Некоммерческие организации не имеют извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности. Они вправе заниматься предпринимательской деятельностью в той мере, в какой это служит достижению целей, ради которых они созданы. Однако получаемая ими прибыль не может распределяться между учредителями.

Некоммерческие организации обладают специальной правоспособностью. Поэтому в их учредительных документах должны быть четко определены предмет и цели деятельности.

В соответствии с п. 3 ст. 50 ГК РФ юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), учреждений, благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных законом[1].

12.4. Право собственности

Понятие и содержание права собственности. Право собственности является одним из центральных институтов гражданского права, нормы которого устанавливают принадлежность имущества определенным лицам; закрепляют важнейшие правомочия собственника; предусматривают правовые последствия нарушений прав и интересов собственника.

Содержание права собственности раскрывается через традиционную для российского права триаду правомочий, принадлежащих собственнику. К ним относятся право владения, право пользования и право распоряжения. *Владение* — это фактическое обладание вещью. Данное право является предпосылкой других правомочий. *Пользование* представляет собой возможность извлечения из вещи ее полезных свойств (эксплуатация, хозяйственное или иное использование имущества, его потребление). *Распоряжение* включает в себя право определять юридическую судьбу имущества путем изменения его принадлежности, состояния или назначения (отчуждение по договору, передача по наследству, уничтожение и т.п.). Все три указанных правомочия должны опираться на *законное основание*.

Необходимо отметить, что каждое из названных правомочий порознь, а иногда и вместе могут принадлежать не только собственнику, но и иному лицу, причем на законных основаниях. Так, арендатор не только владеет и пользуется имуществом, но в известной степени вправе им распорядиться (например, сдать с согласия собственника в субаренду, произвести ремонт помещения или оборудования, взятого в аренду); государственное предприятие, так же не будучи собственникам принадлежащего ему имущества, тем не менее владеет, пользуется и распоряжается им (правда, недвижимым имуществом лишь с согласия собственника).

Однако только собственник, в отличие от всех иных законных владельцев, осуществляет принадлежащие ему правомочия *исключительно по своему усмотрению* и руководствуясь собственными инте-

[1] См., например: Федеральный закон от 12.01.1996 № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях».

ресами: «своей властью и в своем интересе». Действия собственника могут быть ограничены законом или договором, в то время как действия иных лиц ограничиваются не только законом или договором, но и собственником имущества.

Правомочия по владению, пользованию и распоряжению вещью реально могут и не осуществляться собственником, но в своей совокупности они представляют собой «юридически закрепленные за собственником возможности определенного поведения».

Право собственности — это не только благо, предоставленное лицу, но и бремя, связанное с необходимостью содержания имущества (несение расходов по его ремонту, уплате налогов, риске потерь от нерационального использования). Собственник несет риск случайной гибели вещи.

Виды имущества, которые могут быть объектом права собственности, и правовой режим его во многом зависят от субъекта этого права. Так, например, Российской Федерации, ее субъектам на праве собственности может принадлежать любое имущество. Что же касается граждан и юридических лиц, то они не вправе иметь в собственности имущество, изъятое из оборота. К такому имуществу относятся объекты, которые не могут быть предметом сделок и иным образом переходить от одного лица к другому в рамках гражданско-правовых отношений. Это относится, в частности, к участкам недр, природным ресурсам, отдельным видам вооружений, являющимся объектом исключительной собственности государства.

Отдельные виды имущества могут принадлежать гражданам и юридическим лицам только на основании специального разрешения — лицензии (например, огнестрельное оружие).

В законе установлены *пределы осуществления субъективного права собственности* (права собственности, принадлежащего конкретному лицу) в целях охраны как публичных, так и частных интересов. Собственник вправе по своему усмотрению разумно и добросовестно совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц.

Кроме того, необходимо иметь в виду, что определенными особенностями обладает содержание права собственности на такие объекты, как земля и природные ресурсы, владение, пользование и распоряжение которыми допускается с учетом экологических требований и запретов, а также их целевого назначения.

Особый правовой режим установлен и в отношении жилых помещений, поскольку они предназначены исключительно для проживания граждан.

Общая собственность. В тех случаях, когда одно и то же имущество одновременно принадлежит на праве собственности нескольким лицам, возникает общая собственность. Различаются два вида общей собственности: долевая и совместная. Одним из основных критериев такого разграничения является характер взаимоотношений между участниками общей собственности.

Общая долевая собственность характеризуется тем, что право собственности на конкретное имущество принадлежит нескольким лицам сообща в долях. Доли признаются равными, если иной размер долей не определен в законе или соглашением сторон.

При *общей совместной собственности* имущество принадлежит двум или более лицам сообща без определения долей. Пока существует совместная собственность, у всех ее участников имеются равные права на общее имущество.

Наличие равных, одинаковых прав на одно и то же имущество одновременно у нескольких лиц (сособственников) предполагает наличие между ними особых взаимоотношений. Поэтому участниками отношений общей совместной собственности могут быть только граждане, состоящие в зарегистрированном браке (супруги) и члены крестьянского (фермерского) хозяйства, находящиеся в тесных семейных, лично-доверительных отношениях друг с другом.

Участники отношений совместной собственности сообща владеют, пользуются и распоряжаются общим имуществом, если иное не предусмотрено их соглашением.

Приобретение и прекращение права собственности возможно по разным основаниям и различными способами.

Основания *приобретения* права собственности еще со времен римского права подразделяются на две группы: *первоначальные* (не зависящие от прав предшествующего собственника на данную вещь) и *производные* (при которых право собственности на вещь возникает по воле предшествующего собственника).

К *первоначальным* способам приобретения права собственности относятся: изготовление (создание) новой вещи; переработка вещи; самовольная постройка (при определенных, предусмотренных в законе условиях); приобретение права собственности на бесхозяйное имущество. К *производным* — отчуждение имущества на основании договора либо в порядке правопреемства, возникающего вследствие наследования или реорганизации юридического лица.

Практическое значение такого различия состоит в том, что при производных способах приобретения права собственности на вещь всегда необходимо учитывать возможность существования прав на эту же вещь других лиц, не являющихся ее собственниками (например, арендатора, залогодержателя). Указанные права не утрачиваются их законными владельцами при смене собственника. Это правило выражается известным принципом: «никто не может передать другому большее право, чем то, которое имеет сам».

Важным с практической точки зрения является вопрос о *моменте возникновения права собственности*. Ведь именно с этого момента лицо становится собственником и несет бремя собственности, включая риск случайной гибели или порчи вещи.

По общему правилу право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с момента ее *передачи*, если иное не установлено законом или соглашением сторон. В законе особые правила предусмотрены в отношении недвижимого имущества, право собст-

венности на которое возникает независимо от оснований его приобретения только с момента государственной регистрации права[1].

Основания *прекращения* права собственности наиболее детально регламентируются законом с учетом провозглашенного в Конституции РФ и в ГК РФ принципа неприкосновенности собственности.

Право собственности может прекратиться по воле собственника и независимо от его воли.

По воле собственника право собственности прекращается в результате отчуждения вещи по договору либо в результате добровольного отказа от принадлежащего права путем публичного объявления об этом, либо совершения действий, бесспорно свидетельствующих о намерении выброса вещи.

Независимо от воли собственника право собственности прекращается в результате гибели или уничтожения вещи, а также в случаях принудительного изъятия имущества по основаниям, допускаемым законом (ст. 235 ГК РФ).

Особым способом прекращения права государственной и муниципальной собственности и одновременно основанием возникновения права частной собственности является *приватизация*. В соответствии с ч. 2 ст. 217 ГК РФ при приватизации государственного и муниципального имущества предусмотренные ГК РФ положения, регулирующие порядок приобретения и прекращения права собственности, применяются, если законом о приватизации[2] не предусмотрено иное.

В качестве процесса, обратного приватизации, выступает *национализация*, заключающаяся в обращении в государственную собственность имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц, в силу принятия специального закона. Важнейшей правовой гарантией обеспечения интересов частных собственников является обязанность по возмещению стоимости национализированного имущества и убытков, причиненных в результате принятия такого закона.

Субъекты права собственности. В соответствии с Конституцией РФ (ч. 2 ст. 8) и ГК РФ (ст. 212) в Российской Федерации признаются частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности.

Субъектами права частной собственности являются граждане и юридические лица (за исключением унитарных предприятий и учреждений); государственной и муниципальной — соответственно Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования.

Граждане вправе иметь в собственности имущество, состав, количество и стоимость которого не ограничиваются. Имущество может использоваться для потребительских и хозяйственных нужд, в том числе для занятия предпринимательской деятельностью.

---

[1] См.: Федеральный закон от 21.07.1997 № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

[2] См.: Федеральный закон от 21.12.2001 № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества».

ния или на основании договора дарения) или *возмездно*, но *выбыло из владения собственника помимо его воли* (утеряно, похищено и т.п.).

У недобросовестного приобретателя имущество может быть истребовано во всех случаях.

Требование о возврате имущества из чужого незаконного владения может быть предъявлено собственником или иным законным владельцем в пределах установленного ГК РФ общего срока исковой давности (трех лет с момента, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении своего права).

Негаторный иск — это требование об устранении препятствий в осуществлении права собственности, т.е. нарушений, не связанных с лишением владения.

Классический пример такого рода требований представляют собой споры по осуществлению прав владельцев соседствующих строений и земельных участков, когда один из собственников или законных владельцев своими действиями создает помехи для осуществления прав других лиц (например, возводит строения или сооружения, препятствующие свободному проходу или проезду другими соседями на свой участок).

Негаторный иск может заявить лишь собственник или иной законный владелец, *сохраняющий вещь в своем владении*, и лишь к лицу, *незаконно* создающему препятствия в осуществлении права собственности.

Объектом требования по негаторному иску может быть устранение только *длящегося* правонарушения или состояния, сохраняющегося к моменту предъявления требования в суде. В связи с этим, в отличие от виндикационного иска, на требования, связанные с устранением препятствий в осуществлении права собственности или иного законного владения, сроки исковой давности не распространяются.

Особым способом защиты права собственности является *требование о признании недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления*, нарушающих права собственника либо иного законного владельца.

Такие акты могут быть признаны судом недействительными, если они не соответствуют закону или иному правовому акту и нарушают гражданские права и охраняемые законом интересы граждан и организаций. Помимо требования о признании недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления, собственник или иной законный владелец вправе также требовать возмещения убытков, вызванных изданием такого акта.

12.5. Наследственное право

Общие положения о наследовании. Наследственное право является подотраслью гражданского права и представляет собой совокупность норм, регулирующих процесс перехода прав и обязанностей умершего гражданина к другим лицам.

Наследственное право тесным образом связано с правом собственности граждан, поскольку наследование — одна из форм реали-

зации гражданами правомочия по распоряжению своим имуществом и одно из оснований возникновения права собственности.

Нормы, регулирующие наследственные отношения, содержатся в части третьей ГК РФ, действующей с 1 марта 2002 г.

Под *наследованием* понимается переход имущества умершего (его наследства, наследственного имущества) к другим лицам в порядке универсального правопреемства (п. 1 ст. 1110 ГК РФ). В состав наследства («наследственной массы») входят вещи, иное имущество, в том числе имущественные права и обязанности, за исключением тех, которые неразрывно связанны с личностью наследодателя (право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, а также права и обязанности, переход которых в порядке наследования не допускается законом).

Наследниками являются лица, указанные в законе или завещании в качестве правопреемников наследодателя. Наследовать может любой субъект гражданского права: гражданин, юридическое лицо, государственное или муниципальное образование. Граждане и государственные образования могут быть наследниками как по закону, так и по завещанию. Причем возможность гражданина наследовать никоим образом не зависит от объема его дееспособности. Юридические лица могут выступать в качестве наследников только в том случае, если в их пользу составлено завещание.

ГК РФ четко определяет круг лиц, которые могут призываться к наследованию. Прежде всего это граждане, которые находятся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся живыми уже после открытия наследства (п. 1 ст. 1116 ГК РФ).

Как в прежнем, так и действующем ГК РФ содержатся нормы о лицах, отстраняемых от наследования при определенных обстоятельствах. Такие лица именуются недостойными наследниками и подразделяются на две категории. К первой относятся лица, не имеющие права наследовать, а ко второй — лица, которые могут быть отстранены от наследования судом.

В свою очередь лица, не имеющие права наследовать, представлены в ГК РФ (ст. 1117) двумя группами субъектов. В первую включены граждане, которые своими действиями способствовали или пытались способствовать призванию их самих или других лиц к наследованию либо способствовали или пытались способствовать увеличению причитающейся им или другим лицам доли наследства. Ко второй группе отнесены родители, лишенные родительских прав и не восстановленные в этих правах ко времени открытия наследства.

К числу лиц, которые могут быть отстранены от наследования судом, относятся граждане, злостно уклонявшиеся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя.

В ГК РФ закрепляется два основания наследования: завещание и закон.

Наследование по завещанию. *Завещание* — это односторонняя сделка, которая создает права и обязанности лишь после открытия наследства (п. 5 ст. 1118 ГК РФ). Поскольку завещание — волевой

акт, содержащий распоряжение гражданина принадлежащим ему имуществом на случай его смерти, оно может быть совершено только физическим лицом, обладающим в момент его совершения полной дееспособностью. Причем ГК РФ не допускает и возможности совершения завещания через представителя (п. 3 ст. 1118).

В качестве общего правила закон устанавливает письменную форму завещания и удостоверение его нотариусом (п. 1 ст. 1124 ГК РФ). Несоблюдение этой нормы влечет недействительность завещания.

Помимо нотариусов в силу прямого разрешения закона завещания вправе удостоверять в определенных законом случаях (п. 7 ст. 1125, ст. 1127, п. 2 ст. 1128 ГК РФ) должностные лица исполнительных органов власти, консульских учреждений и служащие банка. Наряду с нотариальной формой закон разрешает совершать завещания, приравненные к нотариально удостоверенным, их исчерпывающий перечень дается в п. 1 ст. 1127 ГК РФ.

Нотариально удостоверенное завещание должно быть написано завещателем или записано с его слов нотариусом.

Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем. Если завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано другим гражданином в присутствии нотариуса.

Содержание завещания заключается прежде всего в назначении наследников с указанием имущества, передаваемого им в порядке наследования.

В ГК РФ закреплен *принцип свободы завещания*. Это означает, что гражданин может по своему усмотрению: завещать имущество любым лицам; любым образом определять доли наследников в наследстве; лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения; включить в завещание иные распоряжения, предусмотренные правилами ГК РФ о наследовании.

Так, например, в ст. 1137 ГК РФ предусмотрено одно из иных завещательных распоряжений — завещательный отказ.

Завещательный отказ — это распоряжение завещателя, адресованное одному или нескольким наследникам, в силу которого эти наследники обязаны совершить в пользу других названных завещателем лиц (отказополучателей) определенные предоставления имущественного характера, а отказополучатели вправе требовать от наследников исполнения возложенной на них обязанности.

Предметом завещательного отказа может быть, например, передача отказополучателю в собственность или в пользование вещи, входящей в состав наследства, либо осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей. На наследника, к которому переходит жилой дом, квартира или иное жилое помещение, завещатель может возложить обязанность предоставить другому лицу на период жизни этого лица или на иной срок право пользования этим помещением или его определенной частью.

Завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания. Более того, завещатель вправе совершить завещание, не предоставляя при этом другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием (*закрытое завещание*). В последнем случае закрытое завещание в заклеенном конверте передается завещателем нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи.

После открытия наследства завещание может быть признано судом недействительным по иску лица, права или законные интересы которого нарушены этим завещанием.

Юридическими фактами или основаниями, приводящими к открытию наследства, являются смерть гражданина и объявление гражданина умершим (ст. 1113 ГК РФ).

Достаточно широко определен в ГК РФ круг тех, кто может призываться к наследованию по завещанию: это не только физические лица, но и юридические лица, существующие на день открытия наследства. Кроме того, к наследованию по завещанию могут призываться Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации.

Наследование по закону. Наследниками по закону могут быть только лица, прямо названные таковыми в тексте закона. При этом такие наследники призываются к наследованию в порядке очередности.

В п. 1 ст. 1142 ГК РФ в качестве наследников первой очереди названы ближайшие родственники наследодателя — его дети, родители, а также супруг.

Наследование по закону детей после родителей и родителей после детей основывается на происхождении детей, удостоверенном в установленном законом порядке.

Права и обязанности супругов, в том числе право быть призванным к наследованию после смерти супруга в качестве наследника первой очереди, возникают при условии и со дня государственной регистрации заключения брака в органах ЗАГС. Расторжение брака лишает бывших супругов права наследовать друг после друга в качестве наследников первой очереди.

Действующий ГК РФ устанавливает *семь очередей* наследников, которые призываются к наследованию по закону. Причем наследники каждой последующей очереди призываются к наследованию только в том случае, если нет наследников предшествующих очередей. Наследники той же очереди, которая призвана к наследованию, наследуют в равных долях (п. 2 ст. 1141 ГКРФ).

Особым порядком призвания к наследованию наследников по закону является *наследование по праву представления*.

Наследники призываются к наследованию по праву представления при условии, что их предок, который был бы призван к наследованию по закону, умер до открытия наследства или одновременно с наследодателем.

Термин «по праву представления» не означает, что наследники в гражданско-правовом смысле выступают представителями своего умершего предка — наследника по закону. Имеется в виду, что определенные законом потомки наследника по закону, умершего до открытия наследства или одновременно с наследодателем, заменяют его в наследственных правоотношениях.

К наследникам по праву представления переходит только доля, причитавшаяся тому наследнику по закону, которого они заменяют («представляют»).

Принятие наследства. Гражданское законодательство устанавливает *два способа* принятия наследства: подача нотариальному органу по месту открытия наследства соответствующего заявления и фактическое вступление во владение наследственным имуществом.

В первом случае нотариусу или должностному лицу, уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство, подается заявление о принятии наследства либо о выдаче свидетельства о праве на наследство. Подача такого рода заявлений служит неоспоримым доказательством намерений наследника стать собственником наследственного имущества.

Под *фактическим принятием наследства* понимается совершение действий, дающих основание полагать, что наследник относится к наследственному имуществу как к своему. В частности, вступил во владение или в управление наследственным имуществом; принял меры по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц; произвел за свой счет расходы на содержание наследственного имущества; оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитавшиеся наследодателю денежные средства. Указанный перечень действий наследника не является исчерпывающим и носит примерный характер.

Наследство может быть принято *в течение шести месяцев* со дня открытия наследства.

Если наследник, призванный к наследованию по завещанию или по закону, умер после открытия наследства, не успев его принять в установленный срок, право на принятие причитавшегося ему наследства переходит к его наследникам по закону, а если все наследственное имущество было завещано — к его наследникам по завещанию.

Такой переход права на принятие наследства называется *наследственной трансмиссией*.

Наследник по закону или по завещанию вправе *отказаться от наследства*. При этом отказ может быть сделан как в пользу конкретных лиц из числа наследников по завещанию или по закону (направленный отказ), так и без указания тех лиц, в пользу которых наследник отказывается от наследственного имущества (безоговорочный отказ).

Право отказа от наследства может быть реализовано в течение шести месяцев, которые исчисляются со дня открытия наследства. Вместе с тем возможна ситуация, когда наследник совершил какие-

Завещатель не обязан сообщать кому-либо о содержании, совершении, об изменении или отмене завещания. Более того, завещатель вправе совершить завещание, не предоставляя при этом другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием (*закрытое завещание*). В последнем случае закрытое завещание в заклеенном конверте передается завещателем нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи.

После открытия наследства завещание может быть признано судом недействительным по иску лица, права или законные интересы которого нарушены этим завещанием.

Юридическими фактами или основаниями, приводящими к открытию наследства, являются смерть гражданина и объявление гражданина умершим (ст. 1113 ГК РФ).

Достаточно широко определен в ГК РФ круг тех, кто может призываться к наследованию по завещанию: это не только физические лица, но и юридические лица, существующие на день открытия наследства. Кроме того, к наследованию по завещанию могут призываться Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации.

Наследование по закону. Наследниками по закону могут быть только лица, прямо названные таковыми в тексте закона. При этом такие наследники призываются к наследованию в порядке очередности.

В п. 1 ст. 1142 ГК РФ в качестве наследников первой очереди названы ближайшие родственники наследодателя — его дети, родители, а также супруг.

Наследование по закону детей после родителей и родителей после детей основывается на происхождении детей, удостоверенном в установленном законом порядке.

Права и обязанности супругов, в том числе право быть призванным к наследованию после смерти супруга в качестве наследника первой очереди, возникают при условии и со дня государственной регистрации заключения брака в органах ЗАГС. Расторжение брака лишает бывших супругов права наследовать друг после друга в качестве наследников первой очереди.

Действующий ГК РФ устанавливает *семь очередей* наследников, которые призываются к наследованию по закону. Причем наследники каждой последующей очереди призываются к наследованию только в том случае, если нет наследников предшествующих очередей. Наследники той же очереди, которая призвана к наследованию, наследуют в равных долях (п. 2 ст. 1141 ГКРФ).

Особым порядком призвания к наследованию наследников по закону является *наследование по праву представления*.

Наследники призываются к наследованию по праву представления при условии, что их предок, который был бы призван к наследованию по закону, умер до открытия наследства или одновременно с наследодателем.

Термин «по праву представления» не означает, что наследники в гражданско-правовом смысле выступают представителями своего умершего предка — наследника по закону. Имеется в виду, что определенные законом потомки наследника по закону, умершего до открытия наследства или одновременно с наследодателем, заменяют его в наследственных правоотношениях.

К наследникам по праву представления переходит только доля, причитавшаяся тому наследнику по закону, которого они заменяют («представляют»).

Принятие наследства. Гражданское законодательство устанавливает *два способа* принятия наследства: подача нотариальному органу по месту открытия наследства соответствующего заявления и фактическое вступление во владение наследственным имуществом.

В первом случае нотариусу или должностному лицу, уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство, подается заявление о принятии наследства либо о выдаче свидетельства о праве на наследство. Подача такого рода заявлений служит неоспоримым доказательством намерений наследника стать собственником наследственного имущества.

Под *фактическим принятием наследства* понимается совершение действий, дающих основание полагать, что наследник относится к наследственному имуществу как к своему. В частности, вступил во владение или в управление наследственным имуществом; принял меры по сохранению наследственного имущества, защите его от посягательств или притязаний третьих лиц; произвел за свой счет расходы на содержание наследственного имущества; оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитавшиеся наследодателю денежные средства. Указанный перечень действий наследника не является исчерпывающим и носит примерный характер.

Наследство может быть принято *в течение шести месяцев* со дня открытия наследства.

Если наследник, призванный к наследованию по завещанию или по закону, умер после открытия наследства, не успев его принять в установленный срок, право на принятие причитавшегося ему наследства переходит к его наследникам по закону, а если все наследственное имущество было завещано — к его наследникам по завещанию.

Такой переход права на принятие наследства называется *наследственной трансмиссией*.

Наследник по закону или по завещанию вправе *отказаться от наследства*. При этом отказ может быть сделан как в пользу конкретных лиц из числа наследников по завещанию или по закону (направленный отказ), так и без указания тех лиц, в пользу которых наследник отказывается от наследственного имущества (безоговорочный отказ).

Право отказа от наследства может быть реализовано в течение шести месяцев, которые исчисляются со дня открытия наследства. Вместе с тем возможна ситуация, когда наследник совершил какие-

то действия, свидетельствующие о фактическом принятии наследства, но затем его намерения изменились. В этом случае суд может по заявлению такого лица признать его отказавшимся от наследства и по истечении шестимесячного срока, если найдет причины его пропуска уважительными.

12.6. Обязательства в гражданском праве и ответственность за их нарушение

Понятие и виды обязательства. *Гражданско-правовое обязательство* представляет собой правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги, оказать услугу и т.п.) либо воздержаться от него, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности (п. 1 ст. 307 ГК РФ).

Необходимо иметь в виду, что не во всех случаях, когда у одной стороны есть обязанности, а у другой — права, возникает обязательство, урегулированное нормами гражданского права. Так, например, отношения, складывающиеся между налоговым органом и налогоплательщиком по поводу уплаты налогов, не являются гражданско-правовыми обязательствами, поскольку они основаны на властном подчинении одной стороны другой. Не являются гражданско-правовыми также обязательства, вытекающие из трудовых обязанностей работника.

В зависимости от оснований возникновения в гражданском праве различают *договорные* и *внедоговорные обязательства*. К последним относятся обязательства, возникающие вследствие причинения вреда (деликтные); обязательства, возникающие вследствие неосновательного обогащения, и обязательства, вытекающие из односторонних действий (например, публичного обещания награды).

По субъектному составу можно выделить *простые обязательства* (в которых как на стороне кредитора, так и на стороне должника выступает одно лицо) и *обязательства с множественностью лиц* (в которых на стороне должника или на стороне кредитора, либо на той и на другой выступают одновременно несколько лиц).

Обязательства с множественностью лиц в силу закона или соглашения сторон могут быть долевыми, солидарными и субсидиарными (дополнительными).

Долевыми называются такие обязательства, в которых каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения, а каждый из должников обязан исполнить обязательство в равной доле с другими, если иное не определено в договоре или не предусмотрено в законодательстве.

Солидарные обязательства возникают как на стороне должников, так и на стороне кредиторов.

Солидарными обязательствами на стороне должников являются такие, при которых кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом

Тема 13. ОСНОВЫ СЕМЕЙНОГО ПРАВА

В соответствии с ч. 2 ст. 7 и ст. 38 Конституции РФ в Российской Федерации обеспечивается государственная поддержка семьи, материнства, отцовства и детства, семья находится под защитой государства.

Брачно-семейные отношения регулируются семейным законодательством, которое находится в совместном ведении Российской Федерации и субъектов РФ. Это означает, что в состав семейного законодательства входят не только федеральные законы, основным из которых является *Семейный кодекс Российской Федерации* (далее — СК РФ), но и законы субъектов РФ.

При этом нормы семейного права, содержащиеся в законах субъектов РФ, должны соответствовать СК РФ.

К имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством, применяется гражданское законодательство постольку, поскольку это не противоречит существу семейных отношений.

Согласно ст. 1 СК РФ регулирование семейных отношений осуществляется в соответствии с принципами добровольности брачного союза мужчины и женщины, равенства прав супругов в семье, разрешения внутрисемейных вопросов по взаимному согласию, приоритета семейного воспитания детей, заботы об их благосостоянии и развитии, обеспечения приоритетной защиты прав и интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи (п. 3).

Запрещаются любые формы ограничения прав граждан при вступлении в брак и в семейных отношениях по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности (п. 4 ст. 1 СК РФ).

13.1. Брак

Институт брака — один из институтов семейного права. Брак является основой семьи, и поэтому государство придает большое значение соблюдению условий его заключения. Однако определения понятия брака в законодательстве не содержится. В юридической литературе **брак** определяется как юридически оформленный добровольный и свободный союз женщины и мужчины, направленный на создание семьи и порождающий взаимные личные, а также имущественные права и обязанности супругов.

Супружеские права и обязанности возникают только в зарегистрированном браке. Фактические отношения между мужчиной и женщиной брачно-семейных правоотношений не порождают.

Заключение брака. Выделяются позитивные и негативные *условия заключения брака*. *Позитивными* являются обязательные для заключения брака условия. К ним относятся:

1) *взаимное согласие лиц, вступающих в брак*. Заключение брака под принуждением не допускается. Жених и невеста подают совместное заявление в органы ЗАГС о своем намерении вступить в брак и лично присутствуют на свадебной церемонии;

2) *достижение брачного возраста*. В ст. 13 СК РФ в качестве общего правила брачный возраст устанавливается в 18 лет. Законодатель, как и ранее, допускает снижение брачного возраста до 16 лет с разрешения органов местного самоуправления при наличии уважительных причин (например, таких как беременность женщины, рождение ребенка, угроза жизни одной из сторон) и в случае объявления несовершеннолетнего полностью дееспособным в силу эмансипации (ст. 27 ГК РФ).

Органы местного самоуправления в виде исключения и с учетом особых обстоятельств могут разрешить вступление в брак и до достижения 16-летнего возраста. Правда, такая возможность должна быть предусмотрена законом соответствующего субъекта РФ. По данным аналитического управления аппарата Государственной Думы, этим правом воспользовались 11 из 89 субъектов РФ[1].

С ходатайством о снижении брачного возраста могут обратиться не только сами вступающие в брак, но и их родители, опекуны, попечители, другие лица и учреждения, на воспитании которых находятся несовершеннолетние. Однако в последнем случае необходимо получить также согласие лиц, вступающих в брак.

Негативными, т.е. препятствующими заключению брака условиями, являются:

1) состояние в другом зарегистрированном браке;

2) наличие близкого родства или отношений удочерения или усыновления. Не допускается заключение брака между близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами), а также усыновителями и усыновленными;

3) признанная судом недееспособность вследствие психического расстройства хотя бы одного из лиц, вступающих в брак.

Государственная регистрация заключения брака производится в органах ЗАГС через месяц после подачи заявления. В связи с наличием уважительных обстоятельств этот срок может быть пересмотрен как в сторону уменьшения, так и увеличения. Более того, брак может быть зарегистрирован непосредственно в день подачи заявления (перечень таких обстоятельств содержится в п. 1 ст. 11 СК РФ и не является исчерпывающим).

Государственная регистрация заключения брака происходит в присутствии лиц, вступающих в брак. По желанию невесты и жениха церемония заключения брака может производиться в торжественной обстановке.

В исключительных случаях, когда один из вступающих в брак не может явиться в орган ЗАГС вследствие тяжелой болезни, травмы, т.е. физической невозможности личного присутствия на церемонии заключения брака, регистрация может быть произведена в больнице,

[1] См.: Постатейный комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / под ред. П. В. Крашенинникова. — М. : Статут, 2006.

на дому или в другом месте в присутствии обоих лиц, вступающих в брак.

Прекращение брака и признание его недействительным. Необходимо различать такие понятия, как «признание брака недействительным» и «прекращение брака». Основное отличие между указанными процедурами заключается в основаниях и правовых последствиях.

Основаниями для признания брака недействительным являются: несоблюдение условий заключения брака; сокрытие лицом, вступающим в брак, наличия венерической болезни или ВИЧ-инфекции; регистрации брака без намерения создать семью (фиктивный брак).

Признание судом брака недействительным означает, что права и обязанности супругов в таком браке аннулируются с момента его регистрации (т.е. «брак как бы не существовал»). Однако признание брака недействительным не влияет на права детей, родившихся в таком браке: они такие же, как и права детей, родившихся в действительном браке.

Прекращение брака происходит в случае смерти одного из супругов (или объявления его умершим в судебном порядке), а также при расторжении брака (разводе).

Расторжение брака производится в органах ЗАГС при взаимном согласии супругов, не имеющих общих несовершеннолетних детей, либо по заявлению одного из супругов, если другой супруг признан судом безвестно отсутствующим, недееспособным или осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет.

В судебном порядке брак расторгается при наличии у супругов общих несовершеннолетних детей (за исключением случаев, предусмотренных п. 2 ст. 19 СК РФ), а также в случаях, если один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органах ЗАГС (отказывается подать заявление, не желает явиться для государственной регистрации расторжения брака и т.д.).

При отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака он может быть расторгнут, если судом установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны.

13.2. Права и обязанности супругов

Заключение брака порождает целый комплекс личных и имущественных правоотношений, содержанием которых являются субъективные права и обязанности супругов, которые возникают с момента регистрации брака. Они подразделяются на личные и имущественные.

Личные права и обязанности супругов тесно связаны с личностью, неотделимы от нее и, в отличие от имущественных, не имеют экономического содержания.

Супруги обязаны строить свои отношения в семье на основе взаимоуважения и взаимопомощи, содействовать благополучию и укреплению семьи, заботиться о благосостоянии и развитии своих детей (п. 3 ст. 31 СК РФ). Разногласия супругов, касающиеся личных взаи-

К первой категории относятся зарегистрированные в установленном законом порядке граждане, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица (индивидуальные предприниматели), а также частные нотариусы, адвокаты и иные лица, вступившие в трудовые отношения с работниками в целях осуществления своей профессиональной деятельности. Ко второй категории могут относиться любые физические лица, не являющиеся индивидуальными предпринимателями и вступающие в трудовые отношения с работниками не в связи с осуществлением ими какой-либо трудовой деятельности.

В качестве работодателей по общему правилу могут выступать лица, обладающие полной гражданской дееспособностью. Частично дееспособные граждане, в возрасте от 14 до 18 лет, с письменного согласия своих родителей и законных представителей также вправе быть работодателями при наличии у них собственных заработка, стипендии либо иных доходов.

Физические лица, достигшие возраста 18 лет, имеющие самостоятельный доход, но ограниченные судом в гражданской дееспособности, имеют право заключать трудовые договоры с работниками при соблюдении следующих условий: с письменного согласия попечителей и только в целях личного обслуживания и помощи по ведению домашнего хозяйства. В этих же целях от имени граждан, достигших возраста 18 лет, но признанных судом недееспособными, имеющих самостоятельный доход, их опекуны вправе заключать трудовой договор в качестве работодателей.

Права и обязанности работодателя в трудовом отношении непосредственно осуществляет только тот работодатель, который является физическим лицом. Юридические лица реализуют свои права и обязанности работодателя через свои органы управления.

14.2. Трудовой договор

Трудовые отношения между работником и работодателем возникают на основании трудового договора. В этом проявляется договорный принцип регулирования трудовых отношений, позволяющий на рынке труда сторонам свободно и добровольно выбирать друг друга исходя из своих частных интересов.

Трудовой договор является одним из важнейших институтов российского трудового права. Он объединяет правовые нормы, регулирующие порядок заключения, изменения и прекращения данного договора, т.е. прием, переводы и увольнения работников.

Понятие трудового договора дается в ст. 56 ТК РФ. Согласно данному в этой статье определению, **трудовой договор** — это соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами и данным соглашением, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя.

Трудовой договор необходимо отличать от гражданско-правовых договоров, связанных с трудовой деятельностью (подряд, возмездное оказание услуг и т.д.). К основным признакам трудовых отношений, основанных на трудовом договоре, относятся следующие:

1) *выполнение работником трудовой функции*. Трудовая функция — это работа по должности в соответствии со штатным расписанием, профессии, специальности с указанием квалификации; конкретный вид поручаемой работнику работы.

Содержанием гражданско-правового договора является выполнение конкретного (заранее обусловленного) задания и представление результата труда, оказание услуги;

2) *подчинение правилам внутреннего трудового распорядка*, определяющим режим работы.

В соответствии с гражданско-правовым договором (подряда, возмездного оказания услуг), подрядчик (исполнитель) не подчиняется внутреннему трудовому распорядку, он сам распределяет свое время (когда ему работать, когда отдыхать) и не связан определенными нормами труда;

3) *личный характер выполнения работником его работы* по обусловленной трудовой функции. Работник не вправе поручать работу по своей трудовой функции какому-либо иному лицу.

По гражданско-правовым договорам работа может осуществляться через представителя, в качестве которого может выступать не только гражданин, но и юридическое лицо;

4) *обеспечение работодателем условий труда* (выделение рабочего места, материалов и т.п.).

Подрядчик (исполнитель) сам организует свою работу, если иное не предусмотрено гражданско-правовым договором (подряда, возмездного оказания услуг);

5) *возмездность отношений в форме выплаты работодателем работнику заработной платы*.

По гражданско-правовым договорам работа может выполняться как возмездно, так и безвозмездно. Но в любом случае лицо, выполняющее работу или оказывающее услуги, не получает определенную заработную плату в установленные дни и часы и др.

Перечисленные отличия имеют важное практическое значение, поскольку в зависимости от того, какой заключен договор (трудовой или гражданско-правовой), наступают разные правовые последствия. Так, если гражданин выполняет работу по гражданско-правовому договору, то время этой работы не засчитывается ему как стаж работы по специальности и не вносится в трудовую книжку, ему не предоставляется ежегодный отпуск, не устанавливаются иные условия труда и льготы, как работникам. На него не распространяется

трудовое законодательство, коллективный договор организации, он не вправе обращаться в комиссию по трудовым спорам за разрешением индивидуального трудового спора или участвовать в забастовке и т.д.

Содержание трудового договора определяется его условиями, которые подразделяются на обязательные и дополнительные.

К *обязательным условиям* относятся:

- ✓ место работы (с указанием структурного подразделения);
- ✓ трудовая функция;
- ✓ дата начала работы, а в случае, когда заключается срочный трудовой договор, — также срок его действия и обстоятельства (причины), послужившие основанием для заключения срочного трудового договора;
- ✓ условия оплаты труда, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты;
- ✓ режим рабочего времени и времени отдыха (если для данного работника он отличается от общих правил, действующих у данного работодателя);
- ✓ компенсации за тяжелую работу и работу с вредными и (или) опасными условиями труда;
- ✓ условия, определяющие в необходимых случаях характер работы (подвижной, разъездной, в пути, другой характер работы);
- ✓ условие об обязательном социальном страховании работника;
- ✓ другие условия в случаях, предусмотренных трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права.

Дополнительные условия, включаемые в трудовой договор, не должны ухудшать положение работника по сравнению с установленным трудовым законодательством, коллективным договором и соглашениями. В качестве дополнительных в трудовой договор могут включаться условия об испытании при приеме на работу; о неразглашении охраняемой законом тайны (государственной, служебной, коммерческой и иной); об обязанности работника отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение проводилось за счет средств работодателя; об улучшении социально-бытовых условий работника и членов его семьи и др.

Виды трудовых договоров. Трудовые договоры могут заключаться: 1) на неопределенный срок; 2) на определенный срок не более пяти лет (срочный трудовой договор), если иной срок не установлен ТК РФ и иными федеральными законами.

Трудовой договор, заключаемый на неопределенный срок, является наиболее распространенным. Если в трудовом договоре срок его действия не оговорен, то договор считается заключенным на неопределенный срок.

Срочные трудовые договоры в отличие от трудовых договоров, заключаемых на неопределенный срок, имеют ограниченную сферу применения. В соответствии с ч. 2 ст. 58 ТК РФ срочный трудовой договор заключается в случаях, когда трудовые отношения не могут быть установлены на неопределенный срок с учетом характера предстоящей работы или условий ее выполнения. Так, например, срочный трудовой договор заключается на время исполнения обязанностей отсутствующего работника, за которым сохраняется место работы. Он может быть заключен для выполнения временных (до двух месяцев) либо сезонных работ, когда в силу природных условий работа может производиться только в течение определенного периода (сезона); с лицами, направляемыми на работу за границу, и в других случаях, предусмотренных ТК РФ или иными федеральными законами.

В случае заключения срочного трудового договора в нем указывается срок его действия и обстоятельство (причина), послужившее основанием для заключения срочного трудового договора.

Порядок приема на работу. Запрещается необоснованный отказ в заключении трудового договора в зависимости от пола, расы, цвета кожи, национальности, языка, происхождения, имущественного, социального и должностного положения, возраста, места жительства (в том числе наличия или отсутствия регистрации по месту жительства или пребывания), а также других обстоятельств, не связанных с деловыми качествами работников, за исключением случаев, предусмотренных федеральным законом. Например, в соответствии со ст. 2 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате на должность нотариуса может быть назначен только гражданин Российской Федерации.

Запрещается отказывать в заключении трудового договора женщинам по мотивам, связанным с беременностью или наличием детей, а также работникам, приглашенным на работу в порядке перевода от другого работодателя, в течение одного месяца со дня увольнения с прежнего места работы. Федеральным законом от 30.03.1995 № 38-ФЗ «О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)» запрещено также отказывать в приеме на работу ВИЧ-инфицированным лицам.

Необоснованный отказ в заключении трудового договора может быть обжалован в суд.

Оформление трудового договора регламентируется ст. 67 ТК РФ. Трудовой договор заключается в письменной форме, составляется в двух экземплярах, каждый из которых подписывается сторонами. Один экземпляр трудового договора передается работнику, другой хранится у работодателя. Трудовой договор, не оформленный надлежащим образом, считается заключенным, если работник приступил к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя. При фактическом допущении работника к работе работодатель обязан оформить с ним трудовой договор в письменной форме не позднее трех дней со дня фактического допущения работника к работе.

Прием на работу оформляется изданным на основании заключенного трудового договора приказом (распоряжением) работодателя,

который объявляется работнику под расписку в трехдневный срок со дня подписания трудового договора.

Основным документом о трудовой деятельности и трудовом стаже работника является трудовая книжка, в которую вносятся сведения о работнике, выполняемой им работе, переводах на другую постоянную работу и об увольнении работника, а также основания прекращения трудового договора и сведения о награждениях за успехи в работе. Трудовая книжка, наряду с другими документами, предъявляется работником при поступлении на работу. Если работник впервые заключает трудовой договор, работодатель (за исключением работодателей — физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями) обязан завести ему трудовую книжку, в случае если работник проработал у него свыше пяти дней.

При заключении трудового договора для проверки деловых качеств работника ему может быть установлен *испытательный срок*, который, по общему правилу, не может превышать *трех месяцев*. Испытательный срок большей продолжительности (до шести месяцев) устанавливается, например, для руководителей организаций и их заместителей, а также главных бухгалтеров и их заместителей. Условие об испытании включается в договор по соглашению сторон. Отсутствие в трудовом договоре условия об испытании означает, что работник принят на работу без испытания.

Одностороннее изменение условий договора, оговоренных при его заключении, как правило, не допускается. Изменение условий труда (места работы, трудовой функции, оплаты труда либо режима труда и др.) считается переводом на другую работу, который допускается только с письменного согласия работника, за исключением случаев, предусмотренных ТК РФ и иными федеральными законами.

Прекращение трудового договора возможно только по основаниям, предусмотренным на уровне федерального закона. Перечень таких оснований носит исчерпывающий характер и не может быть дополнен ни законами субъектов Федерации, ни тем более подзаконными нормативными актами.

Прекращение трудового договора возможно: 1) на основании волеизъявления одной из сторон трудового договора (ст. 80, 81 ТК РФ) или их взаимного волеизъявления (ст. 78 ТК РФ); 2) в случаях, когда трудовые отношения невозможно сохранить по определенным обстоятельствам (ст. 72, 73, 75, 79, 83, 84 ТК РФ).

Работник вправе в любое время расторгнуть трудовой договор по своей инициативе (*по собственному желанию*), предупредив об этом работодателя в письменной форме за две недели. Следует иметь в виду, что двухнедельный срок — это не срок «отработки», а срок предупреждения. Поэтому до его истечения работник может отозвать свое заявление и увольнение в этом случае не производится, за исключением случая приглашения на его место в письменной форме другого работника.

Расторжение трудового договора *по инициативе работодателя* по общему правилу возможно только по основаниям, исчерпывающий

перечень которых установлен законом, и лишь при соблюдении установленного порядка увольнения. Работник, уволенный без законного основания или с нарушением порядка увольнения, подлежит восстановлению на прежней работе.

Различаются *общие* и *специальные* основания прекращения трудового договора по инициативе работодателя. Первые могут быть применены при увольнении любого работника, вторые — лишь работников определенных категорий.

К общим основаниям расторжения трудового договора по инициативе работодателя относятся: ликвидация организации либо прекращение деятельности индивидуальным предпринимателем; сокращение численности или штата работников организации, индивидуального предпринимателя; несоответствие работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации; неоднократное неисполнение работником без уважительных причин трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание.

Работник может быть уволен по инициативе работодателя и при однократном грубом нарушении им трудовых обязанностей в случаях:

а) прогула, т.е. отсутствия на работе без уважительных причин в течение всего рабочего дня (смены) либо более четырех часов подряд в течение рабочего дня (смены);

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

в) разглашения охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной и иной), ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей, в том числе разглашения персональных данных другого работника;

г) совершения по месту работы хищения (в том числе мелкого) чужого имущества, растраты либо умышленного его уничтожения или повреждения;

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

Перечисленные основания по своему содержанию и правовому значению предполагают как наличие, так и отсутствие вины в действиях работника.

Специальные основания расторжения трудового договора по инициативе работодателя связаны с особенностями правового положения отдельных категорий работников. Так, с руководителями организации, их заместителями и главными бухгалтерами по инициативе работодателя трудовой договор может быть расторгнут, например, в случае смены собственника имущества организации либо принятия указанными лицами необоснованного решения, повлекшего за собой нарушение сохранности имущества организации.

Работники, непосредственно обслуживающие денежные или товарные ценности (кассиры, кладовщики и т.п.), могут быть уволены

за совершение виновных действий, дающих основание для утраты доверия к ним со стороны работодателя; а работники, выполняющие воспитательные функции (учителя, преподаватели вузов и т.п.), — за совершение аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы.

По инициативе работодателя трудовой договор может быть расторгнут также, если работником при его заключении были представлены подложные документы.

В некоторых случаях трудовые отношения прекращаются в силу невозможности их сохранения по определенным обстоятельствам, например, при истечении срока действия срочного трудового договора и в других случаях (ст. 72, 73, 75, 79, 84 ТК РФ), а также по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон (ст. 83 ТК РФ). К последним, в частности, относятся призыв работника на военную службу; восстановление на работе работника, ранее выполнявшего эту работу, по решению государственной инспекции труда или суда; неизбрание на должность и др.

Прекращение трудового договора оформляется приказом (распоряжением) работодателя, с которым должен быть ознакомлен работник под роспись.

В день прекращения трудового договора работодатель обязан выдать работнику трудовую книжку и произвести с ним расчет в соответствии со ст. 140 ТК РФ. Запись в трудовую книжку об основаниях и о причине прекращения трудового договора должна производиться в точном соответствии с формулировками, содержащимися в законе.

14.3. Рабочее время и время отдыха

Рабочее время определяется как время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка и условиями трудового договора должен исполнять трудовые обязанности, а также иные периоды времени, которые в соответствии с ТК РФ, другими федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ относятся к рабочему времени (ст. 91 ТК РФ).

Таким образом, рабочее время включает в себя время, затрачиваемое работником на осуществление трудовой функции, предусмотренной трудовым договором, а также другие периоды в пределах нормы рабочего времени, когда работа фактически не выполнялась. К таким периодам относятся простой, оплачиваемые перерывы в течение рабочего дня, время нахождения в командировке, время междусменного отдыха в период пребывания на вахте и т.д.

В соответствии со ст. 91 ТК РФ работодатель обязан вести учет времени, фактически отработанного каждым работником.

Различают следующие *виды рабочего времени:* а) нормальной продолжительности; б) сокращенное; в) неполное.

Нормальная продолжительность рабочего времени не может превышать 40 часов в неделю. Рабочая 40-часовая неделя применяется как при пятидневной рабочей неделе (пять дней рабочих и два дня

выходных), так и при шестидневной (шесть рабочих дней и один выходной).

Работа за пределами нормальной продолжительности рабочего времени может выполняться как по инициативе работника (*совместительство*), так и по инициативе работодателя (*сверхурочная работа*). Привлечение к сверхурочным работам производится работодателем с письменного согласия работника в случаях, прямо предусмотренных в ТК РФ (ст. 99). Не допускается привлечение к сверхурочным работам, например, беременных женщин и работников в возрасте до 18 лет, а также других категорий работников в соответствии с федеральным законом.

Сокращенная продолжительность рабочего времени устанавливается для работников:

а) в возрасте до 16 лет — не более 24 часов в неделю; в возрасте от 16 до 18 лет — не более 35 часов в неделю;

б) являющихся инвалидами I или II группы — не более 35 часов в неделю;

в) занятых на работах с вредными и (или) опасными условиями труда — не более 36 часов в неделю.

Федеральным законом может устанавливаться сокращенная продолжительность рабочего времени для иных категорий работников (педагогических, медицинских и др.).

Продолжительность рабочего времени учащихся закон определяет с учетом двух обстоятельств: возраста и условий работы (работают ли они во время каникул или в течение учебного года). Если учащиеся работают в период каникул, то на них распространяется общая норма и продолжительность рабочего времени устанавливается с учетом возраста — не более 24 или 35 часов в неделю; в период же учебного года, в свободное от учебы время, продолжительность их рабочего времени не может превышать половины той нормы рабочего времени, которая установлена для лиц соответствующего возраста, т.е. для учащихся до 16 лет — не более 12 часов в неделю, а от 16 до 18 лет — 17,5 часов в неделю. По просьбе учащихся им может быть предоставлена работа на условиях неполной рабочей недели, по гибкому графику, а также на дому с возможными перерывами в дни напряженных учебных занятий.

Труд работников, не достигших возраста 18 лет, оплачивается с учетом сокращенной продолжительности работы. В то же время работодатель может за счет собственных средств производить им доплаты до уровня заработка соответствующих категорий работников при полной продолжительности работы.

Неполное рабочее время устанавливается по соглашению между работником и работодателем как при приеме на работу, так и впоследствии.

Термин «неполное рабочее время» охватывает как неполный рабочий день, так и неполную рабочую неделю. Работа на условиях неполного рабочего времени может быть предоставлена любому работнику по его просьбе и при согласии на это работодателя. В оп-

ределенных случаях работодатель обязан установить работнику по его просьбе неполный рабочий день или неполную рабочую неделю. Например, это касается беременных женщин; одного из родителей (опекуна, попечителя), имеющего ребенка в возрасте до 14 лет (ребенка-инвалида до 18 лет); лица, осуществляющего уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением.

При работе на условиях неполного рабочего времени оплата труда работника производится пропорционально отработанному времени или в зависимости от выполненного объема работ. Вместе с тем работники, занятые на условиях неполного рабочего времени, имеют те же трудовые права, что и лица, которые трудятся полное рабочее время.

Распределение времени работы в течение суток, недели, месяца, другого календарного периода (режим рабочего времени) определяется коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка.

Время отдыха определяется как время, в течение которого работник свободен от исполнения трудовых обязанностей и которое он может использовать по своему усмотрению (ст. 106 ТК РФ).

Право на отдых является конституционным правом каждого человека и закрепляется в ст. 37 Конституции РФ, согласно которой работающим по трудовому договору гарантируется установленная федеральным законом продолжительность рабочего времени, выходные и праздничные дни, ежегодный оплачиваемый отпуск.

В ст. 107 ТК РФ приведен перечень видов времени отдыха, предоставляемых работникам.

Все виды времени отдыха характеризуются тем, что работник в течение этих периодов не должен исполнять трудовые обязанности, но при этом за ним сохраняется место работы (должность). Виды времени отдыха различаются между собой по продолжительности отдыха и по правовому режиму, определенному в ТК РФ.

Видами времени отдыха являются:

1) *перерывы в течение рабочего дня* (*смены*), которые предоставляются для отдыха и питания (не более двух часов и не менее 30 минут).

На работах, где по условиям производства (работы) предоставление перерыва для отдыха и питания невозможно, работодатель обязан обеспечить работнику возможность отдыха и приема пищи в рабочее время. Перечень таких работ, а также места для отдыха и приема пищи устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка.

Работникам, работающим в холодное время года на открытом воздухе или в закрытых необогреваемых помещениях, в необходимых случаях предоставляются специальные перерывы для обогревания и отдыха;

2) *ежедневный* (*междусменный*) *отдых* — время с момента окончания работы и до ее начала на следующий день (смену). Его продолжительность определяется правилами внутреннего трудового распорядка или графиком сменности и зависит от длительности ежедневной работы и обеденного перерыва;

3) *еженедельный непрерывный отдых* предоставляется всем работникам продолжительностью не менее 42 часов. Конкретная продолжительность этого вида отдыха зависит от вида рабочей недели и режима труда в организации. При пятидневной рабочей неделе работникам предоставляются два выходных дня в неделю, при шестидневной — один выходной день. Общим выходным днем является воскресенье. Второй выходной день при пятидневной рабочей неделе устанавливается коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка. Оба выходных дня предоставляются, как правило, подряд.

В некоторых случаях приостановка работы в выходные дни невозможна по производственно-техническим и организационным условиям. В связи с этим выходные дни предоставляются в различные дни недели поочередно каждой группе работников согласно правилам внутреннего трудового распорядка;

4) *нерабочие праздничные дни*, посвященные выдающимся событиям или памятным традиционным датам. Нерабочими праздничными днями в Российской Федерации являются:

1, 2, 3, 4 и 5 января — Новогодние каникулы;

7 января — Рождество Христово;

23 февраля — День защитника Отечества;

8 марта — Международный женский день;

1 мая — Праздник Весны и Труда;

9 мая — День Победы;

12 июня — День России;

4 ноября — День народного единства.

При совпадении выходного и нерабочего праздничного дней выходной день переносится на следующий после праздничного рабочий день;

5) *отпуск* представляет собой определенное число свободных от работы календарных дней (помимо праздничных нерабочих дней), предоставляемых работникам для непрерывного отдыха и восстановления работоспособности с сохранением места работы (должности). Различаются: ежегодные оплачиваемые отпуска и отпуска без сохранения заработной платы.

Ежегодный оплачиваемый отпуск предоставляется работникам продолжительностью 28 календарных дней. Отпуск большей продолжительности предусмотрен для несовершеннолетних (ст. 267 ТК РФ), педагогических работников образовательных учреждений (ст. 334 ТК РФ) и в иных случаях, установленных законом (например, такой отпуск предусмотрен для членов Совета Федерации и де-

путатов Государственной Думы[1], а также судей[2]) или по соглашению между работником и работодателем.

Оплачиваемый отпуск предоставляется работнику ежегодно. Однако право на использование отпуска за первый год работы возникает у работника только по истечении *шести месяцев* его непрерывной работы у данного работодателя, если иное не предусмотрено соглашением между работником и работодателем либо законом.

Очередность предоставления оплачиваемых отпусков определяется ежегодно в соответствии с графиком отпусков, утверждаемым работодателем с учетом мнения выборного профсоюзного органа данной организации.

Отпуск без сохранения заработной платы предоставляется работнику по семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам на основании письменного заявления. Продолжительность отпуска в этом случае определяется по соглашению между работником и работодателем. В некоторых случаях работодатель обязан на основании письменного заявления работника предоставить ему отпуск без сохранения заработной платы продолжительностью до пяти календарных дней, например, в случаях рождения ребенка, регистрации брака, смерти близких родственников.

14.4. Ответственность по трудовому праву

Ответственность по трудовому праву может быть односторонней либо взаимной. Односторонний характер носит дисциплинарная ответственность, субъектом которой может выступать только работник. Материальную ответственность несет как работник, так и работодатель, поэтому она носит взаимный характер. Рассмотрим названные виды ответственности.

Дисциплинарная ответственность. Ее применение связано с обеспечением дисциплины труда. **Дисциплина труда** — обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определенным трудовым законодательством (прежде всего — ТК РФ), коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором (ст. 189 ТК РФ).

Дисциплинарная ответственность наступает за совершение *дисциплинарного проступка* — противоправного, виновного неисполнения или ненадлежащего исполнения работником своих трудовых обязанностей.

Различают два вида дисциплинарной ответственности: общую и специальную. *Общая дисциплинарная ответственность* распространяется на всех работников, независимо от должности и вида выполняемой работы. Она регулируется нормами, содержащимися в ТК РФ и иных законах. *Специальная ответственность* применяется в некоторых отраслях экономики в отношении отдельных категорий работников (например, на железнодорожном, воздушном, водном транспорте). Помимо норм трудового законодательства, она регулируется уставами и положениями о дисциплине.

[1] См.: Федеральный закон от 08.05.1994 № 3-ФЗ «О статусе члена Совета Федерации и статусе депутата Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации».

[2] См.: Закон РФ от 26.06.1992 № 3132-1 «О статусе судей в Российской Федерации».

Общие права, обязанности и ответственность сторон трудового договора, режим работы предусматриваются трудовым законодательством и конкретизируются в локальных нормативных актах (коллективном договоре и правилах внутреннего трудового распорядка). Индивидуальные обязанности каждого работника устанавливаются в заключенном с ним трудовом договоре.

Трудовая дисциплина обеспечивается созданием необходимых организационных и экономических условий для нормальной работы, сознательным отношением работников к труду, применением мер поощрения за добросовестный труд (объявление благодарности, выдача премии, награждение почетной грамотой и др.).

К недобросовестным работникам применяются в необходимых случаях **меры дисциплинарного взыскания**. В отличие от мер поощрения в законе содержится исчерпывающий перечень мер дисциплинарного взыскания. В соответствии со ст. 192 ТК РФ за совершение дисциплинарного проступка работодатель вправе применить: 1) замечание; 2) выговор; 3) увольнение. Увольнение в порядке дисциплинарного взыскания производится по основаниям, предусмотренным п. 5, 6, 9 или 10 ч. 1 ст. 81, п. 1 ст. 336 или ст. 348.11, а также п. 7 или 8 ч. 1 ст. 81 ТК РФ в случаях, когда виновные действия, дающие основания для утраты доверия, либо соответственно аморальный проступок совершены работником по месту работы и в связи с исполнением им трудовых обязанностей.

Законодательством о дисциплинарной ответственности, уставами и положениями о дисциплине для отдельных категорий работников могут быть предусмотрены также и другие дисциплинарные взыскания. Однако подобные меры не могут устанавливаться работодателем самостоятельно.

При наложении дисциплинарного взыскания учитываются тяжесть совершенного проступка, обстоятельства, при которых он совершен, предшествующая работа и поведение работника. Кроме того, не допускается применение нескольких дисциплинарных взысканий за один проступок. Однако следует учитывать, что при причинении ущерба работником возможно сочетание дисциплинарных и материальных санкций, поскольку дисциплинарная и материальная ответственность имеют разное целевое назначение и могут совмещаться.

Порядок наложения дисциплинарного взыскания устанавливается ст. 193 ТК РФ, согласно которой до применения дисциплинарного взыскания от работника должно быть затребовано письменное объяснение причин проступка. Работник обязан дать объяснение в течение двух рабочих дней, если же такового не представлено, составляется соответствующий акт.

Дисциплинарное взыскание применяется в следующие *сроки*: непосредственно за обнаружением проступка, но не позднее одно-

го месяца со дня его обнаружения. В месячный срок для наложения взыскания не засчитывается время болезни работника или нахождения его в отпуске (очередном, учебном, оплачиваемом или без сохранения содержания).

Но в любом случае взыскание не может быть наложено по истечении шести месяцев со дня совершения проступка, независимо от времени его обнаружения. Исключение составляют проступки, которые обнаружены по результатам ревизий и проверок финансово-хозяйственной деятельности или аудиторской проверки. В этом случае срок удлиняется до двух лет со дня совершения проступка.

Приказ (распоряжение) работодателя о применении дисциплинарного взыскания с указанием мотивов его применения объявляется работнику под расписку в течение трех рабочих дней со дня его издания, не считая времени отсутствия работника на работе.

Наложенное дисциплинарное взыскание может быть обжаловано работником в органы по рассмотрению индивидуальных споров (комиссию по трудовым спорам и суд) или в государственную инспекцию труда. В этом случае орган, рассматривающий трудовой спор работника о неправомерности наложенного взыскания, может его отменить, если найдет, что оно, в частности, не соответствует тяжести совершенного правонарушения. Однако заменить его другим он не вправе.

Дисциплинарное взыскание, наложенное на работника, сохраняет свою силу в течение года со дня его применения. Если в течение этого года работник не будет подвергнут новому дисциплинарному взысканию, он считается не имеющим дисциплинарного взыскания. В этом случае по истечении года старое взыскание теряет силу, при этом не требуется издания никакого нового приказа (распоряжения).

Материальная ответственность состоит в обязанности стороны трудового договора (работодателя или работника) возместить полностью или частично имущественный ущерб, причиненный противоправными и виновными действиями другой стороне. Таким образом, материальная ответственность, так же как и гражданско-правовая, носит имущественный характер.

В то же время особенностью и отличием материальной ответственности от гражданско-правовой является то, что ни работник, ни работодатель не обязаны возмещать упущенную выгоду. Возмещению подлежит только прямой реальный ущерб, т.е. расходы, которые необходимы для восстановления (или приобретения утраченного) имущества. Кроме того, работодатель и работник несут материальную ответственность по правилам, предусмотренным трудовым законодательством только при условии, что они связаны (или были связаны) друг с другом трудовыми отношениями. Если же стороны состояли между собой в каких-либо гражданско-правовых отношениях (подряда, оказания услуг и др.), то основания, условия и порядок имущественной ответственности сторон определяются нормами гражданского законодательства. Нормами не трудового, а гражданского законодательства определяется также ответственность работ-

ника в случае причинения им вреда жизни, здоровью и имуществу третьих лиц (ст. 1068 ГК РФ).

Каждая из сторон трудового договора может обратиться к другой стороне с требованием о возмещении ущерба как в период существования трудовых отношений, так и в тех случаях, когда трудовые отношения между ними прекращены (не важно, по какому основанию).

Различают материальную ответственность работодателя и работника. *Работодатель* несет материальную ответственность перед работником за:

1) *незаконное лишение работника возможности трудиться.* Поскольку при этом работник лишается возможности получить заработную плату, то трудовым законодательством устанавливается обязанность работодателя возместить работнику не полученный им заработок во всех случаях незаконного лишения его возможности трудиться. В ст. 234 ТК РФ содержится примерный перечень таких случаев. В частности, указанная обязанность наступает, если заработок не получен в результате:

а) незаконного отстранения работника от работы, его увольнения или перевода на другую работу;

б) отказа работодателя от исполнения или несвоевременного исполнения решения органа по рассмотрению трудовых споров или государственного правового инспектора труда о восстановлении работника на прежней работе;

в) задержки работодателем выдачи работнику трудовой книжки, внесения в трудовую книжку неправильной или не соответствующей законодательству формулировки причины увольнения работника;

2) *ущерб, причиненный имуществу работника.* Ущерб возмещается в полном объеме. Его размер исчисляется по рыночным ценам, действующим в данной местности на момент возмещения ущерба. При согласии работника ущерб может быть возмещен в натуре, например, путем предоставления равноценного имущества;

3) *задержку выплаты заработной платы.* Ответственность в данном случае наступает не только при ненадлежащем исполнении работодателем обязанностей по своевременной и в полном объеме выплате заработной платы, но и за задержку других денежных выплат, причитающихся работнику (выходного пособия, отпускных, пособия по временной нетрудоспособности, пособия по уходу за ребенком и др.). Следует иметь в виду, что причины нарушения сроков выплаты причитающихся работнику денежных средств не имеют значения (например, отсутствие денежных средств, болезнь главного бухгалтера, задержка со стороны банка).

Работодатель обязан выплатить причитающиеся работнику денежные средства (суммы) с уплатой процентов (денежной компенсации) в размере не ниже одной трехсотой действующей в это время ставки рефинансирования Центрального банка РФ от не выплаченных в срок сумм за каждый день просрочки, начиная со следующего дня после установленного срока выплаты до дня фактического расчета включительно;

4) *моральный вред, причиненный работнику неправомерными действиями (бездействием) работодателя*, возмещается работнику в де-

Тема 15. УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

Уголовная ответственность является одним из видов юридической ответственности и важнейшим институтом уголовного права. Она наступает за совершение преступления, которое по сравнению с иными правонарушениями характеризуется наибольшей степенью общественной опасности.

15.1. Понятие, признаки и категории преступлений

Понятие преступления содержится в ст. 14 УК РФ. **Преступлением** признается виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное УК РФ под угрозой наказания.

Таким образом, к признакам преступления относятся: общественная опасность, противоправность, виновность и наказуемость деяния.

Деяние — это волевой акт поведения человека, который может выражаться в действии либо бездействии. Поэтому не является преступлением акт поведения, не зависящий от воли человека: рефлекторные действия, состояние невменяемости, отсутствие возможности действовать в результате физического принуждения или воздействия непреодолимой силы. Мысли человека, убеждения, его переживания, какими бы они негативными ни были, также преступлением не признаются.

Общественная опасность преступления означает, что оно причиняет существенный вред охраняемым уголовным законом отношениям, интересам, ценностям либо угрожает причинением такого вреда. Общественная опасность включает в себя *объективные факторы* (тяжесть последствий, опасность способа, характер объекта посягательства и т.д.) и *субъективные* (форма умысла или неосторожности, мотивы, отношение к содеянному и т.д.).

Противоправность заключается в запрете деяния уголовным законом. Деяние является преступлением только в том случае, если это прямо предусмотрено соответствующей статьей Особенной части УК РФ. Уголовное право твердо придерживается принципа: «нет преступления без указания о том в законе». По сути, признак противоправности деяния есть юридическое отражение его общественной опасности. Данный признак означает также, что применение уголовного закона по аналогии не допускается (ч. 2 ст. 3 УК РФ).

Виновность выступает как психическое отношение лица к характеру самого деяния и к наступившим или предполагаемым общественно опасным последствиям. Человек подлежит уголовной ответственности только за те общественно опасные действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина. Фактически виновность означает, что человек, совершая преступление, осознанно делает свободный выбор между преступным и непреступным поведением.

Важнейшими составляющими вины являются вменяемость и возраст уголовной ответственности. Вменяемость предполагает возмож-

ность осознания лицом фактического характера и опасности своего деяния и возможность руководить своими действиями (бездействием).

Наказуемость реализована в УК РФ в виде санкций за совершение различных преступлений. Мера наказания и его виды определяются государством в уголовном законе и могут применяться только по приговору суда.

В зависимости от характера и степени общественной опасности все преступления подразделяются на четыре категории:

1) преступления *небольшой тяжести* (умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает двух лет лишения свободы);

2) преступления *средней тяжести* (умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает пяти лет лишения свободы, и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание превышает два года лишения свободы);

3) *тяжкие преступления* (умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает 10 лет лишения свободы);

4) *особо тяжкие преступления* (умышленные деяния, за совершение которых предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше 10 лет или более строгое наказание).

15.2. Основания уголовной ответственности

Совершение преступления порождает уголовно-правовые последствия, выражающиеся в уголовной ответственности виновного, применении к нему наказания и признании его после осуждения лицом, имеющим судимость. Содержание уголовной ответственности не раскрывается уголовным законом, хотя сам термин «уголовная ответственность» используется в ряде статей как Общей, так и Особенной частей УК РФ.

Основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного УК РФ. **Состав преступления** включает в себя четыре элемента: объект, объективную сторону, субъект и субъективную сторону.

Объект преступления — это те охраняемые уголовным законом общественные отношения, на которые посягает виновное лицо. Перечень наиболее значимых объектов уголовно-правовой охраны содержится в ч. 1 ст. 2 УК РФ. Объект преступления имеет определяющее значение для построения системы Особенной части УК РФ. Так, в Особенной части УК РФ выделяются преступления: против личности, в сфере экономики, против общественной безопасности и общественного порядка, против государственной власти, против военной службы, против мира и безопасности человечества.

Объективная сторона — это внешнее проявление общественно опасного поведения лица, причиняющего вред или создающего угрозу причинения вреда охраняемым уголовным законом отношениям. Объективная сторона включает в себя: а) общественно опасный характер деяния (действие или бездействие); б) общественно опасное последствие; в) причинную связь между деянием и последствием, а также такие факультативные признаки, как время, место, обстановка, способ, орудия и средства совершения преступления.

Субъективная сторона — это психическая деятельность лица, непосредственно связанная с совершением уголовно наказуемого деяния. Признаками данного элемента состава преступления являются *вина*, *мотив* и *цель*. Формами вины являются *умысел* и *неосторожность*.

Различают прямой умысел и косвенный. Преступление признается совершенным с *прямым умыслом*, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий и желало их наступления (ч. 2 ст. 25 УК РФ).

Косвенный умысел имеет место в случае, если лицо осознавало общественную опасность своих действий (бездействия), предвидело возможность наступления общественно опасных последствий, не желало, но сознательно допускало эти последствия либо относилось к ним безразлично (ч. 3 ст. 25 УК РФ).

Неосторожность выражается в легкомыслии или небрежности.

Преступление признается совершенным *по легкомыслию*, если лицо предвидело возможность наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на предотвращение этих последствий (ч. 2 ст. 26 УК РФ).

Преступление признается совершенным *по небрежности*, если лицо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий своих действий (бездействия), хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло предвидеть эти последствия (ч. 3 ст. 26 УК РФ).

Субъект преступления — это физическое лицо, совершившее уголовно наказуемое деяние и способное нести за него ответственность, т.е. вменяемое и достигшее возраста уголовной ответственности.

В связи с этим не подлежат уголовной ответственности лица, которые во время совершения преступления находились в состоянии невменяемости, т.е. не могли осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими вследствие психического расстройства, слабоумия или иного болезненного состояния психики.

Уголовной ответственности подлежат лица, достигшие ко времени совершения преступления 16 лет. За отдельные виды преступлений (например, убийство, умышленное причинение тяжкого и средней тяжести вреда здоровью, изнасилование, кражу, грабеж, разбой, заведомо ложное сообщение об акте терроризма и другие преступления, названные в ч. 2 ст. 20 УК РФ) ответственность наступает с 14 лет.

Несмотря на то что уголовная ответственность наступает до достижения совершеннолетия, сам факт совершения преступления не-

совершеннолетними лицами рассматривается как смягчающее вину обстоятельство.

Если несовершеннолетний достиг 14- и 16-летнего возраста, но из-за отставания в психическом развитии (не связанном с психическим расстройством) во время совершения преступления не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своего деяния либо руководить своими действиями, он освобождается от уголовной ответственности (ч. 3 ст. 20 УК РФ).

Несовершеннолетние, впервые совершившие преступления небольшой и средней тяжести, также могут быть освобождены от уголовной ответственности и к ним применяются в этом случае *принудительные меры воспитательного характера*. Эти же меры могут быть применены вместо назначения наказания.

В некоторых установленных в законе случаях при соблюдении условий, предусмотренных УК РФ, допускается причинение вреда охраняемым уголовным законом отношениям при обстоятельствах, включенных в гл. 8 УК РФ. Такие обстоятельства исключают преступность деяния. К ним относятся:

1) *необходимая оборона* — причинение вреда посягающему лицу при защите личности и прав обороняющегося или других лиц, охраняемых законом интересов общества или государства от общественно опасного посягательства, если это посягательство было сопряжено с насилием, опасным для жизни обороняющегося или другого лица, либо с непосредственной угрозой применения такого насилия. При этом не допускается превышение пределов необходимой обороны, т.е. умышленных действий, явно не соответствующих характеру и опасности посягательства (ст. 37 УК РФ);

2) *крайняя необходимость* — причинение вреда охраняемым законом интересам для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или иных лиц, охраняемым законом интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и при этом не было допущено превышения пределов крайней необходимости (ст. 39 УК РФ);

3) *задержание лица, совершившего преступление*, — причинение вреда этому лицу при его задержании для доставления органам власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений, если иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным;

4) *физическое и психическое принуждение*, если вследствие такого принуждения лицо не могло руководить своими действиями (бездействием);

5) *обоснованный риск*. Риск признается обоснованным, если указанная цель не могла быть достигнута не связанными с риском действиями (бездействием) и лицо, допустившее риск, предприняло достаточные меры для предотвращения вреда охраняемым уголовным законом интересам (ст. 41 УК РФ);

6) *исполнение приказа или распоряжения*. Не является преступлением причинение вреда охраняемым уголовным законом интересам

лицом, действующим во исполнение обязательных для него приказа или распоряжения. Уголовную ответственность за причинение такого вреда несет лицо, отдавшее незаконные приказ или распоряжение (ст. 42 УК РФ).

15.3. Понятие и виды уголовного наказания

Уголовное наказание определяется как мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда лицу, признанному виновным в совершении преступления, и заключающаяся в лишении или ограничении прав и свобод этого лица.

Наказание — это особая форма государственного принуждения. Оно назначается только за совершение деяния, предусмотренного УК РФ; выносится по приговору суда и влечет за собой такое последствие, как судимость, которая относится к отягчающим вину обстоятельствам при совершении нового преступления.

Основными целями наказания являются восстановление социальной справедливости, исправление и перевоспитание осужденного, предупреждение совершения новых преступлений.

В ст. 44 УК РФ содержится исчерпывающий перечень *видов наказаний*. Он не подлежит произвольному толкованию и дополнению. Никакие иные принудительные меры не могут быть назначены судом в качестве уголовного наказания, если они не предусмотрены в указанной норме. Система уголовных наказаний включает в себя следующие виды:

- ✓ штраф;
- ✓ лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- ✓ лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград;
- ✓ обязательные работы;
- ✓ исправительные работы;
- ✓ ограничение по военной службе;
- ✓ ограничение свободы;
- ✓ арест;
- ✓ содержание в дисциплинарной воинской части;
- ✓ лишение свободы на определенный срок;
- ✓ пожизненное лишение свободы;
- ✓ смертная казнь.

В части 2 ст. 20 Конституции РФ установлено, что смертная казнь впредь до ее отмены может устанавливаться федеральным законом в качестве исключительной меры наказания за особо тяжкие преступления против жизни при предоставлении обвиняемому права на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей.

В 1997 г. Российская Федерация при вступлении в Совет Европы подписала Протокол № 6 к Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, в соответствии с которой взяла на себя обязательство о поэтапной отмене смертной казни. С этого времени

Тема 16. АДМИНИСТРАТИВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ

16.1. Административное правонарушение

Понятие административного правонарушения дается в ст. 2.1 КоАП РФ, в соответствии с которой под **административным правонарушением** понимается противоправное, виновное действие (бездействие) физического или юридического лица, за которое законодательством об административных правонарушениях установлена административная ответственность.

Законодательство об административных правонарушениях состоит из КоАП РФ и принимаемых в соответствии с ним законов субъектов РФ об административных правонарушениях.

Следовательно, *во-первых*, административная ответственность может устанавливаться только законом, а не подзаконными нормативными правовыми актами; *во-вторых*, КоАП РФ является основополагающим законодательным актом в этой сфере; *в-третьих*, законы субъектов РФ об административных правонарушениях должны соответствовать положениям КоАП РФ.

Необходимо также учитывать, что ряд норм, по сути, регулирующих административную ответственность, содержатся в других федеральных законах (например, в Налоговом кодексе РФ, Бюджетном кодексе РФ, Таможенном кодексе РФ и др.).

Общим объектом административных правонарушений выступают общественные отношения, возникающие в области исполнительно-распорядительной деятельности.

Субъектами административной ответственности (в отличие от уголовной) могут быть не только физические, но и юридические лица. Физические лица несут административную ответственность, если они вменяемы и достигли к моменту совершения административного правонарушения 16-летнего возраста. Административно-правовой статус некоторых категорий физических лиц определен федеральным законодательством (несовершеннолетние, должностные лица, военнослужащие и иные лица, на которых распространяются дисциплинарные уставы, иностранные граждане и лица без гражданства, индивидуальные предприниматели).

Любое лицо может быть привлечено к административной ответственности только при наличии **вины** (умысла или неосторожности).

Административное правонарушение признается совершенным *умышленно,* если лицо, его совершившее, сознавало противоправный характер своего деяния, предвидело его вредные последствия и желало наступления таких последствий (прямой умысел) или сознательно их допускало либо относилось к ним безразлично (косвенный умысел) (ч. 1 ст. 2.2 КоАП РФ).

Административное правонарушение признается совершенным по *неосторожности*, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего деяния, но без достаточных к тому оснований самонадеянно рассчитывало на пре-

дотвращение таких последствий, либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

Юридическое лицо признается виновным в совершении административного правонарушения, если будет установлено, что у него имелась возможность для соблюдения правил и норм, за нарушение которых предусмотрена административная ответственность, но данным лицом не были приняты все зависящие от него меры по их соблюдению (ч. 2 ст. 2.1 КоАП РФ).

Не является административным правонарушением причинение лицом вреда в состоянии крайней необходимости (для устранения опасности, непосредственно угрожающей личности и правам данного лица или других лиц, а также охраняемым законом интересам общества или государства, если эта опасность не могла быть устранена иными средствами и если причиненный вред является менее значительным, чем предотвращенный вред).

В ст. 2.9 КоАП РФ предусматривается возможность освобождения от административной ответственности в связи с малозначительностью правонарушения. Однако указанная норма может применяться только по усмотрению судьи, органа, должностного лица, уполномоченных решить дело об административном правонарушении.

Малозначительным административным правонарушением является действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки состава административного правонарушения, но с учетом характера совершенного правонарушения и роли правонарушителя, размера вреда и тяжести наступивших последствий не представляющее существенного нарушения охраняемых общественных правоотношений. Такие обстоятельства, как, например, личность и имущественное положение привлекаемого к ответственности лица, добровольное устранение последствий правонарушения, возмещение причиненного ущерба, не являются обстоятельствами, характеризующими малозначительность правонарушения. Они учитываются при назначении административного наказания[1].

16.2. Административное наказание и его виды

Административное наказание — это мера ответственности, применяемая за совершение административного правонарушения.

От административного наказания необходимо отличать *меры обеспечения* производства по делу об административном правонарушении: административное задержание (на срок не более трех часов, за исключением случаев, предусмотренных КоАП РФ); личный досмотр, досмотр вещей, досмотр транспортного средства; отстранение от управления транспортным средством; медицинское освидетельствование на состояние опьянения; привод и др.

[1] Пункт 21 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» (в ред. от 11.11.2008) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2005. № 6; 2006. № 12; 2009. № 1.