



СТАНДАРТ ТРЕТЬЕГО ПОКОЛЕНИЯ

А. И. Балашов, Г. П. Рудаков

Правоведение

5-е издание

Допущено Министерством образования и науки Российской Федерации
в качестве учебника по дисциплине «Правоведение» для студентов
высших учебных заведений, обучающихся
по неюридическим специальностям

ПИТЕР®

Москва · Санкт-Петербург · Нижний Новгород · Воронеж
Ростов-на-Дону · Екатеринбург · Самара · Новосибирск
Киев · Харьков · Минск

2013

ББК 67.62я7
УДК 340 (075)
Б20

Рецензенты:

кафедра теории и философии политики
Санкт-Петербургского государственного университета
(заведующий кафедрой д-р филос. наук, профессор В. А. Гуторов)

В. П. Федоров, д-р юрид. наук, профессор
(Санкт-Петербургский университет МВД РФ)

Балашов А. И., Рудаков Г. П.

Б20 Правоведение: Учебник для вузов. 5-е изд., доп. и перераб. Стандарт третьего поколения. — СПб.: Питер, 2013. — 464 с.: ил. — (Серия «Учебник для вузов»).

ISBN 978-5-496-00020-8

Рассматриваются правовые основы регулирования общественных отношений, конституционный механизм Российской Федерации, имущественно-стоимостные и лич-ные немущественные отношения, основы трудовых, административных, семейных, экологических и уголовных правоотношений, а также основы правового регулирования отраслевого рынка. Допущено Министерством образования и науки Российской Федерации в качестве учебника по дисциплине «Правоведение» для студентов высших учебных заведений, обучающихся по неюридическим специальностям.

ББК 67.62я7
УДК 340 (075)

Все права защищены. Никакая часть данной книги не может быть воспроизведена в какой бы то ни было форме без письменного разрешения владельцев авторских прав.

ISBN 978-5-496-00020-8

© ООО Издательство «Питер», 2013

Оглавление

Список сокращений	10
Предисловие к пятому изданию	12
Глава 1. Основы теории права и государства	14
1.1. Введение в правоведение: понятие, предмет и система дисциплины	14
1.2. Основы теории права	16
1.2.1. Понятие, признаки и источники права	16
1.2.2. Система права	21
1.2.3. Правоотношение, правоприменение и порядок	23
1.3. Основы теории государства	33
1.3.1. Понятие, признаки и функции государства	33
1.3.2. Формы государства	35
1.3.3. Правовое государство и гражданское общество	44
1.4. Основные типы правопонимания	45
1.4.1. Позитивистский тип правопонимания	45
1.4.2. Естественно-правовая (юснатуралистская) концепция правопонимания	53
1.4.3. Философский тип правопонимания	59
Контрольные вопросы	65
Рекомендуемая литература	66
Глава 2. Конституционное право	68
2.1. Основы конституционного строя Российской Федерации	68
2.1.1. Конституция Российской Федерации — основной закон государства	68
2.1.2. Понятие и содержание основ конституционного строя	69
2.1.3. Основы конституционного строя, отражающие взаимосвязь государства и общества	70
2.1.4. Основы конституционного строя, отражающие влияние государства на различные сферы общественной жизни	71

3.3. Сделки и представительство в гражданском праве	141
3.3.1. Понятие, содержание и виды сделок	141
3.3.2. Недействительные сделки. Порядок и последствия признания сделок недействительными	146
3.3.3. Понятие, содержание и субъекты представительства. Доверенность в гражданском и предпринимательском праве	150
3.4. Право собственности и другие вещные права	156
3.4.1. Понятие, содержание и виды права собственности	156
3.4.2. Порядок приобретения и прекращения права собственности	160
3.4.3. Особенности ограниченных вещных прав	162
3.4.4. Защита права собственности и других вещных прав	167
3.5. Обязательства и договоры в гражданском праве	170
3.5.1. Понятие, содержание и основания возникновения обязательств	170
3.5.2. Исполнение гражданско-правовых обязательств	171
3.5.3. Договоры в гражданском и предпринимательском обороте	177
3.6. Основы наследственного права	184
3.6.1. Общие положения о наследовании в Российской Федерации	184
3.6.2. Наследование по завещанию	186
3.6.3. Наследование по закону	189
3.6.4. Порядок приобретения наследства	191
Контрольные вопросы	193
Рекомендуемая литература	194
Глава 4. Семейное право	196
4.1. Понятие, предмет, метод и система семейного права	196
4.1.1. Понятие, предмет и метод семейного права	196
4.1.2. Система семейного права Российской Федерации	198
4.2. Заключение и прекращение брака	199
4.2.1. Условия и порядок заключения брака	199
4.2.2. Прекращение брака	200
4.2.3. Недействительность брака	202
4.3. Права и обязанности супругов	204
4.3.1. Личные неимущественные права и обязанности супругов	204
4.3.2. Законный режим имущества супругов	204

2.2. Основные права и свободы человека и гражданина в Российской Федерации	72
2.2.1. Понятие основных прав и свобод человека и гражданина	72
2.2.2. Личные права и свободы человека и гражданина	72
2.2.3. Политические права и свободы человека и гражданина	74
2.2.4. Социально-экономические права и свободы человека и гражданина	76
2.2.5. Конституционные обязанности человека и гражданина	78
2.3. Федеративное устройство и организация государственной власти в Российской Федерации	81
2.3.1. Федеративное устройство России	81
2.3.2. Организация государственной власти и местного самоуправления в Российской Федерации	82
2.4. Судебная власть и прокурорский надзор в Российской Федерации	96
2.4.1. Правосудие, судебная власть и организация судебной системы в Российской Федерации	96
2.4.2. Конституционное судопроизводство в России	99
2.4.3. Система судов общей юрисдикции	101
2.4.4. Система арбитражных судов	105
2.4.5. Прокурорский надзор в Российской Федерации	108
Контрольные вопросы	112
Рекомендуемая литература	113
Глава 3. Гражданское право	115
3.1. Понятие, предмет, метод и система гражданского права	115
3.1.1. Понятие, предмет и метод гражданского права	115
3.1.2. Разграничение гражданского права и других отраслей частного права	117
3.1.3. Принципы гражданско-правового регулирования общественных отношений	118
3.1.4. Система гражданского права	119
3.2. Субъекты и объекты гражданского права	120
3.2.1. Физические лица как субъекты гражданского права	121
3.2.2. Юридические лица как субъекты гражданского права	125
3.2.3. Публичные образования как субъекты гражданского права	130
3.2.4. Классификация и анализ объектов гражданского права	131

4.3.3. Брачный договор	206
4.3.4. Ответственность супругов по обязательствам	207
4.4. Права и обязанности родителей и детей	208
4.4.1. Установление происхождения детей	208
4.4.2. Права несовершеннолетних детей	210
4.4.3. Права и обязанности родителей	212
4.4.4. Права и обязанности членов семьи	216
4.5. Алиментные обязательства членов семьи	216
4.5.1. Понятие и особенности алиментных обязательств	217
4.5.2. Алиментные обязательства родителей и детей	218
4.5.3. Алиментные обязательства супругов и бывших супругов	219
4.5.4. Алиментные обязательства других членов семьи	219
4.5.5. Порядок уплаты и взыскания алиментов	221
4.6. Формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей	224
4.6.1. Выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей	224
4.6.2. Усыновление (удочерение) детей	226
4.6.3. Опекa и попечительство над детьми	230
4.6.4. Приемная семья	231
Контрольные вопросы	233
Рекомендуемая литература	234
Глава 5. Трудовое право	235
5.1. Понятие, предмет, метод и система трудового права	235
5.1.1. Понятие, предмет и метод трудового права	235
5.1.2. Система трудового права	237
5.1.3. Стороны и формы социального партнерства в сфере труда	238
5.2. Трудовой договор	241
5.2.1. Понятие, содержание и порядок заключения трудового договора	241
5.2.2. Анализ отдельных видов трудовых договоров	245
5.2.3. Порядок переводов на другую работу	249
5.2.4. Прекращение трудового договора	252
5.3. Рабочее время и время отдыха	261
5.3.1. Понятие, виды, нормы и режим рабочего времени	261
5.3.2. Понятие и виды времени отдыха	266
5.4. Оплата и нормирование труда. Трудовой распорядок и дисциплина труда	274

5.4.1. Правовые основы оплаты труда	274
5.4.2. Нормирование труда	278
5.4.3. Материальная ответственность сторон трудового договора	279
5.4.4. Дисциплина труда и трудовой распорядок	282
5.5. Защита трудовых прав работников	285
5.5.1. Государственный надзор и контроль за соблюдением законодательства о труде	286
5.5.2. Защита трудовых прав работников профсоюзами	288
5.5.3. Самозащита работниками трудовых прав	290
5.5.4. Порядок рассмотрения индивидуальных и коллективных трудовых споров	290
Контрольные вопросы	296
Рекомендуемая литература	298
Глава 6. Финансовое право	299
6.1. Понятие, предмет и система финансового права	299
6.1.1. Понятие, предмет и метод финансового права	299
6.1.2. Система и источники финансового права	301
6.1.3. Субъекты финансового права	302
6.2. Правовое регулирование бюджетных отношений	305
6.2.1. Понятие и особенности бюджетных отношений	305
6.2.2. Порядок формирования публичных расходов и осуществления публичных расходов	308
6.2.3. Бюджетный процесс в Российской Федерации	312
6.2.4. Ответственность за нарушение бюджетного законодательства Российской Федерации	324
6.3. Правовое регулирование налоговых отношений	325
6.3.1. Понятие, участники и элементы налогообложения	325
6.3.2. Механизм функционирования налогового контроля	329
6.3.3. Ответственность за нарушение законодательства о налогах и сборах	335
6.4. Правовые основы денежного обращения, банковской деятельности и валютных операций	337
6.4.1. Правовое регулирование денежного обращения и денежных расчетов	337
6.4.2. Основы банковского права	344
6.4.3. Правовые основы валютного регулирования в Российской Федерации	348

Контрольные вопросы	354
Рекомендуемая литература	354
Глава 7. Основы административного и уголовного права	356
7.1. Понятие, предмет, метод и система административного и уголовного права Российской Федерации	356
7.1.1. Понятие, предмет и метод административного права	356
7.1.2. Понятие, предмет и метод уголовного права	357
7.1.3. Система административного права Российской Федерации	359
7.1.4. Система уголовного права Российской Федерации	359
7.2. Административное правонарушение и административная ответственность	360
7.2.1. Понятие, признаки и состав административного правонарушения	360
7.2.2. Административная ответственность и административное наказание	363
7.2.3. Обстоятельства, смягчающие и отягчающие административную ответственность	367
7.2.4. Производство по делам об административных правонарушениях	369
7.3. Преступление и уголовная ответственность	375
7.3.1. Понятие, признаки и состав преступления	375
7.3.2. Уголовная ответственность и уголовное наказание	382
7.3.3. Порядок назначения и освобождения от уголовной ответственности и уголовного наказания	391
Контрольные вопросы	398
Рекомендуемая литература	399
Глава 8. Уголовный процесс	400
8.1. Общие положения уголовного процесса и уголовного судопроизводства	400
8.1.1. Уголовный процесс и уголовное судопроизводство: понятие, назначение, принципы, стадии и формы	400
8.1.2. Уголовно-процессуальное право и уголовно-процессуальный закон	409
8.1.3. Уголовное преследование	411
8.1.4. Доказательство и доказывание в уголовном процессе	413

8.2. Участники уголовного судопроизводства	415
8.2.1. Понятие и виды участников уголовного судопроизводства	415
8.2.2. Суд	415
8.2.3. Участники уголовного процесса со стороны обвинения	418
8.2.4. Участники уголовного процесса со стороны защиты	424
8.2.5. Иные участники уголовного судопроизводства	429
8.2.6. Принуждение в уголовном процессе	431
8.3. Досудебное производство	435
8.3.1. Возбуждение уголовного дела и порядок проведения доследственной проверки	435
8.3.2. Понятие, формы и общие условия проведения предварительного расследования	437
8.3.3. Общие правила проведения следственных действий	439
8.3.4. Порядок привлечения в качестве обвиняемого и предъявления обвинения	440
8.3.5. Приостановление и возобновление предварительного следствия. Прекращение уголовного дела и уголовного преследования	441
8.3.6. Направление уголовного дела с обвинительным заключением прокурору	443
8.4. Судебное производство	445
8.4.1. Общие условия судебного производства	445
8.4.2. Порядок проведения судебного следствия	447
8.4.3. Прения сторон, последнее слово подсудимого и постановление приговора	448
8.4.4. Особый порядок принятия судебного решения при согласии подсудимого с предъявленным ему обвинением, а также при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве	450
8.4.5. Особенности производства в суде с участием присяжных заседателей	452
8.4.6. Апелляционное и кассационное обжалование судебных решений, не вступивших в законную силу	457
8.4.7. Пересмотр вступивших в законную силу приговоров, определений и постановлений суда	459
Контрольные вопросы	460
Рекомендуемая литература	461

ТК РФ	Трудовой кодекс РФ
УИК РФ	Уголовно-исполнительный кодекс РФ
УК РФ	Уголовный кодекс РФ
УПК РФ	Уголовно-процессуальный кодекс РФ
ФНС РФ	Федеральная налоговая служба РФ
ФОМС РФ	Фонд (федеральный) обязательного медицинского страхования РФ
ФСБ РФ	Федеральная служба безопасности РФ
ФСКН РФ	Федеральная служба по контролю за оборотом наркотиков РФ
ФСС РФ	Фонд социального страхования РФ
ФТС РФ	Федеральная таможенная служба РФ
ЦБ РФ	Центральный банк РФ (Банк России)

Список сокращений

АПК РФ	Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации
БК РФ	Бюджетный кодекс РФ
ВАС РФ	Высший Арбитражный Суд РФ
ВС РФ	Верховный Суд РФ
ВЦСПС	Всероссийский центральный совет профессиональных союзов
ГК РФ	Гражданский кодекс РФ
ГПК РФ	Гражданский процессуальный кодекс РФ
ДАП	Дела об административных правонарушениях
ЕС	Европейский союз
ЕСПЧ	Европейский суд по правам человека
ЕТКС	Единый тарифно-квалификационный справочник работ и рабочих профессий
ЕТС	Единая тарифная сетка
ЖК РФ	Жилищный кодекс РФ
ЗАГС	(Орган) записи актов гражданского состояния
ЗК РФ	Земельный кодекс РФ
ККМ	Контрольно-кассовые машины
КоАП РФ	Кодекс РФ об административных правонарушениях
КТС	Комиссия по трудовым спорам
МВД РФ	Министерство внутренних дел РФ
МОТ	Международная организация труда
МРОТ	Минимальный размер оплаты труда
МСЭК	Медико-социальная экспертиза
НДС	Налог на добавленную стоимость
НК РФ	Налоговый кодекс РФ
ООН	Организация Объединенных Наций
ОРД	Оперативно-розыскная деятельность
ОРМ	Оперативно-розыскное мероприятие
ПФ РФ	Пенсионный фонд РФ
РКЦ	Расчетно-кассовый центр
СНК СССР	Совет Народных Комиссаров (до 1946 г. — правительство) СССР
СКР	Следственный комитет РФ
СК РФ	Семейный кодекс РФ
СТК	Совет трудового коллектива

Предисловие к пятому изданию

Уважаемые читатели!

Вы держите в руках пятое переиздание учебника по курсу «Правоведение» для студентов высших учебных заведений неюридических специальностей, первое издание которого вышло в 2005 г. Данный учебник отражает многолетний опыт преподавания авторами юридических дисциплин студентам неюридических специальностей (экономистам, менеджерам, инженерам, провизорам и др.) в таких разноплановых вузах, как Санкт-Петербургский филиал Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики», Санкт-Петербургская государственная химико-фармацевтическая академия, Санкт-Петербургский институт машиностроения (ЛМЗ-ВТУЗ).

С момента выхода первого издания существенные изменения перебрел не только нормативный материал, отражению которого должен быть посвящен данный учебник, но и структура самой книги. Авторы сознательно отказались от рассмотрения неосновных институтов и отраслей российского права (в связи с чем из книги уже во втором издании была убрана глава, посвященная освещению основ экологического права), не стали развивать концепцию «профильного учебника», написанного в расчете на специфику отдельно взятой специальности (попытка реализации данной концепции в связи с тематикой подготовки специалистов фармацевтической отрасли была предпринята нами в рамках третьего переиздания работы), но при этом дополнили круг рассматриваемых вопросов обзором основных институтов современного российского финансового права, а также освещением основ уголовного процесса как квинтэссенции юрисдикционной деятельности публичной власти.

Помимо структуры, изменениям подверглась сама концепция учебника «Правоведение» для неюридических специальностей вузов — вместо своеобразного «юридического ликбеза», призванного дать студентам основы правовых знаний в области в первую очередь гражданского и трудового права, акцент в работе был смещен в сторону элементов юридической компаративистики (сравнения конституционного устройства и правовых механизмов разных стран), а также философско-

правового анализа различных типов правопонимания, существующих в настоящее время в юридической науке. При этом изложение материала глав, посвященных гражданскому, трудовому, административному и уголовному праву, заметно сократившись в объеме и степени детализации, по нашему мнению, только выиграло в четкости подачи и глубине восприятия. Данные изменения отражают нашу позицию о роли преподавания учебного курса «Правоведение» в неюридических вузах, который, помимо решения сугубо учебных задач, должен формировать у современного выпускника гражданскую правовую позицию, адекватную задачам социально-экономической модернизации страны. В учебник, кроме того, введены элементы научного подхода (представленного обзором более 50 авторефератов диссертаций на соискание ученой степени кандидата и доктора юридических наук, защищенных в России начиная с 2006 г.), позволяющего интересующимся студентам ознакомиться с основными действующими направлениями, существующими сегодня в юридической науке. Нормативный материал в работе приведен по состоянию на май 2012 г.

Отзывы о книге и свои замечания просьба направлять по адресу alekseyi.balashov@gmail.com.

Глава 1. Основы теории права и государства

1.1. Введение в правоведение: понятие, предмет, предмет и система дисциплины

Правоведение (или юридическая наука, юриспруденция) представляет собой систему общественных наук, изучающих явления государственного-правовой действительности.

Предметом правоведения являются *общественные отношения, урегулированные с помощью права*.

Система юридических наук (правоведения) включает в себя следующие блоки юридических дисциплин (рис. 1.1).

- *Историко-теоретические юридические науки*, изучающие наиболее общие закономерности, процесс развития и познания государственно-правовых явлений. К их числу относятся: теория государства и права, история (отечественного и зарубежного) государства и права, история политических и правовых учений. Важнейшее место среди историко-теоретических юридических дисциплин занимает *теория государства и права* — система научных знаний о наиболее общих закономерностях государства и права, о возникновении, сущности, функционировании и развитии государственно-правовых явлений. С курса теории государства и права всегда начинается изучение правоведения.

- *Отраслевые юридические науки* — это основной по объему блок юридических дисциплин, которые исследуют конкретные юридические учреждения и предписания, а также соответствующую им юридическую практику. К числу отраслевых юридических наук относятся конституционное, гражданское, семейное, трудовое, административное, финансовое, экологическое, уголовное, гражданско-процессуальное, уголовно-процессуальное, уголовно-исполнительное право и др. Важнейшее место в блоке отраслевых юридических дисциплин занимает *конституционное право*.

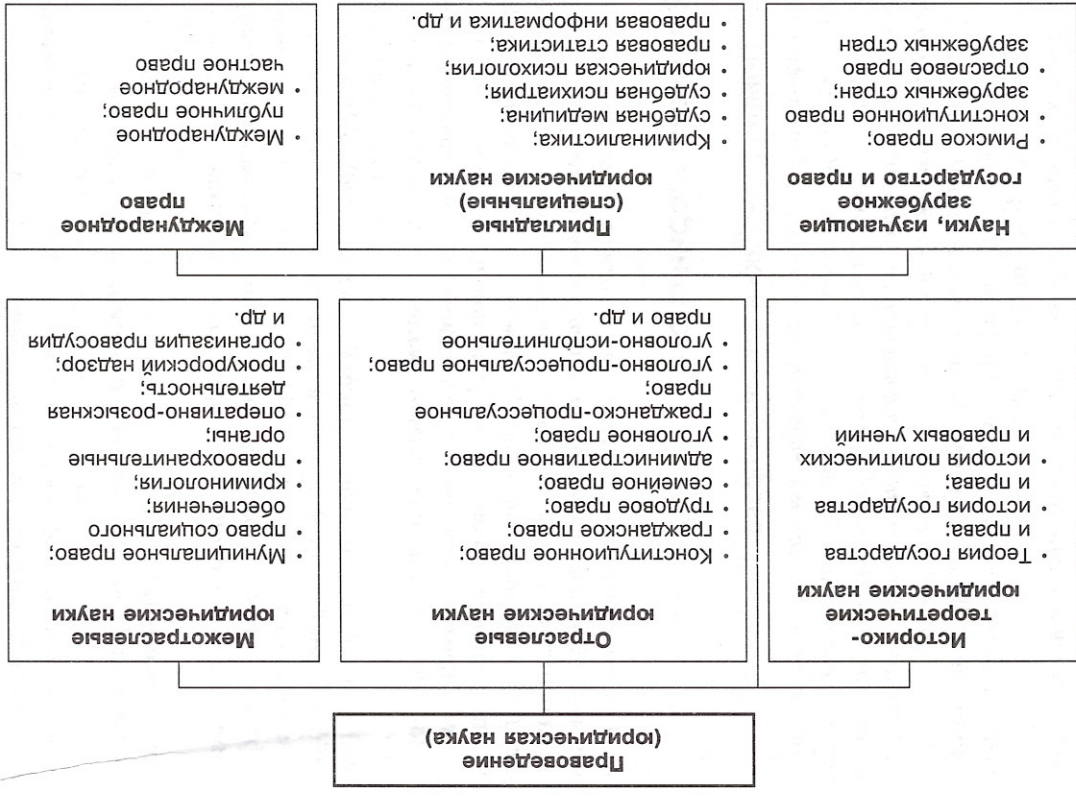


Рис. 1.1. Система юридических наук (правоведения)

- *Межотраслевые юридические науки* тесно связаны с несколькими отраслями права, но имеют при этом свой собственный предмет изучения. К числу таких наук относятся муниципальное право, право социального обеспечения, криминология, организация правосудия, прокурорский надзор, правоохранительные органы, оперативно-розыскная деятельность и др.
- *Науки, изучающие зарубежное государство и право* (римское право, конституционное право зарубежных стран, отраслевое право зарубежных стран).
- *Прикладные (специальные) юридические науки* — это науки, использующие достижения естественных и технических наук (физики, химии, механики и пр.) для решения специальных юридических вопросов: криминалистика, судебная медицина, судебная психиатрия, юридическая психология, правовая статистика, правовая информатика и др.
- *Международное право* — система юридических дисциплин, которые изучают правовые установления, складывающиеся на основе межгосударственных соглашений. В составе международного права традиционно выделяют *международное публичное право*, регулирующее отношения между государствами и международными организациями, и *международное частное право*, регулирующее частноправовые отношения, лежащие в праве разных государств.

1.2. Основы теории права

1.2.1. Понятие, признаки и источники права

Право можно определить как *систему общеобязательных, формально-определенных норм, выражающих обусловленную экономическими, духовными и другими условиями жизни волю общества, охраняемую от нарушений возможностью государственного принуждения, и являющуюся государственным регулятором общественных отношений*.

В основе теоретической конструкции права лежат **признаки права**, отличающие его от других социальных норм (этических, религиозных, норм быта и т. д.). К их числу относятся:

- *общеобязательность права* — означает, что право является единственной системой социальных норм, которая обязательна для всего населения, проживающего на территории определенного государства;

- *формальная определенность права* — нормы права содержат точные и детальные требования, предъявляемые к поведению людей;
- *обеспеченность исполнения норм права принудительной силой государства* — наличие у государства арсенала мер государственного воздействия на потенциальных и фактических правонарушителей (пресечение правонарушений, восстановление и защита прав граждан, юридическая ответственность правонарушителей и т. д.);

- *признак многократности применения* — означает, что нормы права обладают неисчерпаемостью, их применение рассчитано на неограниченное количество раз.

Источники права — это *внешняя форма выражения нормы права, через которую ее нормативное содержание получает формальную определенность и общеобязательность*.

Выделяют следующие источники права: правовой обычай, юридический (судебный) прецедент, нормативно-правовой акт, нормативный договор, референдум и правосознание.

Правовой обычай — это *санкционированное государством правило поведения, сложившееся в результате постоянного и единообразного повторения каких-либо фактических отношений*. Санкционированные государством обычаи приобретают характер общеобязательных правил поведения (например, обычаи делового оборота).

Юридический (судебный) прецедент (с лат. — «предшествующий») — это *правовой акт, представляющий собой судебное или административное решение по конкретному делу, которому государство придает общеобязательное значение*. Суть юридического прецедента состоит в том, что ранее состоявшееся решение судебного или административного органа по конкретному делу имеет силу правовой нормы при последующем разрешении подобных дел.

Судебный прецедент является основным источником права в странах так называемой англо-саксонской правовой системы (США, Великобритания, Канада, Австралия, Новая Зеландия и др.). В российской правовой системе, относящейся к романо-германской правовой семье, акты высших судебных органов и нижестоящих судов не рассматриваются в качестве источника права. Однако фактически правовые позиции судов, изложенные по конкретным спорам, учитываются нижестоящими судами в качестве ориентира в вопросах применения и толкования права. Среди судебных актов российских судов выделяются постановления

Конституционного Суда РФ о признании не соответствующим Конституции РФ определенного нормативного акта (закона или его части); решения Верховного Суда РФ (ВС РФ) и Высшего Арбитражного Суда РФ (ВАС РФ) о признании недействительными нормативных актов; руководящие разъяснения судебной практики по применению законодательства, принимаемые пленумами ВС РФ и ВАС РФ; решения судов по конкретным спорам, апробированные в порядке надзора высшими судебными органами и опубликованные в официальных судебных изданиях («Вестник Верховного Суда РФ» или «Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ»). Перечисленные в первых двух пунктах акты судебных органов о признании недействительными нормативных актов имеют признаки, позволяющие причислить их к источникам права. Разъяснения и постановления, принимаемые пленумами ВС РФ и ВАС РФ, в строгом смысле слова к источникам права отнесены быть не могут — это лишь толкование нормативных актов.

Судебные акты, апробированные на высшем судебном уровне (решения и постановления по конкретным делам), до недавнего времени рассматривались юристами исключительно в качестве своеобразных ориентиров для нижестоящих судов. Правоведами отмечалось, что «такие судебные акты не могут рассматриваться ни в качестве источников права, ни в качестве актов толкования права»¹. Ситуация изменилась с вступлением в силу постановления Конституционного Суда РФ от 21 января 2010 г. № 1-П «По делу о проверке конституционности положения ч. 4 ст. 170, п. 1 ст. 311 и ч. 1 ст. 312 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в связи с жалобами закрытого акционерного общества «Производственное объединение «Берег», открытых акционерных обществ «Карболит», «Завод «Микропровод» и «Научно-производственное предприятие «Респиратор»». В п. 4 данного постановления однозначно отмечается, что «толкование норм права может осуществляться Высшим Арбитражным Судом РФ как в связи с рассмотрением конкретного дела (ad hoc), так и — в целях обеспечения единообразного их понимания и применения арбитражными судами — в отношении всех дел со схожими фактическими обстоятельствами на основе обобщенной практики их разрешения».

Нормативно-правовой акт — это *государственный правовой акт (официальный письменный документ), содержащий норму права*.

¹ Беляков В. Г. Правовое регулирование предпринимательской деятельности. Учеб. пособие / В. Г. Беляков. — СПб.: ВШМ СПбГУ, 2008. — С. 26.

Среди современных источников права нормативно-правовой акт занимает ведущее место и *характеризуется рядом признаков*:

- имеет государственный характер и обеспечивается принудительной силой государства;
- принимается с соблюдением определенной процедуры, призванной оптимизировать форму и содержание юридических норм;
- обладает заранее установленной юридической силой и занимает определенное место в иерархии нормативно-правовых актов;
- имеет четкие временные, пространственные и субъектные пределы действия;
- содержит нормы права, то есть общие правила поведения, чем отличается от индивидуальных юридических актов (приговоров и решений суда, указов о назначении на должность и т. п.).

Нормативно-правовые акты делятся на законы и подзаконные акты. **Закон** — это *нормативно-правовой акт, принятый в особом порядке органами законодательной власти, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения*. Законы обладают высшей юридической силой по сравнению со всеми остальными актами государства.

Среди законов выделяют конституционные и обыкновенные.

Конституционные законы — это сами конституции и законы, которыми в них вносятся изменения и дополнения или которые прямо предусмотрены конституцией. Принимаются такие законы квалифицированным большинством (2/3) депутатов законодательного органа власти.

Все иные законы — *обыкновенные*. Они считаются принятыми, если за них проголосовало не менее половины депутатов законодательного органа власти. Обыкновенные законы не могут противоречить конституционным законам и не могут их отменять.

Подзаконный нормативно-правовой акт — это *нормативно-правовой акт, изданный в соответствии с законом и не противоречащий ему*. Подзаконные нормативно-правовые акты издаются исполнительной властью в пределах ее компетенции и во исполнение действующих законов (указы и распоряжения президента, постановления и распоряжения правительства, приказы, инструкции, положения министерств и ведомств).

Действие нормативно-правовых актов распространяется во времени, по территории (в пространстве), по предметам действия и по кругу лиц.

Действие нормативного акта во времени начинается с момента его вступления в законную силу. Дата вступления нормативно-правового акта в законную силу может быть связана с моментом его официального опубликования или определена сроком, указанным в самом акте. Прекращение действия нормативного акта, то есть утрата им юридической силы, может наступать в случаях его отмены; фактической замены нормативного акта другим, регулирующим тот же круг вопросов; или при истечении срока, на который был принят данный нормативно-правовой акт.

Действие нормативно-правового акта в пространстве очерчено территорией государства, которая включает в себя сухопутную территорию, водное пространство (территориальное море шириной 12 морских миль от линии наибольшего отлива), воздушное пространство недр, гражданские морские и воздушные суда под флагом государства в момент их нахождения в открытом море или воздушном пространстве, военные корабли и летательные аппараты, где бы они ни находились. В зависимости от юридической силы и иных характеристик, нормативные акты могут распространять свое действие как на территорию всего государства (например, федеральные законы), так и на определенную ее часть (например, законы субъектов Российской Федерации).

Действие нормативно-правового акта по предмету определяется общественными отношениями, на которые распространяются нормы, содержащиеся в данном акте. Неограниченное действие имеют нормы основного закона (конституции) государства. Они распространяются на все без исключения правовые отношения, существующие в обществе. Действие отраслевых нормативных актов ограничено предметом определенной отрасли права. Например, гражданское законодательство распространяется только на имущественные и личные неимущественные отношения, субъекты которых равны, независимы и не находятся в состоянии подчинения.

Действие нормативно-правового акта по лицам производно от его действия по предмету. По общему правилу, нормативный акт действует в отношении всех лиц, находящихся на территории его действия и являющихся субъектом отношений, на которые он распространяется. Однако существуют и определенные особенности действия нормативных актов по лицам. Так иностранные граждане и лица без гражданства не могут быть субъектами определенных правоотношений (избирать и быть избранными в представительные органы власти, быть государственными служащими и т. д.). Напротив, уголовные законы распро-

страняются на граждан данного государства независимо от места их нахождения.

Нормативный договор как источник права представляет собой *правовой акт, основанный на взаимном волеизъявлении сторон и образующий правовую норму*. В качестве источника права широко распространены международное право; также имеет место в конституционном, гражданском и трудовом праве.

Референдум (или всенародный опрос) также является источником права, если он проводится по поводу содержания подлежащих принятию законов. Очевидно достоинство референдума заключается в том, что в нем непосредственно выражается воля народа, потому иногда его объявляют источником права наивысшей юридической силы.

Правосознание выступает юридической основой судебной и административной практики (источником права) в революционные эпохи, когда отмененное законодательство ликвидированного строя еще не заменено новым. Например, в России в период 1917–1922 гг. советские суды и административные органы руководствовались преимущественно так называемым «революционным правосознанием».

1.2.2. Система права

Под **системой права** понимается *внутренняя организация права, выраженная в единстве и согласовании юридических норм, сосредоточенных в относительно самостоятельных правовых комплексах (отраслях, подотраслях и институтах)*.

Норма права является *первичным элементом системы права, юридически обязательным правилом поведения, исходящим от компетентных государственных органов, закрепленным в официальном акте (заcone, указе и т. д.) и охраняемым от нарушения мерами государственного принуждения*.

Норма права *обладает определенной структурой*, то есть внутренним строением, и состоит:

- из *гипотезы* (или предположения), то есть комплекса юридических фактов, являющихся основанием возникновения данных правоотношений;
- *диспозиции* (или распоряжения), то есть части нормы, формулирующей права и обязанности участников правоотношения — само то правила поведения;
- *санкции* (или взыскания), то есть части нормы, устанавливающей меры государственного воздействия (взыскания), применяемые при ее нарушении.

Отрасль права — это *главное подразделение системы права, которое представляет собой совокупность юридических норм, институтов и подотраслей, регулирующих значительный круг однородных общественных отношений, объединенных общностью предмета и метода*. На основе предмета и метода правового регулирования в системе права выделяют конституционное, административное, гражданское, трудовое, уголовное и другие отрасли права¹. Отрасли права подразделяются на отдельные взаимосвязанные элементы — институты права.

Институт права — это *обособленный элемент комплекса юридических норм, который является специфическим элементом отрасли права и регулирует значительный круг однородных общественных отношений*. Институт права целиком входит в состав соответствующей отрасли права. В отличие от отрасли права регулирует не всю совокупность отдельных общественных отношений, а лишь его отдельные стороны (например, институт обязательств в составе отрасли гражданского права).

Подотрасль права объединяет несколько институтов и является, по сути, упорядоченной совокупностью родственных институтов одной и той же отрасли права. В качестве примеров подотраслей права некоторые правоведы называют авторское и наследственное право в гражданском праве.

Многообразие правовых норм требует их упорядочения. *Деятельность, направленная на упорядочение и совершенствование правовых норм, называется систематизацией нормативно-правовых актов (законодательства)*. В результате систематизации устраняются противоречия между правовыми нормами, отменяются или изменяются устаревшие нормы, создаются новые, отвечающие потребностям общественного развития.

В правоведении выделяют три основные *формы систематизации* нормативно-правовых актов: кодификация, инкорпорация и консолидация.

Кодификация — это деятельность правотворческих органов государства по созданию нового, сводного систематизированного нормативно-правового акта, осуществляемая путем глубокой, всесторонней переработки действующего законодательства и внесения в него существенных изменений. В процессе кодификации в новый нормативный акт включаются действующие нормы права, не утратившие своего значения,

¹ Подробнее см.: *Головина А. А.* Критерии образования самостоятельных отраслей в системе российского права: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / А. А. Головина. — М.: МГЮА им. О. Е. Кутафина, 2012. — 34 с.

а также вновь создаваемые нормы, вносящие качественные изменения в регулирование определенной области общественных отношений. Кодификационные акты подразделяются на *основы законодательства* (например, Основы законодательства РФ об охране здоровья граждан), *кодексы* (например, Гражданский кодекс, Трудовой кодекс, Уголовный кодекс и др.), *уставы и положения* (например, общевоинские уставы, устав железных дорог и др.).

Инкорпорация представляет собой объединение в сборники или собрания действующих нормативно-правовых актов в определенном порядке без изменения их содержания. В результате инкорпорации производится лишь внешняя обработка действующего законодательства, то есть расположение нормативно-правовых актов в определенном порядке (алфавитном, хронологическом или предметном), достижение их внешней упорядоченности. Издаваемые компетентными органами сборники действующих нормативно-правовых актов не являются источниками права, но на них ссылаются в процессе правотворчества и правоприменения (например, Собрание законодательства Российской Федерации, Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти и др.)¹.

Консолидация представляет собой такую форму систематизации, при которой происходит объединение нескольких нормативно-правовых актов, действующих в одной и той же области общественных отношений без изменения их содержания, в единый сводный нормативно-правовой акт.

1.2.3. Правоотношение, правоприменение и правопрояок

Правоотношение — это *возникающая на основе правовых норм и вследствие наступления определенных юридических фактов связь субъектов права, обладающих взаимными правами и обязанностями*. Посредством правоотношений требования правовых норм воплощаются в жизнь.

Структура правоотношения включает в себя три элемента: субъект, объект и содержание.

Субъекты правоотношения — это отдельные индивиды (физические лица), организации (юридические лица) и государство, которые в соответствии с нормами права являются носителями субъективных юридических прав и обязанностей. Мера фактического участия субъектов в правоотношениях определяется их право- и дееспособностью.

¹ Подробнее см.: *Анахасян Р. Л.* Проблемы инкорпорации нормативно-правовых актов России: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Р. Л. Анахасян. — Саратов: СГАП, 2009. — 36 с.

Правоспособность — это закрепленная в законодательстве способность субъекта правоотношения иметь юридические права и нести обязанности. Она начинается с момента рождения индивида (государственной регистрации организации) и прекращается со смертью индивида (ликвидацией организации). Правоспособность *выступает предпосылкой приобретения субъективных прав*. Однако для того, чтобы стать реальным участником правоотношения, правоспособный субъект должен обладать еще и дееспособностью.

Дееспособность — это признаваемая законом способность субъекта правоотношения самостоятельно, своими сознательными действиями осуществлять принадлежащие ему права и исполнять возложенные на него обязанности.

Объектом правоотношения является поведение его участников по поводу материальных, духовных и иных благ, являющихся предметом правоотношения.

Содержание правоотношения составляют субъективные права (меры возможного поведения) и юридические обязанности (меры должного поведения субъекта правоотношения), объем и пределы которых определяются нормой права. В отличие от субъективного права, от исполнения юридической обязанности отказаться нельзя, поскольку такой отказ будет являться основанием для привлечения к юридической ответственности.

Для возникновения правоотношения необходимо не только наличие нормы права, но и наступление определенных **юридических фактов**, то есть *конкретных жизненных обстоятельств, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношений*. Юридические факты формулируются в гипотезах правовых норм и порождают отношения между субъектами на основе предписаний правовых норм.

В теории права существуют две основные классификации юридических фактов (рис. 1.2): по волевому признаку и по последствиям.

По волевому признаку, то есть в связи с индивидуальной волей субъекта правоотношения, юридические факты подразделяются на события и действия.

События — это юридические факты, происходящие независимо от воли субъектов правоотношения (например, рождение, смерть человека, достижение совершеннолетия, стихийные явления).

Действия — это юридические факты, наступление которых зависит от воли и сознания людей. При этом с точки зрения законности действия субъектов правоотношения подразделяются на правомерные и неправомерные.

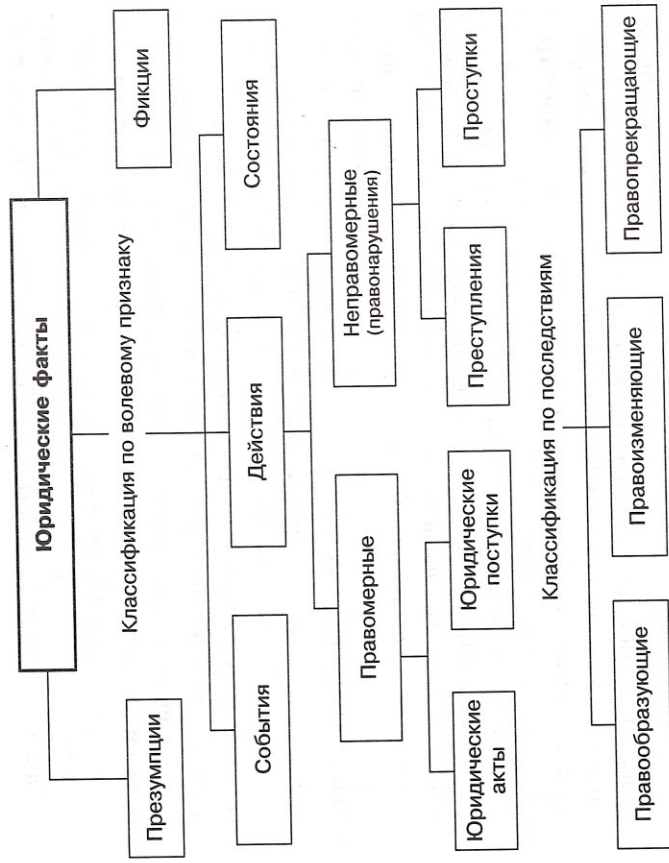


Рис. 1.2. Классификация юридических фактов

Правомерные действия — это юридические факты, которые влекут за собой возникновение у лиц юридических прав и обязанностей, предусмотренных нормами права. Правомерные действия подразделяются на *юридические акты*, то есть правомерные действия, специально совершаемые лицами с целью вступления в определенные правоотношения (например, заключение договора купли-продажи, решение органа социального обеспечения о назначении пенсии и т. д.), и *юридические поступки* — правомерные действия, которые специально не направлены на возникновение, изменение или прекращение правоотношений, однако влекут за собой такие последствия.

Неправомерные действия (или правонарушения) — это юридические факты, которые противоречат (не соответствуют) требованиям правовых норм. В зависимости от умысла и степени вины среди них выделяются *преступления и проступки*.

Наряду с событиями и действиями среди юридических фактов выделяются **состояния** — *длящиеся юридические факты, которые могут зависеть, а могут и не зависеть от воли человека* (например,

гражданство, родство, состояние в договоре подряда, состояние бо-лезни и т. д.).

По последствиям юридические факты подразделяются:

- на *правообразующие*, влекущие за собой возникновение правоотношения (например, вступление в договорные отношения);
- *правоизменяющие*, влекущие за собой изменение уже существующих правоотношений (например, перевод на другую работу);
- *правопрекращающие*, вызывающие прекращение правоотношений (например, выполнение обязательства).

В качестве юридических фактов также могут выступать правовые презумпции и фикции.

Презумпция — это *подтвержденное правоприменительной практикой предположение о наличии или отсутствии юридически значимых фактов* (например, презумпция невиновности обвиняемого, презумпция знания закона, презумпция истинности нормативно-правового акта).

Фикция — это *несуществующее явление или событие, признанное в установленных юридических процедурах существующим* (например, признание гражданина безвестно отсутствующим или объявление его умершим).

Правоприменение — это *властная деятельность компетентных органов по реализации правовых норм относительно конкретных жизненных случаев и индивидуально-определенных лиц*.

Правоприменительную деятельность осуществляют компетентные государственные органы (должностные лица), а также органы коммерческих и некоммерческих организаций по полномочию государства. Деятельность по применению норм права имеет государственно-властный характер. Ее содержание выражается в издании на основе норм права индивидуальных правовых предписаний (актов), относящихся к определенным жизненным случаям и конкретным лицам. Применение норм права осуществляется в строго установленном законом порядке.

Основными стадиями правоприменительного процесса являются следующие.

- *Установление фактических обстоятельств дела* — отбор и выделение фактов, необходимых для правильного решения юридического дела, их тщательный анализ и оценка, что достигается путем глубокого и всестороннего исследования фактов, выяснения их истинности и объективной достоверности.

- *Выбор правовой нормы в соответствии с фактическими обстоятельствами дела*. В задачу компетентного органа на данной стадии входит уяснение (толкование) применяемой нормы, а также преодоление пробелов в праве путем применения права по аналогии. На этой стадии правоприменительный орган решает также вопрос, на основании какой нормы должно решаться рассматриваемое дело. *Выбрать норму — значит дать правовую квалификацию (оценку) обстоятельствам дела*.

- *Вынесение решения компетентным органом и доведение его до заинтересованных лиц*. Установление фактических обстоятельств дела, а также выбор и анализ правовой нормы подготавливают издание компетентным органом акта применения права (например, приговора суда, приказа должностного лица). На этом процесс применения нормы права заканчивается, и начинается реализация акта применения нормы права.

Акт применения права — это *официальное предписание (веление), представляющее собой решение по юридическому делу на основе норм права в отношении конкретных обстоятельств и персонально определенных лиц* (например, приговор, приказ, постановление, распоряжение).

Как уже было сказано выше, для объективного и справедливого правоприменения необходимо правильное толкование норм права.

Толкование норм права — это *деятельность компетентных государственных органов, общественных организаций и отдельных граждан по осознанию ими действительного содержания норм права*.

Толкование права имеет два направления: уяснение и разъяснение. **Уяснение права** — это познание содержания правовых предписаний в процессе их использования, соблюдения и применения.

Разъяснение права — это интерпретация смысла и содержания норм права компетентными органами и отдельными лицами в целях его правильного понимания и применения. Разъяснение правовой нормы осуществляется тогда, когда в процессе уяснения обнаруживаются неясности в ее содержании.

Таким образом, уясняются все нормы права, а разъясняются лишь те, по поводу которых требуются дополнительные замечания в силу неточности словесного выражения или неправильного применения норм права на практике.

В зависимости от соотношения между текстуальным выражением правовой нормы (буквой закона) и ее действительным содержанием (духом закона) *толкование норм права может быть*:

- адекватным (буквальным) — полное соответствие содержания нормы права ее текстуальному выражению (дух и букв» закона совпадают);
- распрямительным — когда действительное содержание нормы права шире ее буквального выражения (дух закона шире буквы закона);
- ограничительным — когда действительное содержание нормы права уже ее текстуального выражения (дух закона уже буквы закона).

Отсутствие правовой нормы при разрешении конкретных жизненных случаев, которые охватываются правовым регулированием и должны быть разрешены на основе права, образует ситуацию, называемую пробелом в праве. Причинами возникновения пробелов в праве могут быть отставание законодательства от развития общественных отношений, упущения при подготовке нормативно-правовых актов и др.

Основным способом восполнения пробела в праве является издание недостающей нормы, необходимость которой обусловлена жизнью. Однако в тех случаях, когда законодатель не сумел своевременно устранить пробел в праве, используется применение права по аналогии: по аналогии закона или по аналогии права.

Аналогия закона представляет собой решение конкретного дела на основе правовой нормы, рассчитанной не на данный, а на сходный случай. Если правоприменительный орган решает дело в соответствии с предписаниями нормы права, регулирующей сходные (аналогичные) общественные отношения, то имеет место аналогия закона.

Аналогия права — это принятие решения по конкретному делу на основе общих принципов и смысла права. Она применяется тогда, когда при наличии пробела в праве невозможно подобрать сходную, аналогичную норму закона.

Воплощение предписаний правовых норм в поведении субъектов права составляет процесс реализации норм права.

Выделяют следующие формы реализации норм права.

- *Осуществление (использование) прав*, выражающееся в реализации возможностей, предоставляемых участникам общественных отношений нормами права (например, право участвовать в выборах представительных органов власти, право владеть, пользоваться и распоряжаться имуществом).
- *Исполнение обязанностей*, выражающееся в обязательном совершении активных действий, предписываемых нормами права (на-

пример, обязанность поставщика в установленный срок поставить заказчику продукцию, обязанность должника возратить долг).

- *Соблюдение обязанностей*, выражающееся в воздержании от совершения действий, запрещенных юридическими нормами, а также в несвершении действий, которые наносят вред обществу, государству или личности. Соблюдение обязанностей в отличие от их исполнения носит пассивный характер, так как юридические обязанности при этом реализуются посредством воздержания от определенных действий.
- *Применение права*, содержание которого рассмотрено выше.

Система общественных отношений, устанавливающаяся в результате точного и полного осуществления предписаний правовых норм всеми субъектами права, образует правовой порядок¹. Содержание правового порядка составляет правомерное поведение субъектов, то есть такое поведение, которое урегулировано нормами права и достигло целей правового регулирования. Необходимым средством и условием достижения правового порядка выступает режим законности.

В правовом государстве существует целая система гарантий законности и правопорядка:

- *материальными гарантиями* законности и правопорядка является такая экономическая структура общества, в рамках которой устанавливаются эквивалентные отношения между производителями и потребителями материальных благ;
- *политическими гарантиями* являются демократизм общественно-го и государственного строя, политический и идеологический плюрализм, активное участие граждан в государственном управлении;
- *юридическими гарантиями* является деятельность государственных органов и учреждений, специально направленная на предотвращение и пресечение правонарушений (создание четкой нормативной базы, эффективность правоохранительной системы, прокурорский надзор, судебный, конституционный и президентский контроль за соблюдением законности);
- *нравственными гарантиями* законности и правопорядка являются благоприятная морально-психологическая обстановка в обществе,

¹ Подробнее см.: Сауляк О. П. Сущность правопорядка: теоретико-методологическое исследование: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / О. П. Сауляк. — М.: РАГС, 2010. — 54 с.

при которой реализуются юридические права и обязанности участников правоотношений, уровень их культуры, чуткость и внимание государственных органов и должностных лиц к человеку, его интересам и потребностям.

Оборотной стороной правопорядка выступает **правонарушение**, то есть *виновное поведение праводеспособного лица, которое противоречит предписаниям норм права, причиняет вред другим субъектам права и влечет за собой юридическую ответственность*.

Правонарушение *характеризуется строго определенными признаками*, отличающими его от нарушений неправовых правил поведения (этических, религиозных, норм морали):

- оно выражается в действии или бездействии — мысли, чувства, помыслы, пока они не выразились в акте поведения, не признаются правонарушением;
- сущность правонарушения состоит в поведении, противоречащем нормам права, исходящим от государства, даже если его веления не всегда соответствуют определенным общественным и частным интересам;
- правонарушение является виновным поведением субъектов права;
- оно причиняет вред обществу, государству и гражданам;
- его совершение влечет за собой применение к правонарушителю мер государственного воздействия¹.

Среди правонарушений выделяют проступки и преступления.

Проступки — это такие правонарушения, которые характеризуются меньшей степенью общественной опасности по сравнению с преступлениями и посягают на отдельные стороны правового порядка, существующего в обществе.

В зависимости от сферы общественных отношений, которым причиняется вред совершаемым проступком, выделяют:

- *дисциплинарные проступки* — правонарушения, которые совершаются в сфере служебных отношений и нарушают главным образом порядок отношений подчиненности;
- *административные проступки* — правонарушения, посягающие на установленный законом общественный порядок, на отношения

¹ См. также: Гогин А. А. Общая концепция правонарушений: проблемы методологии, теории и практики. Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / А. А. Гогин. — Казань: Каз(Приволж)ФУ, 2011. — 54 с.

в области исполнительной и распорядительной деятельности органов государства, не связанные с осуществлением служебных обязанностей;

- *гражданские проступки (деликты)* — правонарушения, совершаемые в сфере имущественных и личных неимущественных отношений.

Преступления — это общественно опасные, противоправные, виновные и наказуемые деяния (действия или бездействия), причиняющие существенный вред охраняемым уголовным законом общественным отношениям или создающие угрозу причинения такого ущерба. Преступления характеризуются повышенной степенью общественной опасности и причиняют более тяжкий по сравнению с проступками вред личности, государству и обществу.

Юридическая ответственность — это *мера государственного принуждения за совершенное правонарушение, связанная с претерпеванием виновным лишений личного (организационного) или имущественного характера*.

В зависимости от характера совершенного правонарушения различают шесть видов юридической ответственности: уголовную, административную, финансово-правовую, гражданско-правовую, дисциплинарную и материальную, — каждой из которых присущи специфические меры наказания и особый порядок их применения.

Уголовная ответственность характеризуется наиболее жесткими мерами государственного воздействия к правонарушителям, применяемым в судебном порядке к лицам, виновным в совершении преступления.

Административная ответственность выражается в применении органами исполнительной власти мер административного воздействия к виновным лицам (предупреждения, штрафа, административного ареста и т. д.).

Существование отдельной *финансово-правовой ответственности* является предметом дискуссий, ведущейся в юридической науке. Сложность ее изучения состоит в том, что само определение финансово-правовой ответственности, которое должно быть закреплено в общей части отраслевого законодательного акта, в настоящее время не существует в связи с отсутствием единого кодифицированного акта в сфере правового регулирования публичной финансовой деятельности¹.

¹ Саттарова Н. А. Принуждение в финансовом праве: Монография / Н. А. Саттарова. — М.: Юрлитинформ, 2006. — С. 71.

Тем не менее, по мнению авторов, финансово-правовую ответственность можно определить как применение к нарушителю финансово-правовых норм (бюджетных, налоговых, норм валютного законодательства и т. д.) мер государственного принуждения уполномоченными на то государственными органами (налоговыми, казначейскими, органами валютного контроля и др.), возлагающими на правонарушителя дополнительные бременения имущественного характера.

Гражданско-правовая ответственность вытекает из нарушения имущественных и личных неимущественных прав граждан и организаций. Ее результатом является возмещение вреда в формах, предусмотренных санкциями гражданского права.

Дисциплинарная ответственность заключается в наложении на виновное лицо дисциплинарного взыскания властью руководителя (начальника). Основными мерами дисциплинарной ответственности являются замечание, выговор, увольнение с работы, в Вооруженных Силах и на государственной службе — снижение в воинском или специальном звании, понижение в должности, предупреждение о неполном служебном соответствии.

Материальная ответственность заключается в возмещении имущественного вреда, нанесенного в результате неправомерных действий в процессе выполнения лицом своих служебных обязанностей.

Уголовная, административная и финансово-правовая ответственность образуют категорию *публично-правовой ответственности*. Напротив, гражданско-правовая, дисциплинарная и материальная ответственность составляют категорию *частноправовой ответственности*.

В целом юридическая ответственность в современном обществе направлена на охрану правопорядка, воспитание граждан в духе добросовестного соблюдения законов, понимание ими необходимости и полезности правомерного поведения.

Определенная Конституцией РФ и федеральными законами деятельность специально уполномоченных государственных и негосударственных органов по охране права путем применения мер юридического воздействия образует *правоохранительную деятельность*.

К *основным направлениям правоохранительной деятельности* относятся: правосудие, конституционный контроль, прокурорский надзор, оперативно-розыскная деятельность, расследование преступлений, производство по делам об административных правонарушениях, обеспечение общественного порядка и безопасности, юридическая помощь гражданам и организациям.

1.3. Основы теории государства

1.3.1. Понятие, признаки и функции государства

Государство можно определить как исторически сложившуюся особую политическую организацию, обладающую суверенитетом, располагающую аппаратом управления и принуждения и придающую своим требованиям обязательную для населения всей страны силу.

Выделяют следующие **признаки государства**, отличающие его от органов управления догосударственных (первобытных) форм общества.

- *Наличие публичной власти*, представляющей собой совокупность аппаратов защиты общества от посягательств извне, принуждения и охраны общественного порядка (вооруженные силы, специальные службы и правоохранительные органы страны), а также управления. К последним относятся органы законодательной и исполнительной власти, выступающие носителями государственного суверенитета.
- *Административно-территориальная организация населения страны и властного аппарата*. Распространение государственной власти на население, проживающее на территории определенной страны, неизбежно влечет его деление на административно-территориальные единицы (республики, края, области и т. д.). В отличие от государства, в первобытном обществе подчиненность людей власти зависела от кровнородственных связей и принадлежности их к тому или иному племени, роду или семье.

- *Государственный суверенитет*, то есть независимость государственной власти от всякой иной власти внутри страны и вне ее, выраженной в исключительном праве самостоятельно решать вопросы внутренней и внешней политики.

- *Сбор налогов с населения*, направляемых на содержание органов государственного управления, развитие национальной и региональной экономики, поддержку социальной сферы (здравоохранение, образование, социальное обеспечение и т. д.).

Функции государства — это основные направления его деятельности. *Сущностью государства является урегулирование общественных отношений с помощью присущих публичной власти специфических форм и методов.*

Публичное упорядочение общественных отношений имеет два аспекта, таких как установление определенных правил, имеющих общий характер, и охрана этих правил от нарушения кем бы то ни было. Соответственно функции государства можно разделить на два типа: *регулятивные и охранительные*.

В зависимости от сферы применения выделяются также внутренние и внешние функции. *Внутренние функции* определяют внутреннее разделение общества; *внешние функции* — направления деятельности в отношениях с другими государствами.

Конкретное содержание функций государства определяется его формой и политическим режимом. В наибольшей степени функции государства проявляются в политической, экономической и социальной сферах. Соответственно выделяют политическую, экономическую и социальную функции государства.

Политическая функция государства заключается в обеспечении государственной и общественной безопасности (в том числе и от внешних посягательств), регулировании политических процессов в обществе, закреплении и охране прав и свобод граждан, поддержании социального согласия, разрешении социальных конфликтов и т. д.

Экономическая функция государства призвана обеспечить нормальное функционирование и развитие экономики, в том числе посредством охраны существующих форм собственности, установления нормативов налоговых отчислений, организации внешнеэкономических связей и т. д.

Социальная функция государства направлена на осуществление мер по удовлетворению социальных потребностей людей, поддержание необходимых условий труда и быта, оказание государственной помощи лицам, которые по независящим от них причинам не могут самостоятельно обеспечить себе средства для достойного существования и т. д. Формы, в которых осуществляются функции государства, могут быть правовыми и неправовыми (организационными).

К числу *правовых форм осуществления функций государства* относятся:

- *правотворчество* — разработка и принятие законов и иных нормативных актов;
- *правоприменение* — государственно-властная деятельность специально уполномоченных органов власти по реализации норм права;
- *правоохрана* — деятельность, направленная на осуществление правового контроля и реализацию правовой ответственности.

К *неправовым формам осуществления функций государства* относятся:

- *экономические* — государственные дотации, кредитование, субсидии и т. п.;
- *политические* — согласование позиций различных политических сил, международные переговоры и пр.;
- *идеологические* — призывы политических лидеров к населению, агитация через средства массовой информации и т. п.;
- *организационные мероприятия* — планирование, социальное программирование, контроль и др.

1.3.2. Формы государства

Форма государства — это совокупность внешних признаков *государства, показывающих порядок образования и организации высших органов государственной власти, территориальное устройство государства, а также приемы и методы осуществления власти*.

Форма государства выражается через форму правления, форму государственного устройства и вид политического режима (рис. 1.3).

Форма правления — это организация верховной государственной власти и порядок ее образования.

Выделяют две основные формы правления — *монархию и республику*, которые различают, в первую очередь, по способу замещения поста главы государства.

- **Монархия** (с греч. — «единовластие») — это такая форма правления, при которой верховная власть принадлежит одному лицу (*монарху*), получающему власть в порядке престолонаследия. В некоторых странах (в основном в арабских государствах Аравийского полуострова) предусмотрена возможность выбора монарха, но избирается он из представителей одной семьи или весьма ограниченного круга семей, принадлежащих к определенному роду, то есть наследственный принцип замещения должности главы государства сохраняется, хотя и в модифицированном виде.

В зависимости от объема властных полномочий, находящихся у монарха, монархии бывают *абсолютные и конституционные (ограниченные)*.

Абсолютная монархия характеризуется сосредоточением всей полноты законодательной, исполнительной и судебной власти в руках монарха и отсутствием юридических ограничений его полномочий (например, Саудовская Аравия, Катар, Оман). Несмотря на

дарование (октроирование) монархами некоторых абсолютных монархий конституций (например, Конституция Катара 1974 г.), такие конституции не ограничивают реально власти главы государства.

Для конституционной (ограниченной) монархии характерно ограничение полномочий монарха и распределение государственных властных полномочий между несколькими центральными органами.

По степени ограничения конституционные монархии подразделяются на дуалистические и парламентные.

В дуалистических монархиях, помимо монарха, существует парламент, который издает законы и утверждает бюджет. В отдельных дуалистических монархиях существует даже институт парламентской ответственности правительства. Монарх сохраняет за собой право назначать и смещать правительство, обладает правом абсолютного или отлагательного вето в отношении решений парламента, выполняет представительские и ряд внешнеполитических функций и т. д. В настоящее время дуалистические монархии существуют в Марокко, Иордании и некоторых других странах.

В парламентных монархиях реальная власть монарха весьма невелика. В некоторых странах (в Японии по Конституции 1947 г., в Швеции — после 1974 г.) функции монарха сведены практически к символическому представительству традиционного единства государства. В других странах (Великобритании, Бельгии, Нидерландах, Испании и пр.) за монархом номинально сохраняются определенные полномочия, но монарх либо пользуется ими только в результате инициативы правительства или какого-либо другого органа, либо вообще ими не пользуется и эти полномочия носят резервный («спящий») характер на случай какого-либо политического кризиса. Правительство в парламентных монархиях формируется партиями, получившими, как правило, большинство мест в парламенте, и несет политическую ответственность перед парламентом. Практически все акты, издаваемые монархом в области государственного управления, вступают в силу только после контрассигнации (подписи) их премьер-министром, что означает ответственность последнего за принятие этого акта. Прямое налагать вето на законодательные акты, принятые парламентом (в тех странах, где оно формально имеется у монарха), на практике обычно не используется.

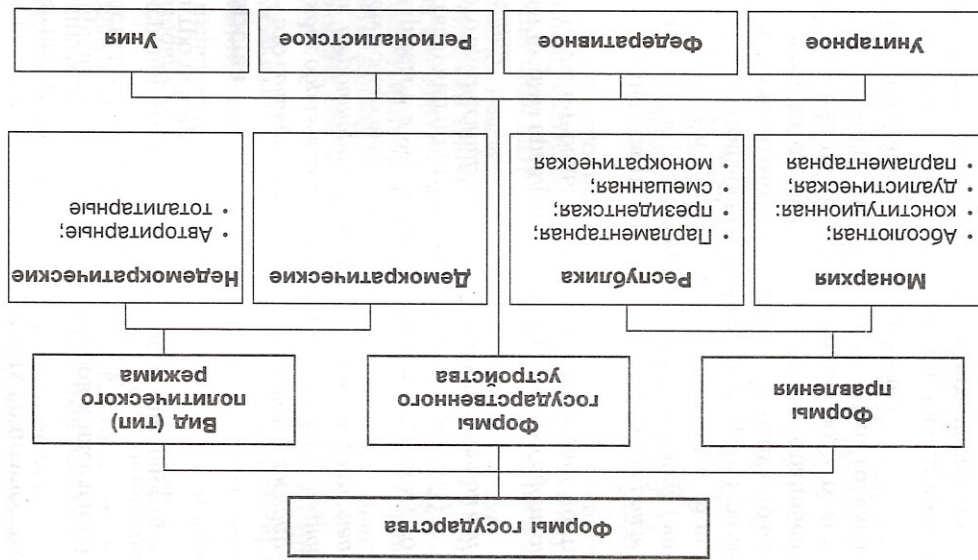


Рис. 1.3. Формы государства

нием граждан. К парламентарным республикам относятся Италия, ФРГ, Индия, Болгария, Эстония и др.

В *президентской (дуалистической) республике* наиболее последовательно проведен принцип разделения властей. В ней существуют три центра власти: президент, парламент и судебные органы. Исполнительная власть целиком принадлежит президенту, который не несет перед парламентом политической ответственности и может быть смещен со своего поста только в случае нарушения закона. Избирается президент внепарламентским путем, то есть либо всеобщим голосованием, либо коллегией выборщиков, избранных всеобщим голосованием граждан. Правительство при президенте выполняет функции совещательного и вспомогательного органа. С другой стороны, законодательная власть принадлежит исключительно парламенту, хотя за президентом сохраняются полномочия по принятию подзаконных актов. При этом парламенту принадлежат также бюджетные и контрольные полномочия. Толкование законов и вопросы их правильного применения находятся в ведении судебных органов.

Для функционирования властного механизма как единого целого принцип разделения властей в президентской республике, например в США, дополнен системой *сдержек и противовесов* (англ. *checks and balances*). В частности, президент обладает правом отлагательного вето в отношении законов, принимаемых парламентом; парламент может сместить президента в случае нарушения им законов (процедура импичмента); назначения, сделанные президентом на некоторые должности, подлежат утверждению парламентом; суды в своей деятельности должны руководствоваться актами, издаваемыми парламентом, но обладают правом проверки их конституционности и т. д. Кроме США, президентскими республиками являются Мексика, Бразилия, Аргентина и др.

Республики со смешанной формой правления (именуемые также *полупрезидентскими*) обладают отдельными чертами парламентарной и президентской республик, но совокупность этих черт создает новое качество. Роль президента в такой республике велика. Как правило, он избирается внепарламентским путем, то есть непосредственно гражданами. Правительство, хотя и должно опираться на парламентское большинство, несет ответственность не только перед парламентом, но и перед президентом. Решения правительства утверждаются президентом, при этом

• **Республика** (с лат. — «общее дело») — это такая форма правления, при которой верховная власть в государстве осуществляется представительными органами, избираемыми населением на определенный срок.

Республики характеризуются следующими чертами:

- ◆ выборностью органов государственной власти на определенный срок;
- ◆ производным от народного суверенитета характером государственной власти;
- ◆ юридической ответственностью главы государства.

Современные республики подразделяют на четыре формы: *парламентарную, президентскую (дуалистическую), республику со смешанной формой правления (полупрезидентскую) и монархическую*. Иногда также выделяют *теократическую республику*, где реальная власть принадлежит духовенству (например, Иран).

В *парламентарной республике* важнейшим органом государственной власти является парламент и в качестве самостоятельных органов власти существуют независимые суды. Правительство формируется на основе соотношения партийных сил в парламенте и несет перед ним ответственность. Однако в силу того, что правительство опирается на парламентское большинство, его значение также велико и реально оно превращается в важнейший центр принятия решений, добивающийся одобрения своих решений парламентом.

Роль главы государства (президента) в парламентарной республике невелика. Хотя формально ему принадлежит право назначения и увольнения главы правительства, всех его членов по предложению ранее назначенного главы), осуществляет он это назначение только на основе расстановки сил в парламенте. Обычно ему принадлежит также право досрочного роспуска парламента, но реализует он это право либо на основе императивных (обязывающих) норм законодательства, либо по инициативе премьер-министра. Избирается глава государства в парламентарных республиках, как правило, парламентским путем, то есть либо членами парламента, либо коллегией выборщиков, в состав которой входит не менее половины депутатов парламента. Однако могут быть исключения. Например, в Австрии и в Украине президенты избираются всеобщим голосова-

президент не несет ответственности за действия правительства. Президент имеет также право отлагательного вето в отношении актов парламента и право досрочного роспуска парламента. Таким образом, при смешанной форме республиканского правления глава государства становится ключевой фигурой в государственном механизме. Смешанная форма правления существует во Франции, Португалии, Перу, Казахстане и других странах. *Россия также относится к республикам со смешанной формой правления.*

В *монархических республиках* центральной фигурой в системе государственных органов является единоличный лидер. Пост, который занимает этот лидер, может носить разные названия: президент (в Белоруссии, Туркменистане, Корейской Народной Демократической республике с 1972 г., странах Тропической Африки), фюрер (в Германии в 1933–1945 гг.) и пр. Роль представительных и судебных органов в этих странах невелика, а практически вся полнота власти сосредоточена в руках единоличного лидера. Отдельные страны возглавляются пожизненным президентом, фюрером или другим руководителем, в других президентом автоматически становится лидер правящей и, как правило, единственной легальной партии, а в некоторых странах лидер партии может даже не занимать официально никаких государственных постов. Даже в тех странах, где президенты формально периодически переизбираются на свой пост парламентским или всеобщим голосованием, их избрание на практике предопределяется заранее, поскольку оппозиция, если она существует, подавляется силой и не допускается до участия в выборах; все средства массовой информации, весь пропагандистский аппарат находится под контролем государства, а реально — под контролем находящегося лидера и достаточно узкой политической группировки, сплотившейся вокруг него; значительная часть избирателей в силу господства определенного типа политической культуры воспринимает выборы как некий ритуал, где все роли заранее расписаны и т. д.

Форма государственного устройства — это *политико-территориальная организация государства, его внутреннее деление, правовое положение составных частей государства, характер их взаимоотношения друг с другом и с центральными органами власти.*

В юридической науке обычно различают две основные формы государственного устройства — *федеративную и унитарную*. Помимо них,

некоторые ученые выделяют также *регионалистское государство, унию и конфедерацию* — особое политико-территориальное образование, промежуточное между федеративным государством и международной организацией¹.

• **Федерация** (от лат. *foedus* — «союз») — это *союзное государство, объединяющее несколько государств или государственных образований* (республики, штаты, кантоны), *каждое из которых имеет свои органы государственной власти* (законодательные, исполнительные и судебные). *Государственные образования внутри федерации обладают определенной политической самостоятельностью* (могут, например, принимать собственные законы, не противоречащие федеральным), *но не суверенитетом*. В частности, они лишены права одностороннего выхода из состава федерации, не обладают собственной валютой и вооруженными силами (например, Россия, США, ФРГ).

Федерации принято делить на *симметричные и асимметричные*. Под симметричной федерацией понимают союзное государство, в котором все части федерации являются равноправными субъектами федерации (например, ФРГ, Бразилия по Конституции 1988 г. и др.), в отличие от асимметричной федерации (например, Индия, Канада), части которой имеют различный правовой статус.

• **Унитарное государство** (от лат. *unus* — «один») — это *единое, слитное государство, которое поддается на административно-территориальные единицы, не обладающие политической самостоятельностью*. Такое государство централизовано и неделимо. Входящие в его состав административно-территориальные образования (губернии, области, департаменты), хотя и отличаются известным своеобразием, но не имеют ни собственного законодательства, ни собственного правительства, ни собственной судебной и правоохранительной системы (например, Франция, Финляндия, Белоруссия).

• Под **регионалистским (или кваифедеративным) государством** понимают *государство, вся территория которого состоит не из административно-территориальных единиц, а из автономных образований*. Такие государства представляют собой сравнительно новое явление в мировой политике. Они начали развиваться

¹ Например, см.: Автономов А. С. Конституционное (государственное) право зарубежных стран: Учебник / А. С. Автономов. — М.: Проспект, 2007. — С. 216.

только после Второй мировой войны. На конец XX в. классическими регионалистскими государствами Европы являлись Италия и Испания. Однако Италия после внесения в 2003 г. поправок в Конституцию постепенно эволюционирует в федерацию.

- В отличие от регионалистского государства **уния** — сложносоставное государство, образовавшееся в результате присоединения одного государства к другому с передачей присоединяющимся государством другому своих суверенных прав, но с сохранением своего особо статуса — это старое и хорошо известное явление. Раньше унии были более распространены формой государственного устройства, чем в настоящее время. В качестве примеров можно назвать унию Англии и Шотландии 1707 г., приведшую к созданию единого государства, Люблинскую унию 1569 г. Польши и Литвы, приведшую к созданию Речи Посполитой, просуществовавшей более 200 лет, унию Австрии и Венгрии (1867–1918).

Обычно унии подразделяются на личные и реальные. При личных униях у двух (или более) государств имеется только один общий монарх. Например, уния Португалии и Испании (1580–1640), уния Нидерландов и Люксембурга (1815–1890). Такие объединения весьма неустойчивы и, по сути, представляют собой конфедерации. Реальные унии предусматривают создание общих органов для всего государства (обычно ими становятся органы одного из государств при предоставлении представителям присоединяющегося государства гарантий участия в работе этих органов), передачу ряда вопросов на рассмотрение этих органов. Например, уже упоминавшиеся Англо-Шотландская (1707), Польшко-Литовская (1569) и Австро-Венгерская (1867) унии являлись реальными.

- **Союз государств, создаваемый для достижения конкретных, ограниченных целей (военных, экономических, политических) в пределах определенного исторического периода, образует конфедерацию.** Государство, являющееся членом конфедерации, полностью сохраняет свой суверенитет и продолжает выступать самостоятельным субъектом во внешней и внутренней политике. Органы власти конфедерации образуются из представителей входящих в него суверенных государств и не имеют императивной власти по отношению к государствам — членам конфедера-

ции. Решения конфедерации становятся обязательными для ее членов только после утверждения их органами власти государств — участников конфедерации. Исторически конфедерациями были США в 1776–1864 гг. и Германский союз в 1815–1867 гг. На современном этапе конфедерацией, постепенно превращающейся в федеративное государство, является Европейский союз (ЕС).

Политический режим — это совокупность способов и приемов осуществления государственной власти, определяющих конкретное выражение государственной организации. Политические режимы делятся на демократические и недемократические. Среди последних, как правило, выделяют авторитарные и тоталитарные режимы.

- **Демократический политический режим** характеризуется свободой личности, гарантией прав и свобод человека, наличием эффективного механизма прямого воздействия населения на характер государственной власти (выборы), осуществлением деятельности государства только на основе и в рамках закона (правовой характер государства), многообразием политических взглядов и убеждений.
 - Для **авторитарного политического режима** как одной из разновидностей недемократических режимов характерна монополия правящей власти на политическую деятельность, концентрация законодательной и исполнительной власти в руках одного лица (органа), широко используемого средства администрирования и расплавающего дискреционными (не зависящими от общества) полномочиями. В отличие от тоталитарного, авторитарный режим, как правило, не полностью контролирует экономическую, социальную, духовную и иные сферы деятельности общества и личную жизнь граждан.
 - **Тоталитарный политический режим** характеризуется полным огосударствлением всех сфер общественной жизни, государственной общеобязательной идеологией, выражителем которой выступает, как правило, одна политическая партия (клан или группа), отсутствием реальных прав и свобод, приоритетом государства над правом, широким применением террора.
- Политический режим как элемент формы государства занимает ключевую роль в теории государства, обуславливая остальные характеристики государственного устройства.

1.3.3. Правовое государство и гражданское общество

Понятием «правовое государство» обозначают такую организацию политической власти в стране, которая основана на верховенстве государственного и справедливого закона, действует строго в определенных законом рамках и обеспечивает социальную и правовую защищенность своих граждан.

Правовое государство обладает чертами, присущими всякому государству. Однако в дополнение к ним характеризуются следующими особенностями.

- *Верховенство закона во всех сферах государственной и правовой жизни.*
- *Взаимная ответственность государства и личности* — устанавливая в правовых нормах меру свободы человека, государство в то же время ограничивает себя в собственных решениях и действиях. Действует принцип: «Все, что не запрещено индивиду, ему разрешено; все, что не дозволено власти, ей запрещено»¹.
- *Реальная гарантия прав и свобод личности* — государство обязано не только соблюдать права и свободы человека, но и создавать условия для их реального воплощения.
- *Разделение властей* — недопущение сосредоточения всей полноты государственной власти в руках какой-либо одной из ее ветвей, чтобы предотвратить возможность злоупотребления властью. Речь идет об уже упоминавшейся системе сдержек и противовесов, в которой баланс законодательной, исполнительной и судебной власти определяется специальными правовыми нормами, обеспечивающими не только взаимодействие, но и взаимоограничение всех ветвей власти в установленных правом пределах.

Предпосылкой формирования правового государства является развитие гражданского общества, то есть определенной степени развития общественных отношений, обеспечивающих достаточную степень свободы индивидов от излишнего вмешательства государства в их экономическую, социальную и духовную жизнь.

Основой развития гражданского общества и формирования правового государства являются следующие факторы.

¹ См.: Поляков С. Б. Принцип взаимной ответственности государства и личности: теоретико-правовые и прикладные аспекты. Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / С. Б. Поляков. — Н. Новгород: НижА МВД РФ, 2011. — 60 с.

- *Экономической основой гражданского общества являются производственные отношения, базирующиеся на развитии разнообразных форм собственности, свободном предпринимательстве, защите конкуренции и т. п.*

- *Создание в обществе условий, необходимых для реализации каждым человеком своих творческих и трудовых возможностей, обеспечение личных прав и свобод человека составляют социальную основу гражданского общества и правового государства.*

- *Политической основой гражданского общества и правового государства является высокая степень развития демократии в стране.*

Таким образом, целью существования современного правового государства является создание условий для оптимального развития общества, государства и личности.

1.4. Основные типы правовопонимания

Тип правовопонимания представляет собой теоретико-методологический подход к формированию образа права, осуществляемый в рамках определенной методологии анализа с позиций того или иного теоретического видения проблемы.

Вопросы, связанные с выбором и обоснованием типа правовопонимания (то есть понимания того, что есть сущность права как специфического явления социальной жизни), относятся к числу наиболее принципиальных и дискуссионных проблем правовой теории. Именно сущность права, выраженная в его понятии, определяет построение общей теории права, воздействуя через нее на формирование правовой доктрины и правовой догмы, а также правотворческую и правоприменительную деятельность государства.

1.4.1. Позитивистский тип правовопонимания

Позитивистский тип правовопонимания основан на методологии классического позитивизма как особого течения социально-философской мысли, суть которого состоит в признании единственным источником знания лишь конкретных, эмпирических данных, установленных путем опыта и наблюдения, в отказе от рассмотрения метафизических вопросов (в том числе сущности и причин явлений и процессов).

В качестве самостоятельного, теоретически осмысленного направления правовой мысли позитивистская юриспруденция начала формироваться в Европе начиная с XVI в. В юридическом позитивизме

выделяют **три основных течения**: *легизм*, *социологический подход* и *антропологический подход*.

Легизм (от лат. *lex* — «закон») исторически был первым вариантом юридического позитивизма. Он представлял собой *практически ориентированную правовую теорию, призванную сформировать у юристов четкие представления о реально существующих правовых явлениях, дать им в руки конкретные правовые средства*.

Родоначальниками легизма считаются английский философ и политический мыслитель Т. Гоббс (1588–1679) и английский юрист Д. Остин (1790–1859). Суть их подхода к праву состояла в *практике права как приказа суверенной власти, обращенного к подданным*. Задачу легистской теории права Д. Остин и его последователи видели в юридико-догматическом анализе основных понятий права, в связи с чем данное направление получило также название *аналитической юриспруденции*, или *аналитической теории права*.

В рамках легистского типа правопонимания сформировались несколько самостоятельных концепций правопонимания. Так, особенности правовых систем и юридических практик романо-германской и англосаксонской правовых семей обусловили формирование таких направлений аналитической юриспруденции, как *позитивизм решений* (английский юрист Г. Харт) и *позитивизм законов*.

Позитивизм законов — это направление, получившее распространение в странах континентальной Европы, относящихся к романо-германской правовой семье. Он не является однородным. В частности, в его структуре обнаруживаются такие направления правовой мысли, как юриспруденция понятий и юриспруденция интересов.

Юриспруденция понятий (формально-догматическая юриспруденция) занимается главным образом анализом общих юридических понятий, выведением из них более конкретных понятий, их комбинаторикой с целью получения новых знаний о праве. Для данного направления характерно стремление очистить норму права от любых связей с социальным контекстом. Наиболее последовательно эта установка была реализована в рамках неопозитивистского подхода к праву, разработанного австрийским юристом Г. Кельзеном (1881–1973). Задачу своего «чистого учения о праве» он видел в том, чтобы очистить право от всего неправового, а правоведение — от всех его междисциплинарных связей с другими общественными науками.

Юриспруденция интересов представляет собой социологизированный вариант легизма. Его основоположником является немецкий юрист Р. Иеринг (1818–1892). Юриспруденция интересов связывает процесс

познания права не с анализом законодательных текстов, а с изучением социальных интересов, лежащих в основе тех или иных законодательных решений. Предназначение права Р. Иеринг видел в обеспечении общего интереса против угрожающего общему началу частного интереса. В этом смысле он определял право как защитенные государством общие интересы. В учении Р. Иеринга социологическая трактовка процесса формирования права как результата борьбы различных интересов в обществе сочеталась с юридико-позитивистским подходом к праву как совокупности императивных норм, установленных государством, которое и решает, какой из интересов взять под свою защиту. Предложенная Р. Иерингом легистско-позитивистская концепция права получила довольно широкое распространение в России и дала важный импульс для формирования социологического направления в рамках российской теории права.

В числе видных представителей дореволюционной школы русского юридического позитивизма следует в первую очередь отметить Г. Ф. Шершеневича (1863–1912), который, трактуя право как закон и требование государства, считал, что в основе соблюдения права лежит страх перед угрозой наказания, определяющий и все остальные мотивы правомерного поведения. Право, говорил Г. Ф. Шершеневич, всегда есть выражение интереса властвующих, а государственная власть не связана с правом и стоит над ними. Легистский позитивизм оказался весьма востребованным и в Советском Союзе в период укрепления сталинизма. В рамках господствовавшего в этот период легистского правопонимания советского образца право целиком сводилось к закону, а социальное предназначение права — к его служению в качестве классового орудия пролетариата. Легистская трактовка права, освящающая любой приказ суверенной власти и позволяющая власти произвольно использовать закон как инструмент государственного управления, оказалась удобной как для абсолютной монархии, так и для советского режима.

Подводя итоги рассмотрению легистского типа правопонимания, можно сказать, что суть этого подхода заключается в отождествлении права и закона (в широком смысле этого слова), отрицании существенной специфики права как особого социального явления, обладающего самостоятельной ценностью, отсутствии критериев отграничения права от произвола, признании в качестве главного признака права его производного от государства принудительного характера. Задачей легистского позитивизма является разработка правовой доктрины и догмы, основным недостатком — ограничение теории права

и отраслевой юриспруденции лишь описанием, обобщением, классификацией и систематизацией действующего законодательства. В последнее время легизм заметно сдал свои прежние позиции в юридической науке. Однако в силу большой инерции, набранной за долгую историю своего главенствующего положения, этот подход по-прежнему остается доминирующим в российской учебной литературе и правовой практике.

Формирование и развитие **социологического правовопонимания** всегда шло под знаком борьбы с доминированием легистского подхода в юридической теории и практике. И хотя с точки зрения методологии исследования социологическое правовопонимание так же, как и легизм, оставалось в рамках позитивистского подхода, ограничивая сферу своего научного интереса лишь уровнем эмпирического анализа (то есть наблюдаемым правом), однако право при этом толковалось уже не как система нормативных предписаний государственной власти, а как специфические явления социальной жизни, которые возникают стихийно в результате процессов социальной саморегуляции.

Формирование социологического подхода к праву как самостоятельного направления правовопонимания обычно связывают с именем австрийского юриста Е. Эрлиха (1862–1922) и его *концепцией «живого права»*. Суть этой концепции заключается в том, что центр тяжести развития права находится не в законодательстве, не в юриспруденции, не в судебной практике, а в самом обществе. «Живое право» Е. Эрлиха определял как внутренний порядок человеческих союзов (государства, семьи, корпорации и т. п.), который является результатом спонтанного процесса правообразования в обществе, а также деятельности отдельных представителей государственной власти (судей, административных чиновников).

Концепция «живого права» Е. Эрлиха получила также название *концепции «свободного права»* или *судейского усмотрения*, поскольку судьи, по мнению Е. Эрлиха, должны в своих решениях ориентироваться не на писаное законодательство, а на «живое право», берущее начало в самом обществе, в фактических общественных отношениях.

Одно из наиболее значительных течений в рамках социологического позитивизма, развивавшееся под влиянием учения Е. Эрлиха о «живом праве», представлено *американской школой социологической юриспруденции*, признанным главой которой является Р. Паунд (1870–1954). На его концепцию права, изложенную в работе с характерным названием «Право в книгах и право в действии», повлияли также идеи извест-

ного американского юриста, члена Верховного суда США О. Холмса, трактовавшего право как своего рода предсказание решений, которые примут судьи по тем или иным делам. В трактатке Р. Паунда процесс правообразования почти целиком сводится к деятельности суда и административной практики, где под правом понимается правоприменение, складывающийся на практике главным образом под влиянием решений, принимаемых судами и администрацией. Это и есть то «право в действии», которое, по мнению Р. Паунда, отличается от «права в книгах».

Эти общие для американской социологической юриспруденции положения особенно активно и последовательно развивались в рамках «школы *реалистов*», сложившейся в США в первой половине XX в. Представители данной школы утверждали, что закон — это всего лишь исходный материал, предоставленный в распоряжение судей, и правовое значение он приобретает лишь тогда, когда будет истолкован судом и станет прецедентом.

Теоретико-методологическим недостатком правовопонимания, основанного на концепции права как свободного судейского или административного усмотрения, является то обстоятельство, что оно не дает теоретических критериев для оценки решения, принимаемого на основе подобного усмотрения, заранее одобряя любое такое решение как правовое. Отвергая сведение права к закону, приверженцы социологического типа правовопонимания, по сути дела, отвергают и сам закон, подменяя его фактическими социальными нормами, судейским и административным усмотрением и т. д. В практическом отношении социологическое правовопонимание, основанное на концепции свободного судейского усмотрения, может быть оправдано в условиях развитой судебной системы, при наличии высокопрофессионального, эффективно работающего судейского корпуса и ответственной перед обществом публичной администрации.

В России социологический тип правовопонимания сложился к концу XIX — началу XX в. и был представлен такими юристами, ставшими впоследствии социологами с мировым именем, как М. М. Ковалевский, Л. И. Петражицкий, П. А. Сорокин, Г. Д. Гурвич, Н. С. Тимашев и др.

Завершая рассмотрение социологического типа правовопонимания, стоит отметить в качестве его основного теоретико-методологического недостатка то обстоятельство, что он не позволяет сформулировать критерии, с помощью которых можно определить, какие сложившиеся в форме бытовых социальных норм имеют правовую природу и могут рассматриваться в качестве источника права, а какие относятся к сфере нравственности, религии, делового обыкновения и т. п.

Антропологическое направление правопонимания (от греч. *άνθρωπος* — «человек») представляет собой *специфический тип понимания права, который ищет истоки права в человеке как социобиологическом существе (в его психике, генетике, гендерных особенностях и т. д.)*. С точки зрения методологии своего подхода к анализу и трактовке права антропологический тип правопонимания так же, как и социологический, является позитивистским, поскольку ограничивает свое видение права лишь эмпирическим уровнем анализа, изучая эмоции, переживания, подсознательные реакции, интуицию и генетические программы человеческого поведения.

В рамках антропологического типа правопонимания выделяют *психологические, феноменологические, экзистенциалистские и герменевтические концепции права*.

Наиболее разработанной версией антропологического подхода к пониманию права является *психологическое направление*, включающее в себя различные концепции права как своеобразной социально-психологической реальности, которая, существуя в психике человека, поддается опытному (эмпирическому) наблюдению. Свое наибольшее развитие психологическое направление правопонимания получило в трудах выдающегося российского юриста и социолога Л. И. Петражицкого (1867–1931), который рассматривал право как особое психическое явление, переживание императивно-атрибутивного (то есть обязывающе-предоставительного) характера. Например, если один человек выполнил для другого какую-то работу, предвзвешенно договорившись об оплате, то их отношения приобретают императивно-атрибутивный характер: один из них чувствует себя обязанным уплатить в соответствии с предвзвешенной договоренностью, а второй притязает на эту оплату как на нечто ему должное. Подобного рода правовые эмоции Л. И. Петражицкий называл *интуитивным правом*. Именно такой двусторонний, императивно-атрибутивный характер права, как он считал, отличает правовые нормы от норм нравственности, носящих односторонний характер (человек считает себя обязанным сделать то, чего другие не вправе от него требовать, например подать милостыню).

Феноменологические концепции права берут свое начало от получившего развитие в XX в. феноменологического направления в философии, основателем которого является немецкий философ Э. Гуссерль (1859–1938). Феноменология (учение о феноменах, то есть явлениях) представляет собой особую методологию познания объекта исследования через анализ тех исходных феноменов сознания, в которых со-

держится изначальное представление о сущности данного объекта (точнее — о его обобщенном образе, сложившемся в сознании познающего субъекта на основе интеллектуальной интуиции. В российской теории права наиболее ярким сторонником феноменологической концепции права был Н. Н. Алексеев (1879–1964). В настоящее время самые различные концепции понимания права объединяются в рамках феноменологического подхода на основе идей о субъективной отнесенности наших представлений о предмете познания, об обусловленности процесса познания спецификой внутреннего мира познающего субъекта и внешним социальным контекстом его бытия. В современной российской юриспруденции к приверженцам феноменологического направления правопонимания относит себя, в частности, А. В. Поляков, являющийся сторонником *коммуникативной концепции права* (основы которой были заложены в трудах немецкого юриста и социолога Н. Лумана) и определяющий право как специфический феномен, существующий в виде «психосоциокультурной коммуникативной системы». Отличительный признак правовой коммуникации А. В. Поляков связывает с наличием такого организующего начала, как правомочие, реализуя которое управомоченный субъект регулирует поведение других субъектов, определяя правовое пространство и коммуникацию.

Экзистенциалистское направление антропологического подхода к пониманию права выросло на основе философии экзистенциализма (от лат. *existentio* — «существование», «бытие»). В центре внимания данной философской концепции находится проблема свободы как личного выбора человека, который он делает в соответствии или вопреки условиям своего существования. Представители этого направления по-разному определяют понятие свободы, но все они трактуют ее как тяжелое бремя, которое должен нести человек, чтобы оставаться личностью в окружающем его мире, стремящемся подавить человеческую индивидуальность, лишив ее личностного начала. Ведущими представителями экзистенциалистской философии считаются немецкие философы М. Хайдеггер, К. Ясперс и французский философ Ж.-П. Сартр. Одной из заметных фигур в области философии экзистенциализма был русский юрист и философ Н. А. Бердяев (1874–1948), который уделял значительное внимание проблемам понимания права, оставаясь при этом преимущественно в рамках естественно-правового типа правопонимания. Н. А. Бердяев рассматривал ключевую категорию экзистенциалистской философии — категорию свободы — в качестве духовного, божественного начала, присущего человеческой личности как

духовному существу, несущему в себе образ и подобие Бога. Он криковал формальное равенство, закон, основанный на таком равенстве, и государство, обеспечивающее реализацию этого закона, за игнорирование неповторимых, качественно своеобразных единичных прав отдельных лиц. Право, по его мнению, — это голос Божий в личности, а государство, напротив, — безлично и безбожно.

Существенным недостатком такого «экзистенциального права» является его антиуниверсальный, конкретно-ситуационный характер, в силу которого экзистенциалистская свобода, то есть свобода вне и без всеобщих требований права, представляет по сути своей произвол.

Герменевтическое направление правопонимания формируется на основе философской герменевтики (с греч. — «толкование», «объяснение»), берущей свое начало в работах немецких философов М. Хайдеггера и Ч. Г. Гадамера. Это течение философской мысли исходит из того, что неотъемлемой характеристикой человеческого бытия является понимание человеком окружающего его мира путем интерпретации смыслов явлений и процессов этого мира, который при этом рассматривается как своего рода текст. Основным методологическим постулатом герменевтики, трактующей процесс познания как толкование смысла бытия, является тезис об обусловленности понимания неким предварительным знанием (предпониманием, предзнанием, предсуждением и т. п., содержащим гипотезу о сущности познаваемого явления), которое в значительной мере предопределяет процесс познания.

Герменевтическое правопонимание представляет собой такой активный творческий процесс интерпретации правовых явлений, в ходе которого познающий субъект формирует собственное видение права, основанное на своем предзнании, то есть на своих интуитивных представлениях, своем правовом чувстве и т. п. А поскольку правоприменитель (и прежде всего судья) понимает и применяет нормы через такое желаемое право, часто неосознаваемое, интуитивное, зависящее от целостных предпочтений и возникающее под влиянием «правового чувства», то это желаемое или интуитивное право каждый раз по-новому корректирует нормы применяемого законодательства, формируя таким образом то право, которое наиболее адекватно той или иной конкретной жизненной ситуации. В современной российской юриспруденции одним из наиболее заметных сторонников герменевтического правопонимания является, например, А. И. Овчинников.

В целом можно сказать, что по своим теоретико-методологическим характеристикам антропологическое понимание права тяготеет к социологическому и в значительной мере повторяет как его достоинства,

так и недостатки, связанные с ограниченностью позитивистской методологии. Различия между этими двумя подходами состоят главным образом в том, что социологический тип правопонимания видит истоки «живого права» в социальных отношениях между людьми, а антропологический тип делает акцент на биологических характеристиках человека как субъекта права.

1.4.2. Естественно-правовая (юснатуралистская) концепция правопонимания

Естественно-правовая концепция правопонимания прошла долгий путь в своем развитии, неоднократно возрождаясь и трансформируясь с учетом новых потребностей социальной практики.

Идеи естественного, принадлежащего человеку от рождения, неотчуждаемого права зародились в Древней Греции на основе мифов о божественном происхождении существующего миропорядка. По мере десакрализации и рационализации мифов складывалось философское представление об этическом, нравственно-правовом порядке в человеческих отношениях, который основан на законе природы, порожденном божественным разумом. Эти идеи древнегреческой философии получили развитие в *юриспруденции Древней Греции и Древнего Рима*, расцветавшей естественный закон (естественное право) как выражение разумности и справедливости божественного порядка, управляющего миром. Еще древнегреческие *софисты* (V в. до н. э.) Протагор, Гипсий, Антифонт, Фрасимах, Калликл различали право естественное, природное, не зависящее от воли людей, и закон как право волеустановленное. Похожие по сути идеи высказывались *Сократом, Аристотелем, Марком Туллем Цицероном*.

В *Средние века* старые идеи и концепции естественного права были переосмыслены в русле христианского мировоззрения, согласно которому естественные, прирожденные и неотчуждаемые права человека обусловлены его богоподобной природой. Данное направление развития идеи естественного права связано с трудами таких средневековых христианских философов, как *Евсевий Кесарийский, Иоанн Златоуст, Аврелий Августин и Фома Аквинский*. Характерной чертой всех теологических концепций естественного права является то обстоятельство, что природа человека предстает в них как творение Бога, законченная программа бытия личности, а не как нечто созданное самим человеком и усовершенствованное в процессе его развития. Соответственно такой же вечный и неизменный характер имеют и обусловленные этой природой естественные права человека.

В эпоху Возрождения и в Новое время представления о естественном праве оформляются в виде стройной научной концепции, связанной с именами таких мыслителей, как Г. Гроций, Т. Гоббс, Дж. Локк и И. Кант.

В своем главном сочинении «О праве войны и мира» (1625) Гуго Гроций разграничивает *право естественное*, вечное и неизменное, источником которого является природа человека, и *право позитивное или волеустановленное*, которое подразделяется у Гроция на *божественное и человеческое*. Первое имеет своим непосредственным источником волю Бога, но при этом не совпадает с естественным правом, являясь, по сути, своей христианской нравственностью; а второе представляет собой внутригосударственное и международное право народов, источником которого выступают соглашения между людьми, народами и государствами. Конвенциональный характер человеческого права, связанного с пользой и интересами тех, кто его устанавливает, придает ему общеобязательность. При этом Гроций не противопоставляет естественное право, олицетворяющее справедливость, человеческому, связанному с полезностью, а, напротив, рассматривает их в качестве единой нормативной системы, несущей и полезность, и справедливость.

Философия права английского философа Томаса Гоббса (1588–1679) частью уходит в моральную философию, где рассматриваются естественные законы, частью — в философию государства, где анализируются гражданские позитивные законы. При этом естественные и гражданские законы у Гоббса нераздельно связаны между собой. Гражданский (или позитивный) закон санкционирует и конкретизирует естественные законы и устанавливает наказания за их нарушения. Естественный закон продолжает существовать в государственно организованном обществе. Ведь позитивным законом невозможно урегулировать все отношения, предусмотреть все возможные тяжбы. Поэтому граждане в тех случаях, когда позитивный закон молчит, должны руководствоваться здравым разумом, то есть естественным законом. Но окончательное решение все равно принадлежит суверену, вернее, назначенному им судье.

Одним из основоположников классического политического либерализма был Джон Локк (1632–1704). К числу его главных произведений следует отнести «*Два трактата о правлении*» (1690). Локк объяснял природу, цели и источник возникновения политической власти с помощью гипотезы *естественного состояния*, которое он рассматривал как исторически существовавшее состояние полной свободы людей

в отношении их действий и в отношении распоряжения своим имуществом и личностью в соответствии с тем, что они считают подходящим для себя, не испрашивая разрешения у какого-либо другого лица и не завися от чьей-либо воли. По мысли Локка, свобода и равенство, парящие в естественном состоянии, тождественны своеволию. Жизнь людей без каких-либо норм или закона невысказана. Естественное состояние в достаточной степени упорядочено законом природы, имеющим не только этическое, но и юридическое значение. К числу естественных прав личности Локк относил права на жизнь, свободу и имущество. Эти права, по его мнению, принадлежали человеку и обесценивались уже в естественном состоянии общества. Важное место в учении Локка занимала *проблема равенства*. На его взгляд, в обществе не может быть абсолютного равенства. Хотя люди и равны по природе, но равенство не распространяется на возраст, добродетель, исключительные достоинства, заслуги и происхождение — все сказанное приводит к неравенству между людьми. И тем не менее все люди обладают *равным правом на естественную свободу*, то есть правовым равенством, равенством в свободе и в обязанностях, которое в естественном состоянии определяется законом природы.

Основоположник немецкой классической философии Иммануил Кант (1724–1804) хотя и рассматривал право и мораль в одной работе («*Метафизика нравов*»), но не считал их тождественными явлениями. Кант отделил все социальные законы (законы свободы) от законов природы, называя их моральными (в данном случае мораль понималась Кантом очень широко — как система социальных норм вообще). При этом Кант отличал моральные (этические) нормы от юридических, полагая, что право имеет дело лишь с внешним проявлением поступка, а мораль — и с внешним проявлением поступка, и с внутренним отношением к нему. Исходя из этого различаются и обязанности, возникающие в сфере морали и в сфере права. В первом случае речь идет о внутреннем самообязывании (идея долга), во втором — о внешнем. Поэтому к исполнению юридических законов можно принудить. Нравственность же принудительной быть не может. Вместе с тем мораль и право не противостоят друг другу, а, напротив, предполагают и дополняют друг друга. Отвечая на вопрос «Что такое право?», Кант не берет в расчет действующее законодательство, он обращается к разуму. Предмет метафизических рассуждений Канта — это *чистое понятие права*, то есть исследование того, *каким должно быть право*, независимо от времени и пространства. Кант приходит к выводу о том, что право, во-первых, касается внешних отношений между людьми, во-вторых, отношений между свободными

и равными субъектами, в-третьих, определяет форму, а не существо отношений, на основе чего формулирует определение права как *совокупности условий, при которых произвол одного совместим с произволом другого с точки зрения всеобщего закона свободы*. При этом философ различает право в узком смысле (или *строгое право*), то есть совокупность внешних законов, определяющих взаимные правомочия, и право в широком смысле (или *справедливость*), которое не предполагает существования внешних законов. В целом же Кант видит сущность права в единстве правомочий и обязанностей. Правомочия проистекают, по Канту, как из естественного права, покоящегося на априорных принципах, так и из положительного (статутарного), вытекающего из воли законодателя. В связи с этим они делятся на природные и приобретенные. Право естественное Кант называет также правом частным, а право позитивное — правом гражданским, или публичным.

На рубеже XIX–XX вв. идея естественного права пережила свое возрождение, сформировав так называемую школу **возрожденного естественного права**. Основной задачей нового понимания естественного права стало не отрицание позитивного права, а обогащение представлений о нем. Теперь уже признавалось, что право каким иным, кроме как позитивным, быть не может, но позитивное право нельзя сводить к приказу, не считаясь с его содержанием, с тем, как этот приказ связан с миром человеческих ценностей. В постклассических концепциях естественного права наблюдается стремление преодолеть как формализм классического позитивизма, так и метафизический идеализм классического юснатурализма. Кроме того, новое понимание естественного права стремилось к союзу с историзмом, психологическим и социологическим правом пониманием и поэтому, по сути, представляло собой один из вариантов *интегативного правопонимания*. Для представителей этой концепции возрожденного естественного права характерно понимание того, что права человека, как и право вообще, — это социально-культурное, а не природное явление и те или иные права в том или ином объеме принадлежат человеку не «от рождения человека», а от рождения в сообществе, в котором эти права признаются за каждым его членом.

Одной из важнейших методологических основ неклассических концепций естественного права в начале XX в. в Европе выступило *неокантианство*, распротранившееся на волне очередного кризиса научной рациональности. К наиболее видным представителям постклассического юснатурализма относятся такие мыслители, как Р. Штаммлер, Г. Радбрук.

Виднейший представитель немецкой школы неокантианства, теоретик права и профессор гражданского права Берлинского университета *Рудольф Штаммлер* (1856–1938) первым поставил вопрос о возрождении естественного права, введя в оборот понятие **естественного права с изменяющимся содержанием**. Штаммлер отказывается от классического понимания естественного права как постоянного и неизменного, раз и навсегда данного разумом перечня природных прав. Его учение представляло собой попытку, исходя из признания относительно-позитивного права как сущего, выявить его трансцендентальные (априорные) основания как права должного. Естественным основанием права у Штаммлера выступила *идея формальной справедливости*. Справедливое (и в этом смысле естественное) право есть особым образом построенное положительное право. К нему Штаммлер отнесил те правовые положения, которые обладают формальным свойством справедливости, то есть соответствуют социальному идеалу. В основу понятия права Штаммлером положена *идея человеческого общения* (или *социальной коммуникации*). Согласно ей право предстает для Штаммлера как способ, с помощью которого люди ведут совместную борьбу за существование. При этом Штаммлер разграничивает право и нравственность. Нравственность, по его мнению, касается внутренней жизни человека. Право же есть *социальное веление или веление для других*, которое также отличается *принудительным характером*. Значительное внимание в своих трудах Штаммлер уделял разработке *принципов справедливого (естественного) права*, которые, не являясь общеобязательными правовыми положениями, представляли бы собой «методические директивы» для осуществления выбора между различными юридическими решениями. Среди этих принципов он выделял два: принцип уважения (любые цели ограничены личностью другого человека) и принцип участия (юридически связанное лицо не может быть произвольно исключено из общения; ни одно лицо не может быть субъектом исключительных юридических обязанностей).

В России школа «возрожденного естественного права» была представлена в первую очередь именами П. И. Новгородцева и Е. Н. Трубецкого.

Выдающийся философ, правовед, профессор юридического факультета Московского университета, *П. И. Новгородцев* (1866–1924) был главой русской школы «возрожденного естественного права». Он вывел понятие права из разума и нравственности, подчеркивая связь рационального и нравственного начал с социально-историческим контекстом. Личность у Новгородцева — это не средство, а всегда цель

общественного развития, которая соединяется с другими личностями в «свободном универсализме» и тем самым приобретает полную свободу и равенство. Исходя из этого нравственного критерия и надлежит оценивать позитивный закон. Само действующее право Новгородцев понимал как явление многоаспектное — он вплотную подошел к *интерпретируемому правопониманию*, будучи убежденным, что право, как и нравственность, должно изучаться не только как историческое и общественное явление, но также как психическое индивидуальное переживание, как норма или принцип личности.

Естественно-правовой подход в теории права по-своему разделял и *Е. Н. Трубецкой* (1863–1920) — русский религиозный философ, историк и правовед. Основываясь на идеях Чичерина и Соловьева, он докзывал невозможность существования права без признания духовной природы человеческой личности. Право, по его определению, есть внешняя свобода, предоставленная и ограниченная нормой. Ученый полагал, что право и нравственность не представляют собой взаимоисключающих понятий и правовая норма может быть в то же время и нормой нравственности. Поэтому все те нравственные правила, которые ограничивают прозвол одних лиц во имя внешней свободы других, есть одновременно и нормы правовые. Трубецкой усматривал источник права в человеческом сознании. Сила и действительность всякого позитивного права ставилась им в зависимость от тех неписаных правовых норм, которые находятся в глубине сознания человека. Лишь убежденность в необходимости положительного права делает его правом действующим. Этим, полагал Трубецкой, неопровержимо доказывается существование норм нравственного, или, по его терминологии, естественного, права, выступавшего нравственной основой любого правопорядка.

На современном этапе в России наибольшее распространение получили **социологизированные версии возрожденного естественного права**, которые связывают право с исторически складывающимися в обществе представлениями о справедливости, с социально обусловленными формами нравственности и т. д. Одним из наиболее известных представителей данного подхода является Председатель Конституционного Суда РФ *В. Д. Зорькин*, который трактует естественное право как объективно складывающиеся в обществе социальные этические нормы, формируемые массовыми представлениями о справедливом и должном. При этом в любой социально-государственной системе общественный порядок удерживается в первую очередь не писанным законом, а этим этико-нормативным полем.

Подводя итог анализу юснатуралистской концепции правопонимания, отметим ее позитивную роль в развитии теоретической юриспруденции в первую очередь в части постановки проблем содержания законов и их социальной ценности, а также гуманизации и демократизации политико-государственных и правовых систем. При всех несомненных достоинствах рассматриваемого типа правопонимания он имеет принципиальный недостаток, связанный с отождествлением правовых и нравственных аспектов социальной жизни. Такой подход *не дает необходимых ориентиров для законодательной и правоприменительной практики*, отсылая ее к весьма разноречивым массовым представлениям о справедливом и должном, в связи с чем достаточно сложно представить себе практическое приложение доктрины юснатурализма к юридической практике. Не имея правовой позиции по вопросу о том, в чем же состоит сущность права, естественно-правовая доктрина оставляет решение этого вопроса *на усмотрение судебной практики, увеличивая тем самым риск практического произвола*.

1.4.3. Философский тип правопонимания

Особенности философского типа правопонимания связаны с тем, что он ориентирован на познание сущности права как объективно существующего социального явления. При этом позитивное право (законодательство) рассматривается как правовое явление, отражающее эту сущность и выступающее формой ее проявления. Сущность права выступает критерием правового качества и позитивного закона и естественных прав человека. При этом если закон или норма естественного права не соответствуют правовой сущности, то они имеют неправовой, произвольный характер.

К представителям философского типа правопонимания принято относить *Георга Вильгельма Фридриха Гегеля* (1770–1831), который сам обозначил свой подход к правопониманию как философский (название работы — «Философия права»). Вместе с тем у Гегеля философское понимание права в значительной мере тяготеет к естественно-правовому подходу. В соответствии с традициями естественно-правового подхода Гегель (как и Кант) относит право к нравственным категориям. Согласно гегелевскому учению, *право в его сущностной характеристике — это свобода*. В то же время человек для Гегеля свободен не по своей естественной природе, а по духовной сущности, то есть свободный человек — это результат социально-исторического развития, в ходе которого человек создает свой мир свободы, права и государства и себя в качестве свободной сущности.

Позитивные законы, «законы, идущие от людей», у Гегеля к идее права непосредственного отношения не имеют. Эти законы полны противоречий и оцениваются людьми субъективно. Поэтому коллизии между тем, что есть, и тем, что должно быть с точки зрения того или иного человека, — обычное явление. В этом случае сам факт эмпирического существования закона не придает ему авторитета. Наука о праве, по мысли Гегеля, не должна заниматься изучением действующего законодательства, которое, по гегелевской терминологии, «не является действительным», поскольку представлено в виде массы случайностей. Философия права должна познавать идею права. Только идея является разумной, а поскольку, по Гегелю, действительно только то, что разумно, значит, только оно и существует для явления.

В своем саморазвитии идея права у Гегеля проходит три этапа: абстрактное право, моральность и нравственность.

В *абстрактном праве* выражается воля отдельной личности. Это «в себе и для себя свободная воля». Каждый человек преследует свои собственные интересы, действуя по своему произволу. Личность выступает здесь как лицо (персона). Лица — это свободные и юридически равные личности. Формальность абстрактного права свидетельствует о том, что его понятие еще не является истинным, то есть содержательным. Дозволения и полномочия, которые содержатся в формальном праве, могут использоваться и ради них самих. По мнению Гегеля, это явный недостаток абстрактного права, вернее, проявление неразвитости понятия права. Абстрактное право состоит из трех институтов: собственности, договоров, неправа, или преступления (правонарушения).

Следующий компонент философии права у Гегеля — *моральность*. Это сфера субъективной, или моральной, воли. На первое место здесь выходит внутренний мир человека, который неподвластен формальному праву. Моральность личности находит свое выражение в поступках. В своих поступках человек ориентируется чаще всего на собственные потребности. В этом случае, что есть добро и что есть зло, определяется произвольно. Значит, в моральности добро не гарантировано.

Идея свободы получает свое завершение в *нравственности*, в которой объединяются объективное и субъективное, то есть абстрактное право и мораль, которые только здесь получают действительность. В нравственности индивид, наконец, осознает свою сущность, которая объективна и не зависит от него. Он становится действительно свобод-

ным, познавая и подчиняясь нравственным законам, следуя которым человек делается самим собой. Свое учение о нравственности Гегель называет «этическим учением об обязанностях» и делит его на три части: семья, гражданское общество и государство.

В дореволюционной России традиции философского подхода к праву, заложенные Кантом и Гегелем, развивались в работах представителей *морально-нравственного учения о праве* — В. С. Соловьева и Б. Н. Чичерина.

Наиболее заметной фигурой здесь являлся В. С. Соловьев (1853–1900). Оставаясь в целом в русле кантовского подхода, он в своем нравственном учении о праве трактует *право как предел или определенный минимум нравственности*. При этом он представляет право в виде некоей промежуточной области, расположенной между добром, представляющим собой отвлеченный идеал, и далекой от этого идеала действительностью. Таким образом, философско-правовая концепция В. С. Соловьева основывается на трактовке права и государства как необходимого связующего звена между общественной практикой и идеей нравственности (то есть идеальными требованиями нравственного сознания). Соловьев полагает, что право и нравственность не должны ни отрываться друг от друга, ни противопоставляться. В этом заключается центральный пункт его теории права: нравственно-должное в ней трактуется как необходимый признак права, но уже не связывается исключительно с личной свободой. Поэтому *несправедливые законы, идущие вразрез с нравственным понятием добра, не отвечают и подлежат отмене*. В то же время Соловьев *четко разграничивает право и нравственность*. Нравственное требование есть требование неограниченное и всеобъемлющее, соответствующее идеалу совершенства; правовое требование, по существу, ограничено, оно требует лишь фактической задержки известных проявлений зла. В этом отношении *право есть определенный минимум нравственности* и требует объективной реализации этого минимума добра или действительного устранения известной доли зла, в связи с чем право допускает принуждение.

Таким образом, понятие права (в его объективном отношении к нравственности) формулируется Соловьевым как *принудительное требование реализации определенного минимального добра или такого порядка, который не допускает известных крайних проявлений зла*. При этом мыслитель формулирует еще и синтетическое (интегральное) определение права, призванное подчеркнуть моменты его объективности, справедливости (ценности) и процессуальности: *право есть*

исторически подвижное определение принудительного равновесия между двумя нравственными интересами: формально-нравственным интересом личности свободы и материально-нравственным интересом общего блага. Именно через правовую деятельность, через согласование интересов достигается равновесие, которое является отличительным признаком права и выражается в устранении как крайнего индивидуализма, так и полного подчинения личности обществу, уничтожающего свободу. Принудительность права является у Соловьева гарантом реализации правовых интересов, но не тем, что определяет смысл права как такового.

Последовательным сторонником гегелевского подхода к праву в России был также *Б. Н. Чичерин* (1828–1904) — выдающийся ученый, правовед, политический мыслитель и публицист. В его учении естественное право предстает не как реально действующее право, а как некий абстрактный идеал, выражающий сущность права, с которым следует соизмерять законодательство. Философское или естественное право, по его мнению, не есть собственно право; это система понятий о праве, которая становится правом только тогда, когда она осуществляется в общественной жизни через позитивное право в том случае, если законодатель соотносит свою деятельность с требованиями правового идеала.

В своей трактовке сущности «философского права» (то есть разумного естественно-правового начала, служащего руководством для законодателя) *Б. Н. Чичерин* исходил из идеи права как справедливости, основанной на формальном равенстве людей. Равенство, говорил он, возможно только как формальное равенство, потому что оно относится лишь к сущности людей и обусловлено тем обстоятельством, что все люди в своей духовной сущности равным образом созданы по образу и подобию Божьему как разумно-свободные существа. Именно *свобода как основа духовной сущности человека*, по мнению *Б. Н. Чичерина*, *есть корень и источник всех прав.*

Поскольку духовная природа личности выражается в свободе, а общественное начало — в ограничении этой свободы через закон, то основной вопрос философии права *Чичерин* видел в уяснении соотношения закона и свободы. Поэтому и *право определяется им как «взаимное ограничение свободы под общим законом» (то есть позитивным правом).*

Чичерин неразрывно связывал право с государством. Государство, по его мысли, воздвигается над гражданами и общественными союзами как высший порядок, который, однако, не уничтожает, а только вос-

полняет частные отношения, основанные на свободе. В то же время ученый был твердо убежден, что источник права заключен все же не в законе, а в свободе. Не признавая либерального учения о неотчуждаемых естественных правах человека, существующих помимо государства, *Чичерин* не признавал и притязаний государства самовольно распоряжаться человеческими правами, имеющими основание не в прихоти законодателя, а в самой идее человеческой личности. Таким образом, как и *Гегель*, *Б. Н. Чичерин* не противопоставлял философское (или естественное) право позитивному праву, а, напротив, постоянно подчеркивал их единство.

В отличие от естественно-правового подхода, *Чичерин* проводил различие между правом и нравственностью. Это различие он видел в том, что право регулирует исключительно внешние действия человека, а нравственность — только внутренние побуждения. Поэтому отличительный признак права он видел в том, что право есть начало принудительное. Таким образом, *Б. Н. Чичерин* связывал отличительный признак права не с принципом формального равенства, а с принудительным характером права. При этом *Чичерин*, по сути, отвергал основополагающий принцип либерализма, в соответствии с которым каждый человек свободен в той мере, в какой его свобода не нарушает свободу другого человека. Любое право, считал он, может быть ограничено, когда того требует сохранение порядка или образ правления, установленный законом и полезный для народа. Большая или меньшая свобода зависит единственно от усмотрения власти. Таким образом, *Чичерин* не распространял правовой принцип свободы и равенства на взаимоотношения между индивидом и государством, отдавая государству как выразителю и защитнику «общественной пользы» приоритет перед индивидом.

В целом *Б. Н. Чичерина* можно отнести к представителям либерального консерватизма, основная идея которого как раз и выражалась в обосновании необходимости гармоничного сочетания интересов личности и общества (государства), права и власти. К дореволюционным мыслителям-правоведам либерально-консервативного направления можно отнести также *В. С. Соловьева*, *Н. М. Коркунова*, *И. А. Ильина*, *С. Ф. Франка*, *П. Б. Струве*, *А. С. Яценко*, *Н. Н. Алексеева* и др.

На современном этапе свое развитие философское понимание права, основанное на идеях *Гегеля* и *Канта*, получило в рамках **либертарной концепции правовопонимания** (от лат. *либерэ* — «свобода»), которая была разработана российским юристом *В. С. Нерсисянцем* (1938–2005).

Либертарная концепция основана на идеях о различии права и закона и трактовке права как всеобщей формы и равной меры свободы индивидов. В сжатом виде сам Нерсесянц выразил суть своего подхода к праву через понятие «математика свободы». Под сущностью права В. С. Нерсесянц понимает формальное равенство, раскрываемое как единство трех составляющих: всеобщей равной меры регуляции общественных отношений, свободы и справедливости.

Согласно такому подходу, право как специфическая форма общественных отношений людей по принципу формального равенства — это абстрактно равная и одинаково справедливая для всех мера (масштаб) свободы. Такое понимание сущности права выступает в качестве критерия для оценки позитивного права и практики его применения.

Одним из ключевых моментов этой концепции является положение о внутренней взаимосвязи между категориями свободы и формального равенства, согласно которому *люди свободны в меру их равенства и равны в меру их свободы*. Ведь если между людьми нет равенства, то отношения между ними строятся не по принципу их свободы и независимости друг от друга, а на началах господства и подчинения, то есть произвола со стороны сильного против слабого. В этом смысле можно сказать, что формальное правовое равенство — это равенство в свободе, которое заключается в том, что фактически разные (неравные) люди в правовом общении выступают как равные и независимые друг от друга, как свободные индивиды — субъекты права, а их действия измеряются и оцениваются по одинаковому масштабу. Принцип формального равенства включает в себя все многогранные проявления равенства в отношениях между субъектами права: и равенство перед законом и судом, и надлежущую координацию прав и обязанностей субъектов права, и соразмерность вины и ответственности и т. д. Одним из проявлений сущности правового принципа формально-юридического равенства, по мысли Нерсесянца, выступает «золотое правило» нормативной регуляции, которое получило закрепление в ч. 3 ст. 17 Конституции РФ (осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц).

В либертарной концепции правопонимания сущность права, выработанная через принцип формального равенства, служит критерием правового характера закона: *позитивное право является правом лишь в той мере, в какой в нем найдено свое отражение формальное равенство участников регулируемых отношений*; это, в свою очередь, означает, что нормы позитивного права соответствуют требованиям свободы и спра-

справедливости. Аналогичным образом и нормы естественного права по сути своей являются правом лишь в том случае, когда в них получает выражение принцип формального равенства. При этом в русле гегелевской традиции В. С. Нерсесянц не противопоставляет право и закон, право и государство. Сторонники либертарной концепции правопонимания исходят из того, что в современном государстве право выражено именно в законе. Более того, как отмечает ученик В. С. Нерсесянца профессор В. А. Четвернин, либертарное правопонимание нацелено с утверждения, что право и государство суть необходимые формы свободы: правовые нормы — это нормативно выраженная свобода, а государство — это властная организация, обеспечивающая правовую свободу (институциональная форма свободы). При этом под словом «государство» либертарианцы подразумевают не любую форму организации публичной власти, обладающей средствами принуждения, а именно правовую форму, то есть власть, организованную на началах права, создающую право и подчиняющуюся праву в своих действиях. С позиций же позитивистского подхода государственная власть есть сила, которая произвольно творит право и сама этому праву не подчинена.

Всю историю развития права либертарианцы рассматривают как прогрессирующую эволюцию масштаба и меры формального правового равенства, в процессе которой разным этапам исторического развития соответствуют свой круг субъектов отношений, строящихся по принципу формального равенства, а также свой масштаб и своя мера свободы. Закономерной тенденцией исторического развития права, по мнению сторонников либертарной концепции, являются расширение круга субъектов правового общения и увеличение объема свободы в общественной жизни.

Контрольные вопросы

1. Дайте определение понятия государства.
2. Перечислите основные признаки государства.
3. В чем заключаются основные функции государства?
4. Что такое форма государства и какие грани выражения она имеет?
5. Какие формы государства вы знаете?
6. Каким образом политический режим влияет на другие элементы формы государства?

7. Какие признаки позволяют определить государство как правовое?
8. Что такое право?
9. Назовите основные признаки права.
10. Дайте определение основных источников права и перечислите их.
11. Что такое нормативно-правовой акт и каков механизм его действия?
12. Дайте определение и раскройте структуру нормы права.
13. Что такое система права и из каких элементов она состоит?
14. Для чего существует систематизация законодательства и какие ее формы вы знаете?
15. Что такое правоотношение и какова его структура?
16. Объясните значение юридических фактов для возникновения, изменения или прекращения правоотношений.
17. Что такое правоприменение и из чего оно состоит?
18. В чем суть термина «толкование права»?
19. Законность и правопорядок. Объясните механизм их взаимодействия.
20. Что такое правонарушение и каковы его юридические последствия?

Рекомендуемая литература

1. Автономов А. С. Конституционное (государственное) право зарубежных стран: Учебник / А. С. Автономов. — М.: Проспект, 2007. — 560 с.
2. Алексеев С. С. Теория государства и права: Учебник / С. С. Алексеев, Г. В. Игнатенко. — М.: Норма, 2008. — 484 с.
3. Анахасян Р. Л. Проблемы инкорпорации нормативно-правовых актов России: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Р. Л. Анахасян. — Саратов: СГАП, 2009. — 36 с.
4. Венгеров А. Б. Теория государства и права: Учебник / А. Б. Венгеров. — М.: Омега-Л, 2007. — 607 с.
5. Головина А. А. Критерии образования самостоятельных отраслей в системе российского права: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / А. А. Головина. — М.: МГУО им. О. Е. Кутафина, 2012. — 34 с.
6. Клименко С. В. Основы государства и права / С. В. Клименко, А. Л. Чичерин. — М.: Зерцало, 1997. — 354 с.

7. Марченко М. Н. Теория государства и права: элементарный курс / М. Н. Марченко. — М.: Норма, 2007. — 383 с.
8. Мелехин А. В. Теория государства и права: Учебник / А. В. Мелехин. — М.: Маркет ДС, 2007. — 633 с.
9. Мишин А. А. Конституционное (государственное) право зарубежных стран: Учебник / А. А. Мишин. — М.: Юстицинформ, 2007. — 520 с.
10. Нерсесянц В. С. Теория права и государства: краткий учебный курс / В. С. Нерсесянц. — М.: Норма, 2007. — 261 с.
11. Спиридонов Л. И. Теория государства и права: Учебник / Л. И. Спиридонов. — М.: Проспект, 1997. — 304 с.
12. Теория государства и права: Учебник / А. В. Малько, Д. А. Липинский, Д. В. Березовский. — М.: Кнорус, 2008. — 400 с.

Глава 2. Конституционное право

2.1. Основы конституционного строя Российской Федерации

2.1.1. Конституция Российской Федерации — основной закон государства

Конституция (от лат. *constitutio* — «устройство», «учреждение») — это основной закон государства, утвержденный высшим органом государственной власти и устанавливающий основные принципы государственного устройства и основы правового положения личности в стране, имеющей высшую юридическую силу.

Содержание конституции составляет совокупность входящих в нее элементов. К числу наиболее общих элементов большинства современных конституций относятся институт конституционного статуса личности (представленный иногда отдельным актом — Декларацией прав и свобод человека и гражданина), а также общие принципы взаимоотношений государства и общества, обычно закрепленные в разд. «Основы конституционного строя».

Сущность конституции заключается в том, что она официально ограничивает власть государства, закрепляя соотношение политических сил, и является своеобразным общественным договором.

Конституционное право, таким образом, — это отрасль права, нормы которой охраняют основную систему государственной власти.

Действующая Конституция Российской Федерации была принята на всенародном референдуме 12 декабря 1993 г. Ее структура представлена в табл. 2.1 и включает в себя преамбулу (введение) и два раздела. Раздел первый Конституции содержит большую часть положений и состоит из девяти глав: «Основы конституционного строя», «Права и свободы человека и гражданина», «Федеративное устройство», «Президент Российской Федерации», «Федеральное Собрание», «Правительство Российской Федерации», «Судебная

власть», «Местное самоуправление», «Конституционные поправки и пересмотр Конституции». Раздел второй, именуемый «Заключительные и переходные положения», носит в основном процедурный характер.

Таблица 2.1. Структура Конституции Российской Федерации

Преамбула (введение)		Статьи
Разделы	Главы	
Раздел I	Глава 1. Основы конституционного строя	1–16
	Глава 2. Права и свободы человека и гражданина	17–64
	Глава 3. Федеративное устройство	65–79
	Глава 4. Президент Российской Федерации	80–93
	Глава 5. Федеральное Собрание	94–109
	Глава 6. Правительство Российской Федерации	110–117
	Глава 7. Судебная власть	118–129
	Глава 8. Местное самоуправление	130–133
	Глава 9. Конституционные поправки и пересмотр Конституции	134–137
Раздел II. Заключительные и переходные положения		

Конституция Российской Федерации имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории России. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Российской Федерации, не должны противоречить ее Конституции. В этом и состоит значение Конституции РФ как основного закона государства.

2.1.2. Понятие и содержание основ конституционного строя

Под конституционным строем понимается способ организации государства, который обеспечивает подчинение его праву и характеризуется как конституционное государство.

Основы конституционного строя образуют основные принципы, обеспечивающие конституционный характер государства.

В Конституции РФ основам конституционного строя посвящена гл. 1 (ст. 1–16), охватывающая конституционно регулируемые общественные отношения довольно широкого круга. Правовые нормы, образующие институт основ конституционного строя Российской Федерации, занимают ведущее место в системе конституционного права России. Закрепление основ конституционного строя в действующей Конституции крайне важно, так как обеспечивает провозглашение этих основ от имени народов России их государственной волей. Основы конституционного строя Российской Федерации могут

мой общеобязательных норм, вырабатываемых обществом для упорядочения и стабилизации общественной жизни.

- *Верховенство права* (ст. 4 Конституции РФ), то есть подчинение деятельности государственных органов и должностных лиц праву как общепризнанному социальному регулятору, обеспечивающему свободное развитие общества и позволяющему сочетать и учитывать разнообразные общественные интересы, разрешать мирным путем возникающие социальные конфликты.
- *Суверенитет народа* (ст. 3 Конституции РФ), означающий, что выступающей важнейшим субъектом государственной власти и права народ осуществляет свою власть как непосредственно, выражая свою волю на референдуме и всеобщих выборах (так называемая *прямая демократия*), так и через органы государственной власти и местного самоуправления.

2.1.4. Основы конституционного строя, отражающие влияние государства на различные сферы общественной жизни

Основы конституционного строя, отражающие влияние государства на различные сферы общественной жизни, включают в себя следующие правовые принципы.

- Российская Федерация — *социальное государство*, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека (ст. 7 Конституции РФ).
- *Экономический плюрализм* (ст. 8 Конституции РФ), гарантирующий единство экономического пространства Российской Федерации, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержку конкуренции, свободу предпринимательской деятельности, признание и защиту равным образом всех форм собственности.
- *Политический и идеологический плюрализм* (ст. 13 Конституции РФ), означающий признание в Российской Федерации политического и идеологического многообразия, многопартийности; запрет на установление какой-либо идеологии в качестве государственной или обязательной.
- Российская Федерация — *светское государство* (ст. 14 Конституции РФ). Никакая религия не может устанавливаться в качестве государственной или обязательной. Религиозные объединения отделены от государства и равны перед законом.

быть изменены только в особом порядке, специально установленном Конституцией. *Никакие другие положения действующей Конституции не могут противоречить основам ее конституционного строя.*

Основы конституционного строя делятся на две группы: основы конституционного строя, отражающие взаимосвязь государственной власти и общества, и основы конституционного строя, отражающие влияние государства на различные сферы общественной жизни.

2.1.3. Основы конституционного строя, отражающие взаимосвязь государства и общества

Основы конституционного строя, отражающие взаимосвязь государства и общества, состоят из следующих правовых принципов.

- *Признание человека, его прав и свобод высшей ценностью, а также обязанность государства соблюдать и защищать их* (ст. 2 Конституции РФ).
- *Демократический характер власти* (ст. 1 Конституции РФ), означающий, что российское государство строит систему управления обществом с участием народа; это проявляется в форме референдума, выборов, участия граждан в отправлении правосудия, местном самоуправлении.
- *Республиканская форма правления* (ст. 1 Конституции РФ), характеризующая государство, в котором высшие органы власти избираются населением либо другими выборными (представительными) органами на определенный срок.
- *Федеративное государство* (ст. 1 Конституции РФ), характерной сложной формой территориального устройства, при которой суверенная власть государства разделена между центральными (федеральными) органами власти и органами власти входящих в Федерацию государственных образований (субъектов Федерации)¹.
- *Правовое государство* (ст. 1 Конституции РФ), означающее самоограничение государством своей власти правом, то есть системное

¹ Подробнее о конституционно-правовых основах российского федерализма см.: Глигич-Золотарева М. В. Конституционно-правовые основы российского федерализма: проблемы теории, методологии и практики: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / М. В. Глигич-Золотарева. — Тюмень: ТюмГУ, 2009. — 42 с.; *Заметки Т. В. Федерализм в системе конституционного строя России*: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / Т. В. Заметкина. — Саратов: СарГАП, 2010. — 62 с.

2.2. Основные права и свободы человека и гражданина в Российской Федерации

2.2.1. Понятие основных прав и свобода человека и гражданина

Конституционные (основные) права и свободы человека и гражданина — это неотъемлемые права и свободы, принадлежащие человеку от рождения (в некоторых случаях — в силу гражданства), защищаемые государством и составляющие ядро правового статуса личности.

Основные права и свободы человека и гражданина:

- лежат в основе остальных прав и свобод, закрепленных иными нормативными актами;
- характеризуются всеобщностью, то есть закреплены за каждым человеком и гражданином;
- имеют в качестве основания их возникновения принадлежность лица к гражданству Российской Федерации;
- выступают в качестве предпосылки любого правоотношения;
- зафиксированы в нормативном правовом акте государства, имеющем высшую юридическую силу — в Конституции РФ;
- обеспечены повышенной правовой защитой.

В Конституции Российской Федерации основные права и свободы человека и гражданина представлены в гл. 2 (ст. 17–64).

В зависимости от сфер жизни, которые они закрепляют, основные права и свободы человека и гражданина разделяются на три группы: личные, политические и социально-экономические.

2.2.2. Личные права и свободы человека и гражданина

В действующей Конституции РФ личные права и свободы (ст. 20–29) открывают главу о правах и свободах человека и гражданина.

Особенности личных прав и свобод заключаются в том, что они по своей сути являются правами и свободами каждого человека, то есть не увязываются с принадлежностью к гражданству государства; они неотчуждаемы, принадлежат каждому от рождения и закрепляют естественные права личности, связанные с ее индивидуальной, частной жизнью.

К личным правам и свободам человека и гражданина относятся следующие.

- **Право на жизнь** (ст. 20 Конституции РФ) — естественное право человека, защита которого охватывает весь комплекс активных действий государственных и общественных структур и конкретных лиц по созданию и поддержанию безопасной социальной и природной среды обитания (отказ от войны как средства разрешения социальных и национальных конфликтов, целенаправленная борьба с преступлениями против личности и генофонда, мероприятия медицинского характера, обеспечение экологической безопасности среды обитания человека и т. д.).
- **Право на охрану государством достоинства личности** (ст. 21 Конституции РФ) — ничто не может являться основанием для умаления достоинства личности. Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию. Никто не может быть без добровольного согласия подвергнут медицинским, научным и иным опытам.
- **Право на неприкосновенность личности, жилища, частной жизни, тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений** (ст. 22–25 Конституции РФ). **Неприкосновенность личности** (ст. 22 Конституции РФ) как личная свобода заключается в том, что никто не может насильственно ограничить свободу человека распоряжаться в рамках закона своими действиями. Никто не может быть подвергнут аресту, заключению и содержанию под стражей иначе, как на основании судебного решения. До судебного решения лицо не может быть задержано на срок более 48 ч.
- **Гарантия неприкосновенности жилища** (ст. 25 Конституции РФ) означает, что никто не имеет права без законного основания войти в жилище, а также оставаться там против воли проживающих в нем лиц.
- Статьи 23, 24 Конституции РФ предусматривают *гарантии неприкосновенности частной жизни, личной и семейной тайны, защиту своей чести и доброго имени*. Ограничение этих прав (арест корреспондента, выемка ее из почтово-телеграфных учреждений) возможно только в строго определенных законом случаях и при наличии судебного решения.
- **Право на свободу передвижения** (ст. 27 Конституции РФ) означает, что каждый, кто законно находится на территории Российской Федерации, имеет право свободно передвигаться, выбирать

- ♦ право быть избранным в органы государственной власти и местного самоуправления (пассивное избирательное право);
- ♦ возможности воздействовать на деятельность законодательных органов власти всех уровней через своих представителей (депутатов);
- ♦ равном доступе граждан к государственной службе;
- ♦ участия в отпращивании правосудия (привлечение граждан в качестве присяжных и арбитражных заседателей).

• **Право граждан на индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления** (ст. 33 Конституции РФ) предоставляет гражданам РФ возможность обращаться с просьбой, жалобой или предложением в любой орган государственной власти или местного самоуправления вплоть до Президента РФ и определяет обязанность должностного лица дать ответ на это обращение.

• **Право на общественные объединения** (ст. 30 Конституции РФ) принадлежит каждому человеку, то есть и гражданам РФ, и неграждане, законно находящиеся на территории Российской Федерации, вправе вступать в политические партии, профсоюзы и другие общественные организации (исключением будут являться иностранные граждане, военнослужащие и работники силовых структур). При этом российское государство гарантирует свободу общественных объединений, а также добровольность вступления или пребывания в нем. Членство в какой-либо партии или профсоюзе не может являться условием занятия должности в государственной организации и служить основанием для иного ограничения прав и свобод человека.

• **Право на собрания** (ст. 31 Конституции РФ) — граждане РФ имеют право собираться мирно, без оружия, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирование. Порядок реализации указанного права регламентируется Федеральным законом «О собраниях, митингах, демонстрациях, шествиях и пикетированиях» от 19 июня 2004 г. № 54-ФЗ (ред. от 8 декабря 2011 г.). Отметим, что российское законодательство, закрепляя общий запрет на проведение мероприятий, уведомления о которых не были поданы или в отношении которых не было согласовано изменение места или времени их проведения, в то же время не предусматривает особого порядка их прекращения. В связи с чем стоит согласиться с выводом М. А. Яковенко о том, что применение силы в целях

место пребывания и жительства. Законом РФ «О праве граждан на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства» от 25 июня 1993 г. № 5242-1 (ред. от 6 декабря 2011 г.) отменен институт прописки и введен регистрационный учет граждан Российской Федерации и введен регистрационный и жительства. Пункт 2 ст. 27 Конституции РФ признает право каждого свободно выезжать за пределы Российской Федерации и право гражданина РФ беспрепятственно возвращаться в Российскую Федерацию.

• **Право определять и указывать национальную принадлежность** (ст. 26 Конституции РФ) — отрицание правового значения национальности. Недопущение включения в официальных анкетах вопроса о национальности человека.

• **Свобода совести и вероисповедания** (ст. 28 Конституции РФ) — право гражданина исповедовать индивидуально или совместно с другими любую религию или не исповедовать никакой, свободно выбирать, иметь и распространять религиозные и иные убеждения и действовать в соответствии с ними. Федеральным законом «О свободе совести и религиозных объединениях» от 26 сентября 1997 г. № 125-ФЗ (ред. от 1 июля 2011 г.) предусмотрена широкая система гарантий реализации принадлежащего каждому права свободы совести.

• **Свобода мысли и слова** (ст. 29 Конституции РФ) — никто не может быть принужден к выражению своих мнений и убеждений или отказу от них. Каждый имеет право свободно искать, получать, передавать, производить и распространять информацию любым законным способом.

2.2.3. Политические права и свободы человека и гражданина

Политические права и свободы человека и гражданина имеют свои особенности: они связаны с обладанием гражданством государства, служат отражением суверенитета народа и выражаются в праве граждан участвовать в управлении делами государства.

К политическим правам и свободам относятся следующие.

• **Право участвовать в управлении делами государства** (ст. 32 Конституции РФ), выражающееся:

- ♦ в праве участвовать в референдуме и выборах Президента РФ, депутатов Государственной Думы Федерального Собрания РФ, депутатов законодательных органов субъектов РФ и депутатов муниципальных советов (активное избирательное право);

прекращения подобных акций, если они носят мирный, ненасильственный характер, должно исключаться или сводиться к допустимому минимуму¹.

2.2.4. Социально-экономические права и свободы человека и гражданина

К социально-экономическим правам и свободам человека и гражданина в Российской Федерации относятся следующие.

- **Право на свободное использование своих способностей и имущества для занятия предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельностью** (ст. 34 Конституции РФ), которое в сочетании с правом частной собственности формирует правовой базис рыночной экономики, исключаящий монополию государства на организацию хозяйственной деятельности.
- **Право частной собственности**, зафиксированное ст. 35, 36 Конституции РФ, предоставляет человеку право иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами. Устанавливаются две важнейшие юридические гарантии права частной собственности: во-первых, никто не может быть лишен своего имущества иначе, как по решению суда, и, во-вторых, принудительное изъятие имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения.
- **Право на труд** (ст. 37 Конституции РФ) гарантирует свободу труда, защиту от безработицы, право на забастовки как способ защиты трудовых прав работников и право на отдых в соответствии с предусмотренными трудовым законодательством нормами.
- **Право на защиту семьи, материнства и детства** (ст. 38 Конституции РФ) признает создание семьи и рождение детей не только частным делом, но и общественным, требующим государственной поддержки. С учетом этого законодательством устанавливаются гарантии и компенсации беременным женщинам, женщинам с ма-

¹ Яковенко М. А. Конституционное право граждан Российской Федерации на проведение публичных мероприятий: теоретические и практические аспекты. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / М. А. Яковенко. — М.: МГЮА им. О. Е. Кутафина, 2012. — С. 14.

долетними детьми, лицам с семейными обязанностями, разрабатываются основы семейной политики в стране.

- **Право на социальное обеспечение** (ст. 39 Конституции РФ) призвано гарантировать каждому социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца, для воспитания детей и в других случаях, установленных законом.
- **Право на жилище** (ст. 40 Конституции РФ) предоставляет человеку возможность пользоваться помещением у него на законном основании жилым помещением без опасения, что кто-то может лишить его этого помещения по каким-либо соображениям. Никто не может быть произвольно лишен своего жилища. Например, нельзя лишать жилья лиц, осужденных к лишению свободы по приговору суда. В то же время право на жилище отнюдь не означает, что любой человек, не имеющий жилища или имеющий стесненные жилищные условия, вправе требовать от кого бы то ни было немедленного предоставления ему жилья или улучшения его жилищных условий. В настоящее время центр тяжести в осуществлении права граждан на жилище перемещен с государственного обеспечения на самообеспечение людей — за счет собственных средств, ипотечных кредитов и т. д.
- **Право на охрану здоровья и медицинскую помощь** (ст. 41 Конституции РФ) означает субъективное право человека на лечение в поликлиниках, больницах и специализированных медицинских учреждениях. В государственных и муниципальных учреждениях здравоохранения медицинская помощь оказывается гражданам бесплатно за счет средств соответствующего бюджета, страховых взносов и других поступлений. Эффективность гарантированной Конституцией РФ медицинской помощи населению во многом зависит от качества лекарственного обеспечения граждан, то есть доступности для них профессиональной фармацевтической помощи.
- **Право на благоприятную окружающую среду** (ст. 42 Конституции РФ) предоставляет гражданам возможность доступа к достоверной информации о состоянии окружающей природной среды, на возмещение ущерба, причиненного их здоровью или имуществу экологическим правонарушением.
- **Право на образование** (ст. 43 Конституции РФ) гарантирует гражданам общедоступность и бесплатность получения дошкольного,

основного общего (в объеме 9 классов) и среднего профессионального образования в государственных и муниципальных образовательных учреждениях. Кроме того, гарантируется бесплатность получения на конкурсной основе высшего образования.

- **Право на свободу литературного, художественного и иных видов творчества** (ст. 44 Конституции РФ) означает, что органы государственной власти и местного самоуправления не вправе вмешиваться в творческую деятельность граждан, диктовать им, что и как надо писать или публиковать. В то же время государство противостоит творческой деятельности, направленной на пропаганду насилия, жестокости, порнографии, расовой, национальной, религиозной или классовой нетерпимости.

Как это и принято во многих современных конституциях, социально-экономические права российских граждан могут быть подразделены на две категории.

С одной стороны, это «права-привилегии», то есть предоставление льгот отдельным членам общества (прежде всего, разумеется, социально уязвимым). С другой стороны — декларативные права, которые формально гарантируются, но реальный уровень их реализации зависит от социально-экономического развития общества и материальных ресурсов самого государства¹.

2.2.5. Конституционные обязанности человека и гражданина

Конституционные (основные) обязанности — это конституционно закрепленные и охраняемые законом требования, предъявляемые к человеку и гражданину и связанные с необходимостью его участия в обеспечении интересов общества, государства и других граждан.

Основные обязанности человека и гражданина делятся:

- на вытекающие из принадлежности лица к гражданству государства — это защита Отечества (ст. 59 Конституции РФ);
- не связанные с гражданством и возлагаемые на каждого — это соблюдение Конституции и законов Российской Федерации, обязанность платить законно установленные налоги и сборы (ст. 57 Конституции РФ), обязанность сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам (ст. 58 Конституции РФ).

¹ Баренбойм П. Д. Конституционная экономика: Учебник / П. Д. Баренбойм, Г. А. Гаджиев, В. И. Лафитский, В. А. Мау. — М.: Юстицинформ, 2006. — С. 41.

Рассмотрим *обязанность граждан РФ по защите Отечества*. Данная обязанность регламентируется Федеральным законом «О воинской обязанности и военной службе» от 28 марта 1998 г. № 53-ФЗ (ред. от 8 декабря 2011 г.). В соответствии с п. 1 ст. 1 указанного федерального закона воинская обязанность граждан Российской Федерации предусматривает: воинский учет; обязательную подготовку к военной службе; призыв на военную службу; прохождение военной службы по призыву; пребывание в запасе; призыв на военные сборы и прохождение военных сборов в период пребывания в запасе.

Первоначальная постановка на воинский учет граждан мужского пола осуществляется в период с 1 января по 31 марта в год достижения ими возраста 17 лет комиссиями по постановке граждан на воинский учет, создаваемыми в муниципальных районах, городских округах и на внутригородских территориях городов федерального значения.

Обязательная подготовка граждан к военной службе предусматривает получение ими начальных знаний в области обороны, подготовку по основам военной службы в образовательном учреждении среднего (полного) общего образования, учреждении начального или среднего профессионального образования и в учебных пунктах организаций, военно-патриотическое воспитание, подготовку по военно-учетным специальностям по направлению военного комиссариата, а также медицинское освидетельствование (п. 1 ст. 11 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе»). Возможна также добровольная подготовка граждан к военной службе (например, обучение по программам военной подготовки офицеров запаса на военных кафедрах и в военно-учебных центрах вузов, занятия военно-прикладными видами спорта).

Призыву на военную службу подлежат граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет, состоящие или обязанные состоять на воинском учете и не пребывающие в запасе. При этом согласно п. 1 ст. 23 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» от призыва освобождаются граждане, признанные негодными или ограниченно годными к военной службе по состоянию здоровья; проходящие или прошедшие военную службу в РФ или альтернативную гражданскую службу; прошедшие военную службу в другом государстве. Также имеют право на освобождение от призыва на военную службу граждане, которые имеют ученую степень либо являются сыновьями (родными братьями) военнослужащих, проходивших военную службу по призыву и погибших (умерших)

в связи с исполнением ими обязанностей военной службы (п. 2 ст. 23). Не подлежат призыву на военную службу, кроме того, граждане, отбывающие наказание в виде обязательных работ, исправительных работ, ограничения свободы, ареста или лишения свободы; имеющие неснятую или непогашенную судимость за совершение преступления, а также граждане, в отношении которых ведется дознание либо предварительное следствие или уголовное дело в отношении которых передано в суд (п. 3 ст. 23). Ряд категорий граждан в соответствии со ст. 24 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» имеет право на отсрочку от призыва на военную службу.

Граждане, уволенные с военной службы, завершившие обучение по программам военной подготовки офицеров запаса на военных кафедрах вузов, не прошедшие военную службу в связи с освобождением от призыва, предоставлением отсрочки или не призванные по каким-либо другим причинам, проходившие альтернативную гражданскую службу, а также граждане — женщины, имеющие военно-учетную специальность, зачисляются в запас Вооруженных Сил РФ и могут в период нахождения в запасе призываться на военные сборы. Продолжительность военных сборов не может превышать 2 месяцев, а их общая продолжительность за все время пребывания в запасе — 12 месяцев. От военных сборов в силу ст. 55 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» освобождаются: граждане, призванные за органами государственной власти, местного самоуправления и организациями на период мобилизации и в военное время; сотрудники и гражданский персонал органов внутренних дел, Государственной противопожарной службы, учреждений и органов уголовно-исполнительной системы, ФСКН и таможенных органов РФ; летно-технический и плавающий состав, а также рабочие и служащие авиационного и железнодорожного транспорта, непосредственно осуществляющие и обеспечивающие перевозки или занятые обслуживанием и ремонтом самолетов (вертолетов), аэродромной техники, подвижного состава и устройств железнодорожного транспорта; педагогические работники образовательных учреждений; граждане, уволенные с военной службы, — в течение 2 лет со дня увольнения в запас; граждане, имеющие грех и более несовершеннолетних детей, и ряд других категорий граждан.

В полном объеме свои права и обязанности граждан Российской Федерации осуществляет с 18 лет.

2.3. Федеративное устройство и организация государственной власти в Российской Федерации

2.3.1. Федеративное устройство России

Российская Федерация является федеративным государством, созданным по воле ее многонационального народа. Ее правовой статус определяется Конституцией РФ, Декларацией о государственном суверенитете России от 12 июня 1990 г. и Федеративным договором от 31 марта 1992 г.

В состав Российской Федерации входят 83 субъекта: 21 республика, 9 краев, 46 областей, 2 города федерального значения (Москва, Санкт-Петербург), 1 автономная область и 4 автономных округа.

Федеративное устройство РФ строится на следующих принципах.

- *Равноправие субъектов Федерации* — каждый субъект Российской Федерации имеет равные возможности в осуществлении государственной власти. Все субъекты РФ равноправны в отношениях с федеральным центром: они имеют равное представительство в верхней палате парламента — Совете Федерации, их законодательные органы власти наделены правом законодательной инициативы, законодательные и исполнительные органы власти субъектов РФ вправе обращаться в Конституционный Суд РФ по вопросам его компетенции.
- *Государственная целостность* — территория Российской Федерации состоит из территорий всех субъектов РФ, и отчуждение какой-либо ее части или выход субъекта из состава Федерации невозможны. Допускается, однако, изменение территории и правового статуса субъекта Российской Федерации (ч. 5 ст. 66 и ч. 3 ст. 67 Конституции РФ).
- *Принцип гибкости и динамичности российского федерализма* — возможность принятия и образования в составе Российской Федерации нового субъекта Федерации (например, разделение одного субъекта РФ на несколько). Такого рода изменения должны осуществляться в порядке, установленном федеральным конституционным законом (ч. 2 ст. 65 Конституции РФ)¹.

¹ Подробнее см.: Чертков А. Н. Правовое регулирование территориального устройства России: концепция и прогноз: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / А. Н. Чертков. — М.: Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ, 2012. — 50 с.

- *Единство системы государственной власти* — государственную власть в Российской Федерации осуществляют федеральные органы государственной власти — Президент РФ, Федеральное Собрание РФ, Правительство РФ, федеральные суды, а также органы государственной власти субъектов РФ. Система государственных органов устанавливается субъектами Федерации в своих конституциях и уставах самостоятельно в соответствии с основами конституционного строя Российской Федерации и общими принципами организации органов государственной власти, определяемыми федеральным законом (ст. 77 Конституции РФ).
- *Разграничение предметов ведения и полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации*. Такое разграничение осуществляется ст. 71, 72 Конституции РФ, Федеративным договором и иными договорами. Согласно Конституции единая государственная власть в России разделена на три сферы ведения: федеральную компетенцию, совместную компетенцию Федерации и субъектов РФ и исключительную компетенцию субъектов РФ¹.

2.3.2. Организация государственной власти и местного самоуправления в Российской Федерации

В основе системы органов государственной власти Российской Федерации лежит основополагающий *конституционно-правовой принцип разделения властей на законодательную, исполнительную и судебную ветви*. В политической науке иногда говорят о существовании отдельной президентской ветви власти, подразумевая под ней как самого Президента России, наделенного особым конституционно-правовым статусом, так и его Администрацию. Специалисты же в области конституционного права (например, М. В. Баглай) трактуют термин «*президентская власть*» не как *отдельную ветвь власти, а лишь как особый статус Президента* в системе трех властей, ком-

*плексный характер его прав и обязанностей во взаимоотношении с другими ветвями власти*¹. При этом в отечественной науке конституционного права существует и другая точка зрения о принадлежности главы государства к самостоятельной (четвертой) ветви власти, главенствующей над тремя традиционно выделяемыми, разделяемая такими авторитетными учеными, как В. И. Радченко, В. Е. Чиркин, Б. С. Эбзев и др.²

Помимо органов государственной власти, входящих в одну из трех ветвей власти, отдельно выделяют также *федеральные органы государственной власти с особым статусом*: Прокуратуру РФ, Центральный банк (ЦБ РФ), Счетную палату РФ, Центральную избирательную комиссию (ЦИК РФ), Уполномоченного по правам человека в РФ и Академии наук.

Местное самоуправление (муниципальная власть) не входит в систему органов государственной власти, а представляет собой самостоятельную и под свою ответственность деятельность населения по решению вопросов местного значения непосредственно или через органы местного самоуправления.

Общественный контроль за деятельностью государственной и муниципальной власти в Российской Федерации в настоящее время осуществляется Общественной палатой РФ и общественными палатами субъектов РФ.

Президент Российской Федерации, по Конституции РФ, является главой государства. Особенность его положения состоит в том, что он выполняет функцию «президента всех россиян» независимо от того, как проголосовали избиратели в том или ином регионе. Получая свой мандат на прямых всеобщих выборах, Президент представляет совокупные, то есть общие интересы всего народа и всей России. Он находит также вне интересов отдельных политических партий или каких-либо общественных движений, выступая своеобразным правоохранителем всего российского народа.

Порядок избрания Президента РФ установлен Конституцией РФ, а также федеральными законами от 12 июня 2002 г. № 67-ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав граждан и права на участие

¹ Баглай М. В. Конституционное право Российской Федерации. Учебник / М. В. Баглай. — М.: Норма, 2009. — 799 с.

² См.: Курдубанова М. Ю. Конституционно-правовые проблемы ответственности главы государства в Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / М. Ю. Курдубанова. — Саратов: СарГАП, 2009. — С. 18–19.

¹ Подробнее см.: Волкова Л. П. Правовые основы разграничения полномочий между органами исполнительной власти Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и органами местного самоуправления: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / Л. П. Волкова. — Саратов: СарГАП, 2009. — 44 с.; Платонов В. М. Разграничение предметов ведения между Федерацией и ее субъектами как принцип российского федерализма: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / В. М. Платонов. — М.: РУДН, 2010. — 60 с.

в референдуме» (ред. от 2 мая 2012 г.) и от 10 января 2003 г. № 19-ФЗ «О выборах Президента Российской Федерации» (ред. от 2 мая 2012 г.).

Президент Российской Федерации избирается на 6 лет гражданами Российской Федерации на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании. Президентом РФ может быть избран гражданин Российской Федерации не моложе 35 лет, постоянно проживающий в Российской Федерации не менее 10 лет.

Выборы Президента России назначаются Советом Федерации Федерального Собрания РФ на второе воскресенье месяца, в котором проводилось голосование на предыдущих выборах Президента России. В случае досрочного прекращения Президентом РФ исполнения своих полномочий досрочные выборы назначаются на последнее воскресенье третьего месяца со дня досрочного прекращения Президентом РФ своих полномочий.

Избранный Президент Российской Федерации вступает в должность на 30-й день со дня официального объявления ЦИК РФ о результатах выборов. При вступлении в должность Президент РФ приносит в торжественной обстановке присягу народу, которая носит название *инициативы*. С момента принесения присяги Президент России приступает к исполнению своих обязанностей.

Прекращение исполнения Президентом РФ своих обязанностей наступает с истечением срока его пребывания в должности в тот момент, когда принесена присяга вновь избранным Президентом Российской Федерации. Досрочное прекращение полномочий Президента возможно в случае его отставки, стойкой неспособностью по состоянию здоровья осуществлять принадлежащие ему полномочия, а также отрешения от должности.

Во всех случаях, когда Президент РФ не в состоянии выполнять свои обязанности, их временно исполняет Председатель Правительства. *Временно исполняющий обязанности Президента Российской Федерации* не вправе распускать Государственную Думу, назначать референдум, вносить предложения о поправках и пересмотре Конституции РФ.

Конституция Российской Федерации (ст. 93) предусматривает также возможность принудительного отрешения Президента РФ от должности (*импичмент*) на основании обвинения его в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления. Процедура отрешения Президента РФ от должности носит многоэтапный характер

и достаточно сложна в правоприменительной реализации. Она состоит из следующих этапов: 1) возбуждение процедуры отрешения Президента РФ от должности не менее чем одной третью депутатов Государственной Думы; 2) выдвижение обвинения в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления в отношении Президента РФ двумя третями голосов от депутатов Государственной Думы; 3) заключение специальной комиссии, образованной Государственной Думой; 4) заключение Верховного Суда РФ о наличии в действиях Президента РФ признаков преступления; 5) заключение Конституционного Суда РФ о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения Президенту РФ; 6) отрешение Президента РФ от должности двумя третями голосов от общего числа членов Совета Федерации Федерального Собрания РФ.

Полномочия Президента Российской Федерации охватывают практически все сферы государственной жизни. Ему принадлежат следующие права:

- назначать общероссийский референдум и выборы Государственной Думы;
- с согласия Государственной Думы назначать Председателя Правительства РФ, по предложению Председателя Правительства РФ назначать его заместителей и федеральных министров, самостоятельно принимать решение об отставке Правительства РФ;
- представлять Государственной Думе кандидатуру для назначения на должность Председателя Центрального банка РФ;
- выдвигать кандидатуры для назначения Советом Федерации на должности судей Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ, а также самостоятельно назначать судей других федеральных судов;
- представлять Совету Федерации кандидатуру для назначения на должность Генерального прокурора РФ;
- назначать одну треть членов Центральной избирательной комиссии РФ;
- право законодательной инициативы и право вето на законопроекты, принятые Федеральным Собранием (которое может быть преодолено лишь при повторном принятии законопроекта большинством в две трети голосов обеих палат), и др.

Конституционные полномочия Президента РФ реализуются им как лично, так и через такие функционирующие при нем органы, как

Администрация Президента, Государственный совет и Совет Безопасности.

Федеральное Собрание Российской Федерации (парламент) состоит из двух палат — нижней (Государственной Думы) и верхней¹ (Совета Федерации).

Порядок формирования Государственной Думы Федерального Собрания РФ основывается на Федеральном законе «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации» от 18 мая 2005 г. № 51-ФЗ (ред. от 2 мая 2012 г.). Государственная Дума РФ состоит из 450 депутатов, избираемых гражданами России сроком на 5 лет на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании. Депутаты Государственной Думы избираются по федеральному избирательному округу (вся территория России) пропорционально числу голосов, поданных за федеральные списки кандидатов (так называемая пропорциональная избирательная система, или *голосование «по партийным спискам»*).

Выдвижение кандидатов осуществляется политическими партиями. Центральная избирательная комиссия РФ проверяет соблюдение требований федерального законодательства при выдвижении федеральных списков кандидатов. Если за 35 дней до дня голосования будет зарегистрировано менее двух федеральных списков кандидатов, голосование на выборах депутатов Государственной Думы откладывается на срок до 2 месяцев для дополнительного выдвижения федеральных списков кандидатов.

Для финансирования своих избирательных кампаний политические партии создают собственные избирательные фонды. Предельная сумма всех расходов из средств избирательного фонда политической партии не может превышать 400 млн руб., при этом в указанную сумму не включаются расходы региональных отделений политической партии (предельная сумма расходов каждого регионального отделения политической партии не должна превышать 30 млн руб.).

По итогам голосования на выборах депутатов Государственной Думы ЦИК РФ в двухнедельный срок определяет результаты выборов.

¹ Заметим, что официально палаты Федерального Собрания Российской Федерации не называются «верхняя» и «нижняя», тем не менее эти наименования давно укоренились в юридической научной и учебной литературе, в связи с чем в данной работе авторы будут использовать их при стилистической необходимости и в целях лучшего восприятия материала.

К распределению депутатских мандатов будут допущены те федеральные списки кандидатов, каждый из которых получил 5% и более голосов избирателей, принявших участие в голосовании, при условии, что таких списков было не менее двух и что за эти списки подано в совокупности более 60% голосов избирателей, принявших участие в голосовании. Другие федеральные списки кандидатов к распределению депутатских мандатов не допускаются.

После официального опубликования результатов выборов депутатов Государственной Думы и выполнения победившим кандидатом требования о сложении с себя обязанностей, несоместимых с депутатским статусом, ЦИК РФ регистрирует такого депутата и выдает ему удостоверение об избрании депутатом Государственной Думы.

Порядок формирования Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации в настоящее время регулируется Федеральным законом «О порядке формирования Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации» от 5 августа 2000 г. № 113-ФЗ (ред. от 17 октября 2011 г.).

В Совет Федерации входят по два представителя от каждого субъекта РФ: от высшего законодательного (представительного) и исполнительного органа государственной власти. Член Совета Федерации (сенатор) от законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта РФ избирается законодательным органом власти субъекта РФ на срок его полномочий. Представитель в Совете Федерации от исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации назначается высшим должностным лицом субъекта РФ на срок его полномочий. Полномочия члена Совета Федерации начинаются со дня принятия Советом Федерации решения о подтверждении полномочий данного члена Совета Федерации и прекращаются со дня принятия Советом Федерации решения о подтверждении полномочий нового члена Совета Федерации — представителя от того же органа государственной власти субъекта РФ.

Полномочия палат Федерального Собрания Российской Федерации раскрываются М. В. Баглаем через категории «специальной (исключительной) компетенции» и «предметов совместного ведения»¹.

Специальную компетенцию Государственной Думы составляют следующие вопросы:

¹ Баглай М. В. Конституционное право Российской Федерации: Учебник / М. В. Баглай. — М.: Норма, 2009. — 799 с.

ностям населения. В связи с этим, а также с новыми направлениями в развитии политической системы российского государства, объявленными Президентом РФ¹, очевидна необходимость возвращения к порядку формирования Совета Федерации путем прямых выборов на селением.

Исполнительную власть в России осуществляет **Правительство Российской Федерации**, являющееся органом государственной власти, возглавляющим единую систему исполнительной власти РФ.

Правовой основой деятельности Правительства РФ являются Конституция РФ и Федеральный конституционный закон «О Правительстве Российской Федерации» от 17 декабря 1997 г. № 2-ФКЗ (ред. от 28 декабря 2010 г.).

Правительство РФ состоит из членов Правительства: Председателя Правительства РФ, заместителей Председателя и федеральных министров.

Председатель Правительства РФ (премьер-министр) назначается на должность и освобождается от должности Президентом РФ в порядке, установленном Конституцией РФ. При этом освобождение от должности Председателя Правительства РФ влечет за собой отставку всего Правительства.

Заместители Председателя Правительства РФ (вице-премьеры) и **федеральные министры** назначаются на должность и освобождаются от должности Президентом РФ по предложению Председателя Правительства. По состоянию на конец июня 2012 г. в составе Правительства РФ было семь вице-премьеров, в том числе один первый вице-премьер.

Для решения важнейших вопросов функциональной компетенции Правительства РФ систематически, не реже одного раза в месяц проводятся **заседания Правительства**. Исключительно на заседаниях Правительства принимаются решения о представлении Государственной Думе федерального бюджета и отчета об его исполнении; устанавливаются объемы выпуска государственных ценных бумаг; рассматриваются программы приватизации государственной собственности, вопросы предоставления дотаций, субсидий и др.

По предложению Председателя Правительства для решения оперативных вопросов образуется **Президиум Правительства**, заседания

¹ См.: *Постановление Президента Российской Федерации к Федеральному Собранию Российской Федерации от 22 декабря 2011 г.* // Российская газета, 2011. — 23 декабря. — № 290.

- дача согласия Президенту РФ на назначение Председателя Правительства РФ, а также выражение недоверия Правительству РФ;
- выдвижение обвинения против Президента РФ для отрешения его от должности;
- назначение на должность и освобождение от должности Председателя Центрального банка РФ, Уполномоченного по правам человека, Председателя Счетной палаты РФ и половины ее аудиторов;
- назначение на должность одной трети членов ЦИК РФ;
- объявление амнистии и др.

В специальную компетенцию Совета Федерации входят следующие вопросы:

- утверждение изменения границ между субъектами РФ;
- утверждение указов Президента РФ о введении чрезвычайного и военного положений;
- решение вопроса о возможности использования Вооруженных Сил РФ за пределами территории Российской Федерации;
- назначение выборов Президента РФ и отрешение в установленных законом случаях Президента РФ от должности;
- назначение на должности судей Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ, Генерального прокурора РФ, а также одной трети членов ЦИК РФ;
- назначение на должность и освобождение от должности заместителя Председателя Счетной палаты РФ и второй половины ее аудиторов и др.

Анализ законодательства зарубежных стран, проведенный в работе М. В. Варлен, показывает, что верхние палаты парламентов создаются для обеспечения представительства регионов в федеративных государствах, а также для приостановления populistских решений нижних палат парламентов¹. В то же время Совет Федерации Федерального Собрания России не наделен в настоящее время достаточными полномочиями для достижения названных целей, право его вето на решения Государственной Думы применяется крайне редко. Члены Совета Федерации должны представлять в палате интересы жителей регионов, но их действия, как показывает практика, не всегда адекватны потреб-

¹ Варлен М. В. Институт депутатского мандата в теории и практике народного представительства в России. Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / М. В. Варлен. — М.: МГЮА им. О. Е. Кутафина, 2012. — 62 с.

которого проводятся раз в неделю. Решения Президиума Правительства РФ, принимаемые большинством голосов, не могут противоречить актам, принятым на заседаниях Правительства.

Обеспечение работы Правительства РФ осуществляется Аппаратом Правительства, руководством которым осуществляет *Руководитель Аппарата* в ранге федерального министра.

Общие полномочия Правительства Российской Федерации закреплены в ст. 114 Конституции РФ и включают в себя:

- организацию реализации внутренней и внешней политики РФ;
- осуществление регулирования социально-экономической сферы;
- обеспечение единства системы исполнительной власти РФ, направление и контроль деятельности ее органов;
- реализация права законодательной инициативы и др.

По состоянию на конец июня 2012 г. система и структура Правительства РФ были установлены Указом Президента РФ «Вопросы системы и структуры федеральных органов исполнительной власти» от 12 мая 2008 г. № 724 (ред. от 21 мая 2012 г.). *Систему федеральных органов исполнительной власти* (Правительство РФ) образовывали федеральные министерства, федеральные службы и федеральные агентства.

Федеральное министерство является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в установленной сфере деятельности. При этом оно не вправе осуществлять в установленной сфере деятельности контрольно-надзорные и правоприменительные функции, а также функции по управлению государственным имуществом, за исключением случаев, устанавливаемых указами Президента РФ. Федеральное министерство осуществляет координацию и контроль деятельности находящихся в его ведении федеральных служб и федеральных агентств и возглавляется федеральным министром, входящим в состав Правительства РФ. По состоянию на май 2012 г. в структуре федеральных органов государственной власти находилось 20 министерств, причем руководство деятельностью пяти из них осуществлял Президент РФ.

Федеральная служба является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим контрольно-надзорные функции в установленной сфере деятельности, а также специальные функции в области обороны, безопасности, борьбы с преступностью. В установленной сфере деятельности федеральная служба не вправе осу-

ществлять нормативно-правовое регулирование, кроме случаев, установленных указами Президента РФ, а федеральная служба по надзору не вправе также управлять государственным имуществом и оказывать платные услуги. Федеральные службы могут быть подведомственны Президенту РФ (например, ФСБ, ФСКН и др.) или находиться в ведении Правительства РФ (например, ФАС). Возглавляет федеральную службу руководитель (директор). На конец июня 2012 г. в структуре федеральных органов государственной власти находилось 36 федеральных служб, причем руководство деятельностью шести из них осуществлял Президент РФ, а десяти — Правительство РФ.

Федеральное агентство является федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим в установленной сфере деятельности функции по оказанию государственных услуг, управлению государственным имуществом, а также правоприменительные функции, за исключением функций по контролю и надзору. Федеральное агентство также может быть подведомственно как Президенту РФ, так и Правительству РФ. Возглавляет федеральное агентство руководитель (директор). По состоянию на начало мая 2012 г. в структуре Правительства РФ находилось 25 федеральных агентств, причем руководство деятельностью двух из них осуществлял Президент РФ, а двух — Правительство РФ.

Руководители федеральных служб и федеральных агентств, за исключением федеральных служб и федеральных агентств, руководство деятельностью которых осуществляет Президент РФ, назначаются на должность и освобождаются от должности Правительством РФ по представлению соответствующих федеральных министров. Заместители руководителей федеральных служб и федеральных агентств, за исключением федеральных служб и федеральных агентств, подведомственных Президенту РФ, назначаются на должность и освобождаются от должности соответствующими федеральными министрами по представлению руководителей федеральных служб и федеральных агентств.

Организация системы государственной власти субъекта РФ в настоящее время регулируется Конституцией РФ и Федеральным законом «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» от 6 октября 1999 г. № 184-ФЗ (ред. от 23 апреля 2012 г.).

Например, в городе федерального значения Санкт-Петербурге *систему органов государственной власти субъекта Федерации образуют*:

- законодательный орган государственной власти — Законодательное собрание Санкт-Петербурга;
- высший исполнительный орган государственной власти — Правительство Санкт-Петербурга, возглавляемое высшим должностным лицом — Губернатором, а также возглавляемые Правительством Санкт-Петербурга иные исполнительные органы государственной власти, в совокупности составляющие Администрацию Санкт-Петербурга;
- судебные органы государственной власти — Уставный суд Санкт-Петербурга и мировые судьи;
- органы и должностные лица специальной компетенции — Уполномоченный по правам человека в Санкт-Петербурге, Уполномоченный по правам ребенка в Санкт-Петербурге, Санкт-Петербургская избирательная комиссия.

В настоящее время высшее должностное лицо субъекта РФ избирается гражданами на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании. Кандидаты на пост губернаторов выдвигаются политическими партиями, а также в порядке самовыдвижения. Предусмотрена также процедура так называемых *муниципальных праймериз*, проводимых в ходе губернаторских выборов, когда кандидат в губернаторы должен заручиться поддержкой от 5 до 10 % муниципальных депутатов или избранных мэров, причем каждый из них может протолосовать только за одного кандидата.

Одной из основ конституционного строя Российской Федерации является **местное самоуправление**, то есть *признаваемая и гарантируемая Конституцией РФ самостоятельная и под свою ответственность деятельность населения по решению непосредственно или через органы местного самоуправления вопросов местного значения, исходя из интересов населения, его исторических и иных местных традиций*.

Правовой основой местного самоуправления являются Конституция РФ и Федеральный закон «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» от 6 октября 2003 г. № 131-ФЗ (с изм. от 7 декабря 2011 г.).¹

¹ Подробнее о нормативно-правовом регулировании системы местного самоуправления в России см.: Деметьев А. Н. Нормативное правовое регулирование местного самоуправления в Российской Федерации. Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / А. Н. Деметьев. — М.: РГТЭУ, 2009. — 52 с.

Местное самоуправление осуществляется на всей территории Российской Федерации в городских, сельских поселениях и на иных территориях. Территории муниципальных образований (города, поселки, станицы, районы, волости, сельсоветы и др.) устанавливаются в соответствии с федеральными законами и законами субъектов РФ с учетом исторических и иных местных традиций.

Муниципальное образование — это *городское, сельское поселение, несколько поселений, объединенных общей территорией, часть поселения, иная населенная территория, в пределах которой осуществляется местное самоуправление, именуется муниципальной собственностью, местный бюджет и выборы органы местного самоуправления*.

Органами местного самоуправления являются выборные и другие органы, наделенные полномочиями на решение вопросов местного значения и не входящие в систему органов государственной власти.

К их числу относятся *представительный орган местного самоуправления* — выборный орган, обладающий правом представлять интересы населения и принимать от его имени решения, действующие на территории муниципального образования. В исключительной компетенции представительного органа местного самоуправления находится принятие общеобязательных правил по предметам ведения муниципального образования; утверждение местного бюджета и отчета о его исполнении; принятие планов и программ развития муниципального образования; установление местных налогов и сборов; установление порядка управления и распоряжения муниципальной собственностью; контроль за деятельностью органов местного самоуправления и их должностных лиц.

Уставом муниципального образования может быть предусмотрена должность *главы муниципального образования* — выборного должностного лица, возглавляющего деятельность по осуществлению местного самоуправления на территории муниципального образования, а также должности иных выборных должностных лиц. Глава муниципального образования избирается гражданами, проживающими на территории муниципального образования, на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании либо представительным органом местного самоуправления из своего состава в порядке, установленном законодательством. Он и другие выборные должностные лица местного самоуправления подлежатны населению непосредственно и представительному органу местного самоуправления.

Муниципальные выборы депутатов, членов иных выборных органов местного самоуправления, выборных должностных лиц местного самоуправления осуществляются на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании. Представительный орган местного самоуправления избирается в составе от 7 до 50 депутатов — в зависимости от численности населения муниципального образования.

Органы местного самоуправления и их должностные лица несут ответственность перед населением муниципального образования, государством, физическими и юридическими лицами в соответствии с законом.

Органом гражданского общества, призванным обеспечивать взаимодействие граждан России с федеральными и региональными органами государственной власти и органами местного самоуправления, а также осуществлять общественный контроль за деятельностью органов исполнительной власти и местного самоуправления, является Общественная палата Российской Федерации. Правовую основу ее деятельности представляет Федеральный закон «Об Общественной палате Российской Федерации» от 4 апреля 2005 г. № 32-ФЗ (ред. от 6 декабря 2011 г.).

Цели Общественной палаты состоят в обеспечении согласования общественно значимых интересов граждан Российской Федерации, общественных объединений, органов государственной власти и местного самоуправления для решения наиболее важных вопросов экономической и социальной развития, обеспечения национальной безопасности, защиты прав и свобод граждан, конституционного строя и демократических принципов развития гражданского общества в РФ путем:

- привлечения граждан и общественных объединений к реализации государственной политики;
- выдвижения и поддержки гражданских инициатив;
- проведения общественной экспертизы проектов федеральных законов и законов субъектов РФ, а также проектов нормативных правовых актов органов исполнительной власти РФ и местного самоуправления;
- осуществления общественного контроля за деятельностью Правительства РФ, федеральных министерств и ведомств, органов исполнительной власти субъектов РФ и местного самоуправления и др.

Формирование Общественной палаты осуществляется на основе добровольного участия в ее деятельности граждан Российской Федерации, общественных объединений и объединений некоммерческих организаций. Инициатива формирования Общественной палаты принадлежит Президенту РФ.

Общественная палата РФ состоит из 126 членов. При этом 42 члена предлагаются Президентом РФ, 42 — представителями общероссийских общественных объединений и 42 — представителями межрегиональных и региональных общественных объединений. Членом Общественной палаты может быть гражданин РФ, достигший возраста 18 лет.

Срок полномочий членов Общественной палаты составляет 2 года со дня первого пленарного заседания. Политические партии к выдвижению кандидатов в члены Общественной палаты не допускаются. Утвержденный (избранный) в члены Общественной палаты член политической партии приостанавливает свое членство в партии на срок осуществления полномочий члена Общественной палаты.

Общественная палата правомочна, если в ее состав вошло более трех четвертых от установленного законом числа членов (95 человек).

Первое пленарное заседание Общественной палаты проводится не позднее чем через 30 дней со дня формирования правомочного состава палаты.

Для организации работы Общественной палаты ее члены на первом пленарном заседании избирают *Совет Общественной палаты и секретаря Общественной палаты*.

Совет Общественной палаты является постоянно действующим органом Общественной палаты. Для решения отдельных вопросов Общественная палата образует *комиссии и рабочие группы*. Комиссии Общественной палаты состоят из членов палаты, а в состав рабочих групп, помимо членов палаты, входят также представители общественных объединений и иные граждане, привлеченные к работе Общественной палаты.

Обеспечение деятельности Общественной палаты осуществляет *аппарат Общественной палаты*, являющийся государственным учреждением. Руководитель аппарата Общественной палаты назначается на должность и освобождается от должности Правительством РФ по представлению Совета Общественной палаты.

2.4. Судебная власть и прокурорский надзор в Российской Федерации

2.4.1. Правосудие, судебная власть и организация судебной системы в Российской Федерации

Правосудие представляет собой вид государственной деятельности, направленной на разрешение споров о праве, то есть решение различных социальных конфликтов, связанных с нарушением или предположимым нарушением норм права. Оно осуществляется специальными государственными органами — судами, от имени государства, путем рассмотрения в судебных заседаниях гражданских, уголовных, административных и иных дел. Видом государственной власти, обладающей полномочиями на осуществление правосудия, является судебная власть.

Правовой основой осуществления правосудия в РФ является Конституция РФ (гл. 7), а также Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. № 1-ФКЗ (ред. от 8 июня 2012 г.) «О судебной системе Российской Федерации».

Судебная система представляет собой упорядоченное построение судов с их компетенцией, определенными целями и задачами.

Судебная система РФ включает в себя федеральные суды и суды субъектов РФ (рис. 2.1).

К федеральным судам относятся:

- Конституционный Суд РФ;
- Верховный Суд РФ, суды субъектов РФ, районные (городские) суды, военные и специализированные суды, в совокупности составляющие систему судов общей юрисдикции;
- Высший Арбитражный Суд РФ, федеральные арбитражные суды округов, арбитражные апелляционные суды, арбитражные суды субъектов РФ и специализированные арбитражные суды¹, составляющие систему арбитражных судов.

¹ Так, в соответствии с ч. 1 ст. 3 Федерального конституционного закона «О внесении изменений и дополнений в Федеральный конституционный закон «О судебной системе Российской Федерации» и Федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в Российской Федерации» в связи с созданием в системе арбитражных судов по интеллектуальным правам» («Российская газета» от 9 декабря 2011 г. № 278) в системе арбитражных судов РФ не позднее 1 февраля 2013 г. будет создан Суд по интеллектуальным правам.

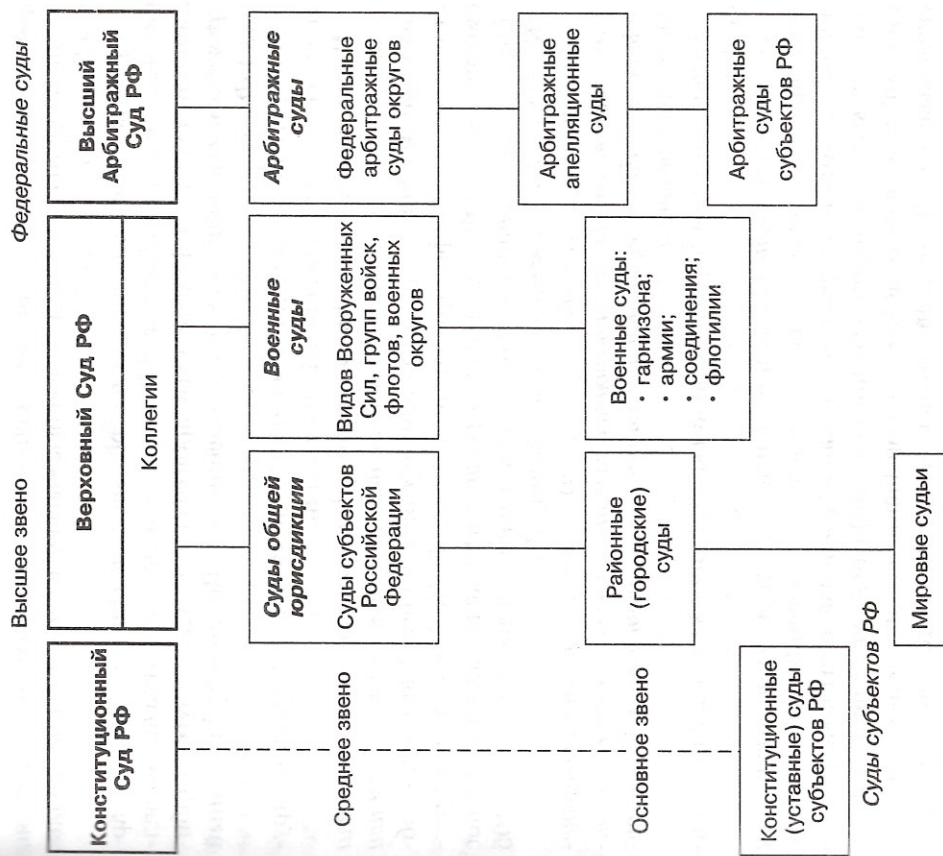


Рис. 2.1. Судебная система Российской Федерации

К судам субъектов РФ относятся конституционные (уставные) суды и мировые суды.

Совокупность судов, наделенных однородными полномочиями, составляет звено судебной системы.

Суды общей юрисдикции состоят из трех звеньев: основное звено — районные (городские) суды, среднее звено — суды субъектов РФ, высшее звено — Верховный Суд РФ. Аналогичным образом подразделяются и военные суды: основное звено — суды армий, соединений,

флотилий, гарнизонов; среднее звено — суды военных округов, флотов, видов Вооруженных Сил, групп войск; высшее звено — Военная коллегия Верховного Суда РФ.

Арбитражные суды состоят из трех звеньев: основное звено — арбитражные суды субъектов РФ, среднее звено — арбитражные апелляционные суды и федеральные арбитражные суды округов (арбитражные кассационные суды), высшее звено — Высший Арбитражный Суд РФ.

Конституционный Суд РФ является однозвенным и функционирует в масштабе всей Российской Федерации.

Подсудность — это *определяемое признаками юридического дела свойство, в зависимости от которого дело рассматривается тем или иным судом*. Например, умышленное убийство без отягчающих обстоятельств, квалифицируемое по ч. 1 ст. 105 УК РФ, подлежит рассмотрению районным (городским) судом; в то же время умышленное убийство, совершенное при отягчающих обстоятельствах (ч. 2 ст. 105 УК РФ), рассматривается судом субъекта РФ.

Инстанция — это *судебный орган (суд), уполномоченный на выполнение определенных функций по осуществлению правосудия, то есть принятию решений по существу дела и проверке законности и обоснованности этих решений*.

Выделяют суды первой, второй (кассационной) и надзорной инстанций.

Суд первой инстанции уполномочен принимать решение по существу тех вопросов, которые являются основными для данного дела. По уголовным делам это вопросы о признании (непризнании) подсудимого виновным и о применении (неприменении) к нему уголовного наказания. По гражданским делам это разрешение вопроса о доказанности (недоказанности) гражданского иска и принятие в этой связи судебного решения об его удовлетворении (или отказе). В зависимости от подсудности судом первой инстанции может быть любое звено судебной системы.

Суд второй (кассационной) инстанции проверяет законность и обоснованность вынесенного судом первой инстанции приговора (решения), не вступившего в законную силу. В качестве суда кассационной инстанции для судов общей юрисдикции может выступать только вышестоящий суд по отношению к суду, вынесшему обжалуемый приговор (решение).

Суд надзорной инстанции проверяет законность и обоснованность приговоров и иных судебных решений, вступивших в законную силу,

в порядке апелляции. Полномочиями судов надзорной инстанции обладают только суды среднего и высшего звена.

2.4.2. Конституционное судопроизводство в России

Конституционное судопроизводство в России осуществляется Конституционным Судом РФ и конституционными (уставными) судами субъектов РФ. Важнейшая функция этих судов — **конституционный контроль**, то есть *судебная деятельность по установлению конституционности (соответствия Конституции РФ, конституциям (уставам) субъектов РФ) правовых актов*.

Конституционный Суд РФ состоит из 19 судей, назначаемых Советом Федерации по представлению Президента РФ.

Правовой основой его деятельности является Конституция РФ, а также Федеральный конституционный закон «О Конституционном Суде Российской Федерации» от 21 июля 1994 г. № 1-ФКЗ (ред. от 28 декабря 2010 г.).

К полномочиям Конституционного Суда РФ относятся следующие вопросы.

- *Разрешение дел о соответствии Конституции РФ федеральных законов, а также нормативных актов Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ, конституций и иных нормативных актов субъектов РФ, договоров между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ, не вступивших в законную силу международных договоров РФ.*
- *Разрешение споров о компетенции между федеральными органами государственной власти, между органами государственной власти РФ и органами государственной власти субъектов РФ, между высшими государственными органами субъектов РФ.*
- *Проверка конституционности закона, примененного или подлежащего применению в конкретном деле, по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод граждан, а также по запросам судов. При этом нормативные акты и их отдельные положения, признанные неконституционными, утрачивают свою силу, а не соответствующие Конституции международные договоры не подлежат введению в действие и применению на территории РФ.*
- *Разъяснение содержания Конституции РФ по запросам Президента РФ, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства РФ и органов законодательной власти субъектов РФ.*

Разъяснения Конституционного Суда носят официальный и обязательный характер.

- *Дача заключения о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения против Президента РФ.*

Конституционный Суд РФ рассматривает и разрешает дела на пленарных заседаниях и заседаниях палат. В Конституционном Суде РФ созданы две палаты (10 и 9 судей соответственно). Персональный состав палат определяется путем жеребьевки.

На пленарном заседании Конституционный Суд вправе рассмотреть любой вопрос, входящий в его компетенцию. Исключительно на пленарном заседании разрешаются дела о соответствии Конституции РФ конституций (уставов) субъектов РФ, даются толкования Конституции РФ, заключения о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения против Президента РФ в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления, решается вопрос о выступлении с законодательной инициативой по вопросам своего ведения. На пленарных заседаниях также избираются Председатель, заместитель Председателя, судья-секретарь Конституционного Суда, формируются персональные составы палат, принимается Регламент Конституционного Суда РФ.

На заседаниях палат разрешаются дела о соответствии Конституции РФ законов, договоров и иных нормативных актов (кроме конституций и уставов субъектов РФ), разрешаются споры о компетенции, проверяется конституционность закона, примененного или подлежащего применению в конкретном деле.

Конституционные (уставные) суды субъектов РФ могут создаваться в субъектах Российской Федерации в качестве высшего органа судебной власти по защите конституционного строя субъекта РФ. Рассмотрим их статус на примере конституционного строя субъекта РФ. Рассмотрим статус на примере конституционного суда Санкт-Петербурга.

Уставный суд Санкт-Петербурга является судебным органом, входящим в единую судебную систему Российской Федерации, призванным самостоятельно и независимо осуществлять судебную власть. Правовой основой его деятельности является Закон Санкт-Петербурга «Об Уставном суде Санкт-Петербурга» от 5 июня 2000 г. № 241-21 (ред. от 25 мая 2011 г.).

Полномочия Уставного суда состоят в рассмотрении дел о соответствии законов и иных нормативных правовых актов Санкт-Петербурга, нормативных правовых актов органов государственной власти Санкт-Петербурга, а также органов местного самоуправления, образованных

на его территории, Уставу Санкт-Петербурга, а также в осуществлении официального толкования Устава Санкт-Петербурга.

Уставный суд состоит из 7 судей, назначаемых на должности законодательным собранием Санкт-Петербурга сроком на 5 лет. На заседании Уставного суда судьи тайным голосованием большинством голосов избирают из своего состава Председателя, заместителя Председателя и судью-секретаря. Деятельность Уставного суда обеспечивается аппаратом, состоящий из секретариата Уставного суда и иных подразделений.

Уставный суд рассматривает и разрешает дела на заседаниях Уставного суда, в которых участвуют все судьи Уставного суда, а также могут принимать участие представитель Губернатора и представитель Законодательного собрания Санкт-Петербурга. Заседание Уставного суда правомочно, если на нем присутствуют не менее 5 судей Уставного суда.

Решения Уставного суда, вступившие в законную силу, а также его законные распоряжения, требования, поручения, вызовы, запросы и обращения обязательны и подлежат неукоснительному исполнению на всей территории Российской Федерации. Законы Санкт-Петербурга и иные нормативные правовые акты, признанные Уставным судом противоречащими Уставу Санкт-Петербурга, считаются недействительными со дня провозглашения решения Уставного суда.

Решение Уставного суда, принятое в пределах его полномочий, является окончательным и не может быть пересмотрено иным судом. Оно действует непосредственно и не требует подтверждения другими органами и должностными лицами.

2.4.3. Система судов общей юрисдикции

Система судов общей юрисдикции является трехзвенной и состоит из основного, среднего и высшего звена. Ее составной частью выступают также система военных судов.

В системе судов общей юрисдикции основным звеном является районный (городской) суд. Помимо уголовных и гражданских дел, огненных по закону к компетенции данного суда, он рассматривает также материалы о подведомственных ему административных правонарушениях (жалобы относительно законности и обоснованности ареста, продления срока содержания под стражей и др.).

В состав районного (городского) суда входят председатель, федеральные судьи, народные заседатели. В ряде случаев в штаты суда могут

быть введены должности заместителя председателя суда, судьи по исполнителю или административному производству.

Судьи судов основного звена назначаются Президентом РФ по представлению Председателя Верховного Суда РФ с учетом мнения представителем (законодательного) органа субъекта РФ.

Суды субъектов РФ являются в системе судов общей юрисдикции судами среднего звена. Они имеют следующую типовую структуру.

- *Президиум суда*, состоящий из председателя, заместителей председателя и членов суда в составе, утвержденном Президентом РФ по представлению Председателя Верховного Суда РФ. Президиум суда субъекта РФ выступает надзорной инстанцией для решений районных (городских) судов, а также кассационной инстанцией для решений собственных судебных коллегий, действующих в качестве суда первой инстанции. Президиум суда среднего звена разрешает также вопросы о пересмотре дел по вновь открывшимся обстоятельствам и осуществляет определенные организационные функции (утверждает составы судебных коллегий, заслушивает их отчеты и т. д.).

- *Судебные коллегии по уголовным и гражданским делам* возглавляются председателями, являющимися одновременно заместителями председателя суда. В качестве суда первой инстанции они рассматривают уголовные и гражданские дела, отнесенные законом к их компетенции, либо принятые к своему производству. Судебные коллегии по уголовным делам рассматривают дела о наиболее опасных преступлениях (умышленные убийства при отягчающих обстоятельствах, бандитизм, терроризм и др.). В отношении гражданских дел суды среднего звена с согласия сторон вправе изъять любое дело из подведомственного им суда основного звена и рассмотреть его по первой инстанции. Судебные коллегии по уголовным и гражданским делам проверяют также законность и обоснованность решений районных (городских) судов, не вступивших в законную силу, действуя, таким образом, в качестве суда кассационной инстанции. В установленных законом случаях судебные коллегии рассматривают попутившие из президиума суда дела по вновь открывшимся обстоятельствам.

Верховный Суд РФ является высшим судебным органом по гражданским, уголовным, административным и иным делам, подсудным судам общей юрисдикции.

В судебной системе и системе органов государственной власти РФ выполняются следующие функции:

- реализацию задач, возложенных на него как высший судебный орган по делам, подсудным судам общей юрисдикции;
- осуществление в предусмотренных федеральным законом процессуальных формах надзора за деятельностью всех нижестоящих судов;
- разъяснение вопросов судебной практики;
- право законодательной инициативы.

В состав Верховного Суда РФ входят Председатель Верховного Суда РФ, заместители Председателя и члены суда. Последние назначаются Советом Федерации по представлению Президента РФ, которое выносится с учетом мнения Председателя Верховного Суда.

Структура Верховного Суда РФ включает в себя Пленум, Президиум, Судебную коллегию по уголовным делам (в составе которой имеется Кассационная палата), Судебную коллегию по гражданским делам, а также Военную коллегию. Работой судебных коллегий руководят их председатели, два из которых являются заместителями Председателя Верховного Суда РФ.

Пленум Верховного Суда РФ действует в составе Председателя Верховного Суда РФ, его заместителей и всех членов Верховного Суда РФ. В его заседаниях обязательно участвует Генеральный прокурор РФ, а также могут присутствовать министр юстиции РФ и Председатель Высшего Арбитражного Суда РФ. Основное назначение Пленума Верховного Суда РФ состоит в том, чтобы давать нижестоящим судам разъяснения по вопросам применения правовых норм при рассмотрении гражданских, уголовных и административных дел. Пленум утверждает также составы судебных коллегий Верховного Суда РФ, заслушивает отчеты их председателей и осуществляет иные организационные функции. Судебными полномочиями Пленум Верховного Суда РФ не обладает.

Президиум Верховного Суда РФ состоит из 13 судей, в числе которых Председатель Верховного Суда РФ, его заместители и наиболее опытные и квалифицированные судьи. Состав Президиума Верховного Суда РФ утверждается Советом Федерации по представлению Президента РФ, основанному на представлении Председателя Верховного Суда РФ и заключении квалификационной коллегии Верховного Суда РФ.

Президиум Верховного Суда РФ, в отличие от Пленума, обладает следующими судебными полномочиями: рассмотрение дел в порядке надзора по протестам на определения и приговоры Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ; рассмотрение дел в порядке надзора по протестам на решения Судебной коллегии по гражданским делам и Военной коллегии Верховного Суда РФ; решение вопросов о возобновлении уголовных и гражданских дел по вновь открывшимся обстоятельствам.

Кроме судебных полномочий, Президиум Верховного Суда РФ выполняет также организационные функции: рассматривает вопросы организации судебных коллегий, изучает материалы судебной статистики и т. д.

Судебные коллегии по гражданским и уголовным делам формируются Пленумом Верховного Суда РФ из числа судей данного суда. Они рассматривают уголовные и гражданские дела в качестве судов первой инстанции, кассационной инстанций, в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам. Военная коллегия Верховного Суда РФ рассматривает дела о преступлениях военнослужащих, имеющих воинские звания генерала и адмирала либо занимающих должности от командира соединения и выше. Помимо судебных функций, судебные коллегии обобщают кассационную и надзорную практику, анализируют судебную статистику, осуществляют другие полномочия.

Дела о военнослужащих и лицах, приравненных к ним по закону, рассматриваются **военными судами**, входящими в состав федеральной судебной системы на правах специализированных судов. Военные суды создаются по территориальному принципу в местах дислокации войск и флотов и осуществляют судебную власть в войсках, органах и формированиях, где законом предусмотрена военная служба. Судьи военных судов назначаются Президентом РФ по представлению Председателя Верховного Суда РФ. Правовые основы функционирования военных судов в настоящее время определены Федеральным конституционным законом «О военных судах Российской Федерации» от 23 июня 1999 г. № 1-ФКЗ (ред. от 7 февраля 2011 г.).

Судьями общей юрисдикции субъектов РФ являются также **мировые судьи**, входящие в единую судебную систему России. Правовой основой их деятельности является Федеральный закон «О мировых судьях в Российской Федерации» от 17 декабря 1998 г. № 188-ФЗ (ред. от 18 июля 2011 г.). Они осуществляют свою деятельность в пределах судебных участков, создаваемых и упраздняемых законами субъек-

тов РФ из расчета численности населения на одном участке от 15 до 30 тыс. человек. Мировые судьи назначаются (избираются) на должность законодательным (представительным) органом государственной власти субъекта РФ либо избираются населением соответствующего судебного участка.

В *компетенцию мирового судьи* входит рассмотрение по первой инстанции:

- уголовных дел о преступлениях, за совершение которых максимальное наказание не превышает 3 лет лишения свободы;
- дел о выдаче судебного приказа;
- дел о расторжении брака, если между супругами отсутствует спор о детях;
- дел о разделе между супругами совместно нажитого имущества при цене иска не выше 50 тыс. руб.;
- иных возникающих из семейно-правовых отношений дел, за исключением дел об оспаривании отцовства (материнства), об установлении отцовства, о лишении родительских прав, об усыновлении (удочерении) ребенка;
- дел по имущественным спорам, за исключением дел о наследовании имущества и дел, возникающих из отношений по созданию и использованию результатов интеллектуальной деятельности, при цене иска, не превышающей 50 тыс. руб.;
- дел об определении порядка пользования имуществом;
- дел об административных правонарушениях, отнесенных к компетенции мирового судьи КоАП РФ и законами субъектов РФ.

2.4.4. Система арбитражных судов

Арбитражные суды рассматривают возникающие в процессе предпринимательской и иной экономической деятельности споры, вытекающие из гражданских правоотношений (экономические споры). Статус арбитражных судов установлен Конституцией РФ, Федеральным конституционным законом «Об арбитражных судах в Российской Федерации» от 28 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ (ред. 6 декабря 2011 г.), а также Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации (АПК РФ) от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ (ред. от 8 декабря 2011 г.).

Система арбитражных судов в Российской Федерации состоит из арбитражных судов субъектов РФ — основное звено; арбитражных апелляционных судов и федеральных арбитражных судов округов

(арбитражных кассационных судов) — среднее звено; Высшего Арбитражного Суда РФ — высшее звено.

Помимо арбитражных судов, входящих в судебную систему РФ, существуют также *третейские суды, не входящие в судебную систему РФ* (Международный коммерческий арбитражный суд, Морская арбитражная комиссия при Торгово-промышленной палате РФ и др.).

К основным задачам арбитражных судов относятся защита нарушенных или оспариваемых прав юридических лиц и граждан в сфере осуществления предпринимательской деятельности, а также содействие укреплению законности и предупреждение нарушений в экономической сфере.

Основным звеном системы арбитражных судов являются *арбитражные суды субъектов РФ*. В их состав входят председатель арбитражного суда, его заместители, судьи-члены арбитражного суда. В составе арбитражных судов основного звена формируется президиум. В нем могут также образовываться судебные коллегии по рассмотрению споров, возникающих из гражданских, административных и иных правоотношений.

Арбитражные суды основного звена имеют следующие полномочия:

- рассмотрение в первой инстанции всех дел, подведомственных арбитражным судам РФ, за исключением дел, подведомственных ВАС РФ;
- рассмотрение в апелляционной инстанции повторно дел, рассмотренных в этом суде по первой инстанции;
- пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам принятых судом и вступивших в законную силу судебных актов.

Президиум арбитражного суда субъекта РФ не осуществляет судебных полномочий, а проводит работу по организации деятельности суда, утверждает персональный состав судебных коллегий и т. д. Судебные полномочия реализуются непосредственно судебными коллегиями и судебными составами арбитражного суда.

Арбитражными судами среднего звена являются арбитражные апелляционные суды и федеральные арбитражные суды округов (ФАС). *Арбитражные апелляционные суды* являются судами по проверке в апелляционной инстанции законности и обоснованности судебных актов арбитражных судов субъектов РФ, принятых ими в первой инстанции. В настоящее время их 20 — по два на каждый судебный округ.

Арбитражные апелляционные суды обладают полномочиями:

- на проверку в апелляционной инстанции законности и обоснованности судебных актов, не вступивших в законную силу, по делам, рассмотренным арбитражными судами субъектов РФ в первой инстанции, повторно рассматривая дело;
- пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам принятых ими и вступивших в законную силу судебных актов.

Федеральные арбитражные суды округов (в настоящее время их 10) создаются по экономико-географическому признаку. В состав ФАС входит председатель, его заместители, члены суда. В структуре данного суда находятся президиум, судебная коллегия по рассмотрению споров, возникающих из гражданских и иных правоотношений, и судебная коллегия по рассмотрению споров, возникающих из административных правоотношений.

Федеральные арбитражные суды осуществляют следующие полномочия:

- проверяют в кассационной инстанции законность судебных актов по делам, рассмотренным арбитражными судами субъектов РФ и апелляционными арбитражными судами;
- пересматривают по вновь открывшимся обстоятельствам принятые ими и вступившие в законную силу судебные акты.

Указанные полномочия реализуются ФАС в судебных коллегиях. Президиум ФАС осуществляет лишь организационную работу.

Высший Арбитражный Суд РФ (ВАС) является высшим судебным органом РФ по разрешению экономических споров и иных дел, рассматриваемых арбитражными судами. Он осуществляет в предусмотренных федеральным законом формах судебный надзор за деятельностью арбитражных судов и дает разъяснения по вопросам судебной практики.

В состав ВАС РФ входят Председатель, его заместители, члены суда.

При осуществлении своих полномочий ВАС действует в следующем составе: Пленум, Президиум, судебные коллегии.

Пленум ВАС РФ решает важнейшие вопросы деятельности арбитражных судов РФ, рассматривает материалы изучения и обобщения арбитражной практики, дает разъяснения по вопросам судебной практики, решает другие организационные вопросы. По итогам своей работы Пленум ВАС РФ принимает постановления, обязательные для всех федеральных арбитражных судов.

Президиум ВАС РФ рассматривает в порядке надзора дела по протестам на вступившие в законную силу судебные решения арбитражных судов РФ. В его компетенцию входит также рассмотрение отдельных вопросов судебной практики и информирование арбитражных судов о принятых решениях. В заседаниях Президиума ВАС РФ могут принимать участие Генеральный прокурор РФ, председатели Конституционного и Верховного Суда РФ, руководители других судебных органов.

Судебные коллегии ВАС РФ рассматривают в пределах своей компетенции дела по первой инстанции, изучают и обобщают судебную практику, дают предложения по совершенствованию законодательства, осуществляют другие полномочия в соответствии с регламентом арбитражных судов.

2.4.5. Прокурорский надзор в Российской Федерации

Прокуратура является единой централизованной системой органов, осуществляющих надзор за исполнением законов, принимающих мер, направленные на устранение их нарушений, привлечение виновных к ответственности, и осуществляющих уголовное преследование и иные функции, установленные федеральным законом. Правовой основой ее деятельности являются Конституция РФ и Федеральный закон «О прокуратуре Российской Федерации» от 17 января 1992 г. № 2202-1 (ред. от 21 ноября 2011 г.).

Сущность прокуратуры и ее отличие от других органов государственного надзора и контроля состоят в следующем: прокуратура не обладает какими-либо законодательными, административными или судебными функциями; она непосредственно не вмешивается в хозяйственную и управленческую деятельность поднадзорных органов и организаций, не подвергает их деятельность поднадзорных органов и органов практической целесообразности, а только следит за тем, чтобы объекты надзорной деятельности не допускали нарушений закона; прокурор (за исключением прямо оговоренных в законе случаев) не отменяет решений других органов, не применяет мер наказания к нарушителям закона, а требует, чтобы соответствующие органы и должностные лица устранили нарушение закона и применили меры воздействия к виновным лицам; осуществляемый от имени государства прокурорский надзор распространяется в том числе и на те органы, которые сами в пределах своей компетенции осуществляют контрольно-надзорную деятельность. Таким образом, прокурорский надзор представляет собой одну из форм государственной деятель-

ности, цель которой — обеспечение точного и единообразного понимания и применения закона¹.

Система органов прокуратуры (рис. 2.2) включает в себя Генеральную прокуратуру РФ, прокуратуры субъектов РФ, районов, городов и иные территориальные прокуратуры, а также военную прокуратуру и иные специализированные прокуратуры, образуемые Генеральным прокурором РФ.

Прокуратуры по надзору за соблюдением законов при исполнении уголовного наказания создаются в местах сосредоточения учреждений уголовно-исправительной системы. Они осуществляют надзор за соблюдением законности в исправительных учреждениях и непосредственно подчиняются территориальным прокурорам второго звена.

Природоохранные прокуратуры осуществляют надзор за соблюдением законов об охране окружающей среды. Виды их те же, что и прокуратур на транспорте. Однако они непосредственно подчиняются территориальным прокурорам второго звена, а расположенные в акватории Волги — также Волжской природоохранной прокуратуре.

Деятельность прокуратуры включает в себя два направления: надзорную и ненадзорную деятельность.

Надзорная деятельность заключается в надзоре за точным и единообразным исполнением законов. При этом прокурорский надзор ограничен только сферой действия законодательства и не распространяется на исполнение актов местных органов власти, ведомственных приказов и инструкций. Выделяют следующие основные направления надзорной деятельности прокуратуры.

- Надзор за исполнением законов (общий надзор прокуратуры), предметом которого является исполнение законов федеральными министерствами и ведомствами, представительными и исполнительными органами власти субъектов РФ, органами местного самоуправления, военного управления, контроля, их должностными

¹ По вопросу о роли прокурорского надзора в защите прав собственности и соблюдении законодательства о свободе экономической деятельности см.: Бут Н. Д. Теоретические, правовые и организационные основы прокурорского надзора за исполнением законов о свободе экономической деятельности в Российской Федерации: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / Н. Д. Бут. — М.: Академия Генеральной прокуратуры РФ, 2011. — 64 с.; Казарина А. Х. Теоретические и прикладные аспекты прокурорского надзора за исполнением законов экономической направленности: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / А. Х. Казарина. — М.: Академия Генеральной прокуратуры РФ, 2009. — 58 с.

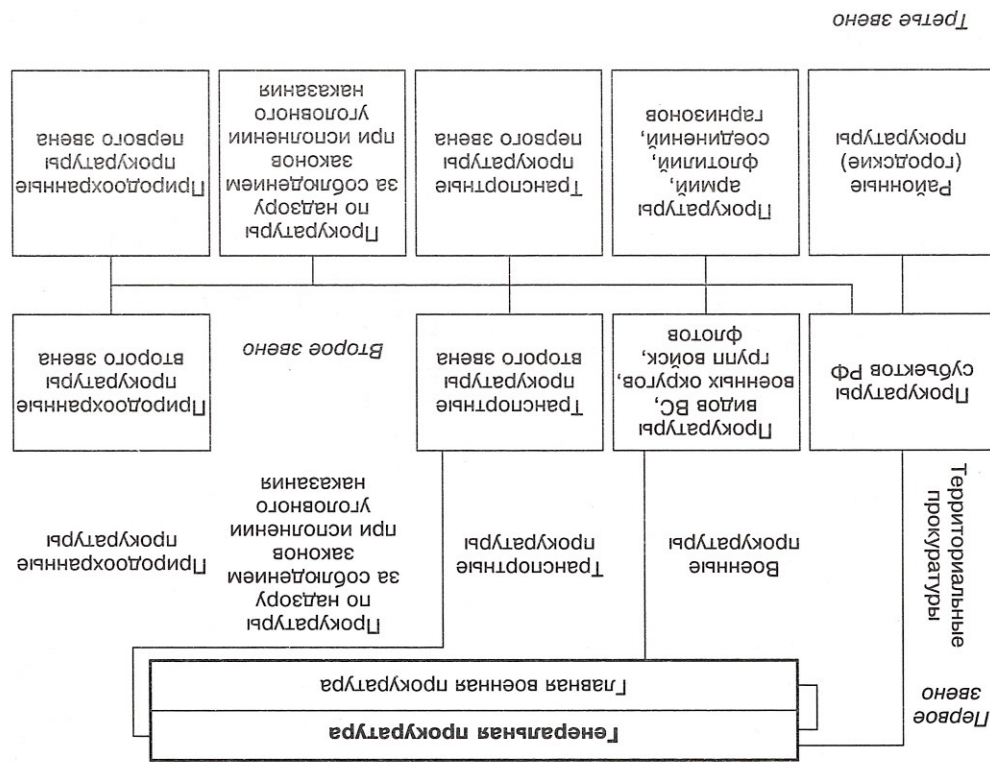


Рис. 2.2. Система органов прокуратуры в Российской Федерации

лицами, а также соответствие издаваемых ими правовых актов законодательству. Проверки исполнения законов проводятся прокуратурой на основании поступивших сообщений и имеющихся сведений о нарушениях законности, требующих непосредственного прокурорского реагирования. Актами прокурорского реагирования могут быть протест на противоречащий закону правовой акт, представление об устранении нарушения закона или постановления о возбуждении уголовного дела или производства об административном правонарушении.

• В рамках *надзора за соблюдением прав и свобод человека и гражданина* прокурор, кроме использования полномочий, которыми он обладает при осуществлении общего надзора, рассматривает и проверяет заявления, жалобы и сообщения о нарушении прав и свобод граждан, разьясняет пострадавшим порядок защиты их прав и свобод, принимает меры по предупреждению нарушений последних, привлечению к ответственности нарушителей закона и возмещению причиненного ущерба. При наличии оснований полагать о преступном характере нарушения прав и свобод человека прокурор возбуждает уголовное дело и принимает меры к уголовному преследованию виновных. Если нарушение носило характер административного правонарушения, прокурор возбуждает соответствующее производство либо незамедлительно уведомляет об этом компетентные органы (должностных лиц). В случае если законодательством предусмотрено защита нарушенных прав в порядке гражданского судопроизводства, а пострадавший по состоянию здоровья, возрасту или иным причинам не может лично отстаивать в суде свои права и свободы, а также при нарушении прав и свобод значительного числа граждан прокурор предъявляет и поддерживает в суде иск в интересах пострадавших.

• *Надзор за исполнением законов органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие* имеет своим предметом соблюдение прав и свобод человека и гражданина, установленный порядок рассмотрения заявлений и сообщений о совершенных преступлениях, выполнение оперативно-розыскных мероприятий и проведение расследования, а также законность принимаемых поднадзорными органами решений. Полномочия прокурора при осуществлении надзора устанавливаются уголовно-процессуальным и иным законодательством.

- *Надзор за исполнением законов в местах содержания задержанных, предварительного заключения, при исполнении наказаний и иных мер принудительного характера, назначаемых судом, состоит в проверке законности нахождения лиц в местах содержания задержанных, предварительного заключения, исправительных и иных учреждений, исполняющих наказание, соблюдение установленных законодательством РФ прав и обязанностей задержанных, заключенных под стражу, осужденных и лиц, подвергнутых мерам принудительного характера, законности исполнения наказания, не связанного с лишением свободы.*
- *Координация деятельности прокуратуры относится следующее.*
- *Координация деятельности правоохранительных органов в борьбе с преступностью, для чего органами прокуратуры созываются координационные совещания, организуются рабочие группы, и требуется у правоохранительных органов статистическая и иная отчетность и т. д.*
- *Участие в рассмотрении дел судами. Осуществляя уголовное преследование в суде, прокурор выступает в роли государственного обвинителя, поддерживая обвинение и излагая свою позицию по вопросам применения уголовного закона и назначения меры наказания в отношении подсудимого. Формой реагирования прокурора на незаконное или необоснованное судебное решение является принесение прокурором (его заместителем) в вышестоящий суд кассационного или частного протеста, а также протеста в порядке надзора.*
- *К иным направлениям ненадзорной деятельности прокуратуры относится ее участие в заседаниях органов государственной власти, в правотворческой деятельности, рассмотрение предложений, заявлений и жалоб, а также международное сотрудничество.*

Контрольные вопросы

1. Дайте определение понятия «конституция» и раскройте его сущность.
2. Какое значение имеет конституция как источник права?
3. Что такое конституционный строй и чем он отличается от основ конституционного строя?
4. Перечислите и раскройте элементы, составляющие основы конституционного строя Российской Федерации.

5. Что такое конституционные (основные) права и свободы человека и гражданина и какое место они занимают в правовом статусе личности?
6. Перечислите личные, политические и социально-экономические права и свободы человека и гражданина и назовите их особенности.
7. В чем состоят конституционные обязанности граждан РФ?
8. Перечислите субъекты Российской Федерации.
9. Разграничьте компетенцию органов государственной власти Российской Федерации и органов государственной власти субъектов РФ.
10. Расскажите о системе органов государственной власти Санкт-Петербурга.
11. Какое значение имеет Президент Российской Федерации в системе органов государственной власти?
12. Перечислите основные полномочия Президента Российской Федерации.
13. Назовите основные задачи деятельности Государственного совета.
14. Расскажите о порядке формирования палат Федерального Собрания Российской Федерации.
15. Что составляет специальную компетенцию и предметы ведения Совета Федерации и Государственной Думы Российской Федерации?
16. Какое место занимает Правительство Российской Федерации в системе органов государственной власти?
17. Назовите основные цели и задачи Общественной палаты РФ.
18. Раскройте правовые и экономические основы местного самоуправления в Российской Федерации.
19. Расскажите о системе и структуре судов общей юрисдикции в Российской Федерации.
20. Что такое прокурорский надзор и в чем заключается его сущность?

Рекомендуемая литература

1. *Баглай М. В.* Конституционное право Российской Федерации: Учебник / М. В. Баглай. — М.: Норма, 2009. — 799 с.

2. Баренбойм П. Д., Гаджиев Г. А., Лафитский В. И., Мау В. А. Конституционная экономика: Учебник. — М.: Юстицинформ, 2006. — 528 с.
3. Варлен М. В. Институт депутатского мандата в теории и практике народного представительства в России: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / М. В. Варлен. — М.: МГЮА им. О. Е. Кутафина, 2012. — 62 с.
4. Витрук Н. В. Конституционное правосудие: судебно-конституционное право и процесс: Учеб. пособие / Н. В. Витрук. — М.: Норма, 2010. — 591 с.
5. Курдубанова М. Ю. Конституционно-правовые проблемы ответственности главы государства в Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / М. Ю. Курдубанова. — Саратов: СарГАП, 2009. — 26 с.
6. Мишин А. А. Конституционное (государственное) право зарубежных стран: Учебник / А. А. Мишин. — М.: Юстицинформ, 2007. — 520 с.
7. Морщакова Т. Г. Российское правосудие в контексте судебной реформы / Т. Г. Морщакова. — М.: Р. Валент, 2004. — 264 с.
8. Писарев А. Н. Актуальные проблемы конституционного (государственного) права Российской Федерации: Учебник / А. Н. Писарев. — М.: МГУУ при Правительстве Москвы, 2009. — 351 с.
9. Чиркин В. Е. Конституционное право России: Учебник / В. Е. Чиркин. — М.: Норма, 2009. — 495 с.
10. Шахрай С. М. Конституционное право Российской Федерации: Учебник / С. М. Шахрай, А. А. Клишас. — М.: Олма Медиа Групп, 2010. — 653 с.

Глава 3. Гражданское право

3.1. Понятие, предмет, метода и система гражданского права

3.1.1. Понятие, предмет и метода гражданского права

Гражданское право представляет собой отрасль права, регулирующую имущественные, личные неимущественные и организационные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников. Данная отрасль упорядочивает большую часть общественных отношений.

Предмет гражданского права (гражданско-правового регулирования) составляют три группы общественных отношений¹.

- *Имущественные отношения* возникают по поводу имущества, то есть материальных предметов и других экономических ценностей, связанные с их принадлежностью конкретным лицам (так называемые *имущественно-стоимостные отношения статики*) или с их переходом от одних лиц к другим (*имущественно-стоимостные отношения динамики*). Предмет имущественных отношений выражается в денежной форме и имеет возмездный характер.
- *Личные неимущественные отношения* возникают по поводу нематериальных благ, не имеющих экономического содержания, но неотделимых от личности. В основном личные неимущественные отношения возникают в связи с созданием объектов творческой деятельности (изобретений, произведений литературы, искусства и т. п.), что порождает для их создателей ряд личных неимущественных прав, важнейшее из которых — авторское право. Отдельную группу неимущественных прав составляют *неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага*, которые хотя прямо и не регулируются гражданским законодательством,

¹ Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Е. Н. Абрамова, Н. Н. Аверченко, Ю. В. Байгушева и др. / Под ред. А. П. Сергеева. — М.: РГ-Пресс, 2011. Т. 1. — С. 33.

но защищаются им (жизнь, здоровье, доброе имя, деловая репутация и др.).

- *Гражданские организационные отношения* возникают по поводу создания, функционирования, реорганизации и ликвидации различных юридических лиц (главным образом, организаций корпоративного типа); отношения, возникающие в связи с банкротством должника; отношения по регистрации некоторых сделок и прав на некоторые объекты; отношения по установлению хозяйственных связей (например, предварительных договоров) и др.¹

Метод гражданского права представляет собой *совокупность специальных способов правового воздействия гражданского законодательства на общественные отношения, составляющие предмет его регулирования*.

В основе метода гражданского права лежат следующие принципы:

- *равенство сторон* — ни одна из сторон в гражданском правоотношении не может предопределять поведение другой стороны только в силу занимаемого ею положения, как это имеет место, например, в административном правоотношении;
- *автономия воли участников* — участники гражданских правоотношений обладают возможностью объявлять свою волю и формировать гражданские правоотношения, а также имеют возможность выбора между несколькими вариантами правомерного поведения;
- *координация деятельности участников гражданско-правовых отношений* (в отличие от распространенного в других отраслях права метода власти и подчинения, или субординации);
- *защита нарушенных гражданских прав* — в случае если нарушены гражданские права добровольно не восстанавливаются другой стороной, их защита осуществляется в судебном порядке;
- *ответственность за нарушение гражданских прав*, которая носит имущественный характер и заключается в обязанности правонарушителя возместить причиненные им убытки или вред.

¹ Существование организационных отношений как самостоятельного вида гражданско-правовых отношений большинством ученых не признается. Исключение составляет екатеринбургская (свердловская) школа гражданского права, представители которой, в частности в лице одного из ее основоположников — профессора О. А. Красавчикова, всегда отстаивали наличие в предмете гражданского права особых организационных отношений. Авторы настоящей работы разделяют позицию екатеринбургских цивилистов.

рушителя возместить причиненные нарушениям убытки или вред.

3.1.2. Разграничение гражданского права и других отраслей частного права

Предпринимательские отношения, возникающие между предпринимателями или с их участием в связи с осуществлением ими предпринимательской деятельности, являются составной частью экономических (товарно-денежных) отношений вообще, регулируемых гражданским правом. Предпринимательская деятельность и экономическая деятельность, предпринимательские отношения и экономические (товарно-денежные) отношения, *предпринимательское (хозяйственное) право и гражданское право соотносятся между собой как особенное и общее*.

Являясь составной частью предмета гражданско-правового регулирования, хозяйственные (предпринимательские) отношения регулируются не только специальными, но и общими нормами гражданского права. Специальные нормы гражданского права имеют приоритет перед общими и подлежат применению к хозяйственным (предпринимательским) отношениям в первую очередь. Общие нормы гражданского права применяются лишь при отсутствии надлежащих специальных норм. В связи с этим некоторые ученые рассматривают хозяйственное (предпринимательское) право как составную, хотя и весьма специфическую, часть гражданского права.

В развернутом виде понятие «хозяйственное (предпринимательское) право» можно определить как *систему правовых норм и институтов, регулирующих на основе сочетания публичных и частных интересов общественные отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности, в том числе отношения по государственному регулированию экономики в целях обеспечения интересов государства и общества*. Иными словами, нормы предпринимательского права возникают там, где субъект экономической деятельности действует как профессионал, производящий товары, выполняющий работы или оказывающий услуги на возмездной основе.

Необходимость в хозяйственном праве возникает в силу того, что профессиональная экономическая деятельность затрагивает интересы неопределенного круга лиц, нуждающихся в дополнительной (по сравнению с частноправовой) защите. Поэтому хозяйственное право включает в себя нормы и институты, принадлежащие как к частному, так и к публичному праву.

3.1.3. Принципы гражданско-правового регулирования общественных отношений

Идеи гражданско-правового регулирования общественных отношений концентрированно выражают его **основные начала, или принципы** (от лат. *principium* — «основа», «начало»), **гражданского права** — *исходные, основополагающие, руководящие положения, на которых по крайней мере гражданское право и которым подчиняются все или по крайней мере большинство охватываемых им явлений*. Законодательно закрепленные в ст. 1 Гражданского кодекса РФ (ГК РФ) принципы гражданского права могут непосредственно, в порядке аналогии права, применяться при регулировании общественных отношений, составляющих предмет гражданского права.

К основным принципам гражданского права относятся следующие.

- *Принцип дозволимости направленной гражданско-правового регулирования, означающий базирование гражданского права на принципе «Разрешено все то, что не запрещено законом»*. В соответствии с данным правилом субъекты гражданского права могут совершать любые действия, не запрещенные законом. Другим проявлением этого принципа является диспозитивный характер большинства норм гражданского права, применение которых всецело зависит от усмотрения участников гражданского оборота.

- *Принцип равенства правового режима для всех субъектов гражданского права, означающий, что ни один субъект гражданского права (включая государство) не обладает какими-либо преимуществами перед другими субъектами*. Права всех собственников (физических и юридических лиц, государства и муниципальных образований) защищаются равным образом.

- *Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела, означающий, что органы государственной власти и местного самоуправления, а также иные лица не вправе вмешиваться в частные дела субъектов гражданского права, если они осуществляют свою деятельность в соответствии с требованиями законодательства*. Органы государственной власти и местного самоуправления не вправе указывать гражданам и юридическим лицам, осуществляющим предпринимательскую деятельность, какие товары (работы, услуги) им производить, на каких условиях и по каким ценам их реализовывать.

- *Принцип неприкосновенности собственности, означающий, что ни один субъект гражданского права не может быть лишен своего имущества иначе, чем по решению суда, вынесенному только в случаях, прямо предусмотренных законом*. Перечень оснований прекращения права собственности, помимо воли собственника, содержащийся в ст. 235 ГК РФ, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

- *Принцип свободы договора, предусматривающий свободу субъектов гражданского права в выборе как контрагентов по договору, так и вида договора и условий, на которых он будет заключен*.

- *Принцип свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств на всей территории Российской Федерации, означающий, что субъекты РФ, а также другие территориальные образования не вправе устанавливать какие-либо местные правила, препятствующие свободному перемещению товаров, услуг и финансовых средств в едином экономическом пространстве Российской Федерации*. Внутри территории России не допускается установление таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств.

- *Принцип обеспечения восстановления и судебной защиты нарушенных прав, подразумевающий стремление гражданского законодательства к восстановлению нарушенных прав в натуре, а в случае, когда это оказывается невозможным, обявление должника возместить кредитору причиненные убытки, что должно обеспечить восстановление прав последнего*. Предоставление судебной защиты гражданских прав выступает в качестве универсального способа защиты. При этом, если защита гражданских прав осуществляется в административном порядке, вынесенное административным органом решение также может быть обжаловано в суд, решение которого будет являться обязательным.

3.1.4. Система гражданского права

Под **системой гражданского права** понимается *структура основных элементов отрасли гражданского права (подотраслей, институтов и норм), сосредоточенных в ГК РФ, а также ряде законов и подзаконных нормативных актов*.

Основным кодифицированным актом отрасли, играющим ключевую роль в регулировании имущественных, а также связанных с ними

ГК РФ выделяет три категории субъектов гражданского права: а) *физические лица*; б) *юридические лица*; в) *публичные образования* — Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования.

3.2.1. Физические лица как субъекты гражданского права

Все находящиеся на территории государства **физические лица** могут быть разделены на граждан этого государства, иностранных граждан и лиц без гражданства (апатридов). Для участия в гражданских правоотношениях физические лица должны обладать определенными качествами (*правосубъектностью*), состоящими из правоспособности и дееспособности.

Правоспособность гражданина, согласно ст. 17 ГК РФ, — это его способность иметь гражданские права и нести обязанности; иными словами, *абстрактная способность самого существования прав и обязанностей для последующей их реализации в целях удовлетворения потребностей гражданина*.

Правоспособностью обладают все граждане независимо от возраста. Правоспособность возникает в момент рождения гражданина и прекращается со смертью¹. ГК РФ определяет лишь примерный перечень прав, являющихся содержанием правоспособности гражданина: иметь имущество на праве собственности, наследовать и завещать его; заниматься предпринимательской и иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права авторов произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иных охраняемых законом результатов интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Граждане могут иметь и иные права, не противоречащие закону и интересам других лиц. При этом отказ гражданина от осуществления тех или иных прав либо невозможность их осуществления не влияют на объем правоспособности. Правоспособность гражданина может быть ограничена лишь в строго определенных законом случаях (например, ограничение свободы передвижения гражданина, его права занимать

¹ Имеется в виду биологическая смерть гражданина, то есть необратимая гибель всего головного мозга (смерть мозга). Если гражданину удалось вывести из состояния клинической смерти посредством восстановления его сердечной и дыхательной функции, это никак не повлияет на его правоспособность.

личных неимущественных отношений в сфере фармации, является Гражданский кодекс РФ, состоящий из 4 частей, 7 разделов, 77 глав и 1551 статьи.

Раздел I ГК РФ посвящен общим положениям гражданского права. В нем рассматриваются основные положения этой отрасли права (гл. 1, 2, ст. 1–16), институт лиц (субъектов гражданского права) (гл. 3–5, ст. 17–127), объекты гражданского права (гл. 6–8, ст. 128–152), институт гражданско-правовых сделок и представительств (гл. 9, 10, ст. 153–189), а также сроки и исковая давность в гражданском праве (гл. 11, 12, ст. 190–208). В разд. II, включающем в себя 8 глав (гл. 13–20) и 98 статей (ст. 209–306), рассматривается институт права собственности и других вещных прав.

Рассмотрению обязательственного и договорного права посвящены разд. III и IV ГК РФ. Раздел III, входящий в часть первую ГК РФ, называется «Общая часть обязательственного права» и включает в себя 9 глав (гл. 21–29) и 147 статей (ст. 307–453), содержащих общие положения об обязательствах и договорах. Раздел IV «Отдельные виды обязательств» образует часть вторую ГК РФ и состоит из 31-й главы (гл. 30–60) и 656 статей (ст. 454–1109). Здесь содержатся правовые нормы об обязательствах, вытекающих из договоров купли-продажи, аренды, дарения, подряда, перевозки, займа, хранения, страхования и др., положения о расчетах, а также об обязательствах, возникающих вследствие причинения вреда и при неосновательном обогащении.

Нормы разд. I–IV Гражданского кодекса РФ имеют универсальное значение и прямое применение при регулировании имущественных и личных неимущественных отношений в сфере фармации. Их рассмотрению и будет посвящена настоящая глава.

Разделы V и VI ГК РФ, составляющие часть третью ГК РФ, рассматривают наследственное право (гл. 61–65, ст. 1110–1185) и международное частное право (гл. 66–68, ст. 1186–1224).

Раздел VII составляет часть четвертую ГК РФ, в которой рассматриваются права на результаты интеллектуальной деятельности и средства индивидуализации.

3.2. Субъекты и объекты гражданского права

Субъекты гражданского права — это *отдельные индивиды и организации, которые в соответствии с нормами гражданского права являются носителями субъективных юридических прав и обязанностей*.

определенные должности или заниматься определенной деятельностью, ответные ограничения правоспособности граждан тех государств, где имеются ограничения личных и личных неимущественных прав россиян — так называемые *реторсии*, и др.).

Дееспособность гражданина, согласно ст. 21 ГК РФ, — это его *способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их*. Обладать дееспособностью — значит иметь способность лично совершать различные юридические действия: осуществлять правомочия собственника, заключать договоры, выдавать доверенности, нести ответственность за свои действия. В литературе¹ дееспособность традиционно определяется с помощью *делкоспособности* (то есть способности совершать сделки и другие гражданско-правовые действия) и *деликтоспособности* (то есть способности нести гражданско-правовую ответственность).

В отличие от правоспособности *дееспособность неодинакова для всех граждан*, поскольку, чтобы совершать юридические действия, гражданин должен достичь определенного возраста и обладать здравым рассудком. Поэтому законодатель разграничивает полную, частичную и ограниченную дееспособность, а также полную недееспособность малолетних.

Полная дееспособность подразумевает способность приобретать и осуществлять любые допускаемые законом права и принимать на себя любые обязанности. Дееспособность в полном объеме возникает с наступлением совершеннолетия, то есть по достижении 18-летнего возраста, за исключением двух случаев:

- когда законом допускается вступление в брак до достижения 18 лет; в этом случае гражданин приобретает дееспособность в полном объеме с момента вступления в брак;
- в порядке *эмансипации*, когда несовершеннолетний, достигший 16 лет, объявляется органом опеки и попечительства (с согласия обоих родителей — так называемая *административная эмансипация*) или судом (при отсутствии такого согласия — *судебная эмансипация*) полностью дееспособным, если он работает по трудовому договору (контракту) или занимается предпринимательской деятельностью.

¹ Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Е. Н. Абрамова, Н. Н. Аверченко, Ю. В. Байгушева и др. / Под ред. А. П. Сергеева. — М.: РФ-Пресс, 2011. Т. 1. — С. 147–148.

Частичная дееспособность означает возможность гражданина приобретать и осуществлять не любые, а лишь некоторые права и обязанности, прямо предусмотренные законом. Ею обладают несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет. Данные лица вправе самостоятельно, без согласия родителей, усыновителей и попечителя распоряжаться своими доходами (заработком, стипендией), вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими, совершать иные сделки, прямо предусмотренные ГК РФ. По достижении 16 лет несовершеннолетние вправе также вступать в члены кооперативов.

Ограниченная дееспособность означает лишение гражданина возможности приобретать права и создавать обязанности, которые он уже мог приобретать и создавать. Ограничена может быть как полная, так и частичная дееспособность граждан. Ограничение дееспособности допускается по решению суда в случаях, установленных законом. Так, согласно ст. 30 ГК РФ судом может быть ограничен в дееспособности гражданин, который вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами ставит свою семью в тяжелое материальное положение. Над таким гражданином будет установлено попечительство, после чего он вправе будет самостоятельно совершать лишь мелкие бытовые сделки.

Малолетние в возрасте (до 14 лет) *полностью недееспособны*. Закон запрещает им самостоятельно совершать сделки; сделки от их имени совершают только их законные представители (родители, усыновители или опекуны). Из этого общего правила закон делает исключения для малолетних в возрасте от 6 до 14 лет — они могут самостоятельно совершать три категории сделок: 1) мелкие бытовые сделки; 2) сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, не требующие нотариального удостоверения или государственной регистрации; 3) сделки по распоряжению средствами, предоставленными законными представителями или третьими лицами с согласия законных представителей.

Законодательством предусмотрено *полное лишение дееспособности*. В соответствии со ст. 29 ГК РФ гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным. Недееспособный не вправе совершать никаких сделок (даже мелких бытовых) — все сделки от его имени совершает опекун.

Для защиты прав и интересов недееспособных или не полностью дееспособных граждан над ними устанавливаются *опека и попечительство* (ст. 31–41 ГК РФ). Опека устанавливается над лицами, не имеющими

дееспособности (малолетние, недееспособные), а попечительство — над лицами, имеющими частичную или ограниченную дееспособность. В качестве опекунов и попечителей могут выступать совершеннолетние дееспособные граждане, не лишенные родительских прав и обладающие необходимыми нравственными и иными личными качествами, а также воспитательные, лечебные, иные социальные учреждения в отношении находящихся или помещенных в них граждан (так называемые *опекуны (попечители) по закону*). Опекуны и попечители выступают в защиту прав и интересов своих подопечных в отношениях с любыми лицами без специального полномочия. Опекуны являются представителями подопечных в силу закона и совершают от их имени и в их интересах все необходимые сделки. Попечители дают согласие на совершение тех сделок, которые граждане, находящиеся под попечительством, не вправе совершать самостоятельно, а также оказывают подопечным содействие в осуществлении ими своих прав и исполнении обязанностей, охраняют их от злоупотреблений со стороны третьих лиц.

Важными составляющими правового статуса физического лица является также имя и место жительства гражданина. В соответствии со ст. 19 ГК РФ гражданин приобретает и осуществляет права и обязанности под своим именем, включающим фамилию и собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая. В некоторых случаях, предусмотренных законом, гражданин может использовать псевдоним (вымышленное имя). Местом жительства гражданина, согласно ст. 20 ГК РФ, признается место, где он постоянно или преимущественно проживает. При этом место жительства гражданина в России определяется местом его регистрации независимо от того, где он в действительности проживает.

Элементом правосубъектности гражданина является также его право на занятие *предпринимательской деятельностью*, то есть *самостоятельной, осуществляемой на свой риск деятельностью, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке*. В целях извлечения прибыли гражданин может учредить юридическое лицо и получать прибыль от его деятельности либо заниматься индивидуальной предпринимательской деятельностью без образования юридического лица. В отличие от иных граждан предприниматели несут повышенную ответственность, поскольку согласно ст. 401 ГК РФ лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом

исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность независимо от наличия вины.

3.2.2. Юридические лица как субъекты гражданского права

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

Юридическое лицо обладает следующими признаками.

- *Организационное единство*, состоящее в том, что юридическое лицо имеет внутреннюю структуру и органы управления, обладает определенными правами и обязанностями. Организационное единство юридического лица закрепляется в его уставе, учредительном договоре и иных документах.

- *Имущественная обособленность*, заключающаяся в обособлении имущества юридического лица от имущества его учредителей, выражаемого на самостоятельном балансе или в смете, отражающем стоимость принадлежащего юридическому лицу имущества. Основой для имущественной обособленности юридического лица является уставный капитал, формируемый при создании юридического лица. Формальным выражением имущественной обособленности юридического лица является также наличие у него отдельного банковского счета. Учредители (участники) юридического лица имеют обязательственные права в отношении самого юридического лица (хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы) либо вещные права на имущество юридического лица (государственные и муниципальные унитарные предприятия, дочерние предприятия, учреждения). В отношении общественных и религиозных организаций (объединений), благотворительных и иных фондов, ассоциаций и союзов юридических лиц их учредители (участники) не имеют никаких имущественных прав.

- *Самостоятельная имущественная ответственность*, состоящая в том, что юридические лица, кроме финансируемых собственником учреждений, отвечают по своим обязательствам всем принадлежащим им имуществом. Учреждение отвечает по своим

обязательствам находящимся в его распоряжении денежными средствами.

- *Наличие собственного наименования*, под которым юридическое лицо выступает в гражданском обороте. Наименование юридического лица обязательно должно содержать указание на его организационно-правовую форму, а наименования некоммерческих организаций, а также унитарных предприятий и в преддверии тренных законом случаях некоторых коммерческих организаций (банки, инвестиционные фонды и др.) — указание на характер их деятельности. Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно также иметь фирменное наименование (например, ОАО «Силловые машины»).

ГК РФ делит юридические лица на два вида (рис. 3.1):

- *коммерческие организации — юридические лица, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности;*
- *некоммерческие организации — юридические лица, не имеющие в качестве основной цели своей деятельности извлечение прибыли и не распределяющие полученную прибыль между участниками;*

Источником существования коммерческих организаций является получаемая ими прибыль, а некоммерческих — соответствующее целевое финансирование и добровольные пожертвования. При этом некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность, но лишь постольку, поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствует этим целям.

Юридические лица создаются в определенных организационно-правовых формах. Согласно ст. 50 ГК РФ юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, создаются в форме хозяйственных товариществ, хозяйственных обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий. Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, создаются в форме потребительских кооперативов, общественных или религиозных организаций (объединений), учреждений,

¹ Подробнее о классификации юридических лиц см.: Серова О. А. Теоретико-методологические и практические проблемы классификации юридических лиц современного гражданского права России: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / О. А. Серова. — М.: РАГС, 2011. — 56 с.

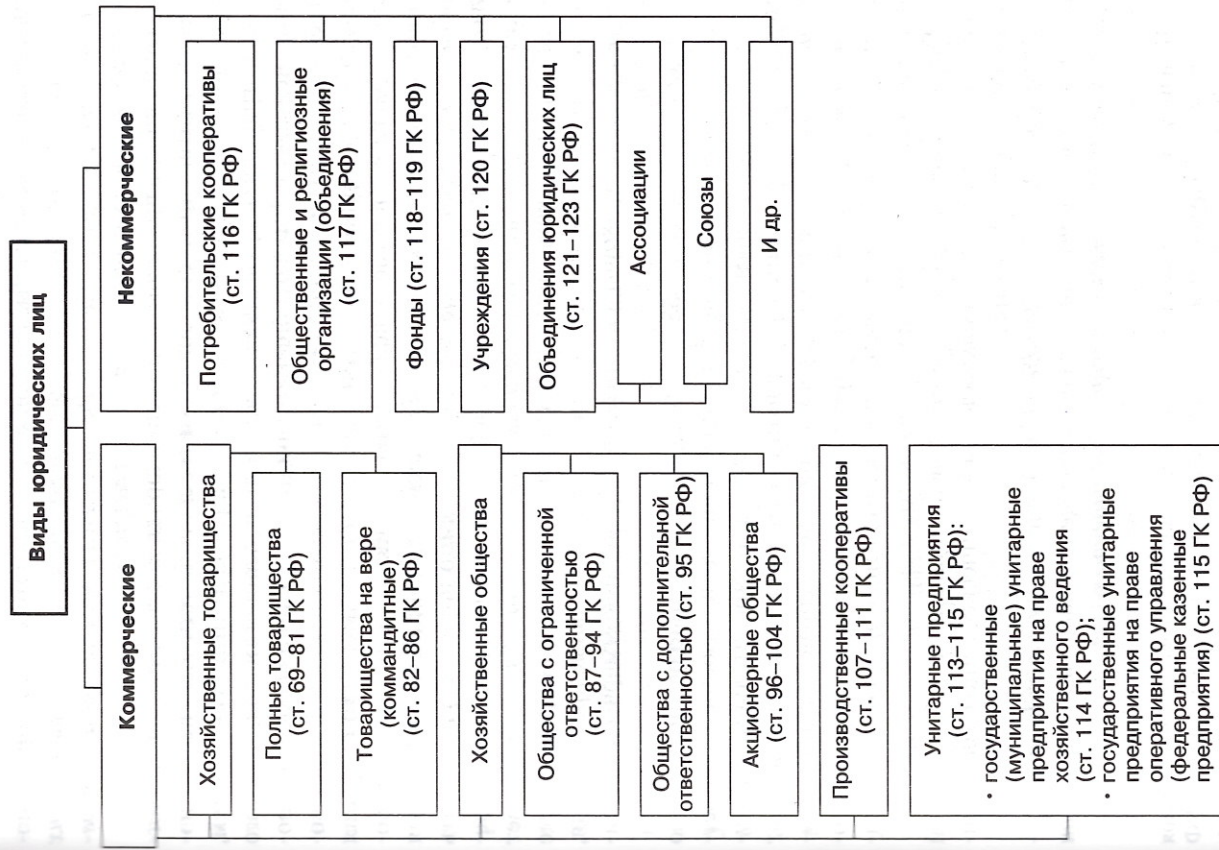


Рис. 3.1. Виды юридических лиц

благотворительных и иных фондов, а также в других формах, предусмотренных законом¹. При этом *перечень разновидностей коммерческих организаций, содержащийся в ГК РФ, является исчерпывающим, а перечень некоммерческих организаций — примерным.*

Особенность правового положения юридического лица заключается в том, что его **правоспособность и дееспособность** возникают одновременно с момента его государственной регистрации. В связи с тем, что разграничить правоспособность и дееспособность юридического лица нельзя, ГК РФ в отношении юридического лица вообще не употребляет понятие «дееспособность». Согласно ст. 49 ГК РФ правоспособность юридического лица возникает в момент его создания и прекращается в момент завершения его ликвидации. Правоспособность может быть универсальной (общей) или специальной. Обладая **общей правоспособностью**, юридическое лицо вправе осуществлять любые виды деятельности, не запрещенные законом. Таких юридических лиц — большинство. **Специальная правоспособность** означает право юридического лица осуществлять лишь строго определенные виды деятельности (государственные и муниципальные предприятия, банковские и страховые организации, биржи, некоммерческие организации).

В соответствии со ст. 53 ГК РФ юридическое лицо реализует свою правоспособность через **органы управления**, действующие в соответствии с законом, иными правовыми актами и учредительными документами. Среди органов управления юридического лица выделяют **единоличные** (генеральный директор, президент, управляющий) и **коллективные** (правление, совет директоров). Руководитель юридического лица (генеральный директор, президент) имеет право без доверенности действовать от имени юридического лица.

При необходимости постоянного совершения каких-либо действий за пределами своего местонахождения юридическое лицо создает филиалы и представительства.

Филиалы — это *обособленные подразделения юридического лица, расположенные вне его местонахождения и осуществляющие все его функции или их часть, в том числе функцию представительства.*

¹ Например, Федеральный закон «О некоммерческих организациях» от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ (ред. от 16 ноября 2011 г.) дополнительно по сравнению с ГК РФ называет в числе допущенных для участия в гражданском обороте форм некоммерческих организаций государственную корпорацию, некоммерческое партнерство, автономную некоммерческую организацию.

Представительства — это *обособленные подразделения юридического лица, расположенные вне его местонахождения, которые представляют интересы юридического лица и осуществляют их защиту.*

Различные филиалы и представительства, таким образом, состоят в объеме выполняемых ими функций. Представительства и филиалы наделяются имуществом создавшим их юридическим лицом и действуют на основании утвержденных положений. Руководители представительств и филиалов назначаются юридическим лицом и действуют от его имени на основании доверенности. Филиалы и представительства не являются юридическими лицами, самостоятельными участниками гражданских отношений, хотя налоговое право и относит их к самостоятельным налогоплательщикам.

Согласно ст. 51 ГК РФ юридическое лицо считается созданным с момента его государственной регистрации. **Порядок государственной регистрации юридических лиц** установлен Федеральным законом «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ (ред. от 1 апреля 2012 г.).

Полномочия регистрирующего органа в настоящее время возложены на Федеральную налоговую службу (ФНС) и ее территориальные инспекции (ИФНС). В течение 5 рабочих дней со дня представления учредителями документов регистрирующий орган осуществляет государственную регистрацию юридического лица. Отказ в государственной регистрации юридического лица может быть обжалован в суд.

В соответствии с п. 1 ст. 57 ГК РФ **реорганизация юридического лица** может осуществляться в таких формах, как:

- слияние нескольких юридических лиц в одно;
- присоединение одного юридического лица к другому;
- разделение юридического лица на несколько новых;
- выделение из состава юридического лица другого юридического лица;
- преобразование юридического лица одной организационно-правовой формы в юридическое лицо другой организационно-правовой формы.

Суть реорганизации, в какой бы форме она ни осуществлялась, состоит в том, что все права и обязанности реорганизуемого юридического лица переходят к одному или нескольким другим юридическим

лицам по передаточному акту или разделительному балансу, то есть происходит *универсальное правопреемство* (ст. 58 ГК РФ)¹.

Ликвидация юридических лиц в отличие от реорганизации влечет их прекращение без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам (п. 1 ст. 61 ГК РФ). При этом имеется в виду отсутствие не любого, а только универсального правопреемства, поскольку процедура ликвидации сама по себе не исключает *сингулярное (частичное) правопреемство*, то есть переход отдельных прав и обязанностей ликвидируемой организации к другим лицам.

3.2.3. Публичные образования как субъекты гражданского права

Публичными образованиями как субъектами гражданского права признаются *коллективные субъекты, приобретающие гражданские права и несущие гражданские обязанности постольку, поскольку это необходимо в целях реализации задач публичной власти*².

К их числу относятся: Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования — городские и сельские поселения, муниципальные районы, городские округа либо внутригородские территории городов федерального значения.

Главная особенность государства как субъекта гражданского права состоит в том, что оно *само определяет порядок своего участия в гражданском обороте и правила поведения других участников* путем издания определенных нормативных и административных актов. При этом государство *одновременно может быть участником и административных, и гражданско-правовых отношений*. В рамках своей административной компетенции оно может обязывать физические и юридические лица совершать определенные действия (например, уплачивать налоги, соблюдать установленный порядок управления и т. д.), а в рамках гражданско-правового статуса — вступать с физическими и юридическими лицами в равноправные договорные отношения. *В отношениях, регулируемых гражданским законодательством, государство и муниципальные образования выступают на равных началах с другими*

¹ Подробнее о реорганизации юридических лиц см.: Марков П. А. Теория реорганизации коммерческих юридических лиц: проблемы правового регулирования и правоприменения: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / П. А. Марков. — М.: МАЭП, 2011. — 56 с.

² Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Е. Н. Абрамова, Н. Н. Аверченко, Ю. В. Байгушева и др. / Под ред. А. П. Сергеева. — М.: РГ-Пресс, 2011. Т. 1. — С. 348.

личностями гражданского оборота (гражданами и юридическими лицами).

Российская Федерация, субъекты РФ и муниципальные образования самостоятельно отвечают по своим обязательствам принадлежащим им на праве собственности имуществом, кроме имущества, закрепленного за созданными ими юридическими лицами на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, а также имущества, которое может находиться только в государственной или муниципальной собственности. При этом Российская Федерация не отвечает по обязательствам субъектов РФ и муниципальных образований, а субъекты РФ и муниципальные образования не отвечают по обязательствам друг друга, а также по обязательствам Российской Федерации.

В остальном к государству и муниципальным образованиям как участникам гражданских правоотношений применяются нормы, определяющие участие юридических лиц в отношениях, регулируемых гражданским правом.

3.2.4. Классификация и анализ объектов гражданского права

Объектами гражданского права являются *материальные и духовные блага, по поводу которых субъекты гражданского права вступают между собой в правоотношения*.

Перечень объектов гражданского права включает в себя: вещи (в том числе деньги и ценные бумаги); работы, услуги и юридические процедуры; информацию; результаты интеллектуальной деятельности и исключительные права на них (интеллектуальную собственность); нематериальные блага (жизнь, здоровье, деловую репутацию и т. д.).

Вещи — это *предметы материального внешнего мира, находящиеся в твердом, жидком, газообразном или ином физическом состоянии*. Их главным назначением является *удовлетворение потребностей субъектов гражданского правоотношений*. Вещи являются наиболее распространенными объектами гражданского права.

В гражданском праве существует достаточно разработанная *классификация вещей* (рис. 3.2).

По признаку оборотоспособности, то есть допустимости совершения с вещью сделок и иных действий в рамках гражданского оборота, выделяют:

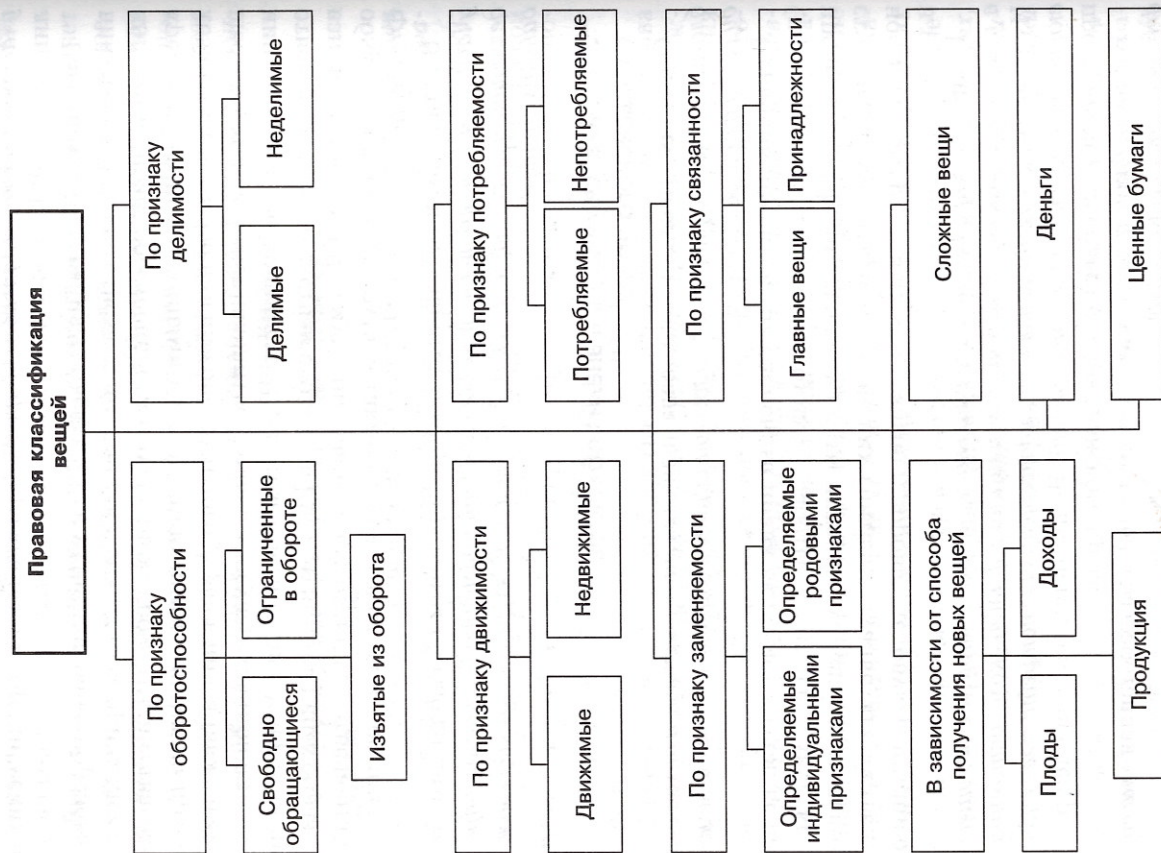


Рис. 3.2. Правовая классификация вещей

- *свободно обращающиеся вещи*, которые могут свободно отчуждаться и переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследования, договоров дарения, купли-продажи и т. д.);
- *ограниченные в обороте вещи*, для которых законом установлены определенные ограничения их обращения (например, оружие, наркотические и психотропные вещества, сильнодействующие яды, которые по соображениям безопасности приобретаются по специальному разрешению);
- *изъятые из оборота вещи*, отчуждение которых не допускается и которые, следовательно, не могут быть объектом гражданско-правовых сделок (имущество государственной казны, Вооруженных Сил, объекты оборонного назначения, отдельные виды вооружений, ядерная энергия и т. д.).

По признаку делимости вещи подразделяются:

- на *делимые вещи*, которые поддаются делению в натуре на отдельные части без ущерба для их назначения (например, жилой дом при условии закрепления за каждым из собственников конкретного жилого помещения);
- *неделимые вещи*, которые в результате деления уже не могут служить по первоначальному назначению (например, разобранный на запчасти автомобиль).

По признаку подвижности выделяют:

- *недвижимые вещи*, перемещение которых в пространстве без несоизмерного ущерба их назначению невозможно (земельные участки, здания, сооружения, воздушные и морские суда, космические объекты, подлежащие государственной регистрации и т. д.), а также используемые для осуществления предпринимательской деятельности имущественные комплексы (предприятия);
- *движимые вещи*, которые могут свободно перемещаться в пространстве без несоизмерного ущерба их назначению.

Различие в правовом режиме движимых и недвижимых вещей заключается в том, что совершение сделок с недвижимыми вещами и оформление прав на них всегда требует государственной регистрации.

Подробнее см.: Алексеев В. А. Недвижимое имущество: правовой режим и государственная регистрация прав: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / В. А. Алексеев. — М.: РГИИС, 2008. — 50 с.