

Термин «конституционное право» происходит от названия особого политико-правового документа – конституции (лат. *constitutio* – устройство, установление). Конституция – наиболее важный и значимый нормативный правовой акт в национальном праве, та основа правовой системы, которая предопределяет формирование и развитие государства, права и гражданского общества.

Понятие конституционного права используется в трех взаимосвязанных значениях: как отрасль права, наука и учебная дисциплина.

Конституционное право (основное значение) – одна из отраслей права, занимающая в демократических странах ведущее место в национальной правовой системе.

Конституционное право как отрасль права – систематизированная совокупность правовых норм, регулирующих публичные отношения, определяющих общественный и государственный строй, положение личности в общественной и государственной жизни, а также принципы взаимоотношений личности и государства.

Нормы конституционного права содержатся, прежде всего, в Конституции, а также в других важнейших конституционных законах: федеральных конституционных законах (в России), ордонансах и статутах (во Франции), конституционных актах (в Великобритании).

Наличие конституционного права как отрасли обуславливает существование соответствующей науки конституционного права и одноименной учебной дисциплины.

Конституционное право как наука – совокупность знаний, учений и теорий о целесообразном и закономерном возникновении, функционировании и развитии конституционного права как отрасли права.

Выводы и достижения науки конституционного права напрямую связаны с прогрессивным развитием общества и государства и имеют принципиальное стратегическое значение. По многим аспектам наука конституционного права представляет собой фундаментальную основу для дру-

гих юридических и политических наук, изучающих разнообразные отрасли права, институты государственного управления и политологии.

Конституционное право как учебная дисциплина, учебный курс – система знаний об отрасли и науке конституционного права, формируемая в образовательных целях.

Учебная дисциплина базируется на нормативном и фактическом развитии отрасли конституционного права и на достижениях одноименной науки, а ее содержание в значительной мере обусловлено спецификой конкретной страны и периодом развития конституционного права как отрасли и науки. Как и для любой другой учебной дисциплины, для конституционного права характерен более узкий объем знаний по сравнению с общим потенциалом науки, изучающей одноименную отрасль. Если главная цель для науки – это систематизация существующих и формирование новых знаний, то для учебной дисциплины – это усвоение и распространение уже созданных знаний, причем в том объеме, который возможно обеспечить в рамках учебного процесса.

Рассмотрим *предмет отрасли конституционного права Российской Федерации*. Предмет конституционного права – системно-обособленная группа публичных отношений, т. е. отношений, связанных с публичной властью, определяющих общественный и государственный строй, а также место личности в системе публичных отношений.

Власть является по своей природе публичной в конституционно-правовом смысле, то есть с точки зрения обладания возможностью регулирования общественных отношений, управления государством и обществом в их взаимосвязанном единстве.

Выделяют четыре основных вида и одновременно института публичной власти, составляющие сегодня предмет конституционно-правового регулирования:

- народовластие,
- общественная власть,
- государственная власть.
- местное самоуправление.

Предметом конституционного права являются также отношения, выражающие взаимодействие между государством и личностью, основы правового положения личности, основы экономического строя, базовые институты гражданского общества, основные принципы экономической деятельности и форм собственности, социальную структуру общества и ряд других институтов.

Учитывая многогранность конституционного права, выделяют два типа отношений, являющихся предметом конституционного права (см. схему).

Типы отношений – предмет конституционного права



Метод конституционно-правового регулирования – совокупность приемов и способов правового воздействия на конституционно-правовые отношения.

Если предмет конституционного права дает представление о том, какие именно отношения регулирует данная отрасль права, то метод показывает, как именно она их регулирует. В зависимости от характера предписаний, содержащихся в нормах права, выделяются два основных метода: императивный и диспозитивный.

Императивный метод – метод властных предписаний, основанный на запретах, подчинении и ответственности. Для отношений, регулируемых на основе данного метода, характерно неравенство сторон или субординация (например, в системе органов государственной власти).

Диспозитивный метод – метод регулирования отношений между сторонами, основанный на дозволениях и праве выбора поведения субъектами правоотношений, равноправии и координации деятельности (например, институт прав и свобод человека).

Методы в свою очередь подразделяются на *способы правового воздействия (регулирования)*.

Предписание, или позитивное обязывание – способ правового воздействия, суть которого состоит в предписании совершения определенных обязательных и юридически значимых действий на условиях, предусмотренных правовой нормой. Использование данного метода характерно для определения задач и полномочий государственных органов, закрепления обязанностей человека и гражданина (например, обязанность Президента РФ при вступлении в должность принести народу присягу – ст. 82 Конституции РФ или прекращение главой Российского государства своих полномочий в случае отрешения его от должности – ст. 92 Конституции РФ; обязанность каждого платить законно установленные налоги и сборы – ст. 57 Конституции РФ и др.).

Исполнение предписания означает, что одна сторона должна проявлять активные действия по выполнению возложенных на нее обязанностей, другая вправе требовать их выполнения, а в необходимых, предусмотренных нормами права, случаях использовать меры принуждения для совершения этих действий и привлекать к ответственности. Сам факт уклонения от обязанности нередко является основанием для привлечения к ответственности.

В конституционном праве довольно широко используется способ предписаний, на основе которого определяется система и компетенция органов государственной власти и местного самоуправления, а также отношения между ними; без этого способа невозможно определить двусторонние обязательства государства и личности.

Запрет – способ правового воздействия, выражающийся в установлении недопустимости совершения определенных действий или бездействия. В отличие от предписания, обязывающего совершать активные действия, запрет предусматривает уклонение, воздержание от юридически значимых действий, совершение которых влечет негативные для общества последствия или несовместимо с государственно-правовыми ценностями.

Данный способ используется для пресечения действий, нарушающих основы конституционного строя Российской Федерации, государственную целостность и безопасность государства, общества и граждан, права и свободы человека и гражданина и иные государственно-правовые устои Российской Федерации.

Например, согласно ч. 4 ст. 3 Конституции РФ «никто не может присваивать власть в Российской Федерации». В соответствии со ст. 21 Конституции РФ «никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию».

В Конституции РФ наибольшее число запретов содержится в главах, посвященных основам конституционного строя, правам и свободам чело-

века и гражданина. При этом нарушение запретов влечет, как правило, наиболее серьезный вид юридической ответственности.

Дозволение – способ правового воздействия, выражающийся в разрешении совершения определенных действий или бездействия, которые имеют или могут иметь юридическое значение. Через дозволение раскрывается диспозитивный метод правового воздействия. Этот метод применяется для регулирования прав и свобод человека и гражданина, наделения других субъектов правоотношений определенными правами и полномочиями, а также для предоставления им правовой возможности поступать по выбору в рамках задаваемой модели поведения (например, право Президента РФ принять или не принять отставку Правительства РФ, распускать или не распускать Государственную Думу в случаях, предусмотренных ст. 117 Конституции РФ).

Дозволение не означает полную свободу поведения субъекта права. Нередко одновременно с дозволением определяются условия совершения действий или бездействия, которые имеют или могут иметь юридическое значение. Встречаются как общие условия-принципы, так и конкретные требования. Так, согласно ст. 17 Конституции РФ осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц. Это – общее условие ограничения реализации прав и свобод.

Примером конкретного условия являются положения ст. 39 Конституции РФ, которые определяют, что каждому гарантируется социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и в иных случаях, установленных законом. Таким образом, человек лишь при определенных условиях получает право на данный вид социальной льготы и может либо воспользоваться данным правом, либо отказаться от него.

Наиболее характерным примером установления рамок дозволения является регулирование полномочий органов государственной власти и органов местного самоуправления. Особенность природы полномочий заключается в том, что они являются одновременно правами и обязанностями.

В большей мере для конституционно-правового регулирования характерно использование императивного метода и способов, основанных на властных началах, при этом конституционное право достаточно широко использует диспозитивный метод правового регулирования.

Конституционное право Российской Федерации – фундаментальная отрасль внутригосударственного (национального) публичного права. *Ведущая роль конституционного права в системе других отраслей внутринационального права обуславливается* особой важностью и значимостью общественных отношений, на регулирование которых направлено конституционное право Российской Федерации как система правовых норм: общественный и государственный строй; положение личности в общественной и государственной жизни; принципы взаимоотношений личности, общества и государства.

Особое место конституционного права в системе отраслей российского права проявляется в том, что оно:

- охватывает регулированием общественные отношения во всех сферах жизнедеятельности – определяет характер политических, экономических, социальных, духовных и культурных отношений в конкретном государстве и обществе;

- универсально – особенность характера предмета конституционно-правового регулирования, к которому относятся не только вопросы организации государственной власти, но и основы общественного строя, а также положение личности в обществе и государстве;

- объединяет все правовые нормы, предопределяющие тип конституционного строя и государственно-правового режима конкретного государства и общества, – проявляется принципиальный характер конституционного права как права учредительного типа.

Именно поэтому основополагающим источником данной отрасли права является основной закон государства и общества – конституция, на основе которой принимаются все другие важнейшие нормативные правовые акты, также являющиеся источниками конституционного права.

К нормам российского конституционного права относятся все положения Конституции, а также юридические нормы, содержащиеся в других видах нормативных правовых актов, в части регулирования отношений по поводу взаимодействия личности с обществом и государством, осуществления публичной и государственной власти в Российской Федерации.

При этом мера конституционно-правового регулирования неодинакова в различных сферах. Если в экономической, социальной, культурной и духовной областях конституционное право определяет лишь основы, то в политической сфере (сфере публичной власти) конституционно-правовое регулирование значительно шире и детальнее.

Особенные черты конституционного права как ведущей отрасли права прослеживаются также в ее функциях (см. схему).

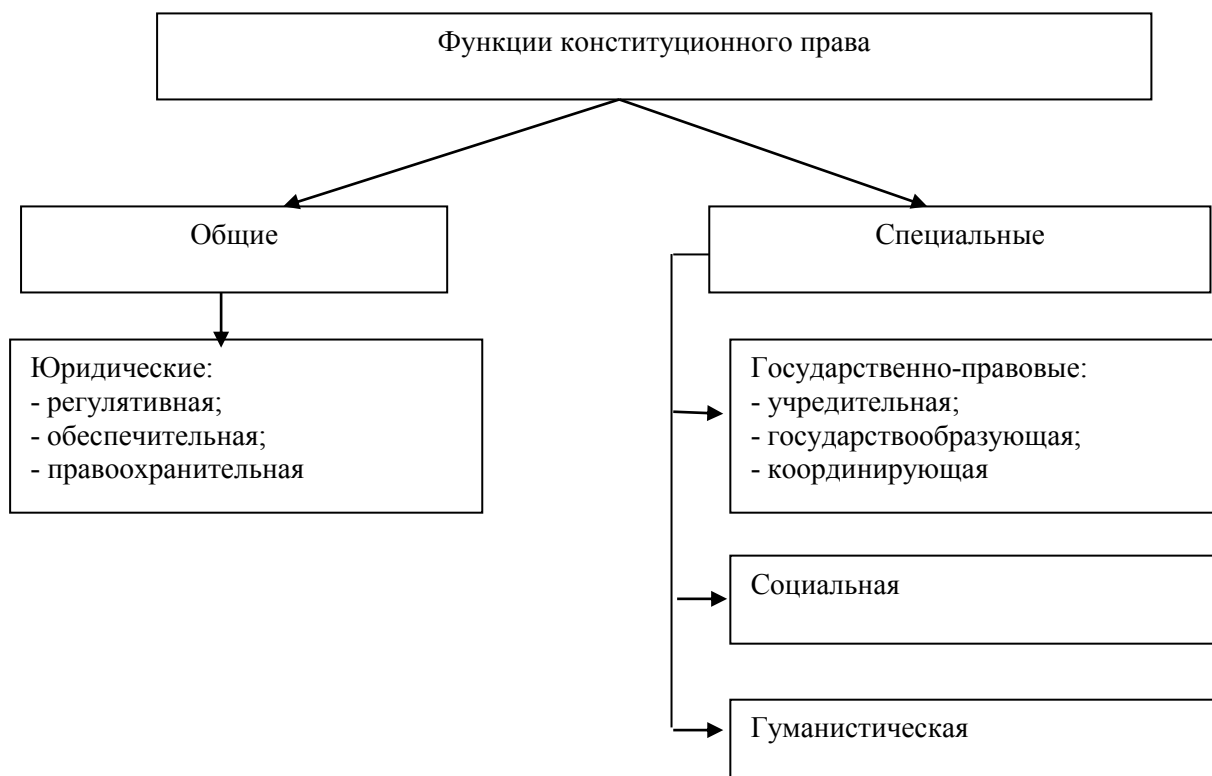
Учредительная функция – конституционное право как отрасль объединяет все правовые нормы, которые предопределяют тип конституционного строя и правового режима конкретного государства и общества.

Государствообразующая функция – конституционное право устанавливает правовые основы государственной власти, формируя ее модель, систему органов; определяет принципы и режим функционирования, основную компетенцию и базовые процедурные правила реализации полномочий органами государственной власти.

Координирующая функция – конституционные нормы, закрепляя основы конституционного строя, а также регулирования основных прав и свобод, являются базовыми для других отраслей права общими принципа-

ми, правилами и правовыми стандартами, которые должны соблюдаться и учитываться в текущем отраслевом законодательстве.

Социальная функция – на конституционно-правовом уровне определяются отношения, составляющие основы экономического и социального строя, гражданского общества (формы собственности, принципы экономической деятельности и т. д.); механизмы взаимодействия между государством и личностью, социальной системы общества и других важнейших институтов общественного развития.



Гуманистическая функция – в правовом документе высшей юридической силы – Основном законе государства – определяется роль и место личности в государстве и обществе, гарантируются права и свободы. Гуманистическая сущность конституционного права составляет идейную основу его формирования и развития. Гуманистическое предназначение конституционного регулирования отражено не только в Конституции Российской Федерации, но и в конституциях многих зарубежных стран. Традиции гуманизма исходят, в частности, из принципов французской Декларации прав человека и гражданина от 26 августа 1789 г., Билля о правах США 1789 г. и из других первых правовых документов в области прав и свобод человека.

Гуманистическая функция присуща и всем другим отраслям права, однако конституционное право как никакая другая отрасль играет существенную роль в юридическом обеспечении гуманизма конкретного государства и общества.

2. Конституционно-правовые нормы: понятие, виды и особенности

Система отрасли конституционного права в каждой стране формируется исходя из традиций правовой культуры, особенностей и уровня конституционного развития. Вместе с тем существуют общие закономерности систематизации отрасли.

Конституционное право (как отрасль права) – большой и разнообразный массив правовых норм. Это не простая совокупность норм, а внутренне организованная система, первичные элементы которой – правовые нормы – выстраиваются во взаимосвязанные группы, образуя институты и подотрасли, а их реализация порождает правоотношения с определенным составом участников или субъектов конституционных правоотношений.

Итак, первичный элемент отрасли конституционного права – ее нормы. *Конституционно-правовые нормы* – общеобязательные правила поведения, определяющие границы возможного и дозволенного у субъектов конституционных правоотношений и регулирующие общественные отношения, составляющие предмет данной отрасли.

Признаки и виды конституционно-правовых норм. У норм конституционного права есть как общие со всеми другими видами норм признаки (такие качества называются *общими признаками нормы права*: общеобязательность; установление государством; обеспечение реализации с помощью системы государственных гарантий; защита специальными государственно-правовыми средствами, в том числе путем принуждения), так и специфические, присущие только нормам данной отрасли.

В конституционном праве встречаются *особые нормы общего характера*: нормы-дефиниции, нормы-декларации, нормы-принципы, нормы-задачи (нормы-цели), нормы-программы, нормы-разъяснения, дескриптивные нормы, нормы-справки, нормы-символы.

Нормы-декларации содержатся, например, в преамбуле Конституции РФ; широко используются в гл. 1 Конституции РФ «Основы конституционного строя», регулирующие соответствующие общественные отношения. В статье 1 Конституции РФ закреплена норма-декларация о том, что Российская Федерация – Россия есть демократическое федеративное правовое государство с республиканской формой правления, а в ст. 2 в виде нормы-декларации высшей ценностью провозглашаются права и свободы человека.

Специфика норм конституционного права

Признак / Особенность	Содержание
Степень важности	Нормы обладают особой значимостью и регулируют наиболее важные общественные отношения, относящиеся по своей природе к публичным. Особо выделяются среди них такие фундаментальные сущностные отношения, как основы государственного и общественного строя, основы взаимоотношений личности и государства.
Содержание и субъект	Регулируя широкий круг общественных отношений, нормы рассчитаны на всех правоприменяющих субъектов, независимо от вида правоотношений, участниками которых последние являются. Иначе говоря, субъекты конституционно-правовых отношений одновременно могут быть сторонами гражданско-правовых, административно-правовых, трудовых и иных правоотношений.
Особые источники	Основополагающие, наиболее значимые нормы содержатся в особом акте, обладающем высшей юридической силой в системе источников права, – в Конституции РФ. Нормы конституционного права содержатся и в таких специфических правовых актах, как декларации, постановления Конституционного Суда РФ, Федеративный договор, договоры о разграничении предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и субъектов РФ.
Юридическая сила	Значительная часть норм конституционного права – те, которые содержатся в Конституции РФ, обладают высшей юридической силой; особой юридической силой обладают и постановления Конституционного Суда РФ.
Своеобразие (особенность) видов	В конституционном праве значительно больше общерегулятивных норм, нежели в других отраслях права. Сравнительно большой удельный вес норм общего характера не только не исключает, но и предполагает издание на их основе других норм, разъясняющих, конкретизирующих и развивающих общие нормы конституционного права.
Учредительный характер предписаний, которые содержат нормы	Нормы, во-первых, закрепляют тип государственного и общественного строя, во-вторых, устанавливают обязательный для создания всех других правовых норм порядок: определяют систему права и формы основных нормативных правовых актов, порядок их принятия и опубликования, государственное устройство, систему государственной власти, компетенцию государственных органов и т.д.

Степень обязательности	Сочетание императивного (повелительного) характера правового регулирования с дозволительным, широко используемым в конституционном праве при определении и регулировании прав и свобод человека и гражданина.
Структура	Обычно норма конституционного права содержит лишь гипотезу и диспозицию, либо только диспозицию. Лишь в отдельных случаях можно встретить все три элемента, включая санкцию.
Особый механизм реализации	Для многих конституционно-правовых норм реализация подразумевает возникновение не конкретных правоотношений, а особого вида отношений общего характера или правового состояния (состояние в гражданстве, состояние субъектов РФ в составе Российской Федерации).
Специфика субъектов	Особые субъекты, на регулирование отношений между которыми данные нормы направлены: - народ, - государство, - нации и народности, - составные части России – субъекты РФ, - муниципальные образования, - представительные (законодательные) органы государственной власти и т.д.
Тесная связь норм права с нормами нравственности	Использование нравственных категорий вполне оправданно, если принимать во внимание гуманистическую направленность конституционно-правового регулирования

Нормы-принципы, содержащиеся в вышеназванной главе Конституции РФ, закрепляют приверженность Российской Федерации идеям народного суверенитета, государственного суверенитета, верховенства права, правового государства, федерализма, равноправия форм собственности, разделения властей и т. д. (ст. 3–5, 8, 10 и др.). Некоторые подобные нормы расшифровываются через систему других, более частных, норм-принципов. Например, действие принципа федерализма в Российской Федерации основано на принципах государственной целостности, единстве системы государственной власти, разграничении предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов РФ, равноправии и самоопределении народов в Российской Федерации, равноправии субъектов РФ во взаимоотношениях с федеральными органами государственной власти (ст. 5 Конституции РФ).

Нормы-разъяснения и нормы-дефиниции направлены на раскрытие сущности и основного содержания регулируемых отношений, объекта, предмета, субъекта права и т. д.

Например, в ст. 1 Конституции РФ содержится норма-разъяснение о том, что понятия «Российская Федерация» и «Россия» равнозначны. Такого рода нормы редко встречаются в конституционном праве и, как правило, отражают специфические, чаще всего исторические, культурные, национальные, особенности развития страны.

Особую роль в системе норм конституционного права играют *нормы-дефиниции (нормы-определения)*, с помощью которых вносится ясность в понимание основных публично-правовых институтов, учреждений, органов, организаций и иных категорий и терминов конституционного права. Так, ст. 94 Конституции РФ содержит норму-дефиницию – определение Федерального Собрания РФ. В ней предусмотрено, что «Федеральное Собрание – парламент Российской Федерации – является представительным и законодательным органом Российской Федерации».

В конституционном праве встречается немало *норм-целей, норм-задач, норм-программ*. В частности, в ст. 7 Конституции РФ формулируется не только определение России как социального государства, но и устанавливается положение о том, что политика Российской Федерации направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека.

Для большинства конституционно-правовых норм не характерна традиционная трехчленная структура правовой нормы: гипотеза, диспозиция и санкция. Как правило, санкции в отношении нарушения диспозиции нормы конституционного права содержатся в нормах других отраслей права. На этот счет в конституционно-правовой норме, как правило, делается отсылка.

Так, «сокрытие должностными лицами фактов и обстоятельств, создающих угрозу для жизни и здоровья людей, влечет за собой ответственность в соответствии с федеральным законом» (ч. 3 ст. 41 Конституции РФ).

Немало санкций можно найти в Уголовном кодексе РФ и Кодексе РФ об административных правонарушениях, устанавливающих соответствующую уголовную и административную ответственность за нарушение правил, предусмотренных нормами конституционного права (например, наказания за преступления против государственной власти, административная ответственность за правонарушения, посягающие на установленный порядок управления).

Примеры санкций, содержащихся непосредственно в нормах конституционного права:

- отрешение Президента РФ от должности (ст. 93 Конституции РФ);
- досрочный роспуск Государственной Думы (ст. 109);
- приостановление решений исполнительных органов государственной власти субъектов РФ (ст. 85 Конституции РФ);

В качестве разновидности конституционно-правовой ответственности можно привести также признание решениями Конституционного Суда РФ, конституционных (уставных) судов субъектов РФ неконституционными актов, подпадающих под конституционный судебный контроль.

Конституционно-правовые нормы могут быть подразделены по различным основаниям.

1. По юридической природе и степени обязательности предписаний выделяются:

нормы императивные – повелительно предписывается правило поведения – положения, регулирующие полномочия органов государственной власти, обязанности граждан Российской Федерации, а также определяющие обязательства по осуществлению каких-либо действий. Например, в соответствии со ст.ст. 87 и 88 Конституции РФ Президент РФ обязан незамедлительно сообщать палатам Федерального Собрания РФ о введении военного или чрезвычайного положения по предусмотренным конституционными нормами основаниям;

нормы диспозитивные – предоставляется возможность выбора того или иного поведения – нормы, закрепляющие права и свободы граждан. Граждане Российской Федерации могут воспользоваться предоставленными им правами и свободами, а могут отказаться от них, за исключением тех, которые одновременно являются и обязанностями (например, право и обязанность воспитывать детей).

2. По функциональному назначению разграничиваются:

материальные нормы – регулируют содержание правил поведения (действий и бездействия), т. е. отвечают на вопрос, что можно или нужно делать или не делать;

процессуальные нормы – определяют формы и процедуры реализации правил поведения и отвечают на вопрос: как можно или нужно действовать или бездействовать.

Несмотря на преобладание в конституционном праве материальных норм, процессуальные нормы обнаруживаются практически во всех разделах Конституции РФ, например в целом ряде статей, определяющих порядок реализации прав и свобод (ч. 2 ст. 22; ч. 2 ст. 23; ст. 25, 26, 33; ч. 3 ст. 35; ч. 3 ст. 40; ч. 3 ст. 43; ч. 2 ст. 45 и др.). Процессуальный характер присущ некоторым конституционным нормам, регулирующим: федеративное устройство (ч. 2 ст. 65; ч. 2 – 5 ст. 66; ч. 2, 3 ст. 67 и др.); порядок осуществления Президентом РФ своих полномочий и процедуру отрешения его от должности (ст. 80, 92 и др.); порядок формирования и деятельности палат Федерального Собрания РФ; порядок принятия федеральных законов и порядок роспуска Государственной Думы (ч. 2 ст. 95; ч. 2 и 3 ст. 99; ст. 100, 101, 104 – 109) и др.

3. По методу правового регулирования (по способам правового воздействия на соответствующие общественные отношения) нормы конституционного права разграничиваются на упрямомочивающие, обязывающие и запрещающие:

Упрямомочивающие нормы – наделяют субъектов правоотношений юридическими благами, т. е. определяют права и свободы, полномочия и условия их реализации. Например, согласно Конституции РФ:

- каждый в Российской Федерации имеет право на свободу и личную неприкосновенность (ст. 22);

- неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени (ст. 23);

- право свободно передвигаться, выбирать место пребывания и жительства, выезжать за пределы Российской Федерации и возвращаться обратно (ст. 27) и т. п.

Упрямомочивающие нормы составляют основу правового регулирования прав и свобод человека и гражданина, прав народа, субъектов РФ, местного самоуправления и других субъектов конституционного права, наделяемых правами и полномочиями.

Обязывающие нормы – принуждают к осуществлению определенных действий или бездействия. Например, обязанности каждого платить установленные налоги и сборы (ст. 57 Конституции РФ), сохранять природу и окружающую среду (ст. 58 Конституции РФ), обязанности граждан Российской Федерации защищать Отечество.

Обязывающие нормы необязательно возлагаются только на конкретных физических или юридических лиц, индивидов или органы. Обязывающие нормы могут быть обращены и к более абстрактным субъектам права, например к государству, народу, нации, территории. Так, в соответствии со ст. 2 Конституции РФ «признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства».

Запрещающие (запретительные) нормы – устанавливают запреты, т. е. предписывают воздерживаться от определенных действий (бездействия), определяют факты, которые служат препятствием для применения норм права.

В частности, ч. 4 ст. 3 Конституции РФ предусматривает: «Никто не может присваивать власть в Российской Федерации. Захват власти или присвоение властных полномочий преследуются по федеральному закону». В соответствии со ст. 21 Конституции РФ никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию. Никто не может быть без добровольного согласия подвергнут медицинским, научным или иным опытам.

Слово «запрещается» нередко используется напрямую. Так, согласно ч. 5 ст. 13 Конституции РФ запрещается создание и деятельность общественных объединений, цели или действия которых направлены на насильственное изменение основ конституционного строя и нарушение целостности Российской Федерации, подрыв безопасности государства, создание вооруженных формирований, разжигание социальной, расовой, национальной и религиозной розни.

4. По времени действия выделяются:

нормы постоянные, не ограниченные сроком действия,

нормы временные, действующие только в определенные периоды (например, во время чрезвычайного или военного положения, на срок действия договора и т. д.).

5. По территории действия нормы конституционного права классифицируются на:

общенациональные, общегосударственные – действуют в масштабах всей страны;

нормы региональные – действуют на территории отдельных регионов, субъектов федерации, автономий;

нормы муниципальные, или **местные** – действуют на территории местного самоуправления (муниципального образования).

Из конституционно-правовых норм можно выделить и **положения экстерриториального действия**, т. е. распространяющиеся на субъектов правоотношений, находящихся вне пределов территориальных границ России. Например, российское законодательство о выборах и о гражданстве распространяется на граждан Российской Федерации, проживающих за рубежом и участвующих в выборах, а также пользующихся покровительством российского государства на территории посольств и консульств за рубежом.

6. По юридической силе. Конституционно-правовые нормы выстраиваются в иерархию в той же последовательности, что и нормативные правовые акты, в которых они содержатся: нормы, обладающие высшей юридической силой (содержатся в Конституции), нормы, обладающие юридической силой постановления Конституционного Суда РФ, федерального конституционного закона, обычного федерального закона, указа Президента РФ, иного подзаконного акта и т. д.

7. По содержанию. Наряду с традиционными нормами-правилами, определяющими характер поведения при наступлении определенного факта, в конституционном праве встречаются **нормы-дефиниции, нормы-принципы, нормы-декларации, нормы-цели, нормы-программы, нормы-разъяснения, дескриптивные нормы, нормы-символы, нормы-справки и др.** Объединяющим для этой группы норм является регулирование правовых отношений общего характера. Кроме того, как правило, они содержат лишь один элемент структуры – диспозицию.

3. Институты и подотрасли конституционного права Российской Федерации

Конституционное право, как и другие правовые отрасли, выстраивается в систему институтов. Институт – это правовое образование, подсистема отрасли права, структурирующая правовые нормы в группы или комплексы и регулирующая определенный вид общественных отношений.

В конституционном праве институты выстраиваются в иерархической последовательности, которая задается их юридическими свойствами. Совокупность юридических особенностей каждой группы правовых норм придает им качество элемента отрасли. Исходным началом, определяющим все юридические свойства элементов отрасли, является характер той сферы общественных отношений, которые регулируются ими.

Основные институты, определенные Конституцией РФ:

- основы конституционного строя;
- основы правового статуса человека и гражданина;
- федеративное устройство государства;
- система государственной власти;
- система местного самоуправления.

В приведенной классификации каждый из выделяемых институтов отличается значительной широтой охвата и разнообразием регулируемых общественных отношений и может быть в свою очередь подразделен на подсистемы, или подинституты (субинституты).

Наиболее широкий и разнообразный круг общественных отношений вбирают в себя такие институты, как основы конституционного строя, основы правового статуса человека и гражданина и система государственной власти с их основными внутренними подразделениями (подсистемами).

Основы конституционного строя можно подразделить на основы общественного строя и основы государственного строя либо представить в виде четырех элементов основ: политической системы; экономической системы; социальной системы; духовно-культурной системы государства и общества.

Основы правового статуса человека и гражданина включают такие подинституты, как: гражданство; основные личные права и свободы человека и гражданина; основные политические права и свободы человека и гражданина; основные экономические права и свободы человека и гражданина; основные социальные права и свободы человека и гражданина; основные духовные и культурные права и свободы человека и гражданина; основные обязанности человека и гражданина.

Названные подинституты можно в свою очередь дифференцировать с точки зрения носителей основных прав, свобод и обязанностей на две группы: права, свободы и обязанности, которыми обладают: только граж-

дане, либо любой человек (каждый), включая иностранцев и лиц без гражданства.

Система государственной власти может быть разделена на подинституты: глава государства; парламент; правительство; судебная система; прокуратура, иные правозащитные и правоохранительные органы; органы государственной власти в субъектах РФ.

Федеративное устройство государства раскрывается через такие составляющие, как: правовые принципы федеративных отношений; конституционно-правовой статус Российской Федерации; конституционно-правовой статус субъектов РФ; правовые основы взаимоотношений федерации и субъектов РФ.

Систему местного самоуправления можно структурировать на подинституты: основы местного самоуправления; самоуправление населения; конституционно-правовой статус муниципальных образований; систему органов местного самоуправления.

Наряду с институтами конституционного права, обозначенными непосредственно в Конституции РФ, федеральными законами формируются иные институты данной отрасли права; к ним следует отнести, в частности, *институт непосредственной демократии*, подинститутами которого являются референдум, выборы (избирательная система), народное обсуждение важных вопросов и другие формы непосредственного выражения воли народа.

Другой институт конституционного права – *система общественной власти* – структурируется в виде таких подразделений, как конституционные основы общественной власти, виды и формы общественной власти, конституционно-правовой статус общественных объединений, конституционно-правовой статус политических партий, конституционно-правовой статус профсоюзов, конституционно-правовой статус религиозных объединений и т. д.

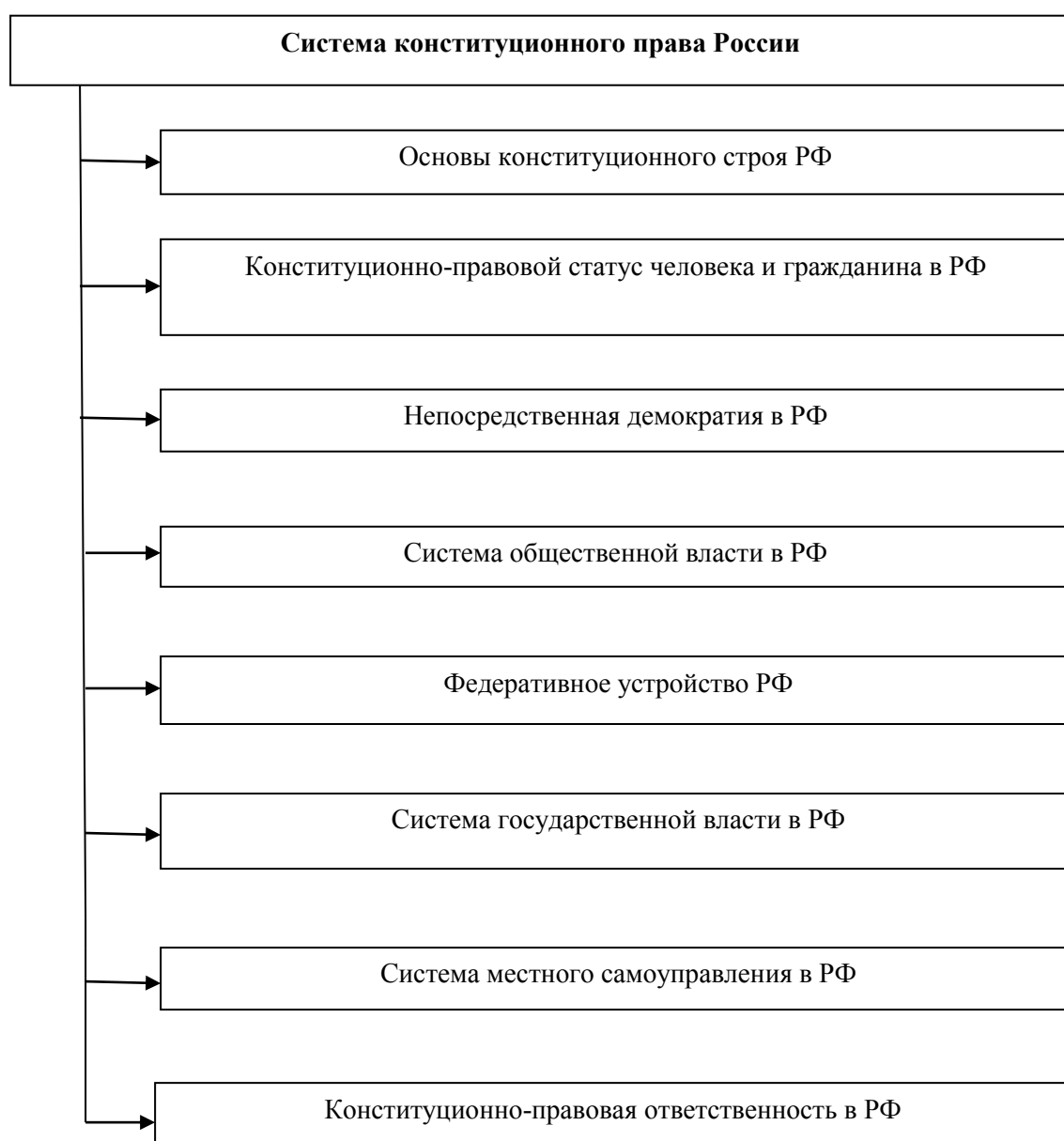
Весьма интенсивно в Российской Федерации формируется *институт конституционно-правовой ответственности*.

Каждый из институтов имеет свои особенности предмета регулирования и норм, объединяемых в его рамках.

Содержание **института основ конституционного строя Российской Федерации** полностью определено Конституцией РФ. Данный институт отличается более высокой юридической силой по сравнению с другими. Никакие другие положения Конституции РФ не могут противоречить основам конституционного строя Российской Федерации. Нормы, составляющие основы конституционного строя Российской Федерации, не могут быть изменены иначе, как в порядке, установленном Конституцией РФ, а их пересмотр требует принятия нового основного закона Российского государства (ст. 16 и 135 Конституции РФ).

Нормы основ конституционного строя носят базовый характер для всей российской правовой системы, так как закрепляют концептуальные идеи, основополагающие для общества и государства. В сущностном смысле правовое воздействие основ конституционного строя испытывают все сферы общественных отношений и все стороны социальной реальности. Нормы данного института являются определяющими для всех других институтов конституционного права, направляют конституционно-правовое регулирование, определяют содержание всех других отраслей права.

***Основные институты, формирующие систему
конституционного права России***



Иногда одна и та же правовая норма может входить в состав нескольких конституционно-правовых институтов. Например, полномочия Президента РФ назначать всероссийский референдум представляют собой норму, входящую одновременно в институт системы государственной власти, его подинститут главы государства и институт непосредственной демократии.

Между конституционно-правовыми институтами существует и такая правовая форма взаимодействия, в силу которой нормы одного института создают предпосылки для действия норм другого, определяют их направленность и содержание.

Как правило, в современных учебниках по российскому конституционному праву система данной отрасли раскрывается через институты. Развитие конституционного права и усложнение задач, стоящих перед этой отраслью, приводит к постепенной эволюции того или иного института либо группы институтов и трансформации в более сложную систему – подотрасль конституционного права.

Подотрасль – правовое образование, которое вырастает из определенного института либо группы институтов. *Главное отличие подотрасли от института* состоит в том, что перспективой развития первой является формирование в дальнейшем самостоятельной отрасли права. Это случилось, например, с муниципальным правом. До определенного периода муниципальное право существовало в качестве подотрасли конституционного права, но постепенно, по мере развития законодательства о местном самоуправлении и совершенствовании данного института, оформилось в самостоятельную комплексную отрасль, представляющую систему правовых норм, регулирующих местное самоуправление. Эта система содержит нормы не только конституционного, но и административного, финансового, экологического права и ряда других его отраслей.

4. Источники конституционного права Российской Федерации

Система источников права зависит от формы государственного устройства. В федеративных государствах конституция и законы принимаются не только на уровне федерации, но и в каждом из ее субъектов. Соответственно, в систему источников конституционного права входят нормативные правовые акты как федерации, так и ее составных частей.

Основным источником конституционного права России являются нормативные правовые акты, содержащие конституционно-правовые нормы.

В системе нормативных актов с точки зрения юридической силы выделяются **законы** и **подзаконные акты**. Подзаконные акты должны соответствовать законам. Кроме того, в Российской Федерации существует иерархия законов, которые разграничиваются на конституционные и

обычные. Такая система законов установлена на федеральном уровне и в рамках законотворчества некоторых субъектов РФ.

Понятие и виды источников конституционного права.



Классификация источников права по группам

Основание	Источник права / нормативные правовые акты
По территории действия	Имеют юридическую силу: - на всей территории Российской Федерации – <i>федеральные нормативные правовые акты</i> ; - на территории конкретного субъекта РФ – <i>региональные нормативные правовые акты</i> ; - на территории местного самоуправления (конкретного муниципального образования) – <i>муниципальные нормативные правовые акты</i> ; - в рамках международного (межгосударственного) сообщества – <i>общепризнанные принципы и нормы международного права</i> .
По юридической силе	Высшей юридической силой в Российской Федерации обладает <i>Конституция РФ</i> – Основной закон государства. Верховное место в системе правовых актов субъекта РФ занимает <i>конституция (устав) соответствующего субъекта</i> . Высшей юридической силой на уровне территории местного самоуправления обладают <i>уставы муниципальных образований</i> .

По субъектам принятия	Принимаемые народом на референдуме, законодательным органом государственной власти, главой Российской Федерации (главой субъекта РФ), исполнительным органом государственной власти. Решения судебных органов имеют правотворческое (прецедентное) значение, в особенности наделенных правом осуществлять толкование (Конституционный Суд РФ, конституционные (уставные) суды РФ, Верховный Суд РФ).
По времени действия	<i>Постоянные</i> подразумевают юридическую силу до принятия иного нормативного правового акта, регулирующего аналогичную сферу отношений, и утраты силы прежнего источника права. <i>Временные</i> ограничены определенным сроком, что специально оговаривается в самом правовом акте. Примерами временных источников конституционного права являются нормативные правовые акты о введении в действие принимаемых федеральных законов, регулирующих конституционно-правовые отношения.

Осуществим общий обзор системы источников конституционного права.

Международно-правовые акты. В современный период Российская Федерация достаточно глубоко интегрирована в международное правовое пространство, что выражается прежде всего в том, что акты (договоры, резолюции, декларации и пр.), содержащие нормы международного права, признаются источником конституционного права России.

Согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы. В дополнение к этому на конституционном уровне закреплено, что в Российской Федерации признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с Конституцией РФ (ч. 1 ст. 17).

Российская Федерация выступает за неукоснительное соблюдение договорных норм, подтверждает свою приверженность основополагающему принципу международного права «*pacta servanda sunt*» – «договоры должны соблюдаться» – принципу добросовестного выполнения международных обязательств. Порядок заключения Российской Федерацией договоров с другими государствами регулируется Конституцией РФ и Федеральным законом «О международных договорах Российской Федерации».

Международные договоры ратифицируются парламентом – Федеральным Собранием РФ – в форме федерального закона. Конституция РФ устанавливает приоритет норм международного договора над положениями внутригосударственных законов. Согласно ч. 4 ст. 15 Конституции РФ,

если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора.

Федеральные нормативные правовые акты. Нормативные правовые акты, действующие на всей территории Российской Федерации, имеют статус федеральных актов. По юридической силе им присуща определенная иерархия.

Главным источником конституционного права, нормы которого обладают высшей юридической силой, является Конституция РФ, занимающая особое место и являющаяся основным источником отрасли российского конституционного права. Конституция РФ имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории России. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны ей противоречить (ст. 15 Конституции РФ).

Конституция РФ предусматривает издание федеральных конституционных законов, которые отличаются от обычных федеральных законов по юридической силе; предмету регулирования; порядку принятия; возможности применения Президентом РФ в отношении них отлагательного вето.

Федеральные законы не могут противоречить федеральным конституционным законам (ч. 3 ст. 76 Конституции РФ).

Федеральные конституционные законы принимаются по вопросам, предусмотренным Конституцией РФ (ч. 1 ст. 108 Конституции РФ). Таким образом, перечень федеральных конституционных законов ограничен отсылочными нормами самой Конституции РФ и, следуя логике конституционного регулирования, предметом такого вида законов должны быть наиболее важные вопросы общественного и государственного строя, основ взаимоотношений между личностью и государством.

В соответствии с Конституцией РФ *федеральные конституционные законы принимаются по вопросам:*

- ограничения прав и свобод в условиях чрезвычайного положения (ст. 56);
- условий и порядка введения чрезвычайного положения (ст. 56 и 88);
- определения режима военного положения (ч. 3 ст. 87);
- принятия в Российскую Федерацию и образования в ее составе нового субъекта РФ (ч. 2 ст. 65);
- изменения статуса субъекта РФ (ч. 5 ст. 66);
- описания и порядка использования государственного флага, герба и гимна России (ст. 70);
- проведения референдума (п. «в» ст. 84);
- порядка деятельности Правительства РФ (ч. 2 ст. 114);
- установления судебной системы Российской Федерации (ч. 3 ст. 118);

- установления полномочий, порядка образования и деятельности Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, и иных федеральных судов (ч. 3 ст. 128);

- созыва Конституционного Собрания (ч. 2 ст. 135).

Федеральный конституционный закон принимается по более усложненной по сравнению с обычным федеральным законом процедуре, предусмотренной непосредственно в Конституции РФ, и считается принятым, если одобрен большинством не менее трех четвертей голосов от общего числа членов Совета Федерации и не менее двух третей голосов от общего числа депутатов Государственной Думы (ч. 2 ст. 108 Конституции РФ), в то время как обычный федеральный закон принимается большинством голосов от общего числа депутатов Государственной Думы и общего числа членов Совета Федерации (ч. 2 и 4 ст. 105 Конституции РФ).

Одним из самых распространенных источников конституционного права являются **федеральные законы**, которые принимаются по различным вопросам, относящимся к предмету конституционно-правового регулирования, и охватывают все институты конституционного права.

Это, в частности, вопросы основ конституционного строя, прав и свобод человека и гражданина, непосредственной демократии и системы общественной власти, федеративного устройства, организации государственной власти и местного самоуправления и др.

Перечень федеральных законов – источников конституционного права – строго не определен в Конституции РФ, однако можно встретить немало статей, содержащих отсылку на регулирование определенной сферы отношений именно федеральным законом. Например, согласно Конституции РФ:

- гражданство в Российской Федерации приобретается и прекращается в соответствии с федеральным законом (ч. 1 ст. 6);

- система органов государственной власти республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области, автономных округов устанавливается субъектами РФ самостоятельно в соответствии с основами конституционного строя Российской Федерации и общими принципами организации представительных и исполнительных органов государственной власти, установленными федеральным законом (ст. 77).

Федеральные законы, на которые осуществляется отсылка, не обязательно являются исключительно источником конституционного права. Например, в соответствии с ч. 3 ст. 36 Конституции РФ «условия и порядок пользования землей определяются на основе федерального закона». Федеральный закон, на который имеется отсылка, – источник как конституционного, так и земельного права. Согласно ч. 2 ст. 47 Конституции РФ «обвиняемый в совершении преступления имеет право на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей в случаях, предусмотренных федеральным законом». Федеральный закон, регулирующий данные вопросы, –

одновременно источник конституционного и уголовно-процессуального права.

Следующим за федеральным законом видом источников конституционного права Российской Федерации по юридической силе являются **нормативные правовые акты Президента РФ**. Президент РФ издает указы и распоряжения, обязательные для исполнения на всей территории Российской Федерации; акты Президента РФ не должны противоречить Конституции РФ и федеральным законам (ч.1–3 ст. 90 Конституции РФ).

Президент РФ в соответствии с Конституцией РФ и федеральными законами определяет основные направления внутренней и внешней политики государства (ч. 3 ст. 80 Конституции РФ). В порядке реализации данных полномочий указами Президента РФ утверждаются различные доктрины и концепции.

Среди особого вида источников конституционного права, принимаемых, как правило, высшим законодательным органом – российским парламентом, выделяются **декларации** – документы, имеющие учредительный характер. Учредительная природа деклараций заключается в том, что они обычно издаются от имени народа, выражают его волю и интересы и своими положениями закрепляют принципиальные или важные изменения в общественном и государственном строе.

По юридической значимости и правовым последствиям выделяют по меньшей мере два типа деклараций.

1) декларации, которые предопределяют содержание будущих конституций и знаменуют начало новой государственности (Декларация о государственном суверенитете РСФСР от 12 июня 1990 г.);

2) декларации, в которых определяется концептуально значимое отношение государства к регулированию определенных государственно или общественно значимых вопросов (Декларация о языках народов России от 25 октября 1991 г.)

К другому виду особого источника конституционного права России относятся **договоры**. Наличие этой специфической формы права обусловлено, прежде всего, федеративным устройством Российского государства. В конституционно-правовой практике России известно два типа договоров – *учредительные (государствообразующие) и о разграничении предметов ведения и полномочий*. Особое место среди подобных договоров занимает **Федеративный договор**, подписанный 31 марта 1992 г. полномочными представителями федеральных органов государственной власти и органов власти субъектов в составе Российской Федерации.

К источникам конституционного права федерального уровня относятся **постановления палат Федерального Собрания РФ**, которые принимаются по вопросам, обозначенным в Конституции РФ, и имеют нормативно-правовой характер (ст. 102 и 103 Конституции РФ).

В форме постановления принимаются *регламенты палат* Федерального Собрания. Регламенты представляют собой своего рода своды процедурных правил работы палаты или парламента в целом.

Еще одним видом источника конституционного права федерального уровня являются отдельные **постановления Правительства РФ**, имеющие нормативно-правовой характер. Источниками конституционного права являются *акты Правительства, определяющие статус, компетенцию и порядок деятельности органов государства*, в той или иной мере связанных с обеспечением реализации конституционно-правовых отношений.

Источниками конституционного права могут быть также **отдельные акты федеральных органов исполнительной власти**, которыми регулируются, в частности, некоторые вопросы реализации прав и свобод граждан, правовой статус организаций, призванных обеспечить соблюдение основ конституционного строя, и т. д. Данные акты играют вспомогательный характер по отношению к основным источникам конституционного права.

Специфические задачи конституционно-правового регулирования решаются **актами (постановлениями) ЦИК (Центральной избирательной комиссии) РФ**, с помощью которых осуществляется инструктирование избирательного процесса, уточняется порядок реализации отдельных положений избирательного законодательства, а также регулируется порядок деятельности самой ЦИК РФ.

Нормативные правовые акты субъектов РФ – вторая группа источников конституционного права России. В статье 5 Конституции РФ устанавливается право субъектов РФ издавать свои учредительные акты – конституцию (устав) и собственное законодательство.

Конституции и уставы субъектов РФ являются нормативными правовыми актами высшей юридической силы среди актов, издаваемых составными частями России. В качестве основного закона республики в составе Российской Федерации принимают конституции, в то время как другие субъекты РФ – уставы.

Наиболее распространенный источник конституционного права на уровне субъектов РФ – **законы субъектов РФ**. Субъекты РФ принимают широкий круг законов в области организации государственной власти и местного самоуправления: о выборах в органы государственной власти субъектов РФ и о выборах в органы местного самоуправления; о референдуме субъекта РФ и о местных референдумах; о системе органов государственной власти, статусе депутатов; о государственной гражданской службе; о местном самоуправлении и об административно-территориальном устройстве в субъектах РФ; о символах субъекта РФ и др.

Нормативные правовые акты местного самоуправления (муниципальных образований) – третья группа источников конституционного права.

Основным нормативным правовым актом муниципального образования является **устав муниципального образования**, регулирующий наиболее важные вопросы местного самоуправления на конкретной территории. В уставе, в частности, определяется: наименование муниципального образования; перечень вопросов местного значения; формы, порядок и гарантии участия населения в решении вопросов местного значения; структура и порядок формирования органов местного самоуправления; полномочия выборных и иных органов, а также должностных лиц местного самоуправления; порядок принятия, официального опубликования (обнародования) и вступления в силу муниципальных правовых актов; виды ответственности органов и должностных лиц местного самоуправления; порядок формирования, утверждения и исполнения местного бюджета и другие важные вопросы местного значения.

Устав муниципального образования является актом высшей юридической силы в системе актов местного самоуправления. Все иные правовые акты, принятые в соответствующем муниципальном образовании, должны соответствовать положениям устава.

К актам местного самоуправления – источникам конституционного права относятся также отдельные **нормативные решения (постановления) представительного органа и главы местного самоуправления**, утверждающие, в частности, положения о структурных подразделениях данных органов местного самоуправления; регламенты их деятельности; положения и правила, регулирующие вопросы, относящиеся к ведению местного самоуправления (правила благоустройства, застройки, охраны общественного порядка, положение о территориальном общественном самоуправлении и др.).

Лекция по теме № 5 «Система органов государственной власти в Российской Федерации»

1. Механизм государства: понятие и элементы. Орган государственной власти: понятие и основные признаки.
2. Классификация органов государственной власти.

1. Механизм государства: понятие и элементы.

Орган государственной власти: понятие и основные признаки

Субъекты, потенциально могущие вступать в различные социальные взаимодействия, могут классифицироваться по разнообразным основаниям. Представляется, что базовые варианты *классификации* могут быть представлены следующей схемой:

1) *индивидуальные субъекты* (по признаку устойчивой правовой связи с конкретным государством – граждане РФ, иностранные граждане, лица без гражданства, лица с двойным гражданством; по признаку профессиональной принадлежности – государственные служащие, наемные работники, предприниматели и т.п.; возможны и иные основания классификации индивидуальных субъектов);

2) *организации (коллективные субъекты)*, которые представлены двумя основными категориями:

- негосударственные организации (общественные объединения, коммерческие организации – производственные комплексы, имущество и прибыль которых всецело не находится в собственности государства, т.е. хозяйственные товарищества, акционерные общества, производственные кооперативы и т.п.);

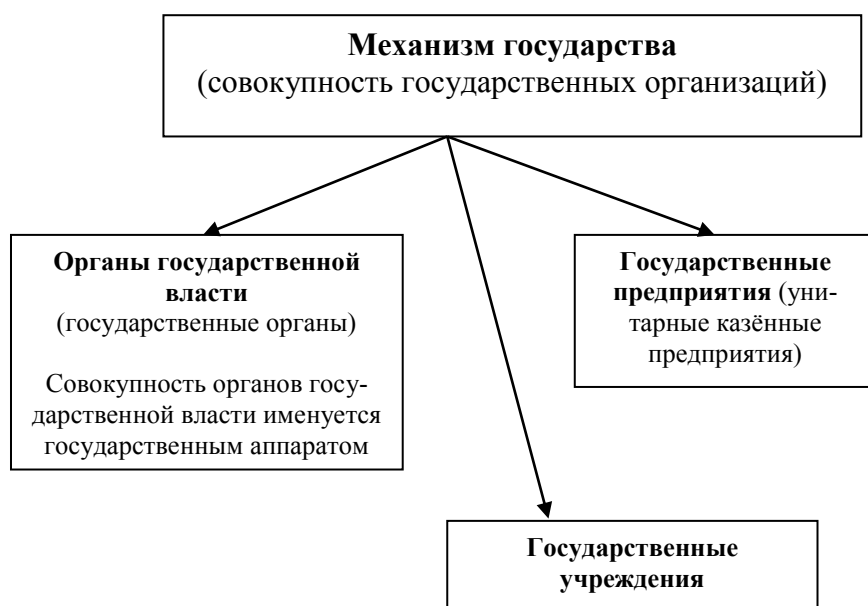
- *государственные организации*, преимущественно именуемые в юридической литературе **механизмом государства**.

Рассмотрим элементы последнего. В современной российской общей теории права наиболее общепотребимой является точка зрения о том, что механизм государства (как совокупность всех государственных организаций) состоит из элементов трех видов:

1) органы государственной власти (или, что является синонимом к указанному термину, государственные органы), образующие в своей совокупности государственный аппарат;

2) государственные учреждения;

3) государственные предприятия (или, как официально именует их Гражданский Кодекс РФ, федеральные государственные унитарные казенные предприятия).



Дадим определение каждому из этих элементов.

Орган государственной власти – разновидность государственной организации, созданная государством в установленном законом порядке для исполнения функций государства в определенной сфере деятельности и наделенная государственно-властными полномочиями. Персонал государственных органов, главным образом, состоит из государственных служащих. Властные полномочия должностных лиц государственных органов реализуются не только в отношении подчиненного персонала, но и в отношении «внешних», не подчиненных по службе субъектов (граждан и организаций).

Приведем наиболее характерные примеры органов государственной власти: Правительство РФ, Федеральное Собрание РФ, федеральный суд Центрального района г. Воронежа, Министерство внутренних дел России, Законодательное Собрание Ростовской области, отдел полиции № 5 Управления МВД России по г. Воронежу, военный комиссариат Семилукского района Воронежской области.

Государственное учреждение – разновидность государственной организации, созданная государством в установленном законом порядке для исполнения отдельных государственных функций. Персонал государственных учреждений преимущественно состоит из наемных работников. Властные полномочия должностных лиц государственных учреждений реализуются исключительно в отношении подчиненного персонала.

Приведем примеры этого вида государственных организаций: Воронежская областная клиническая больница, Государственный архив Воронежской области, Воронежский государственный университет, Воронежский институт МВД России, Многофункциональный центр оказания государственных и муниципальных услуг.

Государственное предприятие – разновидность государственной организации, имущественный комплекс, предназначенный для выпуска продукции или оказания услуг, не разделенный на какие-либо акции или паевые взносы, всецело находящийся в собственности государства вместе с прибылью от деятельности такого предприятия.

Следует заметить, что в современной России имеется чрезвычайно небольшое количество государственных организаций данного вида. Это связано с развитием рыночных отношений, реальными конкурентными возможностями хозяйствующих субъектов в плане учета конъюнктуры рынка, осознанием того, что государство далеко не во всех случаях может быть эффективным экономическим собственником. Кроме того, в настоящее время Россия демонстрирует возможность в отдаленной перспективе к достаточно жесткому разделению государственной власти и собственности, что наиболее характерно для реальных демократических конституционных государств.

Наиболее характерными примерами государственных предприятий (так называемых ФГУП – федеральных государственных унитарных предприятий) в России являются: ФГУП «Киноконцерн "Мосфильм"», ФГУП «Почта России», ФГУП «Гознак», причём последнее предприятие изготавливает государственные награды и знаки отличия.

Обратим более пристальное внимание на орган государственной власти¹. В отечественной юридической литературе, в целом, выделяются следующие его основные признаки:

- 1) он представляет собой самостоятельный элемент механизма государства;
- 2) образован и действует на основе нормативных правовых актов (конституции и законов);
- 3) выполняет свойственные только ему задачи и функции, используя для этого соответствующие формы и методы;
- 4) наделён в этой связи властными полномочиями, в том числе возможностью применения в случае необходимости мер принуждения;
- 5) состоит из государственных служащих и соответствующих подразделений, скреплённых единством целей, ради достижения которых образован;
- 6) имеет соответствующую структуру, материальную базу и финансовые средства, которые требуются для осуществления его компетенции².

¹ Государственные органы, в принципе, осуществляют свою компетенцию тремя способами: 1) путём принятия нормативных правовых актов (предписаний, запретов и дозволений общего характера); 2) путём принятия правоприменительных актов (властных решений индивидуального характера – актов государственного управления или той или иной формы правосудия, т.е. актов судопроизводства); 3) путём контрольно-организационной деятельности.

² Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права : учебник. – Москва : Норма, 2009. – С. 94.

2. Классификация органов государственной власти

Классификации органов государственной власти, характеризующиеся как общетеоретической юридической литературой, так и доктринальными источниками (прежде всего, в таких отраслях, как конституционное и административное право), весьма многогранны. Рассмотрим подробнее основные из них.

По уровню властной деятельности (или в соответствии с принципом федерализма) выделяются:

1) *федеральные органы государственной власти* (Президент РФ, Правительство РФ, Федеральное Собрание РФ – Парламент России, Конституционный Суд РФ, Верховный Суд РФ, Прокуратура РФ, Министерство внутренних дел РФ, Министерство транспорта РФ и т.д.);

2) *органы государственной власти субъектов РФ* (губернатор Воронежской области, президент Республики Северная Осетия – Алания, законодательное собрание Липецкой области, парламент Республики Кабардино-Балкария, правительство Тамбовской области, администрация Липецкой области, управление по физической культуре и спорту Воронежской области, управление записи актов гражданского состояния (ЗАГС) Курской области, уставный суд города Москвы, главное управление агропромышленным комплексом Воронежской области).

В соответствии с принципом разделения властей:

1) *органы законодательной власти* (Федеральное Собрание РФ – парламент России, Воронежская областная Дума, Верховный Хурал Республики Тыва, парламент Республики Карелия, законодательное собрание Ростовской области и т.п.);

2) *органы исполнительной власти* (Правительство РФ, администрация Липецкой области, мэрия Москвы, Министерство обороны РФ, Федеральная служба безопасности РФ, Федеральное агентство воздушного транспорта РФ, управление записи актов гражданского состояния (ЗАГС) Воронежской области и т.п.);

3) *органы судебной власти* (Верховный Суд РФ, Конституционный Суд РФ, федеральный суд Центрального района г. Воронежа, арбитражный суд Липецкой области, военный суд Хабаровского гарнизона, уставный суд Свердловской области, мировой судья судебного участка № 32 г. Воронежа Воронежской области);

4) *органы государственной власти с особым статусом*¹ (Президент РФ¹, Прокуратура РФ², Счётная палата РФ, Центральная избирательная комиссия РФ, Уполномоченный по правам человека в РФ³).

¹ Следует особо отметить, что подобная категория органов государственной власти появились как бы в дополнение теории разделения властей, провозглашённой в XVIII веке французом Шарлем Монтескье. Их организация была обусловлена усложнением обще-

По порядку наделения властными полномочиями:

1) *избираемые органы*⁴ (Президент РФ, высшее должностное лицо субъекта РФ, например – глава администрации Липецкой области, президент Республики Татарстан; Государственная Дума Федерального Собрания РФ, Воронежская областная дума);

2) *назначаемые органы* (федеральные министерства, службы, агентства, судьи всех судов, должностные лица всех территориальных органов и линейных органов на транспорте Министерства внутренних дел

ственной жизни и повышением степени разветвления государственного аппарата в плане специализации отдельных его органов. Органы государственной власти с особым статусом по своему предназначению в механизме государства однозначно не могут быть отнесены ни к законодательной, ни к судебной, ни к исполнительной ветвям власти.

¹ Тот факт, что глава государства – Президент РФ не является органом законодательной или судебной власти, очевиден. В некоторых государствах, имеющих формой правления республику президентского типа (например, в Соединённых Штатах Америки), Президент является главой исполнительной власти, о чём прямо указано в конституционной норме. В РФ исполнительную власть возглавляет Правительство РФ. Президент РФ, однако, имеет очень широкие полномочия в сфере деятельности исполнительной власти.

² Отсутствие Прокуратуры РФ в перечне органов законодательной и судебной властей очевидно. По какой причине Прокуратуру РФ нет возможности считать органом исполнительной ветви власти? Именно из-за функции прокурорского надзора за соблюдением законности всеми субъектами права. В данном случае в системе государственной власти наиболее многочисленными поднадзорными объектами являются органы и должностные лица исполнительной власти. Кроме того, в рамках исполнительной власти законодательно установлена «жёсткая» система подчинения вышестоящим органам, система служебной иерархии. Каким же образом, например, Генеральный Прокурор РФ сможет осуществлять надзор за деятельностью Председателя Правительства РФ, если первый будет подчинён по службе последнему?

³ В настоящее время в соответствии с законодательством как на федеральном уровне, так и на уровне субъектов РФ создано значительное количество Уполномоченных, имеющих тематическую направленность деятельности либо подобных федеральному парламентскому уполномоченному. Например: Уполномоченный по правам ребёнка в РФ, Уполномоченный по делам предпринимательского сообщества, Уполномоченный по правам человека в Воронежской области и т.п. Данные государственные должностные лица со своими аппаратами управления не подменяют собой деятельность иных государственных органов, а дополняют их деятельность своей специфической правозащитной функцией.

⁴ Следует отметить, что в данную категорию государственных органов включаются те, которые избираются именно гражданами, то есть наделяются полномочиями по результатам всенародных выборов, будь то Россия в целом или отдельный субъект федерации. Таким образом, такое избрание не предполагается отдельной, специальной коллегией. Например, один из членов Совета Федерации Федерального Собрания РФ назначается депутатами законодательного органа соответствующего субъекта РФ. В данном случае в законе используется термин «назначается», а не «избирается». Например, в голосовании по кандидатурам членов Совета Федерации от Воронежской области в Воронежской областной Думе принимают участие всего 56 депутатов, а не граждане РФ, постоянно проживающие в Воронежской области, достигшие 18-летнего возраста и отвечающие иным требованиям к личности избирателя.

РФ, должностные лица органов Прокуратуры РФ, должностные лица Судебного департамента при Верховном Суде РФ, должностные лица дипломатических и консульских представительств РФ и т.п.).

По порядку принятия властных решений:

1) *единоначальные* (абсолютное большинство органов государственной власти – Президент РФ, отдел полиции № 6 Управления МВД России по г. Воронежу, все государственные органы исполнительной власти территориального уровня, все федеральные суды общей юрисдикции районного звена и к ним приравненные суды);

2) *коллегиальные* (Правительство РФ как коллегиальный орган общей компетенции, возглавляющий систему федеральных органов исполнительной власти, правительство или администрация любого субъекта РФ)¹.

Поскольку наиболее многочисленной ветвью власти является власть исполнительная, а вы, уважаемые курсанты и слушатели, в основе своей по окончании Воронежского института МВД России будете замещать должности государственной службы в системе Министерства внутренних дел, Федеральной службы национальной гвардии РФ и иных федеральных органах исполнительной власти, приведём ***дополнительную классификацию федеральных органов государственной власти, исполнительной её ветви.***

По иерархии нахождения органа в системе государственного управления:

1) *центральные федеральные органы государственного управления* (Правительство РФ, Министерство внутренних дел РФ, Министерство обороны РФ, Министерство связи РФ, Федеральная служба исполнения наказаний РФ и др.);

2) *территориальные органы федеральных органов исполнительной власти.* Приведём соответствующие примеры:

- Военный комиссариат Семилукского района Воронежской области – территориальный орган Министерства обороны России;

- Главное управление МВД России по Воронежской области, отдел полиции № 1 Управления МВД России по г. Воронежу – территориальные органы Министерства внутренних дел России;

- Управление федерального казначейства по Воронежской области – территориальный орган Министерства финансов России;

- Управление федеральной налоговой службы по Коминтерновско-

¹ Здесь следует отметить, что в некоторых органах власти используются оба механизма принятия решений. Например, министр внутренних дел РФ единолично принимает многие властные решения в виде приказов. Вместе с тем, периодически проводятся коллегии МВД России. При коллегиальном способе решение принимается по согласованию участников соответствующего заседания или совещания, но с правом решающего голоса у председательствующего должностного лица (например, федерального министра или председателя Правительства РФ) в случае равенства голосов участников.

му району г. Воронежа – территориальный орган Федеральной налоговой службы России;

- Семенная инспекция по Воронежской и Тамбовской областям – территориальный орган Министерства сельского хозяйства России;

- Управление по маломерным судам в Центральном Черноземье – территориальный орган Министерства транспорта России;

- Южное таможенное управление, Ростовская таможня, Таганрогская таможня – территориальные органы Федеральной таможенной службы России;

- Управление юстиции по Воронежской области – территориальный орган Министерства юстиции России.

Следует отметить, что, исходя из особенностей статуса (правового положения) органа государственной власти, например, в системе МВД России к территориальным органам федерального органа исполнительной власти приравниваются и линейные органы МВД России на транспорте. Например:

- Юго-Восточное линейное управление МВД России на транспорте (территория оперативного обслуживания – инфраструктура Юго-Восточной железной дороги, проходящая по ряду субъектов РФ, которая имеет, например, северной границей железнодорожный мост через реку Оку на территории Рязанской области, а на юге эта граница проходит по входным сигналам станции Чертково Северо-Кавказской железной дороги в Ростовской области; кроме того, в сфере оперативного обслуживания Юго-Восточного линейного управления МВД России на транспорте находятся аэропорты Воронежа, Липецка и ряд иных в полосе российского Центрального Черноземья);

- Азово-Черноморское линейное управление МВД России на транспорте (в данном случае сферой властной деятельности является непосредственно прибрежная полоса Азовского и Чёрного морей вдоль территорий Ростовской области и Краснодарского края, а также инфраструктура приморских объектов от Миусского лимана на границе с Украиной до реки Псоу на границе с Абхазией);

- значительное количество иных органов внутренних дел на транспорте подобных специализаций.

По характеру компетенции¹ федерального органа исполнительной власти:

1) орган общей компетенции (Правительство РФ)²;

¹ В целом, под компетенцией в современной юридической литературе понимается совокупность понятия «предметов ведения» (общественные отношения, подлежащие правовому регулированию и иному властному воздействию) и «полномочий» (прав и обязанностей субъектов публичной власти в данной установленной законодательством сфере).

² Общая компетенция Правительства РФ иллюстрируется, прежде всего, тем, что оно осуществляет государственное управление всеми сферами (административно-

2) *органы отраслевой компетенции* (Министерство внутренних дел России, Министерство сельского хозяйства России, Министерство связи России, Министерство культуры России, Федеральное авиационное агентство России и т.п.);

3) *органы межотраслевой компетенции* (Министерство экономического развития России, Министерство науки и высшего образования России, Министерство природных ресурсов и экологии России; Министерство промышленности и торговли России; Федеральная служба по финансовому мониторингу России, Федеральная служба по техническому регулированию и метрологии);

4) *органы специальной компетенции* (собственно, различие между этими органами и органами межотраслевой компетенции весьма условно, но считается, что органы специальной компетенции имеют особые, специфические задачи в областях борьбы с преступностью, обеспечения безопасности государства и общества; таковыми являются, например: Федеральная служба безопасности России, Федеральная служба внешней разведки, Федеральная служба фельдъегерско-почтовой связи, Федеральная служба охраны России и пр.).

По организационно-правовым формам:

1) *Правительство РФ;*

2) *федеральные министерства;*

3) *федеральные службы;*

4) *федеральные агентства.*

Если перейти на подчинённые структуры по отношению к этим органам, то возможно продолжить перечень разнообразных организационно-правовых форм как на уровне центральных аппаратов министерств, служб и агентств, так и территориальном уровне:

5) *департаменты* (как правило, структурные подразделения федеральных министерств, например: Департамент уголовного розыска, Правовой департамент, Департамент государственной службы и кадров Министерства внутренних дел России);

политической, экономической и социально-культурной) и отраслями (более дробными компонентами этих сфер) жизнедеятельности общества. Например, отраслями государственного управления административно-политической сферы являются: внутренние дела государства, иностранные дела государства, оборона, безопасность, юстиция. Отраслями экономической сферы являются, в частности, промышленность, сельское хозяйство, транспорт, связь и коммуникации, финансово-кредитная система. Отраслями социально-культурной сферы являются здравоохранение, культура, наука, образование, спорт и туризм, социальное обеспечение населения.

6) *главные управления и управления* (как правило, территориальные органы федеральных органов исполнительной власти, реализующие свои властные полномочия на территориях субъектов РФ или на иных отдельных территориях, например: Главное управление МВД России по Воронежской области, Управление МВД России по г. Ростову-на-Дону);

7) *отделы* (как правило, территориальные органы федеральных органов исполнительной власти, действующие на территориях муниципальных образований, преимущественно в городских и сельских районах, например: отдел полиции № 5 Управления МВД России по г. Воронежу, участком оперативного обслуживания которого является Советский район городского округа г. Воронеж, или отдел полиции по Рамонскому муниципальному району Воронежской области);

8) *отделения* (в системе МВД России – либо структурные подразделения аппаратов отделов, как, например, отделение дознания, отделение уголовного розыска отдела полиции по Елецкому району Липецкой области, либо подчинённые отделам территориальные органы, обслуживающие отдельные городские или сельские поселения, например, отделение полиции в селе Лосево Павловского муниципального района Воронежской области).

В завершение учебного вопроса вкратце остановимся на характеристиках таких федеральных органов исполнительной власти, как федеральное министерство, федеральная служба и федеральное агентство. Легальные определения параметров данных властвующих субъектов определяются Указом Президента РФ от 9 марта 2004 года №304 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти»¹, и их детальный разбор предусмотрен в предстоящем вам через несколько семестров обучения курсе административного права. Представим лишь суть их различий.

Федеральное министерство – разновидность федерального органа исполнительной власти, которая (п. 3 Указа Президента РФ «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти»):

- осуществляет функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в установленной актами Президента РФ и Правительства РФ сфере деятельности; возглавляется входящим в состав Правительства РФ федеральным министром;

- осуществляет координацию и контроль деятельности находящихся в его ведении федеральных служб и федеральных агентств².

¹ СЗ РФ. – 2004. – № 12. – Ст. 1314.

² Например: Министерству иностранных дел РФ подведомственно Федеральное агентство по делам Содружества Независимых Государств, соотечественников, проживающих за рубежом, и по международному гуманитарному сотрудничеству; Министерству промышленности и торговли РФ подведомственно Федеральное агентство по техническому регулированию и метрологии; Министерству обороны РФ подведомственны Федеральная служба по военно-техническому сотрудничеству и Федеральная служба

Федеральная служба – разновидность федерального органа исполнительной власти, которая (п. 4 Указа Президента РФ «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти») осуществляет функции по контролю и надзору¹ в установленной сфере деятельности, а также специальные функции в области обороны, государственной безопасности, защиты и охраны государственной границы РФ, борьбы с преступностью, общественной безопасности; возглавляется директором.

Поэтому, безусловно, помимо использования общепринятых официальных наименований федеральных органов исполнительной власти, есть смысл говорить «Министерство внутренних дел России», «Федеральная служба безопасности Российской Федерации», а не «Федеральная служба внутренних дел» или «Федеральное министерство безопасности». Различия этих разновидностей властвующих субъектов очевидны.

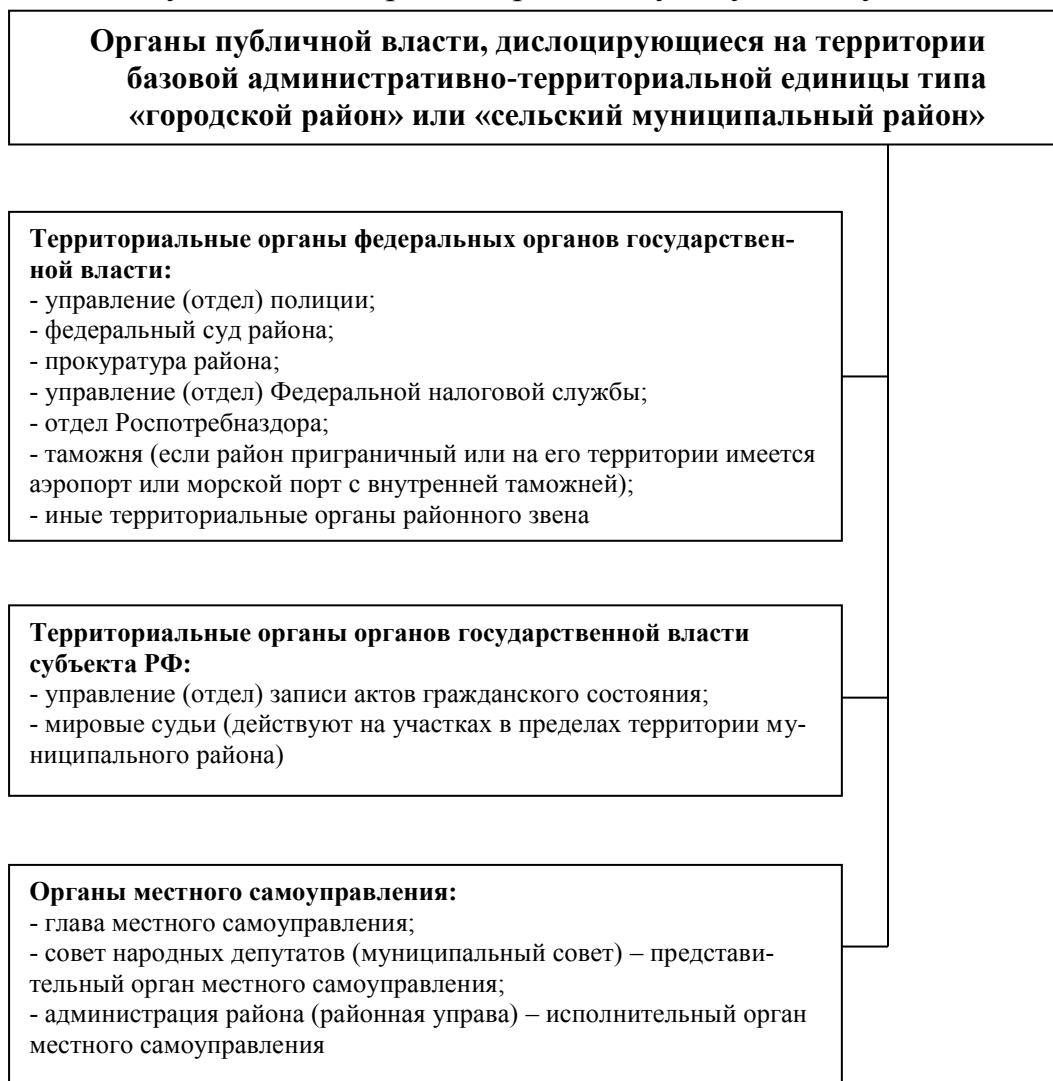
Федеральное агентство, по сути, федеральный орган исполнительной власти с минимальным (по отношению к министерствам и службам) объёмом компетенции. П. 5 Указа Президента РФ «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти» определяет, что данный властвующий субъект осуществляет в установленной сфере деятельности функции по оказанию государственных услуг, по управлению государственным имуществом и правоприменительные функции, за исключением функций по контролю и надзору; возглавляется директором.

Представляется, что по причине того, что все мы постоянно проживаем на территории того или иного муниципального образования – по сути, такой минимально-локализованной части территории России, в преде-

по техническому и экспортному контролю; Министерству юстиции РФ подведомственны Федеральная служба исполнения наказания и Федеральная служба судебных приставов.

¹ В целом, теория российского публичного права рассматривает понятия «контроль» и «надзор» как родственные. Однако между ними имеются и существенные отличия. Государственный контроль предполагает властную деятельность, связанную со слежением за функционированием подконтрольного объекта, находящегося по отношению к контролирующему органу или должностному лицу в состоянии служебной подчинённости (при этом деятельность подконтрольной структуры оценивается как с позиции законности, так и с позиции целесообразности, а сам контроль может охватывать все стороны жизнедеятельности подконтрольной организации либо ограничиваться каким-либо отдельным направлением – финансово-хозяйственный, организационно-штатный и т.п.). Государственный же надзор представляет собой особое полномочие специально назначенного органа власти, осуществляемое в рамках какой-либо оговариваемой компетенцией области (противопожарный надзор, санитарно-эпидемиологический надзор, надзор за лицами, освобождёнными из мест лишения свободы, надзор за безопасностью дорожного движения и т.п.). При этом поднадзорный субъект не находится по отношению к надзирающему органу (должностному лицу) в состоянии служебной подчинённости и деятельность первого оценивается исключительно с позиции показателя законности.

лах которой организуются и действуют органы публичной власти низовых звеньев, не будет лишним рассмотрим следующую схему:



Лекция по теме № 6 «Понятие и сущность международного права»

1. Понятие международного права и его роль в международных отношениях.
2. Дипломатическое и консульское право.
3. Понятие международного экономического права.

1. Понятие международного права и его роль в международных отношениях

Международное право – это система юридических норм, регулирующих межгосударственные отношения в целях обеспечения мира и сотрудничества¹. Таким образом, главной функцией международного права является регулирование межгосударственных отношений, т. е. отношений, в которых участвуют суверенные государства. Это и определяет специфику данной системы, под которой понимают комплекс правовых норм, характеризующийся единством и одновременно упорядоченным подразделением на отрасли, подотрасли и институты.

Межгосударственные отношения – это отношения между государствами, а также между государствами, нациями и народами, борющимися за признание своей независимости. Рассматривая межгосударственные отношения, необходимо учесть, что международно-правовые нормы регулируют прежде всего отношения между основными субъектами – государствами, но за последние годы существенно расширился круг участников международных отношений, и, как следствие, отношения, которые ранее входили во внутреннюю компетенцию государства, перешли в сферу общих интересов государств (например, обеспечение и защита прав и свобод человека)².

В международном праве сформировались следующие отрасли:

- право международных организаций;
- право внешних сношений;
- право международных договоров;
- право международной безопасности;
- международное морское и космическое право;

¹ Шаблова Е.Г., Жевняк О.В., Шишулина Т.П. Правоведение : учеб. пособие / под общ. ред. д-ра юрид. наук, проф. Е.Г. Шабловой. – Екатеринбург : Изд-во Урал. ун-та, 2016. – С. 170.

² Там же. – С. 171.

- международное уголовное право;
- международное экономическое право;
- международное гуманитарное право;
- международное экологическое право и другие¹.

Современное международное право определило основные цели взаимодействия государств, а тем самым и международно-правового регулирования. Среди основных принципов международного права можно выделить:

- принцип мирного сосуществования,
- принципы поддержания мира и международной безопасности,
- принципы международного сотрудничества,
- принципы защиты прав человека, народов и наций².

Сложившийся комплекс основных принципов международного права объединил, организовал и соподчинил группы норм, от которых государства не вправе отступать даже по взаимному согласию. Следовательно, генеральной социально-политической целью международного права является обеспечение нормального функционирования существующей системы международных отношений и ее развитие.

2. Дипломатическое и консульское право

Международные отношения осуществляются правительствами с помощью специальных органов внешних сношений, воплощающих в своей деятельности национальные интересы соответствующих государств. Характер внешнеполитической деятельности того или иного государства тесно связан с его конституционным строем.

Дипломатия – официальная деятельность органов внешних сношений по осуществлению целей и задач внешней политики, а также по защите прав и интересов государства и его граждан за границей. Это важнейшее средство внешней политики государства; ее организация и методы обусловливаются задачами той внешней политики, которую эта дипломатия осуществляет. Российская Федерация проводит самостоятельную и конструктивную внешнюю политику. Она основывается на последовательности и предсказуемости, взаимовыгодном прагматизме. Отличительная черта российской внешней политики – сбалансированность³. Это обусловлено геополитическим положением России как крупнейшей евразийской державы, которое предопределяет ответственность России за поддержание без-

¹ Юридический энциклопедический словарь / под ред. А.В. Малько. – 2-е изд. – Москва : Проспект, 2016. – С. 1070.

² Шаблова Е.Г. Указ. соч. – С. 171.

³ Там же. – С. 172.

опасности в мире на глобальном и региональном уровнях, предполагает развитие и взаимодополнение внешнеполитической деятельности на двусторонней и многосторонней основе.

Дипломатическое и консульское право – это совокупность договорных и обычных норм, определяющих правовой статус, порядок и условия деятельности государственных органов внешних сношений и должностных лиц дипломатических и консульских представительств¹. Это одна из старейших отраслей международного права.

Она возникла и стала развиваться со времени появления государств. Кодификация дипломатического и консульского права была осуществлена в результате принятия в 1961 году Венской конвенции о дипломатических сношениях, в 1963 г. – Венской конвенции о консульских сношениях, в 1969 году – Конвенции о специальных миссиях, в 1975 году – Конвенции о представительстве государств в их отношениях с международными организациями универсального характера.

Основными внутригосударственными актами Российской Федерации о правовом положении и деятельности зарубежных органов внешних сношений на территории нашей страны являются Конституция Российской Федерации, Положение о Министерстве иностранных дел Российской Федерации, Положение о Посольстве Российской Федерации, Положение о Чрезвычайном и полномочном после Российской Федерации в иностранном государстве, Положение о консульском учреждении Российской Федерации. Изучение правового статуса этих органов государственной власти относится к предмету конституционного и административного права.

Органы внешних сношений по месту пребывания разделяют на внутригосударственные и зарубежные. Внутригосударственные органы внешних сношений – парламент, глава государства, правительство и глава правительства, ведомство иностранных дел – осуществляют общее руководство внешними сношениями. Зарубежные органы внешних сношений – дипломатические представительства государств (посольства или миссии), консульские представительства, представительства при международных организациях, международные конференции и совещания – осуществляют свою деятельность за рубежом. Наиболее важными зарубежными органами внешних сношений являются дипломатические представительства государств, функции и деятельность которых регулируются Венской конвенцией о дипломатических сношениях.

Основными функциями дипломатического представительства являются:

- 1) представительство государства;
- 2) защита интересов своего государства и его граждан;

¹ Юридический энциклопедический словарь / под ред. А.В. Малько. – 2-е изд. – Москва : Проспект, 2016. – С. 1072.

- 3) ведение переговоров с правительством государства пребывания;
- 4) выяснение всеми законными средствами условий и событий в государстве пребывания;
- 5) поощрение дружественных отношений между своим государством и государством пребывания и развитие их взаимоотношений в области экономики, культуры и науки¹.

Российские органы внешних сношений обязаны строить свою деятельность в соответствии с правилами дипломатического протокола.

Дипломатическое представительство состоит из главы дипломатического представительства, дипломатического, административно-технического и обслуживающего персонала. Членами дипломатического представительства могут быть только граждане пославшего их государства. Граждане страны пребывания могут входить в обслуживающий персонал лишь с согласия их страны. Глава представительства является высшим представителем для граждан и юридических лиц своего государства в стране пребывания.

Венская конвенция устанавливает порядок назначения глав дипломатических представительств, их классы и ранги. Аккредитование главы представительства обусловлено получением агремента (согласия) на его назначение (ст. 4); другие сотрудники назначаются свободно своим государством.

Ст. 14 Конвенции устанавливает следующие три класса глав дипломатических представительств: послы, посланники и поверенные в делах. Глава представительства приступает к исполнению своих обязанностей, как правило, после вручения им главе государства верительной грамоты, т. е. документа, удостоверяющего статус посла (посланника). Совокупность глав дипломатических представительств в одной стране принято называть дипломатическим корпусом, который возглавляет дуайен (старейший) – тот из послов, который ранее других приступил к исполнению своих функций².

Вопросы, связанные с функциями и деятельностью консульских представительств, регулируются Венской конвенцией о консульских сношениях (1963 г.), а также консульскими межгосударственными конвенциями и консульскими уставами отдельных стран. Консульские представительства как зарубежные органы внешних сношений создаются по соглашению между заинтересованными государствами.

В соответствии со ст. 9 Венской конвенции главами консульских представительств могут быть генеральный консул, консул, вице-консул и консульский агент. Современная практика государств знает как штатных (должностных лиц, являющихся гражданами своего государства), так и

¹Анисимов А.П., Рыженков А.Я., Чикильдина А.Ю. Правоведение : учебник для бакалавров. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва : Юрайт, 2014. – С. 79.

²Шаблова Е.Г. Указ. соч. – С. 176.

нештатных (должностных лиц, назначаемых из граждан страны пребывания) консулов.

Порядок назначения консула определяется национальным законодательством. Так, в России консулы назначаются правительством, а, например, в Великобритании – главой государства (монархом). Для назначения консула, как правило, требуется предварительное согласие соответствующего государства, которое называется экзекатурой. При назначении на должность консул получает консульский патент, в котором указываются местопребывание консульского учреждения и границы консульского округа. Консул приступает к исполнению своих служебных обязанностей, как правило, после получения экзекатуры¹.

Функции консула закреплены в Конвенции о консульских сношениях, в консульских конвенциях и консульских уставах отдельных стран и сводятся к следующему:

1) изучение и анализ всеми законными способами экономической, торговой, культурной, научной жизни консульского округа и сообщение этих сведений своему правительству;

2) защита интересов своего государства и его граждан (физических и юридических лиц);

3) содействие развитию экономических, культурных, научных, торговых связей между двумя странами;

4) выполнение некоторых функций административного характера (исполнение обязанностей нотариуса, регистрация актов гражданского состояния и др.);

5) выдача виз на въезд в представляемую консулом страну;

6) оказание помощи морским и воздушным судам (в том числе военным).

Основными функциями консульского представительства России являются охрана и защита в государстве пребывания экономических и правовых интересов России, а также прав и интересов граждан и юридических лиц России с учетом законодательства государства пребывания. Выполняя эту функцию, консул может без особой доверенности представлять российских граждан в учреждениях государства пребывания.

Консульские представительства могут выдавать паспорта, продлевать, погашать визы на въезд в Россию и выезд из нее. Консул следит за тем, чтобы соблюдались права российских торговых судов и самолетов, имеет право выяснять обстоятельства происшествий, имевших место на судне или самолете, оказывает помощь экипажам.

Различают следующие функции российского консула в отношении российских военных кораблей, военно-вспомогательных судов и военных

¹ Шаблова Е.Г. Указ. соч. – С. 177.

самолетов: в соответствии с Консульским уставом консул обязан всемерно содействовать российским военным кораблям, находящимся в портах, территориальных и внутренних водах государства пребывания в пределах его консульского округа в вопросах связи с берегом, взаимоотношений с местными властями, материально-технического обеспечения.

Если отсутствует военный атташе, то консул принимает участие в решении всех вопросов, связанных с заходом военного корабля в порт. По прибытии военного корабля консул сообщает его командиру сведения, необходимые при сношении с местными властями. Консул обязан лично посетить прибывший корабль или отряд кораблей. В случае оставления тяжелообольного члена экипажа корабля на излечение в государстве пребывания консула последний должен следить за ходом лечения и обеспечить отправку российского гражданина на родину. Эти положения Консульского устава применимы и в отношении военных воздушных судов России.

Для успешного выполнения своих функций консульства пользуются привилегиями и иммунитетами, которые делятся на две группы: привилегии и иммунитеты консульских учреждений; личные привилегии и иммунитеты. Консульские помещения, архивы, служебная переписка, средства передвижения неприкосновенны; консульства освобождаются от налогов и пошлин. Также неприкосновенны должностные лица консульских учреждений, т. е. они не могут быть арестованы или заключены под стражу до вынесения судебного приговора. В отношении частных действий к консулам применима юрисдикция страны пребывания.

Все сотрудники консульских учреждений могут вызываться в суд в качестве свидетелей, но не обязаны давать показания, связанные с их консульской деятельностью. На основе двусторонних соглашений привилегии и иммунитеты могут быть расширены.

Правовой статус военных атташе в юридической литературе практически не рассматривается. Однако знание российскими офицерами функций и правового положения военных атташе является весьма актуальным как с точки зрения обороноспособности России, так и для практической деятельности военнослужащих, особенно находящихся за рубежом.

Международно-правовое оформление института военных атташе как постоянных военно-дипломатических представителей при посольствах и миссиях (от фр. *attashe* – «прикреплённый») произошло в 60-х годах XIX века. В 90-е годы XIX века появились военно-морские атташе, а в 20-е годы XX века – военно-воздушные¹.

Порядок назначения военных атташе одинаков во всех странах. Кандидатуру на пост военного атташе предлагает военное министерство и сообщает ведомству иностранных дел. В состав посольства могут включать-

¹ Анисимов А.П. Указ. соч. – С. 82.

ся в установленном порядке представители иных федеральных органов исполнительной власти и российских государственных учреждений. Условия их направления, назначения, деятельности и отзыва определяются в установленном порядке МИД России совместно с соответствующими федеральными органами исполнительной власти и российскими государственными учреждениями (Положение о Посольстве Российской Федерации, п. 12)¹.

Внешнеполитическое ведомство информирует страну пребывания о кандидатуре военного атташе. Ст. 7 Венской конвенции о дипломатических сношениях гласит, что в отношении военных, морских или авиационных атташе государство их пребывания может предложить, чтобы их имена сообщались заранее. Согласие государства запрашивается также на помощников и заместителей военного атташе. По прибытии в страну пребывания военный атташе представляется военному министру и министру иностранных дел.

Военный атташе и его сотрудники входят в состав дипломатического представительства. В своей служебной деятельности военный атташе подчиняется военному ведомству своей страны; в вопросах же общеполитических он работает под руководством дипломатического представителя. Военный атташе является советником посла по военным вопросам. Дипломатический ранг военного атташе и его сотрудников определяется национальным законодательством. В зависимости от воинских званий они приравниваются к поверенным в делах, советникам и секретарям дипломатического представительства.

Военные атташе аккредитуются в стране пребывания при военном ведомстве. Во главе корпуса военных атташе стоит старейшина. Им является, как правило, старший по рангу, а при равных рангах – первый по времени прибытия в данное государство. Корпус военных атташе так же, как и дипломатический корпус, имеет представительский характер: присутствует на военных маневрах, парадах и т. д. Старейшина корпуса представляет военных атташе перед военным ведомством (военным министром).

Порядок сношения военного атташе с военными властями страны пребывания устанавливается национальным законодательством. Военные атташе контактируют с военными властями страны пребывания с помощью отдела внешних сношений военного ведомства. В этом отделе военный атташе получает различные интересующие его справки, материалы, печатные издания, а также разрешения на посещение воинских частей, военных учебных заведений, учений, маневров и др. При посещении воинских частей военного атташе, как правило, сопровождает сотрудник отдела внешних сношений военного ведомства.

¹ Шаблова Е.Г. Указ. соч. – С. 180–181.

Функции военного атташе сводятся в основном к представительству своей армии и сбору информации об армии страны пребывания. Военный атташе представляет свою армию и ее командование в иностранном государстве. С этой целью он присутствует на парадах, маневрах, посещает воинские части и учреждения. Представительская функция заметно расширяется в военное время, когда военные атташе непосредственно (а не через посла) участвуют в переговорах с представителями страны пребывания (например, в союзном государстве) о координации действий. Военные атташе, находящиеся во время войны в нейтральных странах, наблюдают за соблюдением последними нейтралитета. Значительный круг обязанностей возлагается на военного атташе в связи с пребыванием военных кораблей его страны во внутренних и территориальных водах иностранного государства.

Основной функцией военного атташе является сбор военной, научно-технической и оперативной стратегической информации. Военный атташе должен владеть всеобъемлющими сведениями о вооруженных силах и органах национальной безопасности страны пребывания, о военном значении тех или иных событий во внутренней и внешней жизни государства.

Деятельность военного атташе по сбору информации должна соответствовать общепризнанным нормам и принципам международного права, согласно которым он осуществляет свою деятельность легальными средствами. Сотрудники военного атташата обязаны уважать законы и обычаи страны пребывания, не вмешиваться в ее внутренние дела. Помимо сбора информации из официальных источников, военный атташе ведет личные наблюдения; с этой целью он с разрешения военного ведомства присутствует на военных мероприятиях, посещает военные объекты, совершает поездки по стране.

Статус военного атташе определяется нормами воинской вежливости, т. е. льготами и почестями, которые имеют военнослужащие страны пребывания.

Дипломатические привилегии и иммунитеты – совокупность особых прав и преимуществ, которые предоставляются иностранным дипломатам, дипломатическим представительствам в странах пребывания в целях успешного выполнения возложенных на них функций. Привилегии и иммунитеты отличаются тем, что первые представляют собой преимущества (льготы), а вторые касаются ограничений местной юрисдикции в отношении дипломатов. Они включают:

- 1) привилегии и иммунитеты представительства;
- 2) личные привилегии и иммунитеты¹.

¹ Шаблова Е.Г. Указ. соч. – С. 181.

Привилегии и иммунитеты представительства включают в себя защиту его помещений от внешнего вмешательства, что закреплено в ст. 22 Венской конвенции: помещения представительства неприкосновенны; власти государства пребывания не могут вступать в эти помещения без согласия главы представительства.

Неприкосновенность помещения – это норма международного права; она носит абсолютный характер. Неприкосновенность помещения не означает, что его можно использовать для предоставления в нем убежища лицам, преследуемым властями страны пребывания. Помещения представительства освобождаются от всех государственных и местных налогов, сборов, пошлин, кроме таких, которые представляют собой плату за отдельные виды обслуживания.

В тесной связи с неприкосновенностью дипломатического представительства находится неприкосновенность архивов и документов. Ст. 24 Венской конвенции устанавливает, что архивы и документы представительства неприкосновенны в любое время и независимо от их местонахождения. Для осуществления своих функций представительство должно обладать свободой сношения со своим правительством. С этой целью в ст. 27 Венской конвенции сказано, что государство пребывания должно способствовать свободному сношению дипломатического представительства со своим правительством, со своими консульствами, с посольствами и консульствами третьих стран. При этом могут быть использованы средства сообщения, находящиеся вне контроля властей страны пребывания: курьеры, дипломатическая почта, шифровки. Дипломатическое представительство может пользоваться радиосвязью лишь с согласия государства пребывания (ст. 27).

Дипломатическая почта неприкосновенна при условии, что она содержит только дипломатические документы. Дипкурьер неприкосновенен, он не может быть арестован или задержан.

К числу привилегий и иммунитетов представительства относится и право пользования флагом и гербом своего государства на помещениях и средствах передвижения. Личные привилегии и иммунитеты распространяются на дипломатический, административно-технический и обслуживающий персонал. К традиционным общепризнанным привилегиям и иммунитетам дипломатических работников и членов их семей относятся:

- неприкосновенность личности,
- иммунитет в отношении юрисдикции,
- освобождение от налогов, сборов, повинностей, штрафов, таможенных пошлин и таможенного досмотра.

Согласно ст. 20 Венской конвенции, личность дипломатического агента неприкосновенна. Он не подлежит аресту или задержанию в какой бы то ни было форме. Власти страны пребывания должны принимать все

разумные меры для того, чтобы предотвратить любое покушение на личность, свободу и достоинство дипломата.

Дипломатический иммунитет (от лат. *immunitas* – освобождение от чего-либо) является ныне одним из основных институтов международного права. Нарушение иммунитета представителей иностранного государства рассматривается как причинение ущерба его существенным интересам. Такое нарушение способно осложнить отношения государств и тем самым нанести ущерб интересам принимающего государства.

В прошлом обычно ссылались на концепцию экстерриториальности, согласно которой дипломатическое представительство является частью территории представляемого государства. Однако на самом деле территория дипломатического представительства отнюдь не исключается из сферы территориального верховенства страны пребывания и тем более не является частью территории представляемой страны. Ни здание представительства, ни его территория не изымаются из суверенитета страны пребывания. Их изъятие из местной юрисдикции носит ограниченный, функциональный характер.

В ст. 25 Венской конвенции говорится, что государство пребывания должно предоставлять все возможности для выполнения представительством своих функций. Лица, пользующиеся дипломатическим иммунитетом, не находятся вне территории страны пребывания и не изъяты полностью из ее юрисдикции. Венская конвенция закрепила норму, согласно которой такие лица обязаны уважать законы и постановления государства пребывания (ч. 1, ст. 41). Следовательно, нормы права страны пребывания являются для них обязательными. Однако применение к этим лицам мер уголовной и гражданско-правовой ответственности и наложение административных взысканий (наказаний) полностью исключается.

Россия строго соблюдает эти нормы, что нашло свое выражение в национальном законодательстве. Так, ч. 4 ст. 11 Уголовного кодекса РФ предусматривает, что вопрос об уголовной ответственности дипломатических представителей иностранных государств и иных граждан, которые пользуются иммунитетом, в случае совершения этими лицами преступления на территории Российской Федерации разрешается в соответствии с нормами международного права. Ст. 360 Уголовного кодекса РФ устанавливает, что нападение на представителя иностранного государства или сотрудника международной организации, пользующегося международной защитой, а равно на служебные или жилые помещения либо транспортное средство лиц, пользующихся международной защитой (если это деяние совершено в целях провокации войны или осложнения международных отношений) наказывается лишением свободы на срок от трех до восьми лет.

Законодательство других стран также предусматривает суровые меры наказания за посягательство на жизнь дипломатического представителя¹.

Дипломатический работник пользуется в стране пребывания иммунитетом в отношении уголовной, гражданской и административной юрисдикции. Изъятие из уголовной юрисдикции является полным. Применение к дипломатическому работнику мер уголовного характера может привести к разрыву дипломатических отношений. Изъятие дипломатического работника из уголовной юрисдикции означает, что судебные и следственные органы признают такие дела неподсудными. Немедленно подлежит прекращению любое уголовное дело против дипломатического представителя. Иммунитет дипломата в отношении юрисдикции государства пребывания дополняется тем, что дипломат не обязан давать свидетельские показания, а в случае согласия давать такие показания он не обязан являться для этого в судебные или следственные органы страны и власти страны пребывания не могут принять в отношении него никаких исполнительных мер. Иммунитет от уголовной юрисдикции не означает, что дипломат может не считаться с законами страны пребывания.

Согласно ст. 31 Венской конвенции, дипломатический работник освобождается от всех государственных и местных налогов, сборов и пошлин, за исключением: косвенных налогов, включаемых в цену товаров или обслуживания; сборов и налогов на частное недвижимое имущество; сборов, взимаемых за отдельные виды обслуживания. Дипломатический работник освобождается от трудовых, государственных, военных повинностей (таких, как реквизиция, военный постой), а также от всех таможенных пошлин, налогов на предметы, предназначенные для личного пользования. Привилегии и иммунитеты распространяются и на членов семьи дипломата при условии, что они будут строго соблюдать правила и обычаи страны пребывания.

Венская конвенция распространяет привилегии и иммунитеты на административно-технический и обслуживающий персонал; однако при этом делаются исключения в отношении гражданской и административной юрисдикции, а также некоторых таможенных льгот (ст. 37). В практике большинства государств признается, что административно-технический и обслуживающий персонал пользуется иммунитетом в отношении действий, совершаемых при исполнении служебных обязанностей; члены этого персонала освобождаются от налогов, сборов и пошлин на заработок. Такие привилегии и иммунитеты административно-техническому и обслуживающему персоналу, как правило, предоставляются на условиях взаимности.

¹ Юридический энциклопедический словарь / под ред. А.В. Малько. – 2-е изд. – Москва : Проспект, 2016. – С. 1079.

3. Понятие международного экономического права

Международное экономическое право – отрасль международного права, принципы и нормы которой регулируют экономические отношения между его субъектами.

Такое понимание международного экономического права является доминирующим в доктрине и особенно в практике. Но существуют и иные концепции. Из них наиболее часто встречающейся, пожалуй, является та, согласно которой к международному экономическому праву причисляют все виды правовых норм, имеющих отношение к международным экономическим связям.

Некоторые исследователи полагают, что международное экономическое право охватывает широкий круг законов и обычной практики, которые регулируют отношения между действующими лицами разных государств. Оно включает: частное право, местное право, национальное право и международное право. Из этого видно, что речь идет не об отрасли международного права, а о некоем конгломерате норм различной правовой природы. Такая концепция может быть использована для определения содержания справочника или учебника по международному экономическому праву. Практикующему юристу удобно иметь под рукой все виды норм, относящихся к международным экономическим связям. Но при этом необходимо различать разные виды норм, поскольку им присущ различный механизм действия, разная сфера и т. д.¹

Предмет международного экономического права охватывает многообразные виды отношений с существенной спецификой, а именно: торговые, финансовые, инвестиционные, транспортные и др. Соответственно, международное экономическое право представляет собой исключительно крупную и многоплановую отрасль, охватывая такие подотрасли, как международное торговое, финансовое, инвестиционное, транспортное право.

Глобализация экономики обусловила рост ее роли как в мировой политике, так и в жизни любого государства. Глобализация представляет собой объективную закономерность и имеет большое значение для развития экономики, хотя в то же время порождает немало сложных проблем. На первое место выдвигается проблема управляемости мировым хозяйством. Глобализация экономики привела к тому, что управление ею возможно только совместными усилиями государств. Попытки решать проблемы с учетом интересов лишь некоторых государств дают отрицательные результаты.

Совместные усилия государств должны опираться на право. Международное экономическое право выполняет важные функции поддержания общеприемлемого режима функционирования мировой экономики, защиты долговременных общих интересов, противодействия попыткам отдельных государств добиться временных преимуществ за счет других; служит инструментом смягчения противоречий между политическими целями отдельных государств и интересами мировой экономики.

¹ Шаблова Е.Г. Указ. соч. – С. 182–183.

Лекция по теме № 7 «Основы гражданского права»

1. Понятие, предмет, метод и источники гражданского права.
2. Понятие и содержание гражданских правоотношений.
3. Право собственности: понятие и содержание. Приобретение и прекращение права собственности.
4. Понятие обязательств и основания их возникновения. Обеспечение исполнения обязательства.
5. Понятие наследования. Наследование по закону и завещанию.

Государство есть некая совокупность объединившихся частных домов и сильно лишь в том случае, если преуспевают его граждане – каждый в отдельности.

Плутарх

1. Понятие, предмет, метод и источники гражданского права

Термин и понятие «гражданское право» происходит от латинского термина и понятия *jus civile*, что означает «право гражданское». Выделение последнего из системы публичного права как единого права свободных римлян, существовавшего на ранних стадиях развития древнеримского государства, было связано с развитием на территории Рима товарного производства. Существование и широкое распространение товарно-денежных отношений в так называемый позднеклассический период развития римского государства, вызвавшее отпочкование частных интересов из всей системы существовавших прежде общих интересов, послужило толчком и первопричиной разделения римского права на публичное, опосредующее общие интересы римских граждан, и частное (прототип современного гражданского) право, регулирующее и защищающее частные интересы.

Гражданское право представляет собой отрасль российского права, которая регулирует имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, складывающиеся между физическими и юридическими лицами, а также публичными субъектами на началах равенства, автономии воли, имущественной самостоятельности и инициативы участников этих отношений¹.

¹ Бошно С.В. Правоведение: основы государства и права. – Москва : Юрайт, 2016. – С. 312.

Каждое лицо, для того чтобы вступать в такие отношения, должно иметь некоторый объем имущества, которым оно может распоряжаться по собственному усмотрению. Государство в эти отношения может вступать лишь как участник, равный гражданам и юридическим лицам.

Гражданский кодекс РФ конкретизирует особенности частных правовых отношений, устанавливая в ст.1 следующие *принципы*:

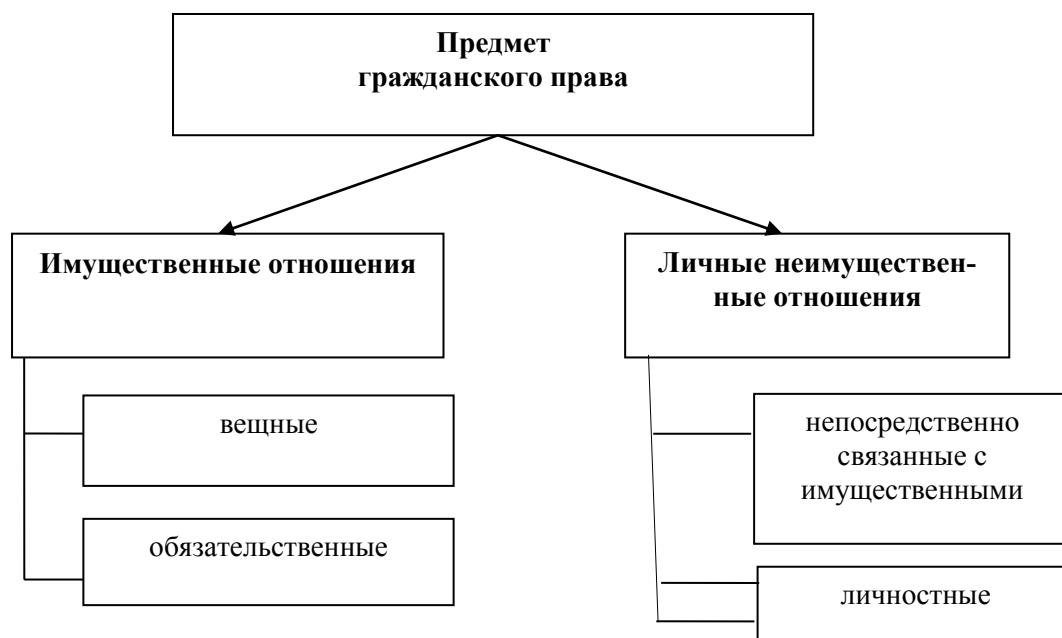
1) невмешательство государства в гражданско-правовые отношения либо минимальное вмешательство (например, для защиты от произвола монополий, для охраны окружающей среды);

2) инициатива и диспозитивность участников, которые приобретают и осуществляют свои права своей волей и в своих интересах. *Инициатива* и *диспозитивность* означают свободу распоряжения своим имуществом, свободу в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

3) самостоятельная ответственность, которая вытекает из предыдущего принципа;

4) судебная защита своих прав, что гарантирует независимость и равенство участников гражданско-правовых отношений.

Предмет гражданского права – это общественные отношения, регулируемые гражданским правом (см. схему).



Для предмета гражданского права характерны два вида общественных отношений: а) *имущественные отношения*, т. е. отношения, возникающие по поводу различного рода материальных благ – услуг, выполнения

определенных видов работ, вещей и пр., и б) *личные неимущественные отношения*, непосредственно связанные по общему правилу с имущественными отношениями.

Ст. 2 Гражданского кодекса РФ, в частности, устанавливает следующее: «Гражданское законодательство определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности), регулирует договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения»¹.

Говоря о содержании предмета гражданского права, следует отметить, что доминирующую роль в нем среди всех составляющих предмет гражданского права отношений играют *имущественные отношения*, выступающие в товарно-денежной форме и связанные с обладанием и распоряжением имуществом (вещи, деньги, ценные бумаги, а также имущественные права, например вклад в банке).

Имущественные отношения всегда возникают и существуют либо в связи с *нахождением имущества у определенного лица*, либо в связи с *переходом имущества от одного лица к другому*, в связи с чем их подразделяют на две группы²:

1. *Вещные отношения*. Такие отношения связаны с принадлежностью, обладанием тем или иным имуществом, по поводу которого не был заключен договор. Обладатель вещи относится к ней как к своей, иначе говоря, владеет, пользуется, распоряжается имуществом самостоятельно, а также несет бремя заботы, ухода за имуществом. Вещные отношения существуют в виде отношений собственности, а также в виде отношений владения, пользования и распоряжения чужим имуществом (хозяйственное ведение, оперативное управление, право сервитутного типа, пожизненное наследуемое владение земельным участком);

2. *Обязательственные отношения*. Данные отношения связаны с переходом имущественных благ от одних лиц к другим, реализуют процесс обмена объектов гражданских прав. Обязательственные отношения могут возникать из различных оснований, важнейшими из которых являются договор, а также односторонняя сделка.

Важной составной частью предмета гражданского права, наряду с имущественными отношениями, являются *личные неимущественные отношения*. Это такие отношения, предметом которых являются нематери-

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) : федеральный закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ (с изм и доп.) // Российская газета. – 1994. – 8 дек.

² Кашанина Т.В, Кашанин А.В. Российское право : учебник. – Москва: Норма : ИН-ФРА-М, 2011. – С. 375–376.

альные блага (честь, достоинство, имя, авторство на произведение литературы, искусства, на изобретение, торговый знак), а также те отношения, которые неотделимы от личности (например, произведение, написанное конкретной личностью – автором произведения). Личные неимущественные отношения подразделяются на:

1) *непосредственно связанные с имущественными*, т.е. такие отношения, вступление в которые может повлечь имущественные последствия для субъекта данных отношений. Это, например, отношения по поводу авторства на произведение литературы, искусства, на изобретение и др. Так, осуществление авторского права связано с получением вознаграждения за опубликование произведения;

2) *личностные (непосредственно не связанные с имущественными)*, т.е. отношения, возникающие по поводу защиты чести, достоинства, доброго имени, неприкосновенности частной жизни, переписки и т.д. Будучи похожими на вещные отношения, они наилучшим образом защищаются именно с помощью гражданско-правовых средств. Кроме того, в некоторых случаях при нарушении данных отношений возможно наступление невыгодных имущественных последствий для их участников.

Метод гражданского права – совокупность закрепленных в законодательном порядке способов и средств воздействия гражданско-правовых норм на составляющие предмет данной отрасли права общественные отношения. Его отличают следующие особенности:

1) признание юридического равенства участников гражданских правоотношений, благодаря чему обеспечиваются независимость субъектов, отсутствие между ними отношений власти и подчинения;

2) регулирование позитивных правоотношений между субъектами с помощью приема правонаделения, в связи с чем субъекты приобретают и осуществляют свои права самостоятельно, на основе собственного волеизъявления;

3) разрешение конфликтов между сторонами на основе личной договоренности или судом;

4) использование средств гражданско-правовой ответственности в основном имущественного и компенсационного характера.

Иначе говоря, в системе гражданско-правового регулирования преобладают способы и средства воздействия норм права на общественные отношения, наполняющие собой содержание характерного для гражданского, равно как и для других отраслей частного права, *диспозитивного метода*.

Рассмотрим *источники гражданского права*. Будучи Основным законом, *Конституция РФ* содержит в себе, наряду с основополагающими принципами и нормами различных отраслей права, также соответствующие принципы и нормы гражданского права. В их числе, например, осно-

вополагающие положения, касающиеся права частной собственности и права наследования, охраняемые и гарантируемые законом согласно ст. 35 Конституции РФ; право владения, пользования и распоряжения землей и другими ресурсами, гарантируемое ст. 36, при условии, что осуществление этого права не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает прав и законных интересов иных лиц, и др.

Конституция России относит гражданское законодательство к предметам исключительного ведения Российской Федерации, что означает регулирование гражданско-правовых отношений только актами, издаваемыми федеральными органами государственной власти.

В системе гражданского законодательства первое место занимает *Гражданский кодекс Российской Федерации*. Все иные акты, в том числе федеральные законы, не должны противоречить данному Кодексу.

ГК РФ состоит из четырех частей:

Часть 1 (принята 21 октября 1994 г.):

Раздел I. Общие положения;

Раздел II. Право собственности и другие вещные права;

Раздел III. Общая часть обязательственного права.

Часть 2 (принята 22 декабря 1995 г.):

Раздел IV. Отдельные виды обязательств.

Часть 3 (принята 1 ноября 2001 г.):

Раздел V. Наследственное право.

Раздел VI. Международное частное право.

Часть 4 (принята 24 ноября 2006 г.):

Раздел VII. Права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.

Кроме названного Кодекса существует целый ряд *федеральных законов*, регулирующих гражданские правоотношения. Так, например, федеральный закон «О защите прав потребителей» регулирует отношения, возникающие между потребителями и изготовителями, исполнителями, импортерами, продавцами при продаже товаров (выполнении работ, оказании услуг). Большинство юридических лиц функционируют на основании специализированных законов о них: «Об акционерных обществах», «Об обществах с ограниченной ответственностью», «О государственной регистрации юридических лиц».

Гражданские отношения могут регулироваться *указами Президента Российской Федерации* (например, «Об особенностях приватизации предприятий нефтяной промышленности») и *постановлениями Правительства Российской Федерации* (например, «О размещении на конкурсной основе средств федерального бюджета на инвестиционные проекты», «О регулировании риэлторской деятельности»).

Гражданско-правовые нормы могут содержаться в *нормативных правовых актах федеральных органов исполнительной власти*. Следует отметить, что в соответствии с пунктом 7 ст. 3 ГК РФ федеральные органы исполнительной власти могут издавать акты, содержащие нормы гражданского права, в случаях и в пределах, предусмотренных Гражданским кодексом Российской Федерации, другими законами и иными правовыми актами (например, Инструкция Федеральной налоговой службы «О налоге на имущество предприятий»).

В числе источников гражданского права следует назвать, кроме того, предусмотренные Конституцией РФ (ч. 4 ст. 15) и Гражданским кодексом РФ *общепризнанные принципы и нормы международного права, а также международные договоры Российской Федерации*. Выделяя данные принципы, нормы и договоры в качестве источников гражданского права, законодатель устанавливает, что:

а) все они являются составной частью правовой системы Российской Федерации;

б) международные договоры РФ применяются непосредственно к отношениям, составляющим предмет гражданского права, кроме случаев, когда «из международного договора следует, что для его применения требуется издание внутригосударственного акта»;

в) если международным договором России установлены иные правила, «чем те, которые предусмотрены гражданским законодательством, применяются правила международного договора».

Специфический источник гражданского права – *обычай делового оборота*. Существование обычаев делового оборота в гражданском праве предусмотрено Гражданским кодексом РФ. Согласно п. 1 ст. 5 ГК РФ под обычаем делового оборота следует понимать не предусмотренное ни законодательством, ни договором, самостоятельно сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения.

Обычаи делового оборота при определенных обстоятельствах могут быть применены судами при разрешении споров, возникающих между сторонами, занимающимися предпринимательской деятельностью. Причем применение обычая не зависит от того, зафиксирован он в каком-либо документе или не зафиксирован. В соответствии со п. 2 ст. 5 Гражданского кодекса РФ обычаи делового оборота, противоречащие обязательным для участников соответствующего отношения положениям законодательства или договору, не применяются.

Органы власти субъектов Российской Федерации и органы местного самоуправления не вправе издавать акты, содержащие нормы гражданского права.

Важное практическое значение для гражданского, равно как и для других отраслей, российского права имеют *руководящие разъяснения по вопросам применения законодательства Пленума Верховного Суда РФ, а также постановления Конституционного Суда РФ*. Данные, юридические по своему характеру, акты официально не признаются источниками права, хотя в ряде случаев и содержат нормы права.

2. Понятие и содержание гражданских правоотношений

Гражданское правоотношение – это основанное на нормах гражданского законодательства отношение, складывающееся по поводу имущественных и неимущественных благ, участники которого выступают носителями гражданских прав и обязанностей.

Специфические особенности гражданские правоотношения:

а) субъекты – стороны этих отношений в имущественном и организационном плане полностью самостоятельны, независимы друг от друга;

б) в юридическом отношении они равны между собой, вследствие чего обязанность одной стороны соотносится с субъективным правом другой не как государственно-властное или иное по своему характеру веление, а как имущественное притязание;

в) юридическими гарантиями субъективных прав каждой из сторон – участниц гражданско-правовых отношений служат свойственные только гражданскому праву способы их защиты и соответствующие меры ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение сторонами их обязанностей. Способы защиты в гражданском правоотношении субъективных прав и меры ответственности носят в основном имущественный характер.

Содержание гражданско-правовых, равно как и любых иных, правоотношений составляют *субъективные права и юридические обязанности* их сторон.

Субъективное право выступает при этом как мера дозволенного поведения субъектов гражданского правоотношения, а *субъективная юридическая обязанность* – как мера должного поведения каждого из участников гражданско-правовых отношений.

Субъективное гражданское право сводится в конечном счете к наличию предоставленных субъекту правоотношения различных юридических возможностей – *правомочий*. В отношении субъекта гражданско-правовых отношений – кредитора в качестве таких правомочий выступают *правомочия требовать от другой стороны – обязанного субъекта (должника) исполнения соответствующих возложенных на него обязательств* в виде совершения определенных действий по выполнению работ, передачи имущества, денежных средств и пр. Кроме того, кредитор обладает право-

мочиями на защиту своих нарушенных прав, *правомочиями требовать применения к должнику соответствующих мер государственного воздействия* с целью восстановления нарушенных прав.

Основной смысл *субъективных юридических обязанностей* заключается в необходимости субъекта гражданско-правовых отношений – носителя данных юридических обязанностей совершить в пользу другого лица – обладателя соответствующих правомочий определенные действия или же воздержаться от совершения этих действий. В тех случаях, когда к субъекту гражданско-правовых отношений предъявляются требования совершения тех или иных действий, когда он побуждается к их совершению, такого рода обязанности обычно именуются *позитивными обязанностями*. Это обязанности *активного типа*.

Во всех остальных случаях, когда от обязанного лица – субъекта гражданско-правовых отношений требуется воздержание от совершения тех или иных действий, связанных, например, с причинением вреда окружающей среде, с нарушением прав и законных интересов другого лица или лиц, то такого рода обязанности, исходящие по своей природе из гражданско-правовых запретов, классифицируют как *негативные обязанности*. Они существуют как обязанности *пассивного типа*¹.

Понятием субъекта гражданско-правовых отношений охватывается круг лиц, являющихся участниками имущественных и тесно связанных с ними личных неимущественных отношений, регулируемых с помощью норм гражданского права. Субъекты гражданских, так же как и субъекты всех иных, правоотношений именуются лицами. Понятие «лица» является родовым, распространяющимся на всех участников гражданско-правовых отношений:

- физических лиц (граждан Российской Федерации, иностранных граждан, лиц без гражданства),
- юридических лиц – коммерческих и некоммерческих);
- публично-правовые образования (Российскую Федерацию, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования).

Среди субъектов гражданско-правовых отношений законодатель выделяет в первую очередь граждан – физических лиц. Термин и понятие «гражданин» указывает, как известно, на постоянную политико-правовую связь лица с государством, на наличие взаимных политических и иных прав и обязанностей у лица и государства. В силу этого логично предположить, что гражданское законодательство, используя термин и понятие «гражданин», адресуется исключительно к гражданам Российской Федерации. Но вместе с тем оно устанавливает, что правила (нормы), содержащи-

¹ Марченко М.Н., Дерябина Е.М. Правоведение : учебник. – Москва : Проспект, 2016. – С. 226.

еся в гражданском законодательстве, применяются и к отношениям с «участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом».

Для такого юридического понятия как субъект гражданско-правового отношения законодатель определяет определенные требования, а при необходимости вносит в них изменение. В первую очередь это относится к понятию и содержанию таких, в равной мере касающихся как физических, так и юридических лиц, требований, своего рода их признаков и черт, как обладание ими *гражданской правосубъектностью, т.е. установленной и гарантированной государством лицу возможностью быть участником гражданских правоотношений.*

Составляющими гражданской правосубъектности любой категории лиц (граждан, юридических лиц) являются гражданская правоспособность и гражданская дееспособность (однако содержание правоспособности и дееспособности различных категорий лиц неодинаково).

Гражданская правоспособность – это признанная законом способность иметь права и нести обязанности. Смысл ее состоит в том, что только при ее наличии возможно возникновение конкретных прав и обязанностей. В Российской Федерации гражданская правоспособность признается в равной мере за всеми гражданами. Она возникает в момент рождения гражданина и прекращается с его смертью. Статья 18 ГК РФ определяет примерный перечень прав, составляющих содержание гражданской правоспособности: иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах, иметь авторские права на свое произведение.

Дееспособность граждан (физических лиц) – это способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их.

Смысл категории дееспособности заключается в том, что только при ее наличии лицо сможет активно участвовать в имущественном обороте, лично, без чьего-либо согласия заключая договоры, выдавая доверенности и т.д. Наличие дееспособности также означает наличие *деликтоспособности*, т.е. способности самому нести ответственность за неправомерные действия. Никто не может быть ограничен в дееспособности иначе как в случаях и в порядке, установленных законом. Недействителен полный или частичный отказ гражданина от дееспособности, за исключением случаев, когда такие сделки прямо допускаются законом.

По сравнению с правоспособностью, которая принадлежит в равной мере каждому физическому лицу, дееспособность не является одинаковой для всех граждан.

Законодатель различает несколько *видов дееспособности*: *полную дееспособность*, *дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет* и *дееспособность несовершеннолетних в возрасте от 6 до 14 лет*.

Полная дееспособность наступает у физических лиц с наступлением их совершеннолетия, т. е. по достижении 18-летнего возраста.

В тех случаях, когда законом допускается вступление в брак до достижения совершеннолетия, лицо, не достигшее 18-летнего возраста, приобретает, согласно ГК РФ, дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак. Полная дееспособность, приобретенная в результате заключения брака, сохраняется и в случае расторжения брака до достижения 18-летнего возраста (п. 2 ст. 21 ГК РФ).

Полная дееспособность наступает у несовершеннолетнего лица и тогда, когда по достижении 16-летнего возраста гражданин работает по трудовому договору, в том числе по контракту, или с согласия родителей, усыновителей или попечителя занимается предпринимательской деятельностью.

В соответствии с действующим гражданским законодательством «объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация) производится по решению органа опеки и попечительства – с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия – по решению суда» (п. 1 ст. 27 ГК РФ). В законе особо оговаривается при этом, что родители, усыновители и попечитель не несут ответственности по обязательствам эмансипированного несовершеннолетнего, и в частности, по обязательствам, возникшим вследствие причиненного им вреда. Наличие у физического лица полной дееспособности означает его способность своими действиями приобретать и осуществлять любые, в пределах действующего законодательства, имущественные и личные неимущественные права, создавать и исполнять любые, не противоречащие существующим законам обязательства.

Наряду с полной дееспособностью законодатель предусматривает существование также *неполной (частичной) дееспособности несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет*. Согласно ст. 26 ГК РФ несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе самостоятельно совершать лишь следующие действия:

- 1) распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами;
- 2) осуществлять права автора произведения науки, литературы или искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;
- 3) в соответствии с законом вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими;
- 4) совершать мелкие бытовые и иные сделки, предусмотренные законом.

Во всех других случаях при совершении тех или иных сделок они действуют лишь с письменного согласия своих законных представителей – родителей, усыновителей или попечителя. По сделкам, которые несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе совершать самостоятельно, они также самостоятельно несут имущественную ответственность в соответствии с Гражданским кодексом РФ.

Разновидностью неполной (частичной) дееспособности является *дееспособность несовершеннолетних, не достигших 14 лет (малолетних)*. Согласно ст. 28 ГК РФ малолетние в возрасте от 6 до 14 лет вправе совершать самостоятельно лишь следующие сделки:

- 1) мелкие бытовые сделки;
- 2) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения либо государственной регистрации;
- 3) сделки по распоряжению средствами, предоставленными законным представителем или с согласия последнего третьим лицом для определенной цели или для свободного распоряжения. Все иные сделки несовершеннолетние в возрасте от 6 до 14 лет не могут совершать самостоятельно. От их имени все иные сделки могут совершать только их родители, усыновители или опекуны.

Имущественная ответственность по сделкам малолетних, в том числе и по тем, которые совершены ими самостоятельно, несут их родители, усыновители и опекуны, если не докажут, что обязательство было нарушено не по их вине. Эти же лица отвечают также и за вред, причиненный малолетними.

В соответствии с действующим гражданским законодательством допускается ограничение дееспособности физических лиц, причем не только тех, которые обладают полной дееспособностью, но и тех, которые имеют неполную (частичную) дееспособность. В отношении последних Гражданский кодекс РФ предусматривает, что при наличии достаточных оснований «суд по ходатайству родителей, усыновителей или попечителя либо органа опеки и попечительства может ограничить или лишить несовершеннолетнего в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет права самостоятельно распоряжаться своими заработком, стипендией или иными доходами» (п. 4 ст. 26). Исключение составляют те случаи, когда имела место эмансипация или же когда лицо в соответствии с законом вступило в брак до достижения своего совершеннолетия и тем самым приобрело полную дееспособность.

В отношении лиц, обладающих полной дееспособностью, Гражданский кодекс РФ устанавливает, что физические лица – граждане, которые вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставят свои семьи в тяжелое материальное положение, могут быть *ограничены судом в дееспособности* в порядке, предусмотренном гражданским процессуальным законодательством. Над каждым из этих

лиц устанавливается *попечительство*. Лицо, ограниченное в дееспособности, может совершать самостоятельно только мелкие бытовые сделки.

Наряду с ограничением дееспособности в Гражданском кодексе РФ предусматривается также возможность *признания гражданина недееспособным*. Недееспособность может быть признана только судом и в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Основанием для такого признания является психическое расстройство лица, вследствие которого оно не может понимать значения своих действий или руководить ими.

После признания лица недееспособным над ним устанавливается *опека*. Опекун совершает все сделки от имени лица, признанного недееспособным.

Согласно ст. 48 ГК РФ *юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от его имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, нести обязанности, быть истцом и ответчиком в суде*.

Как субъект гражданских правоотношений юридическое лицо обладает следующими признаками:

1. *Организационное единство* – означает наличие устойчивых существенных связей между людьми, структурную и функциональную дифференциацию, определенную иерархию, разделение труда, а также четкую регламентацию отношений между участниками. Данный признак юридического лица закрепляется в нормативных правовых актах, регулирующих деятельность этого вида юридических лиц, и отражается в его учредительных документах. Законом также устанавливается перечень тех сведений, которые должны содержаться в учредительных документах.

2. *Наличие обособленного имущества*, которое создает материальную базу для деятельности юридического лица. Согласно ст. 48 ГК РФ, имущество может находиться в собственности, оперативном управлении или хозяйственном ведении. Обособленное имущество включает в себя вещи, права на вещи и обязанности по поводу вещей.

3. *Способность отвечать по обязательствам своим имуществом*. По общему правилу, юридические лица отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом. Обратная сторона этого правила: участники (учредители) юридического лица не отвечают по его долгам своим имуществом. Только в порядке исключения можно возложить бремя имущественной ответственности на собственность участников (например, в полных товариществах).

4. *Способность выступать в имущественном обороте от своего имени*. Выступая в имущественном обороте, юридическое лицо обладает

фирменным наименованием, закрепленным в учредительных документах. Заключая сделки, юридическое лицо приобретает права и обязанности для себя, а не для участников или для структурных подразделений.

5. *Возможность предъявлять иски и выступать в качестве ответчика в суде.*



Гражданский кодекс РФ называет различные организационно-правовые формы юридических лиц, в частности, *по характеру деятельности* выделяют:

а) **коммерческие** – такие организации, которые в качестве основной цели своей деятельности преследуют извлечение прибыли, а также распределяют прибыль между участниками. К таковым относятся хозяйственные общества и товарищества, производственные кооперативы; государственные и муниципальные унитарные предприятия;

б) *некоммерческие* – организации, не имеющие извлечение прибыли в качестве основной цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками. Это потребительские кооперативы, общественные или религиозные организации (объединения), благотворительные и иные фонды, финансируемые собственником учреждения и другие. Перечень некоммерческих организаций, приведенный в ГК РФ, является открытым. Некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы.

Правоспособность юридического лица, так же, как и его дееспособность, возникает в момент создания юридического лица и прекращается в момент завершения его ликвидации. Моментом создания юридического лица считается, согласно закону, момент его государственной регистрации. Статья 51 ГК РФ предписывает, что юридическое лицо «подлежит государственной регистрации в органах юстиции в порядке, определяемом законом о регистрации юридических лиц», и что нарушение установленного законом порядка образования юридического лица или «несоответствие его учредительных документов закону» влечет за собой отказ в государственной регистрации юридического лица.

Условиям и порядку ликвидации юридических лиц посвящен целый ряд статей Гражданского кодекса РФ, в частности ст. 61–65, 119 и др. Юридическое лицо в России может быть ликвидировано как по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами, так и по решению суда.

Причинами его ликвидации *в первом случае* могут быть:

- а) истечение срока, на который было создано юридическое лицо;
- б) достижение цели, ради которой оно создавалось;
- в) признание судом недействительной регистрации юридического лица в связи с допущенными при его создании нарушениями закона или иных правовых актов, если эти нарушения носили неустранимый характер.

Основаниями для ликвидации юридического лица *в судебном порядке* могут служить:

- 1) осуществление им деятельности без надлежащего разрешения (лицензии);
- 2) осуществление деятельности, запрещенной законом;
- 3) осуществление деятельности, сопровождающейся «неоднократными или грубыми нарушениями закона или иных правовых актов»;
- 4) «систематическое осуществление общественной или религиозной организацией (объединением), благотворительным или иным фондом деятельности, противоречащей его уставным целям»;
- 5) иные случаи, предусмотренные Гражданским кодексом РФ (п. 2 ст. 61).

Российская Федерация и ее субъекты, а также муниципальные образования выступают в гражданском обороте в качестве субъектов гражданских правоотношений. Особенность участия данных субъектов в гражданских правоотношениях заключается в том, что это участие не выражается в использовании принадлежащих государству и муниципальным образованиям властных полномочий. Вместе с тем государство обладает рядом *особых признаков*, свойств:

1) оно само принимает законы, которыми должны руководствоваться все остальные субъекты;

2) государство может принимать административные акты, из которых возникают гражданско-правовые отношения, независимо от воли другой стороны;

3) государство сохраняет властные функции даже тогда, когда оно вступает в гражданско-правовые отношения, построенные на началах равенства¹.

Публично-правовая сущность государства выражается в особом его характере, поскольку оно, будучи организацией, не признается, тем не менее, юридическим лицом. Вместе с тем на государство распространяются нормы, которые определяют участие юридических лиц в гражданских правоотношениях, если иное не вытекает из закона или особенностей данных субъектов (п.2 ст.124 ГК РФ). Таким образом, государство и другие публичные субъекты гражданских правоотношений практически приравнены к юридическим лицам.

В качестве имущественной базы публичных субъектов за ними закреплены определенные объекты собственности. Имущество государственных и муниципальных образований предназначено для обеспечения интересов населения соответствующих территорий. И этим определяется содержание гражданской правоспособности каждого из субъектов.

Правом выступления в гражданском обороте от имени Российской Федерации, муниципальных образований пользуются органы государственной власти Федерации и ее субъектов, а также органы местного самоуправления в рамках и компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

Объектом гражданско-правовых отношений признается *имущество или иное благо, по поводу которого складывается гражданское правоотношение*, или, иначе, *то, на что направлено поведение участников*.

Статья 128 Гражданского кодекса РФ, посвященная видам объектов гражданских прав, к числу таковых относит:

а) вещи, включая наличные деньги и документарные ценные бумаги;

¹ Бошно С.В. Правоведение: основы государства и права. – Москва : Юрайт, 2016. – С. 335.

б) иное имущество, в том числе безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, имущественные права;

в) результаты работ и оказание услуг;

г) охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальную собственность);

д) нематериальные блага.

Все перечисленные объекты могут быть подразделены на две большие группы: *материальные блага* и *нематериальные блага*.

К *первой группе* следует отнести вещи, иное имущество, работы, услуги, интеллектуальную собственность (за исключением права авторства). Во *вторую группу* входят нематериальные блага, такие как жизнь и здоровье, достоинство личности и т.д.

К *вещам* традиционно относят предметы материального мира, которые могут быть в обладании человека и которые служат удовлетворению его потребностей. Вещами являются предметы одежды, транспортные средства, здания, сооружения и т.п. Прямо не называя вещами животных, ГК РФ предусматривает, что к животным применяются общие правила об имуществе постольку, поскольку законом или иными правовыми актами не установлено иное (ст. 137 ГК РФ). В связи с этим иногда *вещи подразделяют на одушевленные и неодушевленные*.

В ст.128 ГК РФ особо выделены такие вещи, как деньги и ценные бумаги. По-видимому, это сделано с учетом той роли, которую выполняют эти объекты гражданских прав (ст. ст. 140, 142–149 ГК РФ).

Вещи классифицируются по различным основаниям. Естественно, каждая классификация имеет правовое значение, т.е. применительно к отдельным видам вещей установлены различные правила.

В первую очередь следует отметить подразделение всех вещей на: а) *полностью оборотоспособные*; б) *ограниченные в обороте*; в) *изъятые из оборота* (ст. 129 ГК РФ).

Чрезвычайно важное значение имеет классификация вещей на *движимые и недвижимые* (наиболее общие положения об этом – ст. ст. 130–132 ГК РФ). Вещи бывают *делимые и неделимые* (ст. 133 ГК РФ). Особые правила установлены о *сложных вещах* (ст. 134 ГК РФ), *главной вещи и принадлежности* (ст. 135 ГК РФ), *плодах, продукции и доходах* (ст. 136 ГК РФ). Бывают вещи *индивидуально-определенные* и *определяемые родовыми признаками*. Вещами, *определяемыми родовыми признаками* (еще их называют родовыми вещами), признают такие, которые индивидуализируются путем указания на их родовую принадлежность, качественное состояние и количественную меру (1 т нефти, 100 кг зерна и т.п.).

Индивидуально-определенными считаются вещи, индивидуализация которых осуществляется путем выделения из рода им подобных. Они фи-

зически отграничиваются от вещей того же рода, могут быть индивидуализированы путем фиксации наименования вещи и указания номера (например, часы «Ролекс» №...) и другими способами. Индивидуально-определенными являются и уникальные (единственные в своем роде) вещи (например, картина Карла Брюллова «Последний день Помпеи»). Недвижимость – это всегда индивидуально-определенная вещь. Индивидуализация объекта недвижимости производится путем присвоения ему кадастрового номера (ст. 554 ГК РФ).

Когда в рассматриваемой статье говорится об *ином имуществе* как объекте гражданских прав, то имеются в виду имущественные права и обязанности. Так, в установленном законом порядке один субъект может уступить другому принадлежащее ему право (требование) или принять на себя чью-либо обязанность (ст. ст. 382–392 ГК РФ). Предметом договора дарения, кроме прочего, может быть имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу (ст. 572 ГК РФ).

Самым распространенным договором, связанным с *выполнением работ*, является договор подряда. Согласно ст. 702 ГК РФ по договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять *результат работы* и оплатить его.

К *охраняемым результатам интеллектуальной деятельности и средствам индивидуализации* ст. 1225 ГК РФ относит произведения науки, литературы и искусства; программы для электронных вычислительных машин (программы для ЭВМ); базы данных; исполнения; фонограммы; сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); изобретения; полезные модели; промышленные образцы; селекционные достижения; топологии интегральных микросхем; секреты производства (ноу-хау); фирменные наименования; товарные знаки и знаки обслуживания; наименования мест происхождения товаров; коммерческие обозначения.

На основании п. 2 ст. 2 ГК РФ неотчуждаемые права и свободы человека и другие *нематериальные блага* защищаются гражданским законодательством, если иное не вытекает из существа этих нематериальных благ. Под *нематериальными благами* понимаются жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства, иные личные неимущественные права и другие нематериальные блага, принадлежащие гражданам от рождения или в силу закона. Нематериальные блага неотчуждаемы от конкретного лица и никаким способом не передаваемы (ст. ст. 150–152.1 ГК РФ).

3. Право собственности: понятие и содержание. Приобретение и прекращение права собственности

История института собственности длинна и многообразна, однако общим было и остается понимание собственности как отношения человека к вещи. При этом на одной стороне этого отношения находится лицо, считающееся собственником, а на другой – все лица, которые обязаны считать данную вещь чужой, что будет выражаться в воздержании от каких бы то ни было посягательств на нее и на волю собственника, определяющую судьбу данной вещи.

Категорию **собственность** можно представить как *отношение лица к принадлежащей ему вещи как к своей, которое выражается во владении, пользовании и распоряжении ею, а также в устранении вмешательства всех третьих лиц в ту сферу хозяйственного господства, на которую распространяется власть собственника*¹.

Право собственности является сугубо юридической категорией, которую следует отличать от собственности как экономической категории. Последняя выступает в реальной жизни в виде определенного экономического (фактического) отношения, которое, будучи опосредованным с помощью норм права, приобретает правовую форму. Собственность и отношения, связанные с ней, имеют юридическое закрепление, осуществляемое при помощи правовых норм, образующих институт собственности. В данном случае речь идет о *праве собственности в объективном смысле*.

Право собственности в субъективном смысле есть мера возможного поведения лица, выраженная в праве собственника по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц².

Для целей правового регулирования конкретные возможности собственника (использовать его по прямому назначению, хранить, уничтожить, продать и т.д.) объединены в три группы, каждая из которых называется **правомочием**: *правомочие владения, правомочие пользования и правомочие распоряжения*.

Правомочие владения можно представить как *юридически обеспеченную возможность хозяйственного господства над вещью*. Иначе говоря, это нахождение вещи в хозяйстве владельца (например, имущество числится на балансе юридического лица).

Правомочие пользования представляют как *юридически обеспеченную возможность извлекать из вещи пользу, выгоду, для которых имуще-*

¹ Бошно С.В. Правоведение: основы государства и права. – Москва : Юрайт, 2016. – С. 346.

² Кашанина Т.В., Кашанин А.В. Российское право : учебник. – Москва : Норма : ИНФРА-М, 2011. – С. 418.

ство предназначено. По общему правилу именно собственник получает от имеющегося у него имущества плоды, продукцию и доходы.

Правомочие распоряжения – это юридически обеспеченная возможность определять судьбу вещи путем совершения юридических актов в отношении этой вещи. Так, собственник может продать вещь (изменить ее принадлежность), сдать ее в аренду, отдать в залог, уничтожить, переработать и т.д.

Независимо от того, как определяется право собственности и как оно представляется, отечественный законодатель выделяет и закрепляет на конституционном и гражданско-правовом уровнях частную, государственную, муниципальную и иные формы собственности (ст. 8 ч. 3 Конституции РФ, ст. 212 Гражданского Кодекса РФ).

Из смысла и содержания действующего гражданского законодательства следует, что каждая из *форм права собственности*, в свою очередь, подразделяется на те или иные виды и подвиды – разновидности. Так, **форма права частной собственности** подразделяется на *право собственности граждан и юридических лиц*. В соответствии со ст. 213 ГК РФ в собственности граждан и юридических лиц может находиться любое имущество, за исключением отдельных его видов, которые согласно закону не могут принадлежать гражданам и юридическим лицам. Количество и стоимость имущества, которое находится или может находиться в собственности граждан и юридических лиц, не ограничиваются, за исключением случаев, когда такие ограничения устанавливаются законом в целях, как это предусматривается п. 2 ст. 1 Гражданского кодекса РФ, защиты основ конституционного строя РФ, обеспечения обороны страны и безопасности государства, защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц.

Государственная собственность подразделяется на федеральную собственность и собственность субъектов Федерации. Пункт 1 ст. 214 Гражданского кодекса РФ закрепляет такое деление путем прямого указания на то, что государственной собственностью в Российской Федерации является имущество, «принадлежащее на праве собственности Российской Федерации (федеральная собственность), и имущество, принадлежащее на праве собственности субъектам Российской Федерации – республикам, краям, областям, городам федерального значения, автономной области, автономным округам (собственность субъекта Российской Федерации)».

В законодательном порядке устанавливается также в отношении государственной федеральной собственности и собственности субъектов Федерации, что:

а) земля и другие природные ресурсы, не находящиеся в собственности граждан, юридических лиц либо муниципальных образований, являются государственной собственностью;

б) имущество, находящееся в государственной собственности, закрепляется за государственными предприятиями и учреждениями во вла-

дение, пользование и распоряжение в соответствии с действующим гражданским законодательством;

в) права собственника от имени Российской Федерации и субъектов Федерации осуществляют «органы государственной власти в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов» (п. 1 ст. 125 ГК РФ);

г) отнесение государственного имущества к федеральной собственности и к собственности субъектов Федерации осуществляется в порядке, который устанавливается и закрепляется законом.

Право муниципальной собственности вместе с самой муниципальной собственностью подразделяется на собственность (право собственности) городских и сельских поселений, а также других муниципальных образований. Данное деление законодательно закрепляется в Гражданском кодексе РФ (ст. 215), где говорится, что к муниципальной собственности относится «имущество, принадлежащее на праве собственности городским и сельским поселениям, а также другим муниципальным образованиям».

Законодательно устанавливается также, что имущество, находящееся в муниципальной собственности, закрепляется за муниципальными предприятиями и учреждениями во владение, пользование и распоряжение в соответствии с Гражданским кодексом РФ и что права собственника от имени муниципального образования осуществляют «органы местного самоуправления в рамках их компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов» (п. 2 ст. 125 ГК РФ).

Юридические факты, с которыми закон связывает возникновение права собственности, называют основаниями возникновения права собственности. Поскольку большинство таких юридических фактов относится к категории действий, их принято также называть **способами приобретения права собственности**. Такие способы принято подразделять на *первоначальные* и *производные*.

В качестве критерия подобного рода классификации в одних случаях предполагается *воля* субъектов – носителей права собственности, а в других – *правопреемство*.

Данный критерий в цивилистической литературе считается наиболее обоснованным и приемлемым. В соответствии с ним первоначальными способами приобретения права собственности считаются такие, как:

а) приобретение права собственности на «новую вещь, изготовленную или созданную лицом для себя с соблюдением закона и иных правовых актов» (п. 1 ст. 218 ГК РФ);

б) приобретение права собственности в соответствии с действующим законодательством на имущество, «не имеющее собственника, на имущество, собственник которого не известен, либо на имущество, от которого

собственник отказался или на которое он утратил право собственности по иным основаниям, предусмотренным законом» (п. 3 ст. 218 ГК РФ);

в) приобретение права собственности на находку. Согласно п. 1 ст. 228, если в течение 6 месяцев с момента заявления о найденной вещи в полицию или в орган местного самоуправления лицо, уполномоченное получить найденную вещь, не будет установлено или само не заявит о своем праве на вещь нашедшему ее лицу либо в полицию или в орган местного самоуправления, то нашедший данную вещь приобретает на нее право собственности;

г) приобретение права собственности «на новую движимую вещь, изготовленную лицом путем переработки не принадлежащих ему материалов», если иное не предусмотрено договором. Лицо-переработчик становится собственником новой вещи при условии, однако, что стоимость переработки существенно превышает стоимость материалов и что лицо, «действуя добросовестно, осуществило переработку для себя» (п. 1 ст. 220 ГК РФ).

Кроме того, к первоначальным способам приобретения права собственности относятся также:

- приобретение права собственности на бесхозное имущество, в том числе на имущество, от которого собственник в силу каких-либо причин отказался или на которое утратил право (ст. 225 ГК РФ);

- обращение в собственность общедоступных для сбора вещей – сбор ягод, лов рыбы, «сбор или добыча других общедоступных вещей и животных» в тех случаях, когда это делается в соответствии с законом, общим разрешением, данным собственником, или же в соответствии с местным обычаем (ст. 221 ГК РФ);

- приобретение права собственности на безнадзорных животных (ст. 230–232 ГК РФ);

- приобретение права собственности на клад, т. е. «зарытые в земле или сокрытые иным способом деньги или ценные предметы, собственник которых не может быть установлен либо в силу закона утратил на них право» (п. 1 ст. 233 ГК РФ);

- приобретение права собственности на самовольную постройку, которое может быть признано судом в установленных законом случаях (ст. 222 ГК РФ);

- приобретение права собственности на имущество в силу приобретательной давности (п. 1 ст. 234 ГК РФ).

К производным способам приобретения права собственности в соответствии с критерием правопреемства относятся следующие:

- 1) *приватизация*, понимаемая как передача находящегося в государственной или муниципальной собственности имущества гражданам или юридическим лицам в порядке, предусмотренном законом (ст. 217 ГК РФ);

2) *национализация*, означающая переход права собственности на имущество («в случае принятия Российской Федерацией закона, прекращающего право собственности») от физического или юридического лица (лиц) к государству или муниципальным органам и организациям. Споры о возмещении убытков в данном случае решаются только судом (ст. 306 ГК РФ);

3) *обращение имущества в государственную собственность в интересах общества по решению государственных органов* в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, эпизоотии и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер (реквизиция). Реквизиция может быть проведена не иначе как на условиях и в порядке, установленных законом, и с выплатой собственнику стоимости изъятого у него имущества (п. 1 ст. 242 ГК РФ);

4) *обращение имущества в собственность государства по решению суда* в виде санкции за совершенное лицом – собственником данного имущества «преступления или иного правонарушения (конфискация)» (п. 1 ст. 243 ГК РФ);

5) *приобретение права собственности на имущество, принадлежащее юридическому лицу, в случае его реорганизации и ликвидации*. Согласно закону (п. 7 ст. 63 ГК РФ) в случае ликвидации юридического лица оставшееся после удовлетворения требований кредиторов имущество юридического лица передается его учредителям (участникам), имеющим вещные права на это имущество или же обязательственные права в отношении этого юридического лица, если иное не предусматривается законом, другими правовыми актами или же его учредительными документами;

6) *приобретение права собственности при обращении взыскания на имущество собственника по его обязательствам*, которое производится на основании решения суда, если иное не предусмотрено законом или договором (п. 1 ст. 237 ГК РФ);

7) *отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка, на котором оно находится* (ст. 239 ГК РФ).

Наряду с названными производными способами приобретения права собственности законодатель указывает также и на такие способы, как:

- изъятие у собственника бесхозяйственно содержимых культурных ценностей, по закону отнесенных к особо ценным и охраняемым государством, в случаях, если такое их содержание грозит утратой ими своего значения (п. 1 ст. 240 ГК РФ);

- прекращение права собственности на бесхозяйственно содержимое жилое помещение (ст. 293 ГК РФ);

- приобретение права собственности по договору, в порядке наследования и др.

Основания и способы прекращения права собственности весьма разнообразны.

1. Основания, связанные с *прекращением существования объекта права собственности*. К ним относятся полное потребление вещи собственником (топлива, продуктов питания и т.д.) и гибель вещи.

2. Основания, связанные с *прекращением существования собственника*. Здесь следует выделить смерть собственника-гражданина (либо признание его в установленном порядке умершим) и ликвидацию или реорганизацию юридического лица – собственника (кроме унитарного предприятия и учреждения). В этих случаях имущество становится объектом права собственности других лиц либо государства.

3. Совершение собственником сделок по передаче имущества в собственность (купля-продажа, мена, аренда и т.д.).

4. *Отказ от права собственности*. В данном случае объявляется или совершаются другие действия, свидетельствующие об устранении от владения, пользования и распоряжения имуществом без намерения сохранить какие-либо права на это имущество (например, лицо утилизировало свои вещи).

5. *Принудительное изъятие имущества у собственника*. Его составляют:

а) обращение взыскания на имущество по обязательствам собственника на основании решения суда, исполнительной надписи нотариуса и др.;

б) отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу;

в) возмездное изъятие земельного участка для государственных или муниципальных нужд;

г) выкуп безхозяйственно содержимых особо ценных и охраняемых культурных ценностей по решению суда;

д) выкуп домашних животных, если обращение с ними противоречит принятым в обществе законам и нормам гуманного обращения с животными;

е) реквизиция, т.е. возмездное изъятие имущества по решению государственных органов в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий, иных обстоятельств, носящих чрезвычайный характер. Имущество изымается в интересах общества для предотвращения последствий стихийных бедствий и т.д.;

ж) конфискация (безвозмездное изъятие) имущества за совершенное преступление или иное правонарушение.

4. Понятие обязательств и основания их возникновения. Обеспечение исполнения обязательства

Под **обязательством** понимается *относительное правоотношение, опосредующее товарное перемещение материальных благ, в котором одно лицо (должник) по требованию другого лица (кредитора) обязано совершить действия по предоставлению ему определенных материальных благ*¹. В силу обязательства, говорится в ст. 307 Гражданского кодекса РФ, «одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности».

Обязательственные правоотношения (обязательства) регулируются с помощью системы гражданско-правовых норм, составляющих одну из наиболее крупных и значительных подотраслей гражданского права. Специалисты в области гражданского права именуют ее обязательственным правом.

Нормы обязательственного права охватывают весьма широкий круг общественных отношений, связанных с оказанием разного рода услуг, с различными видами страхования, перевозкой пассажиров, грузов и багажа, приобретением в собственность недвижимости, транспортных средств и различных товаров, использованием литературных произведений, а также произведений науки и искусства, сдачей имущества в аренду, и многие другие.

В обязательстве так же, как и во многих иных правоотношениях, участвуют две стороны. Одна из них является *управомоченной стороной*, а вторая – *обязанной*. Управомоченная сторона – это сторона, обладающая согласно действующему законодательству правом требовать от обязанной стороны совершения предусмотренных законом или договором определенных активных действий в свою пользу или же воздержания от совершения определенных действий. Что же касается обязанной стороны, то на нее, как об этом свидетельствует уже само название, возлагается обязанность совершить такого рода активные действия в интересах управомоченной стороны или же воздержаться от совершения активных действий.

Согласно сложившейся в цивилистической литературе терминологии субъективное право управомоченной стороны – требовать совершения определенных действий или воздержания от них – называется *правом требования*, а сама сторона – *кредитором*. Юридическая обязанность другой стороны совершить эти действия в интересах первой стороны или же воздержаться от совершения определенных действий именуется *долгом*, а обязанная в том или ином обязательстве сторона – *должником*.

¹ Сергеев А.П., Толстой Ю.К. Гражданское право. Т. 1. – Москва : Проспект, 2011. – С. 476.

Обязательственные правоотношения, как и любые иные правовые отношения, возникают, изменяются и прекращают свое существование не иначе как на основе и в связи с определенными обстоятельствами — юридическими фактами. Применительно к процессу возникновения обязательств их называют *основаниями возникновения обязательств*.

В качестве таковых Гражданский кодекс РФ называет *договор, причинение вреда и «иные основания, указанные в настоящем Кодексе»* (п. 2 ст. 307).

Выдвигая на первый план среди оснований возникновения обязательств договор, для заключения которого, в отличие от других оснований, требуется «выражение согласованной воли двух сторон (двусторонняя сделка) либо трех и более сторон (многосторонняя сделка)» (п. 3 ст. 154 Гражданского кодекса РФ), законодатель исходит, во-первых, из того, что договор является одним из наиболее демократических и в максимальной мере соответствующих природе и потребностям развития экономического и торгового оборота способом формирования обязательств. А во-вторых, из того, что это один из наиболее распространенных, если не самый распространенный способ (основание) возникновения обязательственных отношений в постсоветском экономическом пространстве и обществе.

Наряду с договором важное значение в качестве основания возникновения обязательственных правоотношений имеют односторонние сделки. Согласно п. 2 ст. 154 ГК РФ «односторонней считается сделка, для совершения которой в соответствии с законом, иными правовыми актами или соглашением сторон необходимо и достаточно выражения воли одной стороны».

В качестве оснований возникновения обязательственных правоотношений, кроме договоров и односторонних сделок, могут выступать различные *акты государственных органов и акты органов местного самоуправления* (например, решение о предоставлении жилой площади в доме государственного жилищного фонда), *неправомерные действия (деликты) физических и юридических лиц*, а также *иные их действия*, указанные в Гражданском кодексе РФ.

Гражданское, равно как и любое иное, право имеет смысл для конкретного лица — субъекта тех или иных правовых отношений, носителя субъективных прав лишь в том случае, если оно не только провозглашается, но и всесторонне защищается и реализуется.

Защита гражданских прав, равно как и защита права собственности, может быть охарактеризована как *система мер, направленных на всестороннее обеспечение и выполнение соответствующих условий и требований, содержащихся в нормах гражданского права*.

Защита субъективных гражданских прав осуществляется не произвольно, а в строго установленном законом порядке, с помощью определен-

ных, законодательно закрепленных форм, способов и средств. Под *формами защиты* субъективных гражданских прав в научной цивилистической литературе понимается комплекс внутренне согласованных организационных мероприятий, направленных на защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц¹.

Традиционно в гражданском праве различают две основные формы защиты прав – юрисдикционную и неюрисдикционную.

Юрисдикционная форма защиты гражданских прав означает совокупность (систему) действий, предпринимаемых уполномоченными на это государственными органами по защите нарушенных прав и законных интересов граждан и юридических лиц. Такая форма может осуществляться двояким путем – в судебном или в административном порядке.

Судебная защита нарушенных или оспоренных гражданских прав в соответствии с действующим законодательством осуществляется согласно подведомственности дел, установленной процессуальным правом, судом общей юрисдикции, арбитражным судом или третейским судом.

Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется соответственно административными органами и только в тех случаях, которые предусмотрены законом. Законодатель устанавливает, что решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд (ст. 11 ГК РФ).

Неюрисдикционная форма защиты гражданских прав представляет собой самостоятельный характер действий, предпринимаемых гражданами и юридическими лицами по защите своих прав, без обращения за помощью к государственным или иным уполномоченным на то органам. Такого рода действия в Гражданском кодексе РФ охватываются понятием *самозащиты* гражданских прав и рассматриваются как один из закрепленных в законодательном порядке способов защиты гражданских прав.

Под *способами защиты гражданских прав* понимаются закрепленные в законодательном порядке правовые и иные меры воздействия на правонарушителя с целью восстановления нарушенных им прав или признания оспариваемых прав.

Способы защиты субъективных гражданских прав весьма обширны и разнообразны. Они отличаются друг от друга по многим параметрам: по своей форме, юридическому и материальному содержанию, конкретному назначению. Перечень способов защиты гражданских прав закрепляется в ст. 12 Гражданского кодекса РФ. В ней говорится, что защита гражданских прав осуществляется путем:

¹ Марченко М.Н., Дерябина Е.М. Правоведение : учебник. – Москва : Проспект, 2016. – С. 250.

1) признания субъективного права, которое подвергается сомнению со стороны других лиц, оспаривается ими или вообще отрицается. Признание права как способа защиты может осуществляться только в юрисдикционной форме и, как правило, судом;

2) восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения. Данный способ защиты субъективных гражданских прав может осуществляться как в юрисдикционном (судебном и административном) порядке, так и в неюрисдикционном, путем самозащиты лицом своих нарушенных прав;

3) признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;

4) признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;

5) самозащиты права и присуждения к исполнению обязанности в натуре. Последнее в научной литературе зачастую именуется реальным исполнением лицом тех действий, которые являются предметом его соответствующих обязательств, вытекающих из договора или из требований закона;

6) возмещения убытков, под которыми согласно гражданскому законодательству (п. 2 ст. 15 ГК РФ) понимаются «расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода)»;

7) взыскания неустойки, в качестве которой (в виде штрафа или пени) признается установленная в законодательном порядке или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения вообще или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения (п. 2 ст. 330 ГК РФ);

8) компенсации морального вреда и прекращения или изменения правоотношения;

9) неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону, и др.

Наряду с названными способами защиты гражданских прав, входящих в их общий перечень, законодатель предусматривает и другие способы их защиты. Это следует, в частности, из смысла и содержания ст. 12 ГК РФ, в которой имеется отсылка и к «иным способам» защиты субъективных гражданских прав, предусмотренных законом.

Исполнение обязательств – это совершение должником в интересах кредитора определенных, обусловленных законом или договором, актив-

ных действий либо воздержание его от совершения определенных действий. Согласно Гражданскому кодексу РФ (ст. 309) все обязательства должны исполняться «надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями». Как видно из приведенного текста статьи, законодатель не пускает дело исполнения обязательств должником перед кредитором на самотек, а обставляет его целым рядом требований, принципов и условий.

Среди них выделяются следующие:

1) *принципы надлежащего и реального исполнения обязательств*, суть которых заключается в том, чтобы должником в интересах кредитора были совершены именно те действия, которые предусмотрены в законе или договоре, и чтобы они не подменялись денежной компенсацией в виде уплаты неустойки или возмещения убытков (ст. 396 п.1 ГК РФ).

2) *требование недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательств*, за исключением случаев, предусмотренных законом. Кроме того, как исключение из общего правила односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных договором, «если иное не вытекает из закона или существа обязательства» (ст. 310 ГК РФ);

3) *требование исполнения обязательства только надлежащему лицу*. В связи с этим Кодекс устанавливает (ст. 312), что если иное не предусмотрено соглашением сторон и не вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства, то «должник вправе при исполнении обязательства потребовать доказательств того, что исполнение принимается самим кредитором или уполномоченным им на это лицом и несет риск последствий непредъявления такого требования»;

4) *требования, касающиеся соблюдения сроков исполнения обязательств должника перед кредитором*. Суть этих требований в конечном счете сводится к необходимости соблюдения следующих законодательно установленных правил:

а) если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть выполнено, то обязательство подлежит исполнению именно в этот день или, соответственно, в любой момент в пределах данного периода;

б) если обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, то «оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства»;

в) если обязательство не исполнено в разумный срок, равно как и в срок, определенный моментом востребования, то должник обязан исполнить

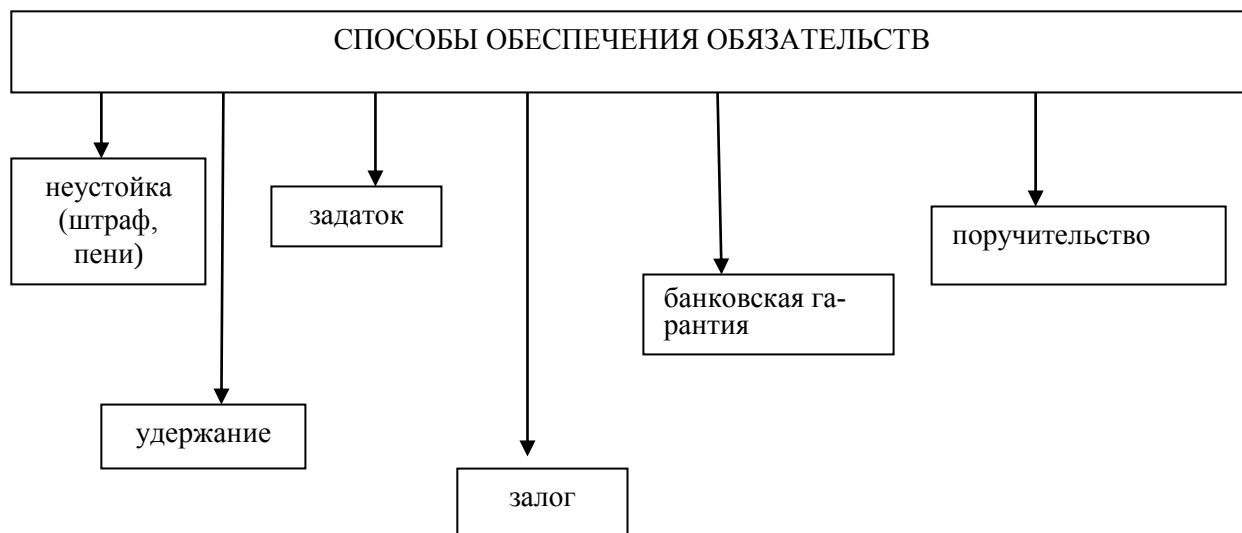
данное обязательство в семидневный срок со дня предъявления кредитором требования о его исполнении. Разумеется, он обязан соблюсти этот срок при условии, если обязанность исполнения обязательства в другой срок не вытекает из закона, иных правовых актов, условий обязательства, обычаев делового оборота или существа самого обязательства (ст. 314 ГК РФ);

5) *требования, относящиеся к определению места исполнения обязательств должника перед кредитором.* По общему правилу место исполнения обязательств определяется законом, иными правовыми актами, договором, обычаями делового оборота или же существом самого обязательства.

Гражданское законодательство предусматривает также систему способов обеспечения обязательств (см. схему).

Неустойка (штраф, пени) – это определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств.

Штраф – это сумма, размер которой заранее определен и взыскивается однократно, а **пени** – определенный процент суммы долга, установленный на случай просрочки его исполнения и подлежащий периодической уплате, исчисляется чаще за день просрочки. Штраф и пени являются разновидностями неустойки.



Залог – это такой способ обеспечения обязательств, согласно которому кредитор по обеспеченному залогом обязательству имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества. Право кредитора-залогодержателя является преимущественным перед другими кредиторами собственника. Суть залога заключается в обособлении имущества должника (залогодателя), переходящего во владение кредитора (залогодержателя). Исполнение обязательства не приводит механически к переходу права собственности на заложенную вещь к залогодержателю. У него лишь появляет-

ся возможность требовать реализации заложенного имущества для удовлетворения своих требований за счет вырученных сумм. Залог может сопровождаться передачей вещи залогодержателю или вещь может оставаться у залогодателя. Второй вариант используется в залоге недвижимых вещей.

Удержание как способ обеспечения обязательства состоит в том, что у кредитора находится вещь, подлежащая передаче должнику или указанному им лицу только после исполнения ими обязательства. Если должник не исполняет обязательства по оплате заложенной вещи и связанных с ней убытков, то кредитор может удерживать эту вещь до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет выполнено. Если, несмотря на принятые кредитором меры по удержанию вещи, должник не выполнит свое обязательство, кредитор вправе обратиться взыскание на удерживаемую вещь.

Поручительство – это способ обеспечения обязательства, по которому гражданин или юридическое лицо ручается перед кредитором за исполнение обязательства другим лицом.

При неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором поручительства не предусмотрена ответственность поручителя лишь при недостаточности средств должника.

Поручитель, исполнивший за должника его обязанность, приобретает по отношению к нему права кредитора, т. е. может требовать от должника сумму, уплаченную поручителем по обязательству.

Банковская гарантия – это письменное обязательство, данное по просьбе должника (принципала) банком или иным кредитным учреждением с обещанием уплатить кредитору денежную сумму по представлении им письменного требования о ее уплате.

Обязательство кредитного учреждения уплатить требуемую сумму строится на возмездных отношениях с принципалом.

Задаток – денежная сумма, которая выдается одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее будущих платежей¹.

Задаток дается как доказательство заключения договора и обеспечения его исполнения. Соглашение о задатке оформляется письменно и может быть как самостоятельным документом, так и включаться в текст основного договора. В случае неисполнения обязательства судьба задатка зависит от вины сторон. Так, если за неисполнение обязательства окажется ответственной сторона, давшая задаток, то он остается у другой стороны. Если за неисполнение обязательства несет ответственность сторона, принявшая задаток, то она должна будет уплатить другой стороне двойную сумму задатка.

¹ Бошно С.В. Правоведение: основы государства и права. – Москва : Юрайт, 2016. – С. 366–368.

5. Понятие наследования. Наследование по закону и завещанию

Наследственное право наряду с обязательственным правом является *подотраслью гражданского права, регулирующей отношения по поводу перехода гражданских прав и обязанностей умершего гражданина к другим лицам*. Смерть прекращает существование человека в физическом смысле и как субъекта правоотношений. В связи с этим возникает необходимость урегулировать судьбу тех прав и обязанностей, которые с его смертью не прекращаются.

Основной массив норм наследственного права сосредоточен в части третьей ГК РФ, введенной в действие 1 марта 2002 г. и регулирующей наследственные отношения, возникшие после указанной даты.

Наследственное право основано на ряде *принципов*¹:

1) *универсальности преемства*. *Преемство* означает, что между волей наследодателя, направленной на то, чтобы наследство перешло именно к тем, к кому оно перейдет, и волей наследника, который принимает наследство, не должно быть никаких промежуточных звеньев. Наследник является продолжением юридической личности самого наследодателя во всей возможной полноте, наследник заступает на место наследодателя практически во всех правоотношениях², участником которых был наследодатель.

Универсальность означает, что акт принятия наследства распространяется на все наследство, в чем бы оно ни выражалось и где бы ни находилось;

2) *свободы завещания*. Данный принцип, учитывая диспозитивный характер гражданско-правовых отношений, подразумевает, что своей волей может распорядиться при желании любой человек. Этот принцип может быть ограничен только законом, что связано с социально-обеспечительной функцией наследства, действие которой выражается в том, что среди наследников по закону есть такие, которых наследодатель не может лишить обязательной доли³;

3) *обеспечения прав и интересов необходимых наследников*. Наследодатель не может лишить в завещании необходимой доли – части законной доли, которая причиталась бы наследнику по закону, если бы его права в завещании не были ущемлены;

4) *учета не только действительной, но и предполагаемой воли наследодателя*. Выражается в определении круга наследников по закону;

¹ Бошно С.В. Правоведение: основы государства и права. – Москва : Юрайт, 2016. – С. 387–388.

² Так, не переходят по наследству те права, которые неразрывно связаны с личностью умершего: некоторые неимущественные права (например, право авторства) и некоторые права имущественного характера (например, право на алименты, на возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью, и т.п.)

³ Гражданский кодекс Российской Федерации. – Ст.1149.

5) *свободы наследника*. Выражается данный принцип в праве принять наследство или отказаться от него. Если наследники ни прямо, ни косвенно не выразят желание вступить в наследство, то считается, что они от него отказались;

6) *охраны основ правопорядка и нравственности, интересов наследодателя, наследников, иных физических и юридических лиц в отношениях по наследованию и охраны самого наследства* от чьих бы то ни было противоправных или безнравственных посягательств.

Гражданское право признает за гражданином как за собственником своего имущества право распоряжаться своим имуществом, в том числе и на случай смерти, что выражается в возможности составить завещание. При отсутствии завещания законодательство старается восполнить волю наследодателя, ориентируясь на среднестатистического человека, а по сему призывает к наследству супруга, детей, родителей и т.д.

Таким образом, выделяются два вида наследования:

- *наследование по завещанию*;

- *наследование по закону* (применяется лишь в отсутствии завещания наследодателя, т. е. носит восполнительный характер).

Наследование по завещанию – это переход прав и обязанностей в порядке наследственного правопреемства к лицам, указанным самим наследодателем в особом распоряжении (завещании), которое он делает при жизни на случай своей смерти¹.

Завещание является односторонней сделкой, порождающей права и обязанности после открытия наследства.

Особенности завещания:

1) *носит личный характер*, поскольку это выражение личной воли завещателя. При его совершении невозможно представительство (в том числе и законное), а также завещание должно быть собственноручно подписано;

2) *носит строго формальный характер*, поскольку ему требуется обязательное нотариальное удостоверение;

3) *это распорядительная сделка с особым содержанием*, а именно направленная на установление наследственного преемства, а поэтому в ней обязательно должно содержаться распоряжение имуществом на случай смерти, должен устанавливаться круг субъектов.

Наследование по закону – это наследование на условиях и в порядке, определенных законом, и не отмененное волей наследодателя.²

Порядок наследования по закону применяется, если после смерти наследодателя остается имущество, которое не может перейти к наследникам по завещанию. Такая ситуация имеет место когда:

а) наследодатель не оставил завещания или его завещание признано недействительным;

¹ Кашанина Т.В., Кашанин А.В. Российское право. – С. 504.

² Там же. – С. 508.

б) завещание касается только части имущества либо завещание признано частично недействительным. Часть наследственной массы, не распределенная согласно завещанию, наследуется по закону;

в) наследник по завещанию умер ранее открытия наследства либо отказался от принятия наследства.

Законом определяется круг наследников по закону. Всех их закон делит на *восемь очередей*. Наследники каждой последующей очереди наследуют только тогда, когда нет наследников предшествующих очередей, т.е., если наследники предшествующих очередей отсутствуют, либо никто из них не имеет право наследовать, либо все они отстранены от наследования, либо лишены наследства, либо никто из них не принял наследства, либо все они отказались от наследства.

Наследники *первой очереди* – это дети, супруг(а), родители, внуки, их потомки наследодателя.

Наследниками *второй очереди* являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери.

К наследникам *третьей очереди* относят полнородных и неполнородных братьев и сестер родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя).

Состав последующих очередей определяется степенью родства наследников с умершим. Так, в *четвертую, пятую и шестую очередь* входят собственно родственники наследодателя третьей, четвертой и пятой степени родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей. Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого. Рождение самого наследодателя в это число не входит. Так, двоюродного внука от наследодателя отделяют рождение родителя, брата, племянника и самого двоюродного внука наследодателя.

В качестве наследников *седьмой очереди* по закону призываются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

Совершенно особую группу наследников представляют нетрудоспособные граждане, находившиеся на иждивении умершего не менее одного года до его смерти (иждивенцы). Те из них, кто не относился ни к одной из семи очередей наследников по закону, призываются к наследованию *восьмой очереди*, только если не менее одного года до смерти наследодателя проживал вместе с ним.

Особый случай наследования – наследование по основанию выморочности имущества. В случае, если отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать, либо все наследники отстранены от наследования, 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, имущество умершего считается выморочным. Выморочное имущество переходит в порядке наследования по закону в собственность Российской Федерации.

Лекция по теме № 8 «Основы семейного права»

1. Понятие, принципы, система и источники семейного права.
2. Понятие брака. Условия и порядок заключения брака. Основания прекращения брака. Брачный договор.
3. Личные неимущественные правоотношения между супругами. Права и обязанности родителей и детей.
4. Общая характеристика алиментных обязательств.

Семья приносит полноту жизни, семья приносит счастье, но каждая семья, в особенности в жизни общества, является прежде всего большим делом, имеющим государственное значение.

А.С. Макаренко

1. Понятие, принципы, система и источники семейного права

Одним из важнейших социальных институтов является семья. В семье человек получает воспитание, формируется как личность, входит в сложный круг общественных правоотношений.

На первый взгляд, предметы регулирования гражданского и семейного права совпадают: имущественные и личные неимущественные отношения. Вместе с тем в семейном праве имеются свои *особенности*:

1) *особый субъектный состав* правоотношений: супруги, родители, дети, усыновители, усыновленные, опекун, попечитель и т.п.;

2) семейно-брачные отношения в основном *носят личный характер*; имущественные отношения являются вторичными, производными от личных отношений. Более того, большинство имущественных прав и обязанностей неотделимы от личности управомоченного лица и поэтому непередаваемы другим лицам (например, право на получение алиментов);

3) *участники* семейных правоотношений *формально юридически равноправны*, однако фактически равны далеко не всегда. Такое положение складывается прежде всего, когда одной из сторон оказывается нетрудоспособное и недееспособное лицо, которое нуждается в повышенной защите со стороны государства.

Исходя из приведенных особенностей, сформулировано следующее определение семейного права.

Семейное право – это отрасль права, регулирующая личные и имущественные отношения между гражданами, возникающие из брака,

*рождения детей и принятия детей на воспитание в условиях семьи (усыновление, приемная семья, опека, попечительство)*¹.

Принципы семейного права – это обусловленные условиями общественной жизни, выраженные в содержании норм семейного права основополагающие начала, которые определяют основные правовые особенности семейного права и обеспечивают решение задач правового регулирования брачно-семейных отношений. Выделяют следующие принципы семейного права:

- признание брака, заключенного только в органах записи актов гражданского состояния (ЗАГС);
- добровольность брачного союза мужчины и женщины;
- равенство супругов в семье;
- разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию;
- приоритет семейного воспитания детей, заботы об их благосостоянии и развитии, обеспечение приоритетной защиты их прав и интересов;
- обеспечение приоритетной защиты прав и интересов нетрудоспособных членов семьи.

Система семейного права – это его структура, в которой отдельные институты семейного права и нормы семейного права состоят не хаотично, а находятся в определенной последовательности. Кроме того, она отражает специфику общественных отношений, которые составляют предмет семейного права.

Система российского семейного права состоит из двух частей: первая часть – *общая* и вторая – *специальная*, как ее принято еще называть, *особенная*.

Общая часть содержит нормы, которые регулируют все институты специальной части семейного права, а именно определяют:

- задачи семейного права;
- основные начала семейного права;
- круг регулируемых отношений;
- субъекты семейного права;
- источники семейного права;
- основания применения гражданского законодательства;
- условия осуществления семейных прав;
- исполнение семейных обязанностей;
- порядок и срок защиты семейных прав.

Специальная часть в свою очередь включает в себя институты, которые регулируют конкретные общественные отношения, а именно:

- брак;

¹ Кашанина Т.В., Кашанин А.В. Российское право : учебник. – Москва : Норма : ИНФРА-М, 2011. – С. 532.

- права и обязанности супругов;
- права и обязанности родителей и детей;
- алиментные обязательства членов семьи;
- формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей;
- применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранцев и лиц без гражданства.

Все *источники семейного права по юридической силе* подразделяются на две группы:

- *законы* – Конституция РФ, Гражданский кодекс РФ, Семейный кодекс РФ, федеральные законы, законы субъектов РФ;

- *подзаконные нормативные акты* – указы и распоряжения Президента РФ, постановления и распоряжения Правительства РФ, подзаконные нормативные правовые акты субъектов РФ.

Остановимся на наиболее важных из них. *Конституция Российской Федерации* содержит отправные положения правового регулирования семейных отношений. Особое значение при этом имеют положения *главы 2* Конституции РФ, посвященные правам и свободам человека и гражданина. В ряде статей данной главы Конституции РФ непосредственно говорится о правах и обязанностях участников семейных правоотношений: равенство прав мужчины и женщины (ст. 19), право на семейную тайну (ст. 23), защита государством материнства и детства, право и обязанность родителей заботиться о детях, обязанность совершеннолетних трудоспособных детей заботиться о нетрудоспособных родителях (ст. 38) и др.¹

Ведущим федеральным актом семейного права, наиболее полно и подробно регламентирующим семейные отношения, является *Семейный кодекс Российской Федерации*, по структуре состоящий из восьми разделов, включающих двадцать одну главу и сто семьдесят статей.

Нормы семейного права, помимо СК РФ, могут содержаться и в других федеральных законах. При этом положения этих законов не должны противоречить нормам СК РФ. Именно на таком принципе основано, в частности, применение норм Гражданского кодекса РФ для регулирования семейных отношений. Например, институт опеки и попечительства в гражданском праве применяется при регулировании опеки и попечительства над несовершеннолетними детьми; институт недействительности сделок при признании недействительным брачного договора и соглашения об уплате алиментов и др.

Законы субъектов Российской Федерации. В соответствии со статьей 72 Конституции РФ и п. 1 ст. 3 СК РФ семейное законодательство нахо-

¹ Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12.12.1993 (ред. от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Рос. газ. – 1993. – 25 дек.

дится в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов. В отдельных статьях СК РФ оговаривается возможность решения конкретного вопроса субъектами РФ. Так, в соответствии со ст. 13 СК РФ субъекты РФ могут устанавливать в своих законах порядок и условия вступления в брак до достижения 16 лет при наличии особых обстоятельств.

Подзаконные нормативные акты принимаются во исполнение и в соответствии с законами Российской Федерации, и поэтому по юридической силе они стоят на втором месте после законов. Так, например, Постановлением Правительства РФ от 17 июля 1996 г. № 829 утверждено «Положение о приемной семье», которое дополняет и конкретизирует нормы главы 21 СК РФ.

2. Понятие брака. Условия и порядок заключения брака. Основания прекращения брака. Брачный договор

В древнерусской лексике слово «брачити» означало отбирать что-либо (выбирать хорошее или отклонять плохое). Отсюда двусмысленность слова «брак» и в семейном праве, и в обыденной речи («забракованный товар»). В других языках такой двусмысленности нет. Так, в украинском, белорусском, польском, чешском и иных языках славянских народов брачный союз определяется словом «шлюб» (от древнеславянского «слюб», «слюбытись», что означает «договориться»).

Современное законодательство не содержит легального определения брака. Анализ норм СК РФ, регулирующих условия и порядок заключения брака, а также его правовые последствия, позволяет выявить основные признаки брака, на основании которых **брак** определяется как *добровольный и равноправный союз между мужчиной и женщиной, заключенный с целью создания семьи при соблюдении условий и порядка, установленных законом, и порождающий взаимные личные и имущественные права и обязанности супругов*.

Под **формой брака** понимается установленный законом способ его заключения. Законной формой брака в России является заключение брака путем его государственной регистрации в органах ЗАГСа.

Государственная регистрация заключения брака имеет правоустанавливающее значение: с этого момента возникают взаимные права и обязанности супругов. Государственная регистрация заключения брака имеет и доказательственное значение: на основании произведенной актовой записи о заключении брака супругам выдается свидетельство о заключении брака и производится соответствующая отметка в их паспортах, удостоверяющие факт состояния данных лиц в законном браке.

Условия заключения брака – это обстоятельства, наличие которых необходимо, чтобы брак имел правовую силу. Их соблюдение свидетельствует о законности заключенного брака. Поэтому, придавая большое значение государственной регистрации брака, закон устанавливает обязательные условия его заключения.

Для заключения брака необходимо наличие следующих условий:

- различие (противоположность) полов, так как брак может быть заключен только между мужчиной и женщиной;
- взаимное добровольное согласие мужчины и женщины на вступление в брак;
- достижение брачного возраста.

1. Брак – союз мужчины и женщины без каких-либо исключений. «Союз» в широком смысле предполагает некую духовную общность, предрасположенность супругов друг к другу, предпочтение друг другу. С юридической точки зрения «союз» – юридический факт особого рода, который существует длительное время, непрерывно или периодически порождая юридические последствия. Несмотря на большое количество противников признака гетеросексуальности брака, в Российской Федерации защитой пользуются лишь *брачные отношения мужчины и женщины*.

2. Взаимное добровольное согласие означает свободное, без какого-либо насилия или принуждения (физического или психологического), волеизъявление на вступление в брак, осознание вступающими в брак совершаемого действия и соответствие этого действия намерению лиц вступить в брак и создать семью.

На выявление взаимного добровольного согласия направлены правовые нормы: о фиксации волеизъявления на вступление в брак в письменном совместном заявлении, о производстве регистрации заключения брака только в присутствии вступающих в брак, о запрете представительства при заключении брака.

3. Брачный возраст – это установленный законом возраст, с достижением которого разрешается вступление в брак»¹.

СК РФ устанавливает *единый брачный возраст для мужчин и женщин – восемнадцать лет*, который совпадает с возрастом их гражданского совершеннолетия (ст. 21 ГК РФ). Совершеннолетие является той возрастной границей, при достижении которой молодые люди становятся полноправными гражданами: они обретают гражданскую дееспособность, становятся субъектами избирательного права, на них возлагается военная обязанность и т.п.

Статья 13 СК РФ предусматривает *возможность снижения брачного возраста*. В брак может вступить лицо, достигшее шестнадцати лет, но с

¹ Абашин Э.А., Чехарина В. И. Семейное право : учебное пособие. – Москва : ФОРУМ : ИНФРА-М, 2002. – 128 с.

разрешения в каждом конкретном случае органа местного самоуправления по месту жительства этого лица и только при наличии уважительных причин. Закон не содержит перечня таких причин, учитывая многообразие жизненных ситуаций. Достаточно, чтобы эти причины орган местного самоуправления счел уважительными. Решение принимается с учетом обстоятельств каждого конкретного случая и исключительно в интересах несовершеннолетних лиц. На практике чаще всего решение о снижении брачного возраста принимается при беременности невесты или при рождении у нее ребенка, при нахождении лиц, желающих вступить в брак, в фактических брачных отношениях.

Статья 13 СК РФ предусматривает также *возможность вступления в брак лиц моложе шестнадцати лет*, но лишь как исключение, с учетом особых обстоятельств, если условия и порядок заключения брака в таких случаях установлены законами субъектов Российской Федерации. Такие законы приняты в настоящее время в одиннадцати субъектах Российской Федерации: Владимирской, Вологодской, Камчатской, Калужской, Московской, Мурманской, Новгородской, Ростовской, Рязанской, Самарской и Тверской областях. В принятых законах допускается снижение брачного возраста до четырнадцати лет (до пятнадцати – в Тверской области) при наличии таких особых обстоятельств, как беременность невесты и рождение ею ребенка. Требуется также согласие родителей.

После регистрации заключения брака граждане, не достигшие восемнадцати лет (совершеннолетия), приобретают дееспособность в полном объеме (ст. 21 ГК РФ). Это правило необходимо для обеспечения равноправия супругов в браке, что является одним из основных принципов семейного права (ст. 1 СК РФ), а также для осуществления лицом, вступившим в брак до восемнадцати лет, прав и обязанностей по воспитанию детей в полном объеме.

Предельного возраста для вступления в брак или предельной разницы в годах между вступающими в брак закон не устанавливает.

Наряду с условиями, при наличии которых брак может быть заключен, закон (ст. 14 СК РФ) устанавливает также ***препятствия к вступлению в брак***. Перечень их минимальный, что соответствует принципу минимального вмешательства государства в дела семьи:

1. Лицо, вступающее в брак, ***не должно состоять в другом зарегистрированном браке***. Брак, заключенный при наличии другого нерасторгнутого брака, является недействительным.

2. Не допускается заключение ***брака между близкими родственниками***. СК РФ в данном случае под близкими родственниками понимает родственников по прямой восходящей линии (родителей и детей, бабушку, дедушку и внуков), полнородных и неполнородных братьев и сестер. Под ***полнородными братьями и сестрами*** понимаются такие братья и сестры,

которые имеют общих отца и мать, а под *неполнородными* – имеющих общим лишь одного из родителей.

3. Не допускается заключение брака *между усыновителями и усыновленными*. Такое положение обусловливается тем фактом, что усыновленные дети по отношению к усыновителям и их родственникам, а усыновители и их родственники по отношению к усыновленным детям приравниваются к родственникам по происхождению.

4. Недееспособность одного из лиц, вступающих в брак, установленная вступившим в законную силу решением суда.

При нарушении любого из перечисленных условий заключения брака либо при наличии указанных препятствий **брак признается недействительным**.

Кроме того, брак может быть признан недействительным в следующих случаях:

1) если одно из лиц, вступающих в брак, скрыло от другого лица наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции;

2) при заключении фиктивного брака, т.е. брака, зарегистрированного супругами либо одним из них без намерения создать семью¹. Цель заключения фиктивного брака, как правило, меркантильна: получение жилплощади, наследства, регистрации по месту жительства, гражданства, уклонение от налогов и т.д.

В соответствии с семейным законодательством законный режим имущества супругов может быть изменен супругами по их взаимному согласию путем заключения **брачного договора**. *Установленный брачным договором режим супружеского имущества называется договорным режимом имущества супругов*. Его правовая регламентация осуществляется в соответствии со ст. ст. 40–44 СК РФ.

Введение в России брачного договора, однако, не означает, что все лица при вступлении в брак обязаны его заключать. Закон предоставляет только возможность выбора в установлении тех или иных имущественных взаимоотношений в семье: на основании закона или брачного договора.

Брачный договор – *это соглашение лиц, вступающих в брак (т.е. будущих супругов), или супругов (лиц, уже состоящих в браке), определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения*².

Брачный договор может быть заключен до брака или в любое время во время брака, но приобретает силу со дня регистрации заключения брака в органах загса.

¹ Кашанина Т.В, Кашанин А.В. Российское право : учебник. – Москва : НОРМА : ИНФРА-М, 2011. – С. 541.

² Пчелинцева Л.М. Семейное право России. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва : НОРМА, 2002. – С. 168.

Форма брачного договора определена законом. Брачный договор должен быть заключен в письменной форме и нотариально удостоверен. Супруги (будущие супруги) должны собственноручно подписать брачный договор и лично присутствовать при его удостоверении у нотариуса. Удостоверение брачного договора через представителя (доверенное лицо) не допускается.

Нотариальное удостоверение брачного договора осуществляется путем совершения на договоре удостоверительной надписи нотариуса. Обязанностью нотариуса является также разъяснение смысла и значения договора, а также правовых последствий его заключения, с тем, чтобы юридическая неосведомленность граждан не могла быть использована им во вред. При удостоверении брачного договора нотариус проверяет также, соответствуют ли его условия закону (ст.ст. 15, 16 и 54 Основ законодательства РФ о нотариате).

Несоблюдение нотариальной формы брачного договора влечет его недействительность. Он считается ничтожным (несуществующим) и не требует вынесения судебного решения о признании его недействительным.

Содержание (предмет) брачного договора определено в ст. 42 СК РФ.

В брачном договоре супруги вправе установить правовой режим своего имущества, отличный от законного режима имущества. Возможны следующие варианты такого режима:

- режим долевой (а не совместной) собственности на имущество, нажитое в браке;
- режим раздельной собственности на все имущество или отдельные виды имущества, нажитого в браке (при этом заработанное и приобретенное каждым из супругов будет его личной собственностью);
- смешанный режим собственности, сочетающий элементы общности и раздельности имущества (например, квартира или дом – в совместной собственности, а другое имущество (текущие доходы, предметы обихода, приобретенные каждым из супругов, и т.п.) – в личной собственности каждого из супругов);
- режим совместной собственности не только на общее имущество, но и на имущество, принадлежащее каждому из супругов.

Установление того или иного режима супружеского имущества возможно поставить в зависимость от различных условий. Например, супруги вправе установить раздельный режим с оговоркой, что в случае рождения ребенка этот режим заменяется режимом совместной собственности на все имущество, нажитое в браке.

В брачный договор могут быть включены также положения, связанные с правами и обязанностями супругов по взаимному содержанию (как в браке, так и при его расторжении); с несением каждым из супругов семейных расходов (на ведение общего домашнего хозяйства, на обучение детей и т.п.); с участием супругов в доходах друг друга (т.е. в тех доходах, которые получает один из супругов от своего личного имущества – доходы от акций, ценных

бумаг, вкладов в банках и т.п.), а также положения, определяющие, какое имущество перейдет к каждому из супругов в случае расторжения их брака.

Указанный перечень не является исчерпывающим. Закон позволяет включить в брачный договор любые иные положения, но только при условии, что они будут касаться имущественных прав и обязанностей супругов¹.

Личные права и обязанности супругов предметом брачного договора быть не могут. Нельзя, например, установить обязанность супругов хранить супружескую верность, определить круг домашних обязанностей и т.п., поскольку такие договоренности в случае их нарушения не могут быть исполнены принудительно.

Недопустимо и ограничение в брачном договоре таких личных прав супругов, как право на свободное передвижение, на выбор места жительства, рода занятий, на сохранение фамилии, принятой при вступлении в брак, после его расторжения и др. Условия договора, предусматривающие ограничение личных прав супругов, являются ничтожными, т.е. не имеющими правовой силы.

Брачный договор не может также устанавливать права и обязанности супругов в отношении их детей. Например, нельзя в брачном договоре определить, что в случае расторжения брака ребенок останется проживать с отцом или с матерью. Этот вопрос должен решаться родителями по взаимному согласию (а при его отсутствии – судом) с учетом многих обстоятельств: возраста ребенка, его индивидуальных особенностей, привязанности ребенка к тому или другому родителю и т.п. на момент расторжения брака.

Брачный договор не может также ограничивать право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания. Это право основано на законе (ст. 89 и 90 СК РФ), и любые условия, его умаляющие, являются ничтожными.

Брачный договор не может ставить одного из супругов в крайне неблагоприятное положение (например, предусматривать отказ одного из супругов от имущества, нажитого в браке, и тем самым лишать его средств к существованию). В противном случае он может быть оспорен в судебном порядке супругом, чьи права были нарушены, и признан судом недействительным.

Недействительным может быть также признан брачный договор, который был заключен одним из супругов под влиянием заблуждения, обмана, насилия, угрозы или который был заключен супругом, не способным в момент его заключения понимать значение своих действий и руководить ими. В этих случаях суд будет руководствоваться нормами ГК РФ, регулирующими признание сделок недействительными.

¹ Пчелинцева Л.М. Семейное право России. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва : НОР-МА, 2002. – С. 170.

По общему правилу брачный договор действует, пока существует сам брак, однако в период брака он может быть изменен или расторгнут по соглашению супругов.

К **юридическим фактам, прекращающим брак**, согласно ст. 16 СК РФ относятся следующие обстоятельства:

1. **В случае смерти супруга или объявления судом одного из супругов умершим** не требуется какого-либо специального оформления прекращения брака. В таких случаях брак считается прекращенным с момента смерти супруга или с момента вступления в законную силу решения суда об объявлении супруга умершим. Единственным документом, подтверждающим прекращение брака вследствие смерти супруга, является свидетельство о его смерти, выданное органом ЗАГС¹.

Порядок и условия объявления гражданина умершим установлены ГК РФ. Согласно ст. 45 ГК РФ гражданин может быть объявлен судом умершим, если в месте его жительства нет сведений о месте его пребывания в течение пяти лет, а если он пропал без вести при обстоятельствах, угрожавших смертью или дающих основание предполагать его гибель от определенного несчастного случая, – в течение шести месяцев. Военнослужащий или иной гражданин, пропавший без вести в связи с военными действиями, может быть объявлен судом умершим не ранее чем по истечении двух лет со дня окончания военных действий.

В случае явки или обнаружения места пребывания гражданина, признанного безвестно отсутствующим или объявленного умершим, суд отменяет решение о признании его безвестно отсутствующим или объявлении умершим (ст. 44, 46 ГК РФ).

2. При жизни обоих супругов брак может быть прекращен **путем его расторжения (развода)**. Может быть расторгнут только зарегистрированный в установленном законом порядке брак. В соответствии с п. 2 ст. 16 СК РФ брак может быть прекращен путем его расторжения по заявлению одного или обоих супругов, а также по заявлению опекуна супруга, признанного судом недееспособным.

¹ Семейный кодекс Российской Федерации : федеральный закон от 29.12.1995 № 223-ФЗ (с изм. и доп.) // Рос. газ. – 1996. – 27 янв.

3. Личные неимущественные правоотношения супругов. Права и обязанности родителей и детей

С момента регистрации брака в органах ЗАГСа между лицами, заключившими брак, возникают личные и имущественные права и обязанности.

Личным неимущественным правам и обязанностям супругов посвящена глава VI СК РФ, состоящая из двух статей (ст.ст. 31–32). В ст. 31 СК РФ закреплен принцип равенства супругов в семье, который в свою очередь базируется на положениях п. 3 ст. 19 Конституции РФ о равенстве прав и свобод мужчины и женщины. Конституцией РФ также установлено, что государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств (п. 2 и 3 ст. 19 Конституции РФ). Это равенство распространяется и на семейные отношения, где супруги обладают равными личными правами.

Согласно ст. 31 СК РФ *равенство супругов в семье* предполагает:

а) право супругов на свободный выбор рода занятий, профессии, места пребывания и жительства;

б) совместное решение супругами вопросов материнства, отцовства, воспитания и образования детей, иных вопросов жизни семьи (право на совместное решение различных вопросов жизни семьи).

Рассмотрим права и обязанности родителей. *Под родительскими правами* понимается совокупность прав и обязанностей, которые принадлежат родителям как субъектам родительских правоотношений. Их особенностью является то, что они представляют собой неразрывную связь прав и обязанностей. Родители, осуществляя свои права, тем самым выполняют свои обязанности, а выполняя обязанности, – осуществляют свои права. В соответствии со ст. 61 СК РФ «родители имеют равные права и несут равные обязанности в отношении своих детей (родительские права)».

Родительскими правами родители наделяются не бессрочно, а лишь на тот период, когда воспитание и необходимая забота о ребенке должны осуществляться, т.е. до совершеннолетия ребенка (до достижения ребенком восемнадцати лет). На срочный характер родительских прав прямо указывается в п. 2 ст. 61 СК РФ.

Родители имеют право и обязаны воспитывать своих детей и несут ответственность (нравственную и правовую) *за их воспитание и развитие*. В соответствии со ст. 63 СК «они обязаны заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей» с учетом общепринятых стандартов, возраста, состояния здоровья и других особенностей личности ребенка.

Родители также обязаны обеспечить получение детьми основного общего образования (т.е. образования в объеме 9 классов общеобразовательной школы) и вправе осуществлять выбор вида образовательного учреждения и формы обучения своих детей (п. 2 ст. 63 СК РФ). При решении этого вопроса родители должны действовать согласованно и руководствоваться интересами детей, по возможности учитывать их мнение.

Родители оказывают ребенку помощь в отношениях с третьими лицами. С этой целью закон признает за родителями право на представительство. В соответствии со ст. 64 СК РФ «родители являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношении с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий». Право представлять права и интересы своего ребенка имеет каждый из родителей, если он сам обладает дееспособностью для совершения юридических действий и не лишен родительских прав.

При осуществлении родительских прав **родители свободны в выборе способов (средств и методов) воспитания.** Существует лишь общее ограничение. Таковым является цель воспитания – забота о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии детей (п. 1 ст. 63 СК РФ), а также запрещение осуществлять родительские права в противоречии с интересами детей. Под *интересами детей* семейное право понимает обеспечение детям надлежащих условий их воспитания и полноценного развития.

В соответствии со ст. 65 СК РФ «при осуществлении родительских прав родители не вправе причинять вред физическому и психическому здоровью детей, их нравственному развитию. Способы воспитания детей должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию детей». Это вытекает из сущности родительских прав, органически сочетающихся с обязанностями по воспитанию. Эти права представляют собой не только меру возможного, но и меру должного поведения. Поэтому родители, которые осуществляют родительские права в ущерб правам и интересам детей, несут ответственность в установленном законом порядке.

Закон охраняет родительские права отца и матери, обеспечивая родителям **возможность лично осуществлять воспитание своих детей.** Родители имеют преимущественное право на воспитание своих детей перед всеми другими лицами (ст. 63 СК РФ) и вправе требовать возврата детей от любого лица, удерживающего ребенка не на основании закона или судебного решения (ст. 68 СК РФ). В то же время, имея в виду, что родительские права не могут осуществляться в противоречии с интересами детей, суд вправе отказать родителям в удовлетворении их требования, если придет к выводу, что передача ребенка родителям не отвечает его интересам.

Суд также вправе передать ребенка на попечение органа опеки и попечительства с последующим его устройством в другую семью или детское учреждение, если установит, что ни родители, ни лицо, у которого находится ребенок, не в состоянии обеспечить его надлежащее воспитание и развитие.

Охарактеризуем права и обязанности детей. Помимо Семейного кодекса Российской Федерации **права детей** определяются также Федеральным законом от 24 июля 1998 г. № 124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации». В соответствии с данными актами **ребенком** признается *лицо, не достигшее возраста 18 лет* (совершеннолетия).

Каждый ребенок имеет право:

- жить и воспитываться в семье, насколько это возможно;
- знать своих родителей;
- на заботу и совместное с ними проживание, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам;
- на обеспечение его интересов, всестороннее развитие, уважение человеческого достоинства;
- на общение с обоими родителями, дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками (*расторжение брака родителей, признание его недействительным или раздельное проживание родителей не влияют на права ребенка*);
- на общение с каждым из родителей в случае раздельного их проживания, а также в случае их проживания в разных государствах;
- на защиту своих прав и законных интересов. Защита прав и законных интересов ребенка осуществляется родителями (лицами, их заменяющими), а в отдельных случаях – органом опеки и попечительства, прокурором и судом. *Несовершеннолетний, признанный в соответствии с законом полностью дееспособным до достижения совершеннолетия, имеет право самостоятельно осуществлять свои права и обязанности, в том числе право на защиту*;
- на защиту от злоупотреблений и со стороны родителей (лиц, их заменяющих). При нарушении прав и законных интересов ребенка, в том числе при невыполнении или при ненадлежащем выполнении родителями (одним из них) обязанностей по воспитанию, образованию ребенка либо при злоупотреблении родительскими правами, ребенок вправе самостоятельно обращаться за их *защитой* в орган опеки и попечительства (т.е. орган местного самоуправления), а *по достижении 14 лет – в суд* (ст. 56 СК РФ);
- выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства. *Учет мнения ребенка, до-*

стигшего возраста 10 лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам;

- на получение содержания от своих родителей и других членов семьи. *Ребенок имеет право собственности на доходы, полученные им, имущество, полученное им в дар или в порядке наследования, а также на любое другое имущество, приобретенное на средства ребенка* (ст. 60 СК РФ);

- на собственность (сохранение права) на жилое помещение или на пользование жилым помещением при лишении родительских прав родителей (либо одного из них);

- имущественное (сохранение права, основанного на факте родства с родителями и другими родственниками, в том числе права на получение наследства (ст. 71 СК РФ), *если родители (один из них) лишены родительских прав*).

У трудоспособных детей, достигших совершеннолетия, появляется обязанность содержать своих нетрудоспособных, нуждающихся в помощи родителей и заботиться о них. Дети освобождаются от уплаты алиментов родителям, лишенным родительских прав (ст. 87 СК РФ).

Дети, родившиеся от лиц, не состоящих в браке между собой, имеют такие же права и обязанности по отношению к родителям, какие имеют дети, родившиеся от лиц, состоящих в браке (ст. 53 СК РФ).

4. Общая характеристика алиментных обязательств

Под **алиментным обязательством** в научной и учебной литературе понимается *гражданское правоотношение, в силу которого алиментно-обязанное лицо (плательщик) обязуется предоставлять другому лицу (получателю алиментов) имущественное содержание в соответствии с требованиями и условиями, которые содержатся в семейном законодательстве или предусматриваются соглашением сторон*¹.

По своей природе и характеру правовые отношения, возникающие в рамках алиментных обязательств, являются имущественно-стоимостными, строго личными, безвозмездными, волевыми отношениями, характеризующимися формальной независимостью сторон – участников этих правоотношений.

Обязательственные алиментные отношения возникают только между сторонами – физическими лицами, одна из которых является плательщиком алиментов, а другая – их получателем. Обе стороны должны находиться друг с другом в родственных или иных семейно-правовых связях.

¹ Сергеев А.П., Толстой Ю.К. Гражданское право. Т. 1. – Москва : Проспект, 2011. – С. 481–486.

Платательщик алиментов должен быть не только дееспособным, но и алиментоспособным лицом, т. е. лицом, имеющим реальную возможность самостоятельно исполнять свои обязательства по уплате алиментов. Получатель алиментов может быть как дееспособным лицом, так и недееспособным (несовершеннолетний или душевно больной человек). От имени недееспособного лица выступает его законный представитель (опекун)¹.

Формально-юридическими основаниями возникновения алиментных отношений являются закон, соглашение сторон об уплате алиментов и решение суда, вступившее в силу.

Фактическим основанием возникновения алиментных отношений является наличие родственных или иных семейных связей между лицом-плательщиком и лицом, нуждающимся в содержании, получателем.

Основания возникновения обязательственных отношений по поводу выплаты и получения алиментов содержатся в ст. 80 Семейного кодекса РФ, которая устанавливает жесткие правила, согласно которым:

- 1) родители обязаны содержать своих несовершеннолетних детей;
- 2) порядок и форма предоставления содержания несовершеннолетним детям определяются родителями самостоятельно;
- 3) родители вправе заключить соглашение о содержании своих несовершеннолетних детей (соглашение об уплате алиментов) в соответствии с требованием Семейного кодекса РФ;
- 4) в случае, если родители не предоставляют содержание своим несовершеннолетним детям, средства на их содержание (алименты) взыскиваются с родителей в судебном порядке;
- 5) при отсутствии соглашения родителей об уплате алиментов, при непредоставлении содержания несовершеннолетним детям и при непредъявлении иска в суд орган опеки и попечительства вправе предъявить иск о взыскании алиментов на несовершеннолетних детей к их родителям (одному из них).

Алиментные обязательства родителей и детей, равно как и любые иные аналогичные им отношения, строятся на основе общих принципов возникновения и исполнения алиментных обязательств.

В законодательном порядке алиментные обязательства родителей и детей подразделяются на следующие две группы обязательств:

- а) алиментные обязанности родителей по отношению к детям;
- б) алиментные обязанности детей по отношению к родителям.

Первая группа обязанностей подразделяется на следующие подгруппы:

- 1) алиментные обязанности родителей по содержанию своих несовершеннолетних детей;

¹ Марченко М.Н., Дерябина Е.М. Правоведение : учебник. – Москва : Проспект, 2016. – С. 317.

2) алиментные обязательства родителей по содержанию совершеннолетних нетрудоспособных детей ;

3) обязательства родителей по участию в дополнительных расходах на содержание детей.

Регламентируя отношения, связанные с *взысканием алиментов с родителей на содержание несовершеннолетних детей* в судебном порядке, законодатель устанавливает, что при отсутствии соглашения об уплате алиментов алименты на несовершеннолетних детей взыскиваются судом с их родителей ежемесячно в размере: на одного ребенка – одной четверти, на двух детей – одной трети, на трех и более детей – половины заработка и (или) иного дохода родителей.

Однако размер этих долей может быть уменьшен или увеличен судом с учетом материального или семейного положения сторон и иных заслуживающих внимания обстоятельств (ст. 81 С К РФ).

Алиментные обязательства родителей по содержанию своих совершеннолетних детей возникают только в случае их нетрудоспособности. Во всех других случаях, включая учебу, потерю работы, невозможность трудоустроиться после окончания вуза или иного учебного заведения, родители не имеют никаких алиментных обязательств перед совершеннолетними детьми. Статья 85 Семейного кодекса РФ является логическим тому подтверждением.

Обязательства родителей нести дополнительные расходы на детей имеют скорее исключительный, нежели регулярный, характер и возникают наряду и в дополнение к исполняемым плательщиком алиментным обязательствам.

Данный вывод напрямую вытекает из положений ст. 86 Семейного кодекса РФ, в соответствии с которой при отсутствии соглашения и при наличии исключительных обстоятельств (тяжелой болезни, увечья несовершеннолетних детей или нетрудоспособных совершеннолетних нуждающихся детей, необходимости оплаты постороннего ухода за ними и других обстоятельств) каждый из родителей может быть привлечен судом к участию в несении дополнительных расходов, вызванных этими обстоятельствами.

Законом предусматривается, что порядок участия родителей в несении дополнительных расходов и размер этих расходов определяются судом исходя из материального и семейного положения родителей и детей и других заслуживающих внимания интересов сторон в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно. При этом суд вправе обязать родителей принять участие как в фактически понесенных дополнительных расходах, так и в дополнительных расходах, которые необходимо произвести в будущем.

Наряду с алиментными обязательствами родителей в отношении детей семейное законодательство предусматривает также *аналогичные обязательства детей в отношении своих родителей*. Они заключаются прежде всего в

обязанности совершеннолетних детей содержать своих родителей. В соответствии со ст. 87 Семейного кодекса РФ трудоспособные совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей и заботиться о них. При отсутствии соглашения об уплате алиментов алименты на нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей взыскиваются с трудоспособных совершеннолетних детей в судебном порядке.

Согласно закону:

1) размер алиментов, взыскиваемых с каждого из детей, определяется судом исходя из материального и семейного положения родителей и детей и других заслуживающих внимания интересов сторон в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно;

2) при определении размера алиментов суд вправе учесть всех трудоспособных совершеннолетних детей данного родителя независимо от того, предъявлено требование ко всем детям, к одному из них или к нескольким из них;

3) дети могут быть освобождены от обязанности по содержанию своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей, если судом будет установлено, что родители уклонялись от выполнения обязанностей родителей;

4) дети освобождаются от уплаты алиментов родителям, которые были лишены родительских прав.

Кроме обязанностей совершеннолетних детей по содержанию родителей, семейное законодательство предусматривает также их *обязанности по несению дополнительных расходов на родителей.*

Данные обязательства предусмотрены Семейным кодексом РФ (ст. 88), который устанавливает, что при отсутствии заботы совершеннолетних детей о нетрудоспособных родителях и при наличии исключительных обстоятельств (тяжелой болезни, увечья родителя, необходимости оплаты постороннего ухода за ним и других) совершеннолетние дети могут быть привлечены судом к участию в несении дополнительных расходов, вызванных этими обстоятельствами.

Лекция по теме № 9 «Основы трудового права»

1. Понятие, предмет, метод, источники трудового права. Трудовые правоотношения.
2. Трудовой договор: понятие, содержание, порядок заключения и прекращения.
3. Понятие трудовых споров и их классификация.
4. Дисциплина труда.

1. Понятие, предмет, метод, источники трудового права. Трудовые правоотношения

Трудовое право – отрасль российского права, регулирующая трудовые отношения работников и работодателей и иные, непосредственно с ними связанные, производственные и трудовые отношения. Оно представляет собой совокупность правовых норм.

Нормы трудового права регулируют отношения между людьми в процессе наемного труда, отношения общественной организации труда.

Предмет трудового права – общественные отношения, возникающие в процессе организации и применения труда работников на основании трудового договора.

В предмет трудового права входят:

- 1) трудовые отношения;
- 2) отношения, непосредственно связанные с трудом (производные от них). Трудовые отношения – отношения, основанные на соглашении между работником и работодателем о личном выполнении работником за плату трудовой функции (работы по определенной специальности, квалификации или должности), подчинении работника правилам внутреннего трудового распорядка при обеспечении работодателем условий труда, предусмотренных трудовым законодательством, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором.

Характерные признаки трудовых отношений:

- 1) наличие особых субъектов – работника и работодателя, которые обладают правами и обязанностями, предусмотренными трудовым законодательством, коллективным и трудовым договором;
- 2) волевой характер трудовых отношений, так как они возникают на основе волеизъявления сторон и добровольного соглашения между работником и работодателем;

- 3) выполнение определенной работы – работы по определенной должности, специальности, профессии или другой определенной соглашением сторон регулярной работы;
- 4) личное выполнение работником трудовой функции;
- 5) возмездный характер трудовых отношений;
- 6) государственная и коллективная защита трудовых отношений;
- 7) длящийся характер данных отношений;
- 8) включение прав и корреспондирующих им обязанностей сторон в трудовые отношения.

Производными от трудовых отношений являются:

- 1) организационно-управленческие отношения, возникающие по поводу применения норм трудового права, принятия и применения локальных норм трудового права, по поводу улучшения условий труда, защиты прав работников;
- 2) контрольно-надзорные отношения, возникающие между работодателем и органом надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства;
- 3) отношения по профессиональной подготовке, переподготовке и повышению квалификации работников, возникающие в конкретной организации;
- 4) отношения по материальной ответственности участников трудового отношения за ущерб, причиненный по вине одной стороны другой, и т.д.¹

Трудовое правоотношение представляет собой правовую связь работника и работодателя в процессе выполнения работником возложенных на него обязанностей. Это – добровольная юридическая связь работника с работодателем, в которой обе стороны в процессе производства подчинены правилам внутреннего трудового распорядка, трудовому законодательству, коллективному и индивидуальному трудовому договору.

Содержание трудового отношения работника сводится к выполнению им определенной работы в соответствии со специальностью, квалификацией, должностью. В рамках этого правоотношения работник и работодатель реализуют права и обязанности, установленные законодательством (например, ст. 21, 22 ТК РФ).

Особенности трудовых правоотношений:

- протекают в условиях подчинения правилам внутреннего трудового распорядка;
- работник, как правило, включается в трудовой коллектив.

¹ Блажеев В.В., Гусов К.Н., Ермакова Л.Д. Основы права: учебное пособие. – Москва : Проспект, 2013. – С. 291.

Как экономическая категория, трудовые правоотношения составляют неотъемлемую часть производственных отношений и находятся в тесной взаимосвязи с экономикой государства.

Участниками (субъектами) трудовых правоотношений выступают работники и работодатели. Субъектом трудового правоотношения может быть и иностранец (и как работник, и как представитель работодателя), а также работодателем может быть и отдельный гражданин, принимающий работника в качестве домработницы, личного водителя, садовника и т. п.

Объектом трудового правоотношения выступают умения, навыки, способности работника, которые он предлагает использовать работодателю и которые интересуют работодателя в процессе организованного им труда. Именно за них работодатель готов платить заработную плату. В рыночных отношениях цена работника, как и любой товар, определяется спросом и предложением.

Виды трудовых правоотношений зависят от конкретного вида трудового договора, лежащего в основе возникновения и существования соответствующего правоотношения. Поэтому на одном и том же производстве возможны разные виды трудовых правоотношений, так как возможны разные виды трудовых договоров (срочные, с неопределенным сроком, на время выполнения сезонной работы, по совместительству и др.).

Из них выделяют *два специфических вида трудовых правоотношений*:

- в связи с работой по совместительству;
- по ученическому договору.

Специфика их в том, что работа по совместительству создает второе трудовое правоотношение у работника наряду с его основным местом работы. А ученическое правоотношение обязывает ученика в отличие от других трудовых правоотношений не работать по специальности, должности, а овладеть на производстве данной профессией, специальностью. Затем, после сдачи квалификационного экзамена, ученическое правоотношение в полном объеме трансформируется в трудовое правоотношение по полученной специальности или профессии.

Отличительными чертами трудовых отношений также являются:

- их личностный характер, т. е. с развитием свободы трудового договора развивается индивидуализация трудовых правоотношений работника;
- то, что эти отношения строятся на возмездных началах, связанных с обязательным вознаграждением за труд в форме заработной платы;
- длящийся характер, т. е. они не прекращаются после выполнения работником определенного трудового задания, а связаны с выполнением им определенной трудовой функции (работы по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; или конкретизации вида поручаемой работнику работы) – ст. 15 ТК РФ.

Законодательство закрепляет, что трудовые отношения основаны на определенности и устойчивости трудовой функции работника, и запрещает работодателю требовать от работника выполнения работы, не обусловленной трудовым договором (ст. 60 ТК РФ). Как трудовой договор, так и возникшее на его основании трудовое правоотношение всегда взаимные и двусторонние. Обе стороны трудового правоотношения имеют право требовать выполнения другим субъектом его трудовых обязанностей по данному правоотношению.

Поскольку работодатель обладает правом дисциплинарной власти, то может сам наказывать работника при неисполнении обязанностей в соответствии с трудовым законодательством, привлекать его к дисциплинарной и материальной ответственности, а также обе стороны могут прибегнуть к принудительной силе государства. Этим характеризуется волевое содержание трудовых правоотношений, которое подкрепляется нормами трудового права, обеспечивающими нормальные, безопасные условия труда, соответствующую оплату, охрану труда, возмещение вреда (ущерба), дисциплинарную ответственность, возможность увольнения и перевода на другую работу и т. п.

Юридические факты, определяющие возникновение, изменение и окончание трудовых правоотношений, обычно связывают с моментом заключения, изменения и прекращения трудового договора (ст. 16 ТК РФ). Но необходимо отметить, что не всегда эти юридические факты представляют собой разновидность действия (прием и увольнение работника), иногда это обстоятельства, которые носят характер событий (смерть работника, чрезвычайные обстоятельства и др.). Кроме того, нередко юридические факты могут предоставлять участникам альтернативный выбор (например, основания увольнения) или иметь сложный состав, включающий несколько обстоятельств вместе (например, наличие вины, противоправность деяния, наличие ущерба и причинная связь противоправного виновного поведения и материального ущерба).

Основанием возникновения трудового правоотношения обычно считают трудовой договор. Для работников, занимающих выборные должности, основанием возникновения их трудовых правоотношений является факт избрания на данную должность. Для некоторых категорий работников основанием возникновения трудовых правоотношений является сложный состав юридических фактов, когда трудовому договору предшествует или за ним следует какой-то юридический факт. Так, для лиц, принимаемых по конкурсу, заключению трудового договора должно предшествовать их избрание по конкурсу на данную должность. Сложный состав возникновения трудовых правоотношений у 14-летних, когда трудовому договору должно предшествовать согласие родителей.

Фактом возникновения трудового правоотношения может послужить фактический допуск к работе, даже если прием на работу не был надлежащим образом оформлен. Изменение трудовых правоотношений может происходить в силу правомерных действий. Изменениями будут считаться обстоятельства, указанные в главе 12 ТК РФ. Прекращается трудовое правоотношение фактом расторжения трудового договора по основаниям, предусмотренным законодательством (гл. 13 ТК РФ)¹.

2. Трудовой договор: понятие, содержание, порядок заключения и прекращения

Главным институтом трудового права является *трудовой договор*, который *следует рассматривать в трех аспектах*:

- как соглашение о труде, заключаемое между работником и работодателем;
- как институт трудового права, нормы которого регулируют порядок приема на работу (заключение трудового договора), перевода на другую работу и увольнения (изменение и прекращение трудового договора);
- как юридический факт возникновения трудовых правоотношений, а также возникновения, изменения и прекращения тесно связанных с трудовыми (производных) правоотношений.

В ст. 56 ТК РФ дается определение трудового договора. Это соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные Трудовым кодексом РФ, законами и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и данным соглашением, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать действующие в организации правила внутреннего распорядка.

Следует отличать трудовой договор от смежных договоров гражданско-правового характера, связанных с трудом (договоров подряда, поручения, авторского договора, договоров на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ и т. д.).

Признаки, отличающие трудовой договор от смежных договоров гражданско-правового характера:

¹ Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017).

- предметом трудового договора является сам труд работника, т. е. повседневная трудовая деятельность по определенной трудовой функции. Предметом же гражданско-правовых договоров выступает уже овеществленный конечный результат труда (изобретение, картина и т. д.), а труд в них лишь способ достижения этого результата, выполнения взятых обязательств;

- как правило, трудовой договор предполагает личное выполнение работы, запрещается замена работника другим лицом. В гражданско-правовых договорах такая обязанность возникает лишь в силу специального закрепления этого условия в самом договоре или в определенных законодательством случаях для отдельных видов гражданско-правовых договоров;

- по трудовому договору работник обязан подчиняться в процессе выполнения своей трудовой функции правилам внутреннего трудового распорядка. За нарушение этой обязанности работник может привлекаться к дисциплинарной ответственности. В гражданско-правовых договорах такого условия нет;

- по трудовому договору работодатель обязан организовать труд работника, создать ему нормальные и безопасные условия труда. По гражданско-правовым договорам работник сам организует работу, выполняет ее на свой риск.

Государство способствует устойчивости трудовых договоров, законодательно закрепляя принципы свободы и добровольности волеизъявления при заключении трудового договора и различные юридические гарантии при приеме, переводе и увольнении, а также запрещая включать в трудовой договор условия, ухудшающие положение работников по сравнению с действующим законодательством.

Содержание трудового договора (совокупность сведений и условий) – более широкое, чем то, что изложено в его тексте. Сведения, в отличие от условий трудового договора, не устанавливаются соглашением сторон, поскольку несут информационную нагрузку. Они вносятся в содержание трудового договора в соответствии с документами, в которых содержатся или должны содержаться. Так, согласно ч.1 ст. 57 ТК РФ, к сведениям трудового договора относятся: фамилия, имя, отчество работника и наименование работодателя, сведения о документах, удостоверяющих личность работника и работодателя, идентификационный номер налогоплательщика (для работодателей – физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями), сведения о представителе работодателя, подписавшего трудовой договор, место и дата заключения трудового договора. В то же время условия трудового договора включаются в его содержание соглашением сторон, что связано с договорной формой установления будущих условий труда.

Они делятся на непосредственные, оговариваемые непосредственно сторонами в письменном тексте трудового договора, и производные, предусмотренные законодательством, соглашением в силу заключения трудового договора (о порядке переводов, увольнения, правилах охраны труда и т. д.). Непосредственные условия могут быть двух видов: обязательные и дополнительные. Без обязательных условий не может быть трудового договора. Для трудового договора – это место работы, специальность, квалификация, должность, то есть трудовая функция работника, оплата его труда, а в срочных, сезонных и временных трудовых договорах – срок сезонной или временной работы.

Содержание трудового договора, согласно ст. 57 ТК РФ в новой редакции, состоит из трех частей. Первая часть включает сведения, характеризующие работника и работодателя, вторая – обязательные условия трудового договора и третья – условия трудового договора, которые стороны могли устанавливать по своему усмотрению. Сведения о работодателе включают полное его наименование, содержащее указание на организационно-правовую форму, место нахождения и почтовый адрес организации. Принятые федеральным законом от 30 июля 2006 года № 90-ФЗ дополнения к ТК РФ предусматривают новеллу, касающуюся последствий невключения в текст трудового договора каких-либо сведений или обязательных условий. Такие сведения или условия определяются следующим образом:

а) это не является основанием для признания трудового договора незаключенным или основанием для его расторжения;

б) трудовой договор должен быть дополнен недостающими сведениями и (или) условиями.

При заключении трудовых договоров с отдельными категориями работников (например, лицами моложе 15 лет) трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, может быть предусмотрена необходимость согласования возможности заключения трудовых договоров либо их условий с соответствующими лицами или органами, не являющимися работниками по этим договорам, или составление трудовых договоров в большем количестве экземпляров.

Обязательными для включения в трудовой договор являются следующие условия:

- место работы, а в случае, когда работник принимается для работы в филиале, представительстве или ином обособленном структурном подразделении организации в другой местности – место работы с указанием обособленного структурного подразделения и его местонахождение;

- трудовая функция (работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессия, специальность, с указанием квалификации, конкретный вид поручаемой работы). Если в соответствии с ФЗ предусмотрены

по определенным должностям льготы или ограничения, то их наименования должны быть указаны в соответствии с квалификационными справочниками;

- дата начала работы;
- условия оплаты труда;
- режим рабочего времени и времени отдыха;
- компенсация за тяжелую работу и работу с вредными и (или) опасными условиями труда;
- условия, определяющие в необходимых случаях характер работы (разъездной, в пути и другой характер);
- условия об обязательном социальном страховании работника;
- другие условия, в случаях, предусмотренных законодательством.

В трудовом договоре могут предусматриваться дополнительные условия, не ухудшающие положение работника по сравнению с установленным законодательством: об испытании, о неразглашении охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной); обязанности работника отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение производилось за счет средств работодателя; видах и условиях дополнительного страхования, улучшении социально-бытовых условий работника и членов его семьи, уточнении прав и обязанностей сторон.

Порядок заключения трудового договора установлен Трудовым кодексом, предусматривающим правила приема граждан на работу. Когда говорят о заключении трудового договора, то это одновременно означает прием работника на работу, изменение трудового договора, то есть перевод работника на другую работу, прекращение трудового договора.

Граждане принимаются на работу на основании заключенного в письменной форме (в двух экземплярах, по одному каждой стороне) трудового договора. Получение работником экземпляра трудового договора должно подтверждаться подписью работника на экземпляре трудового договора, хранящегося у работодателя. Прием на работу, согласно статье 68 ТК РФ, оформляется приказом (распоряжением) работодателя, изданным на основании заключенного трудового договора. Содержание приказа (распоряжения) работодателя должно соответствовать условиям заключенного трудового договора.

Из этого следует, что только при наличии заключенного трудового договора возможно издание приказа (распоряжения) работодателя, поскольку содержание этого правоприменительного акта определяется на основании трудового договора и должно соответствовать его положениям. Например, отсутствие в приказе (распоряжении) работодателя указания на срочный характер заключенного с работником трудового договора, несмотря на наличие срочности в трудовом договоре, свидетельствует о заключении трудового договора с неопределенным сроком действия. В дан-

ном случае приказ работодателя, в котором отсутствует указание на срочность трудового договора, улучшает положение работника по сравнению с ним. В связи с этим правоприменитель должен руководствоваться приказом (распоряжением) работодателя, создающим для работника более благоприятный режим труда. Однако приказом (распоряжением) работодателя на работника не могут быть возложены дополнительные, по сравнению с трудовым договором, обязанности. На основании соответствующих положений трудового договора в приказе (распоряжении) о приеме на работу должны быть указаны сведения: о фамилии, имени, отчестве работника; наименовании структурного подразделения, в которое принят работник; наименовании профессии (должности), разряде, классе (категории) квалификации; дате начала работы; размере оклада (тарифной ставки) и других условиях оплаты труда; наличии и продолжительности испытательного срока (если трудовой договор содержит данное условие), а также другие необходимые сведения. Приказ является основанием для включения работника в списочный состав организации, а также для начисления ему обусловленной трудовым договором заработной платы. В соответствии с ч. 2 ст. 68 ТК РФ работодатель обязан ознакомить работника с приказом (распоряжением) о приеме на работу в трехдневный срок со дня фактического начала работы.

Поскольку трудовой договор носит индивидуальный характер, работодатель и работник могут составлять договор в произвольной форме, не нарушая требований ТК РФ по его содержанию. Однако в юридической практике создаются типовые (примерные) формы трудовых договоров, которые утверждаются различными федеральными органами исполнительной власти (Минсоцтруда РФ, Минторга РФ, Минсельхоза РФ и др.). В настоящее время получает широкое распространение форма трудового договора, унифицированная с документацией по учету кадров.

Существенными условиями трудового договора являются:

- место работы (с указанием структурного подразделения);
- дата начала работы;
- наименование должности, специальности, профессии с указанием квалификации в соответствии со штатным расписанием организации или конкретная трудовая функция;
- права и обязанности работника;
- права и обязанности работодателя;
- характеристики условий труда, компенсации и льготы работникам за работу в тяжелых, вредных и (или) опасных условиях;
- режим труда и отдыха (если он в отношении данного работника отличается от общих правил, установленных в организации);

- условия оплаты труда (в том числе размер тарифной ставки или должностного оклада работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты);

- виды и условия социального страхования, непосредственно связанные с трудовой деятельностью.

В трудовом договоре могут предусматриваться условия об испытании, о неразглашении охраняемой законом тайны (государственной, служебной, коммерческой и иной), об обязанности работника отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение производилось за счет средств работодателя, а также иные условия, не ухудшающие положение работника по сравнению с Трудовым кодексом, законами и иными нормативными правовыми актами, коллективным договором, соглашениями. Срок испытания не может превышать трех месяцев, а для руководителей организаций и их заместителей, главных бухгалтеров и их заместителей, руководителей филиалов, представительств и иных обособленных структурных подразделений организаций – шести месяцев, если иное не установлено федеральным законом.

Условия трудового договора могут быть изменены только по соглашению сторон и в письменной форме.

Трудовые договоры могут заключаться:

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

При заключении трудового договора лицо, поступающее на работу, предъявляет работодателю следующие документы:

- паспорт или иной документ, удостоверяющий личность;
- трудовую книжку, за исключением случаев, когда трудовой договор заключается впервые или работник поступает на работу на условиях совместительства;
- страховое свидетельство государственного пенсионного страхования;
- документы воинского учета – для военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу;
- документ об образовании, о квалификации или наличии специальных знаний – при поступлении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки.

На основании заключенного трудового договора издается приказ (распоряжение) работодателя, которым оформляется прием на работу. Трудовой договор является юридическим документом, заключение, изменение или прекращение которого осуществляется в письменной форме в соответствии с требованиями трудового законодательства РФ.

Общие основания для прекращения трудового договора предусмотрены статьей 77 ТК РФ и включают в перечень: истечение срока договора; соглашение обеих сторон; призыв/поступление работника на воинскую службу; перевод работника на выборную должность или в другую организацию; расторжение трудового договора по инициативе работодателя (ликвидация организации, сокращение численности штата, несоответствие работника занимаемой должности или неоднократное грубое нарушение своих обязанностей без уважительных причин); расторжение трудового договора по инициативе работника (по собственному желанию с уведомлением руководителя в письменной форме не позднее 2 недель до запланированной даты увольнения); расторжение договора по инициативе третьих лиц (родителей и опекунов несовершеннолетних граждан, профсоюзов и т.д.); отказ работника на работу с другими условиями труда либо на перевод его в другую местность; вынесение приговора либо вступление в силу решения суда об осуждении к лишению свободы; иные основания и условия, прописанные при заключении трудового договора.

3. Понятие трудовых споров и их классификация

При исполнении трудовых обязанностей работник имеет право защищать свои трудовые права, свободы и законные интересы, используя при этом все не запрещенные законом способы и процедуры. При этом Конституцией Российской Федерации (ст. 37) и трудовым законодательством признается право работника на разрешение индивидуальных и коллективных трудовых споров с использованием установленных федеральным законом способов их разрешения, включая право на забастовку.

Порядок рассмотрения индивидуального трудового спора между работником и работодателем установлен гл. 60 ТК РФ. А порядок разрешения коллективных трудовых споров предусмотрен гл. 61 ТК РФ и носит название «примирительные процедуры», при этом работники имеют право на забастовку. Право на забастовку предоставлено ст. 37 Конституции РФ и регламентируется ст. ст. 409–415 ТК РФ.

Трудовой спор – это разногласия между работодателем (или его представителями) и работником (работниками) по вопросам регулирования трудовых отношений, поступивших на разрешение специального юрисдикционного органа.

Разногласие – это различная оценка ситуации взаимодействующими сторонами.

Причиной трудового спора, как правило, являются трудовые правонарушения или в некоторых случаях добросовестное заблуждение по поводу наличия правонарушения.

Все трудовые споры можно классифицировать по различным основаниям.

- по спорящим субъектам:

- индивидуальные трудовые споры – когда они затрагивают интересы отдельных работников;

- коллективные трудовые споры – когда затронуты интересы всего трудового коллектива (например, невыполнение работодателем коллективного трудового договора) или его части (отдельного структурного подразделения);

- по правоотношениям, из которых они возникают (вытекают из предмета трудового права):

- трудовые споры, возникающие вследствие правонарушения трудовых отношений (например, по невыплате заработной платы, о незаконном увольнении, задержке выдачи трудовой книжки и др.);

- трудовые споры, возникающие из правонарушения в отношениях, непосредственно связанных с трудовыми, т. е.:

а) возникающие из-за нарушения отношений по организации и управлению трудом. Например, работодатель требует выполнения норм труда, не обеспеченных технологическим процессом, или требует, чтобы все производственные задания работники выполняли в темпе, превышающем обычную скорость исполнения заданий, или не отпускает работника с работы, пока он не выполнит производственное задание, и т. п., а работники в юрисдикционном порядке признают эти требования неправомерными;

б) возникающие из-за нарушения отношений по трудоустройству у данного работодателя. Например, в судебном порядке может быть обжалован незаконный отказ в приеме на работу;

в) возникающие из-за нарушения социально-партнерских отношений. Например, работодатель не исполняет коллективный договор и работник в судебном порядке требует исполнения его норм. Обычно такие нарушения приводят к коллективному трудовому спору, но свои интересы может защищать и каждый работник в отдельности;

г) возникающие из-за нарушения отношений по участию работников (их представительных органов) в управлении организацией. Например, работодатель принимает локальные нормативные акты без согласования с первичной профсоюзной организацией;

д) возникающие из-за нарушения отношений по профессиональной подготовке, переподготовке и повышению квалификации у данного работодателя. Например, работодатель требует от работника оплатить его обучение или устанавливает испытательный срок после успешного обучения;

е) возникающие из-за нарушения отношений по материальной ответственности сторон трудового договора. Например, работодатель в нарушение

ние трудового законодательства взыскивает с работника полный ущерб, превышающий его среднюю зарплату, своим распоряжением;

ж) возникающие из-за нарушения отношений по надзору и контролю. Так, работодатель и работник могут обжаловать незаконное применение мер административной ответственности за нарушение норм охраны труда, также стороны могут обжаловать акт о расследовании несчастного случая, если будут не согласны с его содержанием и выводами;

з) возникающие из-за нарушения отношений по разрешению трудовых споров. Например, сторона, не согласная с решением комиссии по трудовым спорам, обжалует ее решение в суд, а также работодатель может в судебном порядке признать проведение забастовки незаконным;

и) возникающие из-за нарушения отношений по обязательному социальному страхованию. Например, работодатель отказывается оплатить работнику двухдневный больничный, хотя по закону первые три дня оплачиваются за счет работодателя, и работник вынужден обратиться в комиссию по трудовым спорам (КТС);

- *по характеру спора:*

- споры о применении норм трудового законодательства, в том числе споры о заключении, изменении и выполнении коллективных договоров, соглашений, а также в связи с отказом работодателя учесть мнение представительного органа работников;

- споры об установлении или изменении существующих условий труда;

- *по предмету спора:*

- споры о признании права, нарушаемого другой стороной трудового договора;

- споры о присуждении выплат и возмещения вреда;

- *по способу его разрешения:*

- исковые споры;

- споры неискового характера.

К спорам искового характера относятся разногласия, возникающие в связи с применением нормативных актов, договоров, соглашений о труде. В ходе их разрешения работник добивается восстановления или признания за ним конкретного права, т. е. предъявляет иск. Споры искового характера, как правило, индивидуальны. Индивидуальные трудовые споры искового характера рассматриваются комиссиями по трудовым спорам, судами, вышестоящими органами, поэтому с точки зрения подведомственности выделяют три вида разбирательств. К спорам неискового характера относят разногласия, возникающие в связи с изменением действующих или установлением новых условий труда. Коллективные трудовые споры всегда имеют неисковой характер и поэтому разрешаются в особой процессуальной форме.

4. Дисциплина труда

В ст. 189 ТК РФ дисциплина труда определяется как обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определенным в соответствии с ТК РФ, иными федеральными законами, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором. Эти правила трудового поведения составляют содержание нормативной основы внутреннего трудового распорядка организации.

Если рассматривать внутренний трудовой распорядок как систему требований, сформулированных в нормативном порядке работодателем, которая обеспечивает эффективное ведение технологического процесса в данном производственном коллективе, то дисциплина труда в организации, ее подразделениях, на рабочих местах – это соблюдение внутреннего трудового распорядка участниками совместного труда, как наемными работниками, так и представителями работодателя.

Внутренний трудовой распорядок объективен в том смысле, что является обязательным для всех участников совместного наемного труда. Дисциплина труда в отличие от внутреннего трудового распорядка адресуется прежде всего к определенному субъекту. Соблюдение внутреннего трудового распорядка, его уровень можно оценить применительно к отдельному исполнителю, реже – к первичному производственному коллективу. Неисполнение или ненадлежащее соблюдение требований внутреннего трудового распорядка индивидуально и в этом смысле субъективно.

В принципе, *дисциплина труда* – это должное соблюдение участниками совместного труда требований того техпроцесса, в котором они задействованы, в целях обеспечения его эффективного ведения. Следует отметить, что требования к трудовому поведению в отдельной отрасли, профессии, организации и на рабочем месте всегда специфичны.

Виды нарушения дисциплины труда можно различать в зависимости от содержания тех норм (правил трудового поведения), которые составляют нормативную основу внутреннего трудового распорядка организации. Это нормы субординации и координации работников в процессе труда, нормы, определяющие режим рабочего времени и времени отдыха, и технологические нормы. *Виновное неисполнение или ненадлежащее исполнение работником возложенных на него трудовых обязанностей считается дисциплинарным проступком.*

Следовательно, можно выделить три вида дисциплинарных проступков:

- виновное нарушение работником технологических норм (технологические);

- виновное неисполнение или ненадлежащее соблюдение субъектом трудового права норм субординации и координации в процессе управления трудом (управленческие);

- виновное несоблюдение субъектом трудового правоотношения норм, регулирующих рабочее время и время отдыха (режимные, т. е. нарушающие «режим рабочего времени» – ст. 100 ТК РФ).

Вид дисциплинарного проступка обуславливает процессуальное течение соответствующего дисциплинарного производства.

Лекция по теме № 10 «Основы административного права»

1. Государственное управление: понятие, виды. Понятие, предмет и методы правового регулирования отрасли административного права.
2. Структура отрасли административного права (административно-правовые нормы, институты, подотрасли).
3. Административно-правовые отношения: особенности и виды.
4. Административно-правовое принуждение: понятие, виды.

1. Государственное управление: понятие, виды. Понятие, предмет и методы правового регулирования отрасли административного права

Латинский термин «administratio» означает «управление». Рассмотрим следующую схему:



Управление – это деятельность государства или других субъектов государственной (публичной) власти, осуществляемая вне границ законотворчества и правосудия (классическое определение государственного управления, данное немецким ученым-юристом В. Еллинеком)

Государственное управление (определение по современной юридической доктрине) – это непрерывная подзаконная властная исполнительно-распорядительная деятельность уполномоченных органов и должностных лиц государства, осуществляемая в рамках их компетенции, по непосредственному руководству административно-политической, экономической и социально-культурной сферами жизнедеятельности общества

В исходном понимании, административное право – это «право государственного управления». Например, в современном немецком звучании, административное право – *verwaltungsrecht* – право управления.

Прежде чем рассмотреть предмет и метод отрасли административного права, изучим разновидности государственного управления. Обратим внимание на следующее:

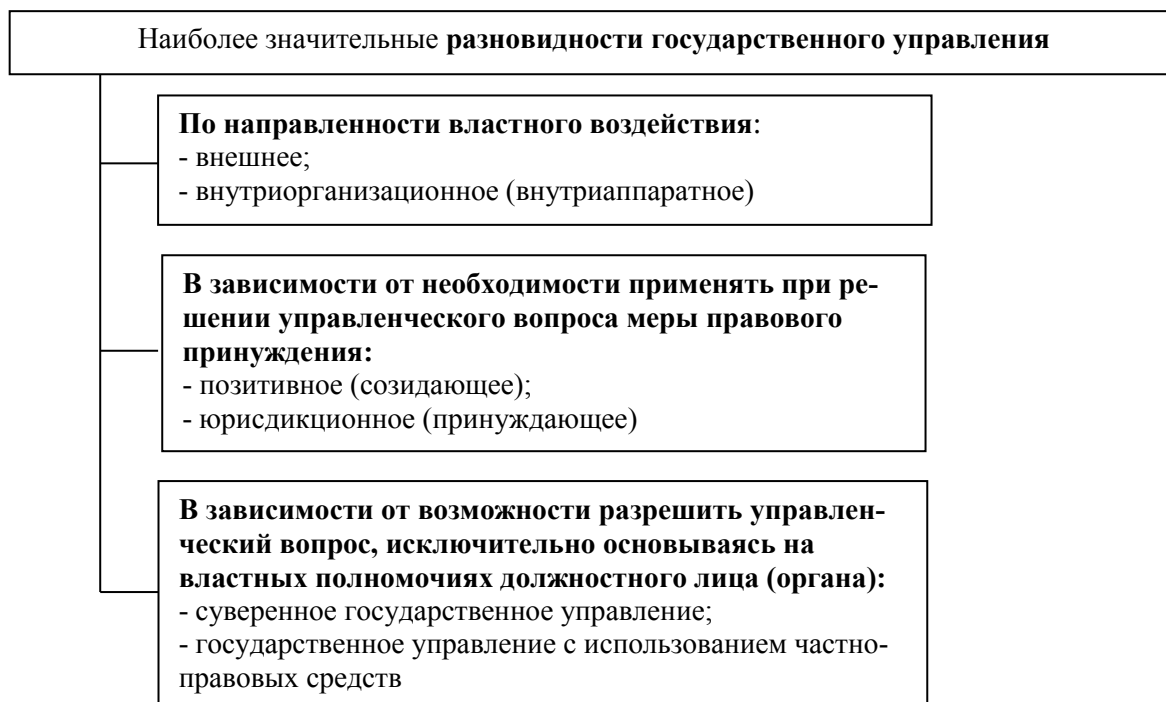
В зависимости от особенностей управляемого объекта управление подразделяется на три базовых вида:

- 1) механическое (техническое) – управление механизмами (стрельба, вождение машины и т.п.);
- 2) биологическое (выведение пород животных, видов растений);
- 3) социальное (управление людьми и их коллективами).

Рассмотрим *виды социального управления*:

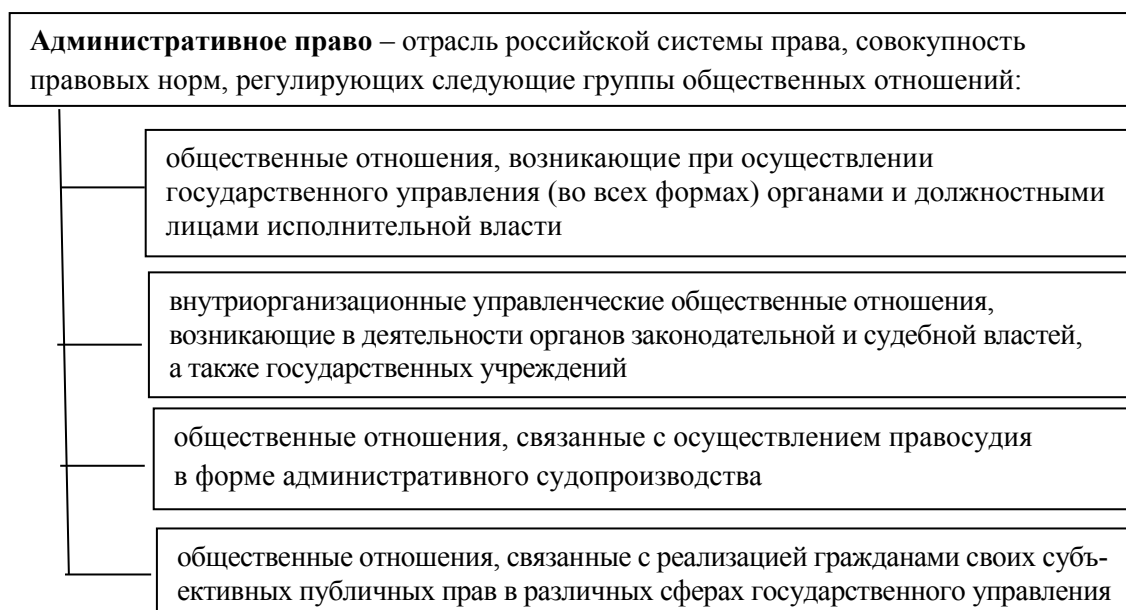
- 1) государственное управление (со стороны органов и должностных лиц государства);
- 2) местное самоуправление (в муниципальных образованиях);
- 3) общественное управление (в общественных объединениях);
- 4) коммерческое управление (в производственных комплексах с целью извлечения прибыли).





Обратим внимание на понятие отрасли административного права. Следует отметить, что усложнившаяся общественная жизнь изменила первоначальный подход к административному праву исключительно как к совокупности норм, регулирующих общественные отношения в сфере государственного управления.

Рассмотрим современное определение **административного права**, данное в следующей схеме:



Прокомментируем термин «субъективные публичные права граждан».

В отличие от субъективных частных прав, публичные права затрагивают не только частный интерес субъектов, но и общественный государственный интерес. Кроме того, такие права могут быть реализованы гражданами только при помощи уполномоченных государственных органов.

Приведем примеры:

- право на обращения в органы власти (предложения, заявления жалобы);
- право поступления на государственную службу;
- право на получение документа, имеющего юридическое значение;
- право на приобретение оружия и т.д.

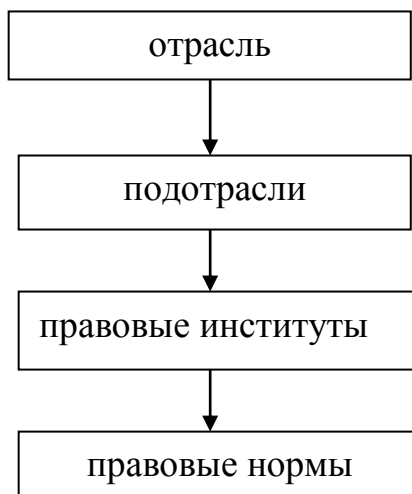
Рассмотрев определение административного права, мы таким образом разобрали общественные отношения, составляющие **предмет данной отрасли**.

Обратим внимание на методы правового регулирования общественных отношений, используемые отраслью административного права. Следует заметить, что современное административное право использует тот же арсенал методов, что и любая иная отрасль права.

Основным методом правового воздействия на общественные отношения является **императивный**, так как суть административного права – это регулирование общественных правоотношений по линии «властвующий субъект – подвластный субъект». **Диспозитивный** метод также применяется, но в значительно меньшей степени.

2. Структура отрасли административного права (административно-правовые нормы, институты, подотрасли)

Административное право, как и любая иная отрасль, имеет следующую структуру:



Следует отметить, что эта структура не является «жесткой» и постоянно изменяется как в количественном, так и в качественном отношении.

Рассмотрим структуру современного административного права более детально.

Отрасль административного права включает в себя следующие **подотрасли**:

а) **позитивное управленческое право** (право реализации властных полномочий органами государственной власти без применения мер принуждения);

б) **полицейское право** (совокупность норм о применении органами и должностными лицами мер административного и дисциплинарного принуждения);

в) **административное юстиционное право** (совокупность норм о разрешении конфликтов и споров между гражданами и должностными лицами государства в различных сферах государственного управления)¹.

Подотрасль **позитивное управленческое право** включает в себя следующие **правовые институты**:

- институт лицензирования;
- институт административных договоров;
- институт поощрения государственных служащих;
- институт нормативных правовых актов государственного управления;
- институт регистрации граждан, транспортных средств и т.п.

Подотрасль **полицейское право** включает в себя следующие **правовые институты**:

- институт мер административного пресечения;
- институт административно-предупредительных мер;
- институт материальной ответственности государственных служащих;
- институт административной ответственности;
- институт дисциплинарной ответственности государственных служащих.

Подотрасль **административно-юстиционного права** включает в себя следующие **правовые институты**:

- институт административного иска (жалоба в суд);
- институт административной жалобы (жалобы вышестоящему начальнику).

Приведем пример того, как в административно-правовой институт группируются административно-правовые нормы:

¹ Бельский К.С. Полицейское право : лекционный курс / под ред. канд. юрид. наук А.В. Куракина. – Москва : Дело и Сервис, 2004. – С. 6–7.

Институт административной ответственности
<i>нормы, определяющие:</i>
предупреждение
административный штраф
административный арест
лишение специального права, предоставленного физическому лицу
конфискация орудия или предмета административного правонарушения
административное выдворение иностранного гражданина (апатрида) за пределы РФ
иные административно-правовые нормы

3. Административно-правовые отношения: особенности и виды

Административно-правовые отношения – общественные отношения, урегулированные нормами административного права.

Они имеют такую же структуру, как и любое иное отраслевое правоотношение:

- субъекты (два и более);
- объект – материальное либо нематериальное благо, ради достижения которого субъекты вступили во взаимодействие;
- содержание (взаимные права и обязанности субъектов – участников правоотношений).

Рассмотрим *особенности административных правоотношений*:

- как правило, хотя бы одним из их участников является уполномоченный государственный орган или должностное лицо;
- развиваются в таких сферах, как государственное управление и правосудие в форме административного судопроизводства;
- права участников таких правоотношений защищаются преимущественно в административном, т.е. несудебном, порядке;
- характеризуются в большинстве случаев тем, что один из субъектов имеет властные полномочия в отношении другого¹.

Административных правоотношений большое многообразие. Например, они возникают и развиваются между следующими субъектами по различным линиям социальных взаимодействий:

- государственный орган – государственный орган;
- государственный орган – орган местного самоуправления;
- государственный орган – отдельный государственный служащий;

¹ Россинский Б.В., Старилов Ю.Н. Административное право : учебник. – 4-е изд., пересмотр. и доп. – Москва : Норма, 2009. – С. 146–156.

- гражданин – государственный орган;
- государственный орган – государственное учреждение;
- государственный орган – общественное объединение;
- государственный орган – коммерческая организация.

По характеру взаимоотношений участников выделяют следующие административные правоотношения:

1) **«вертикальные»** (один имеет властные полномочия в отношении другого):

- административное задержание сотрудником полиции правонарушителя;
- выдача инспектором гражданину решения на приобретение и хранение оружия;
- проверка у граждан документов.

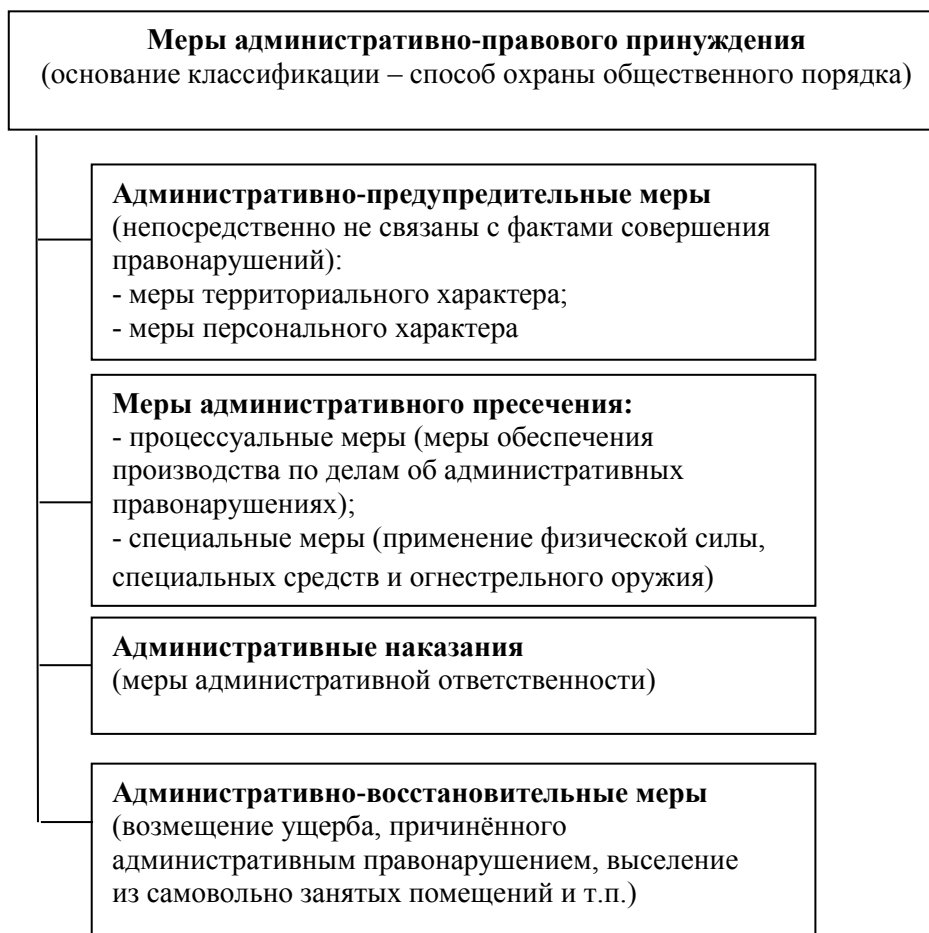
2) **«горизонтальные»** (когда один из субъектов – носитель властных полномочий – не имеет права их применять):

- заключение государственным органом контракта о прохождении службы с гражданином;
- заключение соглашения о сотрудничестве между органами государственной власти.

4. Административно-правовое принуждение: понятие, виды

Административно-правовое принуждение – физическое, психическое, материальное или организационное воздействие на субъектов со стороны государственных органов и должностных лиц с целями:

- 1) предупредить совершение правонарушений; минимизировать последствия общественно-опасных природных и техногенных явлений;
- 2) пресечь противоправное поведение субъектов; принять меры к процессуальному закреплению доказательств по делам об административных правонарушениях;
- 3) наказать лиц, виновных в совершении административных правонарушений;
- 4) восстановить нарушенные права и законные интересы граждан и организаций.



Как видно из представленной схемы, в теории административного права устанавливается определённая структура административно-правового принуждения, представленная указанными группами властных мер, которые соответствуют приведённым заявленным целям принудительных властных воздействий органов и должностных лиц государства.

Конкретизируем эту схему. Как определялось, **административно-предупредительные (превентивные, профилактические) меры** принуждения представлены двумя подгруппами:

1) административно-предупредительные меры территориального характера (надзорные полномочия должностных лиц, реализуемые по принципу «один к каждому») в пределах территории городского или сельского района, терминала аэропорта, карантинной зоны, спортивного объекта и пр.):

- таможенный досмотр (Таможенный кодекс РФ);
- предполетный досмотр пассажиров и багажа (Воздушный кодекс РФ);
- ограничения на въезд-выезд с территории, на которой введен карантин ввиду эпидемий (Федеральный закон «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения»);
- досмотр граждан – зрителей спортивного соревнования перед посещением спортивного объекта (Федеральный закон «О полиции», Поста-

новление Правительства РФ «Правила поведения граждан на спортивных соревнованиях»);

- комендантский час (запрет гражданам появляться в общественных местах в темное время суток без специальных пропусков в период военного или чрезвычайного положения), устанавливаемый Федеральным конституционным законом «О военном положении»;

2) **административно-предупредительные меры персонального характера** (надзорные полномочия должностных лиц, реализуемые по принципу «один к одному», когда заранее известен конкретный объект надзора):

- реализация ограничений административного надзора в отношении лица, освобожденного из мест лишения свободы (Федеральный закон «Об административном надзоре за лицами, освобожденными из мест лишения свободы»);

- принудительная госпитализация лица, страдающего психическим заболеванием, если это лицо опасно для окружающих или не может удовлетворять свои жизненные потребности (Федеральный закон «О психиатрической помощи гражданам и гарантиях их прав при ее оказании»).

Таким образом, административно-предупредительные меры непосредственно не связаны с фактом совершения правонарушения и могут применяться к законопослушному субъекту ввиду соображений общественной безопасности.

Рассмотрим некоторые **меры административного пресечения**, которые также возможно разделить на подгруппы:

1) **специальные меры** (урегулированы главой 5 Федерального закона «О полиции»: применение физической силы, специальных средств и огнестрельного оружия в указанных законом случаях). Подробное рассмотрение этих мер выходит за рамки заявленной темы лекции;

2) меры обеспечения производства по делам об административных правонарушениях (урегулированы главами 26 и 27 Кодекса РФ об административных правонарушениях) (далее – КоАП РФ). В их числе, например:

- доставление;
 - административное задержание;
 - личный досмотр лица, совершившего административное правонарушение;
 - досмотр транспортного средства;
 - направление лица на медицинское освидетельствование на состояние опьянения;
 - отстранение от управления транспортным средством;
 - изъятие вещей и документов, имеющих доказательственное значение,
- до принятия решения по делу об административном правонарушении и т.п.

Административные наказания определяются главой 3 КоАП РФ:

- 1) предупреждение;

- 2) административный штраф;
- 3) конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения;
- 4) лишение специального права, предоставленного физическому лицу;
- 5) административный арест;
- 6) административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства;
- 7) дисквалификация;
- 8) административное приостановление деятельности;
- 9) обязательные работы;
- 10) административный запрет на посещение мест проведения официальных спортивных соревнований в дни их проведения.

Лекция по теме № 11 «Основы уголовного права»

1. Понятие, система и методы уголовного права.
2. Задачи и принципы уголовного права.
3. Понятие, признаки и значение уголовного закона.
4. Структура Уголовного кодекса РФ. Действие закона во времени, в пространстве и по кругу лиц.

Все должны понять, что жить, соблюдая закон, гораздо комфортнее и выгоднее, чем пытаться его обойти.

В.В. Путин

1. Понятие, система и методы уголовного права

Уголовное право следует рассматривать в двух аспектах: как науку и как одну из отраслей права. *Уголовное право как отрасль права представляет собой расположенную в строгой логической последовательности систему общеобязательных однородных норм, устанавливающих, какие общественно опасные деяния признаются преступными и какое наказание применяется за их совершение.*

Содержательно данные нормы сориентированы, с одной стороны, на деяние, которое признается преступлением, а с другой – на правоприменителя, который обязан оценивать совершенное деяние как преступное только в соответствии с требованиями уголовного закона и на основании его. Кроме того, однородность норм выражается и в их общей функциональной направленности. В конечном счете, эти нормы предназначены воздействовать на взаимоотношения людей друг с другом, на их отношения с государством (в лице соответствующих органов) в случае совершения преступного акта; предотвращать подобные деяния в последующем.

В древнерусском государстве убийца именовался «головник», а само убийство – «головничество», «головыщина», «поголовыщина». Так, по мнению А.Г. Преображенского, термин «уголовный» означал «имеющий отношение к убитому, к голове, к жертве убийства». Многие авторы утверждают, что в первоначальном смысле термин «уголовное право» означал – «отвечать головой».

Так, известно, что нормы уголовного права содержались в одном из древнейших памятников Древней Руси – Русской Правде. Преступление в Русской Правде именовалось обидой, а наказание за нее осуществлялось в соответствии с установленными правилами. При этом преследование обидчика предоставлялось на усмотрение потерпевшего или его близких родственников. Также Русская Правда знала преступления, которые преследовались не потерпевшим, а общиной в целом. В качестве наказания предусматривались: месть, поток, разграбление и система выкупов. Следу-

ет заметить, что смертная казнь применялась без суда в порядке расправы веча или князя над своими противниками.

Предмет уголовного права относится к числу важнейших теоретических проблем отраслевой науки, образуя ядро учения об основах уголовно-правового регулирования. Только исследуя уголовное право с различных сторон, можно создать представление о целях и механизме его функционирования, а следовательно, и о такой важной характеристике отрасли, как ее предмет.

Так, в представлении И.Н. Алексеева, предметом уголовного права является поведение людей в обществе¹. Однако, на наш взгляд, поведение человека столь разнообразный феномен, что уголовное право просто не в состоянии его полностью контролировать и регулировать. Предложенный подход чрезмерно расширяет социальные притязания уголовного права, включая в его предмет все поведение человека.

Обновленный взгляд на предмет уголовно-правового регулирования был сформулирован в начале XX в. Его развернутое обоснование предложил А.А. Пионтковский: «Уголовное право имеет предметом своего изучения те правовые нормы, в которые облекается борьба с преступностью. Задача построения этих норм соответствует целям этой борьбы и потребностям защиты и охраны прав личности от возможного насилия и произвола»².

Таким образом, О.Ф. Шишов выделил три группы общественных отношений, входящих в предмет уголовного права:

1. *Охранительные уголовно-правовые отношения.* Данные отношения возникают в связи с совершением преступления, между лицом, совершившим запрещенное уголовным законом деяние, и государством. Это уголовное правоотношение носит односторонний характер: преступник обязан нести ответственность за совершенное деяние, а государство имеет право его наказать. Развивая эти идеи, С. Будзинский указывал: «Общество без карательной власти существовать не может; это факт всеобщий и бесспорный. Равным образом и то несомненно, что карательная власть государства не действует своевольно, а вращается в известных, начертанных законом пределах. Особенности участия государства в уголовно-правовом отношении обуславливаются тем, что оно находится в правовой связи одновременно и с потерпевшим, и с лицом, совершившим преступление, выступая гарантом безопасности и прав этих субъектов. В силу этого государство обязано, во-первых, обеспечивать соблюдение закона при ограни-

¹ Алексеев И.Н. Предмет уголовного права и его связь с условным осуждением // Предмет уголовного права и его роль в формировании уголовного законодательства Российской Федерации : материалы науч.-практ. конф. – Саратов, 2012. – С. 29.

² Генрих Н.В. Предмет уголовного права в контексте теоретических проблем правопонимания // Журнал российского права. – 2014. – № 9. – С. 65.

чении прав и свобод лица, совершившего преступление, а также в каждом случае доказывать свое право наказания, оставляя за собой возможность отказаться от его реализации; а во-вторых, оно обязано обеспечить права потерпевшего от преступления вне зависимости от того, реализовало ли оно свои права по отношению к лицу, совершившему преступление.

2. Отношения, связанные с удержанием лица от преступного посягательства посредством угрозы наказания, содержащейся в уголовно-правовых нормах.

Уголовный запрет налагает на граждан обязанность воздержаться от преступления. В данном случае речь идет не об уголовно-правовом регулировании общественных отношений, а о правовом воздействии на поведение людей. Если нормы подавляющего большинства отраслей права содержат дозволения, предписания и запреты, то нормы уголовного права содержат главным образом предписания и запреты и не относятся к категории представительно-обязывающих норм. Исключение представляет только институт обстоятельств, исключающих преступность деяния (гл. 8 УК), включающий систему норм-дозволений о необходимой обороне, задержании преступника, крайней необходимости, физическом или психическом принуждении, обоснованном риске, исполнении приказа или распоряжения.

3. Общественные отношения, возникающие при реализации гражданами права на причинение вреда при защите от общественно опасных посягательств при необходимой обороне, а также при крайней необходимости и других обстоятельствах, исключающих преступность деяния. Эти отношения можно именовать регулятивными уголовно-правовыми отношениями (в отличие от охранительных), так как они складываются на основе регулятивных (управомочивающих) норм и регламентируют поведение лица, являющееся одновременно и социально допустимым.

Исходя из особенностей генезиса уголовного права и его роли в жизни общества, предметом уголовного права могут выступать лишь определенные общественные отношения, возникающие в связи с совершением преступления, которые уголовное право организует, упорядочивает, и которые гарантируют человеку право на свободу, безопасность и справедливость.

От уголовного права как отрасли права следует отличать науку уголовного права, которая является частью юридической науки. Наука уголовного права представляет собой систему развивающегося знания о преступлении и наказании. Предмет науки уголовного права шире предмета уголовного права. Так, в её предмет входят:

- а) история развития уголовного законодательства;
- б) уголовное законодательство зарубежных государств;
- в) история науки уголовного права.

Следует заметить, что предмет уголовного права определяет содержательную специфику его метода. *Метод* – это способ получения результата, избранный исследователем путь познания, конкретные приемы и операции действия и воздействия.

В уголовном праве целесообразно рассматривать вопрос о методе в двух аспектах: во-первых, метод познания, метод изучения уголовно-правовой материи и, во-вторых, метод правового регулирования общественных отношений. В первом случае можно говорить о методе науки уголовного права, а во втором – о методе уголовного права как отрасли права.

Так, одним из основных методов, который используется в науке уголовного права, является *сравнительно-правовой метод исследования*. Он применяется при сравнении аналогичных норм и институтов отечественного уголовного законодательства и уголовного законодательства зарубежных государств. На базе сравнительно-правового исследования вырабатываются единые нормы международного уголовного права, обеспечивающие успешную борьбу с преступностью во всех мировых регионах.

Основными методами уголовного права как отрасли права являются: юридический, уголовно-статистический, социологический, системный, сравнительно-правоведческий (компаративистский), историко-сравнительный и др.

Юридический метод включает юридико-техническую методику и методы толкования закона. Данный метод широко используется в нормотворчестве. Система Кодекса и каждая его статья должны отвечать определенным правилам конструирования диспозиции и санкции норм, чтобы быть четкими, ясными, логически последовательными.

Уголовно-статистический метод – это познание качественного своеобразия уголовно-правовых явлений и понятий посредством количественных показателей. Этим методом проводится обобщенно-количественное измерение, например, норм, их диспозиций и санкций, структуры наказуемости, судимости. Статистические обобщения материалов судебной практики в вопросах квалификации преступлений, структуры наказаний и освобождения от уголовной ответственности, которые проводят органы следствия, прокуратуры, суды, а также научные работники, позволяют выявить причины неэффективности уголовно-правовых средств борьбы с преступностью и выработать рекомендации по повышению их результативности.

Социологический метод включает опросы (анкетирование, интервьюирование, экспертные оценки) различных категорий лиц – работников правоохранительных органов, населения, осужденных и др. – по различным аспектам уголовного права. Например, давно и широко изучается мнение населения о мотивах воздержания от совершения преступления,

когда такая возможность у реципиентов (опрашиваемых) имелась, об уровнях латентности (скрытости от регистрации) тех или иных преступлений, об эффективности уголовных законов и т.д.

Системный метод обязывает проводить исследования уголовно-правовых явлений и понятий как систем, т.е. целостного множества, состоящего из подсистем и элементов. Этот метод используется в законотворчестве, правоприменении и теории конструирования, познании, применении таких системных институтов, как уголовный закон, принципы права, преступление, вина, множественность преступлений, соучастие, освобождение от уголовной ответственности и наказания. Принципу системности должно отвечать расположение в тексте Кодекса разделов, глав, норм.

Сравнительно-правоведческий (компаративистский) метод используется при сопоставлении кодексов различных правовых систем и государств. Он плодотворен и в законодательстве, и в правоприменении, и в науке.

Историко-сравнительный метод значим для восприятия прошлого опыта законодательства и правоприменения.

Что же представляет собой система отрасли уголовного права? *Система уголовного права* – это внутренняя упорядоченность составных элементов данной отрасли права (частей, институтов и норм), расположенных в логически и юридически обоснованной последовательности и находящихся в отношениях и связях между собой, определяемых содержанием и правовым значением конкретных частей, институтов и норм этой отрасли.

Уголовное право состоит из Общей и Особенной частей, которые делятся на разделы. Общая часть содержит разделы: «Уголовный закон», «Преступление», «Наказание», «Освобождение от уголовной ответственности и от наказания» и другие; Особенная часть – «Преступления против личности», «Преступления в сфере экономики», «Преступления против общественной безопасности и общественного порядка» и другие.

2. Задачи и принципы уголовного права

Назначение уголовного права определяется его задачами. УК РСФСР 1960 г. предусматривал всего лишь одну задачу уголовного права – охранительную. С принятием нового УК РФ законодатель пошёл по другому пути и выделил отдельную статью, которая отражает задачи уголовного права, которая гласит, что задачами являются: охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений.

Для осуществления данных задач УК РФ устанавливает принципы уголовной ответственности.

Принципы уголовного права представляют собой руководящие положения, основополагающие начала, формирующие соответствующую отрасль права, предопределяющие уголовную политику государства. В УК РФ содержатся отдельные статьи, которые раскрывают принципы уголовного права. Так, достаточно интересно исследовать зарождение того или иного принципа¹.

Первоначально принципы уголовного права были сформулированы и обоснованы еще римскими юристами. Они получили свое словесное выражение в виде следующих правовых максим:

- *ubi culpa est, ibi poena subesse debet* – где есть вина, там должно быть наказание;
- *reus corpore non facit nisi mens rea* – тело невиновно, если невиновна мысль;
- *non bis in idem* – нельзя наказывать дважды за одно и то же деяние;
- *nemo delictis exuitur* – никто не может быть освобожден от ответственности за правонарушение;
- *poena constituitur in emendationem hominum* – наказание должно исправлять людей;
- *pro mensura cuiusque delicti constitutendum est* – наказание за любое правонарушение должно быть соразмерным².

Принципы современного уголовного права различных государств во многом сходны. Определенная унифицированность этих принципов обусловлена тем, что они закреплены в международных правовых актах. В нормах уголовного закона перечислены основные принципы.

Так, следует более детально рассмотреть основные принципы уголовного права.

Принцип законности означает, что преступность и наказуемость деяния устанавливаются только законом, является основополагающим в уголовном праве. Этот принцип предполагает, что только закон, как акт, принятый в установленном порядке высшим законодательным органом государственной власти, может содержать норму, описывающую признаки конкретного преступного деяния и устанавливающую вид и размер наказания за его совершение. Иначе говоря, в точном соответствии с принципом законности никакой подзаконный акт или прецедент не может устанавливать преступность и наказуемость деяния. Вместе с тем в целом ряде государств (к примеру, в США, Франции, ФРГ) подзаконный акт также является источником уголовного права, что, безусловно, вносит коррективы в

¹ Пудовочкин Ю.Е., Пирвагидов С.С. Понятие, принципы и источники уголовного права: сравнительно-правовой анализ. – Санкт-Петербург, 2003. – С. 87.

² Бойко А.И. Римское и современное уголовное право. – Санкт-Петербург, 2003. – С. 87.

понимание принципа законности в данных странах. Получается, что любой законодательный акт, принятый в установленном порядке, является полноценным источником уголовного права. Также законность наказания проявляется и в том, что вид и размер наказания точно (хотя бы в рамках относительно определенной санкции) устанавливаются в санкции статьи Особенной части. Однако во многих уголовных кодексах санкции содержат только вид наказания, а не его размер. Например, согласно ст. 287 УК Швейцарии, «присвоение власти должностного лица наказывается тюремным заключением или штрафом». Безусловно, минимальную и максимальную продолжительность тюремного заключения можно уточнить в нормах Общей части кодекса (от трех дней до трех лет), там же указывается и максимальный размер штрафа (40 тыс. франков). Однако, согласно ст. 48 УК Швейцарии, «если лицо действует из корыстных побуждений, то судья не связан максимальным размером штрафа». В данном случае применительно к штрафу мы имеем дело с абсолютно неопределенной санкцией, поскольку ее верхний предел законодательно не установлен. Получается, что, руководствуясь данной статьей, судья вправе установить любой размер штрафа. При злоупотреблении судьей своим правом назначать не ограниченное законодательными рамками наказание мы будем иметь дело с узаконенным произволом.

Принцип равенства граждан перед законом провозглашен как в УК РФ, так и в ст. 19 Конституции Российской Федерации. В ч. 2 данной статьи определено: «Государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности».

К гарантиям принципа равенства относится норма ст. 136 УК РФ, которая непосредственно направлена на охрану права на равенство перед законом. В ст. 136 УК РФ несоблюдение конституционного принципа равенства признается преступлением, если оно сопряжено с дискриминацией, т. е. нарушением прав, свобод и законных интересов человека и гражданина в зависимости от социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности. Критерии, свидетельствующие о наличии дискриминации: реальное различие в обращении с лицами, находящимися в одинаковой ситуации, отсутствие объективных и достаточных оснований для различия в обращении.

Принцип вины представляет собой положение, на основании которого лицо привлекается к уголовной ответственности только в случае, когда совершенному противоправному деянию соответствует указанное в за-

коне психическое состояние. Под виной понимается психическое (субъективное) отношение лица к содеянному, которое выражается в форме умысла или неосторожности.

Необходимость следовать принципу виновности исключает объективное вменение, т. е. привлечение к уголовной ответственности за противоправное, но невиновное причинение вреда охраняемым законом отношениям. В то же время уголовное законодательство некоторых государств (например, Австралии, Англии, США, Франции) в отличие от УК РФ содержит положения, в соответствии с которыми становится возможным наказание лица, совершившего преступление, на основании подразумеваемой вины. Для привлечения лица к уголовной ответственности достаточно установить факт совершения им правонарушения. Такого рода объективное вменение называется «строгая ответственность». Существование этого института объясняется наличием в зарубежном уголовном законодательстве множества уголовно наказуемых проступков (нарушение санитарных правил, торговля некачественными продуктами питания, нарушение правил дорожного движения), совершение которых не влечет за собой наказания в виде лишения свободы. В случае совершения уголовного проступка вина правонарушителя как бы презюмируется.

В разделе 6 УК Австралии перечисляются случаи, в которых не требуется установление элементов вины. Это случаи строгой и абсолютной ответственности. Как указывается в Кодексе, при совершении преступления строгой (абсолютной) ответственности закон не предусматривает никакого элемента вины, свойственного данному деянию. Таким образом, уголовная ответственность за выполнение объективной стороны противоправного деяния наступает в любом случае. При этом суд не рассматривает в качестве предмета доказывания форму вины подсудимого.

Принцип справедливости говорит о недопустимости привлечения к уголовной ответственности дважды за одно и то же преступление. Вместе с тем в ряде государств законодатель допускает отход от этого принципа. Ст. 10 УК КНР предписывает, что лицо, совершившее преступление за пределами Китая и подлежащее уголовной ответственности в соответствии с настоящим кодексом, может преследоваться по настоящему кодексу, даже если оно привлекалось к ответственности за границей; однако если оно подвергалось уголовному наказанию за границей, его можно освободить от наказания либо назначить наказание ниже низшего предела. В данном случае, руководствуясь диспозитивным предписанием, судья по своему усмотрению решает вопрос о повторном привлечении лица к уголовной ответственности.

Более категоричное (императивное) положение закреплено в ст. 3 УК Турции, на основании которого турецкий гражданин должен в любом случае повторно предстать перед судом в Турции, если даже в отношении его был вынесен приговор в иностранном государстве.

Представляется, что вышеуказанные положения, в соответствии с которыми лицо может быть повторно привлечено к уголовной ответственности на законных основаниях, противоречат принципу справедливости, что свидетельствует о несоответствии действующего законодательства вышеуказанных стран предписаниям международного уголовного права.

Принцип гуманизма нашёл свое непосредственное отражение в ч. 2 ст. 7 УК РФ, суть которого сводится к тому, что наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства. Данное положение в полной мере согласуется с нормами Конституции РФ. Вместе с тем следует обратить внимание на справедливое замечание В.В. Мальцева, что «как ни облагораживай наказание, оно всегда будет связано с ухудшением правового статуса лица, совершившего преступление, всегда в той или иной мере будет причинять страдания преступнику». И это соответствует действительности, так как суть наказания как раз и заключается в предусмотренных УК РФ лишениях или ограничениях прав и свобод лица, совершившего преступление. В.Т. Томин указывает: следует иметь в виду, что реалии отбывания наказания в ряде случаев могут причинить тому или иному субъекту и физические страдания, и унижение человеческого достоинства, но такое причинение не должно являться целью, оно – неизбежное следствие течения мер наказания¹.

Таким образом, принципы уголовного права имеют существенное значение для его правовых институтов, поскольку составляют основу для образования совокупности уголовно-правовых норм, регулирующих определенный вид (группу) общественных отношений. Принципы формируют стратегию и направление развития институтов уголовного права, обуславливают особенности и обеспечивают системность их правового регулирования.

3. Понятие, признаки и значение уголовного закона

Одним из первых определение уголовного закона сформулировал в начале XIX в. виднейший специалист по уголовному праву Н.С. Таганцев. Он писал: «Уголовный закон есть повеление в установленном порядке от верховной власти исходящее, которым определяется уголовная ответственность за посягательства на нормы права»².

С тех пор прошло довольно много времени, правовая мысль не стояла на месте, меняя свои взгляды, изменилось и понятие уголовного закона.

¹ Чередниченко Е.Е. Принципы уголовного законодательства: понятие, система, проблемы законодательной регламентации. – Москва, 2008. – С. 59.

² Таганцев Н.С. Русское уголовное право. Часть общая : в 2 т. – Москва, 1994. – Т.1. – С. 73.

В настоящее время, **уголовный закон** представляет собой законодательный акт (Уголовный Кодекс РФ), устанавливающий принципы и общие положения российского уголовного права, определяющий, какие деяния являются преступными, устанавливающий наказания и основания их применения, а также условия освобождения от уголовной ответственности и наказания.

Уголовный закон выступает в роли важного, социально значимого составного элемента механизма построения правового государства. Социально обусловленный уголовный закон выступает не только орудием в борьбе с преступностью, но и гарантом законности правоприменительной деятельности в этом процессе. Верховенство закона во всех областях общественной жизни выступает в качестве основополагающего принципа правового государства.

Наиболее детально следует остановиться на специфических признаках, характерных только для уголовного закона:

1. Уголовный закон выступает единственным источником уголовного права.

Так, ст.1 УК РФ гласит «Уголовное законодательство Российской Федерации состоит из настоящего кодекса. Новые законы, предусматривающие уголовную ответственность, подлежат включению в настоящий кодекс».

Данный признак является общепризнанным в теории уголовного права. Так, не являются источниками уголовного права иные федеральные законы и подзаконные нормативные акты, нормы международного права, обычаи, судебная практика, а также разъяснения Пленума Верховного Суда РФ.

2. Уголовный закон воплощён в системе статей УК РФ.

Как верно отмечает А.В. Наумов, уголовный закон отличается от других законов именно содержанием норм права¹.

3. Уголовный закон устанавливает основания и принципы уголовной ответственности.

Так, согласно ст. 8 УК РФ, основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления.

4. Уголовный закон определяет, какие общественно опасные деяния признаются преступлениями.

В соответствии с ч. 2 ст. 54 Конституции РФ «никто не может нести ответственность за деяние, которое в момент его совершения не признавалось правонарушением». Применимо к этому исчерпывающий перечень общественно опасных деяний приводится в Особенной части УК РФ.

5. Уголовным законом регламентируется порядок назначения вида и размера наказания.

¹ Курс российского уголовного права. Общая часть / под ред. В.Н. Наумова. – Москва, 2001. – С. 109.

Следует заметить, что институт наказания регулируется также и уголовно-исполнительным законодательством. Но, в соответствии со ст. 3 УК РФ, «наказуемость деяния и иные уголовно-правовые последствия определяются только настоящим Кодексом».

4. Структура Уголовного кодекса Российской Федерации. Действие закона во времени, в пространстве и по кругу лиц

Уголовный закон – системное образование, включающее Общую и Особенную части. Следует заметить, хотя на практике и существует такое деление, всё же данные части уголовного закона взаимосвязаны между собой и лишь в совокупности представляют собой единую согласованную систему уголовно-правовых норм. Части уголовного закона состоят из статей, имеющих свою нумерацию и являющихся, по выражению Б.В. Яценко, первичным элементом структуры уголовного закона¹. Следует заметить, что нумерация статей в УК РФ не должна меняться даже тогда, когда в закон вводится новая или отменяется старая статья. Строение уголовного закона не хаотично и не случайно, оно подчинено определённым правилам:

1) статьи, содержащие уголовно-правовые нормы, относящиеся к регулированию одного института или к охране однородных общественных отношений, располагаются в одном месте закона;

2) статьи располагаются в УК РФ с соблюдением внутренней иерархии: от общего к частному, от причины к следствию (так, сначала нормы о преступлении, а затем – о наказании) и др².

Все законодательные акты имеют определённые временные пределы своего применения, не является исключением и уголовный закон.

Общий принцип, принятый в уголовном праве современных правовых государств, означает, что применяется тот уголовный закон, который действовал во время совершения преступления. Поскольку преступление не было сразу раскрыто и следствие затянулось, за это время был принят новый, более строгий, закон, но он не может быть применен к деяниям, совершённым до его вступления в силу.

В соответствии с Конституцией РФ и российским уголовным законом применяется закон, действовавший во время совершения преступления. Поэтому необходимо определить, что является временем совершения преступления.

В статье 9 УК РФ говорится, что временем совершения преступления признается время осуществления общественно опасного деяния (действия или бездействия) независимо от времени наступления последствий. Это

¹ Уголовное право. Общая часть / под ред. А.И. Рарога. – Москва, 1997. – С. 19.

² Иванов Н.Г. Уголовное право России. Общая и Особенная части. – Москва, 2003. – С. 67.

имеет значение в случае деяний с отдаленными последствиями, когда между совершением самого действия (бездействия) и общественно-опасными последствиями проходит время, иногда довольно значительное. Например, если подросток в возрасте 13 лет 11 месяцев и 25 дней нанес потерпевшему опасное ранение и тот скончался через 10 дней, следует признать, что общественно опасное деяние совершено лицом, не являющимся субъектом преступления, что исключает уголовную ответственность. Так, Н.Ф. Кузнецова справедливо замечает: «Человеческому сознанию подконтрольно только действие, а то, что выходит за рамки его, т.е. последствия, человек не может ни изменить, ни предотвратить»¹.

Если между деянием и наступлением последствий имеется разрыв во времени, то независимо от конструкции состава (материальный или формальный) применяется закон, действовавший в момент совершения действия (бездействия).

Но не следует забывать, что предусмотрены ещё и преступления как длящиеся, так и продолжаемые. Так, к длящимся преступлениям применяется закон, действовавший на момент прекращения по воле или вопреки воле виновного. При совершении же продолжаемого преступления содеянное в целом квалифицируется и наказывается по закону, действовавшему в момент совершения последнего акта из числа составляющих единое преступление. Так, М.И. Блум и А.А. Тилле считают, что «сколько бы ни длилось продолжаемое преступное деяние, временем его совершения будет момент его окончания»². Но А.И. Медведев с данным положением не согласен. Он считает, что нужно внести поправку в УК РФ и считать продолжаемое преступление оконченным с момента совершения первого действия³.

Исключительным принципом действия закона во времени является его обратная сила. Обратная сила – это такое действие на правоотношение, при котором новый закон предполагается существовавшим в момент, когда правоотношение возникло. Уголовный закон, устраняющий преступность деяния, смягчающий наказание или иным образом улучшающий положение лица, совершившего преступление, имеет обратную силу, то есть распространяется на лиц, совершивших соответствующее деяние до вступления такого закона в силу, в том числе на лиц, отбывающих или отбывших наказание, но имеющих судимость.

Уголовный закон, устанавливающий преступность деяния, усиливающий наказание или иным образом ухудшающий положение лица, обратной силы не имеет.

¹ Кузнецова Н.Ф. Значение преступных последствий. – Москва, 1958. – С. 14–15.

² Блум М.И., Тилле А.А. Обратная сила закона. Действие советского уголовного закона во времени. – Москва, 1969. – С. 40.

³ Медведев А.М. Пределы действия УК России. – Москва, 1998. – С. 41.

Если новый уголовный закон смягчает наказание за деяние, которое отбывается лицом, то это наказание подлежит сокращению в пределах, предусмотренных новым уголовным законом.

В положении об обратной силе закона находит отражение принцип гуманизма. Как справедливо отметил А.И. Игнатов, «придание обратной силы закону, устраняющему уголовную ответственность или смягчающему её, является проявлением правовой справедливости, так как если в данный момент совершение деяния не влечет уголовной ответственности, то несправедливо и негуманно наказывать лицо, совершившее такое деяние в прошлом»¹.

Под действием уголовного закона в пространстве понимается распространение его юридической силы в пределах территории государственного суверенитета и по отношению к определённым лицам, совершивших преступления, на которых государство распространяет свою юрисдикцию. Действие российского уголовного закона в пространстве основывается на основных принципах: территориальном, гражданства, экстерриториальном, реальном, универсальном.

Первый принцип означает, что все преступления, совершенные на территории Российской Федерации, подпадают под действие российских уголовных законов. Это вытекает из незыблемости суверенитета России. Ст. 11 УК РФ: «Лицо, совершившее преступление на территории Российской Федерации, подлежит уголовной ответственности по настоящему Кодексу».

Территорией Российской Федерации признается суша в пределах государственных границ, территориальные морские воды в пределах 12-мильной зоны, исчисляемой от линии наибольшего отлива, а также воздушный столб в пределах государственных границ и территориальных вод. Действие УК РФ распространяется также на преступления, совершенные на континентальном шельфе или в исключительной экономической зоне Российской Федерации. Континентальный шельф – прибрежное морское (океаническое) мелководье.

Исключительная экономическая зона устанавливается в морских районах, находящихся за пределами территориальных вод РФ и прилегающих к ним. Ее внешняя граница находится на расстоянии 200 морских миль от линии наибольшего отлива. Следует иметь в виду, что ширина территориальных вод и экономической зоны устанавливается национальным законодательством.

Гражданское судно Российской Федерации, находящееся в открытом море, считается территорией Российской Федерации. Любое лицо, совершившее преступление на судне, приписанном к порту Российской Федера-

¹ Уголовное право России : учебник для вузов. Т.1 / отв. ред. А.Н. Игнатов. – Москва, 1998. – С. 31.

ции, находящемся в открытом море или воздушном пространстве, подлежит уголовной ответственности по УК Российской Федерации, если иное не предусмотрено международным договором Российской Федерации, поскольку на водном или воздушном судне, несущем флаг РФ, действуют законы Российской Федерации.

В случае нахождения гражданского водного или воздушного судна Российской Федерации в территориальных водах или воздушном пространстве других государств на него распространяется юрисдикция этого государства.

Военный корабль или воздушное судно под флагом Российской Федерации считается территорией России, где бы оно ни находилось. Поэтому лица, совершившие преступление на военном корабле в период его нахождения в иностранном порту, подлежат ответственности по УК РФ¹.

Принцип территориальности имеет исключение – *экстерриториальность*. Это исключение называют дипломатическим или правовым иммунитетом.

Лиц, пользующихся иммунитетом, нельзя без их согласия или согласия правительства страны, которую они представляют, привлечь к уголовной ответственности, подвергнуть задержанию, обыску, допросу и другим следственным действиям. Правовой иммунитет предоставляется главам государств, членам правительства, дипломатическим представителям, а также их супругам и несовершеннолетним детям. Иммунитетом обладают дипломатические курьеры при исполнении ими обязанностей. По международному соглашению правовой иммунитет может быть предоставлен и иным лицам, например журналистам.

Круг лиц, пользующихся иммунитетом от действия российского уголовного закона (ч. 4 ст. 11 УК) в случае совершения ими преступления на территории Российской Федерации, определяется на основе взаимности Конвенцией о привилегиях и иммунитетах ООН 1946 г., Венской конвенцией о дипломатических сношениях от 18 апреля 1961 г., Венской конвенцией о консульских сношениях от 24 апреля 1963 г. Венской конвенцией о представительстве государств в их отношениях с международными организациями универсального характера от 14 марта 1975 г.

Граждане Российской Федерации, постоянно проживающие в РФ лица без гражданства, совершившие преступление вне пределов РФ, подлежат уголовной ответственности по УК РФ, если совершенное ими деяние признано преступлением в государстве, на территории которого оно было совершено, и если эти лица не были осуждены в иностранном государстве. При осуждении указанных лиц наказание не может превышать верхнего предела санкции, предусмотренной законом иностранного государства, на территории которого было совершено преступление.

¹ Базарова Ю.Р. Уголовный закон. – Челябинск, 2012. – С. 42.

Военнослужащие воинской части Российской Федерации, дислоцирующейся за пределами РФ, за преступления, совершенные на территории иностранного государства, несут уголовную ответственность по УК РФ, если иное не предусмотрено международным договором РФ.

Иностранные граждане и лица без гражданства, не проживающие постоянно в Российской Федерации, совершившие преступление вне пределов Российской Федерации, подлежат уголовной ответственности по УК РФ в случаях, если преступление направлено против интересов Российской Федерации, и в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации, если они не были осуждены в иностранном государстве и привлекаются к уголовной ответственности на территории Российской Федерации.

Граждане Российской Федерации подчиняются российским законам, где бы они ни находились, в том числе и за границей. Поэтому они несут уголовную ответственность за преступления, совершенные в иностранном государстве, по УК РФ. Статья 50 Конституции РФ устанавливает, что «никто не может быть повторно осужден за одно и то же преступление». Поэтому УК РФ допускает возможность привлечения к уголовной ответственности и осуждение за преступления, совершенные за границей, граждан Российской Федерации и лиц без гражданства, постоянно проживающих в Российской Федерации, только в случаях, если они не были осуждены в иностранном государстве и если совершенное ими деяние признано преступлением в государстве, на территории которого оно было совершено. Если лицо совершило деяние, которое в стране пребывания не признается преступлением, но считается таковым в Российской Федерации, то привлечение его к ответственности было бы неоправданным.

Следует иметь в виду, что большая часть преступлений (посягательство на личность, собственность, контрабанда, наркобизнес, фальшивомонетничество и другие) преследуются уголовным законодательством всех государств¹.

В международной практике ситуация, когда совершенное в иностранном государстве деяние не считается там преступлением, но запрещено в стране, представитель которой его совершил, возникает, например, в связи с совершением аборта, который рассматривается как преступление в ряде стран.

Если же российский гражданин совершил за границей преступление и не был там осужден, он по прибытии в Россию может быть привлечен к уголовной ответственности и осужден. Однако в случае осуждения указанного человека в России назначенное ему наказание не должно превышать верхнего предела санкции, предусмотренной за данное преступле-

¹ Лопашенко Н.А. Основы уголовно-правового воздействия. – Санкт-Петербург, 2004. – С. 67.

ние законом иностранного государства, на территории которого было совершено преступление.

В ч. 3 ст. 12 УК РФ впервые в законодательстве России закреплён реальный принцип действия уголовного закона в пространстве. Он заключается в возможности привлечения любого лица, в том числе иностранца и лица без гражданства, к ответственности по УК РФ за преступление, совершенное за границей, если оно направлено против интересов России, а также в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

Под интересами Российской Федерации применительно к проблеме определения пределов действия реального принципа принято рассматривать не только государственные интересы в узком смысле данного понятия, но и интересы российских граждан. Так, на основании Соглашения между Правительством РФ и Республикой Казахстан от 4 октября 1997 г., о взаимодействии правоохранительных органов в обеспечении правопорядка на территории комплекса «Байконур», подписанного после заключения Договора аренды комплекса «Байконур» от 10 декабря 1994 г., к юрисдикции Российской Федерации относятся все дела и материалы о правонарушениях, совершенных на территории комплекса «Байконур», в том числе и гражданами Республики Казахстан.

Выдача преступников – это акт правовой помощи, осуществляемый в соответствии с положениями специальных договоров и норм национально-уголовно-процессуального и уголовного законодательства, который заключается в передаче преступника другому государству для суда над ним или для приведения в исполнение вынесенного приговора.

Применяя *реальный принцип*, Россия, как и ряд зарубежных государств, наиболее полно защищает свои интересы и интересы своих граждан. В соответствии с современными условиями правового сотрудничества и взаимодействия государств для борьбы с преступностью, если иностранцы, совершившие преступление против России за ее пределами, понесли уголовную ответственность за границей, они не могут повторно привлекаться к ответственности по УК РФ. Граждане Российской Федерации, совершившие преступление на территории иностранного государства, не подлежат выдаче этому государству. Иностранные граждане и лица без гражданства, совершившие преступление вне пределов Российской Федерации и находящиеся на территории Российской Федерации, могут быть выданы иностранному государству для привлечения к уголовной ответственности или отбытия наказания в соответствии с международным договором Российской Федерации.

Принципиальные положения о выдаче преступников содержатся, в частности, в ст. 61 Конституции РФ, которая гласит: «Гражданин Российской Федерации не может быть выслан за пределы Российской Феде-

рации или выдан другому государству». Эта же позиция закреплена в ст. 13 УК РФ.

В соответствии со сложившейся международной практикой требование о выдаче преступника государство предъявляет в случаях, когда:

- 1) преступление совершено на его территории;
- 2) преступник является гражданином этого государства;
- 3) преступление было направлено против этого государства и причинило ему вред.

В случаях, когда преступник совершил преступление на территории нескольких государств, вопрос о выдаче решается дипломатическим путем на основе международных договоров и норм международного права. При этом, в каком бы государстве ни был привлечен к ответственности преступник, он должен отвечать за все преступления, совершенные им в разных странах. Подводя итог всему вышесказанному, следует отметить социальную значимость уголовного закона. Так, в обществе всегда будет существовать опасное поведение людей, а значит, всегда будет существовать необходимость уголовного закона, запрещающего такое поведение. На современном этапе уголовный закон является одной из важных форм борьбы с преступлениями¹.

Закон живет и действует лишь тогда, когда он исполняется, он обязателен для всех, его должны соблюдать все без исключения, независимо от положения, чина и ранга; сила и залог успешной деятельности органов государства, ведущих борьбу с преступностью, заключается в строгом соблюдении конституционных норм, законность, правопорядок – основа нормальной жизни общества, его граждан.

¹ Базарова Ю.Р. Уголовный закон. – Челябинск, 2012. – С. 72.

Лекция по теме № 12 «Правонарушение и юридическая ответственность»

1. Понятие, признаки и виды правонарушений.
2. Юридический состав правонарушения.
3. Понятие, признаки, основания, цели, функции и принципы юридической ответственности.
4. Виды юридической ответственности; юридическая ответственность как разновидность государственного принуждения.
5. Обстоятельства, исключающие противоправность деяния и юридическую ответственность.

1. Понятие, признаки и виды правонарушений

Правонарушение – это виновное, противоправное, общественно опасное (общественно вредное) деяние лица, причиняющее вред интересам общества, государства и личности.

Признаки правонарушения:

- деяние (действие или бездействие);
- вина;
- противоправность;
- вредный результат;
- причинная связь между деянием и вредным результатом;
- юридическая ответственность.

В зависимости от их социальной опасности (вредности) все правонарушения подразделяются на преступления и проступки.

Преступления (уголовные правонарушения) отличаются максимальной степенью общественной вредности, посягают на наиболее социально значимые интересы, охраняемые от посягательств уголовным законодательством. В отличие от иных видов правонарушений перечень преступных деяний, предусмотренных уголовным законом, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

Проступки отличаются меньшей степенью социальной опасности (вредности), совершаются в различных сферах общественной жизни, имеют разные объекты посягательства и юридические последствия.

В свою очередь проступки *классифицируются на:*

- *гражданские* (правонарушения, совершаемые в сфере имущественных и личных неимущественных отношений, выражающиеся в нанесении организациям или отдельным гражданам имущественного вреда, состоящего в неисполнении обязательств по договору, в распространении сведений, порочащих честь и достоинство гражданина);

- *административные* (правонарушения, посягающие на установленный законом общественный порядок, на отношения в области исполнительно-распорядительной деятельности органов государства, не связанные с осуществлением служебных обязанностей);

- *дисциплинарные* (правонарушения, которые совершаются в сфере трудовых отношений и посягают на внутренний распорядок деятельности предприятий, учреждений и организаций);

- *процессуальные* (правонарушения, посягающие на установленные законом процедуры осуществления правосудия, например неявка свидетеля в суд).

2. Юридический состав правонарушения

Юридический состав правонарушения – это система признаков правонарушения, необходимых и достаточных для возложения юридической ответственности.

В *юридический состав* входят:

1) субъект правонарушения (правоспособное физическое лицо или социальная организация, совершившие данное деяние);

2) объект правонарушения (это то, на что посягает правонарушение; родовым объектом выступают общественные отношения, видовым – жизнь, здоровье, честь, имущество и т.п.);

3) субъективная сторона правонарушения (совокупность признаков, характеризующих субъективное отношение лица к своему деянию и его последствиям. Здесь главной категорией выступает *вина*, под которой понимают психическое отношение лица к совершенному им противоправному деянию. Выделяют две формы вины – умысел (ст. 25 УК РФ) и неосторожность (ст. 26 УК РФ).

Умысел, в свою очередь, может быть прямым, когда лицо сознает общественно опасный характер своих деяний, предвидит возможность или неизбежность наступления вредных последствий, *желает* их наступления; и косвенным, когда лицо сознает общественно опасный характер своих деяний, предвидит возможность наступления вредных последствий, не желает, но сознательно допускает наступление указанных в законе последствий либо относится к ним безразлично.

Неосторожность тоже имеет две формы – легкомыслие, когда лицо предвидит общественно вредные последствия своего поведения, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на возможность их предотвращения; и небрежность, когда лицо не предвидит общественно вредные последствия своего поведения, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно и могло их предвидеть);

4) объективная сторона правонарушения – это совокупность внешних признаков, характеризующих данное правонарушение, к которым относятся:

- деяние;
- противоправность (формальный аспект);
- вредный результат (содержательный аспект);
- причинную связь между деянием и вредным результатом (вредоносный результат должен быть следствием, а само поведение – причиной именно этого результата).

3. Понятие, признаки, основания, цели, функции и принципы юридической ответственности

Юридическая ответственность есть необходимость лица подвергнуться мерам государственного принуждения за совершенное правонарушение.

Меры эти могут быть:

- личного характера (лишение свободы);
- имущественного характера (штраф);
- организационного характера (увольнение).

Признаки юридической ответственности:

- устанавливается государством в правовых нормах;
- опирается на государственное принуждение;
- применяется специально уполномоченными государственными органами и их должностными лицами;
- связана с возложением новой дополнительной обязанности;
- выражается в определенных отрицательных последствиях личного, имущественного и организационного характера;
- выступает формой реализации санкции правовой нормы в конкретном случае и применительно к конкретному лицу, но с санкцией не отождествляется, ибо санкция – часть структуры нормы права, содержащая последствия осуществления диспозиции, которые могут быть как неблагоприятными (ответственность), так и благоприятными (поощрение);
- возлагается в процессуальной форме;
- наступает только за совершенное правонарушение.

Если фактическим основанием юридической ответственности выступает правонарушение, характеризующееся совокупностью признаков, образующих его состав, то юридическим основанием выступают норма права и соответствующий правоприменительный акт, в котором компетентный орган устанавливает конкретный объем и форму принудительных мер к конкретному правонарушителю. Подобным правоприменитель-

ным актом может являться приказ администрации, приговор или решение суда, постановление начальника отдела полиции по делу об административном правонарушении и т.п.

Рассмотрим цели и функции юридической ответственности. Цель позволяет глубже познать сущность юридической ответственности, показывает те результаты, которые достигаются с помощью данного правового средства.

В качестве *основной цели юридической ответственности* выступают обеспечение прав и свобод субъектов, охрана и защита общественного порядка. Именно ради удовлетворения интересов субъектов права, справедливой упорядоченности социальных связей и устанавливается этот правовой инструмент.

Функции юридической ответственности определяются целью и вытекают из нее. Среди них можно выделить следующие:

1) штрафную, характеризующую карательную реакцию государства на правонарушение и выражающуюся в наказании виновного лица, причинении ему личных, имущественных либо организационных обременений, в неблагоприятных последствиях;

2) правовосстановительную, позволяющую взыскать с правонарушителя причиненный вред, возместить убытки, компенсировать потери, обеспечивая неудовлетворенный интерес управомоченного субъекта;

3) воспитательную, призванную формировать у субъектов мотивы к правомерному поведению, предупреждать совершение как новых правонарушений со стороны лица, подвергнутого ответственности (частная превенция), так и правонарушений иными лицами (общая превенция).

Все названные функции юридической ответственности содействуют достижению ее целей.

Принципы юридической ответственности наиболее полно характеризуют юридическую ответственность, позволяют ярче увидеть природу данного правового средства. Выделяют следующие *основные принципы юридической ответственности*:

1) справедливость, призванная соразмерно наказывать виновного, не допускать установления уголовных санкций за проступки и отрицать обратную силу закона, закрепляющего либо усиливающего ответственность; возлагать на виновного за одно нарушение лишь одно наказание; обеспечить возмещение причиненного правонарушением вреда (если он имеет обратимый характер) и т.п.;

2) гуманизм, выражающийся, в частности, в запрете устанавливать и применять такие меры наказания, которые унижают человеческое достоинство;

3) законность, требующая, чтобы юридическая ответственность возлагалась на виновное лицо строго по закону и за деяния, предусмотренные законом;

4) обоснованность, заключающаяся в объективном, всестороннем и аргументированном исследовании обстоятельств дела, в установлении факта совершения лицом конкретного правонарушения и соответствующей нормы права, в общей форме фиксирующей юридическую ответственность, а также в принятии правоприменительного акта, закрепляющего порядок, вид и меру возможного наказания;

5) неотвратимость, означающая неизбежность наступления юридической ответственности, действенное, качественное и полное раскрытие обстоятельств совершения правонарушений, обязательную и эффективную карательную реакцию со стороны государства в отношении виновных лиц;

6) целесообразность, предполагающая соответствие наказания избираемого применительно к правонарушителю, целям юридической ответственности, позволяющая индивидуализировать санкции, учесть различные обстоятельства совершения деяния (как смягчающие, так и отягчающие).

4. Виды юридической ответственности, юридическая ответственность как разновидность государственного принуждения

Классифицируют юридическую ответственность по следующим основаниям:

1. В зависимости от того, к какой отрасли относится юридическая ответственность, выделяются:

- *уголовная* (применяется только за преступления; никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а также подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в соответствии с уголовным, уголовно-процессуальным и уголовно-исполнительным законодательством; меры уголовного наказания – наиболее жесткие формы государственного принуждения, направленные преимущественно на личность виновного, – лишение свободы и т.д.);

- *административная* (наступает за совершение административного правонарушения на основе законодательства об административной ответственности и выражается, в частности, в таких мерах, как штраф, лишение специального права и т.п.);

- *гражданская* (наступает за нарушение договорных обязательств имущественного характера или за причинение имущественного внедоговорного вреда; полное возмещение вреда – основной принцип гражданско-правовой ответственности; возмещение убытков в некоторых случаях дополняется штрафными санкциями, например выплатой неустойки);

- *дисциплинарная* (применяется за нарушение трудовой, учебной, служебной, воинской дисциплины; для наложения взыскания должны быть затребованы объяснения от нарушителя трудовой (служебной) дисциплины).

плины; возлагается администрацией предприятия, учреждения, организации (командирами, начальниками); в отношении отдельных категорий граждан (например, судей) – дисциплинарными коллегиями; меры дисциплинарной ответственности – выговор, строгий выговор, увольнение и т.д.);

- *материальная* (наступает за ущерб, причиненный предприятию, учреждению, организации рабочими и служащими при исполнении ими своих трудовых обязанностей).

2. В зависимости от органов, возлагающих юридическую ответственность, различают *ответственность, возлагаемую органами государственной власти, органами местного самоуправления и другими юрисдикционными структурами.*

Следует отметить, что юридическая ответственность выступает разновидностью государственного принуждения. Кроме нее существуют и другие виды государственного принуждения, осуществляемые на основе и в рамках права: меры защиты, меры пресечения, принудительные меры воспитательного воздействия, принудительные меры медицинского характера, реквизиция.

Если юридическая ответственность связана с возложением новой, дополнительной юридической обязанности (например, лишение свободы), то *меры защиты* – с выполнением «старой» обязанности, той, которую должен исполнить субъект. Цель мер защиты – не кара, а лишь восстановление нарушенного права без привлечения нарушителя к ответственности (например, принудительное взыскание алиментов на содержание детей).

Меры пресечения (подписка о невыезде, административное задержание, задержание по подозрению в совершении преступления и т.п.), а также иные меры процессуального принуждения, направленные на обеспечение нормального производства по уголовным, административным, гражданским делам (личный досмотр, освидетельствование, изъятие вещей и документов и пр.), в отличие от мер юридической ответственности, представляют собой лишь промежуточные решения по соответствующим юридическим делам; они делают невозможным дальнейшее совершение правонарушения и позволяют в установленном порядке закреплять доказательства, на основе совокупности которых выносится окончательное решение по делу.

Не характеризуются карой и *принудительные профилактические меры* (например, ограничение свободы передвижения в случае карантина); принудительные меры воспитательного воздействия, применяемые к несовершеннолетним (недееспособным) лицам за совершение общественно опасных деяний (ст. 90, 91 УК РФ); принудительные меры медицинского характера, применяемые к душевнобольным нарушителям в целях их излечения, а также предупреждения совершения ими новых деяний (ст. 97–103 УК РФ); реквизиция (принудительное изъятие имущества у собственников в государственных или общественных интересах с выплатой его стоимости), применяемая в

исключительных, экстренных ситуациях (в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер, в соответствии со ст. 242 ГК РФ).

5. Обстоятельства, исключаящие противоправность деяния и юридическую ответственность

К обстоятельствам, исключающим противоправность деяния и юридическую ответственность, можно отнести следующие:

1) невменяемость (когда лицо не может отдавать отчет в своих действиях и руководить ими);

2) необходимая оборона (имеет место при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства путем причинения вреда посягающему лицу, если при этом не было превышения пределов необходимой обороны, т.е. явного несоответствия защиты характеру и степени общественной опасности посягательства, – ст. 37 УК РФ);

3) задержание лица, совершившего преступление (для доставления органам власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений путем причинения ему вреда, если иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным и при этом не было допущено превышения необходимых для этого мер, – ст. 38 УК РФ);

4) крайняя необходимость (допустима в случаях устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемых законом интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и если причиненный вред был меньше, чем предотвращенный, – ст. 39 УК РФ);

5) действия лица под влиянием физического и (или) психического принуждения (такое положение дел допустимо в случаях причинения вреда охраняемым законом интересам, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими действиями, – ст. 40 УК РФ);

6) обоснованный риск (допустим в случаях причинения вреда охраняемым законом интересам для достижения общественно полезной цели – ст. 41 УК РФ);

7) исполнение приказа или распоряжения (допустимо в случаях действия лица во исполнение обязательных для него предписаний путем причинения вреда охраняемым законом интересам при условии отсутствия признака заведомой незаконности данного приказа или распоряжения – ст. 42 УК РФ);

8) малозначительность правонарушения, не представляющего общественной опасности;

9) казус (случай) и т.д.

Лекция по теме № 13 «Основы экологического права»

1. Понятие, предмет, метод, принципы, источники экологического права.

2. Экологические правоотношения.

3. Юридическая ответственность за экологические правонарушения.

Теперь, когда мы научились летать по воздуху как птицы, плавать под водой как рыбы, нам не хватает только одного: научиться жить на земле как люди.

Б. Шоу

1. Понятие, предмет, метод, принципы, источники экологического права

Одним из важнейших прав человека, закрепленных в статье 42 Конституции Российской Федерации, является его право на благоприятную окружающую среду¹. Однако расширение сферы хозяйственной деятельности, активизация промышленности оказывают все большее негативное воздействие на целостность сложных естественных экологических систем, влекут за собой ухудшение экологической обстановки в стране, истощение ее природных ресурсов.

Россия занимает особое место в глобальных экологических процессах и является главной стабилизирующей силой в сфере охраны и восстановления окружающей природной среды на планете. Практически не тронутые хозяйственной деятельностью Арктика, Восточная Сибирь, север Дальнего Востока и высокогорья страны представляют собой чрезвычайную ценность для всего человечества. Неосвоенные территории России с ее природными богатствами – сдерживающий фактор глобального экологического кризиса.

Устойчивое развитие Российской Федерации, высокое качество жизни, здоровье населения, а также национальная безопасность могут быть обеспечены только при условии сохранения естественных экологических систем и поддержания соответствующего качества окружающей среды. Одним из направлений в этой деятельности государства является развитие сети особо охраняемых природных территорий и объектов и совершен-

¹ Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 года (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 года № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 года № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 года № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 года № 11-ФКЗ) // СЗ РФ. – 2014. – № 31. – Ст. 4398.

ствование правового регулирования отношений, возникающих в процессе организации и функционирования отдельных категорий особо охраняемых природных территорий и объектов.

Стратегической целью государственной политики в области охраны окружающей среды является сохранение естественных экологических систем, поддержание их целостности и жизнеобеспечивающих функций для устойчивого развития общества, повышения качества жизни, улучшения здоровья населения и демографической ситуации, обеспечения экологической безопасности страны¹.

Одними из основных задач в сфере сохранения и восстановления природной среды являются создание и развитие особо охраняемых природных территорий разного уровня и режима, прежде всего особо охраняемых природных территорий федерального значения, формирование на их основе, а также на основе других территорий с преобладанием естественных процессов природно-заповедного фонда России, сохранение уникальных природных комплексов.

Экологическое право представляет собой совокупность юридических норм, регулирующих общественные отношения, складывающиеся по поводу окружающей среды: ее охраны, использования природных ресурсов, защиты экологических прав и законных интересов физических и юридических лиц и др.²

Экологическое право рассматривается как весьма сложная, комплексная отрасль права, складывающаяся из норм, составляющих земельное, водное, горное, лесное и иное право.

Предметом экологического права являются все те общественные отношения, которые возникают в связи с использованием и охраной окружающей среды.

Предмет экологического права, а именно регулируемые им общественные отношения, условно можно разделить на три видимые составные части, в которых группируются отличающиеся друг от друга правовые нормы³.

Первую часть составляет собственно *природоохранное право*, регулирующее общественные отношения по поводу охраны экологических систем и комплексов, общих природоохранительных правовых институтов, решения концептуальных вопросов охраны всей окружающей среды. Сюда относятся нормы федеральных законов «Об охране окружающей среды», «Об экологической экспертизе», «О радиационной безопасности населения», «Об особо охраняемых природных территориях». Главное назначение этой части

¹ Рогов А.С., Федотова Ю.Г. Понятие экологической безопасности Российской Федерации // Экологическое право. – 2014. – № 3. – С. 7–11.

² Юридическая энциклопедия / под общ. ред. Б.Н. Топорнина. – Москва, 2001. – С. 1206.

³ Экологическое право России : сборник нормативных правовых актов и документов / под ред. А.К. Голиченкова. – Москва : НОРМА-ИНФРА-М, 2014.

экологического права – обеспечивать регулирование всего природного дома, естественного жилища людей в комплексе, в целом.

Вторая составная часть экологического права включает регулирование отдельных частей этого природного дома. Это – ***природоресурсное право***, призванное *обеспечивать охрану и рациональное использование отдельных природных ресурсов – земли, её недр, вод, лесов, животного мира и атмосферного воздуха*. В совокупности природные ресурсы составляют окружающую природную среду, но она является не арифметической суммой всех природных ресурсов, а качественно новым их состоянием – окружающей человека природной средой.

В **третью часть** экологического права входят ***нормы других отраслей права, обслуживающие общественные отношения, связанные с охраной окружающей среды***. Эти нормы весьма многочисленны и имеют двоякий характер: прежде всего они относятся к тем отраслям права, которые имеют общий и отличающийся от экологического права предмет и метод регулирования. В то же время они подключаются и к экологии, объединяемые задачей защиты окружающей среды¹.

Так, в *административном праве* предусматривается большое количество предписаний, направленных на защиту окружающей среды: это прежде всего нормы об административной ответственности за правонарушения в области охраны природы. Обилие административно-правовых норм, посвящённых экологии, позволяет говорить об использовании административно-правового метода в регулировании экологических общественных отношений.

Немало экологических норм в *уголовном праве*, признающем общественную опасность более десятка деяний, нарушающих экологический правопорядок. Уголовный кодекс России включает специальную главу «Экологические преступления». Не переставая быть уголовным правом, его нормы входят составной частью в экологическое право, будучи объединёнными с ним предметом, а отчасти и методом регулирования.

Трудно найти отрасль права, которая в той или иной мере не обнаруживала бы экологическое право. Это – *конституционная, финансовая, трудовая, процессуальная и иные отрасли права*. Можно считать, что только семейное право не имеет прямого отношения к регулированию охраны окружающей среды: но опосредованно экологическое право «работает» на укрепление семьи, поскольку её благоденствие во многом определяется природными условиями жизни.

Комплекс ***методов отрасли права*** включает *специфические приёмы, присущие только данной отрасли права, и иные, более общие методы*,

¹ Экологическое право России: Сборник нормативных правовых актов и документов / под ред. А.К. Голиченкова. – Москва : НОРМА-ИНФРА-М, 2014.

представляющие, однако, такое сочетание, которое не свойственно другим отраслям права.

Особенным, присущим именно данной отрасли права методом считается *метод экологизации*, направленный на гармоничное выстраивание отношений общества и окружающей среды. Его можно рассматривать как проявление общеэкологического подхода ко всем без исключения явлениям общественного бытия, как проникновение глобальной задачи охраны окружающей среды во все сферы общественных отношений, регулируемые правом¹.

Три составные части экологического права, особенно вторая и третья, не могут обойтись без экологизации отраслей права как метода, и цементирующего, и скрепляющего отдельные источники этой отрасли права. Ведь нормы, регулирующие использование отдельных ресурсов, важны экологическому праву, поскольку они затрагивают интересы охраны окружающей среды, рациональное потребление её основных компонентов.

Именно поэтому на современном этапе общественного и научно-технического прогресса и в обозримом будущем земельное и другие отрасли природоресурсного права становятся подотраслями – составной частью экологического права: количество и уровень ресурсопотребления перерастают в совершенно новое качество – требуют охраны окружающей природной среды, где эксплуатация природных ресурсов занимает важнейшее место, но отодвигается на второй план по сравнению с их сбережением.

Тем более метод экологизации типичен для третьей составной части экологического права – для других отраслей права, почти в каждой из которых присутствуют предписания, направленные на охрану окружающей среды. А принадлежность уголовных, административных и иных норм права соответственно к уголовному, административному и иным отраслям права не вызывает сомнений; в то же время обслуживание ими задач охраны окружающей среды не означает перетаскивания их в эту отрасль права, а лишь подчёркивает метод экологизации как универсальный и действенный способ регулирования экологических общественных отношений².

Наиболее характерным для России приемом формирования отрасли права и распространенным способом правового регулирования общественных отношений, в том числе экологических, всегда был нормативный правовой акт, что обуславливалось масштабами, централизацией и многонациональностью государства, желанием обеспечить единообразие правопонимания и правоприменения, довести понятный текст до сведения исполнителей.

Нормативные правовые акты составляют иерархическую систему подчиненных звеньев, их юридическая сила зависит от места и компетен-

¹ Саркисов О.Р., Любарский Е.Л. Экологическое право: учебное пособие. – Казань : Центр инновационных технологий, 2014. – С. 28.

² Там же. – С. 31.

ции органа, принимающего акт¹. Среди них выделяются Конституция РФ и предусмотренные ею федеральные конституционные законы, федеральные законы, подзаконные акты (к ним относятся акты государственных органов и органов местного самоуправления), а также законы субъектов РФ.

Наряду со статьями Конституции РФ – 9 (устанавливающей использование и охрану в Российской Федерации земли и других ее природных ресурсов, являющихся основой жизни и деятельности народов, проживающих на ее территории), **36** (регламентирующей право частной собственности на землю), **42** (устанавливающей право на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии и на возмещение ущерба, причиненного здоровью или имуществу человека экологическим правонарушением), **58** (определяющей обязанность каждого сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам), **п. «в» ч. 1 ст. 114** (устанавливающим в качестве полномочий Правительства РФ обеспечивать проведение единой государственной политики в области экологии) – для организации охраны окружающей среды и формирования экологического права имеют значение конституционные нормы о разграничении экологических полномочий.

К ведению России согласно **ст. 71** Конституции РФ относятся:

- регулирование и защита прав и свобод человека и гражданина (в том числе экологических);
- федеральная государственная собственность (прежде всего на природные ресурсы) и управление ею;
- установление основ федеральной политики и федеральные программы в области экологического развития Российской Федерации;
- производство ядовитых веществ, наркотических средств и порядок их использования;
- гражданское, гражданско-процессуальное законодательства (как методы охраны имущественных отношений, возникающих при использовании и охране соответствующих природоресурсных интересов, рычаги защиты природных объектов, ресурсов и их владельцев),
- метеорологическая служба, стандарты (в том числе в области экологических отношений).

В совместном ведении России и ее субъектов согласно **ст. 72** Конституции РФ находятся:

- защита прав и свобод человека и гражданина; обеспечение законности, правопорядка, общественной безопасности (в том числе в области экологических отношений);

¹ Боголюбов С.А., Кичигин Н.В., Сиваков Д.О. Экологическое право : конспект лекций. – Москва: Велби, Проспект, 2014. – С. 22.

- вопросы владения, пользования и распоряжения землей, недрами, водными и другими природными ресурсами;
- разграничение государственной собственности (прежде всего на землю, на другие природные ресурсы),
- природопользование; охрана окружающей среды и обеспечение экологической безопасности; особо охраняемые природные территории.

Среди законов России, относящихся к комплексному экологическому праву, можно отметить **федеральные законы**: «Об охране окружающей среды»¹, «Об экологической экспертизе»², «Об особо охраняемых природных территориях»³, «О радиационной безопасности населения»⁴, «О зерне»⁵, «О качестве и безопасности пищевых продуктов»⁶, «О мелиорации земель»⁷, «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения»⁸ и другие, а также Гражданский кодекс РФ⁹, Земельный кодекс РФ¹⁰, Водный кодекс РФ¹¹, Лесной кодекс РФ¹², Градостроительный кодекс РФ¹³.

Особую роль среди федеральных экологических законов играет Федеральный закон «Об охране окружающей среды». Предметом регулирования данного закона являются отношения в сфере взаимодействия общества и природы, возникающие при осуществлении хозяйственной и иной

¹ Об охране окружающей среды : федеральный закон от 10 января 2002 года № 7-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 2016. – № 27 (ч. I). – Ст. 4187.

² Об экологической экспертизе : федеральный закон от 23 ноября 1995 года № 174-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 2016. – № 1 (ч. I). – Ст. 28.

³ Об особо охраняемых природных территориях : федеральный закон от 14 марта 1995 года № 33-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 2017. – № 1 (ч. I). – Ст. 27.

⁴ О радиационной безопасности населения : федеральный закон от 09 января 1996 года № 3-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 2011. – № 30 (ч. I). – Ст. 4596.

⁵ О зерне : закон РФ от 14 мая 1993 года № 4973-1 (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 2011. – № 30 (ч. I). – Ст. 4590.

⁶ О качестве и безопасности пищевых продуктов : федеральный закон от 2 января 2000 года № 29-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 2015. – № 29 (ч. I). – Ст. 4339.

⁷ О мелиорации земель : федеральный закон от 10 января 1996 года № 4-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 2016. – № 15. – Ст. 2066.

⁸ Об обороте земель сельскохозяйственного назначения : федеральный закон от 24 июля 2002 года № 101-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 2016. – № 27 (ч. II). – Ст. 4294.

⁹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 года № 51-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 2017. – № 1 (ч. I). – Ст. 38.

¹⁰ Земельный кодекс Российской Федерации от 25 октября 2001 года № 136-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 2016. – № 27 (ч. II). – Ст. 4306.

¹¹ Водный кодекс Российской Федерации от 03 июня 2006 года № 74-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 2016. – № 45 (ч. II). – Ст. 6203.

¹² Лесной кодекс Российской Федерации от 4 декабря 2006 года № 200-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 2016. – № 27 (ч. II). – Ст. 4294.

¹³ Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 2004 года № 190-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 2016. – № 27 (ч. II). – Ст. 4306.

деятельности, связанной с воздействием на природную среду как важнейшую составляющую, являющуюся основой жизни на Земле, в пределах территории Российской Федерации, а также на континентальном шельфе и в исключительной экономической зоне Российской Федерации.

К законам, регулирующим экологические отношения, относятся и **законы субъектов РФ**, количество которых постоянно увеличивается. Они приобретают немаловажное значение, восполняя пробелы и устраняя противоречия федерального законодательства по вопросам, относящимся к совместному ведению либо ведению субъектов РФ.

В России наиболее массовым источником экологического права, как и остальных отраслей права, являются **подзаконные нормативные акты**. В их число входят и имеют наивысшую после Конституции и законов Российской Федерации силу **указы Президента РФ**.

Основным видом подзаконных актов они признаются потому, что Президент РФ определяет основные направления внутренней и внешней политики государства в соответствии с Конституцией РФ и федеральными законами и, являясь гарантом прав и свобод человека и гражданина, обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти. Указы и распоряжения Президента РФ обязательны для исполнения на всей территории Российской Федерации. Примером указа Президента в данной сфере может служить Указ Президента от 19 апреля 2017 г. «О Стратегии экологической безопасности Российской Федерации на период до 2025 года».

Следующую ступень источников экологического права в иерархии подзаконных актов составляют **постановления Правительства РФ**, которое осуществляет исполнительную власть в Российской Федерации. Во исполнение своих полномочий Правительство РФ, осуществляя распорядительные функции, активно участвует в формировании экологического права (например, Постановление Правительства РФ от 15 апреля 2014 г. № 326 «Об утверждении государственной программы Российской Федерации «Охрана окружающей среды»).

Экологическое законодательство и право основываются на **принципах**, под которыми понимаются *важные идеи и положения, которые лежат в основе построения и функционирования отдельных институтов и всего экологического права*.

В наиболее развернутом и концентрированном виде основные принципы экологического права определяются и закрепляются в Федеральном законе «Об охране окружающей среды». Они фактически отождествляются с принципами охраны окружающей среды. Закрепляя их, ст. 3 данного закона гласит, что хозяйственная и иная деятельность органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Федерации, органов местного самоуправления, юридических и фи-

зических лиц, оказывающая воздействие на окружающую среду, должна осуществляться на основе следующих принципов:

- соблюдение прав человека на благоприятную окружающую среду;
- обеспечение благоприятных условий жизнедеятельности человека;
- научно обоснованное сочетание экологических, экономических и социальных интересов человека, общества и государства в целях обеспечения устойчивого развития и благоприятной окружающей среды;
- охрана, воспроизводство и рациональное использование природных ресурсов как необходимые условия обеспечения благоприятной окружающей среды и экологической безопасности.

Наряду с этими принципами в Законе об охране окружающей среды закрепляются также такие принципы, как:

- 1) платность природопользования и возмещение вреда окружающей среде;
- 2) независимость контроля в области охраны окружающей среды;
- 3) презумпция экологической опасности планируемой хозяйственной и иной деятельности;
- 4) обязательность оценки воздействия на окружающую среду при принятии решений об осуществлении хозяйственной и иной деятельности;
- 5) обязательность проведения государственной экологической экспертизы проектов и иной документации, обосновывающих хозяйственную и иную деятельность, которая может оказать негативное воздействие на окружающую среду, создать угрозу жизни, здоровью и имуществу граждан;
- 6) учет природных и социально-экономических особенностей территорий при планировании и осуществлении хозяйственной и иной деятельности;
- 7) приоритет сохранения естественных экологических систем, природных ландшафтов и природных комплексов;
- 8) допустимость воздействия хозяйственной и иной деятельности на природную среду, исходя из требований в области охраны окружающей среды;
- 9) обеспечение снижения негативного воздействия хозяйственной и иной деятельности на окружающую среду в соответствии с нормативами в области охраны окружающей среды, которого можно достигнуть на основе использования наилучших существующих технологий с учетом экономических и социальных факторов;
- 10) обязательность участия в деятельности по охране окружающей среды органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Федерации, органов местного самоуправления, общественных и иных некоммерческих объединений, юридических и физических лиц;
- 11) сохранение биологического разнообразия;
- 12) обеспечение интегрированного и индивидуального подходов к установлению требований в области охраны окружающей среды к субъек-

там хозяйственной и иной деятельности, осуществляющим такую деятельность или планирующим осуществление такой деятельности;

13) запрещение хозяйственной и иной деятельности, последствия воздействия которой непредсказуемы для окружающей среды, а также реализации проектов, которые могут привести к деградации естественных экологических систем, изменению и (или) уничтожению генетического фонда растений, животных и других организмов, истощению природных ресурсов и иным негативным изменениям окружающей среды (ст. 3).

Систему принципов экологического права дополняют, кроме того, такие *принципы, которые ассоциируются с:*

- соблюдением права каждого на получение достоверной информации о состоянии окружающей среды;
- участием граждан в принятии решений, касающихся их прав на благоприятную окружающую среду, в соответствии с законодательством;
- ответственностью за нарушение законодательства в области охраны окружающей среды;
- организацией и развитием системы экологического образования, воспитанием и формированием экологической культуры;
- участием граждан, общественных и иных некоммерческих объединений в решении задач охраны окружающей среды;
- ответственностью органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Федерации, органов местного самоуправления за обеспечение благоприятной окружающей среды и экологической безопасности на соответствующих территориях и др.

2. Экологические правоотношения

Экологические правоотношения – это отношения в сфере оздоровления, охраны и улучшения природной окружающей среды. Также они направлены на устранение и предупреждение пагубных последствий человеческой деятельности¹.

Основанием возникновения экологических правоотношений является не просто правовая норма, закрепленная в законодательстве. Для возникновения, изменения или прекращения экологических правоотношений необходимы обстоятельства, имеющие юридическое значение, которые называются юридическими фактами. Например, наличие права на земельный участок возникает после того, как принято решение компетентного

¹ Система экологического законодательства и система экологического права: направления сопоставления // Экологическое право России : сборник материалов научно-практических конференций. Вып. 3 / сост. А.К. Голиченков, И.А. Игнатьева, А.О. Миняев ; под ред. А.К. Голиченкова. – Москва : Тиссо, 2012.

органа государственной власти или органа местного самоуправления об отводе земельного участка, регистрации права собственности на этот участок, выдачи собственнику соответствующих документов и т.д.¹

Юридические факты можно подразделить на следующие группы:

- *правоустанавливающие*, то есть такие действия и события, которые являются основанием возникновения экологических правоотношений (например, предоставление водных объектов в пользование на основании договора водопользования или решения о предоставлении водного объекта в пользование²);

- *правоизменяющие*, то есть такие действия и события, которые влекут за собой изменение сложившихся правоотношений (например, возникновение объективной необходимости охраны того или иного объекта, которое может повлечь ограничение или приостановление прав пользования участками этого объекта³);

- *правопрекращающие*, то есть такие действия и события, которые влекут за собой прекращение экологических правоотношений (например, истечение установленного срока пользования животным миром является основанием прекращения правоотношений по пользованию этими объектами⁴).

Различать экологические правоотношения можно *по субъектам (то есть участникам), объектам, уровню правовой охраны* и т. д.

Одна из самых распространенных классификаций основана на *видах общественного природосберегающего взаимодействия*.

Она включает в себя **экологические правоотношения, существующие в сфере государственного регулирования**. Эта группа наиболее обширна и многослойна. Она, в свою очередь, также делится на несколько дополнительных разновидностей:

- *учет природных ресурсов*, который необходим для обеспечения экологического мониторинга государством, а также для ведения различных кадастров (земельного, водного, лесного и т. д.);

- *охрана экологического благополучия* (применение административной и судебной защиты прав государства или граждан. Самый очевидный пример – наказание за браконьерство в виде взыскания стоимости незаконно выловленной рыбы. То же самое касается несанкционированной вырубki леса, когда взимается штраф, соизмеримый со стоимостью восстановительных работ);

¹ Разумова Е.Р. Экологическое право : курс лекций. – Москва : МИЭМП, 2014.

² Водный кодекс Российской Федерации от 3 июня 2006 года № 74-ФЗ (с изм и доп.). Статья 11 // СЗ РФ. – 2016. – № 45 (ч. II). – Ст. 6203.

³ Лесной кодекс Российской Федерации от 4 декабря 2006 года № 200-ФЗ (с изм. и доп.). Статья 26 // СЗ РФ. – 2016. – № 27 (ч. II). – Ст. 4294.

⁴ О животном мире : федеральный закон от 24 апреля 1995 года № 52-ФЗ (с изм. и доп.). Статья 47 // СЗ РФ. – 2016. – № 27 (ч. I). – Ст. 4160.

- *экологопользование* (к этому типу относится система разрешения распоряжения природными объектами: регистрация прав собственности и предпринимательства, сделки, лицензирование лесо- и водопользования).

Данные экологические правоотношения требуют того, чтобы одной из сторон обязательно выступало государство.

*Другая широкая группа включает в себя правоотношения, связанные с правом на собственность в области природных ресурсов*¹. Во-первых, это купля-продажа земельных участков, а также их приватизация, осуществляемая согласно законам страны. Сюда же относится и передача государством физическому или юридическому лицу угодий с расположенными на них объектами природного характера (лесными площадями, водоемами и т. д.); прекращение права собственности (оно может быть связано с куплей-продажей или меной участка, а также принудительным изъятием, если использование ресурсов оказывается нерациональным). Одной из сторон этих правоотношений обязательно должен выступать собственник земельного участка или объектов на нем.

Возможны и иные классификации.

Под объектами правоотношений в теории права понимается то, по поводу чего складывается данное правоотношение². Особого внимания заслуживает определение правоотношений в области экологического права С.А. Боголюбова, согласно которому «к объектам экологических правоотношений относятся:

- 1) компоненты окружающей среды;
- 2) действия, поведение субъектов экологических правоотношений»³.

В науке экологического права под **объектами экологических правоотношений** традиционно понимаются *природные объекты*, определяемые как составная часть окружающей природной среды, охраняемая действующим законодательством, обладающая признаками естественного происхождения, состоящая в экологической цепи природных систем, способная выполнять экологические, экономические, культурные и оздоровительные функции и обеспечивать качество среды обитания человека⁴. Из этого определения вытекают следующие важнейшие признаки природных объектов:

¹ Кузнецова Н.В. Экологическое право : учебное пособие. – Москва : Юриспруденция, 2014.

² Прихожая Л.Е. Объекты экологических правоотношений в механизме обеспечения экологической безопасности // Вестник Воронежского института ФСИН России. – 2016. – № 1 (7). – С. 335–338.

³ Экологическое право : учебник / под ред. С.А. Боголюбова. – Москва : НОРМА, 2014. – С. 28.

⁴ Петров В.В. Экологическое право России : учебник для вузов. – Москва : БЕК, 2014. – С. 105.

- естественный характер происхождения природных объектов;
- нахождение природных объектов в естественных экологических связях, в природных системах, где все элементы тесно связаны друг с другом, как в функциональном, так и структурном отношении;
- функционирование природных объектов подчинено объективным законам природы, которые человек не в силу изменить.

Выделяют *три группы объектов экологических общественных отношений (объектов правовой охраны)*¹:

- *отдельные природные объекты*, к которым прежде всего относят землю, недра, воды, леса, растительный мир вне лесов, животный мир, атмосферный воздух. В соответствии со ст. 4 Федерального закона РФ от 10 января 2002 г. № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды» объектами охраны окружающей среды от загрязнения, истощения, деградации, порчи, уничтожения и иного негативного воздействия хозяйственной и иной деятельности являются: земли, недра, почвы; поверхностные и подземные воды; леса и иная растительность, животные и другие организмы и их генетический фонд; атмосферный воздух, озоновый слой атмосферы и околоземное космическое пространство;

- *комплексные природные объекты* (природные комплексы), такие как государственные природные заповедники, национальные парки, заказники и другие виды особо охраняемых природных территорий.

Более сложный и наиболее последовательный механизм экосистемного (комплексного) регулирования применен по отношению к уникальной экологической системе озера Байкал в соответствии с Федеральным законом РФ от 1 мая 1999 г. № 94-ФЗ «Об охране озера Байкал»². Экосистема озера рассматривается широко, включая не только само озеро в границах его акватории, но и прилегающие земли, а ее границы определяются при помощи экологического зонирования Байкальской природной территории, на которой запрещены некоторые виды природопользования и хозяйственной деятельности, с которыми связано создание опасности для сохранения экосистемы, включая некоторые виды недропользования, сплошные рубки леса, установлены специальные правила добычи эндемичных видов водных биоресурсов, действуют специально установленные нормативы предельно допустимых вредных воздействий на уникальную экологическую систему озера Байкал и другие;

- *окружающая среда в целом*.

О.Л. Дубовик выделяет такие объекты эколого-правового регулирования (объекты экологических правоотношений), как *биологические ресур-*

¹ Бринчук М.М. Экологическое право : учебник. – 3-е изд. – Москва : Юристъ, 2013. – С. 112.

² Об охране озера Байкал : федеральный закон от 1 мая 1999 года № 94-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 2014. – № 26 (ч. I). – Ст. 3387.

*сы, генетические ресурсы, экологические системы, экологическая безопасность и ряд других*¹.

Национальное законодательство выделяет объекты, подлежащие особой охране: государственные заповедники (Саяно-Шушенский биосферный заповедник, Национальный заповедник «Херсонес Таврический», Байкальский заповедник), государственные природные заказники (Южно-Камчатский, Кижский, Леопардовый), национальные парки («Алханай» Забайкальского края, «Берингия» Чукотского автономного округа, «Валдайский» Новгородской области, «Русский Север» Вологодской области) и памятники природы (Тавдинские пещеры Алтайского края, озеро Таир Республики Марий-Эл, Лохин остров Московской области, Дюнные всхолмления (урочище) Воронежской области).

Следует признать справедливым мнение о включении *человека, его здоровья, экологических интересов в систему объектов охраны окружающей среды, объектов экологических правоотношений*. Именно наличие человека и его жизненно важных интересов в центре этой системы, использование его здоровья в качестве одного из важнейших критериев качества окружающей среды позволят обеспечить должный уровень ее охраны.

Право, являясь регулятором социальных отношений, играет важную роль в обеспечении должного поведения человека в обществе, основывающегося на необходимости соблюдения не только норм морали, но и правил должного отношения к природе. И если формирование эколого-ориентированного сознания человека и его экологической культуры происходит под влиянием системы экологического просвещения, то право в данном случае устанавливает пределы допустимого поведения людей по отношению к природе и их экологические обязанности, от неукоснительного соблюдения и исполнения которых напрямую зависит ее состояние.

Занимая особое место в системе объектов экологических правоотношений, человек вместе с тем является одним из главных субъектов права природопользования и основным загрязнителем окружающей среды. Однако в этой своей социальной роли человек может выступать в различных качествах – *физического лица, должностного лица, субъекта предпринимательской деятельности (индивидуального предпринимателя или представителя юридического лица)*. В каждой из этих форм человек может оказывать совершенно различный уровень воздействия на окружающую среду.

Граждане имеют право на охрану здоровья от неблагоприятного воздействия окружающей природной среды. Это право обеспечивается мероприятиями по предотвращению экологически вредной деятельности, специальным государственным страхованием граждан и иными мерами. Законодательством установлены и обязанности граждан: прини-

¹ Дубовик О.Л. Экологическое право : учебник. – Москва : Проспект, 2013. – С. 128–133.

мать участие в охране окружающей среды, соблюдать нормы природоохранного законодательства и т.д.

Участие *юридических лиц* в экологических правоотношениях предусматривает выполнение ими целого ряда природоохранных мероприятий. Так, при размещении предприятий, которые обязаны соблюдать требования по охране природы, норм вредных выбросов и правил захоронения отходов, обеспечивается выполнение экологических требований, проведение государственных и общественных экологических экспертиз.

К субъектам экологических правоотношений также относят *публичные образования*. Государство в лице его уполномоченных органов обеспечивает разработку и осуществление экологической политики и экологических программ, правовое регулирование в сфере охраны окружающей среды, учет и социально-экономическую оценку природных ресурсов, выдает лицензии на комплексное природопользование и выполняет иные властные полномочия¹.

3. Юридическая ответственность за экологические правонарушения

Соблюдение прав граждан на благоприятную окружающую среду обеспечивается государством. Так, согласно положениям статьи 75 ФЗ «Об охране окружающей среды», за нарушение законодательства в области охраны окружающей среды предусмотрена имущественная, дисциплинарная, административная и уголовная ответственность.

В области экологии это ответственность государства, общества, человека перед обществом, настоящим и будущими поколениями людей, перед конкретным человеком и природопользователем.

Юридическим фактом, порождающим правоотношения, является факт совершения правонарушения.

Задачами юридической ответственности за экологические правонарушения являются:

- защита общественных отношений в сфере экологии;
- наказание правонарушения;
- предупреждение совершения им новых правонарушений (частное предупреждение) и правонарушений со стороны других граждан (общее предупреждение);
- воспитание населения в духе уважения к закону и сложившемуся экологическому порядку.

¹ Бошно С.В. Правоведение: основы государства и права. – Москва : Юрайт, 2016. – С. 458–459.

Дисциплинарная ответственность устанавливается за экологические правонарушения, совершенные работниками в процессе исполнения ими своих трудовых обязанностей в тех случаях, когда нарушения являются одновременно дисциплинарными проступками. Эта ответственность (предупреждение, выговор и другие виды) применяется администрацией предприятий, учреждений и организаций в отношении своих работников, допустивших экологические правонарушения.

Материальная ответственность заключается в обязанности работника возместить в установленном порядке и в определенных размерах имущественный вред, причиненный по его вине предприятию, организации в результате ненадлежащего исполнения им своих трудовых обязанностей. В частности, материальную ответственность несут должностные лица и иные работники, по вине которых предприятие понесло расходы по возмещению вреда, причиненного экологическим правонарушением. Работник, независимо от привлечения к материальной ответственности, может быть привлечен также к дисциплинарной ответственности.

Гражданско-правовая ответственность состоит в возмещении вреда, причиненного экологическими правонарушениями. Вред возмещается добровольно или принудительно – по решению суда общей юрисдикции или арбитражного суда по иску потерпевшей стороны. С согласия сторон вред может быть возмещен в натуре, путем возложения на ответчика обязанности по восстановлению нарушенной окружающей среды за счет его сил и средств.

Регламентируя порядок и условия возмещения вреда, Гражданский кодекс РФ в целях предупреждения причинения нового вреда устанавливает, что опасность причинения вреда в будущем может явиться основанием для иска о запрещении деятельности, создающей такую опасность (ст. 1065). Если причиненный вред является последствием эксплуатации предприятия, сооружения либо иной производственной деятельности, которая продолжает причинять вред или угрожает причинением нового вреда, суд вправе обязать ответчика, помимо возмещения вреда, приостановить или прекратить соответствующую деятельность.

Особенностью гражданско-правовой ответственности является то, что она может возлагаться на правонарушителя наряду с применением мер дисциплинарного, административного и уголовного воздействия, т.е. совокупно¹. Целью данного вида ответственности является компенсация причиненного экологическим правонарушением вреда.

Основанием *административной ответственности*² является наличие в деянии признаков состава экологического проступка, а также умыш-

¹ Бошно С.В. Правоведение: основы государства и права. – Москва : Юрайт, 2016. – С. 463.

² Административная ответственность / под ред. И.Л. Бачило, Н.Ю. Хамановой. – Москва : НОРМА, 2011. – С. 165.

ленная или неосторожная вина субъекта ответственности (физического или юридического лица), наличие правовой нормы, установившей запрет и содержащей санкцию за его нарушение. Ответственность физического лица наступает с 16-летнего возраста (ст. 2.3), а юридического – если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых КоАП РФ или законами субъекта Российской Федерации предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению.

Составы экологических проступков в основном сосредоточены в главе 8 «Административные правонарушения в области охраны окружающей природной среды и природопользования» (например, ст. 8.1 «Несоблюдение экологических требований при осуществлении градостроительной деятельности и эксплуатации предприятий, сооружений или иных объектов», ст. 8.3 «Нарушение правил обращения с пестицидами и агрохимикатами», ст. 8.5 «Соккрытие или искажение экологической информации о состоянии окружающей среды и природных ресурсов, об источниках загрязнения окружающей среды и природных ресурсов или иного вредного воздействия на окружающую среду и природные ресурсы, о радиационной обстановке», ст. 8.14 «Нарушение правил водопользования».

Часть из них помещена в главе 7 «Административные правонарушения в области охраны собственности» (ст. 7.6 «Самовольное занятие водного объекта или пользование им с нарушением установленных условий», ст. 7.7 «Повреждение объектов и систем водоснабжения, водоотведения, гидротехнических сооружений, устройств и установок водохозяйственного и водоохранного назначения».

Глава 10 «Административные правонарушения в сельском хозяйстве, ветеринарии и мелиорации земель» включает 14 статей, из которых две не имеют отношения к сельскому хозяйству, ветеринарии и мелиорации земель, а касаются наркосодержащих растений, то есть содержат составы административных правонарушений, посягающих на общественную безопасность и здоровье населения. Статья 10.4 «Непринятие мер по обеспечению режима охраны посевов и мест хранения растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры» и статья 10.5 «Непринятие мер по уничтожению дикорастущих растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества либо их прекурсоры».

Придавая охране окружающей среды особое значение, законодатель выделяет в Уголовном кодексе РФ целую главу (гл. 26) под названием «Экологические преступления». В ней предусматривается *уголовно-правовая ответственность* за загрязнение вод, нарушение правил охраны и использования недр, загрязнение атмосферы и морской среды, незаконную добычу водных животных и растений, уничтожение или повреждение лесов, за незаконную охоту и др.

В УК РФ предусматривается также уголовное наказание за:

- *нарушение правил охраны окружающей среды при производстве работ* (ст. 246) – при проектировании, размещении, строительстве, вводе в эксплуатацию и эксплуатации промышленных, сельскохозяйственных, научных и иных объектов – лиц, ответственных за соблюдение этих правил, если это повлекло существенное изменение радиоактивного фона, причинение вреда здоровью человека, массовую гибель животных либо иные тяжкие последствия;

- *нарушение правил обращения экологически опасных веществ и отходов* (ст. 247), если при этом создана угроза причинения существенного вреда здоровью человека или окружающей среде, деяния повлекли за собой массовое заболевание людей либо стали причиной загрязнения, отравления или заражения окружающей среды, причинения вреда здоровью человека либо массовой гибели животных;

- *нарушение режима особо охраняемых природных территорий и природных объектов* (ст. 262), т. е. за нарушение режима заповедников, заказников, национальных парков, памятников природы и других особо охраняемых государством природных территорий, повлекшее причинение значительного ущерба.

Лекция по теме № 14 «Основы информационного права»

1. Понятие, предмет, метод, система информационного права.
2. Понятие и виды информации. Информационные права и свободы.
3. Понятие, признаки, виды информационных правоотношений. Содержание информационных правоотношений.
4. Юридическая ответственность за правонарушения в информационной сфере.

1. Понятие, предмет, метод, система информационного права

В информационном обществе резко возрастает роль права как главного механизма регулирования общественных отношений. Однако информационное общество развивается такими стремительными темпами, что право отстает от его потребностей, и потому многие общественные отношения, уже действующие в информационной среде (в первую очередь в информационных сетях, например Интернет, и в условиях применения других информационных технологий), остаются неурегулированными.

Лавинообразно нарастающие потребности информационного общества в правовом регулировании возникающих в нем общественных отношений приводят к формированию новой комплексной отрасли права, называемой *информационным правом*.

В науке определение данной отрасли представлено следующим образом.

По мнению А.В. Малько, **информационное право** – это совокупность правовых норм, охраняемых государством, возникающих в сфере производства, преобразования и потребления информации¹.

М.М. Рассолов рассматривает информационное право как отраслевую юридическую науку: «...**Информационное право** – это отраслевая юридическая наука, изучающая совокупность норм права, регулирующих информационные отношения в обществе и содержащих предписания, которые относятся к информационной деятельности в целом»².

И.Л. Бачило определяет **информационное право** следующим образом: «**Информационное право** – совокупность доктринальных положений юридической науки, правовых норм Российской Федерации, образующих самостоятельный массив национального права, норм международного законодательства, а также состояние правового сознания субъектов права в области информационной деятельности и отношений, связанных с ин-

¹ Юридический энциклопедический словарь / под ред. А. В. Малько. – 2-е изд. – Москва : Проспект, 2016. – С. 417.

² Рассолов М.М. Информационное право. – Москва : Феникс, 2012. – С.14.

формационными ресурсами, функционированием информационных систем и сетей в условиях применения современных информационных технологий, направленных на обеспечение безопасного удовлетворения информационных потребностей граждан, их организаций, государства и общества в целом, обеспечение адекватной реакции юридической системы на нарушение установленных законодательством правил в области информации и информатизации»¹.

Основным **предметом правового регулирования** информационного права являются *информационные отношения, возникающие при осуществлении информационных процессов – процессов производства, сбора, обработки, накопления, хранения, поиска, передачи, распространения и потребления информации*².

Отдельные нормы информационного права содержат в себе положения конституционного, административного, уголовного, гражданского, финансового и предпринимательского права, регулирующие соответствующие одноименные правоотношения.

Конституционно-правовое регулирование информационных отношений обусловлено необходимостью обеспечения гарантий осуществления информационных конституционных прав и свобод граждан, которые нашли свое развитие в других законодательных актах.

Гражданско-правовое регулирование информационных отношений обусловлено тем, что большая часть информационных прав и свобод реализуется в процессе гражданского оборота информации. Это имущественные права и право собственности на информационные ресурсы (право интеллектуальной собственности).

Административно-правовое регулирование информационных отношений обусловлено необходимостью государственного управления информационными процессами формирования и использования государственных информационных ресурсов, создания и применения государственных информационных систем и средств их обеспечения, а также средств и механизмов информационной безопасности.

Уголовно-правовое регулирование информационных отношений обусловлено необходимостью противодействия противоправным действиям в информационной сфере.

Информационно-правовая деятельность, осуществляемая в процессе информационных отношений, направлена на сбор и обработку информации, ее оценку, принятие решений, создание программных продуктов и т. д. В процессе этой деятельности решаются цели и задачи правового регули-

¹ Бачило И.Л., Лопатин В.Н., Федотов М.А. Информационное право / под ред. академика РАН Б. Н. Топорнина. – Санкт-Петербург : Юридический центр Пресс, 2010. – С. 17.

² Городов О.А. Информационное право. – Москва : Проспект, 2011. – С. 14.

рования и в случае нарушения информационного законодательства принимаются меры административного и уголовного характера¹.

Итак, *учитывая комплексный характер информационного права, можно сделать вывод, что его предметом являются общественные отношения, возникающие, изменяющиеся и прекращающиеся при обращении информации в информационной сфере в результате осуществления информационных процессов.*

Все методы, характерные для информационного права, равно как и для многих других отраслей права, можно разделить на императивные и диспозитивные².

Императивные методы правового регулирования основаны на неравенстве участников правоотношений и установлении жесткой, однозначной модели их поведения.

Методу императивного регулирования, применяемому при регулировании информационных отношений, присущи:

- использование властеотношений «команда – исполнение» или «власть – подчинение» (отсутствие согласия сторон, наличие неравноправных сторон);

- строгая связанность субъектов права правовыми рамками (субъекты публичного права действуют по своему усмотрению, но только лишь в пределах предоставленных законом полномочий – «закрытый» перечень полномочий);

- позитивное обязывание (обязанность действовать в определенном направлении для достижения тех или иных целей);

- запрещение каких-либо действий в порядке очерчивания возможной зоны неправомерного поведения;

- сочетание убеждения и принуждения.

В информационном праве используются следующие императивные методы³:

1) **повеления** – метод заключается в возложении на участников информационных правоотношений обязанности совершать какие-либо действия. Метод властного повеления используется, например, в правоотношениях по государственному управлению в сфере информации и информатизации, по использованию информации с особым правовым режимом;

2) **запрета** – метод заключается в возложении на участников информационных правоотношений обязанности воздерживаться от совершения каких-либо действий. Метод запретов используется в первую очередь для

¹ Акопов Г.Л. Информационное право. – Москва : Феникс, 2010. – С. 12.

² Бачило И.Л. Информационное право. – Москва : Юрайт, 2017. – С. 28.

³ Ковалева Н.Н. Информационное право России : учебное пособие. – Москва : Дашков и К, 2011. – С. 21.

обозначения деяний, представляющих собой информационные правонарушения.

Разновидностью императивного метода в данной отрасли является **метод законодательного ограничения репродуцирования информации**, сущность этого метода воздействия на общественные отношения состоит в запрете бесконтрольно распространять и использовать иным образом информационные блага¹.

Диспозитивные методы правового регулирования основаны на равенстве участников правоотношений и в их возможности самостоятельно выбирать модель возможного поведения.

Для метода диспозитивного регулирования, применяемого при регулировании общественных отношений в информационной сфере, характерны²:

- равенство субъектов правоотношений, выражающееся, прежде всего, в их свободной волевой ориентации и независимости своей воли;
- самостоятельность участников правоотношений и свободное осуществление ими своих прав;
- самостоятельность субъектов правоотношений в смысле ответственности по обязательствам.

Диспозитивные методы применяются в информационном праве:

- при регулировании отношений информационной собственности (вещной и интеллектуальной),
- при создании и использовании информационных технологий и средств их обеспечения (право автора и право собственности, отношения заказчика и разработчика информационных технологий и средств их обеспечения) и т.п.

Эти методы основаны на равенстве субъектов, их самостоятельности при вступлении в информационные правоотношения, самостоятельности осуществления ими своих прав, ответственности по обязательствам и т.п.

В информационном праве используются такие диспозитивные методы:

1) **дозволения** – метод дозволения заключается в предоставлении участникам информационных правоотношений права совершать какие-либо действия либо не совершать их по своему выбору. Метод дозволения используется, к примеру, в сфере библиотечного и архивного дела и т.д.;

2) **согласования** – метод согласования применяется при регулировании правоотношений между равными субъектами для достижения какого-либо согласия между ними. Метод согласования широко применяется в сфере регулирования интеллектуальной собственности;

3) **рекомендаций** – метод рекомендаций заключается в указании законодателем предпочтительной (но не обязательной) модели поведения

¹ Алексеев Г.В. Правоведение : учебное пособие. – Санкт-Петербург : СПбГУИТМО, 2007. – С.133.

² Бачило И.Л. Информационное право : учебник. – Москва : Юрайт, 2017. – С. 31.

участников информационных правоотношений. Метод рекомендаций широко используется, например, при регулировании деятельности средств массовой информации. При регулировании информационных правоотношений, возникающих в сети Интернет, рекомендательные правовые нормы тесно переплетаются с этическими;

4) **поощрения** – метод поощрения тесно примыкает к методу рекомендаций. Разница состоит в том, что при использовании метода поощрений законодатель не только рекомендует какую-либо модель поведения, но и предоставляет какие-либо льготы или иные блага при ее выборе¹.

В информационном праве могут использоваться и *иные методы* правового регулирования. В целом можно отметить, что информационное право использует в равной степени как императивные методы, характерные для публичного права, так и диспозитивные, характерные для частного права. Это говорит о том, что информационное право нельзя отнести ни к публичному, ни к частному праву и лишний раз подчеркивает его комплексный характер.

Система информационного права включает в себя четыре раздела:

а) общие положения;

б) государственное регулирование информационной сферы (правовые режимы информационных ресурсов, порядок создания и применения информационных технологий, международный информационный обмен, информационный рынок (электронная коммерция), внутриорганизационное управление с использованием информационных систем, регулирование средств массовой информации, права граждан в информационной сфере, архивное и библиотечное дело);

в) информационная безопасность (обеспечение безопасности личности, государства, общества и глобального информационного пространства);

г) ответственность в информационной сфере: уголовная, административная, дисциплинарная, гражданско-правовая².

2. Понятие и виды информации. Информационные права и свободы

Прежде чем приступить к рассмотрению права на информацию, необходимо обратиться к термину «информация». Легальное определение информации закреплено в Федеральном законе от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации». Согласно ст. 2 указанного закона, **информация** – это *сведения (сообщения,*

¹ Ковалева Н. Н. Информационное право России : учебное пособие. – Москва : Дашков и К, 2011. – С. 24.

² Юридический энциклопедический словарь / под ред. А. В. Малько. – 2-е изд. – Москва : Проспект, 2016. – С. 419.

данные) независимо от формы их представления¹. Из этого определения следует ряд признаков, характеризующих легальную формулу информации:

- во-первых, *содержательность информации*. Этот признак проявляется через отождествление информации со сведениями, которые выступают некими символами лиц, предметов, фактов, событий, явлений и процессов. Очевидно, что между сведениями и теми объектами, по поводу которых эти сведения возникли, нет взаимно однозначного соответствия. Данные сведения выступают лишь обозначением содержания, полученного из внешнего мира;

- во-вторых, *независимость формы представления сведений*. Она проявляется через возможность существования сведений о чем-либо в любой воспринимаемой форме: устной, письменной, визуальной, акустической и т. п.

Рассмотрим разновидности информации. Согласно Федеральному закону «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» всю информацию *по критерию ее доступности* можно подразделить на две категории – *открытого доступа (общедоступная)* и *ограниченного доступа*, для получения которой существуют различные условия и ограничения.

К *общедоступной* относится общеизвестная и иная информация, доступ к которой не ограничен². Такая информация может использоваться ее получателями свободно, по своему усмотрению, если только для ее использования не установлены специальные ограничения.

По общему правилу, открытой является информация о выборах и референдуме, о деятельности государственных органов и органов местного самоуправления, если иное не установлено федеральными законами.

Развивая это правило, законодатель говорит о том, что любой гражданин имеет право получать от органов местного самоуправления, от государственных органов, от их должностных лиц информацию, которая непосредственно затрагивает его свободы и права³. Отказ в предоставлении такой информации, при условии, если гражданин соблюдал порядок обра-

¹ Об информации, информационных технологиях и о защите информации : федеральный закон от 27 июля 2006 года № 149-ФЗ (с изм. и доп.). Ст. 2 // СЗ РФ. – 2016. – № 26 (ч. I). – Ст. 3877.

² Об информации, информационных технологиях и о защите информации : федеральный закон от 27 июля 2006 года № 149-ФЗ (с изм. и доп.). Ст. 7 // СЗ РФ. – 2016. – № 26 (ч. I). – Ст. 3877.

³ Об информации, информационных технологиях и о защите информации : федеральный закон от 27 июля 2006 года № 149-ФЗ (с изм. и доп.). Ст. 8 // СЗ РФ. – 2016. – № 26 (ч. I). – Ст. 3877.

ния за получением информации, является неправомерным и может быть гражданином оспорен в суде.

Какие-либо *ограничения доступа не могут быть установлены в отношении нижеперечисленной информации:*

- нормативные правовые акты, которые затрагивают свободы, права и обязанности человека и гражданина, а также которые устанавливают правовое положение государственных органов, организаций и органов местного самоуправления;

- информация о состоянии окружающей среды;

- информация о деятельности муниципальных и государственных органов, об использовании бюджетных средств (кроме сведений, которые составляют служебную или государственную тайну);

- информация, которая накапливается в открытых фондах библиотек, архивов и музеев, а также в муниципальных, государственных и других информационных системах, созданных или предназначенных для обеспечения граждан (физических лиц) и организаций такой информацией.

Закон гарантирует, что *бесплатно может предоставляться информация в следующих случаях:*

- если информация о деятельности муниципальных и государственных органов размещается такими органами в информационно-телекоммуникационных сетях (Интернет);

- если информация затрагивает обязанности и права заинтересованного лица.

Установление государственным органом либо органом местного самоуправления, их должностными лицами платы за предоставление информации возможно только в случаях и на условиях, которые устанавливает федеральный закон¹.

Информация с ограниченным доступом – это сведения, составляющие государственную, служебную тайну, ноу-хау, коммерческую тайну, персональные данные и т.п. Информация с ограниченным доступом определяется двумя признаками:

- а) доступ ограничен в соответствии с законом;

- б) цель ограничения – защита прав субъектов на тайну.

Правом на информацию признается *нормативно определенный порядок реализации полномочий различных субъектов в области производства (создания, получения, доступа, сбора, хранения, использования и распространения) информации в целях, не противоречащих свободам, правам и интересам личности, общества и государства*².

¹ Копылов В.А. Информация как объект правового регулирования // НТИ. Сер. 1. – 2012. – № 8. – С. 1–17.

² Юридический энциклопедический словарь / под ред. А. В. Малько. – 2-е изд. – Москва : Проспект, 2016. – С. 428.

Право на информацию в полном объеме конституционно было зафиксировано после принятия Верховным Советом РСФСР в 1991 г. Декларации прав и свобод человека и гражданина¹ и включения этого текста в Основной закон государства. Ныне действующая Конституция 1993 года содержит специальную норму о праве на информацию². Она закрепляет, что **«каждый имеет право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом»**. Здесь же зафиксировано ограничение свободы относительно сведений, отнесенных к государственной тайне: «Перечень сведений, составляющих государственную тайну, определяется федеральным законом»³. В данной статье содержится еще одна норма: часть 5 ее гарантирует свободу массовой информации и запрещает цензуру.

В целом **информационные права**, закрепленные в Конституции РФ 1993 г., можно представить следующим перечнем:

- а) права на неприкосновенность частной жизни;
- б) право переписки и иных сообщений;
- в) свобода мысли и слова;
- г) свобода массовой информации;
- д) право свободно искать, получать, передавать и производить информацию любым законным способом;
- е) право на образование;
- ж) право на достоверную информацию о состоянии окружающей среды;
- з) свобода всех видов творчества;
- и) свобода преподавания;
- к) право на доступ к культурным ценностям.

В современной юридической литературе существуют различные мнения на природу права гражданина на информацию. Например, Ю.А. Дмитриев и А.А. Златопольский считают *право гражданина на информацию составной частью свободы слова и печати*. Существует точка зрения (Л.В. Туманова, А.А. Сытников), в соответствии с которой *свобода информации – условное обозначение группы прав и свобод: свободы слова, мнений, свободы печати и иных средств массовой информации, права на получение информации, свободы распространения информации*. Имеется и противоположное суждение (В.А. Копылов, С.Н. Шевердяев, А.В. Малько), когда *право на до-*

¹ Декларация прав и свобод человека и гражданина : постановление ВС РСФСР от 22 ноября 1991 года № 1920-1 // Ведомости СНД РСФСР и ВС РСФСР. – 1991. – № 52. – Ст. 1865.

² Конституция Российской Федерации : принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) П. 4 ст. 29 // СЗ РФ. – 2014. – № 31. – Ст. 4398.

³ О государственной тайне : закон РФ от 21 июля 1993 года № 5485-1 (с изм и доп.) // СЗ РФ. – 2015. – № 10. – Ст. 1393.

ступ к информации рассматривается как отдельное, самостоятельное право в группе других информационных прав и свобод.

Действительно, анализируя ст. 29 Конституции РФ, можно сделать вывод, что право гражданина на информацию – все же самостоятельное право, так как в этой статье оно закреплено в части, отдельной от той, где речь идет о гарантии свободы мысли и слова. Кроме того, имеются отдельные нормативные акты, посвященные данному вопросу, например выше-названный Федеральный закон «Об информации, информационных технологиях и защите информации». Да и сам факт активного формирования такой отрасли российского права, как информационное, доказывает это. Хотя, несомненно, право человека и гражданина на информацию очень тесно связано со свободой слова и печати. Но право на информацию не охватывается полностью свободой слова и печати. Оно выполняет свою роль в удовлетворении определенных интересов субъекта¹.

Основаниями для ограничения информационных прав являются:

- а) защита основ конституционного строя;
- б) защита нравственности;
- в) защита здоровья;
- г) защита прав и законных интересов других лиц;
- д) обеспечение обороны страны и безопасности государства.

Порядок реализации права граждан на информацию раскрывается в специальных федеральных законах, среди которых два основных нормативных правовых акта – *Федеральный закон «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»*² и *Федеральный закон «О персональных данных»*³. Они имеют основополагающее значение.

3. Понятие, признаки, виды информационных правоотношений. Содержание информационных правоотношений

Информационные правоотношения представляют собой разновидность отношений, возникающих в обществе, однако для целей правового регулирования, по мнению авторов, необходимо выявить следующие **признаки** данного вида **правоотношений**:

- 1) конкретный объект – информация (вне зависимости от формы);

¹ Юридический энциклопедический словарь / под ред. А. В. Малько. – 2-е изд. – Москва : Проспект, 2016. – С. 437–438.

² Об информации, информационных технологиях и о защите информации : федеральный закон от 27 июля 2006 года № 149-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 2016. – № 26 (ч. I). – Ст. 3877.

³ О персональных данных : федеральный закон от 27 июля 2006 года № 152-ФЗ (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 2016. – № 27 (ч. I). – Ст. 4164.

- 2) форма правомерного поведения;
- 3) информационно-правовые нормы;
- 4) сочетание субъективных прав и обязанностей корреспондирующего характера, когда реализация права одним субъектом находится в непосредственной зависимости от выполнения соответствующей обязанности другим субъектом;
- 5) субъектами правоотношений могут быть только лица, обладающие правосубъектностью;
- 6) субъективные права и обязанности реализуются участниками информационных правоотношений под защитой государства, обеспеченной системой государственных гарантий и мерами юридической ответственности.

Таким образом, отношения по поводу информации, которые не отвечают указанным признакам (например, информационные отношения бытового характера), не могут рассматриваться в качестве правовых отношений. В целом научное определение информационных правоотношений можно представить в следующем виде: **информационные правоотношения** – это социальные отношения по поводу создания, обладания и пользования информацией, складывающиеся в информационной сфере, урегулированные информационно-правовыми нормами¹.

В свою очередь, информационно-правовая норма – норма права, регулирующая обособленную группу общественных отношений применительно к особенностям информационной сферы. Информационно-правовая норма задает содержание прав и обязанностей субъектов, участвующих в правоотношении. Она способствует реализации информационных прав и свобод, а также информационных процессов при обращении информации. Регулирование информационных отношений с помощью права осуществляется посредством установления определенных информационно-правовых норм, то есть путем установления правил поведения субъектов информационных отношений и применения норм информационного права. Информационно-правовые нормы регулируют взаимоотношения граждан, СМИ, организаций, фирм, редакций газет, телестудий и др. субъектов между собой, их взаимные права и обязанности и вследствие этого придают этим регулируемым правоотношениям особый характер – характер информационно-правовых отношений. Субъекты данных отношений выступают в качестве носителей специфических информационных прав и обязанностей.

К **видам информационных правоотношений** относятся:

- а) правоотношения, возникающие в области поиска, получения и потребления информации (например, регулируемые ст. 29 Конституции РФ);

¹ Юридический энциклопедический словарь / под ред. А. В. Малько. – 2-е изд. – Москва : Проспект, 2016. – С. 423.

б) правоотношения, связанные с производством и распределением исходной и производной информации (например, правоотношения в сфере деятельности СМИ, авторские права в гражданском праве);

в) правоотношения в области формирования информационных ресурсов и предоставления информационных услуг (например, правоотношения, регулируемые законами «Об обязательном экземпляре документов», «О библиотечном деле», «Об архивном деле»);

г) правоотношения в области создания и применения информационных технологий, их сетей и средств их обеспечения (право на создание информационных сетей, обязанность на заключение договоров на создание таких объектов для государственных нужд);

д) правоотношения в области обеспечения информационной безопасности (право на защиту личной жизни, информации от несанкционированного доступа, защита различных видов тайн)¹.

Информационные правоотношения представляют собой сложное явление, состоящее из различных элементов и структурных связей между ними. В общей теории в качестве *элементов* правоотношения выделяют *участников (субъектов), объект и содержание правоотношения*.

Органы местного самоуправления и органы государственной власти, физические лица и юридические лица, которые могут быть согласно законодательству РФ участниками (сторонами) общественных отношений, регулируемых нормами информационного права, будут *субъектами* этого *права*. Весьма разнообразен круг таких субъектов. Можно при этом выделить определенное юридическое качество, которым необходимо обладать, чтобы быть в роли такого субъекта. Это информационная правосубъектность. Слагается она из информационной дееспособности и информационной правоспособности².

Информационная правоспособность – это проявление общей правоспособности, то есть способность конкретного субъекта или его возможность вступать в правовые отношения, которая устанавливается и охраняется государством. Субъект в данном случае приобретает юридические обязанности, права, ответственность за реализацию этих обязанностей и прав. Правоспособность в таком понимании будет предпосылкой возникновения правовых отношений с участием конкретного субъекта.

Но такой субъект должен обладать еще и информационной дееспособностью. Это второй элемент информационной правосубъектности. То есть это способность лица действиями своими приобретать права, для себя создавать юридические обязанности, нести за свои действия ответственность в информационной сфере.

¹ Юридический энциклопедический словарь / под ред. А. В. Малько. – 2-е изд. – Москва : Проспект, 2016. – С. 423–424.

² Якубенко Н.О. Информационное право. – Москва : Проспект, 2010. – С. 120.

Основные субъекты *в информационных отношениях публично-правового характера* в информационной сфере – *органы государственной власти и органы местного самоуправления*. Эти органы участвуют в информационных правоотношениях, это является их прямой юридической обязанностью, так как она – главное средство практической реализации установленной для них компетенции, а отсюда и правоспособности. Такова же ситуация и в отношении учреждений и предприятий. Информационную дееспособность при этом реализует не само предприятие, а его исполнительный орган.

Субъекты информационной сферы делятся на *три основные категории*¹:

1) *те, которые производят*: информацию, информационные системы, информационные ресурсы, информационные услуги, информационные продукты, технологии и средства их обеспечения,

2) *те, которые обладают*: информацией, информационными продуктами, информационными ресурсами, являются собственниками информационных систем и средств их обеспечения,

3) *те, которые потребляют*: информацию, информационные услуги, информационные продукты, информационные ресурсы.

Для всех субъектов, которые действуют в информационной сфере, установлена ответственность (уголовная, гражданско-правовая и административно-правовая) за неправомерное поведение в информационной сфере.

Основным *объектом правоотношений в информационной сфере* является *информация*. Ее характеристики были рассмотрены в предыдущем параграфе.

Законодатель широко применяет понятие «информация» в нормативных правовых актах в разных её видах:

- массовая информация – предназначенные для неограниченного круга лиц печатные, аудио-сообщения, аудиовизуальные и иные сообщения и материалы²;

- информация о гражданах (персональные данные) – любая информация, относящаяся к прямо или косвенно определенному или определяемому физическому лицу (субъекту персональных данных)³;

- конфиденциальность информации – обязательное для выполнения лицом, получившим доступ к определенной информации, требование не передавать такую информацию третьим лицам без согласия ее обладателя;

- государственная тайна – защищаемые государством сведения в области его военной, внешнеполитической, экономической, разведывательной,

¹ Там же. – С. 121.

² О средствах массовой информации : закон РФ от 27 декабря 1991 года № 2124-1 (ред. от 03.07.2016) // СЗ РФ. – 2016. – № 27 (ч. I). – Ст. 4213.

³ О персональных данных : федеральный закон от 27 июля 2006 года № 152-ФЗ (ред. от 03.07.2016) // СЗ РФ. – 2016. – № 27 (ч. I). – Ст. 4164.

контрразведывательной и оперативно-розыскной деятельности, распространении которых может нанести ущерб безопасности Российской Федерации¹;

- реклама – информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке².

Таким образом, сущность информационных отношений заключается в том, что как информация пронизывает все сферы человеческой деятельности, опосредуя существование всей социальной системы, так и информационные отношения, возникающие в связи с ее оборотом, являются абстрактными, условно научно обособленными от иных социальных отношений. Научное обособление позволило разрешить ряд правовых конфликтов в области обладания информацией и защиты информации от доступа третьих лиц (тайна).

4. Юридическая ответственность за правонарушения в информационной сфере

Юридическая ответственность за нарушения законодательства, регулирующего отношения в информационной сфере, имеет ряд следующих особенностей:

- правонарушения, подпадающие под применение тех либо иных мер воздействия на совершившего их субъекта, всегда связаны с информацией;

- правонарушения можно рассматривать в качестве информационно-правовых, если их связь с информацией является не только непосредственной, но и опосредованной наличием ее материального носителя³.

Как и любая юридическая ответственность, ответственность за правонарушения в информационной сфере реализуется в рамках правоохранительных правоотношений, субъектами которых выступают нарушитель информационно-правовых норм и государство в лице уполномоченных на применение санкций органов. Лицо, привлекаемое к ответственности, имеет право на защиту от незаконного привлечения.

Рассмотрим подробнее виды юридической ответственности за информационные правонарушения.

¹ О государственной тайне : закон РФ от 21 июля 1993 года № 5485-1 (ред. от 08.03.2015) Ст. 2 // СЗ РФ. – 2015. – № 10. – Ст. 1393.

² О рекламе : федеральный закон от 13 марта 2006 года № 38-ФЗ (ред. от 05.12.2016) Ст. 3 // СЗ РФ. – 2016. – № 50. – Ст. 6976.

³ Попов Л.Л., Мигачев Ю.И. Тихомиров С.В. Информационное право : учебник. – Москва : Норма, 2010. – С. 470.

Главной из особенностей *гражданско-правовой ответственности* является *имущественный характер принудительных мер воздействия* на правонарушителя. Это меры, связанные с возмещением убытков, взысканием неустойки и компенсацией морального вреда. Меры гражданско-правовой ответственности предусмотрены в общем виде в *информационном законодательстве и в Гражданском кодексе РФ*.

Согласно ст. 17 Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» лица, права и законные интересы которых были нарушены в связи с разглашением информации ограниченного доступа или иным неправомерным использованием такой информации, вправе обратиться в установленном порядке за судебной защитой своих прав, в том числе с исками о возмещении убытков, компенсации морального вреда, защите чести, достоинства и деловой репутации. При этом требование о возмещении убытков не может быть удовлетворено в случае предъявления его лицом, не принимавшим мер по соблюдению конфиденциальности информации или нарушившим установленные законодательством Российской Федерации требования защиты информации, если принятие этих мер и соблюдение таких требований являлись обязанностями данного лица.

Административная ответственность за правонарушения в информационной сфере наступает вследствие совершения лицом административного правонарушения, т. е. нарушения законодательства об административных правонарушениях, посредством которого осуществляется защита личности, общества и государства от административных правонарушений.

В информационной сфере действующим законодательством предусмотрен значительный перечень мер административного наказания, применяемых к правонарушителям. Прежде всего отметим специальные составы, предусмотренные гл. 13 КоАП РФ, непосредственно посвященной административным правонарушениям в области связи и информации. Обособление данных составов и объединение их в отдельную главу подчеркивают важность и необходимость подробного государственного регулирования и защиты информационных правоотношений.

Данная глава предусматривает ответственность за *правонарушения в информационной сфере* в отношении нарушения установленного законом порядка сбора, хранения, использования или распространения информации о гражданах (персональных данных) (ст. 13.11), нарушения правил защиты информации (ст. 13.12), незаконной деятельности в области защиты информации (ст. 13.13), разглашения информации с ограниченным доступом (ст. 13.14), злоупотребления свободой массовой информации (ст. 13.15), воспрепятствования распространению продукции средства массовой информации (ст. 13.16), нарушения правил распространения обязательных сообщений (ст. 13.17), нарушения порядка представления статистической информации (ст. 13.19) и другие составы.

Иные составы действий, квалифицируемых в качестве административных правонарушений в информационной сфере, содержатся в разрозненном виде практически во всей Особенной части КоАП РФ. Это так называемые общие составы, т. е. основным объектом по данному правонарушению являются иные права и свободы лиц, однако дополнительно они посягают и на информационные правоотношения, поскольку информационное право – это комплексная отрасль, тесно и непосредственно связанная с другими отраслями права.

Административно-правовые санкции установлены, в частности, в отношении нарушения права гражданина на ознакомление со списком избирателей, участников референдума (ст. 5.1), нарушения порядка участия средств массовой информации в информационном обеспечении выборов, референдумов (ст. 5.5), нарушения в ходе избирательной кампании условий рекламы предпринимательской и иной деятельности (ст. 5.9), непредоставления возможности обнародовать опровержение или иное разъяснение в защиту чести, достоинства или деловой репутации (ст. 5.13), отказа в предоставлении гражданину информации (ст. 5.39), сокрытия сведений о внезапном падеже или об одновременных массовых заболеваниях животных (ст. 10.7), нарушения законодательства о рекламе (ст. 14.3), непредставления сведений, необходимых для осуществления налогового контроля и др.

Значительный перечень административных правонарушений, содержащихся в КоАП РФ, касается **правонарушений в области связи**. К их числу отнесены: самовольная установка или эксплуатация узла проводного вещания (ст. 13.1), самовольное подключение к сети электрической связи оконечного оборудования (ст. 13.2), самовольное проектирование, строительство, изготовление, приобретение, установка или эксплуатация радиоэлектронных средств и (или) высокочастотных устройств (ст. 13.3), нарушение правил охраны линий или сооружений связи (ст. 13.5) и т.д.

В качестве санкций по данным составам применяются такие административные наказания, как предупреждение, административный штраф, конфискация технических средств и административное приостановление деятельности.

За совершение правонарушений в информационной сфере при исполнении служебных обязанностей возможно наступление **дисциплинарной ответственности** в соответствии как с законодательством о государственной службе, так и с трудовым законодательством.

Так, согласно Федеральному закону «О государственной гражданской службе Российской Федерации» (ст.ст. 57–59) за совершение **дисциплинарного проступка**, т. е. за неисполнение или ненадлежащее исполнение гражданским служащим по его вине возложенных на него должностных обязанностей администрация имеет право применить следующие **дисциплинарные взыскания**: 1) замечание; 2) выговор; 3) предупреждение о

неполном должностном соответствии; 4) освобождение от замещаемой должности гражданской службы; 5) увольнение с гражданской службы.

Дисциплинарное взыскание применяется непосредственно после обнаружения дисциплинарного проступка, но не позднее одного месяца со дня его обнаружения, не считая периода временной нетрудоспособности гражданского служащего, пребывания его в отпуске, других случаев отсутствия его на службе по уважительным причинам, а также времени проведения служебной проверки.

В соответствии с Трудовым кодексом РФ (ст.ст. 192–194) за совершение работником *дисциплинарного проступка*, т. е. за неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей, работодатель имеет право применить следующие **дисциплинарные взыскания**: 1) замечание; 2) выговор; 3) увольнение. К дисциплинарным взысканиям, в частности, относится увольнение работника в случаях, когда виновные действия, дающие основания для утраты доверия, либо, соответственно, аморальный проступок совершены работником по месту работы и в связи с исполнением им трудовых обязанностей.

Уголовная ответственность относится к одному из видов юридической ответственности и является по своему содержанию наиболее строгим из них. Уголовная ответственность возлагается только за совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного уголовным законодательством.

Уголовное законодательство Российской Федерации содержит значительное количество норм, в соответствии с которыми деяния, совершенные в информационной сфере, признаются уголовно наказуемыми. Данные нормы рассредоточены в главах УК РФ: преступления против свободы, чести и достоинства личности (гл. 17), преступления против конституционных прав и свобод человека и гражданина (гл. 19), преступления против собственности (гл. 21), преступления в сфере экономической деятельности (гл. 22), преступления против общественной безопасности (гл. 24), преступления против здоровья населения и общественной нравственности (гл. 25), преступления в сфере компьютерной информации (гл. 28), преступления против основ конституционного строя и безопасности государства (гл. 29), преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления (гл. 30), преступления против правосудия (гл. 31), преступления против порядка управления (гл. 32), преступления против мира и безопасности человечества (гл. 34).

Уголовно-правовые санкции, связанные с информацией прямо или опосредованно, установлены в отношении таких деяний, как клевета (ст. 129), оскорбление (ст. 130), нарушение неприкосновенности частной жизни (ст. 137), нарушение тайны переписки, телефонных переговоров, почто-

вых, телеграфных или иных сообщений (ст. 138), отказ в предоставлении гражданину информации (ст. 140), фальсификация избирательных документов, документов референдума (ст. 142), фальсификация итогов голосования (ст. 142.1), воспрепятствование законной профессиональной деятельности журналистов (ст. 144), невозвращение на территорию Российской Федерации предметов художественного, исторического и археологического достояния народов Российской Федерации и зарубежных стран (ст. 190), заведомо ложное сообщение об акте терроризма (ст. 207), неправомерный доступ к компьютерной информации (ст. 272), государственная измена (ст. 275), шпионаж (ст. 276), разглашение государственной тайны (ст. 283), утрата документов, содержащих государственную тайну (ст. 284), и другие составы.

За совершение преступлений применяются наказания, виды которых определены ст. 44 УК РФ. К ним, в частности, относятся: штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью, исправительные работы, арест, лишение свободы на определенный срок, пожизненное лишение свободы. Так, согласно ст. 140 УК РФ неправомерный отказ должностного лица в предоставлении собранных в установленном порядке документов и материалов, непосредственно затрагивающих права и свободы гражданина, либо предоставление гражданину неполной или заведомо ложной информации, если эти деяния причинили вред правам и законным интересам граждан, наказываются штрафом в размере до 200 тыс. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до 18 месяцев либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок от двух до пяти лет.

Более строгое наказание предусмотрено за деяния, повлекшие разглашение государственной тайны. Согласно ст. 283 УК РФ разглашение сведений, составляющих государственную тайну, лицом, которому она была доверена или стала известна по службе или работе, если эти сведения стали достоянием других лиц, при отсутствии признаков государственной измены, наказывается арестом на срок от четырех до шести месяцев либо лишением свободы на срок до четырех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового. То же деяние, повлекшее по неосторожности тяжкие последствия, наказывается лишением свободы на срок от трех до семи лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

Таким образом, юридическая ответственность играет важную роль в обеспечении законности в информационной сфере.

Лекция по теме № 15 «Правовые основы деятельности органов внутренних дел»

1. Общий обзор правовых основ деятельности Министерства внутренних дел Российской Федерации и его территориальных органов.

2. Система правоохранительных органов государства и место в ней органов МВД России.

1. Общий обзор правовых основ деятельности Министерства внутренних дел Российской Федерации и его территориальных органов

Правовую основу деятельности органов внутренних дел составляют Конституция Российской Федерации, общепризнанные принципы и нормы международного права, международные договоры Российской Федерации, федеральные конституционные законы, Федеральный закон от 7 февраля 2011 г. № 3-ФЗ «О полиции»¹ (далее – Федеральный закон «О полиции»), другие федеральные законы, нормативные правовые акты Президента Российской Федерации и нормативные правовые акты Правительства Российской Федерации, а также нормативные правовые акты федерального органа исполнительной власти, осуществляющего функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере внутренних дел.

Полиция в своей деятельности руководствуется также законами субъектов Российской Федерации по вопросам охраны общественного порядка и обеспечения общественной безопасности, изданными в пределах их компетенции.

Количество нормативных правовых актов регламентирующих деятельность органов внутренних дел весьма обширно, наиболее важными из них являются:

1. *Конституция Российской Федерации*².

2. *Всеобщая декларация прав человека, принятая Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г.*

3. *Федеральный конституционный закон от 17 декабря 1997 г. № 2-ФКЗ «О Правительстве Российской Федерации»*³.

¹ Рос. газ. – 2011. – 8 февр.

² Рос. газ. – 1993. – 25 дек.

³ СЗ РФ. – 1997. – № 51. – Ст. 5712.

4. *Федеральный закон «О полиции»*. Данный нормативный правовой акт, в частности, определяет, что деятельность полиции осуществляется по следующим основным направлениям:

- защита личности, общества, государства от противоправных посягательств;
- предупреждение и пресечение преступлений и административных правонарушений;
- выявление и раскрытие преступлений, производство дознания по уголовным делам;
- розыск лиц;
- производство по делам об административных правонарушениях, исполнение административных наказаний;
- обеспечение правопорядка в общественных местах;
- обеспечение безопасности дорожного движения;
- контроль за соблюдением законодательства Российской Федерации в области частной детективной (сыскной) и охранной деятельности;
- государственная защита потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства, судей, прокуроров, следователей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов, а также других защищаемых лиц;
- осуществление экспертно-криминалистической деятельности.

В юридической практике, непосредственно связанной с применением норм Федерального закона «О полиции», наиболее часто возникают вопросы:

а) связанные с охраной общественного порядка в общественных местах.

В силу ст. 12 Федерального закона полиция обеспечивает:

- безопасность граждан и общественный порядок на улицах, площадях, стадионах, в скверах, парках, на транспортных магистралях, вокзалах, в аэропортах, морских и речных портах и других общественных местах;
- совместно с представителями органов исполнительной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления и организаторами собраний, митингов, демонстраций, шествий и других публичных мероприятий (далее – публичные мероприятия) безопасность граждан и общественный порядок, оказывают в соответствии с законодательством Российской Федерации содействие организаторам спортивных, зрелищных и иных массовых мероприятий (далее – массовые мероприятия) в обеспечении безопасности граждан и общественного порядка в местах проведения этих мероприятий;

б) по материально-техническому и финансовому обеспечению.

В силу ст.ст. 42, 43 Федерального закона обеспечение полиции предусмотрено исключительно за счет ассигнований федерального бюджета. Толь-

ко органы государственной власти субъектов и органы местного самоуправления вправе осуществлять расходы по предметам совместного ведения;

в) по привлечению к исполнению обязанностей сотрудников полиции сотрудников органов внутренних дел.

В соответствии со ст. 32 Федерального закона сотрудники органов внутренних дел, не являющиеся сотрудниками полиции, а также стажеры могут привлекаться к выполнению обязанностей, возложенных на полицию, в порядке установленном МВД России. В этом случае на них распространяются установленные Федеральным законом обязанности, права, ответственность, гарантии правовой и социальной защиты сотрудников полиции.

5. Федеральный закон от 30 ноября 2011 г. № 342-ФЗ «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»¹, предметом регулирования которого являются правоотношения, связанные с поступлением на службу в органы внутренних дел, ее прохождением и прекращением, а также с определением правового положения (статуса) сотрудника органов внутренних дел.

Для целей данного закона используется понятие «конфликт интересов», установленное ч.1 ст.10 Федерального закона от 25 декабря 2008 года № 273-ФЗ «О противодействии коррупции»²:

Под *конфликтом интересов* понимается ситуация, при которой личная заинтересованность (прямая или косвенная) лица, замещающего должность, замещение которой предусматривает обязанность принимать меры по предотвращению и урегулированию конфликта интересов, влияет или может повлиять на надлежащее, объективное и беспристрастное исполнение им должностных (служебных) обязанностей (осуществление полномочий).

Согласно ч. 2 ст. 10 Федерального закона от 25 декабря 2008 года № 273-ФЗ «О противодействии коррупции» под личной заинтересованностью понимается возможность получения доходов в виде денег, иного имущества, в том числе имущественных прав, услуг имущественного характера, результатов выполненных работ или каких-либо выгод (преимуществ) лицом, указанным в части 1 настоящей статьи, и (или) состоящими с ним в близком родстве или свойстве лицами (родителями, супругами, детьми, братьями, сестрами, а также братьями, сестрами, родителями, детьми супругов и супругами детей), гражданами или организациями, с которыми лицо, указанное в части 1 настоящей статьи, и (или) лица, состоящие с ним в близком родстве или свойстве, связаны имущественными, корпоративными или иными близкими отношениями.

¹ СЗ РФ. – 2011. – № 49. – Ст. 7020.

² СПС «КонсультантПлюс».

6. Указ Президента Российской Федерации от 1 марта 2011 г. № 248 «Вопросы Министерства внутренних дел Российской Федерации»¹, которым утверждены Положение о Министерстве внутренних дел Российской Федерации и структура центрального аппарата Министерства внутренних дел Российской Федерации. Установлено, что Министерство внутренних дел Российской Федерации (далее – МВД России) является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке и реализации государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере внутренних дел. Определены виды территориальных органов Министерства (окружные, межрегиональные, региональные, районные).

7. Указ Президента Российской Федерации от 21.12.2016 № 699 «Об утверждении Положения о Министерстве внутренних дел Российской Федерации и Типового положения о территориальном органе Министерства внутренних дел Российской Федерации по субъекту Российской Федерации»². Установлено, что территориальные органы по субъектам осуществляют свою деятельность непосредственно и (или) через подчиненные территориальные органы МВД России на районном уровне.

8. Указ Президента Российской Федерации от 1 марта 2011 г. № 250 «Вопросы организации полиции»³, которым установлено, что в состав полиции входят подразделения, организации и службы, на которые возлагаются:

а) прием, регистрация и проверка заявлений и сообщений о преступлениях, об административных правонарушениях и о происшествиях;

б) выявление, предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений, розыск лиц, совершивших преступления, а также иных лиц в соответствии с федеральными законами;

в) выявление и устранение причин преступлений и административных правонарушений и условий, способствующих их совершению, участие в профилактике безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних;

г) обеспечение безопасности граждан и общественного порядка, в том числе в местах проведения публичных и массовых мероприятий, а также при чрезвычайных ситуациях и осложнениях оперативной обстановки;

д) обеспечение безопасности дорожного движения;

е) производство дознания, отдельных процессуальных действий по уголовным делам, а также производство по делам об административных правонарушениях, отнесенных законодательством Российской Федерации к подведомственности полиции;

ж) осуществление оперативно-разыскной деятельности, оперативно-поисковых и специальных технических мероприятий;

¹ СПС «КонсультантПлюс».

² СПС «КонсультантПлюс».

³ СПС «КонсультантПлюс».

з) противодействие коррупции, терроризму и экстремистской деятельности;

и) обеспечение собственной безопасности;

к) осуществление экспертно-криминалистической деятельности;

л) охрана дипломатических представительств, консульских учреждений, иных официальных представительств иностранных государств, представительств международных организаций, если такая охрана предусмотрена международными договорами Российской Федерации;

м) государственная защита потерпевших, свидетелей и иных участников уголовного судопроизводства, судей, прокуроров, следователей, должностных лиц правоохранительных и контролирующих органов, а также иных защищаемых лиц;

н) сбор, анализ и хранение оперативно-разыскной информации;

о) содержание, охрана и конвоирование задержанных, подвергнутых административному аресту и (или) заключенных под стражу лиц, находящихся в изоляторах временного содержания подозреваемых и обвиняемых органов внутренних дел Российской Федерации;

п) контроль за лицами, освобожденными из мест лишения свободы, а также за поведением осужденных, которым назначено наказание, не связанное с лишением свободы;

р) подготовка, переподготовка и повышение квалификации сотрудников полиции;

с) обеспечение взаимодействия с правоохранительными органами иностранных государств – членов Международной организации уголовной полиции – Интерпола и с Генеральным секретариатом Интерпола.

9. Приказ МВД России от 21 апреля 2011 г. № 222 «Об утверждении Типового положения о территориальном органе Министерства внутренних дел Российской Федерации на районном уровне»¹, которым утверждено Типовое положение о территориальном органе Министерства внутренних дел Российской Федерации на районном уровне.

10. Приказ МВД России от 30 апреля 2011 г. № 333 «О некоторых организационных вопросах и структурном построении территориальных органов МВД России», которым утвержден Перечень подразделений полиции в территориальных органах Министерства внутренних дел Российской Федерации, Нормативы формирования территориальных органов Министерства внутренних дел Российской Федерации и их структурных подразделений, Структура территориальных органов.

11. Приказ МВД России от 30 августа 2011 г. № 975 «Об организации и проведении отчетов должностных лиц территориальных органов

¹ СПС «КонсультантПлюс».

МВД России», которым утверждена Инструкция по организации и проведению отчетов должностных лиц территориальных органов МВД России.

Министры внутренних дел по республикам, начальники главных управлений, управлений МВД России по иным субъектам Российской Федерации отчитываются перед законодательными (представительными) органами государственной власти субъектов Российской Федерации о деятельности полиции подчиненных органов внутренних дел один раз в год – в первом квартале года, следующего за отчетным.

Начальник управления, отдела МВД России по району, городу и иному муниципальному образованию, в том числе по нескольким муниципальным образованиям, отчитывается перед представительным органом муниципального образования (нескольких муниципальных образований) о деятельности подчиненного органа внутренних дел не реже одного раза в год. Рекомендуемая периодичность отчета – один раз в полугодие, в июле и в январе месяце.

Участковый уполномоченный полиции отчитывается о результатах своей работы на собрании граждан, проживающих на обслуживаемом им административном участке, не реже одного раза в полугодие с ежеквартальным опубликованием отчетной информации на официальном сайте территориального органа МВД России в сети Интернет.

12. Приказ МВД России от 27 июня 2003 г. № 484 «Об утверждении Правил подготовки нормативных правовых актов в центральном аппарате МВД России», которым утверждены Правила подготовки нормативных правовых актов в центральном аппарате Министерства внутренних дел Российской Федерации и Образцы оформления проектов нормативных правовых актов Министерства внутренних дел Российской Федерации.

2. Система правоохранительных органов государства и место в ней органов МВД России

Одно из центральных мест в деятельности государства занимает выполнение задач по обеспечению правопорядка и законности, защите прав и свобод человека, охране прав и законных интересов государственных и общественных организаций, трудовых коллективов, борьбе с преступлениями и иными правонарушениями. Эти задачи – предмет заботы в первую очередь государства и его органов, о чем в той или иной форме говорится, к примеру, в ст.ст. 2, 7, ч. 1 ст. 45, ст. 71, 72, 114 Конституции РФ. В частности, в ст. 2 сказано: «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина – обязанность государства».

Эта же идея содержится в ч. 1 ст. 45: «Государственная защита прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации гарантируется». По своей сути эти и другие конституционные предписания требуют, чтобы все государственные органы выполняли указанную функцию.

Одновременно граждане, разумеется, не лишаются возможности отстаивать всеми законными способами свои права и свободы, активно добиваться выполнения государственными органами возложенных на них полномочий, всемерно содействовать им.

Обеспечением защиты прав и защиты интересов специально занимается сравнительно небольшой круг органов, т. е. те, которые существуют только или главным образом для выполнения такой роли. Эти органы называются правоохранительными.

Чтобы понять суть критериев, которыми следовало бы руководствоваться при отнесении тех или иных органов к числу правоохранительных, весьма важно уяснить *признаки* деятельности, получившей наименование – «*правоохранительная деятельность*».

Действующее законодательство не дает понятия правоохранительных органов, хотя ст. 317 УК РФ¹ предусматривает уголовную ответственность, лишение свободы от 12 до 20 лет, либо пожизненное лишение свободы, либо смертную казнь, за посягательство на жизнь сотрудника правоохранительного органа.

Понятие правоохранительной деятельности можно определить как организованную государством деятельность, которая осуществляется с целью охраны прав и законных интересов специально уполномоченными органами путем применения юридических мер воздействия в строгом соответствии с законом и в определенной процессуальной форме².

Многоплановость правоохранительной деятельности проявляется в относительном разнообразии выполняемых социальных функций, содержание которых предопределяется основными направлениями данного вида государственной деятельности. К числу таких направлений (функций) следует отнести:

- конституционный контроль;
- правосудие;
- прокурорский надзор;
- выявление и расследование преступлений;
- оказание квалифицированной юридической помощи³.

¹ Уголовный кодекс Российской Федерации : федеральный закон от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ // СЗ РФ. – 1996. – № 25. – Ст. 2954.

² Правоохранительные органы : учебник для академического бакалавриата / под ред. Н.Г. Стойко, Н.П. Кирилловой, И.И. Лодыженской. – 3-е изд., перераб. и доп. – Москва : Юрайт, 2019. – С. 26–33.

³ Там же. – С. 27–28.

Для выполнения названных функций правоохранительной деятельности существуют конкретные органы, которые, соответственно, и именуются правоохранительными.

С учетом данного выше определения правоохранительной деятельности и характеристики ее функций, *к правоохранительным органам можно отнести* прежде всего суды, которые в соответствии с действующей Конституцией РФ осуществляют судебную власть, адвокатуру, прокуратуру, а также некоторые из тех органов, которые призваны выявлять и расследовать преступления (среди них следственные аппараты следственного комитета и аппараты органов дознания органов внутренних дел, а равно государственные учреждения, которые вправе вести дознание по уголовным делам, органы государственного пожарного надзора, командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений гарнизонов, капитаны судов, находящихся в дальнем плавании, руководители геологоразведочных партий и зимовок, главы дипломатических учреждений Российской Федерации).

Имеется взгляд, что вряд ли будет правильно все органы расследования относить к числу правоохранительных только потому, что на них возлагается осуществление одной из правоохранительных функций. При классификации данной группы органов следовало бы пользоваться дополнительным критерием: учитывать удельный вес деятельности по выявлению и расследованию преступлений в общей массе полномочий конкретного органа (например, для капитана судна, находящегося в дальнем плавании, функция дознания является далеко не основной, хотя по закону в случае совершения преступления кем-то из членов команды он обязан возбудить уголовное дело и выполнить неотложные следственные действия по выявлению и фиксации доказательств).

Итак, *правоохранительными органами необходимо называть те органы и организации, для которых защита прав и законных интересов является основной или одной из основных задач этих органов.*

Классификация правоохранительных органов¹

1. По характеру правового интереса правоохранительные органы могут быть разделены на государственные, общественные и частные.

К государственным органам относятся:

- судебные органы (Конституционный Суд РФ и уставные суды субъектов РФ, суды общей юрисдикции, военные и арбитражные суды;
- Прокуратура РФ;
- Следственный комитет РФ;
- МВД России;

¹ Приводится по материалам : Правоохранительные органы : учебник для академического бакалавриата / под ред. Н.Г. Стойко, Н.П. Кирилловой, И.И. Лодыженской. – 3-е изд., перераб. и доп. – Москва : Юрайт, 2019. – С. 26–33.

- ФСБ России;
- Совет Безопасности РФ;
- Минюст России (и его территориальные органы);
- ФССП России;
- ФСИН России;
- таможенные органы РФ;
- ФНС России;
- Росфинмониторинг;
- Федеральное казначейство;
- органы записи актов гражданского состояния;
- Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации и Уполномоченный при Президенте РФ по правам ребенка, уполномоченные по правам человека и правам ребенка в субъектах РФ, Уполномоченный при Президенте РФ по защите прав предпринимателей и уполномоченные по защите прав предпринимателей в субъектах РФ.

К перечисленной группе органов следует также отнести государственные органы, имеющие в своем составе структурные подразделения, являющиеся институциональной формой права. Речь идет о следующих государственных органах, наделенных Федеральным законом от 28 апреля 1995 г. «Об оперативно-розыскной деятельности» (ст. 13) и УПК РФ (ст. 40) (наряду с некоторыми из правовых учреждений, упомянутых выше) правом осуществлять оперативно-розыскную деятельность и дознание по уголовным делам (заниматься выявлением и расследованием преступлений):

- органы внутренних дел РФ;
- органы Федеральной службы безопасности;
- федеральные органы исполнительной власти в области государственной охраны;
- таможенные органы РФ;
- Служба внешней разведки РФ;
- ФСИН России;
- органы государственного пожарного надзора Федеральной противопожарной службы;
- начальники военной полиции, командиры воинских частей, соединений, начальники военных учреждений или гарнизонов (располагающие штатом дознавателей).

Кроме того, в соответствии со ст. 40 УПК РФ на определенный круг должностных лиц персонально возлагаются отдельные обязанности правоохранительного учреждения, относящиеся к проведению расследования (дознания) на подконтрольной им территории. Это следующие должностные лица:

- капитаны морских и речных судов, находящихся в дальнем плавании — по уголовным делам о преступлениях, совершенных на данных судах;

- руководители геолого-разведочных партий и зимовок, начальники российских антарктических станций и сезонных полевых баз, удаленных от мест расположения органов дознания, указанных в ч. 1 ст. 40 УПК РФ, – по уголовным делам о преступлениях, совершенных по месту нахождения этих партий, зимовок, станций, сезонных полевых баз;

- главы консульств и дипломатических представительств РФ за рубежом – по уголовным делам о преступлениях, совершенных в пределах территорий данных представительств и учреждений.

К общественным органам (институтам гражданского общества) относятся:

- адвокатура (профессиональное объединение адвокатов, представляющее собой институт гражданского общества, члены которого осуществляют свою деятельность не в коммерческих, а в публично-правовых целях);

- нотариат (нотариат в России представляет собой профессиональное объединение частных и государственных нотариусов (с преобладанием частных нотариусов), являющееся самоуправляемой корпорацией, члены которой осуществляют свою деятельность не в целях извлечения прибыли, а во исполнение возложенной на них государством обязанности (т.е. в публично-правовых целях). Поэтому нотариат (при всем различии правового положения государственных и частных нотариусов) следует в целом отнести к негосударственным правовым учреждениям);

- третейские суды (создаются на основании Федерального закона от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ «О третейских судах в Российской Федерации» различными организациями, участвующими в экономической деятельности и имеющими статус юридического лица (торгово-промышленные палаты, биржи и т.п.). Они действуют при этих организациях путем неформального разрешения членами этих судов (непрофессиональными судьями) конкретных правовых споров между сторонами);

- общественные наблюдательные комиссии по контролю за обеспечением прав человека в местах принудительного содержания (образованы из представителей общественности и правозащитных организаций согласно Федеральному закону от 10 июня 2008 г. № 76-ФЗ «Об общественном контроле за обеспечением прав человека в местах принудительного содержания и о содействии лицам, находящимся в местах принудительного содержания»).

К частным органам (учреждениям) относятся:

- частные (индивидуальные) предприниматели и предприятия, осуществляющие детективную и охранную деятельность (создаются в соответствии с законом на коммерческой основе и осуществляют свою деятельность в той мере, в какой она не вступает в противоречие с публично-правовой обязанностью государства в сфере розыска (сыска) и охраны).

2. По методу осуществления своей деятельности правоохранительные органы могут быть разделены на использующие и не использующие метод принуждения.

К органам, использующим метод принуждения (имеющим властные полномочия), относятся почти все из вышеперечисленных правоохранительных органов, за исключением уполномоченных по правам человека и по правам ребенка в Российской Федерации и уполномоченных по правам человека и по правам ребенка в субъектах РФ.

К органам, не имеющим властных полномочий, относятся все вышеперечисленные общественные и частные правоохранительные органы.

3. По направленности правоохранительного интереса соответствующие органы могут быть разделены (с известной долей условности, связанной с существованием у одного учреждения нескольких разнонаправленных интересов и объективной взаимосвязи различных интересов) на органы:

- урегулирования правовых споров (органы правосудия и третейские суды);
- контроля и надзора за законностью (органы Минюста России и Прокуратура РФ);
- защиты прав и свобод человека и гражданина (уполномоченные по правам человека и правам ребенка, общественные наблюдательные комиссии);
- охраны (поддержания) общественного порядка и обеспечения общественной безопасности (МВД России, ФССП России, ФСИН России, Совет Безопасности РФ и ФСБ России, частные предприниматели и предприятия в области детективной и охранной деятельности);
- выявления, расследования и предупреждения преступлений и иных правонарушений (оперативно-розыскные органы, органы дознания и предварительного следствия, налоговые органы, таможенные органы, Росфинмониторинг, Федеральное казначейство РФ);
- оказания юридических услуг (адвокатура, нотариат, органы записи актов гражданского состояния).

Итак, органы МВД России при всех вариантах классификации правоохранительных органов государства занимают видное место в их системе. Рассмотрим подробнее структуру центрального аппарата МВД России, установленную Указом Президента Российской Федерации от 21 декабря 2016 г. № 699 «Об утверждении Положения о Министерстве внутренних дел Российской Федерации и Типового положения о территориальном органе Министерства внутренних дел Российской Федерации по субъекту Российской Федерации»¹:

¹ СПС «КонсультантПлюс».

Руководство

- Министр внутренних дел Российской Федерации;
- первый заместитель Министра внутренних дел Российской Федерации;
- заместители Министра внутренних дел Российской Федерации – 5 штатных единиц (в том числе 1 – статс-секретарь – заместитель Министра и 1 – заместитель Министра – начальник Следственного департамента МВД России).

Главные управления

- Главное управление по обеспечению безопасности дорожного движения;
- Главное управление по обеспечению охраны общественного порядка и координации взаимодействия с органами исполнительной власти субъектов Российской Федерации;
- Главное управление по противодействию экстремизму;
- Главное управление собственной безопасности;
- Главное управление на транспорте;
- Главное управление уголовного розыска;
- Главное управление экономической безопасности и противодействия коррупции;
- Главное управление по вопросам миграции;
- Главное управление по контролю за оборотом наркотиков.

Департаменты

- Следственный департамент;
- Департамент государственной службы и кадров;
- Департамент делопроизводства и работы с обращениями граждан и организаций;
- Департамент информационных технологий, связи и защиты информации;
- Департамент по материально-техническому и медицинскому обеспечению;
- Департамент по финансово-экономической политике и обеспечению социальных гарантий;
- Договорно-правовой департамент;
- Организационно-аналитический департамент.

Управления

- Управление «К» МВД России (структурное подразделение, организующее и проводящее оперативно-розыскные мероприятия с использованием специальных технических средств);
- Управление по обеспечению безопасности лиц, подлежащих государственной защите;

- Управление по взаимодействию с институтами гражданского общества и средствами массовой информации;
- Управление по обеспечению безопасности крупных международных и массовых спортивных мероприятий;
- Организационно-штатное управление;
- Контрольно-ревизионное управление;
- Управление по организации дознания;
- Оперативное управление;
- Национальное центральное бюро Интерпола;
- Управление международного сотрудничества.

Центры

- Академия управления МВД России;
- Всероссийский институт повышения квалификации сотрудников МВД России;
- Всероссийский научно-исследовательский институт;
- Главный информационно-аналитический центр;
- Главный центр административно-хозяйственного и транспортного обеспечения;
- Главный центр связи и защиты информации;
- Главный центр специальных перевозок МВД России;
- ФКУ НПО «Специальная техника и связь» МВД России;
- Объединенная редакция МВД России;
- Центр кинологического обеспечения МВД России;
- Центр метрологии МВД России;
- Центр специального назначения в области обеспечения безопасности дорожного движения МВД России;
- Экспертно-криминалистический центр;
- Центр социальной работы МВД России;
- ФКУ «Научный центр безопасности дорожного движения МВД России».

Образовательные организации (например – Воронежский институт МВД России).

Территориальные органы МВД России (например – Управление МВД России по Липецкой области).

Представители МВД России за рубежом.

РАЗДЕЛ 2

ОТДЕЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ДЛЯ УГЛУБЛЕНИЯ ПРАВОВЫХ ЗНАНИЙ

Юридический процесс: общие вопросы

Теория юридического процесса с очень давних пор воспринимается в качестве составной части общей теории права. Применительно к российским условиям достаточно вспомнить, например, учёного-юриста В.А. Рязановского, опубликовавшего своё исследование «Единство процесса» в г. Харбине (Китай) в 1924 году. Многие идеи В.А. Рязановского по праву считаются сегодня классикой русской юридической науки. Приведём, например, такую точку зрения: «Вопрос о процессе как научной дисциплине проходил различные стадии развития. Прежде всего ... всякий процесс: гражданский, уголовный, канонический рассматривался как дополнение к соответствующему материальному праву, как производное последнего, дальше – гражданский и уголовный процессы начали рассматривать как самостоятельные от материального права и друг от друга научные дисциплины и, наконец, в последнее время намечается течение, рассматривающее процесс как единую научную дисциплину, построенную на единых общих началах, а отдельные процессы – гражданский, уголовный и административный – как ветви этой единой науки, как второстепенные разновидности одного основного вида»¹.

Для целей нашего исследования примечательны также следующие точки зрения зарубежных учёных-юристов различных эпох. В частности, немецкий правовед XIX века Р. Йеринг указывал на то, что «... процесс есть сестра-близнец свободы, процессуальные нормы создают гарантии для реализации материального права»². Французский учёный-юрист Г. Брэбан отмечал: «Процессуальные нормы имеют важное значение, и ими не следует пренебрегать, потому что они часто являются гарантией успешного управления и, в то же время, гарантией прав граждан»³.

Вероятно, любая общетеоретическая правовая конструкция получает дальнейшее развитие и конкретизацию в отраслевых юридических доктринах и, безусловно, в том или ином официальном источнике национального права (ведущее место здесь занимает нормативный правовой акт). В этом смысле рассмотрение соотношения общетеоретических и отраслевых правовых концепций юридического процесса в современной России остаётся

¹ Рязановский В.А. Единство процесса : пособие. – Москва : Городец, 1996. – 176 с.

² Гнейст Р. Правовое государство и административные суды Германии. – Санкт-Петербург : Литера, 1996. – 354 с.

³ Брэбан Г. Французское административное право. – Москва : Прогресс, 1983. – 476 с.

весьма актуальным. Как справедливо полагает, например, В.Д. Холоденко: «Понятийный аппарат отраслевых наук необходимо согласовывать с категориями общей теории права... В противном случае ученые, практики и законодатель будут говорить на разных языках»¹.

Тесно связана с вопросами юридического процесса любого вида такая общетеоретическая конструкция, как стадии применения права. Вообще, по мнению С.С. Алексеева, применение права (закона) – сложная, многоступенчатая деятельность, в которой могут быть выделены главные звенья – стадии применения, характеризующие саму логику и последовательность действий при рассмотрении и решении юридического дела. Таких стадий три:

- 1) установление фактических обстоятельств дела;
- 2) установление юридической основы дела – выбор и анализ юридических норм;
- 3) решение дела и документальное оформление принятого решения².

Эта общая схема этапов юридического процесса любого вида, пожалуй, является наиболее яркой иллюстрацией взаимосвязей многочисленных групп правовых норм самой разнообразной отраслевой принадлежности.

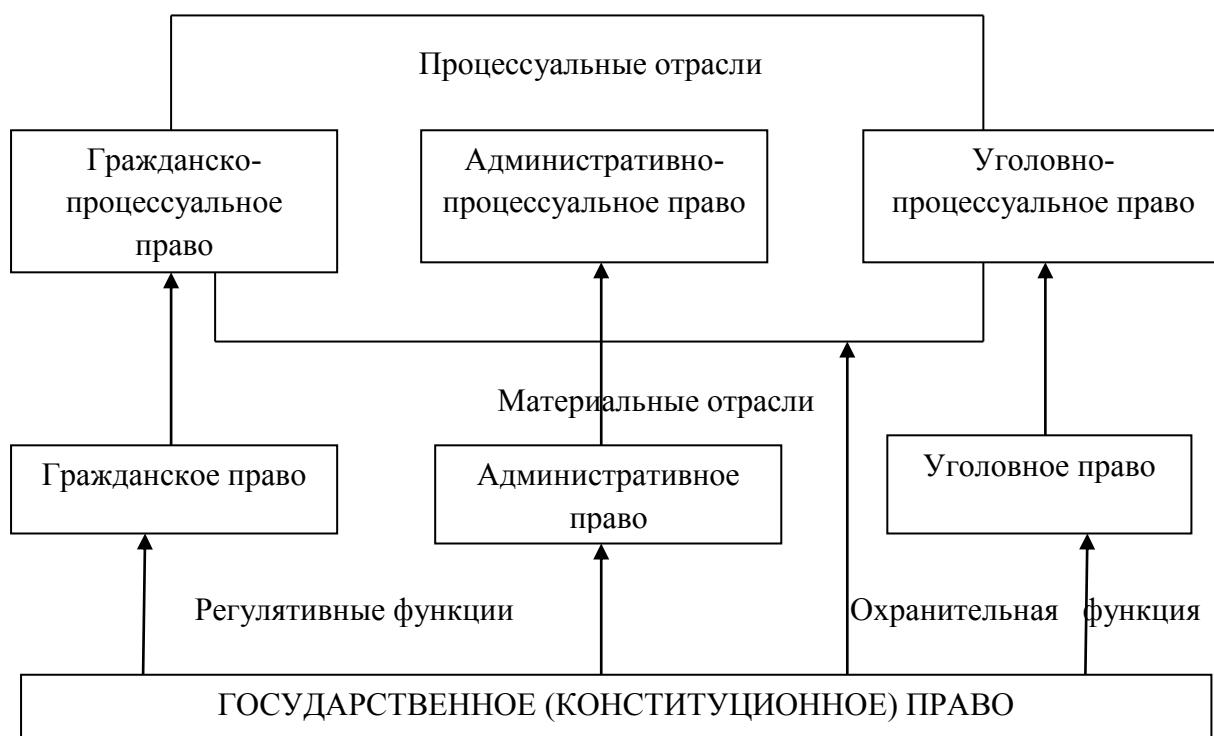
Ещё в 1981 году, говоря о связях, объективно существующих между профилирующими отраслями права, С.С. Алексеев обращал внимание на следующее: «Основополагающей отраслью всей правовой системы является государственное право. Над ним как бы надстраиваются, с одной стороны, административное и гражданское право – две профилирующие отрасли регулятивного плана (и именно две, потому, что воплощают в своих юридических режимах в наиболее «чистом» виде первичные по своему значению начала – централизованное и диспозитивное регулирование), а с другой стороны, – профилирующая отрасль, нацеленная в основном на выполнение охранительных задач, – уголовное право. А дальше от государственного и указанных трёх других профилирующих материальных отраслей права (гражданского, административного, уголовного) идут генетические, функциональные и структурные связи к соответствующим трём процессуальным отраслям – гражданскому процессуальному, административно-процессуальному, уголовно-процессуальному»³.

Данная концепция С.С. Алексеева удачно иллюстрируется следующей схемой:

¹ Холоденко В.Д. Юридический процесс: проблемы методологии // Правовая политика и правовая жизнь. – 2004. - № 2. – С. 181–185.

² Алексеев С.С. Право: азбука – теория – философия: опыт комплексного исследования. – Москва : Статут, 1999. – 356 с.

³ Алексеев С.С. Общая теория права: в 2-х т. Т.1. – Москва : Юрид. лит. , 1981. – 432 с.



Итак, обратим внимание на многообразие определений юридического процесса и ряд его доктринальных классификаций.

Н.А. Грешнова, например, выделяет следующие характерные признаки юридического процесса:

- нормативное установление и закрепление юридического процесса в соответствующих нормативных актах (правовая природа процесса);
- контроль за осуществлением юридического процесса как со стороны государства, так и со стороны общества;
- наличие последовательно сменяющих друг друга стадий, направленных на достижение конечного результата;
- направленность на реализацию норм материального права¹.

Что же говорит об исследуемой нами правовой категории «классическая» отечественная юридическая литература? Юридический процесс – это нормативно установленные формы упорядочения юридической деятельности, направленные на оптимальное удовлетворение и гарантирование интересов субъектов права².

Юридический процесс есть урегулированная правовыми нормами совокупность последовательных действий, совершаемых для достижения

¹ Грешнова Н.А. Понятие и общая характеристика юридического процесса (теоретический анализ) // Вестник Саратовской государственной юридической академии. – 2013. – № 3 (92). – С. 39–44.

² Лукьянова Е.Г. Теория процессуального права. – Москва : НОРМА, 2003. – 240 с.

определённого результата; порядок осуществления деятельности следственных, административных и судебных органов¹.

А.В. Осипов предложил следующее оригинальное определение юридического процесса: «Юридический процесс – собирательное научное понятие, означающее форму превращения юридических идеальных моделей, закреплённых во внутреннем законодательстве и в международных нормах, в реальную систему правоотношений»².

К.Б. Донцова, например, говоря о соотношении материального и процессуального права, справедливо утверждает, что центральное место в подобных дискуссиях занимает само понимание юридического процесса: «Данное соотношение в праве базируется на двух достаточно противоположных методологических подходах в юриспруденции, которые условно определяются как «широкая» и «узкая» трактовка природы юридического процесса. Широкий подход в понимании процессуального права основывается на исходной методологической установке о его соотношении с материальным правом посредством философских категорий «содержание» и «форма». Узкое понимание процессуальной составляющей в системе права апеллирует к собственной специфике юридической материи, традициям в правовой науке и практике, ссылаясь на недопустимость объединения в рамках одного понятия совершенно различных по своей природе явлений: с одной стороны, процессуальной деятельности в рамках судопроизводства, с другой стороны, юридических процедур, имеющих место в иных видах правоприменительной деятельности»³.

В развитие этой, на наш взгляд, верной концепции следует привести такую точку зрения А.А. Дёмина: «Пора отказаться от смешения философского понимания процесса и юридического. В философии процессом называют последовательность действий. Для юристов процесс – это не любая последовательность действий, а только та последовательность правовых же действий, которая относится к судебному или квазисудебному разрешению споров о праве»⁴.

Обзор вариантов классификаций юридического процесса, как представляется, является наиболее очевидным, исходя из следующих оснований:

¹ Матузов Н.И., Малько А.В. Теория государства и права : учебник – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Юристъ, 2005. – 643 с.

² Теория государства и права : курс лекций / под ред. В.Д. Перевалова. – Москва : Юрайт, 2016. – 342 с.

³ Донцова К.Б. К вопросу о некоторых общетеоретических аспектах понимания соотношения материального и процессуального права // Вестник Саратовской государственной юридической академии. – 2015. – № 5 (106). – С. 105–111.

⁴ Дёмин А.А. Теория административного процесса нуждается в совершенствовании // Административное право на рубеже веков : межвузовский сборник научных трудов. – Екатеринбург : Изд-во Урал. ун-та, 2003. – С. 145–154.

1) по отраслевому критерию (ст. 118 Конституции РФ определяет, что судебная власть осуществляется посредством конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства)¹;

2) в зависимости от характера принимаемых решений (правотворческий процесс или различные варианты правоприменительного процесса, – в правонаделительной форме либо юрисдикционной форме, то есть разрешающей по существу правовой спор или предполагающей применение в установленном порядке той или иной меры государственного правового принуждения);

3) в зависимости от статуса органов публичной власти, принимающих по делу решение (процесс судебный либо несудебный).

Весьма интересно дополняет указанные классификации концепция, сформулированная Н.А. Грешновой. В частности, отмечая, что понятием «юридический процесс» охватывается чрезвычайно широкий круг юридически значимой деятельности, Н.А. Грешнова проводит следующую дифференциацию юридического процесса по цели деятельности:

- юрисдикционный (судебный) процесс;
- неюрисдикционный (нотариальный, регистрационный и др.);
- правотворческий процесс;
- избирательный процесс;
- интерпретационный процесс².

Пожалуй, возможно дополнить указанные выше теоретические обоснования следующим. Если обратиться к историко-правовому обзору становления и развития юридического процесса не только в России, но и, прежде всего, в Западной Европе, то логично сделать следующий вывод: юридический процесс также следует различать по такому показателю, как возможность виновной стороны использовать весь предусмотренный законодательством арсенал средств защиты. При такой постановке вопроса те виды юридического процесса, которые предполагают привлечение субъектов к юридической ответственности (прежде всего, процесс уголовный), возможно разветвить на такие подвиды, как инквизиционный процесс, состязательный процесс и процесс смешанных форм (на досудебных стадиях преимущественно инквизиционный, в ходе судебного разбирательства – состязательный). Современные виды юрисдикционных процессов, впрочем, имеют однозначную состязательную характеристику с момента возбуждения соответствующего юридического дела.

Как отмечает А.В. Леженин, возможно выявить схожесть основных юридических конструкций уголовного, гражданского и административно-

¹ Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 г.

² Грешнова Н.А. Понятие и общая характеристика юридического процесса (теоретический анализ) // Вестник Саратовской государственной юридической академии. – 2013. – № 3 (92). – С. 39–44.

юрисдикционного процессов, которая, как представляется, наиболее чётко прослеживается по следующим показателям:

- с позиции структуры процесса (то есть подразделения на производства);
- с позиции принципов процесса;
- с точки зрения значительной идентичности элементов статуса участников процесса и самого законодательного установления перечня последних;
- с учётом схожих подходов к теории доказательств;
- с точки зрения единой концепции установления элементов составов правонарушений (преступлений, административных правонарушений, дисциплинарных проступков) как фактических оснований уголовной, административной, дисциплинарной, материальной видов юридической ответственности¹[14].

Приведённую А.В. Лежениным точку зрения, как представляется, возможно дополнить также и ссылками в плане правовых аналогий в построении конституционного судебного процесса, имея в виду разнообразные производства, осуществляемые в Конституционном Суде РФ.

Итак, совокупность исследованных нами материалов позволяет сделать общий вывод о том, что различные отраслевые концепции юридического процесса (прежде всего, на уровне таких его разновидностей, как процессы гражданский, уголовный, административно-юрисдикционный и конституционный судебный) наиболее полно и логично развивают в доктринальном отношении те общетеоретические взгляды, которые охватываются так называемыми «узкими» подходами к определению сущности юридического процесса. Как представляется, «узкая», или юрисдикционная, концепция юридического процесса, помимо чисто теоретических преимуществ, может быть упрочена в законодательном плане достаточно чётким установлением необходимых процессуальных форм деятельности различных участников процесса.

¹ Леженин А.В. К вопросу об использовании юридических конструкций уголовного и гражданского процессов при построении современного российского административно-юрисдикционного процесса // *Общественная безопасность, законность и правопорядок в III тысячелетии : сборник материалов международной научно-практической конференции* (Воронеж, 1 октября 2014 г.). – Ч. I. – Воронеж : Воронежский институт МВД России, 2014. – С. 246–251.

К вопросу о правоотношениях процессуального характера

Отечественные правовые доктрины (как общетеоретические, так и отраслевые), являясь системой теоретических идей, руководящих принципов и практических установок, отражающих мировоззрение определённых категорий учёных, законодателей и практикующих юристов и направленных на разрешение актуальной проблемы в той или иной правовой сфере, весьма широко освещают тему правовых отношений.

Как отмечал, например, В.С. Нерсисянц, процесс действия права выражается в различных определённых правом формах правореализующего (в том числе и правоприменительного) поведения субъектов права, действия и взаимоотношения которых согласованы в виде нормативно-правовой корреспонденции их взаимных прав и обязанностей. Трактовка всего этого процесса действия права (правомерных действий по его реализации) в целом как отношения субъектов права и представлена в отдельной юридико-доктринальной категории «правовое отношение»¹.

Процессуальные правоотношения, безусловно, занимают свою «нишу» в ряду классификаций правоотношений. Поэтому начнём обзор теории интересующей нас разновидности правовых отношений с рассмотрения разработанных в отечественной науке общей теории права юридических параметров правоотношения вообще.

Общетеоретическая база по данному вопросу в наиболее обобщённом виде может быть представлена следующим образом: правоотношение – это общественное отношение, урегулированное нормами права, участники которого имеют соответствующие субъективные права и юридические обязанности².

По трактовке В.С. Нерсисянца, правоотношение – это требуемая реализуемой нормой права форма взаимоотношений субъектов права в процессе приобретения и использования ими конкретно-определённого субъективного права либо создания или исполнения конкретно-определённой юридической обязанности³. В качестве объекта правоотношения данный учёный определял абстрактное содержание реализуемой нормы действующего объективного права, то есть соответствующие абстрактные положения её гипотезы, диспозиции и санкции.

¹ Нерсисянц В.С. Общая теория права и государства : учебник. – Москва : Норма : ИНФРА-М, 2012. – С. 508.

² Кулапов В.Л., Малько А.В. Теория государства и права : учебник. – Москва : Норма, 2009. – С. 265–266.

³ Нерсисянц В.С. Указ. соч. – С. 509.

По мнению В.А. Четвернина, совокупность типичных правовых отношений, множество правоотношений с одинаковым содержанием – это одно из проявлений, или один из способов, бытия правовой нормы¹.

Если норма права – статическое состояние правового регулирования, то правоотношение – динамическое. Категория «правоотношение» является одной из центральных в общей теории права и позволяет уяснить, каким образом право воздействует на поведение людей.

Р.О. Халфина справедливо особое внимание обращает на юридическую форму правоотношения, под которой понимает не внешнюю оболочку реального общественного отношения, а структуру, модель поведения, пронизывающую данное отношение: «Нельзя представлять правоотношение как некую оболочку, которая может быть снята, оставив общественное отношение неизменным. Если вынуть остов, каркас, "арматуру", то отношение будет иметь иную форму, будет качественно иным»².

Общая теория права классифицирует правовые отношения по многим основаниям:

- в зависимости от предмета правового регулирования (по отраслевому критерию);
- в зависимости от функциональной роли (правоотношения здесь представлены в виде регулятивных, либо охранительных, которые связаны с государственным принуждением и реализацией юридической ответственности);
- в зависимости от природы юридической обязанности (правоотношения пассивные, связанные с соблюдением запретов, осуществлением пассивных обязанностей, и активные, предполагающие осуществление определённых положительных действий);
- в зависимости от состава участников (простые, возникающие между двумя субъектами, и сложные, возникающие между большим количеством субъектов);
- в зависимости от продолжительности действия (кратковременные, которых большинство, и долговременные; примером последних являются правоотношения гражданства);
- в зависимости от степени определённости сторон (в данном случае различают относительные правоотношения, в которых и управомоченные, и обязанные субъекты точно, поимённо определены, а также абсолютные правоотношения, в которых точно известна лишь управомоченная сторона, а бесчисленное множество обязанных лиц, призванных воздерживаться от нарушений интересов управомоченного лица, неизвестно);

¹ Четвернин В.А. Введение в курс общей теории права и государства : учебное пособие. – Москва : Институт государства и права РАН, 2003. – С. 156.

² Халфина Р.О. Общее учение о правоотношении. – Москва : Юрид. лит, 1974. – С. 102.

- в зависимости от характера (правоотношения материальные и процессуальные)¹.

В последнем случае нельзя не признать значительные неопределённость и условность разграничения правоотношений на материальные и процессуальные.

Итак, существует весьма большое количество классификаций правоотношений как в теории права, так и в отраслевых юридических науках. Но, как отмечал Л.С. Явич: «Сложнее обстоит вопрос о характере правоотношений в области процессуального права. В принципе по своему целевому назначению и социальной роли процессуальные нормы носят охранительный характер»².

Совершенно справедливо утверждение Е.Г. Лукьяновой о том, что «в общей теории права практически нет работ, в которых бы предпринимались попытки на общетеоретическом уровне исследовать специфику процессуальных правоотношений»³. В своём исследовании данный автор определяет процессуальное правовое отношение как «возникающую на основе норм процессуального права правовую связь субъектов процессуального права (связь субъективного права и юридической обязанности), взятую в единстве с их фактическим поведением»⁴.

Совокупность взглядов отечественных теоретиков права в отношении признаков процессуальных правоотношений можно свести к следующему.

1. По функциональному назначению процессуальное правоотношение – это необходимое средство применения охранительных материальных правовых норм. Или, как указывают О.С. Йоффе и М.Д. Шаргородский: «Процессуальное правоотношение является необходимым средством обеспечения соблюдения норм права, так как сама возможность его возникновения играет важную роль в деле обеспечения соблюдения тех норм, гипотезы которых предполагают неправомерное поведение»⁵.

2. Процессуальные отношения – это процедурные отношения, направленные на разрешение правовой аномалии и всегда урегулированные процессуальным правом для необходимости гарантировать определённый социальный результат.

3. Процессуальным правоотношениям присущ властный и публичный характер.

¹ Алексеев С.С. Право: азбука – теория – философия: опыт комплексного исследования. – Москва : Статут, 1999. – С.66–68.

² Явич Л.С. Общая теория права. – Ленинград : Изд-во ЛГУ, 1976. – С. 223.

³ Лукьянова Е.Г. Теория процессуального права. – Москва : Норма, 2003. – С. 201.

⁴ Там же. – С. 204.

⁵ Йоффе О.С., Шаргородский М.Д. Вопросы теории права. – Москва : Юрид. лит., 1961. – С. 195.

4. Процессуальные правоотношения, по мнению В.М. Горшенёва, «складываются ради чужого интереса, заложенного в материальном правоотношении»¹. Для субъекта, наделённого властными полномочиями в процессуальном правоотношении, применение нормы материального права не влечёт никаких последствий, вытекающих непосредственно из данной нормы.

5. Отличительной чертой процессуальных правоотношений является то, что они имеют как бы «двойную юридическую природу», так как опосредуют процесс реализации норм материального права и являются результатом реализации норм процессуального права².

6. Процессуальные правоотношения в отличие от материально-правовых возникают преимущественно на основе юридических фактов-решений. Решающее значение для возникновения и развития процессуальных правоотношений – возбуждения дела по конкретной материально-правовой ситуации, рассмотрения его и т.д. – имеют процессуальные акты уполномоченных на то органов и должностных лиц, а также других лиц, реализующих свои субъективные «правопритязательные» правомочия, обеспеченные государственной защитой.

7. Процессуальные правоотношения динамичнее материальных правоотношений, отличающихся большей степенью стабильности. При этом всю динамику и, в конечном счёте, индивидуализирующие свойства процессуальных правоотношений можно проследить благодаря именно процессуальным действиям их субъектов.

8. Процессуальные правоотношения «короче» материальных во времени (материальные отношения возникают раньше и завершаются позже). Как характеризует данное обстоятельство П.С. Элькинд: «На протяжении всего производства по конкретному делу единое материальное правовое отношение будет присутствовать в качестве составного компонента в процессуальном фактическом составе наряду с процессуальным правоотношением или процессуальным документом, предваряющим возникновение нового процессуального отношения. Поэтому для процессуальных правоотношений в большей степени характерны системность, одномоментность и, в связи с этим, множественность субъектов»³.

Рассмотрим взгляды на теорию процессуальных отношений, сформировавшиеся в некоторых отраслевых юридических науках. Начнём характеризовать соответствующее положение дел с гражданского процесса.

¹ Горшенёв В.М. Способы и организационные формы правового регулирования в социалистическом обществе. – Москва : МГУ, 1972. – С. 30.

² Погребной И.М. Общетеоретические проблемы производств в юридическом процессе : дис. ... канд. юрид. наук. – Харьков, 1982. – С. 83.

³ Элькинд П.С. Цели и средства их достижения в советском уголовно-процессуальном праве // Правоведение. – 1977. – № 3. – С. 42.

Пожалуй, исходным пунктом наших рассуждений, будут базовые положения самой развитой правовой системы античного мира – римского частного права. Исторически процесс развился путём вытеснения и дисциплинирования первоначального самоуправства и превращения государством борьбы сторон в рассмотрение споров органами государства¹. То есть в любом случае правоотношения процессуального свойства ещё во времена римского права однозначно связывались с государственной защитой прав субъектов: «Право государственных судебных магистратов организовывать для разрешения каждого отдельного спора судебное разбирательство присяжных судей, решающих дело по существу, называется юрисдикцией (jurisdiction)».

Ещё в советской юридической литературе высказывалось мнение о том, что при рассмотрении и разрешении гражданских дел между судом и другими участниками процесса возникают общественные отношения. Эти отношения урегулированы нормами гражданского процессуального права и являются гражданскими процессуальными отношениями².

В современной России, как полагает В.М. Шерстюк, гражданские процессуальные правоотношения – это урегулированные нормами гражданского процессуального права общественные отношения между судом и любым другим участником процесса, направленные на достижение задач гражданского судопроизводства, предусмотренных ст. 2 ГПК РФ³.

Заслуживают внимания и иные точки зрения на содержание гражданских процессуальных правоотношений. Например, А.А. Мельников определяет, что «содержанием гражданских процессуальных отношений всегда будет либо требование о реализации субъективного гражданского процессуального права, либо требование об исполнении процессуальной обязанности, либо требование, направленное на осуществление порядка судопроизводства. Возможны варианты сочетаний этих требований»⁴.

Распространена позиция о том, что содержанием процессуальных отношений являются права и обязанности суда и других участников процесса⁵.

¹ Римское частное право : учебник / под ред. И.Б. Новицкого и И.С. Перетерского. – Москва : Новый Юристъ, 1998. – С. 48.

² Курс советского гражданского процессуального права. – Москва : Юрид. лит., 1981. – Т.1. – С. 179.

³ Гражданский процесс : учебник. – 2-е изд., перераб. и доп. / под ред. М.К. Треушникова. – Москва : Городец, 2007. – С. 85.

⁴ Мельников А.А. Правовое положение личности в гражданском процессе. – Москва : Юристъ, 1999. – С. 84.

⁵ Советский гражданский процесс / под ред. Н.А. Чечиной и Д.М. Чечота. – Ленинград : ЛГУ, 1984. – С. 50.

Ю.С. Кац полагает, что содержание исследуемых правоотношений – это не только права и обязанности субъектов, но и их процессуальные действия¹.

Таким образом, наукой гражданского процессуального права процессуальные правоотношения прочно ассоциируются исключительно с теми видами социальных взаимодействий, которые связаны с разрешением юридических дел в суде.

Рассмотрим основные положения теории уголовно-процессуальных правоотношений. В современной юридической литературе обращается внимание на то, что данные правоотношения – это урегулированные правовыми нормами общественные отношения, возникающие в сфере уголовного судопроизводства, в которых участники связаны между собой взаимными юридическими правами и обязанностями, охраняемыми государством².

Заслуживает особого внимания точка зрения В.П. Божьева о том, что уголовно-процессуальные правоотношения представляют собой не одно длящееся правоотношение, а множество частных правоотношений между различными участниками уголовного судопроизводства³.

Значение уголовно-процессуальных правоотношений заключается прежде всего в том, что они проецируют и переводят общие правила, определяющие порядок производства по уголовным делам, установленные правовыми нормами, в конкретные процессуальные права и обязанности участников судопроизводства.

К числу важнейших признаков уголовно-процессуальных правоотношений современная юридическая литература относит, в частности, следующие:

- правоотношения в уголовном процессе характеризуются как властеотношения (в качестве одной из сторон уголовно-процессуальных правоотношений, как правило, выступают должностные лица и органы государства, наделенные властными полномочиями по возбуждению, расследованию и разрешению уголовных дел, – дознаватель, следователь, прокурор, суд; они наделены полномочиями по применению правовых норм, их решения являются обязательными для всех остальных участников правоотношений);

- в уголовно-процессуальных правоотношениях в силу публичности уголовного судопроизводства преобладает публичное начало, частные же правоотношения между различными участниками процесса, в том числе между потерпевшим и обвиняемым, как правило, опосредованы органами дознания, предварительного следствия, прокуратуры и судом;

¹ Кац Ю.С. Судебный надзор в гражданском процессе. – Москва : Юрид. лит., 1980. – С. 84–86.

² Уголовно-процессуальное право : учебник для бакалавриата и магистратуры / под общ. ред. В. М. Лебедева. — 2-е изд., перераб. и доп. — Москва : Юрайт, 2017. — С. 105.

³ Божьев В.П. Уголовно-процессуальные правоотношения. – Москва : Юрид. лит., 1975. – С. 36–37.

- уголовно-процессуальные правоотношения производны от материально-правовых отношений¹.

Обращает на себя внимание тот факт, что властный характер деятельности государственных органов, ведущих уголовный процесс, сочетается с системой прав, обязанностей и гарантий участвующих в деле лиц. Здесь важно подчеркнуть, что хотя правоотношения в уголовном процессе характеризуются как властеотношения, на органах государства, ведущих производство по делу, лежит обязанность разъяснить иным участникам процесса их права и обеспечить возможность их использования. Поэтому процессуальные действия и решения суда, прокурора, следователя и органа дознания выступают не только как средство выполнения их обязанностей по раскрытию преступления, изобличению виновных и их наказанию, но и как средство обеспечения прав и законных интересов участников процесса.

Оценим далее, в какой же степени указанные выше общетеоретические взгляды на суть процессуальных правоотношений получили развитие в науке административного права. В.Д. Сорокин, например, исходя из того, что административно-процессуальные правоотношения, имея общий с материальными административно-правовыми отношениями управленческий характер, выявляет следующие признаки первых:

1) процессуальное административно-правовое отношение отличается от материального по особенностям возникновения. Для того чтобы возникло материальное отношение, необходимы нормы права, правосубъектность, юридический факт. Для того чтобы возникло административно-процессуальное правоотношение, должна существовать ещё одна разновидность правовых норм – административно-процессуальные нормы, и, следовательно, только при наличии одновременно материальных и процессуальных административно-правовых норм возможно возникновение административно-процессуального правоотношения. Весьма своеобразным, по версии В.Д. Сорокина, оказывается и юридический факт, непосредственно порождающий административно-процессуальное правоотношение. Эту роль выполняет «соответствующее материальное правоотношение ... и притом... не только административно-правовое: ими могут быть материальные отношения, регулируемые иными материальными отраслями российского права». Здесь же В.Д. Сорокин обращает внимание на то, что «вторичный характер административно-процессуального правоотношения проявляется в том, что оно предполагает предварительное существование определённого... первичного материального правоотношения, которое и реализуется через процессуальное правоотношение»²;

¹ Уголовный процесс : учебник для академического бакалавриата / под ред. В.П. Божьева, Б.Я. Гаврилова. – 5-е изд., перераб. и доп. – Москва : Юрайт, 2016. – С. 75–78.

² Сорокин В.Д. Административно-процессуальное право : учебник. – Санкт-Петербург : Юридический центр Пресс, 2004. – С. 148.

2) административно-процессуальные правоотношения отличаются от соответствующих материальных правоотношений по особенностям регулирования, обусловленным спецификой правовых норм: если материальные нормы административного права регулируют «статические» отношения, то процессуальные нормы регулируют отношения «динамические», для которых особое значение имеют действия их субъектов;

3) административно-процессуальные правоотношения отличаются от материальных по своему назначению, – задачи административно-процессуальных правоотношений состоят в обеспечении реализации соответствующей материальной нормы, соответственно, административно-процессуальное правоотношение в полном соответствии с диспозицией административно-процессуальной нормы выступает как средство осуществления определённого материального отношения;

4) административно-процессуальные правоотношения отличаются от материальных административно-правовых отношений по своей структуре (структура первых, по мнению В.Д. Сорокина, более сложная, это выражается в наличии нескольких субъектов, роль которых в процессуальном отношении неодинакова; из этого данный учёный делает вывод, что возможно выделить основное административно-процессуальное правоотношение и отношения, которые возникают в связи с основными и являются попутными, вспомогательными);

5) административно-процессуальные правоотношения отличаются от материальных административно-правовых отношений по кругу субъектов. В.Д. Сорокин отмечает, что участниками исследуемого вида правоотношений являются все субъекты сложившегося ранее материального правоотношения, и, кроме того, некоторые субъекты, которые в материальном отношении не участвуют¹.

Подытоживая свою концепцию, В.Д. Сорокин определяет административно-процессуальные правоотношения как «такие регулируемые правом отношения, которые складываются по поводу разрешения индивидуально-конкретных дел в сфере государственного управления исполнительными органами государственной власти Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, а в предусмотренных законом случаях иными государственными органами»².

Абсолютно схожих с В.Д. Сорокиным взглядов на теорию административно-процессуальных отношений придерживается Ю.В. Кивич³.

Как указывал Ю.М. Козлов: «Реально административно-правовые отношения всегда воспринимаются как процессуальные»¹. Однако, по

¹ Сорокин В.Д. Указ. соч. – С. 148.

² Там же. – С. 152.

³ Административно-процессуальное право : курс лекций / под ред. проф. И.Ш. Киясханова. – Москва : ЮНИТИ-ДАНА, Закон и право, 2005. – С. 66–69.

справедливому мнению А.А. Дёмина, при таком широком понимании административного процесса невозможно разграничение материальных и процессуальных административных правоотношений². К тому же, как полагает данный учёный, выполнение публичной администрацией своих полномочий внесудебным путём – это не процессуальные отношения³.

Таким образом, мы имеем возможность наблюдать как существенную сложность юридических формулировок в отношении параметров административно-процессуальных отношений, так и дискуссионность ряда вышеуказанных концепций. Например, в доктрине подчёркивается динамика процессуальных правоотношений, значимость для их развития действий субъектов. Но разве действия субъектов не столь же важны и определяющи для так называемых материальных (в данном случае – материальных административно-правовых) отношений? И субъективные права, и юридические обязанности во всех сферах и отраслях публичного управления, в конечном счёте, реализуются в действиях субъектов правоотношений.

Есть ли, в дополнение к указанным выше взглядам в административно-правовой доктрине, иные, пусть и не столь господствующие точки зрения в отношении как самого факта существования административно-процессуальных отношений, так и чётких отличительных характеристик последних?

Нам представляется весьма аргументированной концепция А.А. Дёмина, которую возможно свести к следующему⁴: необходимым признаком административного процесса является трёхсторонний характер правоотношений. Процессуальными действия администрации становятся немедленно, если сторон в правоотношении три: гражданин, должностное лицо, действия которого обжалуются и лицо, уполномоченное решить вопрос по форме или по существу. Критерий наличия трёх сторон в правоотношениях становится, очевидно, необходимым для различия материальных и процессуальных правоотношений.

Итак, исходя из рассмотренных нами положений правовых доктрин (как общетеоретических, так и доктрин в сфере таких базовых разновидностей юридического процесса, как гражданский, уголовный и административный), сформулируем ряд наиболее существенных общих выводов:

¹ Алёхин А.А., Кармолицкий А.А., Козлов Ю.М. Административное право Российской Федерации : учебник для студентов высших учебных заведений. – Москва : Зерцало, 1997. – С. 301.

² Дёмин А.А. Понятие административного процесса и кодификация административно-процессуального законодательства Российской Федерации // Государство и право. – 2000. – № 11. – С. 5–7.

³ Там же. – С. 6.

⁴ Там же. – С. 8.

1) в современной России общая теория права фактически не разработала достаточно чётких юридических ориентиров для отграничения материальных правоотношений от правоотношений процессуальных;

2) основную долю доктринальных разработок в рассматриваемой нами сфере несут на себе отраслевые юридические науки, при этом отмечается значительное сходство как в конструировании процессуальных правоотношений, так и в толковании их наиболее характерных особенностей в теории гражданского процессуального права и теории уголовно-процессуального права (процессуальные правоотношения однозначно воспринимаются, как общественные отношения, связанные исключительно с правовыми конфликтами, необходимостью ограничения прав субъектов вплоть до привлечения последних к юридической ответственности);

3) наука административного права в качестве господствующей концепции пытается обосновать тот факт, что административно-процессуальные правоотношения возможны не только в сфере классической юрисдикционной деятельности (то есть властной деятельности, протекающей в рамках производств, связанных с применением мер административного и внутриаппаратного, то есть дисциплинарного, принуждения), но и в областях исключительно «позитивного», то есть не предполагающего разрешения конфликтов и применения каких-либо правовых принудительных мер, государственного управления. Такая точка зрения представляется нам ошибочной; авторы статьи отстаивают концепцию конструирования административно-процессуальных правоотношений по образцу и подобию правоотношений в таких уже давно устоявшихся видах юридического процесса, как процессы гражданский и уголовный;

4) чётким ориентиром однозначного отграничения материальных правоотношений от отношений процессуальных служит концепция учёного-административиста А.А. Дёмина, предполагающая не двухсторонний, а трёхсторонний характер последних. При этом две стороны являются участниками того или иного правового конфликта, а третья сторона представляет собой орган публичной власти, уполномоченный разрешить соответствующий спор по существу;

5) учитывая изложенные обстоятельства, наука отечественной общей теории права должна сделать определённый качественный скачок с целью выработки должной доктринальной опоры для отраслевых юридических наук в сфере исследований особенностей процессуальных правоотношений.

Юрисдикция и юрисдикционные формы процесса в различных видах деятельности органов государственной власти

Подходы к определению видов деятельности органов государственной власти менялись на всём протяжении исторического развития права и государства. Безусловно, наиболее значительное влияние на эти процессы оказывала всё усложняющаяся (с точки зрения многообразия форм) жизнь общества, которая именно так складывалась под влиянием социального прогресса в самом широком смысле этого слова.

Длительное время при определении разновидностей властной деятельности государства в лице его органов и должностных лиц в публичном праве в качестве эталонной воспринималась концепция немецких учёных-юристов XIX века. В частности, поскольку наиболее объёмным (с точки зрения суммарного количества властных действий) является такой вид деятельности, как государственное управление, приведём следующее классическое толкование этого понятия, данное В. Йеллинеком: «Управление – это деятельность государства или других субъектов государственной (публичной) власти, осуществляемая вне границ законотворчества и правосудия»¹.

Однако по условиям современной общественной жизни такая принципиально верная точка зрения о разграничении функций государственных органов на три базовые разновидности: законотворчество, государственное управление, правосудие (в той или иной форме судопроизводства) требует уточнения. Здесь весьма уместна такая аналогия: провозглашённый ещё в XVIII веке Ш. Монтескье принцип разделения властей в государстве на законодательную, исполнительную и судебную (как одно из условий существования правового государства) по тем же условиям усложнившейся общественной жизни в современной России также потребовал уточнения. И это уточнение уже давно приобрело специфическую законодательную окраску в виде установления так называемых органов государственной власти с особым статусом, то есть таких, которые, исходя из их компетенции, не могут быть со всей однозначностью отнесены ни к законодательной, ни к исполнительной, ни к судебной ветвям власти. Это, например, Прокуратура РФ, Счётная палата, Центральная избирательная комиссия РФ и ряд других. Впрочем, исследование статуса этих органов выходит за рамки заявленной темы.

Итак, в современной отечественной юридической литературе отмечается, что вся властно-публичная деятельность в государстве по упорядочению общественных отношений, их охране и защите в зависимости от целей и форм её осуществления, вида реализующих её органов, методов (способов) воздействия на эти отношения может быть подразделена на следующие виды:

¹ Старилов Ю.Н. Курс общего административного права : в 3 т. Т. I : История. Наука. Предмет. Нормы. Субъекты. – Москва : НОРМА, 2002. – 728 с.

- 1) законодательная;
- 2) местная представительско-нормотворческая;
- 3) судебная;
- 4) досудебная уголовно-процессуальная;
- 5) оперативно-розыскная;
- 6) уголовно-исполнительная;
- 7) административная¹.

Очевидно, что, исходя из современного понимания термина «юрисдикция» в российском публичном праве, юридический процесс в юрисдикционных формах может осуществляться в рамках всех указанных выше видов властно-публичной деятельности органов государства, за исключением законодательной и местной представительско-нормотворческой.

Обратим внимание на справочную юридическую литературу для уяснения термина «юрисдикция». Здесь возможны несколько вариантов, суть которых, однако, в основном сводится к следующему: «Юрисдикция (лат. *jurisdictio* – суд, судопроизводство, от *jus* – право и *dictio* – произнесение) – установленная законом или иным нормативным правовым актом совокупность полномочий соответствующих государственных органов разрешать правовые споры и решать дела о правонарушениях, то есть оценивать действия лица или иного субъекта права с точки зрения их правомерности, принимать к правонарушителям юридические санкции. Юрисдикция определяется в зависимости от вида и характера разрешаемых дел (преступления и проступки, имущественные споры и т.д.), территориальной их принадлежности, от участвующих в деле лиц. Специальными органами юрисдикции являются суды, административные органы. Под юрисдикцией понимается также сфера отношений, на которую распространяются характеризующие выше полномочия»².

Отечественный правовед, занимающийся общетеоретическими проблемами права, С.С. Алексеев, определяет юрисдикцию как деятельность компетентных органов, уполномоченных на рассмотрение юридических дел, на вынесение по ним юридически обязательных решений³.

Есть ещё ряд родственных определений. Например: «Юрисдикция – подведомственность, подсудность разрешаемых дел, полномочия разрешать дела и применять санкции»⁴.

¹ Административное право России : учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / под ред. П.И. Кононова, В.Я. Кикотя, И.Ш. Килясханова. – 4-е изд., перераб. и доп. – Москва : ЮНИТИ-ДАНА : Закон и право, 2009. – 687 с.

² Барихин А.Б. Большой юридический словарь. – Москва : Книжный мир, 2005. – 720 с.

³ Алексеев С.С. Общая теория права: в 2 т. Т.1. – Москва : Юрид. лит., 1981. – 432 с.

⁴ Малая советская энциклопедия. Т.1 / гл. ред. В.Г. Панов. – Москва : Сов. энциклопедия, 1982. – 608 с.

Ещё в середине XX века И.С. Перетерский давал такую трактовку термина «юрисдикция», как разрешение конфликта или применение властью установленных правил¹.

В настоящее время, как бы приводя указанные концепции к общему знаменателю, В.В. Головки обращает внимание на следующее: «Юрисдикционная деятельность реализует охранительную функцию права. Но эта деятельность в то же время связана и с регулятивной функцией права. Реализация каждой из этих функций имеет свою специфику. Охранительная функция юрисдикции имеет место прежде всего при разрешении дел о правонарушениях, юридической защите оспариваемых прав, законных интересов. В процессе её реализации применяются правовые санкции, восстанавливаются нарушенные права граждан, должностных лиц, организаций. Особенность охранительной функции юрисдикции состоит в предупреждении рецидива и в общем профилактическом воздействии на членов общества, в сдерживании преступности, иных правонарушений, в выявлении причин и условий правонарушений, в обеспечении законности и правопорядка»².

Итак, в любом случае в основе юрисдикционной деятельности лежит рассмотрение и разрешение спорных вопросов применения материальных правовых норм, правовая оценка поведения тех или иных лиц, применение в необходимых случаях при негативной оценке их поведения предусмотренных действующим законодательством мер государственного (юридического) принуждения.

Обратимся, однако, к процессуальным составляющим тех видов властной деятельности государства, где, исходя из современного состояния законодательства, применяются именно юрисдикционные формы процесса.

Правовая конструкция, определяющая структуру любого вида юридического процесса, общеизвестна. Восстановим соответствующую иерархию понятий: процесс состоит из определённой совокупности производств, каждое из которых, в свою очередь, представлено отдельными стадиями. В рамках последних, в принципе, возможно выделять отдельные этапы осуществления процессуальных действий.

Гражданский вид процесса, безусловно, всегда осуществляется в юрисдикционной форме и является судебным (с точки зрения органа публичной власти, принимающего решение по делу).

¹ Перетерский И.С. Всеобщая история государства и права. Ч.1. – Москва : Юрид. лит., 1945. – 658 с.

² Головки В.В. Понятие и назначение юрисдикции по российскому праву // Государство и право. – 2007. – № 3. – С. 20–25.

Рассмотрим перечень производств, осуществляемых в суде первой инстанции, предусмотренных Гражданским процессуальным кодексом РФ¹:

- 1) приказное производство;
- 2) исковое производство;
- 3) особое производство (установление фактов, имеющих юридическое значение; объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация), рассмотрение дел о внесении исправлений или изменений в записи актов гражданского состояния; иные подвиды данного производства).

Уголовный процесс, который так же, как и гражданский, осуществляется исключительно в юрисдикционном варианте, осуществляется, однако, в рамках не только собственно судебной деятельности.

Рассмотрим производства, предусмотренные Уголовно-процессуальным кодексом РФ²:

- 1) досудебное производство (возбуждение уголовного дела и предварительное расследование);
- 2) судебное производство (производство в суде первой инстанции; особый порядок принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением; производство по уголовным делам, подсудным мировому судье; производство по уголовным делам, рассматриваемым судом с участием присяжных заседателей; производство в суде второй инстанции; пересмотр вступивших в законную силу приговоров, определений и постановлений суда).

Административно-юрисдикционный процесс, как составная часть более масштабного образования – административного процесса в целом, представлен следующими производствами, предусмотренными административным и административно-процессуальным законодательством:

- 1) производством по делам об административных правонарушениях;
- 2) дисциплинарными производствами (на различных видах государственной службы);
- 3) производствами по привлечению государственных служащих к материальной ответственности;
- 4) производствами по жалобам граждан на действия и решения должностных лиц (в случае судебного, а не административного обжалования в соответствии с Кодексом административного судопроизводства РФ³ оформляется такой вид обращения граждан, как административное исковое заявление);

¹ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации : федеральный закон от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ // Рос. газ. – 2002. – 20 нояб.

² Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации : федеральный закон от 18 декабря 2001 г. № 174-ФЗ // СЗ РФ. – 2001. – № 52 (ч. 1). – Ст. 4921.

³ Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации: федеральный закон от 8 марта 2015 г. № 21-ФЗ // СЗ РФ. – 2015. – № 10. – Ст. 1391.

5) производствами по применению мер административного принуждения, не связанных с реализацией административной ответственности (это производства по применению отдельных административно-предупредительных и административно-восстановительных мер).

Кроме того, следует обратить внимание и на конституционный процесс как вид юридического процесса. В данном случае весьма любопытно мнение М.С. Саликова и А.Н. Кокотова о том, что конституционный процесс объединяет в себе множество процедур (производств), нацеленных на осуществление конституционных (уставных) норм. Он фактически состоит из следующих компонентов:

- конституционный судебный процесс;
- производства по делам о гражданстве;
- производства по делам о статусе беженцев;
- производства по делам о статусе вынужденных переселенцев;
- законодательный (нормотворческий) процесс в представительных органах государственной власти;
- избирательный процесс;
- процесс проведения референдумов и др¹.

В данном случае нас интересует первый, и единственный по-настоящему юрисдикционный, компонент.

С точки зрения реализации принудительной властной деятельности Конституционного Суда РФ при разрешении споров конституционный судебный процесс представлен производствами, перечень которых определен ст. 3 Федерального конституционного закона «О Конституционном Суде РФ»², согласно которой данный орган конституционного контроля:

- 1) разрешает дела о соответствии Конституции РФ нормативных правовых актов органов государственной власти и договоров между ними;
- 2) рассматривает дела о соответствии Конституции РФ не вступивших в силу международных договоров РФ;
- 3) разрешает споры о компетенции:
 - а) между федеральными органами государственной власти;
 - б) между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации;
 - в) между высшими государственными органами субъектов Российской Федерации;
- 4) рассматривает дела о конституционности законов по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан, проверяет конституционность закона, примененного в конкретном деле;

¹ Конституционный судебный процесс : учебник для вузов / отв. ред. д-р юрид. наук, проф. М.С. Саликов. – Москва : НОРМА, 2003. – 416 с.

² О Конституционном Суде Российской Федерации : федеральный конституционный закон от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ // СЗ РФ. – 1994. – № 13. – Ст. 1447.

5) рассматривает дела о конституционности законов по запросам судов (проверяет конституционность закона, подлежащего применению соответствующим судом в конкретном деле);

6) рассматривает дела по запросам федерального органа исполнительной власти, наделенного компетенцией в сфере обеспечения деятельности по защите интересов Российской Федерации при рассмотрении в межгосударственном органе по защите прав и свобод человека жалоб, поданных против Российской Федерации на основании международного договора Российской Федерации, разрешает вопрос о возможности исполнения решения межгосударственного органа по защите прав и свобод человека;

7) дает толкование Конституции РФ;

8) дает заключение о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения Президента Российской Федерации в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления;

9) проверяет на соответствие Конституции РФ вопрос, выносимый на референдум РФ в соответствии с федеральным конституционным законом, регулирующим проведение референдума РФ.

Таким образом, становится очевидным, что юрисдикционные формы процесса в современной России имеют должный общетеоретический фундамент в виде доктрины юрисдикции.

Наиболее разветвлёнными (с позиции разнообразия процессуальных производств и вообще наличия правовых норм со структурными элементами высокой степени подробности) видами властной деятельности органов государства являются все варианты судебной деятельности, а также деятельность административно-юрисдикционная. Законодательство в данных сферах, исходя из динамики его развития, в наиболее значительной степени подвергается кодификации, что, в принципе, является оправданным шагом законодателя.

Государственное правовое принуждение: общие вопросы

Проблемы государственного принуждения никогда не потеряют своей актуальности в условиях современной социальной организации, а правовое принуждение – это один из факторов, определяющих качество государственной власти.

Принуждение, осуществляемое на законных основаниях органами публичной власти, исследуется практически всеми отраслевыми юридическими науками. Очевидно, что все сформулированные отраслевыми (специальными) юридическими науками категории, принципы, направления исследования правовой действительности находят свою логическую опору в общей теории права.

Такое положение дел исходит из самого предмета общей теории права, которым, по справедливой характеристике Л.С. Явича, являются общие и специфические закономерности возникновения, развития, функционирования правовой действительности в целом как особой формы социального движения и общественных взаимоотношений людей¹.

Принуждение существует во всяком человеческом общежитии и является необходимым элементом всякой социальной организации. В доклассовом обществе оно базировалось на авторитете старейшин, вождей племен и т.п., в классовом обществе – на власти государства.

По мнению С.С. Алексеева, «...право потому и способно развивать социальную активность людей, главным образом, через систему субъективных прав, что свойственные ему механизмы все время остаются действенными, надежно «работающими», обеспеченными эффективными мерами государственно-принудительного воздействия»².

В данном случае, разумеется, речь идет не о государственном принуждении в широком смысле, а о правовом (юридическом) принуждении (государственное принуждение, опосредуясь в праве, выступает в форме правового принуждения).

Как отмечает С.С. Алексеев, меры правового принуждения могут быть подразделены на две группы:

- юридические санкции (основная группа), т. е. государственно-принудительные меры, являющиеся реакцией государства в отношении конкретного лица на факт противоправного поведения (эти меры, в свою очередь, подразделяются на меры юридической ответственности и меры защиты);

- государственно-необходимые, профилактические и превентивные меры правового принуждения³.

Социальное назначение правового принуждения, выраженного в санкциях, состоит в том, что оно призвано играть в правовой системе правоохранительную роль, то есть обеспечивать её нормальное функционирование, реальное осуществление всех её регулятивных качеств, и прежде всего достижение «эффекта гарантированного результата». Принуждение в праве здесь нацелено на то, чтобы устранять возникающие в правовой системе аномалии, приводить ее в случаях неправомерной ситуации в нормальное состояние, воздействовать на лиц, нарушающих правопорядок.

Правовое принуждение существует в данном случае в рамках правоохранительных отношений и выражает реакцию государства на неправо-

¹ См.: Явич Л.С. Общая теория права / под ред. проф. А.И. Керимова. – Ленинград : Издательство Ленинградского университета, 1976. – С.8.

² См.: Алексеев С.С. Общая теория права : в 2 т. Т.1. – Москва : Юрид. лит., 1981. – С. 266.

³ См.: Алексеев С.С. Указ. соч. – С. 269.

мерное поведение участников общественных отношений, на препятствия, возникающие в процессе функционирования правовой системы.

В то же время, как отмечает С.С. Алексеев, в ограниченном числе случаев меры правового принуждения могут применяться и для решения государственных задач, сопряженных с экстремальными условиями – военной обстановкой, стихийными бедствиями (например, реквизиция имущества). В случаях крайней государственной необходимости могут применяться принудительные меры медицинского характера. В интересах государственной безопасности, охраны прав граждан применяются досмотр багажа и личный досмотр, проверка документов и др. Часть такого рода государственно-принудительных мер, также как и процессуальные предупредительно-обеспечительные меры (обыск, выемка, наложение ареста) и меры, выражающие предупреждение возможного причинения обществу необратимого вреда (профилактическое изъятие огнестрельного оружия у лиц, страдающих хроническим алкоголизмом), связана с правоохранительной деятельностью компетентных государственных органов. Но они все же принципиально, по самому своему назначению отличаются от санкций, выступающих в качестве последствия для данного лица в связи с фактом его противоправного поведения, и потому образуют особую группу мер правового принуждения, входящих в содержание регулятивных государственно-властных отношений¹.

Предложенная С.С. Алексеевым принципиальная схема видов государственного правового принуждения может рассматриваться, на наш взгляд, как классическая, исходная для дальнейшего развития темы принуждения в отраслевых юридических науках (административного права, уголовного материального и процессуального права, гражданского права).

Среди ученых-правоведов, однако, нет единства в определении структуры, видов государственного принуждения. Так, А.В. Малько к разновидностям государственного принуждения, осуществляемым на основе и в рамках права, относит:

- юридическую ответственность;
- меры защиты;
- меры пресечения;
- принудительные меры воспитательного воздействия;
- принудительные меры медицинского характера;
- реквизицию².

В соответствии с данным воззрением, если юридическая ответственность связана с возложением новой, дополнительной юридической обязанности (например, лишение свободы), то меры защиты – с выполнением

¹ См. там же. – С. 269–270.

² См.: Малько А.В. Теория государства и права в вопросах и ответах : учебно-методическое пособие. – 3-е изд., перераб. и доп. – Москва : Юрист, 1999. – С. 197.

«старой» обязанности, той, которую должен исполнить субъект. Цель мер защиты – не кара, а лишь восстановление нарушенного права без привлечения нарушителя к ответственности (например, принудительное взыскание алиментов на содержание детей).

Меры пресечения, как справедливо замечает А.В. Малько (подписка о невыезде, задержание и т.п.), а также иные меры процессуального принуждения, направленные на обеспечение нормального производства по уголовным, административным, гражданским делам (личный досмотр, освидетельствование и пр.), в отличие от мер юридической ответственности, не преследуют цель наказания (кары)¹, более того, по нашему мнению, меры пресечения, в принципе, предполагают принятие того или иного промежуточного решения по юридическому делу, связанному с правонарушением, подготавливая тем самым принятие окончательного решения.

Весьма примечательна точка зрения А.В. Малько о том, что не характеризуются карой и принудительные профилактические меры (например, ограничение свободы передвижения в случае карантина); принудительные меры воспитательного воздействия, применяемые к несовершеннолетним (недееспособным) лицам за совершение общественно опасных деяний (ст. ст. 90, 91 УК РФ); принудительные меры медицинского характера, применяемые к душевнобольным нарушителям в целях их излечения, а также предупреждения совершения ими новых противоправных деяний (ст. ст. 97 – 103 УК РФ); реквизиция (принудительное изъятие имущества у собственников в государственных или общественных интересах с выплатой его стоимости), применяемая в исключительных, экстренных ситуациях (в случаях стихийных бедствий, аварий, эпидемий и при иных обстоятельствах, носящих чрезвычайный характер, в соответствии со ст. 242 ГК РФ)².

По мнению Г.А. Коробова, государственное принуждение – специфическое воздействие на поведение людей, основанное на его организованной силе и направленное на безусловное утверждение государственной воли. Причём государственное принуждение может быть не только правовым, но и выражаться в прямых актах принуждения, то есть актах государственного насилия. Характерной особенностью правового государственного принуждения является то, что оно строго регламентировано законом, имеет свои правовые рамки, укладывается в жёсткие процессуальные формы³.

Далее, как указывает Коробов, подразделяя меры государственного принуждения на виды, кроме юридической ответственности выделяются превентивные (предупредительные) меры и меры правовой защиты. При этом юридическим основанием превентивного принуждения являются такие

¹ См. там же. – С. 197–198.

² Там же. – С. 198.

³ Коробов Г.А. Теория государства и права : дискретный конспект. – Изд. 2-е. – Воронеж : ВИ МВД России, 2001. – С. 150.

обстоятельства, которые с высокой степенью вероятности позволяют предположить возможность нанесения обществу необратимого ущерба. В данном случае действуют юридические презумпции (признание фактов юридически достоверными, пока не будет доказано обратное), которые базируются на длительных наблюдениях жизненной практики, обобщённых законодательством и юридической наукой. В основе превентивных мер может лежать и стихийное бедствие (возможна реквизиция транспорта для борьбы с ним), и правомерное поведение (досмотр багажа пассажиров, пересекающих государственную границу), и отрицательная характеристика личности (изъятие охотничьего оружия). Назначение превентивных мер как раз и состоит в том, чтобы предотвратить вероятностные негативные последствия.

Основанием мер защиты являются деяния, представляющие собой «правовую аномалию», незначительные отклонения от нормального правопорядка, могущие приобрести характер правонарушения, либо правонарушения, обладающие преимущественно минимальной степенью общественной опасности. Меры защиты заключаются в том, что лицо принуждается к исполнению лежащей на нём обязанности, которую оно ранее должно было исполнить, но не исполнило. Дополнительных лишений в этом случае для лица не наступает.

Таким образом, меры защиты – государственно-властная, принудительная деятельность, направленная на осуществление восстановительных задач – на восстановление нарушенного права, обеспечение исполнения юридической обязанности (в гражданском праве такие меры могут быть представлены признанием сделки недействительной с возвращением сторон в первоначальное имущественное положение, переводом неисправного плательщика на предварительную оплату счетов, реальным исполнением договорных обязательств (допоставка, доукомплектование продукции); в семейном праве – взысканием алиментов; отобранием детей без лишения родительских прав; в административном праве – принудительным лечением; взысканием денежных сумм (налогов); в трудовом праве – восстановлением на работе незаконно уволенных лиц).

Юридическая же ответственность характеризуется как вид общесоциальной ответственности и как разновидность мер государственного принуждения (наиболее острая разновидность, в наибольшей степени затрагивающая правовое положение субъекта). Юридическая ответственность есть обязанность лица претерпевать определённые лишения государственно-властного характера за совершённое правонарушение¹.

В теории права выделяются следующие признаки применения как особой (исключительной) формы реализации права:

¹ См.: Коробов Г.А. Указ. соч. – С. 150–152.

- применяют право только уполномоченные на то компетентные субъекты (в случае с административной превенцией – органы государственной власти и муниципальные органы);
- применение права носит властный характер;
- наличие ряда стадий – таких как установление фактической и юридической основы дела, принятие решения, исполнение решения по юридическому делу;
- осуществляется в процессуальной форме, так как в целях усиления гарантий законного и справедливого разрешения дела данная деятельность жёстко регламентирована нормами права;
- связано с применением соответствующего индивидуального, властного (правоприменительного) акта¹.

Пределы правоприменения определяет, например, А.В. Малько, утверждая, что применение права необходимо в следующих случаях:

- 1) когда субъекты не могут сами без помощи властных органов реализовать свои права и обязанности;
- 2) когда возникает потребность в государственном принуждении;
- 3) когда имеется спор по поводу юридического факта и т. п.².

Рассмотрим классификацию государственного правового принуждения применительно к различным отраслям права. Так, Ю.Н. Старилов утверждает, что государственное принуждение представляет собой сложный социально-правовой институт, характеризующийся различными особенностями, связями, структурой, процессуальными механизмами. Основными видами государственного принуждения являются:

- административное;
- дисциплинарное;
- гражданско-правовое;
- уголовное.

Они различаются по основаниям и процедурам их применения³.

По мнению В.Г. Розенфельда и В.В. Серегиной, государственное принуждение по российскому законодательству можно подразделить на отдельные виды по следующим основным критериям:

- 1) по предмету правового регулирования:
 - конституционно-правовое;
 - административно-правовое;
 - гражданско-правовое;

¹ См.: Общая теория права и государства / под ред. В.В. Лазарева. – 2-е изд. – Москва, 1996. – С. 206–214.

² См.: Малько А.В. Указ. соч. – С. 177.

³ См.: Административное принуждение и административная ответственность : сборник нормативных актов / сост. Ю.Н. Старилов. – Москва : БЕК, 1998. – С. 15.

- государственное принуждение, связанное с трудовыми (служебными) отношениями;
- 2) по органам (субъектам) применения:
- меры принуждения, применяемые в судебном порядке (судебное принуждение);
 - меры принуждения, применяемые во внесудебном, административном порядке (административное принуждение);
 - меры принуждения, применяемые общественными организациями (общественное принуждение);
- 3) по предметному содержанию направленности правоограничения (то есть, против каких ценностей субъекта оно направлено – духовных, иных):
- психическое правоограничение;
 - физическое правоограничение;
 - имущественное правоограничение;
 - организационное правоограничение;
- 4) по фактическим основаниям применения мер принуждения:
- принуждение за совершение правонарушения;
 - принуждение для ликвидации или устранения иных нежелательных явлений, причиняющих или могущих причинить вред интересам личности, общества, государства;
- 5) по способу обеспечения общественного порядка и правовым последствиям применения мер принуждения:
- предупреждение (превенция);
 - пресечение;
 - правосознание (меры защиты субъективных прав и обязанностей);
 - юридическая ответственность¹.

По концепции В.М. Манохина, ввиду того, что государственное принуждение напрямую связано с нормами права и их обеспечением, виды государственного принуждения по своему определению есть производные от сложившихся отраслей права – это принуждение: уголовное, гражданско-правовое, дисциплинарное, административное, процессуальное. Согласно этой точке зрения, отраслей права значительно больше, чем данное количество видов государственного принуждения, но принуждение в этих отраслях (трудовое право, экологическое право и др.) имеет характер одного из указанных видов принуждения (например, нормы экологического права обеспечиваются в основном мерами административного принуждения). В качестве исключения из этого правила приводится следующее: такие два вида госу-

¹ См.: Розенфельд В.Г., Серегина В.В. Административное принуждение (понятие, виды административного принуждения, процессуальное регулирование их применения) : учебное пособие. – Воронеж, 1996. – С.18.

дарственного принуждения, как дисциплинарное и административное, закреплены в нормах преимущественно одной отрасли права – административного права (в гораздо меньшей степени – в нормах трудового права)¹.

Итак, вид государственного принуждения определяется в своей сущности теми мерами, которые и составляют само принуждение.

Дисциплинарное принуждение в системе органов внутренних дел

Дисциплинарное принуждение в системе органов внутренних дел, исходя как из базовых положений общей теории права, так и с учётом таких отраслевых доктрин в сфере государственной службы, как доктрина административного материального и административного процессуального права, осуществляется в рамках так называемых внутриорганизационных (или внутриаппаратных) общественных отношений.

При реализации прав и обязанностей участников таких отношений проявляется чрезвычайная многогранность государственно-управленческой деятельности – речь идёт о ситуации, при которой властное управляющее воздействие уполномоченного государственного органа или должностного лица направлено на подчинённых по службе субъектов.

Как отмечается в современной юридической литературе, «дисциплинарная практика в сфере внутренних дел складывается из целого ряда составляющих, у каждой из которых своя функциональная и институциональная роль, и все они так или иначе направлены на обеспечение законности и дисциплины в указанной сфере»².

Применительно к исследуемым нами общественным отношениям заслуживает внимания следующая точка зрения В.А. Юсупова и В.Д. Симухина: «Дисциплинарно-правовое принуждение ... есть... применение в установленном нормами права порядке уполномоченными субъектами дисциплинарной власти к членам соответствующих коллективов (государственным служащим, работникам) дисциплинарных санкций в целях поддержания дисциплины в организациях, пресечения и предупреждения дисциплинарных проступков, привлечения к дисциплинарной ответственности виновных лиц»³.

¹ См.: Манохин В.М., Адушкин Ю.С., Багишаев З.А. Российское административное право : учебник. – Москва : Юристъ, 1996. – С. 168.

² Тульская Е.А. Дисциплина, дисциплинарная практика и принципы их реализации в сфере внутренних дел // Государство и право. – 2018. – № 3. – С. 105.

³ Административное право. Общая часть : учебник / под ред. В.А. Юсупова, В.Д. Симухина. – Москва : ИМЦ ГУК МВД России, 2003. – С. 180.

По концепции С.Н. Махиной, в структуре государственно-служебных отношений выделяются следующие меры дисциплинарного принуждения: «меры дисциплинарного пресечения и процессуального обеспечения; дисциплинарные взыскания; дополнительные дисциплинарные меры материально-морального воздействия (невыплата или уменьшение выплаты дополнительных денежных средств – депремирование; непредоставление различных поощрений, задержка в присвоении очередных специальных званий – дестимулирование); дисциплинарно-восстановительные меры или меры материальной ответственности»¹.

Таким образом, значительный объём государственно-управленческих действий, реализуемых в рамках так называемого внутриорганизационного управления, связан непосредственно с дисциплинарным принуждением. Рассмотрение особенностей последнего с процессуальных позиций с учётом современного состояния законодательства позволяет выделить следующие административно-процессуальные производства: дисциплинарные и по реализации материальной ответственности.

Рассмотрим ряд базовых положений действующего федерального законодательства. Статья 47 Федерального закона «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации» определяет, что «служебная дисциплина – соблюдение сотрудником органов внутренних дел установленных законодательством Российской Федерации, Присягой сотрудника органов внутренних дел Российской Федерации, дисциплинарным уставом органов внутренних дел Российской Федерации, контрактом, приказами и распоряжениями руководителя федерального органа исполнительной власти в сфере внутренних дел, приказами и распоряжениями прямых и непосредственных руководителей (начальников) порядка и правил выполнения служебных обязанностей и реализации предоставленных прав»².

Очевидно, что если дисциплина для гражданского служащего достаточно жёстко связана с соблюдением и исполнением предписаний и запретов, установленных именно нормативными правовыми актами, то уровень дисциплинированности военнослужащих и государственных служащих, исполняющих обязанности службы иных видов (например, сотрудников органов внутренних дел), исходя из диспозиции вышеуказанной нормы, чётко ставится в зависимость не только от степени реализации действующих правил, но и от исполнительности по отношению к индивидуальным (не нормативным) управленческим актам командиров (начальников). При этом, разумеется, предполагается презумпция законности соответствующей

¹ Общее административное право : учебник / под ред. Ю.Н. Старилова. – Воронеж : Изд-во Воронеж. гос. ун-та, 2007. – С. 640–641.

² О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации : федеральный закон от 30 ноября 2011 г. № 342-ФЗ / СЗ РФ. – 2011. – № 49 (ч. 1). – Ст. 7020.

щих индивидуальных управленческих актов. Такая особенность, пожалуй, традиционно выделяла государственно-служебные отношения в милитаризованных видах государственной службы.

Итак, центральное место в дисциплинарно-правовом принуждении принадлежит дисциплинарной ответственности.

Д. М. Овсянко на основе действующего законодательства делает следующий общий вывод: «...Основания дисциплинарной ответственности, виды дисциплинарных взысканий и порядок их применения в отношении гражданских служащих, военнотрудовых, служащих правоохранительной службы, сотрудников прокуратуры имеют определённые особенности, которые обусловлены спецификой этих видов государственной службы. Вопрос о дисциплинарной ответственности каждой из этих категорий государственных служащих должен решаться в строгом соответствии с федеральными законами, дисциплинарными уставами и положениями о прохождении службы и только теми руководителями (должностными лицами), которым предоставлено такое право»¹.

Обращая внимание на то, что дисциплинарная ответственность – особый вид государственного принуждения, связанного с применением субъектами дисциплинарной власти санкций за совершённые подчинёнными субъектами дисциплинарные проступки, С. Н. Махина отстаивает следующую точку зрения, касающуюся проблемных вопросов правового регулирования исследуемого вида юридической ответственности: «...Вопросы дисциплинарной ответственности в отечественном праве одновременно являются и простыми, и сложными... Простота и логичность понятия “дисциплинарная ответственность” связаны с относительно несложной содержательно-субъектной характеристикой этого вида ответственности... А сложность категории “дисциплинарная ответственность” обусловлена её двойной отраслевой принадлежностью и, следовательно, двойственностью целей, задач и функций. Так, с одной стороны, вопросы дисциплинарной ответственности являются обязательным элементом системы трудового права, регламентированы Трудовым кодексом РФ и выполняют важные функции в процессе реализации конституционного права граждан на труд. С другой стороны, являясь институтом административного права, дисциплинарная ответственность имеет достаточно обширную административно-правовую регламентацию... является элементом, обеспечивающим конституционное право граждан на замещение должностей государственной службы, что в конечном итоге также способствует реализации права граждан на труд... Несмотря на тождественность многих понятий и институтов, дисциплинарная ответственность в границах трудового и административного права имеет серьёзные множественные отличия, которые позволяют говорить о дисциплинарной ответственно-

¹ Овсянко Д.М. Государственная служба Российской Федерации : учеб. пособие. – 4-е изд., перераб. и доп. – Москва : Юристъ, 2008. – С. 346.

сти в административном праве как о части административно-правовой системы и структурном элементе (производстве) административно-юрисдикционного процесса»¹.

Статьёй 50 Федерального закона «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» определяется перечень дисциплинарных взысканий, которые могут быть наложены на сотрудников органов внутренних дел². Полномочия руководителей (начальников) системы МВД России по наложению дисциплинарных взысканий в отношении подчинённых сотрудников весьма удачно проиллюстрированы в табл. 1 предложенной Я.Л. Ванюшиным и И.Н. Ванюшиной³.

Нельзя также забывать о том, что дисциплинарные проступки, как правило, не фиксируются с точки зрения установления элементов их состава (за исключением, пожалуй, лишь некоторого количества так называемых грубых нарушений служебной дисциплины – соответствующие деяния достаточно полно и подробно определены в диспозициях правовых норм части 2 статьи 49 Федерального закона «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»). Подобное положение дел нам представляется оправданным.

Устанавливать же на законодательном уровне составы дисциплинарных проступков с соответствующими им перечнями дисциплинарных взысканий (наказаний) представляется нецелесообразным.

Кроме того, начальник (командир) имеет право, фактически выявив тот или иной дисциплинарный проступок (не относящийся к категории грубого нарушения служебной дисциплины), не возбуждать дисциплинарного производства, если полагает, что в данном конкретном случае можно ограничиться беседой воспитательного характера или иной мерой подобной направленности (как это определяется п. 38 Дисциплинарного устава органов внутренних дел: «При нарушении служебной дисциплины подчинённым руководитель (начальник) обязан предупредить его о недопустимости таких действий (бездействия), а при необходимости, в зависимости от тяжести совершённого проступка и степени вины, наложить дисциплинарное взыскание»⁴).

¹ Общее административное право : учебник / под ред. Ю.Н. Старилова. – Воронеж : Изд-во Воронеж. гос. ун-та, 2007. – С. 638–639.

² О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации : федеральный закон от 30 ноября 2011 г. № 342-ФЗ // СЗ РФ. – 2011. – № 49 (ч.1). – Ст. 7020.

³ Ванюшин Я.Л., Ванюшина И.Н. Дисциплинарная ответственность в органах внутренних дел Российской Федерации : учебное пособие / Тюменский институт повышения квалификации сотрудников МВД России. – Тюмень : ТИПК МВД России, 2014. – С. 97–98.

⁴ О Дисциплинарном уставе органов внутренних дел Российской Федерации : указ Президента РФ от 14 октября 2012 г. № 1377 // Рос. газ. – 2012. – 12 нояб.

Таблица 1

Дисциплинарные взыскания									
Должность в системе МВД России	Замечание	Выговор	Строгий выговор	Предупреждение о неполном служебном соответствии	Перевод на нижестоящую должность в ОВД	Увольнение со службы в ОВД	Назначение вне очереди в наряд	Лишение очередного увольнения из образовательной организации системы МВД России	Отчисление из образовательной организации системы МВД России
1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
Министр внутренних дел РФ	+	+	+	+	+	+	+	+	+
Заместители министра внутренних дел РФ	+	+	+	+	+	+			
Начальник Главного управления МВД России по Северо-Кавказскому федеральному округу	+	+	+	+	+	+			
Начальники подразделений центрального аппарата МВД России	+	+	+	+	+	+			
Руководители (начальники) территориальных органов МВД России на окружном, межрегиональном, региональном и районном (за исключением подчинённых территориальным органам МВД России) уровнях	+	+	+	+	+	+			
Руководители (начальники) образовательных организаций системы МВД России	+	+	+	+	+	+	+	+	+
Руководители (начальники) научных, медико-санитарных и санаторно-курортных организаций системы МВД России, окружных управлений материально-технического снабжения системы МВД России, а также иных организаций и подразделений, созданных для выполнения задач и осуществления полномочий, возложенных на органы внутренних дел	+	+	+	+	+	+			
Руководители (начальники) территориальных органов МВД России на районном уровне (за исключением подчинённых МВД России)	+	+	+	+	+	+			
Руководители (начальники) структурных подразделений территориальных органов МВД России, организаций системы МВД России, имеющие право назначения на должность	+	+	+	+	+	+			
Иные руководители (начальники) всех уровней	устно	устно							

Указанная правовая норма свидетельствует об особой важности (прежде всего в плане соотношения показателей «законность – целесообразность») института административного усмотрения в вопросах дисциплинарной ответственности.

Весьма оптимально определение дисциплинарного производства (производства по дисциплинарным делам как структурного элемента административного процесса) формулируется Е.А. Рогожкиной: «урегулированный законодательством о соответствующем виде государственной службы порядок деятельности субъекта дисциплинарной власти по разрешению дел о фактах нарушения служебной дисциплины лицами, подчинёнными по службе, включая возбуждение и рассмотрение дела, принятие по нему решения и исполнение решения»¹.

С точки зрения такого элемента дисциплинарного принуждения в системе государственной службы в органах внутренних дел, как комплекс мер дисциплинарного дестимулирования, соответствующие данные весьма наглядно представлены в табл. 2².

Выше уже говорилось о том, что факты привлечения государственных служащих к материальной ответственности также являются своего рода составляющей дисциплинарной власти руководителя (начальника). Более того, материальный ущерб при исполнении служебных обязанностей как раз и причиняется вследствие неисполнения или недолжного исполнения обязанностей службы.

Очевидно, что такие виды юридической ответственности, как дисциплинарная и материальная, весьма близки по юридическим свойствам, и производство по реализации института материальной ответственности государственных служащих, как правило, осуществляется одновременно с дисциплинарным.

Следует отметить, что в настоящее время производство по реализации института материальной ответственности в системе государственно-служебных отношений регламентируется нормами различной отраслевой принадлежности (трудового права и административного права):

- для военнослужащих – Федеральным законом от 12 июля 1999 года № 161-ФЗ «О материальной ответственности военнослужащих»³;

¹ Рогожкина Е.А. Производство по дисциплинарным делам как форма реализации дисциплинарной ответственности государственных служащих // Государство и право. – 2017. – № 8. – С. 99.

² Ванюшин Я.Л., Ванюшина И.Н. Дисциплинарная ответственность в органах внутренних дел Российской Федерации : учебное пособие / Тюменский институт повышения квалификации сотрудников МВД России. – Тюмень : ТИПК МВД России, 2014. – С. 94–95.

³ О материальной ответственности военнослужащих : федеральный закон от 12 июля 1999 г. № 161-ФЗ // СЗ РФ. – 1999. – № 29. – Ст. 3682.

для государственных гражданских служащих и государственных служащих, исполняющих обязанности федеральной государственной службы иных видов, – Трудовым кодексом Российской Федерации от 30 декабря 2001 года № 197-ФЗ¹.

Таблица 2

Вид дисциплинарного взыскания	Последствия	Правовое основание
Основные последствия дисциплинарных взысканий		
Для всех видов дисциплинарных взысканий	Ограничение выступать поручителем в органах внутренних дел	Порядок оформления личного поручительства при поступлении на службу в органы внутренних дел Российской Федерации: приказ МВД России от 18 мая 2012 г. № 522 (п. 5)
	Ограничение участия в испытаниях на присвоение квалификационных званий	Инструкция о порядке присвоения квалификационных званий сотрудникам органов внутренних дел Российской Федерации: приказ МВД России от 10 января 2012 г. № 1 (п. 25)
	Ограничение участия в конкурсах профессионального мастерства среди сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации на звание «Лучший по профессии»	Положение о конкурсах профессионального мастерства среди сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации на звание «Лучший по профессии»: приказ МВД России от 21 октября 2005 г. № 850 (п. 5)
	Ограничение награждения медалью МВД России «За отличие в службе»	Положение о ведомственных знаках отличия Министерства внутренних дел Российской Федерации: приказ МВД России от 31 октября 2012 г. № 989
	Ограничение награждения оружием	О порядке награждения оружием в системе Министерства внутренних дел Российской Федерации: приказ МВД России от 25 июля 2008 г. № 651 (п. 5)
	Ограничение направления в служебные командировки на территорию Северо-Кавказского региона для выполнения оперативно-служебных задач в составе ВОГОиП МВД России	О совершенствовании организационных мероприятий по командированию сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации в Северо-Кавказский регион Российской Федерации и контроля за несением ими службы в ВОГОиП МВД России: приказ МВД России от 10 августа 2012 г. № 776 (п. 1.4)
	Ограничение награждения золотой медалью за отличное окончание государственного образовательного учреждения высшего образования МВД России	Об учреждении золотой медали за отличное окончание государственного образовательного учреждения высшего профессионального образования МВД России: приказ МВД России от 10 августа 2007 г. № 705 (п. 1)
	Ограничение выдвижения на присуждение Премии Министерства внутренних дел Российской Федерации в номинации «Лучший преподаватель образовательной организации системы МВД России»	Положение о присуждении Премии Министерства внутренних дел Российской Федерации в номинации «Лучший преподаватель образовательных организаций системы МВД России»: приказ МВД России от 2 декабря 2008 г. № 1054 (п. 2)

¹ Трудовой кодекс Российской Федерации : федеральный закон от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ // СЗ РФ. – 2002. – № 1. – Ст. 3.

Дополнительные последствия дисциплинарных взысканий		
Выговор; строгий выговор; предупреждение о неполном служебном соответствии; перевод на нижестоящую должность в ОВД; увольнение со службы в ОВД	Ограничение включения в кадровый резерв, исключение из кадрового резерва	Порядок формирования кадровых резервов МВД России, его территориальных органов и подразделений: приказ МВД России от 30 августа 2012 г. № 827 (п. 10)
	Приостановление присвоения очередного специального звания	О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации : федеральный закон от 30 ноября 2011 г. № 342-ФЗ (п. 4 ч.1 ст. 45)
Дополнительно для строгого выговора; предупреждения о неполном служебном соответствии; перевода на нижестоящую должность в ОВД	Невыплата премии за добросовестное выполнение служебных обязанностей из расчёта трёх окладов денежного содержания в год в течение 1 месяца со дня привлечения к дисциплинарной ответственности	Порядок обеспечения денежным довольствием сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации: приказ МВД России от 31 января 2013 г. № 65 (п. 32)
Дополнительно для предупреждения о неполном служебном соответствии	Исключение фамилии сотрудника из Книги почёта и с Доски почёта МВД России, территориального органа МВД России или подразделения	О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации: федеральный закон от 30 ноября 2011 г. № 342-ФЗ (ч. 4 ст. 50)
	Снижение квалификационного звания сотрудника на одну ступень	Инструкция о порядке присвоения квалификационных званий сотрудникам органов внутренних дел Российской Федерации: приказ МВД России от 10 января 2012 г. № 1 (п. 25)
Дополнительно для перевода на нижестоящую должность в ОВД	Исключение фамилии сотрудника из Книги почёта и с Доски почёта МВД России, территориального органа МВД России или подразделения	О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации: федеральный закон от 30 ноября 2011 г. № 342-ФЗ (ч. 4 ст. 50)
	Лишение квалификационного звания сотрудника	Инструкция о порядке присвоения квалификационных званий сотрудникам органов внутренних дел Российской Федерации: приказ МВД России от 10 января 2012 г. № 1 (п. 27)
Дополнительно для увольнения со службы в ОВД	Исключение фамилии сотрудника из Книги почёта и с Доски почёта МВД России, территориального органа МВД России или подразделения	О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации: федеральный закон от 30 ноября 2011 г. № 342-ФЗ (ч. 4 ст. 50)
	Невыплата премии за добросовестное выполнение служебных обязанностей из расчёта трёх окладов денежного содержания в год в месяце увольнения	Порядок обеспечения денежным довольствием сотрудников органов внутренних дел Российской Федерации: приказ МВД России от 31 января 2013 г. № 65 (п. 32)

Современная юридическая литература отмечает, что материальная ответственность, не относясь к категории карательных видов юридической ответственности, предполагает наложение восстановительных санкций в

случаях, когда субъект, состоящий в устойчивых служебно-трудовых отношениях с организацией (работодателем, территориальным органом публичной власти, учреждением, предприятием), своими виновными действиями причиняет ущерб имуществу этой организации¹.

Здесь обращает на себя внимание любопытный факт противоборства и, одновременно, сосуществования в современной России таких двух концепций государственной службы, как трудовая и публично-правовая.

Суть первой концепции: государственная служба есть форма реализации конституционного права гражданина на труд, следовательно, трудовое законодательство должно являться базой для правового регулирования государственной службы.

Суть второй концепции: государственно-служебные отношения действительно являются формой реализации конституционного права на труд, однако имеют существенные отличия от общественных отношений, урегулированных нормами трудового права².

Думается, что в условиях современной России мы вполне можем признать в данном вопросе победу публично-правовой концепции над трудовой, более характерной для советской эпохи нашего государства. Однако, как видно, вопросы материальной ответственности в смысле их регулирования Трудовым кодексом РФ в системе тех видов федеральной государственной службы, которые не относятся к категории военной службы, свидетельствуют о том, что нормы трудового права в определённой части ещё довольно продолжительное время будут применяться для возложения материальной ответственности на соответствующие категории граждан.

Заслуживает внимания то, что и карательные, и правовосстановительные санкции могут дополнять друг друга, так как возмещение ущерба производится виновным субъектом, независимо от факта привлечения его к какому-либо иному виду юридической ответственности за деяние, которым причинён ущерб организации, в которой причинитель вреда проходит службу или исполняет трудовые обязанности.

Трудовой кодекс РФ в случае привлечения к материальной ответственности сотрудника органов внутренних дел конкретизируется таким ведомственным подзаконным актом, как приказ Министра внутренних дел РФ от 26 марта 2013 г. № 161 «Об утверждении Порядка проведения служебной проверки в органах, организациях и подразделениях Министерства

¹ Бахрах Д.Н. Административное право : учебник. – 3-е изд., исправ. и доп. – Москва : Эксмо, 2007. – С. 525.

² Государственная служба в странах основных правовых систем мира : нормативные акты / под ред. А.А. Демина. – Москва : Готика, 2001. – С. 32.

внутренних дел Российской Федерации»¹. Это связано с тем, что в подавляющем большинстве случаев для определения характера и размера ущерба, наступившего в результате дисциплинарного проступка сотрудника органа внутренних дел, требуется назначение и производство служебной проверки.

Статья 241 Трудового кодекса РФ так же, как и Федеральный закон «О материальной ответственности военнослужащих», содержит общее правило об ограниченной материальной ответственности: «За причиненный ущерб работник несет материальную ответственность в пределах своего среднего месячного заработка, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом или иными федеральными законами»².

Случаи полной материальной ответственности в целом определяются аналогично соответствующим вопросам на военной службе.

Статья 247 Трудового кодекса определяет: «До принятия решения о возмещении ущерба конкретными работниками работодатель обязан провести проверку для установления размера причиненного ущерба и причин его возникновения. Для проведения такой проверки работодатель имеет право создать комиссию с участием соответствующих специалистов.

Истребование от работника письменного объяснения для установления причины возникновения ущерба является обязательным. В случае отказа или уклонения работника от предоставления указанного объяснения составляется соответствующий акт. Работник и (или) его представитель имеют право знакомиться со всеми материалами проверки и обжаловать их в порядке, установленном настоящим Кодексом»³.

Порядок взыскания ущерба в соответствии со статьёй 248 Трудового кодекса РФ, как представляется, сконструирован по аналогии с нормами Федерального закона «О материальной ответственности военнослужащих»: «Взыскание с виновного работника суммы причиненного ущерба, не превышающей среднего месячного заработка, производится по распоряжению работодателя. Распоряжение может быть сделано не позднее одного месяца со дня окончательного установления работодателем размера причиненного работником ущерба. Если месячный срок истек или работник не согласен добровольно возместить причиненный работодателю ущерб, а сумма причиненного ущерба, подлежащая взысканию с работника, превы-

¹ Об утверждении Порядка проведения служебной проверки в органах, организациях и подразделениях Министерства внутренних дел Российской Федерации : приказ министра внутренних дел РФ от 26 марта 2013 г. № 161 // Рос. газ. – 2013. – 2 апр.

² Трудовой кодекс Российской Федерации : федеральный закон от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ // СЗ РФ. – 2002. – № 1. – Ст. 3.

³ Трудовой кодекс Российской Федерации : федеральный закон от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ // СЗ РФ. – 2002. – № 1. – Ст. 3.

шает его средний месячный заработок, то взыскание может осуществляться только судом»¹.

Выдвигаемое в настоящее время предложение унифицировать на законодательном уровне вопросы реализации института материальной ответственности в системе государственной службы для различных категорий государственных служащих оправданно по ряду причин.

Во-первых, правила возбуждения дела, назначения служебной проверки, определения характера и размера имущественного ущерба, причинённого виновными действиями государственного служащего, установленные Трудовым кодексом РФ и Федеральным законом «О материальной ответственности военнослужащих», в значительной степени аналогичны.

Во-вторых, учитывая явный милитаризованный характер федеральной государственной службы в органах внутренних дел, условия и порядок возложения материальной ответственности на соответствующую категорию государственных служащих весьма сопоставимы с порядком реализации рассматриваемого вида юридической ответственности в отношении военнослужащих. Это делает возможным без каких-либо существенных изменений и дополнений (за исключением, вероятно, отдельных дефинитивных норм в определении статуса сотрудника органов внутренних дел – причинителя имущественного вреда) применять в системе службы в органах внутренних дел Федеральный закон «О материальной ответственности военнослужащих».

Данная мера, в-третьих, в ещё большей степени сместит акцент в правовом регулировании государственной службы в пользу публично-правовой её концепции по отношению к концепции трудовой.

¹ Там же.

Учебное издание

Скрынникова Мария Владимировна
Леженин Алексей Валерьевич

ПРАВОВЕДЕНИЕ

Курс лекций

Редактор Н.Ф. Палихова
Компьютерная верстка В. В. Павлов

Подписано в печать 30.09.2019. Формат 60х84^{1/16}

Усл. печ. л. 15,81

Тираж 150 экз. Заказ № 170

Воронежский институт МВД России
394065, г. Воронеж, просп. Патриотов, 53

Типография Воронежского института МВД России
394065, г. Воронеж, просп. Патриотов, 53

