

СОВРЕМЕННЫЙ ТЕХНИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ

ПРАВОВЕДЕНИЕ

Основы теории государства и права

Основы конституционного права РФ

Основы трудового права

Учебно – методическое пособие

Поскребышев А.Н.

2018

г. РЯЗАНЬ

УДК 34
ББК 67я73
П68

Правоведение. Основы теории государства и права, основы конституционного права РФ, основы трудового права: учебно – методическое пособие/ сост. Поскребышев А.Н.
Совр. техн. универ-т. – Рязань, 2018. – 89 с. – 50 экз.

Рецензент: К.Ю.Н. Липатов А.Е.

В учебно – методическом пособии рассмотрены основные положения теории государства и права, основы конституционного права РФ, основы трудового законодательства.

*Печатается по решению Ученого Совета
Современного технического университета*

УДК 34
ББК 67я73
П68

© А.Н.Поскребышев
© Современный технический университет, 2018

Оглавление	
Введение	4
1 Основные положения теории государства и права	5
1.1 Государство как политико-правовая форма существования общественных отношений.....	5
1.2 Право в системе нормативного регулирования	20
1.3 Действие права в системе общественных отношений	26
1.4 Содержание правовых отношений в обществе.....	38
2 Основы конституционного права Российской Федерации.....	51
2.1 Определяющие понятия конституционного права.....	51
2.2. Этапы конституционной реформы в Российской Федерации.	59
2.3 Принципы конституционного строя Российской Федерации означают:	62
3 Основы трудового права.....	67
3.1. Понятие, предмет, метод, источники, принципы и функции трудового права	67
3.2. Трудовые правоотношения	70
3.3. Коллективные договоры и соглашения	71
3.4. Трудовой договор. Порядок заключения и расторжения	74
3.5. Правовое регулирование существенных условий труда	82
3.6. Трудовая дисциплина.....	86
3.7. Порядок разрешения трудовых споров.....	87

Введение

Предмет "Правоведение" имеет практическое значение для студентов всех специальностей.

Значение дисциплины для последующей профессиональной деятельности выпускника вуза определяется ролью права в обществе.

Россия строит правовое, демократическое общество, и неотъемлемой составной частью каждого гражданина должно стать правосознание.

В российском обществе не должно быть места "правовому нигилизму", черты которого проявляются в форме неверия в закон, в справедливость, отсутствия чувства защищенности.

Основные **цели и задачи** учебно – методического пособия:

дать представление об особенностях правового регулирования будущей профессиональной деятельности;

раскрыть особенности функционирования государства и права в жизни общества; дать представление об основных правовых системах современности;

определить значение законности и правопорядка в современном обществе;

познакомить с основополагающими жизненно важными положениями действующей Конституции Российской Федерации - основного закона государства;

показать особенности федеративного устройства России и системы органов государственной власти Российской Федерации;

дать базовые знания (представления) по основным отраслям российского законодательства.

В результате изучения курса студент должен приобрести следующие умения и навыки:

- уметь правильно толковать законы и иные нормативные правовые акты;
- уметь юридически правильно квалифицировать факты и обстоятельства;
- уметь принимать решения и совершать действия в точном соответствии с законом;
- уметь ориентироваться в специальной юридической литературе;
- уметь четко представлять сущность, характер и взаимодействие правовых явлений;
- знать основные проблемы правового регулирования сферы своей профессиональной деятельности.

1 Основные положения теории государства и права

1.1 Государство как политико-правовая форма существования общественных отношений

1. С тех пор как человечество в ходе исторического развития стало на путь регулирования социальных связей (как внутренних, так и внешних), возник вопрос о том, что представляет собой организованное подобным образом сообщество людей. Взгляды на государство и его происхождение менялись в каждую историческую эпоху в зависимости от интересов и потребностей общества.

Теории происхождения государства отличаются множеством различных подходов к пониманию государства.

Одной из самых древних является **теологическая теория**. Суть ее в том, что государство как упорядоченная социальная структура ниспослана человечеству свыше. Религиозные обоснования этого чудесного преобразования рода человеческого содержатся еще в библейских текстах. Теологическая теория настаивает на божественном происхождении не только государства, но и государственной власти в лице абсолютного монарха. Не случайно эта теория была весьма распространена в средние века. Ее ярким представителем в XIII в. был итальянский философ и богослов Фома Аквинский. Из более близких к нам представителей этой теории можно отметить сторонника королевского абсолютизма во Франции Жозефа де Местра, который отстаивал ее вплоть до середины XIX в. В современном обществе политиков, социологов и юристов, поддерживающих подобные взгляды на государство, почти не встречается. Убежденность в божественном происхождении государства (как и всего того, что существует на Земле) есть только у религиозных, искренне верующих людей. С ними можно не соглашаться, но нельзя не уважать их точку зрения.

Не менее древней считается **патриархальная теория** происхождения государства. Она получила обоснование еще в трудах Аристотеля. Согласно этой теории, неорганизованное общество преобразуется в государство вследствие разрастающейся из поколения в поколение семьи, глава которой - отец - становится главой государства. Отличие патриархальной теории от теологической в том, что она видела истоки власти монарха не столько в божественном происхождении, сколько в тех формах семьи, где существовала неограниченная власть главы семьи, патриарха. Эта теория нашла свое развитие в XVII в. во взглядах английского мыслителя Роберта Фильмера. В России ее сторонником был Н. К. Михайловский. Как бы ни была привлекательна патриархальная теория, но нет ни одного исторического

свидетельства подобного пути возникновения государства. Патриархальная семья возникла вместе с государством, поэтому она никак не может быть причиной его возникновения. Хотя, безусловно, образование больших династических семей сыграло важную роль в переходе к новым организационно-управленческим способам жизнедеятельности общества. Недостаток патриархальной теории в том, что она преувеличивала роль семьи, придавала ей универсальное значение.

Наиболее теоретически обоснованной и популярной является *договорная теория* происхождения государства, или, что то - же самое, *теория общественного договора*. Сторонниками этой теории были Дж. Локк и Т. Гоббс в Англии, Ж.-Ж. Руссо во Франции, Б. Спиноза в Голландии, А.Н. Радищев в России. Согласно договорной теории, государство возникает из соглашения между правителем и народом, заключаемого в целях обеспечения порядка и организации общественной жизни. Получалось, что государство представляло собой сознательное объединение людей на основе договора между ними, в силу которого они передают часть своей свободы и своей власти особым органам управления. Значимость этой теории в том, что в ней процесс возникновения государства впервые ставится в зависимость от проявления воли людей. Но в этом же состоит ее субъективизм, поэтому люди могут захотеть, а могут и не захотеть объединиться. Теория общественного договора не давала ответа на вопрос о причинах, побуждающих людей добровольно объединяться. Кроме того, считается, что эта теория слишком идеалистическая. Сомнительно, чтобы большие сообщества людей по своей воле сознательно лишали себя возможности самостоятельно решать свою судьбу, отдавая ее во власть единоличного правителя.

В XIX в. наибольшее число сторонников получает *теория насилия*, согласно которой все государства возникли в результате завоевания и порабощения одного народа другим. Основатель этой теории австрийский социолог Людвиг Гумплович считал, что государство создавалось для закрепления власти народа-победителя над побежденными. Подобных взглядов придерживался и Карл Каутский. Действительно, история знает много примеров образования новых государств путем завоеваний одних народов другими. Но по этой же причине многие государства распадались и исчезали, народ-завоеватель как бы растворялся (ассимилировал) в поработанном. Таким образом, теория насилия не раскрывает сущностных причин происхождения государства, так как, хотя завоевания и отражались на социально-этнической структуре вновь созданного общества, но это были уже вторичные процессы.

Поиски ответа на вопрос о происхождении государства не были умо-

зрительными. Большинство юристов, философов, социологов опирались на данные современной им науки. Так, например, появление в XIX в теории Ч. Дарвина привело к тому, что биологические закономерности эволюции живых организмов стали распространять на социальные процессы. Так была сформулирована *органическая теория* происхождения государства, видными представителями которой являлись английский философ Герберт Спенсер и французский социолог Рене Вормс. Согласно этой теории, развитие неорганизованного **первобытного** общества в процессе естественного отбора и борьба за выживание приводят к объединению людей в государство, которое представляет собой живой организм. Правительство выполняет функцию мозга, а различные слои общества - составные части организма. Идея эта не нова. Еще Платон в IV в. до н. э. сравнивал государство с разумным живым существом, а законы государства - с процессами человеческой психики. Однако также как нельзя объяснить эволюцию животного мира, исходя лишь из законов физики или химии, невозможно напрямую применять биологические законы на развитие человеческого общества. Хотя определенное рациональное зерно в этой теории есть. Например, некоторые современные политологи считают, что органическая теория указывает на важные геополитические факторы, способствовавшие организации отдельно существующих групп людей в государство.

В XIX в. появляется *психологическая теория* происхождения государства, которая рассматривала эту проблему в ином аспекте. Основатели этой теории - французский социолог и криминалист Габриель Тард и русский правовед и социолог Л. И. Петражицкий. Суть данной теории в том, что в людях заложена психологическая потребность жить в рамках организованного сообщества, в условиях коллективного взаимодействия. Считалось, что свойством человеческой психики является потребность подчиняться кому-либо и быть зависимым. Таким образом, предполагалось, что возникновение государства есть следствие психологических закономерностей развития человека. Понятно, что все общественные явления решаются на основе психических актов людей, однако абсолютизировать их роль нельзя. Кроме того, сама человеческая психика формируется под влиянием соответствующих экономических, социальных и иных внешних условий.

Немецкий социолог К. А. Витгофель в работе "Восточный деспотизм" обосновал так называемую *ирригационную теорию* происхождения государства, обосновавшую образование государства необходимостью строительства и поддержания мощных ирригационных систем в восточных аграрных областях (Месопотамии, Египте, Индии, Китае и т. п.). Вполне очевидна связь этих процессов с формированием слоя управленцев-чи-

новников, или менеджериально-бюрократического класса, как его называет К. Витгофель. Грандиозные земельные работы диктовали необходимость жесткого централизованного управления, планирования, учета и подчинения, что возможно лишь в условиях государства. Даже если абстрагироваться от ее слабых мест, данная теория может служить объяснением причин возникновения государства лишь для наиболее засушливых территорий. Поэтому большинство политологов не берут в расчет эту теорию и вместо этого говорят об экологических факторах происхождения государства.

Современные политологи и социологи отдельно выделяют *демографический фактор*, согласно которому процесс возникновения государства рассматривается в зависимости от численности и плотности проживания населения на конкретной территории.

Выделяют также *психологический фактор*, связанный с образом жизни того или иного народа. Так, например, кочевой образ жизни цыган в сочетании со свободолобием объясняет отсутствие у них государственных структур. Это обстоятельство можно назвать этнографическим фактором.

Ни одна из перечисленных теорий происхождения государства не может претендовать на истину в последней инстанции. Это касается и теории, которая до недавнего времени в официальной советской науке считалась единственно верной. Имеется в виду *историко-материалистическая теория* происхождения государства. В настоящее время ее чаще называют *социально-экономической*. Справедливости ради следует отметить, что эта теория является наиболее аргументированной и доказательной. Она связана с именами Ф. Энгельса и К. Маркса. Параллельно с ними материалистическое понимание истории обосновал американский этнограф и историк Льюис Генри Морган, выделивший в истории первобытного общества три периода - дикость, варварство и цивилизацию. Эту схему использовал и развил Ф. Энгельс в работе "Происхождение семьи, частной собственности и государства". Согласно данной теории, процесс образования государства есть не что иное, как процесс вхождения в цивилизацию. Главная движущая сила этого процесса - развитие производительных сил. В результате совершенствования орудий труда и способов организации труда происходят крупные общественные разделения труда (земледелие отделяется от скотоводства, ремесло - от земледелия, торговля выделяется в самостоятельную сферу экономики), образуются излишки продуктов труда, что приводит к возникновению частной собственности и имущественному расслоению общества. Вследствие этого возникает необходимость наличия специальных групп людей, основным занятием которых является охрана сложившихся отношений. Но главное в том, что появляется возможность

содержания подобных групп людей, которые не участвуют в процессе производства материальных благ, а призваны регулировать и защищать интересы общества, олицетворяя собой государство. Ф. Энгельс отмечает три формы возникновения государства: афинскую, римскую и древнегерманскую. Историко-материалистическая теория происхождения государства включает в себя два подхода. Один из них связывает появление государства с возникновением классов и классовой борьбы. Второй исходит из того, что в результате социально-экономического развития усложняются структура общества, его производительная и распределительная сферы. Необходимость совершенствования управления общественными процессами приводит к возникновению государства. И один, и другой подход не является неуязвимым для критики. Первый трактует государство как орудие насилия, подавления одного класса другим, а второй пытается представить государство в качестве некоего судьи, задающего правила игры и контролирующего их выполнение. Множественность теорий происхождения государства является следствием того, что до сих пор нет однозначного понимания сущности государства.

2. Сущность государства. Раскрыть сущность государства - значит уяснить, почему общество не может существовать и развиваться без него. Большинство исследователей считают, что государство есть политическая организация власти. В первобытном обществе на стадии дикости и варварства не было необходимости регулировать общественные отношения с помощью особого аппарата политической власти. Не было и самой политики (так как политика - это сфера деятельности, связанная с отношениями между классами и другими социальными группами), но была реальная власть. Это власть авторитета вождя племени. Кроме того, многие вопросы общественного устройства решались на основе принятых в данном племени обычаев, традиций, обрядов и т. д. Иначе говоря, существовала стихийная система саморегуляции общественной жизни.

Но впоследствии стал происходить процесс слияния родов, образования союзов племен, что привело к смешению обрядов и обычаев. Рушилась система межличностных отношений. Возникла необходимость разработать новые всеобщие регулятивы взаимоотношений между людьми, объединенными в одно общество, но имеющими различные интересы и приоритеты. Этот новый регулятор общественных отношений не мог больше опираться на власть авторитета. Место власти авторитета постепенно, с жестокой неизбежностью занимала власть силы, ибо не было другой альтернативы для выживания человеческого общества.

Исходя из этого, можно дать одно из определений государства:

государство - это единственно возможная, всеобщая, универсальная политическая форма организации исторически сложившегося общества, обеспечивающая решение как сугубо специальных задач, так и выполнение общих дел, вытекающих из природы общества.

"Единственно возможная" - означает, что пока никто не нашел другой формы существования цивилизованного общества, кроме государства. "Всеобщая" - это значит, что такая политическая организация власти, как государство, присуща всем народам независимо от территории проживания. "Универсальная" - значит, что, сколько бы ни существовало государств в различные исторические эпохи (или в один и тот же исторический период), ни одно из них никогда абсолютно не повторяло черты другого. Характер государств определялся особенностью их исторического развития и спецификой общественных отношений.

Признаки государства:

1. Административно-территориальное деление (внутренние и внешние границы).

2. Наличие населения. Этот признак характеризует принадлежность людей к данному государству (гражданство). Именно через население происходит объединение людей в общество, где они выступают в качестве целостного организма, т. е. государства.

3. Наличие публичной легитимной власти, имеющей три ветви: законодательную, исполнительную и судебную.

4. Обладание суверенитетом (состояние независимости государственной власти при решении как внутренних, так и внешних задач).

5. Наличие особого аппарата управления, обеспечивающего выполнение функций государства.

6. Единая денежная система, единое экономическое и правовое пространство.

7. Существование системы взимания налогов.

8. Наличие внешней атрибутики: гимн, флаг, герб, столица. И **Функции государства** - это основные направления его деятельности,

благодаря которым реализуется назначение государства. Принято делить функции государства по сферам распространения на внутренние и внешние; по продолжительности действия - на постоянные и временные.

Внутренние функции государства:

- 1) принятие законов и контроль за их соблюдением;
- 2) регулирование и защита прав и свобод человека и гражданина;
- 3) определение общих программ экономического развития, формирование государственного бюджета и контроль за его расходованием

(административно-хозяйственная функция);

4) осуществление единой финансовой, кредитно-денежной и таможенной политики (функция финансового контроля);

5) обеспечение точного и полного осуществления законодательных предписаний всеми участниками общественных отношений (функция охраны правопорядка);

б) оказание социальной помощи нуждающимся в ней членам общества (социальная функция);

7) осуществление мероприятий, направленных на сохранение и восстановление природной окружающей среды (экологическая функция).

Внешние функции государства:

1) осуществление внешней политики, установление и координация международных отношений;

2) заключение международных договоров по вопросам войны и мира, экономического и культурного сотрудничества;

3) обеспечение национальной безопасности и оборона от внешних посягательств на территориальную целостность и суверенитет;

4) определение статуса государственной границы и ее защита.

3. Каждое государство представляет собой четкую и хорошо структурированную организацию власти, которая обеспечивает выполнение стоящих перед ним целей и задач. Звеньями такой властной структуры являются государственные органы.

Государственный орган - это специально созданная организация, имеющая строго определенные властные полномочия по управлению конкретной сферой общественной жизни. Объединенные в единую систему органы государства образуют аппарат государства, который еще называют механизмом государства.

Механизм государства - это система государственных органов, взаимосвязанных общими принципами, наделенных властными полномочиями с целью осуществления управления обществом и защиты его основных интересов.

Обычно система государственных органов устанавливается конституцией государства. По характеру выполняемых задач, государственные органы подразделяются на три группы:

1) представительные законодательные органы;

2) органы исполнительной власти;

3) органы судебной власти.

Представительным законодательным органом в Российской Федерации является Федеральное Собрание - двухпалатный парламент (Совет Федерации

и Государственная Дума). "Парламент" - это общее название государственного органа, который формируется путем выдвижения и избрания народом своих представителей с наделением их властными полномочиями для выработки решений по наиболее важным вопросам общественной жизни. Он может называться по-разному: в США - это конгресс, в Польше - сейм, в Дании - фолькетинг и т. п. Но суть от этого не меняется: он обладает исключительным правом принятия законов, которые общеобязательны для всего населения государства.

Органы исполнительной власти:

а) *правительство* - высший государственный орган исполнительной власти. Он непосредственно осуществляет управление страной. В Российской Федерации Правительство состоит из Председателя Правительства, его заместителей и федеральных министров;

б) *министерства и ведомства* - исполнительные органы государства, которые формируются Правительством, исходя из конкретных задач в отдельных сферах общественной жизни (экономика, социальное строительство, обеспечение безопасности граждан и государства, развитие культуры, науки и т. д.).

На все органы исполнительной власти возлагается обязанность организовывать и обеспечивать реализацию принятых законов.

Правоохранительные органы - это органы государства, разрешающие различные имущественные и иные споры, а также контролирующие исполнение законов и определяющие меру взыскания (наказания) за неисполнение законов.

Система судебных органов Российской Федерации:

а) Конституционный Суд Российской Федерации (не имеет звеньев);

б) суды общей юрисдикции (имеют три звена);

в) арбитражные суды (имеют два звена).

Первым звеном судов общей юрисдикции являются городские (районные) народные суды. Вторым звеном судов общей юрисдикции являются областные (краевые) суды, а также верховные суды республик в составе РФ. Третьим звеном является Верховный Суд Российской Федерации. Это **высший** судебный орган по гражданским, административным, уголовным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции. Верховный Суд РФ имеет право осуществлять проверку законности и обоснованности решения нижестоящими судами конкретных дел. Верховный Суд РФ может давать разъяснения по вопросам применения законодательства в судебной практике.

Первым звеном арбитражных судов являются арбитражные суды областей и городов федерального значения, а также высшие арбитражные

суды республик в составе РФ. Вторым звеном является Высший Арбитражный Суд РФ. Это высший судебный орган по разрешению экономических споров, возникающих между предприятиями, организациями ПО вопросам хозяйственной и производственной деятельности.

Все органы, составляющие механизм (аппарат) государства, должны действовать как единый слаженный организм. Для этого в большинстве государств вводится институт президентства. Президент Российской Федерации является главой государства. Он обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти (п. 2 ст. 80 Конституции РФ от 12 декабря 1993 года (в ред. от 10 февраля 1996 года)).

Согласно ст. 12 Конституции РФ, органы местного самоуправления не входят в систему органов государственной власти.

От механизма государства следует отличать **механизм функционирования государства**. Под механизмом функционирования государства понимается совокупность внутренних факторов и средств, обеспечивающих действие составных частей аппарата государства (т. е. всех его органов) в их взаимозависимости. Рассмотрение механизма функционирования государства позволяет выявить, что приводит в действие механизм государства, что объединяет органы государства, какие факторы способствуют или, напротив, тормозят реальное выполнение функций тем или иным органом государства.

4. Форма государства - это совокупность его внешних характеристик, определяющих способ организации и устройства государства. Форма государства включает в себя три элемента: форму правления, форму государственного устройства, форму государственного (политического) режима.

Форма правления характеризует состав высших органов государственной власти, порядок их формирования, организацию, а также их взаимоотношения с населением. В истории существования государств известны две формы правления: монархия и республика.

Монархия - такая форма правления, при которой вся государственная власть принадлежит единоличному правителю (монарху) и которая, как правило, передается по наследству. Монархии подразделяются на абсолютную, сословно-представительную (ограниченную, или дуалистическую), конституционную (парламентарную).

Абсолютная монархия является не только данью прошлому, но существует и по сей день, например в Саудовской Аравии и Омане. Король Саудовской Аравии или султан Омана создают при себе лишь совещательный орган - совет (ашура). Престол наследует не личность, а правящая семья,

которая сама из своих членов выбирает, кого провозгласить королем.

Сословно-представительная (дуалистическая) монархия появилась в Европе в XVII в. как выражение определенного компромисса между буржуазией и дворянством. В настоящее время дуалистических монархий в Европе нет. Как форма государственного правления она сохранилась в Иордании, Марокко, Княжестве Бутан.

Основные черты дуалистической монархии:

- 1) власть монарха передается по наследству;
- 2) монарх назначает правительство, которому передается законодательная власть;
- 3) вся остальная власть принадлежит монарху, которому подотчетно правительство.

Конституционная (парламентарная) монархия. В современном мире к государствам с такой формой правления относятся Великобритания, Испания, Япония, Дания, Голландия, Швеция, Норвегия, Таиланд и др. Основные черты конституционной (парламентарной) монархии:

- 1) правительство формируется из парламентского большинства;
- 2) лидер победившей на выборах партии становится премьер-министром;
- 3) правительство подотчетно перед парламентом, а не перед монархом;
- 4) законодательные акты принимаются парламентом и формально подписываются монархом, так как он не обладает правом отлагательного вето;
- 5) монарх не может присутствовать на заседании правительства;
- 6) монарх является символом государственности, играет в основном церемониальную роль (например, в Японии);
- 7) единственной чертой, которая сохранилась от подлинной монархии в рамках парламентарной монархии, является престолонаследие.

Некоторые политологи и теоретики права считают, что современная форма ограниченной монархии - это парламентарная монархия. Все же следует считать ограниченной монархией сословно-представительную (дуалистическую) монархию. Парламентарную монархию скорее всего можно охарактеризовать как символическую. В реальной политической жизни парламентарные и конституционные монархии мало чем отличаются от республик.

Республика - форма правления, при которой государственная власть осуществляется выборными органами, избираемыми населением на определенный срок. Республики подразделяются на парламентские (Австрия, Италия, Германия), президентские (США), смешанного типа (Франция), суперпрезидентские (Аргентина, Гватемала и другие страны Латинской Америки).

Признаки парламентской республики:

1. Правительство формируется из числа депутатов парламента, которые являются членами партии, победившей на выборах.

3. Правительство подотчетно парламенту и несет перед ним коллективную ответственность за свою деятельность Глава государства (президент) избирается парламентом или парламентской коллегией.

4. Правительство остается у власти до тех пор, пока пользуется поддержкой парламентского большинства.

Признаки президентской республики:

1. Правительство назначается президентом и утверждается парламентом.

2. Правительство подотчетно президенту, а не парламенту.

3. Президент избирается населением страны путем прямых выборов или опосредованно, через коллегию выборщиков.

4. Президент может одновременно являться главой правительства (например, в США).

5. Президент обладает правом отлагательного вето на решения парламента, а также имеет право распустить парламент и объявить новые выборы.

Признаки республики смешанного типа:

1. Президент избирается населением и назначает правительство (признак президентской республики).

2. Правительство несет ответственность перед парламентом, который, выразив недоверие правительству, может отправить его в отставку (признак парламентской республики).

Признаки суперпрезидентской республики:

1. Президент избирается населением и становится обладателем всей полноты власти в государстве.

2. Власть президента ничем не ограничена и неконтролируема.

3. Президент без утверждения парламентом назначает членов правительства, которые ему подотчетны и которых он без согласования с парламентом может отправить в отставку.

4. Президент без согласования с парламентом может по своей инициативе объявить о проведении референдума.

5. Президент имеет право роспуска парламента, а у парламента нет права преодоления отлагательного вето президента и нет права отстранения президента от должности.

Переходные формы от монархии к республике.

Выборная монархия. Например, в Малайзии султаны девяти штатов выбирают из своей среды главу государства сроком на пять лет. Однако избран может быть не каждый, а только наследный султан штата. Аналогично происходит избрание в Объединенных Арабских Эмиратах (ОАЭ). Верховную

власть осуществляет совет эмиров, который по сути, выполняет функции парламента и правительства. Эмиры выбирают из своей среды главу государства сроком на пять лет. Как правило, им становится эмир самого крупного из семи штатов ОАЭ, эмир штата Абу-Даби.

Монократическая республика. С одной стороны, это республика, так как сначала президент избирается народом, с другой стороны, имеются явные черты монархии, так как затем президент провозглашает себя пожизненным президентом с неписанным правом передачи власти по наследству. Такими республиками являются, например, Тунис, Центральноафриканская Республика, Экваториальная Гвинея, КНДР. По своим признакам монократическая республика близка к суперпрезидентской республике, а выборная монархия близка по сути к абсолютной монархии, так как в таких государствах нет парламента, а конституция октроирована (от франц. *octroyer* - жаловать), т. е. монарх дает (дарует) народу конституцию, в которой записано, что вся власть (исполнительная, законодательная и судебная) принадлежит ему самому, т. е. монарху. Не случайно переходные формы государственного правления называют еще гибридными.

Форма государственного устройства определяет административно-территориальную организацию государства, характер взаимодействия составных частей центральных и местных органов власти. Различают три основных формы государственного устройства: унитарное государство, федерация, конфедерация.

Признаки унитарного государства:

1. Единые для всей территории высшие органы государственной власти, органы государственного управления и судебные органы.

2. На всей территории действуют одна конституция, единая система законодательства, одно гражданство, единая денежная система, общая налоговая и кредитная политика.

3. Унитарное государство может состоять из областей, краев, округов, провинций, которые не имеют атрибутов государственности. По степени зависимости местных органов власти от центральных унитарные государства подразделяются на централизованные и децентрализованные.

4. В рамках унитарного государства допускается существование автономий (например, в составе Великобритании - Шотландия и Северная Ирландия).

5. Межгосударственные отношения осуществляют только центральные органы.

Признаки федеративного государства:

1. Федерация представляет собой добровольное объединение нескольких

административно-территориальных образований в единое государство. Оно состоит из субъектов федерации (штаты, земли, области, республики и т. п.), которые имеют административные границы, свои органы власти, могут иметь даже свою конституцию и законодательство, но в рамках единого правового пространства.

2. Федеративное государство имеет органы государственной власти и государственного управления, полномочия которых распространяются на все субъекты федерации.

3. Субъекты федерации лишены права прямого представительства в межгосударственных отношениях и международных организациях.

4. Конституционное законодательство не предусматривает одностороннего выхода субъекта федерации из состава государства (например, в конституциях США, Германии и Бразилии содержится даже запрет на подобного рода действия).

5. Федеративное государство имеет единые вооруженные силы, руководство которыми осуществляется центральными федеральными органами, а главнокомандующим является глава государства (президент) *Признаки конфедерации:*

1. Это, как правило, временный союз суверенных государств, созданный для обеспечения общих интересов. Субъекты конфедерации объединяются на основе соответствующих договоров и обладают правом свободного выхода из состава конфедерации.

2. Как правило, отсутствует единое гражданство, хотя пересечение государственных границ предельно упрощено (без виз и деклараций).

3. Субъекты конфедерации имеют собственные вооруженные силы. Объединение с вооруженными силами других субъектов конфедерации возможно в рамках военного союза.

4. Парламент формируется представительными органами субъектов конфедерации, и его решения не имеют силы без их согласия.

5. На уровне конфедерации нет общих судебных органов и весьма ограничены исполнительные органы власти.

6. Отсутствуют единая денежная система, единая система налогов и единый государственный бюджет.

7. Конфедеративные государства недолговечны. Они распадаются на унитарные государства или превращаются в федерации.

В современном мире конфедераций нет. История знает, например, Швейцарскую конфедерацию, Австро-Венгерскую. В 1982 году распался союз Сенегала и Гамбии (Сенегамбия). В 1961 года такая же судьба постигла ОАР (союз Египта и Сирии).

К перечисленным формам государственного устройства в некоторых источниках по теории государства и права добавляются еще как минимум три: *содружество, сообщество и империя* (например, Британское содружество наций). Подобные объединения являются не государственными образованиями, а лишь свободным конгломератом независимых государств. Что касается империи, то колониальные империи никогда не выступали в качестве отдельного государства, а империи классического типа (Римская или Российская) по сути являлись федеративными или конфедеративными государствами.

Форма государственного (политического) режима определяет совокупность способов и методов взаимодействия государственной власти с населением. Понятие "политический режим" введено в 1940 году политологом Леви. Но в последнее время пользуются термином "государственный режим". Главным критерием классификации государственных режимов служит степень реального осуществления прав и свобод граждан. Исходя из этого различают две формы государственного режима: демократический и антидемократический.

Основные черты демократического режима:

1. Демократия предполагает наличие в государстве коллективного законодательного органа, в который народ выбирает своих представителей.

3. Возможность для всех граждан, независимо от политических или иных убеждений, свободно изъявлять свою волю путем всеобщих выборов и на референдуме. Граждане обладают реальными способами влияния на государственный аппарат для защиты своих интересов, используя при этом свободу слова, печати, собраний, свободу получения информации, партийные и общественные организации.

4. Минимальное вмешательство государства в экономическую сферу и личную жизнь граждан.

5. В идеале демократический характер государства отличается высокой степенью развития экономики, достойным уровнем жизни, защищенностью населения от произвола и беззакония.

В рамках демократического режима условно выделяют:

а) *непосредственную демократию*. Прямое участие населения в решении вопросов государственной жизни путем всенародного голосования (референдума),

б) *представительную демократию*. Участие народа в делах государства через представительные, выборные органы, подотчетные избирателям, т. е. через депутатов федеральных и местных органов власти,

в) иногда выделяют еще и *либерально-демократический режим*. Как

способ осуществления государственной власти на основе наиболее демократических гуманистических принципов он вырастает из собственно демократического режима и, по мнению некоторых исследователей, является высшим его проявлением.

Виды антидемократических режимов:

1. Тоталитарный режим. Он имеет следующие признаки:

а) тотально жесткий контроль государства всех сфер жизни общества (экономика, культура, искусство, идеология и т. д.), включая личную жизнь граждан;

б) узурпация власти одной массовой партией, которая навязывает населению свою идеологию в условиях нетерпимости к инакомыслию и подавления других идеологий.

2. Авторитарный режим. Имеет сходные характеристики с тоталитарным, но в нем нет амбиций властных структур тоталитарного режима, т. е. стремления управлять всеми сферами общественной жизни. Авторитарный режим строится на диктатуре отдельной личности. Различают три вида авторитарных режимов:

а) *Диктаторский режим*. Обычно порождается кризисом социально-экономической жизни государства. В обществе может быть множество партий, но их влияние на политику несущественно. Меры правительства неэффективны. Законы не исполняются. И тогда приходит политический лидер, который берет всю полноту власти на себя, самым жестоким образом подавляя оппозицию. Диктатор не пытается оправдать свою диктатуру идеологически, он оправдывает свою жестокость необходимостью навести порядок в стране. При этом он уверяет, что эта диктатура лишь на время, а затем снова будет демократия.

б) *Военный режим*. Высшая государственная власть сосредоточена в руках военных, которые управляют экономикой, культурой, социальной сферой. Политическая жизнь либо совсем запрещена, либо крайне ограничена.

в) *Теократический режим*. В одном лице сосредоточена высшая государственная и религиозная власть. Этот режим был весьма распространен и средние века. Сейчас имеет место в Ватикане, Иране, Парагвае. Следует отметить, что в чистом виде тоталитарные и авторитарные режимы почти не встречаются.

3. Деспотический режим. Существует в условиях абсолютной монархии. Для него характерна бессмысленная, бесполезная жестокость правителя в угоду личным эгоистическим интересам.

4. Тиранический режим. Основан на единоличном правлении, но в

отличие от деспотии власть к тирану переходит не по наследству, а насильственным, захватническим путем, например с помощью государственного переворота или военной агрессии. Главная цель тирана - сохранить свою власть. Поэтому для тирании свойственны произвол, беззаконие, физическое и моральное насилие над людьми, а порой и геноцид.

5. Фашистский режим. Представляет собой крайнюю форму тоталитаризма и авторитаризма. Отличается воинствующей идеологией о превосходстве одной нации над другими, жестоким психологическим давлением на массы, разрушающим психику, навязыванием народу культа вождя (сверхчеловека). Это самый агрессивный из всех государственных режимов, так как создает угрозу существования всем остальным государствам. Не случайно во всем мире подобный режим запрещен.

1.2 Право в системе нормативного регулирования

1. *Сущность права, его признаки и функции.*

2. *Соотношение права и морали.*

3. *Принципы права.*

1. Право - одно из самых сложных общественных явлений. Более чем двухтысячелетняя история юридической науки знает множество правовых теорий, но ни одна из них до конца не раскрывает сущности права. Можно лишь констатировать, что все представления о праве опираются на общую основу: *право всегда выступало как определенный порядок в обществе*. При этом право понимается в двух смыслах: субъективном и объективном. **Субъективное право** - это право конкретного лица, которое имеет возможность свободно выбирать для себя формы поведения в рамках закона. Таким образом, в субъективном смысле право выступает как мера свободы человека, как масштаб дозволенного поведения личности. И. Кант определил субъективное право как совокупность условий, при которых произвол одного может быть согласован с произволом другого по общему для них правилу свободы. Платон задолго до этого заметил, что свобода размахивать руками для одного человека заканчивается там, где начинается нос другого. Юридическое понимание свободы дано в Декларации прав и свобод человека и гражданина (1789 год), где записано, что свобода состоит в возможности делать все, что не вредит другому человеку. Однако субъективное право, может быть, неосознанно для самого субъекта возникает в силу принятых в обществе общеобязательных норм, устанавливающих меру этой свободы.

Общеобязательная система правил поведения, выраженных в законодательных актах, принимаемых или санкционированных государством, представляет собой **объективное право**.

Философы считают, что субъективное - это объективное, пропущенное через человеческое сознание. Не случайно правоведы пытаются определить сущность права именно в объективном смысле.

Разногласия в понимании **сущности права** начинаются с вопроса: чью волю выражает право? Одним из самых древних считается подход к праву, согласно которому нормы и правила поведения людей есть отражение законов природы и естественного порядка вещей. Такой подход получил название **теории естественного права**. Представители этой теории - Гегель, Монтескье, Гольбах - считали, что существуют постоянно действующие, независимые от государства правила поведения и принципы жизнедеятельности, которые выражают волю высшего разума. Задача органов государственной власти не разрабатывать свои нормы, навязывая их гражданам, а возводить в ранг закона уже существующие нормы поведения людей. Как реакция на естественную теорию возникла *историческая школа права*. Ее видными представителями были немецкие юристы Густав Гуго и Карл Савиньи. Г. Гуго, например, считал, что нормы взаимоотношений между людьми возникли не в силу чьего-либо предписания, а, подобно языку, образовались в ходе исторического процесса общественного развития. Задача органов государства - путем анализа и изучения уже существующих правил поведения придать им формальное выражение в нормативных актах.

Можно выделить еще **рационалистическую теорию права**, согласно которой правила поведения разрабатываются людьми в зависимости от того, какие цели они ставят перед собой. В данном случае у кого больше силы и власти, тот и подгоняет правила поведения под свои цели и интересы. В подтверждение этой теории ее основатель Рудольф Йеринг ссылался на многочисленные примеры подобных ситуаций из истории человечества.

Можно указать и на **психологическую теорию права**. Она, как и аналогичная теория происхождения государства, выводит право из психологических установок, из потребности людей жить по определенным правилам, подчиняться воле другого либо подчинять других своей воле.

История знает еще и **марксистско-ленинскую теорию права**, согласно которой право - это совокупность правил поведения, выражающих волю господствующего класса.

В современной юридической науке наиболее распространены два противоположных подхода к сущности права: а) *социологическая теория*; б) *нормативистская теория*.

Основатель **социологической теории права** Эрлих (начало XX в.) утверждал, что государство не должно творить законы. Оно должно изучать сложившиеся отношения между людьми, выработанные практикой обыденной

жизни, а затем придавать правилам, по которым совершаются эти отношения, общеобязательную силу закона.

Представители *нормативистской теории права*, напротив, считают, что обстоятельства реальной жизни не должны мешать правотворческому процессу. Австрийский юрист Г. Кельзен считал, что государство есть персонифицированное право. С этим положением трудно спорить. Поскольку государство является политической организацией власти и обладает аппаратом (механизмом) управления обществом, то необходимо, чтобы воля государственной власти могла быть доступной для всех, кто должен эту волю выполнять. Для этого и был разработан такой инструмент, как право. Таким образом, также как слово является материальной действительностью мысли, так и право является материальным воплощением воли государства. Причем процесс возникновения права происходил одновременно с процессом становления государства.

Каждая из теорий права отражает какую-то грань его сущности. *Право - это одна из форм общественного сознания и социальной регуляции, выраженная в юридических нормах, воплощающихся в системе реально существующих прав и обязанностей участников регулируемых общественных отношений.*

Признаки права. Под признаками права понимается ряд отличительных черт, которые выражают его специфику и выделяют право среди других регулятивных образований, например, правил этикета, нравственных установок, технических норм, стандартов и т. д. " Основные признаки права:

1. Право есть результат правотворческой деятельности исключительно соответствующих органов государственной власти (парламент, правительство, президент). Негосударственные структуры или общественные объединения не имеют таких полномочий.

2. Право имеет общеобязательный характер для всех граждан независимо от идеологических, религиозных, личностных убеждений, классовой или социальной принадлежности. Действие права распространяется на всю территорию государства (единое правовое пространство).

3. Исполнение норм права обеспечивается и гарантируется государством в лице его компетентных органов, в том числе с помощью официальных форм принуждения. Все иные нормы (например, моральные) могут лишь поддерживаться государством. Соблюдение гражданами норм морали государство не обеспечивает и тем более не вправе применять меры государственного воздействия за их несоблюдение.

4. Право является инструментом государственного аппарата, позволяющим ему исполнять свои властные полномочия.

5. Основным свойством права является нормативность. Это значит, что право может быть выражено только в письменной форме и только в специально предназначенных для этого официальных документах, исходящих от уполномоченных государством органов печати.

Функции права в целом соответствуют функциям государства, но имеют свою специфику. Чаще всего выделяют две функции права: регулятивную и охранительную.

Регулятивная функция заключается в упорядочении общественных отношений. Она подразделяется на подфункции:

1. Регуляция экономических отношений, связанных с перераспределением собственности, ведением хозяйственной и предпринимательской деятельности.

2. Регуляция политических отношений в сфере государственной и общественной деятельности (юридическая регистрация партий, общественных объединений, законодательная регламентация и контроль избирательных кампаний, референдумов и т. д.). Говоря о связи права и политики, важно подчеркнуть, что право является юридическим обоснованием существующей в государстве политической власти. Без юридического обоснования никакая власть существовать не может. Она становится нелегитимной.

3. Регуляция социальных отношений представляет собой государственно-властные предписания, регулирующие поведение людей в обществе.

Регуляция мировоззренческой ориентации личности относится к сфере субъективного права. **Охранительная функция** права заключается в пресечении и предотвращении противоправного поведения и защите позитивных отношений. Действие этой функции выражается:

а) в определении запретов;

б) в установлении юридических санкций за возможное неправомерное поведение;

в) в применении юридических санкций за совершенные неправомерные деяния.

Иногда выделяют и третью функцию права - **воспитательную**, или, как ее еще называют, предупредительную. Она осуществляется путем информирования населения о неблагоприятных последствиях, которые могут наступить в случае нарушения норм права.

2. Соотношение права и морали. Известно, что общественные отношения регулируются не только правом, но и моральными нормами, установками.

Общие черты права и морали:

1. Право и мораль представляют собой требования к человеку от лица общества или государства.

2. Право и мораль являются собой высказывания в повелительной форме и призывают людей к совершению определенных действий либо к воздержанию от них.

3. Критерии оценок поведения людей с точки зрения соответствия как нормам права, так и нормам морали определяют общество и государство, а не отдельный индивид.

4. Право и мораль в целом совпадают по объекту воздействия. Это отдельные индивиды, социальные группы, коллективы и т. д.

Различия между правом и моралью:

1. Если право - это *система наведения порядка в обществе*, обеспеченная государством принудительной силой, то мораль - это *система представлений о поведении людей*, и соблюдение норм морали не может быть навязано кому-либо помимо его воли.

2. Право и мораль не совпадают по сфере действия. Мораль охватывает все сферы человеческого поведения, а право - только те сферы, где есть необходимость и возможность регуляции общественных отношений.

3. Они не совпадают по происхождению. Моральные нормы складываются в обществе на основе представлений людей о добре и зле, чести и совести, справедливости. Правовые нормы принимаются уполномоченными на их принятие государственными органами.

4. Право и мораль различаются по форме выражения. Право получает свое выражение в официальных документах государственных органов, а нормы морали для своего установления не требуют закрепления их в официальных актах.

5. Право и мораль не имеют общего содержания. Практика реальной жизни показывает, что поведение человека с точки зрения морали может быть безнравственным и в то же время с юридической точки зрения вполне правомерным. С другой стороны, бывает, что с точки зрения морали человек заслуживает определенных благ, заработанных своим трудом, а в соответствии с нормами права его лишают этих благ, ценностей, имущества и т. п. Например, если мужчина и женщина прожили совместно до глубокой старости в незарегистрированном браке и один из них умирает, то оставшийся в живых не имеет права наследования имущества и порой остается без крыши над головой.

3. Принципы права представляют собой основные исходные положения, юридически закрепляющие объективные закономерности общественной жизни. Принципы права пронизывают все правовые нормы и являются

стержнем правовой системы государства. К числу основных принципов права относятся следующие:

1. **Принцип демократизма**, находящий свое выражение в правовых нормах, предоставляющих населению наиболее полный объем гражданских прав и политических свобод, дающий гражданам возможность широкого участия в управлении общественными делами и государством.

2. **Принцип гуманизма**, отражающий заботу государства о нуждах и интересах граждан и устанавливающий обязанность государства принимать меры по защите жизни, здоровья, чести и достоинства своих граждан.

3. **Принцип социальной свободы**, призванный обеспечивать социальную защищенность личности, находит свое выражение в предоставлении гражданам максимальной свободы в выборе рода деятельности, места жительства, свободы волеизъявления, вероисповедания и т. д. В Декларации прав и свобод человека и гражданина, принятой Верховным Советом Российской Федерации от 22 ноября 1991 года, этот принцип обязывает все государственные органы обеспечивать и охранять права и свободы человека как высшие социальные ценности.

4. **Принцип равенства всех перед законом**, означающий, что никакие лица, социальные слои, группы населения не могут пользоваться преимуществами и привилегиями, противоречащими закону.

5. **Принцип законности**, содержащий требования строгого и полного осуществления предписаний правовых норм всеми субъектами права. Все органы управления государством должны строить свою деятельность на основе закона и во имя исполнения закона.

6. **Принцип единства юридических прав и обязанностей** - суть этого принципа в том, что говорить о реальности чьего-либо права можно лишь при наличии соответствующей ему обязанности. Например, право граждан на судебную защиту только потому реально, что у судов есть обязанность осуществлять эту защиту.

Принцип социальной справедливости, имеющий морально-правовое содержание. В реальной жизни данный принцип трудновыполним, так как все люди по своей природе разные и нельзя ко всем подходить с одной меркой. Следовательно, чтобы быть справедливым, право должно быть неравным, что противоречит принципу равенства всех перед законом. Однако при решении конкретных юридических дел этот принцип может быть реализован (например, при назначении пенсий, пособий, выделения жилья, определения меры наказания и т. д.).

8 **Принцип юридической ответственности только за виновные действия** означающий, что применение юридических санкций допускается

только к лицам, вина которых доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в законную силу приговором суда.

Все принципы права тесно связаны между собой и дополняют друг друга. Так, например, реализация принципа гуманизма невозможна без приведения в действие принципа демократизма, социальной справедливости.

Общие выводы. Государство и право друг без друга не могут существовать, между ними имеется функциональная связь. Государство определяет право, использует его потенциал для достижения целей государственной политики, а право упорядочивает внутриорганизационные связи государства, обеспечивая рациональное устройство его структуры.

1.3 Действие права в системе общественных отношений

1. Говорить о праве как способе регуляции общественных отношений можно лишь тогда, когда право оказывает реальное воздействие на определенные области этих отношений. Право только тогда право, когда оно действует и когда его действие приносит результат. По аналогии с тем, как движение есть способ существования материи, способом существования права является его результативное действие в системе общественных отношений. Однако наличие способа существования не есть еще само существование. В отличие от материи право не является объективной реальностью. Реальность права субъективна, ибо оно не может существовать вне человеческого сознания.

Но для того, чтобы право было воспринято сознанием, оно должно быть материально оформленным. По аналогии с тем, как формой существования материи являются пространство и время, так и формой существования (выражения) права являются письменно оформленные официальные документы, исходящие от государственных органов и содержащие нормы права. Таким образом, *форма права* - выраженная вовне и закрепленная в законах воля государства (которое в идеале должно быть выразителем воли народа).

Норма права - государственно-властное предписание, общеобязательное правило, направленное на регулирование общественных отношений. Норма - это "первокирпичик" права, атомарная его частица. Процесс формирования правовой нормы состоит из трех стадий:

1. **Возникновение правовой идеи.** Например, еще в первобытном обществе созрела идея о неприкосновенности личности. Механизм и предпосылки зарождения правовых идей изучает теория права.

2. **Формулирование правовой нормы.** На этой стадии идет процесс

синтеза существующих в общественном сознании правовых идей и поиск средств их формализации, изучение порядка и принципов разработки правовых норм, определение процедуры их принятия и т. д. Образно говоря, это стадия "производства" правовых норм.

3. Введение в действие правовой нормы означает ее активное применение в реальных общественных отношениях с целью их регулирования.

Структура нормы права - это ее составные части, конструкция которых может быть представлена в виде следующей схемы: "*Если..., то..., иначе...*". Непосредственно в такой формулировке нормы права могут и не встречаться, но данная внутренняя логическая схема обязательно подразумевается. Составные части нормы права определены следующими терминами: гипотеза, диспозиция, санкция.

Гипотеза - часть правовой нормы, содержащая указания на обстоятельства, при которых следует руководствоваться данной нормой.

Диспозиция - часть правовой нормы, указывающая, каким может или должно быть поведение субъекта права при наличии условий, указанных и гипотезе.

Санкция - часть правовой нормы, в которой указываются меры государственного воздействия, применяемые в случае невыполнения предписаний, содержащихся в диспозиции.

Таким образом, в классическом праве правовая норма может выглядеть примерно так: *если* одно лицо по договору займа получило от другого лица денежную сумму, *то* должник обязан вернуть причитающуюся с него сумму в назначенный срок, *иначе* дело будет рассматриваться в судебном порядке.

Однако не всегда в структуре правовой нормы можно выделить диспозицию или гипотезу. Иногда диспозиция совпадает с гипотезой, но она обязательно содержится в норме. Смысл и содержание диспозиции в таком случае выводится из контекста нормы, например, ст. 158 Кодекса об административных правонарушениях: "Мелкое хулиганство... влечет наложение штрафа или исправительные работы". *Гипотеза*: если кто-то нарушает общественный порядок.

Обозначенные части правовой нормы могут быть простыми, сложными и альтернативными.

Части правовой нормы считаются *простыми*, если они указывают только на одно условие действия нормы, содержат только одно предписание, как действовать в этих условиях, и предполагают применение только одного вида наказания за невыполнение предписаний.

Части правовой нормы считаются *сложными*, если они указывают на

два и более условия, при которых норма применяется, а также содержат несколько вариантов поведения в указанных условиях и предусматривают наступление двух и более видов наказания одновременно (например, лишение свободы и конфискация имущества).

Части правовой нормы считаются *альтернативными*, если они дают возможность выбора условий, при которых норма может применяться, а также содержат несколько вариантов поведения на усмотрение лица и предусматривают несколько видов наказания, только одно из которых может быть применено.

Виды норм права определяются по характеру содержащихся в нормах правил поведения. По этому признаку выделяют три вида норм права:

1. Диспозитивные (управомочивающие). Предоставляют участникам отношений определенный объем прав, которыми они при желании могут пользоваться. Например, граждане имеют право на судебную защиту, но законодатель предоставляет им право самим решать возникающие между ними спорные вопросы без обращения в суд. **Императивные** (обязывающие). Устанавливают для участников общественных отношений непереносимое требование придерживаться определенного поведения. Ключевыми словами таких норм являются: "должен", "обязан". Например, ст. 57 Конституции РФ: "Каждый обязан платить законно установленные налоги и сборы".

2. Запрещающие, т. е. устанавливающие обязанность лица воздержаться от определенных действий или бездействий.

Способы изложения правовых норм.

1. Прямой способ изложения. Суть его в том, что в содержании самой нормы дается подробная характеристика правил поведения, указывается на все обстоятельства, при которых можно совершать те или иные действия, а также дается полный перечень мер воздействия за неисполнение этой нормы. Например, ст. 129 Уголовного кодекса РФ "Клевета".

2. Отсылочный способ изложения состоит в том, что содержание статьи полностью не раскрывается, а дается ссылка на другие статьи, конкретизирующие ее требования. Например, ст. 258 ГК РФ: "При прекращении крестьянского (фермерского) хозяйства в связи с выходом из него всех его членов... общее имущество подлежит разделу по правилам, предусмотренным ст. 252 и 254 настоящего Кодекса".

3. Бланкетный способ изложения. При этом статья представляет собой как бы незаполненный бланк, который "заполняется" при обращении к другим нормативным актам. Статья не отсылает к конкретным нормам и не указывает нормативного акта. Например, ст. 22 Трудового Кодекса РФ:

"Работодатель имеет право: ... осуществлять обязательное социальное страхование работников в порядке, установленном федеральными законами".

2. Содержание норм права выражается в статьях. Совокупность статей, сгруппированных по определенным принципам, представляет отдельный нормативно-правовой акт. Термин "*акт*" в юриспруденции понимается в двух смыслах: 1) как правотворческое действие органов государственной власти; 2) как официальный документ, закрепляющий (устанавливающий) результаты тех или иных действий либо предписывающий, обязывающий или запрещающий совершать те или иные действия. Термин "*нормативный*" означает, что данный официальный документ (акт) содержит нормы права. Термин "*правовой*" является синонимом термина "*юридический*". Поэтому иногда правовой акт называют нормативным юридическим актом.

Нормативно-правовой акт - содержащий юридические нормы официальный документ, который создается в результате правотворческой деятельности государства или всенародного волеизъявления (референдума). Нормативно-правовой акт является основной формой права. Кроме нормативно-правовых актов, формами права являются *санкционированный обычай, судебный прецедент, нормативный договор*.

Санкционированному обычаю государство придает обязательное значение и соблюдение его гарантирует своей принудительной силой. В настоящее время такая форма права почти не используется. Судебный прецедент - придание конкретному решению суда обязательного значения. На это решение суда можно ссылаться как на статью закона при решении аналогичных дел. Само слово "прецедент" переводится как "факт, имевший пример в прошлом". Такая форма права широко распространена в Великобритании. В Российской Федерации судебный прецедент не является формой права.

Нормативный договор - это либо международный договор, либо договоры о разграничении предметов ведения между субъектами федерации. Данная форма права больше относится к выполнению внешних функций государства и к организации формы государственного устройства.

Некоторые теоретики права, характеризуя нормы права, называют их *источниками права*. Они считают, что государство первично по отношению к праву, а нормативно-правовой акт - результат правотворческой деятельности государства, которое порождает право. Это точка зрения представителей нормативистской теории права. Но если исходить из точки зрения, согласно которой процессы возникновения права и государства происходили одновременно, то можно утверждать, что подлинными источниками права являются не нормы права, а правовые идеи, зарождающиеся в недрах

общественной жизни людей. К источникам права можно отнести традиции, обряды, обычаи, регулировавшие отношения в общении на ранних этапах развития человечества. Все это дает основание спорить о нормативно-правовых актах как о формах права (т. е. как о чем-то вторичном, производном от чего-то), а не как об источниках права (т. е. как о чем-то первичном, исходном). Хотя в силу сложившейся традиции большинство теоретиков права не делают различий между формами права и источниками права, считая, что это две ипостаси одного и того же.

Нормативно-правовые акты следует отличать от индивидуально-правовых актов и актов применения норм права.

Индивидуально-правовые акты имеют три характерных признака:

- 1) в них не содержатся правила поведения (т. е. нормы);
- 2) они являются актами однократного и кратковременного действия;
- 3) носят строго адресный, персонифицированный характер, т. е. обращены к конкретным лицам.

Значение индивидуально-правовых актов:

а) определять порядок проведения однократных мероприятий (например, постановление главы местной администрации о проведении праздника в честь Дня города);

б) регистрировать юридические факты (например, все документы, имеющие отношение к сфере нотариальных действий);

и) представлять разрешение возникающих споров (например, решения и постановления судебных органов, за исключением постановлений Верховного Суда РФ, которые могут иметь нормативный характер).

Иногда в юридической литературе для краткости индивидуально-правовой акт называют *правовым*, а нормативно-правовой акт называют *нормативным*.

Акт применения норм права - официальный правовой документ, содержащий индивидуальное государственно-властное предписание компетентного органа, которое формулируется на основе норм права в отношении конкретных обстоятельств или персонально определенных лиц. (например, акты парламента, главы государства, органов исполнительной власти, судебные решения, акты прокурорского надзора и др.).

Акты применения норм права отличаются от нормативно-правовых актов:

Во-первых, акты применения норм права имеют исключительно повелительный характер. Нормы, содержащиеся в них, отличаются категоричностью. Это либо императивные, либо запретительные нормы права. Они не дают права выбора лицу, в отношении которого применяются.

Например, вступившее в силу решение суда по конкретному делу обязательно для исполнения всеми сторонами.

Во-вторых, исполнение требований, содержащихся в актах применения норм права, в необходимых случаях обеспечивается принудительно.

В-третьих, акты применения норм права издаются только в установленной форме, а именно: 1) они должны иметь полное и точное название с указанием органа, выдавшего этот акт, и с указанием конкретного адресата, к которому в данном акте предъявляются требования; 2) в содержании акта применения норм права должны быть изложены фактические обстоятельства дела и указаны все статьи законов, на основании которых принималось решение по этому делу. К подобным актам относятся решения и постановления судебных органов. Однако постановления Пленума Верховного Суда РФ и заключения Конституционного Суда РФ в пределах их ведения могут иметь нормативно-правовой характер.

Акты применения норм права отличаются от индивидуально-правовых актов, хотя общих черт между ними больше, чем различий:

- во-первых, они являются письменными официальными правовыми документами;
- во-вторых, актами однократного применения;
- в-третьих, они не имеют общеобязательного характера, так как сфера их действия распространяется лишь на ограниченный круг лиц или даже на одно лицо.

Различие в том, что акт применения норм права содержит нормы права, что сближает его с нормативно-правовым актом.

Виды нормативно-правовых актов.

Закон - *нормативно-правовой акт, обладающий высшей юридической силой, принимаемый в особом порядке с целью регулирования наиболее важных с точки зрения государственного и общественного интереса отношений.*

Правом принятия законов в Российской Федерации обладают:

- 1) Федеральное Собрание РФ (законы принимаются Государственной Думой и одобряются Советом Федерации);
- 2) законодательные органы субъектов Российской Федерации;
- 3) граждане, имеющие право избирать и участвовать в референдуме (п. 2 ст. 32 и ст. 60 Конституции РФ)

Виды законов:

1. Основные - Конституция РФ и Конституции субъектов Российской Федерации.

2. Федеральные конституционные законы - законы, регулирующие

наиболее' важные в стратегическом плане общественные отношения, которые определяют форму государства и всю его политическую систему. К ним относятся: законы об условиях и порядке введения чрезвычайного положения; законы о порядке принятия в состав РФ нового субъекта, а также об изменении конституционно-правового статуса субъекта Федерации; законы о порядке деятельности Правительства РФ; законы о судебной системе РФ; и др. Федеральный конституционный закон считается и принятым, если за него проголосовало не менее 2/3 от общего числа депутатов Государственной Думы и если он одобрен не менее 3/4 голосов от общего числа членов Совета Федерации. Федеральный конституционный закон, принятый Федеральным Собранием РФ, не может быть отклонен Президентом. Конституция РФ обязывает Президента в течение четырнадцати дней подписать его в той редакции, в какой закон был принят Федеральным Собранием (ст. 108 Конституции РФ).

3. Федеральные законы призваны регулировать основные сферы деятельности общества и государства. Например, закон о федеральном бюджете; законы, регулирующие финансовую, налоговую и таможенную политику государства; законы, касающиеся экономической, политической, культурной жизни общества; и др. Федеральный закон действует на всей территории страны. Он не должен противоречить Конституции и федеральному конституционному закону. Федеральный закон считается принятым, если за него проголосовало более половины от общего числа депутатов Государственной Думы (226 человек). После этого он должен быть одобрен простым большинством членов Совета Федерации. Затем Федеральный закон поступает на подпись Президенту РФ, который имеет право в случае несогласия отклонить его. В случае отклонения федерального закона Президентом Государственная Дума вновь рассматривает этот закон и либо вносит в него поправки согласно замечаниям Президента, либо оставляет закон в старой редакции. Во втором случае вето президента может быть преодолено, если за закон проголосовало не менее 2/3 депутатов Государственной Думы и членов Совета Федерации. После этого Президент обязан подписать Федеральный закон в течение семи дней (ст. 107 Конституции РФ).

4. Законы субъектов Российской Федерации регулируют социальную, экономическую, культурную, научную и другие сферы общественной жизни в рамках отдельных регионов государства. Эти законы принимаются представительными законодательными органами субъектов Федерации и действуют только на их территории. Поэтому в отличие от федеральных законов законы субъектов Федерации обладают относительно высшей

юридической силой. Соотношение федеральных законов и законов субъектов Федерации определено в п. 5 ст. 76 Конституции РФ. Законы принимаются в порядке законодательной инициативы.

Право законодательной инициативы - это право выдвигать предложение о необходимости принятия закона и вносить в законодательный орган проект закона.

В Российской Федерации правом законодательной инициативы обладают:

- 1) депутаты Государственной Думы;
- 2) Совет Федерации и члены Совета Федерации;
- 3) Президент;
- 4) Правительство;
- 5) законодательные (представительные) органы субъектов Российской Федерации;
- 6) высшие судебные органы (Конституционный Суд, Верховный Суд, Высший Арбитражный Суд) по вопросам их ведения.

Право законодательной инициативы порождает обязанность законодательного органа обсудить вопрос о принятии к рассмотрению выдвинутых предложений или законопроектов.

Законы - первичные нормативно-правовые документы, так как они содержат нормы, которых до их принятия не было. Вторичными нормативно-правовыми актами являются подзаконные акты.

Подзаконный акт - один из видов нормативно-правового акта, который создается для того, чтобы конкретизировать положение принятых законов с целью облегчения их применения с учетом специфики различных слоев населения, территориальных особенностей и индивидуальных интересов. Подзаконные акты характеризуются двумя признаками:

- 1) содержат в себе только те нормы, которые уже закреплены в законах. Новые нормы подзаконные акты вводить не могут;
- 2) обладают меньшей юридической силой, чем закон (если нормы содержащиеся в подзаконном акте, противоречат нормам закона, то применяется закон).

По степени юридической силы подзаконные акты подразделяются на:

1) *нормативные указы Президента*, которые не могут отменять или изменять положение закона. Согласно Конституции РФ, лишь в условиях чрезвычайного или военного положения президентские нормативные акты могут приостанавливать и корректировать закон;

2) *постановления Правительства*. Они принимаются в контексте с Указами Президента и призваны регулировать более узкие вопросы государственного управления, социального строительства, образования,

здравоохранения, культуры и т. д.;

3) *ведомственные нормативные акты* - нормативно-правовые акты общеобязательного характера, но сфера их действия ограничена рамками ведомственных отношений;

4) *подзаконные акты органов местного самоуправления*. К ним относятся нормативные акты региональных и муниципальных органов представительной законодательной власти (постановления, распоряжения и т. д.);

внутриорганизационные акты - такие нормативные акты, которые издаются руководителями различных предприятий, организаций для регламентации своих внутренних вопросов. Их действие распространяется только на членов этих организаций (например, приказ руководителя Предприятия).

Требования, предъявляемые к нормативно-правовым актам:

1 **Законность**. Понимается как единая целенаправленность правотворчества органов государственной власти, которое должно осуществляться в рамках действующего законодательства с целью принятия наиболее оптимальных, отвечающих интересам общества правовых норм.

2 **Компетентность**. Нормативно-правовой акт должен составляться компетентными специалистами, хорошо осведомленными в вопросах, которые призван регулировать разрабатываемый ими правовой акт.

1. **Четкость и непротиворечивость изложения**. Это требование означает, что ни одно положение нормативно-правового акта не должно пониматься двусмысленно и должно быть доступно каждому, чтобы исключить разночтение статей закона. Это требование трудновыполнимо. Как правило, суть нормативно-правовых актов поясняют подзаконные акты (инструкции, разъяснения и т. д.).

4. **Своевременность принятия**. Одно из требований, позволяющих нормативно-правовым актам более эффективно регулировать процессы общественного развития (например, согласно этому требованию Закон РФ "О федеральном бюджете Российской Федерации" должен приниматься не позднее конца текущего года).

5. **Оперативность доведения содержания до исполнителей** означает, что необходимо устанавливать максимально короткие сроки между датой принятия нормативного акта и датой его обнародования (опубликования).

3. Все нормативно-правовые акты являются актами направленного действия, т. е. реализуются в рамках определенных временных параметров и на определенной территории (пространстве).

Действие нормативно-правовых актов во времени связано с моментом вступления нормативного акта в законную силу и с моментом утраты им

юридической силы.

Время вступления нормативно-правового акта в законную силу:

1 С момента официального опубликования закона. Публикация прими ни о Государственной Думой и одобренного Советом Федерации закона должна осуществляться не позднее, чем через семь дней после подписания этого закона Президентом РФ.

2.С момента подписания закона (что специально оговаривается в законе). Население в таком случае немедленно информируется через средства массовой информации. Такой закон должен быть опубликован не позднее чем через два дня после подписания. Хотя такой закон вступает и силу с момента подписания, но ссылаться на него можно только после по опубликования.

4.Срок вступления закона в силу может быть указан в самом законе пни и специальном акте о введении закона в действие Нормативный акт может вступить в силу с момента получения еп в организациях и учреждениях. Это относится к адресным нормативным актам, которые нигде не публикуются, а лишь направляются в соответствующие учреждения.

5.Нормативные акты Президента и Правительства РФ вступают в силу через семь дней после их опубликования.

6.Все ведомственные подзаконные акты (инструкции, рекомендации) вступают в силу через четырнадцать дней после их опубликования.

Нормативный акт утрачивает свою силу:

1.По истечении срока его действия (например, Закон "О федеральном бюджете Российской Федерации" каждый раз прекращает свое действие по окончании текущего года).

2.В результате его прямой отмены. Для этого принимается федеральный закон, содержащий статью о признании нормативного акта утратившим силу.

3.В результате его фактической отмены. Это означает, что специального закона, отменяющего правовой акт, не издавалось, но был принят новый нормативный акт, нормы которого входят в противоречие со старыми нормами. Главное, чтобы новые нормы не противоречили положениям Конституции.

Действие нормативно-правовых актов в пространстве определяется территорией государства, на которую распространяются их предписания. В территориальное пространство государства входят: 1) земная поверхность, 2) недра, 3) внутреннее водное пространство, 4) внешнее водное пространство (территориальное море - 12 морских миль), 5) воздушное пространство в пределах государственных границ.

Кроме понятия территориального пространства, существует понятие

экстерриториального пространства, которое включает в себя пространство, находящееся за пределами границ государства, но имеющее статус государственной территории. К экстерриториальному пространству относятся: 1) посольства и представительства,

2) военные корабли (в открытом море портах),

3) все другие корабли (только в открытом море),

4) салоны и кабины летательных аппаратов (на земле и в воздухе).

4. Вполне очевидно, что право, выполняя свои функции, не охватывает всей совокупности общественных отношений. Это показывают сама практика реальной жизни и весь опыт исторического развития общества. Например, отношения дружбы, товарищества, религиозные отношения отдельные внутрисемейные отношения остаются за пределами действия права. Какие общественные отношения подлежат регулированию нормами права? Каковы критерии выделения этих отношений? Кто должен устанавливать эти критерии? Это дискуссионные вопросы. По сложившейся юридической практике установление пределов правового регулирования осуществляется государством.

Сфера правового регулирования представляет собой область общественных отношений, на которые государство способно воздействовать, но в регуляции которых есть необходимость. Сфера правового регулирования подразделяется на сферу возможного регулирования и сферу законодательной» регулирования.

Сфера возможного регулирования представляет собой область общественных отношений, на которые государство способно воздействовать, но и регуляции которых (с точки зрения государства) пока нет необходимости. Государство при этом не исключает возможности своего вмешательства в эти отношения. Как определить круг общественных отношений, на которые государство способно воздействовать? Государство способно воздействовать только на общественные отношения, имеющие нормативный характер и отличающиеся следующими признаками:

1) **типичность** - отношения, постоянно повторяющиеся (воспроизводящиеся) при определенных обстоятельствах;

2) **массовость** - отношения, в которых одновременно участвуют большие группы людей;

3) **контролируемость** - отношения, поддающиеся контролю со стороны государства;

4) **формализованность** - отношения, поддающиеся формализации, иначе говоря, такие, которые могут быть закреплены (зафиксированы) на письме в виде конкретных стандартных форм (формул, схем, статей и т. п.).

за пределами сферы возможного регулирования остаются общественные отношения, в которые государство при всем своем желании не может вмешаться (т. е. не способно регулировать).

Сфера законодательного регулирования представляет собой круг общественных отношений, которые государство может регулировать и которые и силу своей особой общественной значимости должны регулироваться или уже регулируются нормами права.

Таким образом, в сферу возможного регулирования входят общественные отношения, которые могут регулироваться, но не должны регулироваться и не регулируются, а в сферу законодательного регулирования входят общественные отношения, которые условно можно разделить на три группы:

- 1) могут регулироваться, должны регулироваться и уже регулируются;
- 2) могут регулироваться, должны регулироваться, но еще не регулируются;
- 3) могут регулироваться, но не должны регулироваться и тем не менее регулируются.

В идеале в сфере законодательного регулирования должна иметь место только первая из перечисленных групп, так как вторая группа общественных отношений свидетельствует о наличии "пробелов" в законодательстве, а третья группа общественных отношений указывает на неправовой (недемократический) характер государства.

С точки зрения государственного и общественного интереса, обязательному регулированию подлежат:

- 1) отношения в сфере государственного устройства и управления;
- 2) имущественные отношения граждан, предприятий и организаций, ТАК как эти отношения составляют основу экономики;
- 3) отношения по охране правопорядка, поскольку регуляция этих отношений важна с точки зрения обеспечения общественной безопасности и устранения угрозы развала государства.

Невозможно дать исчерпывающий перечень общественных отношений, подлежащих в обязательном порядке регуляции со стороны государства, так как общество в ходе своего развития порождает новые социальные связи. Право включать в этот перечень или исключать из него те или иные отношения принадлежит законодательным органам государства. Поэтому граница между сферой законодательного регулирования и сферой возможного регулирования достаточно гибкая и открытая. Столь же гибкая грань между сферой правового регулирования и всеми остальными общественными отношениями. Однако, если сфера законодательного регулирования включает в себя всю сферу возможного регулирования, это свидетельствует о тоталитарной форме государственного режима.

1.4 Содержание правовых отношений в обществе

1. Принятие нормативных правовых актов, призванных регулировать те или иные общественные отношения, еще не означает, что эти отношения подвержены реальному правовому воздействию. Нормы права создаются для их реализации.

Реализация норм права - это воплощение содержащихся в них предписаний в поведение людей. Путь к реализации правовой нормы лежит через сознание людей, где норма обретает свое истинное бытие. Лишь став частью мировоззрения человека, норма права может стать нормой его поведения. В идеале это есть не что иное, как процесс самореализации норм, означающий, что каждый, на кого направлена норма, сам без дополнительных мер осуществляет свои права и исполняет обязанности по совершению или несовершению действий, которые предписываются или запрещаются данной нормой. Процесс самореализации правовых норм называют *непосредственной реализацией*. Реализация права обеспечивается законностью.

Законность - строгое и точное исполнение законов всеми участниками общественных отношений. Результатом законности является правопорядок.

Правопорядок - состояние фактической упорядоченности общественных отношений, наступившее в результате практического осуществления требований права и режима законности.

Практика реальной жизни показывает, что далеко не все нормы права воплощаются в поведении людей путем непосредственной реализации. В ряде случаев возникает необходимость в особой процедуре, называемой применением норм права.

Применение норм права - это властная деятельность компетентных органов государства по реализации правовых норм относительно конкретных жизненных обстоятельств или индивидуально-определенных лиц. Обычно органами правоприменительной деятельности являются суд, администрация города, правоохранительные органы и т. п.

Общественные отношения, на которые направлено воздействие правовых норм и в которые эти нормы реально воплощаются путем реализации и применения норм права, являются *правовыми отношениями*. Границы этой области общественных отношений совпадают с границами сферы законодательного регулирования.

Правоотношение - *регулируемая нормами права юридическая связь между лицами, которые обладают взаимными правами и обязанностями*.

Таким образом, правоотношение является средством "перевода" объективного права (т. е. совокупности правовых норм) в субъективные права и

обязанности участников, общественных отношений (т. е. в плоскость их личностных установок).

Как известно, одной из функций права является регуляция мировоззренческих ориентации личности. Речь идет об особой форме восприятия действительности, которое формирует правосознание человека.

Правосознание - особая форма общественного и индивидуального сознания, представляющая собой совокупность идей, взглядов, чувств, традиций, переживаний, которые выражают отношение людей к правовым явлениям общественной жизни. По отношению к общественному сознанию правосознание предстает в виде правовой идеологии, а по отношению к индивидуальному сознанию - в виде правовой психологии. С субъективной стороны категория правосознания характеризует психофизическое состояние личности, при котором реализация норм права становится внутренней потребностью человека. Норма права при этом сливается с его жизненными принципами, становится частью мировоззрения. Поэтому ее выполнение не стимулируется никакими внешними факторами (например, угрозой наказания, осуждения и другими санкциями).

Предпосылки правоотношений определяются потенциальными свойствами личности, которые могут актуализироваться при конкретных обстоятельствах. Такими свойствами являются правоспособность и дееспособность.

Правоспособность - способность лица быть носителем субъективных прав и юридических обязанностей, закрепленных в нормах права. Под субъективным правом понимается, с одной стороны, принадлежность определенного объема прав конкретному лицу, с другой - возможность пользоваться предоставленным набором прав. Под юридической обязанностью понимается необходимость выполнения общепринятых норм и правил поведения. Правоспособность граждан в большинстве случаев возникает с момента рождения и прекращается только со смертью. Чтобы стать полноправным участником правоотношений, необходимо не только иметь права, но и быть способным их осуществлять. Поэтому другим потенциальным свойством, которым должна обладать личность, является дееспособность.

Дееспособность - способность лица самостоятельно, осознанно и целенаправленно осуществлять свои права и обязанности, а также способность предвидеть и оценивать последствия своих действий. По российскому законодательству Дееспособность граждан возникает по достижении ими определенного возраста. В отличие от правоспособности, которую никто не может отнять, дееспособность может прекращаться при признании судом

гражданина недееспособным, если он вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими. Более узким понятием по отношению к дееспособности является деликтоспособность. Деликтоспособность - способность лица отвечать за совершенные им действия, а также нести ответственность за противоправные деяния в установленном законом порядке. Общим понятием для правоспособности и дееспособности является понятие *правосубъектности*.

Правоспособность и дееспособность являются важными, но не единственными предпосылками возникновения правоотношений. Наряду с ними предпосылками правоотношений являются юридические факты.

Юридические факты - это факты реальной действительности, конкретные жизненные обстоятельства, с которыми действующее законодательство связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений. Юридические факты формулируются в гипотезах правовых норм. Юридические факты подразделяются на события и действия.

События - юридические факты, происходящие независимо от воли людей (например, наводнения, землетрясения, если они произошли в населенной людьми местности). Если эти же стихийные бедствия произошли в безлюдной местности, они не будут являться юридическими фактами.

События подразделяются на *абсолютные* (события совершенно не зависящие от воли людей), и *относительные* (события, толчком для которых явились неосторожные действия людей, после чего события принимали необратимый и неуправляемый характер, например, крупные аварии на АЭС).

Действия - юридические факты, которые совершаются осознанно и по воле человека. Действия подразделяются на правомерные и неправомерные.

К *правомерным действиям* относятся: юридические поступки; юридические акты.

Юридические поступки - правомерные действия, которые независимо от воли лица влекут наступление юридических последствий (например, опубликование автором своего произведения влечет возникновение права авторства).

Юридические акты - правомерные действия, совершаемые с целью достижения определенных юридических последствий (т. е. возникновения, изменения или прекращения правоотношений).

Среди юридических актов выделяют административные акты и гражданско-правовые акты.

Административные акты - действия органов государственного управления и органов местного самоуправления.

Гражданско-правовые акты - правомерные действия граждан и

организаций, направленные на заключение договоров, контрактов, соглашений в сфере имущественных и связанных с ними неимущественных отношений.

К *неправомерным действиям* относятся: причинение вреда, преступление, нарушение договорных обязательств, приобретение имущества на незаконных основаниях и т. п. Часто возникновение, изменение или прекращение правоотношений обусловлено несколькими юридическими фактами. Такая совокупность юридических фактов называется *юридическим составом*.

Таким образом, только при наличии всех предпосылок, а именно норм права, правоспособности и дееспособности лиц, а также юридических фактов могут возникать и функционировать правоотношения.

Структура правоотношений состоит из трех элементов: субъекты правоотношений; объекты правоотношений; права и обязанности участников правоотношений.

Субъекты правоотношений - отдельные индивиды, обладающие правосубъектностью (т. е. правоспособностью и дееспособностью), и организации, обладающие правоспособностью. Правоспособность организаций возникает с момента их регистрации в порядке, предусмотренном законом. Субъектом правоотношений может выступать и государство в лице его полномочных представителей.

Объекты правоотношений - определенная совокупность материальных и нематериальных благ, на которые направлено действие субъектов правоотношений.

Права и обязанности составляют содержание правоотношений. Одним из главных принципов права является единство прав и обязанностей. Права и обязанности принадлежат субъектам правоотношений, которых называют управомоченными и правообязанными субъектами. Объем и пределы прав и обязанностей субъектов правоотношений устанавливаются действующим законодательством.

2. Правовые нормы не могут создаваться только по субъективному усмотрению законодателей. Содержание правовых актов и необходимость их принятия обусловлены реально существующей системой общественных отношений. Являясь частью этой системы, правовое сознание отражает и воспроизводит на юридическом уровне ее структуру и специфику. Поэтому право также представляет собой определенную систему.

Система права - структурно упорядоченное единство действующих в государстве правовых норм, группирующихся во взаимодействующие между собой подразделения (отрасли)

Отрасль права - относительно самостоятельная совокупность правовых норм в структуре единой системы права, регулирующая качественно однородный вид общественных отношений. Одним из критериев деления системы права на отрасли права является отличие общественных отношений друг от друга по содержанию, конкретным целям и задачам. В свою очередь отрасли права различаются по предмету правового регулирования.

Предмет правового регулирования - качественно однородный вид общественных отношений, на который воздействуют нормы определенной отрасли права. Предмет регулирования является главным объективным основанием для распределения правовых норм по отраслям права. Например, нормы права, предметом регулирования которых являются отношения между работником и работодателем, составляют одну отрасль права; правовые нормы, предметом регулирования которых являются общественные отношения в сфере имущественных отношений, составляют другую отрасль права; и т. д.

Система права Российской Федерации четко структурирована и имеет свою иерархию.

Ведущей отраслью права является конституционное право. Эта отрасль права устанавливает и закрепляет основы государственного устройства, Права человека, порядок формирования органов государственной власти и принципы их деятельности. Ведущий характер конституционного права состоит в том, что основным его источником является Конституция государства, содержащая базовые нормы для всех остальных отраслей права, где эти нормы находят свое конкретное воплощение и развитие. Именно по ному конституционное право представляет собой ядро системы права.

Далее система права подразделяется на три основных отрасли, которые составляют *первый уровень* системы права:

1 Административное право, которое регулирует отношения в сфере государственного управления как между государственными органами, так и между государством и гражданами.

2 Гражданское право, которое регулирует имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения.

Уголовное право, которое регулирует отношения охраны общественной безопасности и общественного порядка, защиты жизни и здоровья граждан и нормы которого определяют характер преступлений и устанавливают размеры наказаний.

Каждая из этих отраслей права имеет еще два уровня (второй и третий), на которых располагаются вполне самостоятельные, но все же производные от основных отрасли права.

Гражданское право - самое большое по охвату регулирования

общественных отношений - содержит определяющие начала для следующих отраслей права:

1 Трудовое право. Регулирует отношения, возникающие в процессе трудовой деятельности людей. Трудовое право могло бы считаться частью гражданского права, если бы нормы трудового права не устанавливали жесткие требования соблюдения трудовой дисциплины и строгую административную зависимость работника от работодателя.

2- Хозяйственное право. Регулирует общественные отношения в сфере хозяйственного и имущественного оборота. Хозяйственное право существенно дополняет и конкретизирует гражданское право.

3. Жилищное право. Регулирует общественные отношения, возникающие в жилищной сфере. Жилые строения относятся к категории недвижимого имущества, приобретение или отчуждение которого также регулируется нормами гражданского права.

4. Земельное право. Регулирует отношения, связанные с использованием и охраной земли.

5. Семейное право. Регулирует имущественные и некоторые неимущественные отношения между супругами, родителями и детьми, а также другими членами семьи.

6. Таможенное право. Регулирует отношения, складывающиеся в ходе перемещения товаров, граждан, транспортных средств через таможенную границу государства.

Определяющая роль гражданского права по отношению к указанным отраслям права состоит в том, что в случае пробелов в законодательстве какой-либо из этих отраслей применяются нормы гражданского права.

Близкими к административному праву можно считать **финансовое право, банковское право, налоговое право** и др. В основном объектами этих отраслей права являются деньги. Но в отличие от гражданского права, в котором государство не вмешивается в действия лиц по перераспределению имущества, в перечисленных отраслях права применяются административные методы регулирования. Например, согласно нормам финансового права, государство определяет размер бюджета и распределяет его.

Второй уровень уголовного права представлен **уголовно-исполнительным правом**, нормы которого регулируют отношения, связанные с осуществлением правосудия по уголовным делам, определяют порядок отбывания осужденными уголовного наказания.

Третий уровень указанных основных отраслей права представлен следующими отраслями процессуального права: **1) гражданское и арбитражное процессуальное право; 2) административно-процессуальное**

право; 3) *уголовно-процессуальное право*. Отрасли процессуального права регулируют порядок судопроизводства по гражданским, административным и уголовным делам.,

Существует традиция разделять отрасли системы права на *частное право* и *публичное право*. К частному праву относят отрасли права, которые призваны обеспечивать интересы отдельных граждан или организаций: гражданское право, трудовое право, жилищное право, семейное и другие отрасли права. К публичному праву обычно относят конституционное право. Подобное разделение отраслей права носит условный характер.

Отдельно от всех отраслей права стоит **международное право**, которое также подразделяется на частное и публичное. Нормы международного права регулируют взаимоотношения между государствами, а также между гражданами разных государств.

Представленный вариант системы права не единственный. В других вариантах дается иное представление о связях между отраслями права. Но это не отражается на содержании отраслей права, которые выделяются по трем основным признакам:

- а) по предмету - *что* регулируется;
- б) по методу - *как* регулируется;
- в) по наличию специальных нормативных актов - *чем* регулируется.

По самым скромным подсчетам в системе российского права более двадцати отраслей права

Понятие "*система законодательства*" близко к понятию "*система права*". Иногда эти понятия отождествляют. В то же время система права и система законодательства не совпадают по содержанию. Система права - более широкое понятие, чем система законодательства. Например, если уголовное законодательство - это совокупность всех нормативно-правовых актов, регулирующих общественные отношения, входящие в компетенцию уголовного права, то собственно уголовное право, как отрасль системы права, охватывает как уголовное законодательство, так и уголовно-правовые отношения. Кроме того, уголовное право - это еще и отрасль научного знания, т. е. теоретическая и учебная дисциплина.

Если система права состоит из отраслей права, то система законодательства представляет собой упорядоченную совокупность источников отраслей права.

Источники отраслей права - официальные государственные документы, в которых закрепляются юридические нормы, призванные регулировать общественные отношения в отдельной отрасли права. В целях упорядочивания и совершенствования правовых норм государство проводит их систематизацию,

что и позволяет говорить о системе законодательства.

Формы систематизации законодательства:

кодификация - деятельность правотворческих органов государства по упорядочиванию, корректировке и переработке действующего законодательства в конкретной области общественных отношений с целью создания нового единого и логически непротиворечивого сводного нормативного акта. Обычно выделяют три вида кодифицированных актов: 1) основы законодательства; 2) кодексы; 3) уставы (положения). Наиболее распространенный вид - кодексы (например, Гражданский кодекс, Семейный кодекс, Уголовный кодекс и т. п.). Кодифицированные акты рассчитаны на длительное регулирование общественных отношений. Их принятие представляет собой шаг вперед в развитии законодательства;

инкорпорация в отличие от кодификации представляет собой объединение действующих нормативных актов в сборники путем их репродуцирования, т. е. без их переработки. Инкорпорация бывает:

а) *хронологической*, когда нормативные акты в сборниках расположены в зависимости от времени их принятия (например, "Собрание актов Президента и Правительства");

б) *систематической*, когда принятые, например, за истекший месяц нормативные акты группируются в сборниках по предметному признаку, т. е. по отраслям права.

Инкорпорация может быть официальной и неофициальной. *Неофициальная инкорпорация* - это внешняя обработка законодательства в целях создания справочников, сборников для отдельных категорий специалистов, работающих на предприятии, в учреждении, организации. На эти сборники нельзя ссылаться в процессе правотворчества и применения права.

Иногда выделяют еще одну форму систематизации законодательства **консолидацию**. Это объединение нескольких нормативно-правовых актов, действующих в одной и той же области общественных отношений, и единый сводный нормативно-правовой акт без изменения содержания. По форме консолидация близка к систематической инкорпорации, так как ничего нового в регулирование общественных отношений не вносит, но по сути консолидация близка к кодификации, так как консолидированный акт является сводным нормативным актом. Обычно консолидация законодательства используется там, где нет необходимости или возможности кодификации.

Каждая отрасль права имеет свою систему законодательства, т. е. систему источников права. Система законодательства также подразделяется на отрасли законодательства. Обычно выделяют три отрасли законодательства:

1. *Отраслевое законодательство*. Содержит нормы только одной отрасли права. Например, трудовое законодательство содержит нормы только трудового права.

2. *Внутриотраслевое законодательство*. Содержит нормы лишь определенной части отрасли права. Например, в составе гражданского права можно выделить авторское законодательство, законодательство о предпринимательстве и другие, которые являются внутриотраслевым законодательством, так как регулируют отдельные области гражданско-правовых отношений.

3. *Комплексное законодательство* (встречается редко). Содержит нормы, относящиеся к ряду отраслей, но входящие в отдельную самостоятельную отрасль права. Например, военное законодательство содержит частично нормы административного права и нормы ряда других отраслей права.

Таким образом, отрасль законодательства по форме может совпадать с отраслью права, но по содержанию отрасль законодательства уже, чем отрасль права.

3. Как было отмечено, непосредственным итогом правового регулирования и конечным результатом действия права является правопорядок. Правопорядок основан на строгом и полном соблюдении законов всеми гражданами, т. е. на их правомерном поведении. Антиподом правомерного поведения является правонарушение.

Правонарушение представляет собой противоправное деяние (действие или бездействие), которое представляет определенную опасность для общества.

Признаки правонарушения. Первым признаком правонарушения является *общественная опасность*. Она выражается не только в причинении вреда другому или другим лицам, но и в самой возможности причинения вреда.

Вторым признаком правонарушения является *противоправность*. Противоправным считается *действие*, запрещенное законом, или *бездействие*, если лицо должно было совершить определенные действия, предусмотренные законом, но не совершило.

Третьим признаком правонарушения является *виновность*. Это значит, что правонарушением признается деяние, совершенное по вине конкретного лица, которое осознает, что совершает неправомерное действия и руководит своими поступками. (Понятие и формы вины подробно рассматриваются в лекции по уголовному праву.) Данный признак указывает на то, что понятие правонарушения применимо только к дееспособным лицам.

Четвертым признаком правонарушения является *наказуемость*. Это значит, что правонарушение влечет за собой применение мер

государственного воздействия к лицам, совершившим неправомерное деяние.

Таким образом, правонарушение - *общественно опасное виновное действие или бездействие, которое противоречит нормам права, причиняет вред другим лицам и влечет за собой юридическую ответственность.*

Ниды правонарушений. По степени общественной опасности правонарушения подразделяются на два вида: проступки и преступления.

Проступки характеризуются меньшей степенью общественной опасности. К ним относятся административные и дисциплинарные проступки.

Административные проступки - правонарушения, посягающие на установленный законом порядок в сфере исполнительно-распорядительной деятельности, а также посягающие на общественный порядок и спокойствие граждан.

Дисциплинарные проступки - правонарушения, совершаемые в сфере служебных отношений. Как правило, это деяния, посягающие на установленный распорядок деятельности определенных групп людей: работающих, учащихся, военнослужащих и т. д.

Гражданские правонарушения - правонарушения, совершаемые в сфере имущественных и связанных с ними неимущественных отношений, выражающиеся в причинении вреда, невыполнении обязательств по договору, нарушении авторских прав и т. д.

Преступления - правонарушения, отличающиеся большой степенью общественной опасности, влекущие за собой применение мер уголовного наказания. Поэтому понятие преступления относится к компетенции уголовного права.

Особую группу правонарушений составляют *процессуальные правонарушения*. Они связаны с нарушением гражданами или государственными органами интересов правосудия или процессуальных прав одной из сторон, с которой правонарушитель состоит в правоотношении.

Можно выделить также *международные правонарушения*. Это противоречащие нормам международного права деяния субъектов международного права, приносящие ущерб или нарушающие права другого аналогичного субъекта. Международные правонарушения подразделяются на *международные деликты* (например, нарушение международных торговых обязательств) и *международные преступления* (международный терроризм, геноцид, военная агрессия и т. д.).

Квалификация правонарушений представляет собой процедуру, в рамках которой необходимо ответить на четыре вопроса:

1. На какую область общественных отношений направлено неправомерное деяние?

2. Имеется ли причинная связь между противоправным деянием и наступившими вредными последствиями?

2. Является ли лицо, совершившее неправомерное деяние, деликтоспособным (дееспособным)?

3. Является ли лицо, совершившее правонарушение, виновным, и если да, то какова степень и форма его вины?

Ответив на эти вопросы, можно определить основные параметры правонарушения, которые называются юридическим составом правонарушений. Элементами состава правонарушений являются: *объект правонарушения; объективная сторона; субъект правонарушения; субъективная сторона.*

Таким образом, квалификация правонарушений есть не что иное, как определение элементов их юридического состава. (Наибольшую значимость определение элементов состава правонарушения имеет при квалификации преступлений, поэтому подробный анализ указанных элементов. предлагается в лекции по уголовному праву.)

Юридическая ответственность. Совершение тем или иным лицом противоправного виновного деяния, содержащего признаки правонарушения, является основанием привлечения к юридической ответственности. Юридическая ответственность является средством, которое блокирует или предотвращает противоправное поведение и стимулирует общественно полезные действия людей в сфере правового регулирования. В широком смысле юридическая • ответственность понимается как отношение лица к обществу, государству и другим лицам с позиции осознанного выполнения своих обязанностей перед ними. В более узком, специально смысле, юридическая ответственность понимается как реакция государства на совершенное правонарушение. Реализация юридической ответственности на практике означает применение к правонарушителю мер государственного воздействия, содержащихся в санкциях правовых норм.

Признаки юридической ответственности:

1. Содержание юридической ответственности составляет *государственное принуждение*, в котором государство в лице его компетентных органов выступает как уполномоченная сторона, а правонарушитель – как обязанная.

2. Юридическая ответственность характеризуется определенными *лишениями, которые виновный обязан претерпеть*. Лишение правонарушителя определенных благ является объективным свойством ответственности. Другими словами, юридическая ответственность представляет для правонарушителя юридическую обязанность, которой для него до

правонарушения не существовало (например, обязанность уплатить штраф, неустойку, возместить причиненный ущерб и т. д.).

Юридическая ответственность *наступает только за совершившее правонарушение*. Это значит, что не подлежит юридической ответственности лицо, заявившее о намерении совершить правонарушение, но не совершившее его. Аналогичным образом юридическая ответственность не применяется за неоконченное правонарушение, если оно не повлекло за собой причинение вреда. В юридической науке идут споры, какое правонарушение считать совершившимся. В необходимых случаях этот факт может устанавливаться в судебном порядке.

4. *Применение мер юридической ответственности возможно лишь при соблюдении норм процессуального права* (гражданско-процессуального права, уголовно-процессуального права, процессуальных норм, содержащихся в законодательстве об административных правонарушениях).

Юридическая ответственность является лишь одним из видов государственного принуждения. Наряду с юридической ответственностью к мерам государственного принуждения относятся:

принудительно-обеспечительные меры (обыск, выемка, наложение ареста на имущество);

меры защиты (принудительное взыскание алиментов, признание гражданско-правовой сделки недействительной, обязанность выполнения решений суда о восстановлении на работе незаконно уволенного работника и др.).

Виды юридической ответственности соответствуют названиям отраслей права, за нарушение норм которых предусмотрены соответствующие санкции. Обычно выделяют следующие виды юридической ответственности:

1 *Административная ответственность* выражается в применении к правонарушителям мер административного воздействия (от предупреждения до административного ареста).

2 *Дисциплинарная ответственность* наступает вследствие нарушения дисциплины (трудовой, воинской, учебной и т. п.). Основными дисциплинарными мерами являются замечание, выговор, увольнение с работы, исключение студента из вуза за систематическую неуспеваемость или за утрату связи с вузом, назначение вне очереди наряда по службе и др.).

3. *Материальная ответственность* заключается в возмещении имущественного вреда, причиненного в результате неправомерных действий лица во время исполнения им своих служебных обязанностей. Как материальная, так и дисциплинарная ответственность применяется в основном в трудовом праве.

4 *Гражданско-правовая ответственность* наступает при нарушении имущественных и некоторых личных неимущественных прав граждан и организаций. Данный вид ответственности реализуется в установленных законом или договором мерах воздействия, влекущих для правонарушителя невыгодные последствия имущественного характера (например, возмещение убытков, уплата неустойки, возмещение вреда и др.). Цель гражданско-правовой ответственности - восстановление нарушенных имущественных прав.

5. *Уголовная ответственность* применяется к лицам, совершившим преступление.

Дисциплинарная и материальная ответственность в основном применяются во внесудебном порядке. Административная ответственность может применяться и по решению суда. Гражданско-правовая и уголовная ответственность применяется только в судебном порядке.

Более подробно виды юридической ответственности рассмотрены в соответствующих лекциях по конкретным отраслям права.

3) отношения по охране правопорядка, поскольку регуляция этих отношений важна с точки зрения обеспечения общественной безопасности и устранения угрозы развала государства.

Невозможно дать исчерпывающий перечень общественных отношений, подлежащих в обязательном порядке регуляции со стороны государства, так как общество в ходе своего развития порождает новые социальные связи. Право включать в этот перечень или исключать из него те или иные отношения принадлежит законодательным органам государства. Поэтому граница между сферой законодательного регулирования и сферой возможного регулирования достаточно гибкая и открытая. Столь же гибкая грань между сферой правового регулирования и всеми остальными общественными отношениями. Однако, если сфера законодательного регулирования включает в себя всю сферу возможного регулирования, это свидетельствует о тоталитарной форме государственного режима.

2 Основы конституционного права Российской Федерации

2.1 Определяющие понятия конституционного права

1. Конституционное право - это отрасль права, которая устанавливает и закрепляет основы государственного устройства, обеспечивает соблюдение прав человека, регулирует порядок формирования органов государственной власти и принципы их деятельности. Конституционное право является ведущей отраслью по отношению ко всем остальным отраслям права, потому что, во-первых, общественные отношения, которые регулируются нормами конституционного права, выражают наиболее важные стороны деятельности государства; во-вторых, конституционное право, ведущее по своему источнику - конституции; в-третьих, нормы конституционного права определяют основные принципы правового регулирования в целом, так как в конституции содержатся базовые нормы всех отраслей системы права. Эти нормы находят свое развитие и конкретизацию в специальных отраслях права. Именно поэтому считают, что конституционное право составляет ядро системы права.

Предметом конституционного права является система общественных отношений, которые выступают в качестве господствующих отношений в обществе, характеризуют саму природу общества и государства, его политическую, экономическую системы, положение личности в обществе. Таким образом, предметом конституционного права являются:

- 1) отношения, характеризующие основы конституционного строя;
- 2) взаимоотношения личности с обществом и государством (основы правового положения личности, т. е. права и свободы граждан);
- 3) установление основ федеративного устройства и национально-государственных отношений;
- 4) вопросы организации государственной власти и органов местного самоуправления.

Метод конституционного права. Одним из способов конституционно - правового регулирования общественных отношений является метод **обязывания**. Именно в такой форме провозглашается ряд норм конституционного права (например, ст. 58 Конституции РФ: "Каждый обязан сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам"). В конституционном праве известен также метод *дозволения*, применяемый в основном к регулированию статуса граждан или для определения полномочий государственных органов (например, ст. 34 Конституции РФ: "Каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности"). В конституционном праве применяется и метод *запрещения* (например, ст. 50 Конституции РФ: "Никто не может быть

повторно осужден за одно и то же преступление").

Обязывание и запрещение как методы конституционно-правового регулирования осуществляются на основе субординации, т. е. юридического воздействия на основе властно-императивных начал. Метод дозволения осуществляется на основе координации. Этот метод регулирования заключается в том, что субъектам конституционных правоотношений предоставляются права на собственные активные действия в пределах закона.

Субъекты конституционного права:

- 1) граждане;
- 2) предприятия, учреждения, организации (государственные и негосударственные);
- 3) государственные органы;
- 4) органы местного самоуправления;
- 5) общественные объединения;
- 6) территориальные образования.

Источники конституционного права:

- 1) Конституция (Основной Закон);
- 2) федеральные конституционные законы;
- 3) федеральные законы, регулирующие общественные отношения, составляющие предмет конституционного права (например, Закон РФ "О гражданстве Российской Федерации" от 31 мая 2002 года № 62-ФЗ);
- 4) законы субъектов Федерации по вопросам совместного ведения (ст. 72 Конституции РФ);
- 5) подзаконные нормативно-правовые акты (Указы Президента, постановления Правительства и др.), содержащие нормы конституционного права.

Особенности норм конституционного права:

1. Большинство норм конституционного права носит обобщенный характер. Они излагаются на уровне принципов. Например, ст. 2 Конституции РФ: "Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность государства". *

3. Как правило, нормы конституционного права не обладают трехчленной структурой. В них есть гипотеза и диспозиция, но лишь несколько статей Конституции РФ содержат санкцию. Нормы конституционного права обладают высшей юридической силой по отношению к нормам других отраслей права. Они являются нормами прямого действия, т. е. должны применяться непосредственно без подтверждения нормами специальных отраслей права. Исключение составляют нормы международного права,

которые имеют приоритет по отношению к нормам конституционного права с точки зрения свободы личности, прав человека и гражданина.

4. Нормы конституционного права носят учредительный характер, т. е. определяют правовой статус каждого субъекта конституционного права.

Особенность норм конституционного права в том, что применять их могут только государство или муниципальные органы. Граждане могут ими только пользоваться.

Виды норм конституционного права:

1) *нормы-принципы* (содержат наиболее общие положения правового регулирования (например, гл. 1 Конституции РФ);

2) *нормы - исторические справки* (эти нормы содержатся в преамбуле Конституции РФ и указывают на незыблемость существующих отношений);

3) *нормы программно-характера* (эти нормы содержат в себе установки на, перспективу развития общества);

4) *констатирующие нормы* (закрепляют существующие на момент принятия конституции отношения);

5) *устанавливающие нормы* (определяют порядок формирования органов государства и круг их полномочий, а также определяют основные права и свободы граждан).

Конституционно-правовые отношения - это общественные отношения, урегулированные нормами конституционного права или возникшие на их основе связи между субъектами конституционного права. Специфика конституционно-правовых отношений состоит в том, что большинство из них выражает всеобщность прав и обязанностей, т. е. в этих отношениях могут участвовать либо все субъекты конституционного права, либо большие группы людей. Конституционно-правовые отношения образуют основу правового регулирования в сфере политической организации государственной власти.

Конституционно-правовые отношения образуют **систему конституционного права**, состоящую из совокупности правовых институтов, которые располагаются в определенной последовательности и находятся во взаимодействии друг с другом.

Правовой институт конституционного права - это определенная часть конституционных норм, регулирующих отдельные разновидности общественных отношений, составляющих предмет данной отрасли права.

Конституционное право состоит из следующих правовых институтов:

1) государственного и общественного устройства;

2) правового положения личности в обществе (права и свободы граждан);

3) политического многообразия и многопартийности;

5) парламентаризма; президентства;

6) гражданства и др.

Таким образом, система конституционного права характеризуется объективными критериями деления отрасли на отдельные структурные подразделения, в основе которых лежат реальные общественные отношения.

2. Сущность конституции. В каждую историческую эпоху общество имело свою особую структуру социальных связей и специфическое строение образующих его элементов. Общество, взятое в единстве всех его сторон, находящихся во взаимодействии и взаимно влияющих друг на друга, имеет свою конструкцию, т. е. обязательно построено по определенной схеме. Подобная упорядоченная структура социальных связей, составляющих общественную систему на определенном этапе ее исторического развития, есть не что иное, как **фактическая конституция** общества.

Слово "конституция" имеет двоякий смысл. В первом смысле конституция понимается как *строение, конструкция, фигура, телосложение, устройство*. Это и есть фактическая конституция, которая появляется вместе с возникновением самого общества.

Во втором смысле под конституцией понимается *установление, закрепление в письменном виде характера и специфики существующих общественных отношений*. В отличие от фактической конституции это **юридическая конституция**. Таким образом, юридическая конституция есть отражение и закрепление в нормах права фактической конституции общества.

Если существование фактической конституции исчисляется многими тысячелетиями, то возраст юридической конституции гораздо более скромный - всего чуть более двухсот лет. Хотя еще в I - III вв. н. э. в отношении некоторых указов римских императоров употреблялся термин "конституция", но в основном для того, чтобы подчеркнуть особую важность этих указов. Аналогичные акты конституционного (т. е. устанавливающего определенный правовой статус) типа существовали в эпоху средневековья. В 1215 году в Англии была принята "Великая хартия вольностей". Но первые цельные юридические конституции связаны с возникновением буржуазного общества и государства.

Первыми юридическими конституциями являются Конституция США (1787 год) и Конституция Франции (1791 год).

Конституция - это явление общественной жизни. Она в наиболее общем виде выступает как средство упорядочения и регуляции определенной совокупности общественных отношений. Создание первых юридических конституций было вызвано необходимостью законодательного закрепления новых буржуазных отношений, пришедших на смену феодальным, установления

новой системы власти и системы взаимоотношений между людьми (основные права человека, равноправие граждан и т. д.). Но это лишь внешняя характеристика конституции как юридического документа.

По своей сущности конституция представляет собой политический и правовой документ. Как политический документ конституция представляет собой декларацию, провозглашающую основные ценности общества. Как юридический документ конституция является Основным Законом государства. Впервые на это указал Ф. Лассаль в работе "О сущности конституции" (СПб: Изд-во В. Врублевского, 1906). В этой же работе указано, что юридическая конституция обладает двумя свойствами. С одной стороны, она является *реальной*, с другой - *фиктивной*. Реальной юридическая конституция является постольку, поскольку отражает действительное соотношение общественных сил в государстве. Юридическая конституция фиктивна тогда, когда она, неадекватно выражает соотношение политических сил в обществе, т. е. не соответствует фактической конституции. Это происходит тогда, когда юридическая конституция долго не меняется или в нее вовремя не вносятся поправки.

Сущность конституции (здесь и далее имеется в виду юридическая конституция) заключается также в том, что ее возникновение и развитие связано с изменениями определенного соотношения общественных сил. И наоборот, создание новой конституции приводит к движению и изменению общественных сил.

Особенность всех конституций состоит в том, что они всегда содержат в своих текстах как реальные, так и фиктивные положения. Ни одна юридическая конституция в мире не может быть только реальной. Тому есть две причины. Одна - *объективная*, так как в результате постоянного развития общества возникают новые социальные связи и отношения. И даже если какие-то положения на момент принятия конституции были реальными, то со временем они становятся фиктивными. Законодатель не может заранее предугадать будущие векторы социального развития и отразить их в тексте конституции. Другая причина фиктивности конституции - *субъективная*. Это значит, что законодатель сознательно закладывает в текст конституции положения программного характера, т. е. то, чего еще нет в реальной жизни, но что должно быть и к чему надо стремиться. Иными словами, любая юридическая конституция представляет собой программу дальнейшего движения общества вперед, определяя его цели и задачи. Чем больше конституция содержит подобных фиктивных положений, тем в большей степени она является политическим, а не юридическим документом.

В юридической литературе имеется множество определений конституции.

Общая суть их сводится к тому, что в идеале *конституция представляет собой Основной Закон государства, выражающий действительное соотношение общественных сил на определенном этапе исторического развития.*

Политико-правовые свойства конституции:

1. Конституция - это единый нормативно-правовой акт, а не свод законов. Хотя иногда функцию конституции выполняет определенная совокупность законов (например, в Великобритании).

Принятие новой конституции означает не окончание, а дальнейшее продолжение процесса нормотворчества, который приобретает четкую правовую основу. Конституция является нормативной базой этого процесса. После принятия новой конституции в государстве все законы, противоречащие положениям конституции, объявляются юридически ничтожными и не могут вызывать юридических последствий. Это свойство еще раз подтверждает положение о том, что конституция является Основным Законом государства.

3. Как Основной Закон Конституция РФ обладает верховенством. Это значит, что в рамках государства нет ни одного акта, который по юридической силе превосходил бы конституцию или имел бы с ней одинаковое правовое значение. Особое значение это свойство конституции приобретает в условиях федеративного государства, в состав которого входят субъекты, имеющие собственные конституции. Обычно в конституции федеративного государства оговариваются способы обеспечения ее верховенства. Упор при этом делается на политические способы, а именно:

а) политические консультации федеральных органов власти и органов субъектов федерации;

б) принятие федеральными органами актов по отмене конституционных норм субъектов федерации, вступающих в противоречие с федеральной конституцией;

в) решение органов конституционного надзора (конституционного суда) по отмене неконституционных актов. Силовые способы подавления сепаратизма в федеральных конституциях, как правило, не предусмотрены.

4. Конституция обладает таким свойством, как легитимность, проявляющуюся в двух аспектах:

а) конституция должна исходить от соответствующих органов, которые вправе принимать конституцию;

б) в конституции должны закрепляться согласованные интересы и воля всех социальных групп, наций, народностей, образующих общество. Именно в этом смысле конституция должна рассматриваться как средство достижения и поддержания гражданского мира и согласия в обществе, а не

как орудие классовой и политической борьбы.

5. Конституция только тогда может быть актом прямого действия (т. е. ее нормы могут непосредственно применяться независимо от того, имеются ли конкретные законы, детализирующие положения конституции), когда она в большей степени является юридическим, а не политическим документом.

6. Важным свойством конституции как нормативно-правового акта является ее стабильность, устойчивость. Все другие законы могут часто меняться. Стабильность конституции состоит в том, что она рассчитана на длительный период, в течение которого нормы конституции являются устойчивыми, так как отражают коренные, основополагающие отношения в обществе. Стабильность конституции обеспечивается также особым, усложненным порядком внесения дополнений, поправок и изменений в ее текст.

7. Конституция в силу особой значимости является единственным нормативно-правовым актом, который может разрабатываться и приниматься всенародно, т. е. путем всеобщего, прямого и тайного голосования населения государства (путем проведения референдума). История развития отечественного конституционализма. Практика социальной жизни показала, что создание юридических конституций возможно двумя путями:

1) когда полностью меняется ведущая социальная сила общества (это связано прежде всего с совершением социальной революции, в результате которой на место одного класса приходит другой господствующий класс);

2) конституция может приниматься тогда, когда социальные группы находятся в состоянии сотрудничества или борьбы. В этом случае наступает компромисс между классами, партиями и иными социальными группами.

В условиях российской государственности нашли отражение как первый, так и второй путь создания и принятия конституции. Долгий период своей истории Российское государство не знало конституции как Основного Закона. Монархическая форма правления не нуждалась в конституционном регулировании общественных отношений до тех пор, пока не созрели для этого социальные предпосылки.

Первой Конституцией России явилась Конституция РСФСР, принятая 5 июля 1918 года. Ее создание было вызвано необходимостью законодательного закрепления победы нового общественного строя. Конституция устанавливала социалистические принципы организации государственной власти (провозглашение диктатуры пролетариата, создание системы съездов Советов рабочих, крестьянских и солдатских депутатов и т. д.). Она также определяла задачи экономического развития общества (ликвидация частной

собственности на землю, установление общественной собственности на средства производства). Конституция 1918 года выполняла в большей степени роль политической декларации, а не Основного Закона государства. В дальнейшем порядок разработки и принятия конституций России был связан с принятием и развитием конституций СССР.

Первая Конституция СССР была принята в 1924 году. Она отразила факт образования союза наций, что означало образование общесоюзной федерации. В структуру Конституции СССР от 1924 года, вошли два документа: 1) Декларация об образовании СССР; 2) Договор об образовании СССР. Эта Конституция уже не содержала положений о сущности государства и диктатуре пролетариата.

Вторая Конституция РСФСР была принята в 1925 году. Она юридически закрепила факт вхождения РСФСР в состав СССР и определила круг вытекающих из этого последствий.

Вторая Конституция СССР была принята в 1936 году. Она провозгласила окончательную победу социализма в Советском Союзе, отразила изменения в структуре государственной власти, упразднила съезды Советов, объявив высшим органом государственной власти Верховный Совет. Конституция содержала обширный перечень демократических прав и свобод, а также условия их реализации. Но во многих положениях эта Конституция была фиктивна, так как вопросы демократии отражались в ней в отрыве от реальной жизни и не соответствовали действительному положению прав человека, которые грубо попирались.

Третья Конституция РСФСР была принята в 1937 году. Она практически дублировала Конституцию СССР 1936 года. В отличие от союзной Конституции она содержала лишь незначительные изменения с учетом республиканского статуса РСФСР.

Третья Конституция СССР была принята 7 октября 1977 году. Это последняя советская Конституция. Она провозгласила построение в СССР развитого социализма и общенародного государства, а также образование единой социальной общности - "советский народ". В Конституции нашли свое дальнейшее развитие демократические права и свободы граждан, но она не содержала гарантий обеспечения этих прав. Эта конституция, как и предыдущие, носила противоречивый характер. С одной стороны, в ней закреплялись принципы народовластия, свободное, всестороннее развитие личности, с другой - провозглашалась руководящая роль одной партии (ст. 6 Конституции СССР), безраздельное господство государственной собственности, трудовая обязанность для всех граждан и т. д.

Четвертая Конституция РСФСР принята в 1978 году. Она зеркально

отражала союзную Конституцию. Следует отметить, что таким же образом разрабатывались и принимались все конституции республик в составе СССР.

К концу 80-х годов назрела необходимость обновления Конституции СССР, что было обусловлено следующими основными причинами:

1) демократизация политической системы, отказ от авторитарных форм политического властвования и провозглашение общедемократических принципов разделения властей, многопартийности, политического и идеологического плюрализма;

2) формирование новой экономической системы, переход от планово - директивной к рыночной экономике;

3) изменение социально-классовой структуры общества, возникновение новых социальных групп и классов (например, класса предпринимателей).

Все это свидетельствует о том, что в конце 80-х - начале 90-х годов в нашем обществе сложилась новая фактическая конституция. Юридические конституции образца 1977 - 1978 гг. все больше становились фиктивными. Это потребовало осуществления конституционной реформы.

2.2. Этапы конституционной реформы в Российской Федерации.

Первый (с 1989 года по июнь 1990 года, т. е. по окончании работы I съезда народных депутатов РСФСР). С этого периода начали вноситься существенные изменения в Конституцию РСФСР. Например, вместо единого Верховного Совета была образована двойная система высших органов власти: съезд народных депутатов и Верховный Совет (депутаты избирались населением, * члены Верховного Совета - съездом).

На I съезде народных депутатов РСФСР был поставлен вопрос о принятии новой конституции и была создана конституционная комиссия. 12 июня 1990 года Верховным Советом Российской Федерации была принята Декларация о государственном суверенитете РСФСР. Это документ конституционного значения. В нем была поставлена задача укрепления самостоятельности России в рамках Союза ССР. В дальнейшем конституционное развитие Российской Федерации происходило в соответствии с принципами и целями, провозглашенными этой декларацией.

Второй этап (июнь 1990 года - декабрь 1991 года). В Конституцию была внесена новая глава "О Президенте РСФСР", которая учреждала институт президентства и порядок избрания президента. Конституция наполнилась новыми положениями о развитии местного самоуправления (были разделены полномочия между областными (краевыми) органами государственной власти и городскими (районными, поселковыми) органами местного самоуправления). В этот период начался процесс свертывания действия союзной Конституции, так как СССР все больше обретал черты

конфедеративного государства. В связи с этим был разработан проект нового союзного договора, который предусматривал сохранение СССР на конфедеративных началах. Принять этот договор не удалось. Однако и после августа 1991 года процесс реорганизации союзного государства не прекращался. В декабре 1991 года на V съезде народных депутатов СССР в действующую союзную Конституцию были внесены изменения, определяющие принципы конфедеративного устройства Союза. Эти изменения по сути предопределили судьбу Конституции СССР, которая фактически прекратила свое действие как конституция федеративного государства.

8 декабря 1991 года было заключено Соглашение трех бывших союзных республик (России, Украины и Белоруссии) о создании Содружества Независимых Государств. С этого момента Конституция СССР полностью прекратила свое действие. (Это было фактическое прекращение, а не юридическое, так как не был принят какой-либо правовой акт о прекращении действия этой Конституции.)

Третий этап (декабрь 1991 года - сентябрь 1993 года). Несмотря на прекращение действия Конституции СССР, Конституция РСФСР 1978 года продолжала свое действие. На этом этапе встала задача формирования новой российской государственности как абсолютно независимого субъекта международного права. Россия становилась правопреемницей СССР. В Конституцию 1978 года были включены новые положения о развитии судебной власти в соответствии с принципом разделения властей. Были образованы Конституционный Суд Российской Федерации, система арбитражных судов, а также была введена процедура присяжных заседателей для судов общей юрисдикции. РСФСР была переименована в Российскую Федерацию, приняты новый Герб, Гимн и Флаг Российской Федерации. Всего в Конституцию было внесено более 100 новых статей и поправок. Стало очевидным, что от прежней Конституции почти ничего не осталось, а значит, принятие новой Конституции становилось требованием времени. С апреля 1993 года началась разработка проектов новой Конституции Российской Федерации. По поручению Президента Конституционная Комиссия съезда народных депутатов России разработала официальный проект новой Конституции. Однако у Президента он вызвал возражения, так как проект предполагал установление в Российской Федерации республиканской формы правления парламентского типа. Кроме того, группой депутатов съезда был разработан неофициальный проект новой Конституции, который носил просоветский характер. В этих условиях Президентом было сформировано Конституционное Собрание для создания альтернативного проекта

Конституции. В представленных проектах проявились противоречия между исполнительной и законодательной властью, что стало причиной конституционного кризиса, который достиг своего апогея в середине сентября 1993 года.

Четвертый этап (сентябрь - декабрь 1993 года). На основании Указа Президента РФ "О поэтапной конституционной реформе в Российской Федерации" от 21 сентября 1993 года № 1400 (в ред. от 24 декабря 1993 года) начался процесс формирования новых органов государственной власти. В соответствии с этим Указом было отменено действие целого ряда конституционных норм, объявлено о роспуске и упразднении съезда Советов, дано указание о разработке нового проекта Конституции РФ и определена дата проведения референдума о принятии Конституции РФ. Согласованный проект Конституции был разработан на Конституционном Собрании, в котором участвовали лидеры крупных партий и движений, а также представители всех субъектов Российской Федерации. Этот проект Конституции был вынесен на всенародное голосование 12 декабря 1993 года и принят большинством голосов участвовавших в референдуме граждан.

С теоретической точки зрения можно спорить о легитимности Указа Президента РФ "О поэтапной конституционной реформе в Российской Федерации" и о правомерности действий соответствующих государственных органов в период сентября - октября 1993 года, но с практической точки зрения эти споры лишены всякого смысла, так как Конституция РФ 1993 года узаконила факт создания новых властных структур, юридически закрепила форму государственного правления, основы государственного устройства и форму политического режима в Российской Федерации. Мы должны исходить из того, что Конституция РФ, принятая 12 декабря 1993 года, является действующим Основным Законом государства и выполнение конституционных норм есть главная обязанность всех граждан и органов государственной власти.

3. Характеристика и структура Конституции Российской Федерации.

Принятие новой Конституции Российской Федерации было предопределено логикой развития общественно-политической ситуации в России в последние годы. При разработке проекта новой Конституции РФ предполагалось, что она будет иметь характер Основного Закона государства переходного периода от тоталитаризма к правовому государству. Поэтому, хотя правовое государство в России еще не создано, ст. 1 Конституции РФ провозглашает Россию демократическим правовым государством. Данное положение носит не просто программный (перспективный) характер, но задает параметры дальнейшего развития всей совокупности общественных

отношений в России.

В связи с этим гл. 1 Конституции РФ 1993 года называется "Основы конституционного строя". *Конституционный строй* - это система господствующих в обществе и закрепленных в Основном Законе государства экономических, правовых и политических отношений, характеризующих принципы организации и деятельности государственной власти, устанавливающая основные права и свободы граждан как высшую ценность.

2.3 Принципы конституционного строя Российской Федерации означают:

1. Принцип демократизма: любое государство, стремящееся стать правовым, непременно должно иметь демократический характер (ст. 1 Конституции РФ).

2. Принцип приоритета прав и свобод гражданина: "человек, его права и свободы являются высшей ценностью", и государство обязано признавать, соблюдать и защищать эти ценности (ст. 2 Конституции РФ).

3. Принцип народовластия: "единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ" (ст. 3 Конституции РФ). В силу этого принципа обеспечивается, во-первых, народовластие как основное выражение государственной власти в целом, во-вторых, суверенитет Российского государства как юридическое выражение народного суверенитета.

4. Принцип федерализма: целостность и неприкосновенность территории России не может быть поставлена под сомнение в связи с ее федеративным устройством (ст. 4 Конституции РФ). Согласно этому принципу все законы и иные правовые акты субъектов Российской Федерации не могут противоречить федеральным законам (ст. 5 Конституции РФ). Принцип федерализма также означает, что лица, имеющие российское гражданство, пользуются одинаковыми правами и имеют равный объем обязанностей независимо от территории проживания, национальной принадлежности и вероисповедания (ст. 6 Конституции РФ).

5. Принцип закрепления Российской Федерации в качестве социального государства: основным направлением деятельности государства должно быть создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека (ст. 7 Конституции РФ).

6. Принцип единства экономического пространства устанавливает единое экономическое пространство на всей территории Российской Федерации, разрешает свободное перемещение товаров и финансовых средств в пределах государственных границ России. Этот принцип также провозглашает

множественность форм собственности при их равной юридической защите (ст. 8 Конституции РФ). Одним из отражений этого принципа является признание права частной собственности, в том числе и на землю (ст. 9 Конституции РФ).

Принцип разделения государственной власти: в Российской Федерации существует три ветви государственной власти (законодательная, исполнительная и судебная), которые выполняют свои функции самостоятельно соответствующими органами государственной власти: Федеральным Собранием, Правительством, Конституционным, Верховным и Высшим Арбитражным судами (ст. 10 и 11 Конституции РФ). При этом закрепляется наличие президентской власти. Являясь главой государства, Президент Российской Федерации обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти (ст. 80 Конституции РФ). Согласно данному принципу гарантируется и признается самостоятельность местного самоуправления, органы которых не входят в систему органов государственной власти (ст. 12 Конституции РФ).

8. Принцип политического и идеологического многообразия: в Российской Федерации разрешены создание и деятельность любых общественных объединений, кроме запрещенных законом. Никакая идеология не может устанавливаться в качестве государственной и обязательной (ст. 13 Конституции РФ).

9. Принцип закрепления Российской Федерации в качестве светского государства провозглашает свободу совести и вероисповеданий, запрещает устанавливать или навязывать населению какие-либо религиозные вероучения в качестве официальной государственной религии (ст. 14 Конституции РФ). Согласно этому принципу государство не должно вмешиваться в деятельность законных религиозных объединений и не может поручать им выполнение каких-либо государственных функций.

Конституция Российской Федерации 1993 года широко определяет правовой статус человека и гражданина. Этому посвящена гл. 2 Конституции РФ (ст. 17 - 64). Поскольку соблюдение и защита прав и свобод человека является одним из основных принципов правового государства, данная глава Конституции РФ занимает центральное место и по сути включает в себя Декларацию прав и свобод человека и гражданина, принятую Верховным Советом Российской Федерации 22 ноября 1991 года, которая полностью соответствует всем международным актам о защите прав и свобод человека.

В Конституции Российской Федерации 1993 года прежде всего закрепляются **личные права и свободы** граждан: право на жизнь (ст. 20); право на личную неприкосновенность (ст. 22); право на личную и семейную тайну,

защиту своей чести и доброго имени (ст. 23); неприкосновенность жилища (ст. 25); право свободного выбора места жительства, пользования родным языком (ст. 26, 27): Конституция Российской Федерации также закрепляет право граждан на судебную защиту; получение квалифицированной юридической помощи, пользование помощью адвоката (ст. 45 - 48).

В Конституции Российской Федерации существенно расширены гарантии защиты граждан от судебного произвола. Ст. 49 Конституции закрепляет принцип презумпции невиновности, согласно которому любое лицо считается невиновным в совершении преступления до тех пор, пока его вина не будет доказана и установлена вступившим в законную силу приговором суда. Ст. 21 Конституции запрещает применение пыток, насилия и жестокого или унижающего человеческое достоинство обращения.

Конституция Российской Федерации содержит важные процессуальные нормы, касающиеся уголовного и гражданского законодательства (ст. 50 - 54).

Во второй главе Конституции Российской Федерации также закрепляются необходимые *политические права и свободы* граждан: свобода слова, печати, собраний, митингов, демонстраций (ст. 28 - 30); избирательные права (ст. 32, 60).

Экономические права и свободы граждан закреплены в ст. 34 - 35 Конституции Российской Федерации. В этих статьях провозглашаются юридические гарантии свободы не запрещенной законом экономической деятельности, предпринимательства и добросовестной конкуренции. В ст. 35 Конституции провозглашается право частной собственности на имущество, которого никто не может быть лишен, иначе как по решению суда. Ст. 36 Конституции конкретизирует ст. 9, закрепляя право частной собственности на землю и природные ресурсы. Свободное распоряжение способностью к труду, гарантии юридической защиты трудовых прав граждан содержатся в ст. 37 Конституции РФ.

Важное место в Конституции Российской Федерации занимают *социальные права* граждан. В Конституции каждому гарантируется социальное обеспечение по возрасту, инвалидности и в иных случаях (ст. 39); защита государством материнства и детства (ст. 38); право каждого человека на жилище (ст. 40); право на бесплатную медицинскую "помощь за счет средств страховых взносов (ст. 41); право на бесплатное общее и среднее профессиональное образование, а также право получения высшего образования на конкурсной основе (ст. 43); право на проживание в благоприятной для здоровья экологически чистой окружающей среде (ст. 42); и другие права.

Важным положением в Конституции РФ является разрешение граж-

данам защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом. Граждане для защиты своих прав могут обращаться в суд, использовать средства массовой информации, создавать комитеты (общественные объединения) в свою защиту и даже могут использовать право необходимой обороны, если их жизнь и здоровье подвергаются непосредственной опасности. Государство в свою очередь в соответствии со ст. 61 - 63 Конституции РФ гарантирует гражданам Российской Федерации защиту и покровительство как на своей территории, так и за ее пределами. При этом наличие двойного гражданства (ст. 62 Конституции РФ) у гражданина Российской Федерации не умаляет его прав и свобод и не освобождает от обязанностей, вытекающих из российского гражданства.

Главной обязанностью граждан Российской Федерации является соблюдение законов и норм, закрепленных во всех отраслях права. К числу конституционных обязанностей граждан также относятся: своевременная уплата законно установленных налогов и сборов (ст. 57 Конституции РФ); обязанность сохранять природу и окружающую среду (ст. 58); обязанность защищать Отечество (ст. 59); обязанность родителей заботиться о детях, а равно обязанность совершеннолетних детей заботиться о нетрудоспособных родителях (ст. 38); и ряд других обязанностей. Устанавливая для граждан обязанность защиты Отечества, ст. 59 Конституции предоставляет право замены несения военной службы на альтернативную гражданскую службу. Во второй главе Конституции Российской Федерации содержится перечень условий, при которых в соответствии с федеральным конституционным законом могут устанавливаться *ограничения прав и свобод граждан* (ст. 55). Ст. 56 Конституции РФ разъясняет, в каких целях на всей территории Российской Федерации или в ее отдельных областях может вводиться чрезвычайное положение, а также содержит перечень прав и свобод, которые не подлежат ограничению в условиях чрезвычайного положения.

В целом вторая глава Конституции Российской Федерации не дает исчерпывающего перечня прав и свобод граждан. Однако отсутствие в Конституции Российской Федерации тех или иных общепризнанных в международных пактах и договорах прав и свобод не умаляет и не отрицает их. Тем более, что в соответствии с п. 4 ст. 15 Конституции Российской Федерации, если международным договором Российской Федерации установлены иные правила, чем предусмотрено законом, то применяются правила международного договора.

Конституция Российской Федерации 1993 года состоит из двух разделов.

В первом разделе кроме рассмотренных глав содержатся главы, посвященные федеративному устройству России (гл. 3); Президенту Российской Федерации (гл. 4); Правительству Российской Федерации (гл. 5);

Федерации (гл. 4); Федеральному Собранию РФ (гл. 5); Правительству Российской Федерации (гл. 6); Судебной власти и судебной системе РФ (гл. 7); местному самоуправлению в Российской Федерации (гл. 8).

Гл. 1 и 2 Конституции Российской Федерации имеют определяющее значение для нормального функционирования государства и обеспечения его стабильности. Именно поэтому для пересмотра положений этих глав разработан особый порядок, предусмотренный в ст. 135 гл. 9 Конституции РФ. А именно: если за внесение изменений в указанные главы проголосует не менее трех пятых голосов от общего числа депутатов Государственной Думы и членов Совета Федерации, то в соответствии с федеральным конституционным законом будет созвано Конституционное Собрание. Затем, если Конституционное Собрание двумя третями голосов выскажется за внесение изменений в первую и вторую главы Конституции РФ, то эти поправки выносятся на всенародное голосование. И лишь когда за изменения и поправки к указанным главам проголосует более половины избирателей, принявших участие в голосовании (при условии, что в голосовании приняло участие более половины избирателей), тогда поправки будут считаться принятыми. Аналогичным образом могут вноситься поправки в гл. 9 Конституции Российской Федерации. Для разработки и принятия проекта новой Конституции предусмотрен такой же порядок. В отношении других глав Конституции Российской Федерации предусмотрен иной порядок пересмотра содержащихся в них положений (ст. 136 Конституции РФ).

Второй раздел Конституции Российской Федерации содержит заключительные и переходные положения. Эти положения содержат правила о порядке и сроках замены действовавших конституционных институтов и органов государственной власти на другие, в соответствии с требованиями Конституции РФ. Необходимость переходных положений следует из того, что Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 года предусматривает коренную ломку существовавших до ее принятия общественных отношений. Процесс этот требует времени и сопряжен с изменениями общественного сознания. Поэтому переходные положения предусматривают период, когда нормативно-правовые акты, принятые до вступления в силу Конституции РФ 1993 года, будут обладать юридической силой и применяться в той части, которая не противоречит Конституции Российской Федерации.

3 Основы трудового права

3.1. Понятие, предмет, метод, источники, принципы и функции трудового права

Трудовое право - это отрасль права, которая регулирует порядок возникновения, действия и прекращения трудовых отношений, определяет режим совместного труда работников, устанавливает меру охраны труда и порядок рассмотрения трудовых споров. Нормы трудового права регулируют не технологические процессы, а социальные связи субъектов трудовых правоотношений, т.е. общественные формы труда. С этой точки зрения, труд ученого, изобретателя, писателя и другие индивидуальные формы труда не подлежат регуляции нормами трудового права, так как совершаются вне общественных отношений. Трудовое право регулирует общественные отношения, которые возникают по поводу применения и реализации способности к труду.

Предметом трудового права являются трудовые отношения, возникающие при применении работником своей способности к труду в процессе трудовой деятельности, а также другие общественные отношения, связанные с трудовыми.

- К ним относятся:
 - отношения между работником и работодателем;
 - организационно-управленческие отношения профсоюзного органа, представляющего интересы трудового коллектива, с администрацией предприятия по поводу улучшения условий труда, быта и отдыха работников;
 - отношения по перераспределению рабочей силы;
 - отношения по поводу занятости и трудоустройства;
 - отношения, связанные с возмещением материального ущерба;
 - процессуальные отношения, возникающие при разрешении трудовых споров.

Метод трудового права имеет комплексный характер, так как сочетает в себе элементы диспозитивного и императивного воздействия на субъектов трудовых отношений.

- Основные черты этого метода могут быть представлены в следующем виде:

1. *Вовлечение граждан в общественное производство идет не с помощью директивного предписания, а на основе свободной заинтересованности*, т.е. путем предоставления участникам трудовых отношений договорной свободы. Добровольный и договорной характер трудовых отношений закреплен в ст. 37 Конституции РФ.

2. Трудовым отношениям, как и гражданско-правовым, присуще юридическое равенство сторон. Однако трудовые отношения помимо этого связаны с властно-распорядительными отношениями между работником и руководящими органами предприятия, что создает ситуацию неравенства сторон и сближает трудовые отношения с административными. В то же время трудовые отношения в гораздо большей степени строятся на гражданско-правовой основе, а юридическое неравенство сторон трудовых отношений проявляется не столько в зависимости работника от администрации предприятия, сколько в государственных гарантиях защиты интересов работников перед работодателем.

3. Трудовое право характеризуется *сочетанием централизованного и локального регулирования*. В локальных актах, принимаемых по соглашению сторон, определяются распорядок рабочего дня, устанавливается время отдыха (перерыва), согласуются графики отпусков и другие вопросы, детально регламентирующие условия труда работников. Важно, чтобы нормы локальных актов не противоречили федеральному законодательству.

4. Специфика методов трудового права проявляется также в характере санкций, применяемых как средство исполнения обязанностей сторон трудовых отношений. *Применение санкций и защита прав работников осуществляются во внесудебном порядке, за исключением вопросов, связанных с восстановлением на работе работников*. Меры ответственности по трудовому праву имеют имущественно-дисциплинарный характер. К ним относятся замечание, выговор, лишение премиальной оплаты и другие неблагоприятные последствия вплоть до увольнения или освобождения от должности.

Источники трудового права представляют собой акты, содержащие правовые нормы, посредством которых регулируются трудовые отношения. Источники трудового права подразделяются на *федеральные и локальные*.

- К *федеральным источникам* относятся:
 - Конституция Российской Федерации, которая является юридической базой трудового законодательства;
 - Федеральные законы, содержащие нормы трудового права;
 - Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. (ФЗ РФ №197-ФЗ);
 - нормативные указы Президента РФ, направленные на регуляцию трудовых отношений;
 - постановления Правительства РФ, регулирующие отношения, составляющие предмет трудового права;
 - нормативные акты министерств, ведомств и комитетов Российской Федерации;

- постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации по спорным вопросам трудовых отношений.

Следует отметить, что акты Пленума Верховного суда РФ сами по себе являются источниками права. Они не могут вводить новые нормы или изменять старые. Но в результате обобщения судебной практики Верховный суд РФ может прийти к выводу о необходимости внесения изменений в действующее законодательство.

- К *локальным источникам* трудового права относятся:
 - нормативно-правовые акты субъектов РФ;
 - правотворчество органов местного самоуправления;
 - правила внутреннего трудового распорядка, установленные на предприятии;
 - коллективные договоры и соглашения;
 - трудовые договоры;
 - приказы и распоряжения руководителей предприятий и учреждений.

Особое место среди источников трудового права занимают акты Международной организации труда (МОТ). Российская Федерация признала действие на своей территории 52 конвенций МОТ.

- **Принципы трудового права.** К принципам трудового права относятся:
 - принцип свободного распоряжения гражданами своими способностями к труду;
 - принцип равного вознаграждения за равный труд без какой бы то ни было дискриминации;
 - принцип недопустимости ухудшения положения работников ниже уровня, предусмотренного действующим законодательством о труде.

Функции трудового права определяются задачами, стоящими перед трудовым законодательством. Эти задачи изложены в ст. 1 Трудового кодекса РФ. Поставленные в этой статье задачи в большей степени носят декларативный характер. Исходя из задач, поставленных ТК РФ, можно выделить две функции трудового права: *регулятивную* и *содействующую*.

- *Регулятивная функция* распространяет свое действие на трудовые и связанные с ними отношения.
- *Содействующая функция* состоит в том, что трудовое право непосредственно выполняет ее, а совместно с другими социальными институтами (правовыми и неправовыми). Трудовое право призвано содействовать росту производительности труда, улучшению качества работы, повышению эффективности материального производства, подъему

материального и культурного уровня жизни населения, укреплению трудовой дисциплины. К этому можно добавить, что трудовое право содействует созданию рынка рабочей силы для обеспечения нужд производства.

3.2. Трудовые правоотношения

Трудовые отношения составляют основное содержание трудового права. По сути дела, это общественные отношения, урегулированные нормами трудового права.

Субъекты трудового отношения делятся на основные и дополнительные. Такое деление основано на степени влияния того или иного субъекта на возникновение, действие и прекращение трудовых отношений.

- *Основными субъектами* трудовых отношений являются *работник и работодатель*.

- *Дополнительными субъектами* являются *совет трудового коллектива, комиссии по трудовым спорам, профсоюзы, службы занятости, юридические службы на предприятии и другие структуры, обеспечивающие нормальное функционирование производства*. Дополнительные субъекты могут выступать в качестве основных, когда они непосредственно определяют судьбу возникновения, действия или прекращения трудовых отношений.

Трудовое отношение основано на соглашении, в силу которого одна сторона (работник) обязана выполнять работу по определенной специальности, квалификации или должности с подчинением внутреннему распорядку, а предприятие (работодатель) обязуется выплачивать работнику заработную плату и обеспечивать условия труда, предусмотренные законодательством, коллективным договором и соглашением сторон. Внешне трудовое отношение выглядит как вид обязательственных отношений гражданского права. Однако в рамках гражданско-правовых отношений исполнитель обязан предоставить обусловленный договором результат труда, т.е. надлежало исполнить обязательство. Вопросы, касающиеся характера и меры труда, режим и распорядок рабочего дня, способы исполнения принятых обязательств, т.е. сам процесс рабочего труда, а не только его результат, входят в компетенцию трудового правоотношения, что и отличает его от гражданского правоотношения.

Виды трудовых отношений.

- Выделяют следующие виды трудовых отношений:

1. Отношения по вопросам приема на работу. Строго говоря, эти отношения не являются еще трудовыми. Они предшествуют возникновению трудовых отношений и создают для них соответствующую юридическую базу. Они определяют характер будущих трудовых отношений. На этом этапе еще нет работника и работодателя. Здесь есть физическое лицо, вступающее в

отношение с администрацией предприятия по поводу заключения трудового договора.

2. Непосредственные трудовые отношения. Здесь действуют все субъекты трудового права (основные и дополнительные).

3. Отношения, связанные с расторжением трудового договора и увольнением работников.

4. Отношения, возникающие в связи с восстановлением на работе работника. Эти отношения возникают, если трудовой договор был расторгнут по инициативе работодателя и несогласный с таким решением работник обратился в суд с иском о восстановлении на работе.

Права и обязанности субъектов. Одной из составляющих трудового отношения являются права и обязанности субъектов.

- *Основными правами работников являются:*
 - право на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены;
 - право (по согласованию с работодателем) устанавливать режим рабочего времени и распорядок трудового дня;
 - право на вознаграждение за свой труд в зависимости от личного трудового вклада и качество труда;
 - право на объединение в профсоюзы;
 - право на ежегодный оплачиваемый отпуск;
 - право на возмещение ущерба, причиненного повреждением здоровью в связи с работой;
 - право на социальное обеспечение по возрасту и при утрате работоспособности;
 - право на судебную защиту своих трудовых прав.

Обязанности и права работников определены в ст. 21 ТК РФ и детально регламентируются правилами внутреннего трудового распорядка и дополнительными инструкциями.

- **Работник обязан:**
 - добросовестно выполнять трудовые обязанности;
 - соблюдать трудовую дисциплину;
 - бережно относиться к имуществу предприятия, учреждения, организации;
 - выполнять установленные нормы труда.

Основные права и обязанности работодателя закреплены также в ст. 22 ТК РФ.

3.3. Коллективные договоры и соглашения

Коллективный договор является правовым актом, регулирующим

отношения между работником и работодателем (гл. 7, ст.ст. 40 - 44 ТК РФ). Закон РФ "О коллективных договорах и соглашениях" от 11 марта 1992 г. № 2490-1 (с изменениями от 1 мая 1999 г.) устанавливает, что для заключения коллективного договора достаточно инициативы одной из сторон, которая представляет проект коллективного договора другой стороне. В случае разногласия сторон между ними ведутся *коллективные переговоры*. Спорные вопросы о содержании коллективного договора решаются во внесудебном порядке и без обращения в комиссию по трудовым спорам. Это одна из черт, отличающих коллективные договоры от индивидуальных трудовых договоров.

Для ведения коллективных переговоров и подготовки проекта коллективного договора стороны на равноправной основе образуют комиссию из своих полномочных представителей. Полномочность представителей определяется из содержания специального правового акта или в силу должностных обязанностей того или иного лица. Полномочными представителями трудового коллектива, как правило, являются председатель профсоюзного комитета предприятия и председатель совета трудового коллектива. Полномочными представителями работодателя могут быть руководитель предприятия или другое должностное лицо либо любой представитель администрации предприятия, действующий на основе доверенности.

Если стороны не смогли прийти к соглашению, составляется *протокол разногласий* и в течение трех дней формируется *примирительная комиссия* либо стороны обращаются к посреднику, выбранному по взаимному согласию.

Полномочные представители сторон, участвующие в работе примирительной комиссии, на время переговоров освобождаются от основной работы с сохранением среднего заработка на срок не более трех месяцев в течение года. Полномочные представители трудового коллектива, участвующие в коллективных переговорах, не могут быть подвергнуты дисциплинарному взысканию, переведены на другую работу или уволены.

Протокол разногласий должен быть рассмотрен в семидневный срок. В случае уклонения от принятия коллективного договора работодатель несет административную ответственность (штраф до десятикратной величины минимального размера оплаты труда за каждый день после истечения срока, предусмотренного для заключения договора). Работодатель, виновный в невыполнении обязательств по коллективному договору, подвергается штрафу до стократной величины минимального размера оплаты труда. В качестве крайней меры протеста против невыполнения работодателем положений коллективного договора работники вправе объявить забастовку, предварительно уведомив о ней работодателя не позднее чем за 14 дней до ее

начала. Решение о забастовке должно быть принято на общем собрании коллектива предприятия не менее чем двумя третями голосов от общего числа работников.

Согласованный с работодателем коллективный договор должен приниматься на общем собрании работников простым большинством голосов. Коллективный договор вступает в силу с момента его регистрации в Министерстве труда и социального развития РФ. На больших предприятиях возможно принятие нескольких коллективных договоров (например, для каждого цеха и т.д.).

Коллективный договор заключается на срок от одного года до трех лет. Хотя практически коллективный договор действует до принятия нового коллективного договора. При смене собственника предприятия, если срок действия коллективного договора еще не истек, этот договор действителен в течение трех месяцев, после чего он должен быть заменен на новый. Если новый собственник согласен сохранить текст старого коллективного договора, то должен быть составлен протокол согласия. При ликвидации предприятия коллективный договор действует в течение всего срока процедуры ликвидации. Стороны, подписавшие коллективный договор, ежегодно должны отчитываться о его исполнении на общем собрании трудового коллектива.

Помимо коллективных договоров законом предусмотрено заключение соглашений.

- **Соглашения** могут быть нескольких видов: генеральные; отраслевые (тарифные); *специальные*.

- *Генеральное соглашение* заключается на федеральном уровне между общероссийским объединением работников и Правительством РФ. К генеральным соглашениям относятся соглашения, заключаемые между республиканскими объединениями профсоюзов или объединениями работников и исполнительными органами субъектов РФ. Генеральное соглашение устанавливает общие принципы социально-экономической политики государства в области трудовых правоотношений.

- *Отраслевое соглашение* заключается между профсоюзами конкретной отрасли промышленности и соответствующим министерством (ведомством, комитетом). Оно направлено на социально-экономическое развитие той или иной отрасли промышленности, улучшение условий труда и повышение оплаты (например, для работников угольной, машиностроительной промышленности и т.п.), а также обеспечение социальных гарантий работникам отдельной отрасли промышленности.

- *Специальное соглашение* заключается на территориальном уровне между профсоюзами предприятий и территориальными органами

исполнительной власти. Соглашение включает в себя положение по оплате, условиям и охране труда, режиму труда и отдыха и другим существенным вопросам трудовых отношений.

3.4. Трудовой договор. Порядок заключения и расторжения

Как уже было отмечено, непосредственные трудовые отношения начинаются с момента заключения трудового договора.

Трудовой договор (гл. 10, ст.ст. 56 - 65 ТК РФ) является добровольным соглашением между работником и работодателем по поводу существенных условий труда. В таком смысле трудовой договор представляет собой акт передачи работником своей способности к труду, умений, навыков, квалификации во временное пользование работодателю. Трудовой договор устанавливает юридическую связь между субъектами трудового права и законодательно закрепляет права и обязанности сторон, заключивших договор.

Характерными чертами трудового договора являются подчинение подписавшего этот договор работника внутреннему трудовому распорядку и обязанность работника выполнять работу на постоянной основе, а не в порядке исполнения отдельных заданий или разовых поручений, что характерно для гражданско-правовых договоров, например договора подряда или договора поручения.

В зависимости от формы заключения трудовой подразделяется на три разновидности: *договор о совместной трудовой деятельности; договор трудового найма; контракт.*

Договор о совместной трудовой деятельности заключается между участниками (учредителями) хозяйственных товариществ и обществ. Специфика указанных организационно-правовых форм юридических лиц состоит в том, что их участники на основе объединения своих вкладов в складочный или уставный капитал являются совместными (долевыми или общими) собственниками и одновременно осуществляют трудовую деятельность в соответствии с условиями учредительного договора. Исключение составляют вкладчики (командитисты) - участники товариществ на вере и акционеры открытых акционерных обществ. Заключая договор о совместной трудовой деятельности, например, учредители закрытого акционерного общества устанавливают по своему усмотрению необходимые условия для нормальной производственной или предпринимательской деятельности. Договор о совместной трудовой деятельности следует отличать от гражданско-правового договора простого товарищества, т.е. договора о совместной деятельности (ст. 1041 ГК РФ). Этот договор заключается между участниками товарищества о совместном ведении дел (финансовой, хозяйственной и иного рода предпринимательской деятельности), включая

вопросы по распоряжению совместным имуществом участников, распоряжению уставным (складочным) капиталом и т.д.

Договор трудового найма заключается между учредителями юридического лица и наемными работниками. Наемные работники не являются собственниками предприятия, у них нет права на участие в распределении прибыли и на участие в управлении делами предприятия. С согласия учредителей, т.е. собственников предприятия, наемные работники могут вносить вклад в уставный капитал и претендовать на часть прибыли. Наемный работник вправе приобретать только привилегированные акции предприятия (т.е. акции, не дающие права голоса).

- Трудовые договоры могут заключаться (ст. 58 ТК РФ) на:
 - неопределенный срок;
 - определенный срок не более пяти лет (срочный трудовой договор);
 - время выполнения определенной работы.

• Трудовой договор на время выполнения определенной работы является разновидностью срочного трудового договора. **Срочный трудовой договор** заключается (ст. 59 ТК РФ):

1. В случаях, когда трудовые отношения не могут быть установлены на определенный срок. Такая ситуация может возникнуть с учетом характера предстоящей работы (например, в связи с необходимостью замещения женщины, находящейся в отпуске по уходу за ребенком), либо с учетом условий выполнения работы (например, при работе в экстремальных условиях), либо с учетом интереса работника (например, жена военнослужащего при поступлении на работу может заключить срочный трудовой договор с учетом ожидающегося перевода мужа в другую местность для дальнейшего прохождения службы).

2. В случаях, непосредственно предусмотренных законом. К таким случаям относятся:

- заключение трудового договора с должностным лицом предприятия;
- заключение контракта с преподавателем высшего учебного заведения;
- заключение трудового договора о работе на Крайнем Севере и в приравненных к ним местностях (данный договор заключается на срок не более трех лет, а на островах Северного Ледовитого океана - на срок не более двух лет);

- заключение трудового договора с лицом, принятым в порядке замещения на выборную должность в государственный орган.

Важная особенность срочного трудового договора состоит в том, что, когда срок срочного трудового договора истек и ни одна из сторон не потребовала расторжения трудового договора, его действие считается продолженным на неопределенный срок (ст. 58 ТК РФ).

- **Содержание трудового договора** должно включать в себя ряд необходимых (обязательных) положений, к которым относятся:

- полное наименование предприятия, в котором должна осуществляться трудовая деятельность работника;

- указание специальности и квалификации работника, а также, на какую должность он принимается;

- права и обязанности сторон, т.е. все функции работника и работодателя (желательно указывать исчерпывающий перечень работ, которые работник обязан выполнять, в соответствии со ст. 57 ТК РФ работодатель не вправе требовать от работника выполнения работы, не обусловленной договором);

- условия оплаты труда (разряд по Единой тарифной сетке - ЕТС и т.д.);

- дата заключения трудового договора и срок его окончания.

Помимо основных условий трудовой договор может содержать дополнительные условия, конкретизирующие обязательство сторон (например, о продолжительности дополнительного отпуска, о режиме рабочего времени и времени отдыха, о различных дополнительных выплатах и т.д.).

Текст трудового договора составляется в двух экземплярах, скрепляется печатью предприятия и подписями сторон. Один экземпляр хранится непосредственно у работодателя, другой - у работника.

Порядок приема на работу предусматривает личную явку лица в управленческий орган предприятия, полномочный заключать трудовые договоры. Трудовые договоры заключаются только по обоюдному согласию сторон. Начальная воля должна исходить от лица, желающего поступить на работу. Эта воля выражается путем подачи письменного заявления. Встречная воля должна исходить от работодателя, который обязан отреагировать на письменное заявление. В случае согласия работодателя заключить трудовой договор работник представляет в регистрирующий и учетный орган предприятия (отдел кадров) удостоверение личности и трудовую книжку. Если работник принимается на работу, требующую специальной квалификации и необходимой специальности, он обязан представить документ, подтверждающий эту квалификацию и специальность (диплом, удостоверение

и т.д.). Лица моложе 21 года при поступлении на работу должны представить медицинскую справку о состоянии здоровья. Это требование относится также к отдельным категориям работников, чья работа связана с вредными или опасными условиями (например, водители автотранспорта, ряд профессий металлургического производства и т.п.) либо связана с обслуживанием большого количества людей (например, продавцы продовольственных товаров, работники общепита, воспитатели детских дошкольных учреждений и т.п.). Статья 65 ТК РФ запрещает требовать от поступающих на работу документы, помимо предусмотренных законодательством. Анкеты и иного рода материалы, содержащие дополнительную информацию о работнике, могут заполняться исключительно с согласия работника.

При предоставлении указанных документов и при наличии вакансии трудовой договор должен быть заключен. Статья 68 ТК РФ запрещает необоснованный отказ в приеме на работу. Прием на работу оформляется приказом администрации предприятия (работодателя). Но независимо от того, был ли прием на работу надлежащим образом оформлен, фактическим допущением к работе считается заключение трудового договора.

Прием на работу может быть обусловлен прохождением испытания с целью проверки соответствия работника поручаемой ему работе. Срок испытаний не должен превышать трех месяцев, а по согласованию с профсоюзным органом - шести месяцев (ст.ст. 70, 71 ТК РФ). Если после истечения испытательного срока работник продолжает работу и ни одна из сторон не потребовала прекращения трудовых отношений, этот работник считается выдержавшим испытание, а трудовой договор считается заключенным на неопределенный срок. Работник, не выдержавший испытание, освобождается от работы без согласия профсоюзного органа. Однако такое освобождение может быть обжаловано работником в судебном порядке.

При приеме на работу испытательный срок не устанавливается для лиц моложе 18 лет; молодых рабочих по окончании профессиональных учебных заведений; молодых специалистов по окончании высших и средних специальных учебных заведений. Испытательный срок не устанавливается при переводе работника на другое предприятие и на работу в другую местность.

Трудовые книжки (ст. 66 ТК РФ) ведутся на всех работников, проработавших на предприятии свыше пяти дней. Работники, поступающие на работу впервые, вместо трудовой книжки предоставляют справку с последнего места жительства. В таком случае заполнение трудовой книжки производится не позднее недельного срока со дня приема на работу.

- В трудовую книжку вносятся:

- сведения о работнике (фамилия, имя, отчество, дата рождения, место работы, специальность, должность, квалификация);
- дата и номер приказа о приеме на работу, дата и номер приказа об увольнении с указанием статьи ТК РФ;
- сведения о переводе на другую работу, о назначении на должность, присвоении разряда и т.п.

В трудовой книжке отведено специальное место для записей о награждении, поощрениях и благодарностях. Данные записи делаются с указанием даты и номера приказа. Взыскания в трудовую книжку не вносятся.

Переводом на другую работу (ст.ст. 72 - 75 ТК РФ) считается изменение одного из необходимых условий трудового договора.

- Трудовое законодательство различает несколько видов переводов на другую работу:

- перевод на том же предприятии, который имеет место, если работнику на постоянной основе поручается работа по другой профессии, специальности, квалификации или должности;
- перевод на другое предприятие;
- перевод на работу в другую местность.

Это виды постоянных переводов, и осуществляются они только с согласия работника. Кроме постоянных переводов, работодатель вправе временно перевести работника на другую работу. Временный перевод не требует согласия работника. Временный перевод на другую работу допускается в двух случаях: в связи с производственной необходимостью; в связи с простоем предприятия.

Под *производственной необходимостью* (ст. 74 ТК РФ) понимается необходимость предотвращения или ликвидации стихийного бедствия, производственной аварии, а также необходимость замещения отсутствующего работника.

От перевода на другую работу следует отличать перемещение (ст. 72 ТК РФ). Перемещение может происходить на том же предприятии либо на другое предприятие, но в той же местности. Любое перемещение не требует согласия работника, так как происходит без изменения существенных условий труда, т.е. работник перемещается без смены должности, квалификации и специальности (например, поручение работы на другом механизме или агрегате в пределах специальности, квалификации или должности, обусловленной трудовым договором).

Не считается переводом или перемещением ситуация, если в связи с изменениями в организации производства изменяются существенные условия труда (режим рабочего времени, размер оплаты труда, изменение разрядов,

наименований должностей и т.п.), но работник продолжает работать по той же специальности, квалификации, должности. При этом работодатель обязан поставить в известность работника о предстоящих изменениях существенных условий труда не позднее чем за два месяца.

Основания прекращения трудового договора изложены в ст. 77 ТК РФ. Основной формой прекращения трудового договора является расторжение, которое в отличие от прекращения трудового договора в связи с истечением срока его действия представляет собой волевой акт обоюдного или одностороннего волеизъявления сторон. Истечение срока (п. 2 ст. 58 ТК РФ) имеет отношение только к срочным трудовым договорам.

- Трудовой договор может быть расторгнут:
 - по соглашению сторон;
 - по инициативе работника;
 - по инициативе работодателя;
 - по инициативе других компетентных органов;
 - в других предусмотренных законом случаях.

Расторжение трудового договора по соглашению сторон (ст. 78 ТК РФ) мало чем отличается от расторжения трудового договора по инициативе работника, так как и в том и другом случае стороны, так или иначе, приходят к согласию.

Расторжение трудового договора по инициативе работника допускается в соответствии со ст. 80 ТК РФ. Если работник желает расторгнуть трудовой договор, заключенный на неопределенный срок, он должен предупредить об этом работодателя письменно за две недели. В заявлении об увольнении по собственному желанию работник должен указать причину увольнения. Если увольнение работника обусловлено невозможностью продолжения им работы (зачисление в учебное заведение, переход на пенсию и т.п.), трудовой договор расторгается в срок, о котором просит работник. При наличии иных причин увольнения договор расторгается через две недели, но может быть расторгнут и раньше этого срока по договоренности между работником и работодателем.

Срочный трудовой договор может быть расторгнут работником до истечения срока этого договора в случае болезни (инвалидности) работника, препятствующей выполнению основных условий трудового договора, либо в случае нарушения работодателем законодательства о труде, коллективного договора или трудового договора, а также по другим уважительным причинам.

Расторжение трудового договора по инициативе работодателя может быть осуществлено в соответствии со ст. 81 ТК РФ. Это относится к трудовым

договорам, заключенным на неопределенное время, и срочным договорам.

- Они могут быть расторгнуты по следующим основаниям:

1. ликвидация организации или прекращение деятельности работодателем - физическим лицом;

2. сокращение численности или штата работников организации;

3. несоответствие работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие:

- состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением;

- недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации;

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

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

6. однократное грубое нарушение работником трудовых обязанностей:

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

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

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

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

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

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

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

9. принятие необоснованного решения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителями и главным бухгалтером, повлекшее за собой нарушение сохранности имущества, неправомерное его использование или иной ущерб имуществу организации;

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

11. представление работником работодателю подложных документов или заведомо ложных сведений при заключении трудового договора;

12. прекращение допуска к государственной тайне, если выполняемая работа требует допуска к государственной тайне;

13. предусмотренным трудовым договором с руководителем организации, членами исполнительного органа организации;

14. в других случаях, установленных ТК РФ и иными федеральными законами.

- Трудовой договор может быть также прекращен по основаниям, предусмотренным ст.ст. 83, 84 ТК РФ.

Прекращение трудового договора по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон (ст. 83 ТК РФ):

1. призыв работника на военную службу или направление его на заменяющую ее альтернативную гражданскую службу;

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

3. неизбрание на должность;

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

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

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

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

Прекращение трудового договора по основанию, указанному в п. 2 ст. 83

ТК РФ, допускается, если невозможно перевести работника с его согласия на другую работу.

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

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

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

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

- в других случаях, предусмотренных федеральным законом.

Прекращение трудового договора в случаях, указанных в п. 1 ст. 77 производится, если невозможно перевести работника с его письменного согласия на другую имеющуюся у работодателя работу.

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

3.5. Правовое регулирование существенных условий труда

Правовое регулирование существенных условий труда определяет содержание трудовых отношений. Одним из наиболее важных условий труда является установление **рабочего времени**, т.е. времени, в течение которого работник должен выполнять возложенные на него обязанности.

- ТК РФ установлены три вида рабочего времени:
 - нормальная продолжительность рабочего времени;
 - сокращенная продолжительность рабочего времени;
 - неполное рабочее время.

Нормальная продолжительность рабочего времени не может превышать 40 часов в неделю (ст. 91 ТК РФ). Распределение этого количества времени по дням недели регулируется соглашением сторон. При пятидневной рабочей неделе продолжительность рабочего дня не должна превышать восьми часов, а при шестидневной - не может превышать семи часов. Накануне праздничных дней продолжительность рабочего дня, как при пятидневной, так и при

шестидневной рабочей неделе, сокращается на один час, а накануне выходных дней при шестидневной рабочей неделе продолжительность рабочего дня не должна превышать шести часов.

При работе в ночное время продолжительность рабочего времени сокращается на один час. Эта норма не распространяется на работников, занятых на предприятиях с непрерывным циклом производства, а также на работников, работающих по шестидневной рабочей неделе. На непрерывно действующих производствах, где по условиям работы не может быть соблюдена ежедневная или еженедельная продолжительность рабочего времени, допускается суммирование учета рабочего времени с тем, чтобы продолжительность рабочего времени за учетный период не превышала нормального количества рабочих часов.

• *Сокращенная продолжительность рабочего времени* в соответствии со ст. 92 ТК РФ устанавливается:

○ для работников в возрасте от 16 до 18 лет - не более 36 часов в неделю;

○ для работников в возрасте от 14 до 15 лет, а также для учащихся в возрасте от 14 до 15 лет в период каникул - не более 24 часов в неделю, а в период учебы - не более половины установленной нормы (это же правило распространяется на лиц в возрасте от 16 до 18 лет, если они работают в свободное от учебы время);

○ для работников, занятых на работах с вредными условиями труда, - не более 36 часов в неделю.

Для работников, работающих по сокращенному рабочему времени, накануне праздничных и выходных дней продолжительность рабочего времени не меняется. Работники моложе 18 лет не могут привлекаться к работе в ночное время (с 22.00 до 6.00 часов). Размер оплаты труда работникам, для которых предусмотрена сокращенная продолжительность рабочего времени, не должен быть меньше, чем размер заработной платы работникам того же предприятия, работающим полное рабочее время.

Неполное рабочее время устанавливается по соглашению между работником и работодателем. В соответствии со ст. 93 ТК РФ работодатель не вправе отказать в просьбе о предоставлении возможности работать неполный рабочий день следующим категориям работников: а) беременным женщинам; б) женщинам, имеющим детей в возрасте до 14 лет, а если ребенок инвалид - до 16 лет; в) лицам, осуществляющим уход за больным членом семьи. Оплата труда в этих случаях производится пропорционально отработанному времени или в зависимости от выработки.

Привлечение работников к работам свыше установленной законом

нормальной продолжительности рабочего времени, т.е. к сверхурочным работам, как правило, не допускается. Лишь в исключительных случаях (по согласованию с профсоюзным органом предприятия) работодатель может привлекать работника к сверхурочным работам, время которых не должно превышать четырех часов в день. В соответствии со ст. 98 ТК РФ к таким случаям относятся: производство работ, необходимых для обороны страны; для предотвращения стихийного бедствия или производственной аварии; производство общественно необходимых работ по водоснабжению, газоснабжению, отоплению, освещению, транспорту, связи; неявка сменяющего работника, если работа не допускает перерыва; другие чрезвычайные обстоятельства, предусмотренные законом. Статья 99 ТК РФ дает перечень категорий работников, которые к сверхурочным работам не должны допускаться. Это касается женщин, имеющих детей в возрасте от 3 до 14 лет; работников в возрасте до 18 лет; работников, обучающихся без отрыва от производства. Женщины, имеющие детей в возрасте от 3 до 14 лет, а также инвалиды могут привлекаться к сверхурочным работам только с их согласия. Оплата работы в сверхурочное время за первые два часа производится не менее чем в полуторном размере, а в последующие часы - не менее чем в двойном размере. Компенсация сверхурочных работ отгулом не допускается. Для нормального воспроизводства своей способности к труду работнику предоставляется законодательно закрепленное время отдыха.

Время отдыха (ст.ст. 106 - 128 ТК РФ) - это время, в течение которого работник должен быть освобожден от выполнения трудовых обязанностей и которое он может использовать по своему личному усмотрению.

• Законодательно установлены следующие виды времени отдыха (ст. 107 ТК РФ):

- перерывы в течение рабочего дня;
- еженедельный отдых (выходные и праздничные дни);
- ежегодные очередные отпуска;
- отпуска без сохранения заработной платы.

Перерывы в течение рабочего дня (ст.ст. 108, 109 ТК РФ) подразделяются на перерывы для отдыха и питания, а также на дополнительные перерывы.

Перерыв для отдыха и питания не включается в рабочее время и по продолжительности не должен превышать двух часов. Как правило, такой перерыв предоставляется через четыре часа после начала работы. Начало и окончание перерыва определяются сторонами трудовых отношений и фиксируются правилами внутреннего трудового распорядка.

Дополнительные перерывы устанавливаются для отдельных категорий работников. Например, для работников, работающих зимой на открытом

воздухе, допускается дополнительный перерыв для возможности согреться в помещении.

Еженедельный отдых должен составлять не менее 42 часов непрерывно. Для этого установлены выходные дни. Общепринято считать таковыми днями субботу и воскресенье. На предприятиях с непрерывным циклом производства выходные дни предоставляются в различные дни недели согласно графикам сменности. Работа в выходные дни запрещена, за исключением случаев, предусмотренных ст. 111 ТК РФ. Праздничные дни указаны в ст. 112 ТК РФ. Работа в праздничные дни оплачивается в двойном размере либо компенсируется предоставлением другого дня отдыха. При совпадении выходного дня с праздничным выходной день переносится на следующий после праздничного рабочий день.

Ежегодные очередные отпуска (ст.ст. 114, 115 ТК РФ) предоставляются всем работникам независимо от места работы.

- Ежегодные отпуска подразделяются на: ежегодные оплачиваемые отпуска; ежегодные дополнительные отпуска; отпуска без сохранения заработной платы.

- *Ежегодный оплачиваемый отпуск* предоставляется работникам по истечении шести месяцев непрерывной работы. Работникам моложе 18 лет и военнослужащим, уволенным в запас и направленным на работу в порядке организованного набора, оплачиваемый отпуск может быть предоставлен по просьбе таких работников через три месяца непрерывной работы. Такое же право дано женщинам перед отпуском по беременности и родам или непосредственно после него. Очередность предоставления отпусков устанавливается работодателем по согласованию с профсоюзным органом. Продолжительность ежегодного оплачиваемого отпуска должна быть не менее 28 календарных дней. Период болезни или временной нетрудоспособности в число дней отпуска не включается. Работник вправе отказаться от ежегодного оплачиваемого отпуска и перенести его на следующий год. При этом запрещается неиспользование ежегодного отпуска в течение двух лет подряд. Также запрещается замена отпуска денежной компенсацией, кроме случаев увольнения работника, не использовавшего отпуск.

- *Ежегодный дополнительный отпуск* (ст.ст. 116 - 119 ТК РФ) предоставляется сверх основного оплачиваемого отпуска. Дополнительные отпуска предоставляются для следующих категорий работников: занятых на работах с вредными условиями труда; с ненормированным рабочим днем; имеющим продолжительный стаж работы на одном предприятии; занятых на работах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях. Дополнительные отпуска предоставляются одновременно с основным отпуском и число дней

дополнительного отпуска должно суммироваться с днями основного отпуска. Однако механизм этого суммирования еще недостаточно разработан.

Отпуск без сохранения заработной платы (ст. 128 ТК РФ) предоставляется с согласия работодателя по заявлению работника, в котором он должен изложить причины, побудившие его к уходу в кратковременный отпуск без содержания. Это могут быть семейные обстоятельства или иного рода уважительные причины. По соглашению сторон этот отпуск может быть отработан в последующий период.

3.6. Трудовая дисциплина

Трудовая дисциплина (гл. 9, ст.ст. 189 - 195 ТК РФ) - это определенный порядок поведения работников в процессе производства. Она вырабатывается методами убеждения, материальной заинтересованности работника, а также методами материального поощрения за добросовестный труд. В соответствии со ст.ст. 189, 190 ТК РФ работники обязаны трудиться честно и добросовестно, своевременно и точно исполнять распоряжения работодателя, соблюдать технологическую дисциплину, требования по охране труда, технике безопасности и производственной санитарии, бережно относиться к имуществу предприятия.

- За образцовое выполнение трудовых обязанностей для работников установлены *меры поощрения* (ст. 191 ТК РФ). Они могут носить как моральный (объявление благодарности, награждение почетной грамотой и т.д.), так и материальный характер (выдача премии, награждение ценными подарками). За особые трудовые заслуги работники представляются к награждению орденами, медалями, присвоению почетных званий.

- За нарушение трудовой дисциплины работодатель может применять следующие *меры дисциплинарного взыскания*: замечание, выговор, увольнение (ст. 192 ТК РФ).

Законодательством о дисциплинарной ответственности, уставами и положениями о дисциплине могут быть предусмотрены и другие дисциплинарные взыскания. При наложении дисциплинарного взыскания должны учитываться тяжесть совершенного проступка, обстоятельства, при которых он был совершен, предшествующая работа, а также поведение работника.

Для наложения дисциплинарного взыскания работодатель должен потребовать от работника письменного объяснения причины допущенного нарушения трудовых обязанностей. За каждый проступок может быть применено только одно дисциплинарное взыскание и не позднее одного месяца со дня его обнаружения (не считая времени болезни работника или отпуска). Если в течение года со дня применения дисциплинарного воздействия работник

не будет подвергнут новому взысканию, то он считается вообще не подвергшимся ему. В течение срока действия дисциплинарного взыскания меры поощрения к работнику не применяются. Работодатель имеет право вместо применения дисциплинарного взыскания передать вопрос о нарушении трудовой дисциплины на рассмотрение трудового коллектива. Приказ о применении дисциплинарного взыскания с указанием мотивов его применения объявляется работнику под расписку.

Дисциплинарное взыскание может быть снято до истечения года применившим его органом или должностным лицом по собственной инициативе, по ходатайству непосредственного руководителя или трудового коллектива, если данный работник не совершил нового проступка и проявил себя как добросовестный работник. Дисциплинарное взыскание может быть обжаловано в порядке, установленном законодательством.

3.7. Порядок разрешения трудовых споров

Порядок разрешения трудовых споров. Конституция РФ (п. 4 ст. 37) признает право на индивидуальные и коллективные трудовые споры с использованием установленных федеральным законом способов их разрешения, включая и такой из них, как забастовка. Под трудовыми спорами следует понимать разногласия, возникающие по поводу применения трудового законодательства, установления либо изменения условий труда.

- Причинами споров могут быть:
 - недостаточная осведомленность работодателей и работников в трудовом законодательстве, в результате чего оно применяется неверно;
 - несовершенство самого законодательства в быстро меняющихся внешних обстоятельствах;
 - разногласия между работниками и работодателем по вопросам установления новых или изменения действующих условий труда, например введения новых норм выработки;
 - разногласия между работодателем и профсоюзом.

Индивидуальные трудовые споры (ст.ст. 381 - 397 ТК РФ), возникающие между работником и работодателем по вопросам применения законодательства и иных нормативных актов о труде, коллективного договора и других соглашений о труде, а также условий трудового договора, рассматриваются комиссиями по трудовым спорам или судами общей юрисдикции.

Комиссия по трудовым спорам (КТС) избирается общим собранием трудового коллектива и работодателем. Избранными в состав комиссии считаются кандидатуры, получившие большинство голосов и за которых

проголосовало более половины присутствующих на собрании. Порядок избрания, численность и состав КТС, срок ее полномочий определяются общим собранием трудового коллектива. Комиссия избирает из своего состава председателя и секретаря.

Трудовой спор подлежит рассмотрению в КТС, если работник самостоятельно или с участием профсоюзной организации не урегулировал разногласия при непосредственных переговорах с работодателем. Работник может обратиться в КТС в трехмесячный срок со дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своего права. В свою очередь, комиссия обязана рассмотреть спор в десятидневный срок со дня подачи заявления. Заявление работника, поступившее в КТС, подлежит обязательной регистрации. Спор рассматривается в присутствии работника, подавшего заявление, и представителя работодателя. Рассмотрение спора в отсутствие работника допускается только по его письменному заявлению. В случае неявки работника на заседание комиссии рассмотрение заявления откладывается. В случае вторичной неявки работника на заседание комиссии без уважительной причины комиссия может вынести решение о снятии данного заявления с рассмотрения.

КТС имеет право вызывать на заседание свидетелей, приглашать специалистов, представителей профсоюза. По требованию комиссии работодатель обязан предоставить необходимые расчеты и документы. КТС принимает решение большинством голосов присутствующих на заседании членов комиссии. Член комиссии, не согласный с решением большинства, обязан подписать протокол заседания комиссии, но вправе изложить в нем свое особое мнение. Копии решения комиссии вручаются работнику и работодателю в трехдневный срок со дня принятия решения.

Решение КТС подлежит исполнению работодателем в трехдневный срок по истечении десяти дней, предусмотренных на обжалование. В случае неисполнения работодателем решения комиссии в установленный срок, работнику выдается удостоверение, имеющее силу исполнительного листа. На основании удостоверения, выданного комиссией и предъявленного не позднее трехмесячного срока со дня его получения в суд, судебный пристав-исполнитель приводит решение КТС в исполнение в принудительном порядке.

• *Трудовые споры рассматриваются в судах общей юрисдикции в следующих случаях (ст.ст. 391 - 397 ТК РФ):*

- если работник или работодатель не согласны с решением КТС;
- по заявлению прокурора, если решение КТС противоречит законодательству;

- если на предприятии комиссии по трудовым спорам не собираются либо не созданы;
- по заявлению работника о восстановлении на работе, об изменении даты и формулировки причины увольнения, об уплате за время вынужденного прогула или выполнения низкооплачиваемой работы;
- по заявлению работодателя о возмещении работником материального ущерба, причиненного предприятию.

В судах рассматриваются также споры об отказе в приеме на работу лиц, приглашенных в порядке перевода с другого предприятия, а также лиц, с которыми работодатель в соответствии с законодательством обязан был заключить трудовой договор.

- По иску о восстановлении на работе работник вправе требовать:
 - непосредственного своего восстановления на работе;
 - оплаты вынужденного прогула (даже если истец не потребует этого в исковом заявлении, суд обязан поставить данный вопрос перед ответчиком);
 - возмещения морального ущерба (суды могут удовлетворять требования о возмещении морального ущерба в размере, пропорциональном стоимости иска).

Иски о восстановлении на работе подаются в суд в месячный срок со дня вручения работнику копии приказа об увольнении либо со дня выдачи трудовой книжки. Заявление о разрешении трудового спора подается в суд в трехмесячный срок со дня, когда работник узнал или должен был узнать о нарушении своего права. В случае причинения работником материального ущерба предприятию работодатель вправе обратиться в суд в течение одного года со дня обнаружения причиненного ущерба.

Решение о восстановлении на работе незаконно уволенного или переведенного на другую работу работника подлежит немедленному исполнению. При задержке работодателем исполнения решения суда о восстановлении на работе суд выносит определение о выплате ему среднего заработка.

Коллективные трудовые споры. Порядок разрешения трудовых споров, а также реализация права на забастовку, предусмотрены Законом РФ "О порядке разрешения трудовых споров" от 23 ноября 1995 г. № 175-ФЗ и ст.ст. 398 - 418 ТК РФ.

Подписано в печать 15.03.18. Формат 84x108/32

Гарнитура Таймс. Печать офсетная.

Бумага мелованная. Усл. Печ. л. –5,15

Тираж 50 экз.

Издательство Современного технического университета

390048, г. Рязань, ул. Новоселов, 35А.

(4912) 300630, 30 08 30