

По признаку *потребляемости* вещи делятся:

- на *потребляемые вещи*, однократный акт использования которых приводит к их уничтожению или существенному видоизменению (например, продукты питания, топливо, сырье, полуфабрикаты);
- *непотребляемые вещи*, которые в процессе использования хотя и изнашиваются, но сохраняют свое качество в течение продолжительного периода времени (например, автотранспорт, производственное оборудование).

По признаку *заменяемости* вещи подразделяются:

- на *вещи, определяемые индивидуальными признаками*, которые не могут быть заменены, так как определяются присутствиями только им индивидуальными признаками (цвет, фасон, номер), выделяющими их из других подобных вещей; среди индивидуально-определенных вещей особо различают *уникальные вещи*, существующие в единственном экземпляре;
- *вещи, определяемые родовыми признаками* (числом, весом, мерой) и являющиеся заменимыми (тонна мазута, кубометр леса и т. д.).

По признаку *связанности вещей* выделяют *главные вещи* и их *принадлежности* — отделяемые друг от друга разнородные вещи, общее хозяйственное назначение которых связывает их таким образом, что значимость каждой является неодинаковой: одна вещь является зависимой от другой и не может существовать самостоятельно, а другая — имеет самостоятельное значение (например, лыжи и лыжные палки, моторная лодка и подвесной мотор к ней). Юридическое значение такого деления состоит в том, что принадлежность следует судьбе главной вещи, если договором не установлено другое.

В зависимости от способа получения новых вещей различают:

- *плоды* — вещи, имеющие естественное природное происхождение и являющиеся результатом органического развития животных и растений (плоды фруктовых деревьев, приплод скота и птицы, молоко, яйца, шерсть);
- *продукцию* — имущество, полученное в результате обработки или переработки вещи или иного целенаправленного производительно-го ее использования (изготовление товаров, строительство и т. д.);
- *доходы* — денежные или иные поступления, которые приносит имущество, находясь в хозяйственном обороте (арендная плата,

проценты по банковскому вкладу, вознаграждение за использование изобретения и т. д.).

Согласно ст. 136 ГК РФ плоды, продукция и доходы, полученные в результате использования имущества, принадлежат лицу, которое использует это имущество на законном основании.

Особое место среди объектов вещных прав предпринимателей занимают **предприятия**, каждое из которых выступает как *единый имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности*. В соответствии со ст. 132 ГК РФ предприятие как единый имущественный комплекс признается недвижимостью. В этом качестве предприятие в целом, а также его части могут быть предметом таких сделок, как купля-продажа, залог, аренда. Содержанием предприятия как единого имущественного комплекса являются не только то имущество, которое само по себе может быть отнесено к вещам (например, здания, сооружения, оборудование, сырье и материалы), но также права требования и долги, то есть имущественные права и обязанности, которые вне единого имущественного комплекса — предприятия — вещами не являются. В состав предприятия как единого имущественного комплекса также включаются исключительные права, например право на товарный знак, фирменное наименование, знаки обслуживания.

Отнесение предприятия к объектам недвижимости требует соблюдения правил о нотариальной форме и государственной регистрации сделок с ним, а также о государственной регистрации тех вещных прав, объектом которых оно выступает (права собственности, хозяйственно-го ведения, оперативного управления, залога, аренды). Предприятие выступает в роли объекта договоров купли-продажи, сделок приватизации, может быть предметом аукциона или конкурса. Во всех этих случаях оно рассматривается как единый комплекс и сделка совершается в отношении всего предприятия. Однако если заключается договор аренды предприятия, то есть соглашение, по которому оно будет использоваться предпринимателем для предпринимательской деятельности, то предметом договора может быть не все предприятие как единый комплекс, а, как сказано в ст. 656 ГК РФ, совокупность всех его основных средств и та часть имущества, относимого к оборотным средствам, которая включается в состав арендуемого предприятия на условиях и в порядке, предусмотренных договором аренды. Таким образом, *основные средства — это постоянная и неотъемлемая часть предприятия как единого имущественного комплекса* при заключении любых

договоров, а *оборотные средства имеют переменное значение*, если речь идет об аренде предприятия: их состав стороны определяют своим соглашением.

Особыми объектами гражданского и предпринимательского права, относящимися по своей материальной природе к вещам, являются **деньги и ценные бумаги**.

Главная особенность денег как объекта гражданских прав состоит в том, что они *выполняют функции всеобщего эквивалента и используются в качестве универсального средства платежа*, то есть могут заменить собой почти любой другой объект имущественных отношений, носящих возмездный характер. Деньги относятся к вещам, определенным родовыми признаками, однако в протиположность другим заменимым вещам измеряются не количеством денежных купюр, а денежными единицами, которые в них содержатся.

**Ценной бумагой**, согласно ст. 142 ГК РФ, является документ, удостоверяющий с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении.

Ценная бумага должна обладать рядом свойств, отличающих ее от иных юридических документов.

Во-первых, любая ценная бумага должна быть составлена в строго определенной законом форме и иметь необходимые реквизиты. По общему правилу, ценные бумаги представляют собой составленные на специальных бланках письменные документы, имеющие ту или иную степень защиты от подделки. Наряду с этим могут применяться так называемые бездокументарные ценные бумаги (например, акции ОАО, созданных в процессе приватизации). Как правило, на руках у владельца таких акций имеется лишь выписка из реестра акционеров или свидетельство, подтверждающее права на ценные бумаги (акции).

Во-вторых, во всякой ценной бумаге должна быть точно определена юридическая возможность, на осуществление которой имеет право законный владелец ценной бумаги.

В-третьих, важнейшей особенностью ценных бумаг является возможность их передачи другим лицам. С передачей ценной бумаги к новому владельцу переходят в совокупности все удостоверенные ею права.

В-четвертых, ценным бумагам присущ признак публичной достоверности. Его суть заключается в том, что законом ограничен круг тех оснований, опираясь на которые должник вправе отказать от исполнения лежащей на нем обязанности. В частности, оформленная по всем

правилам ценная бумага не может быть оспорена должником со ссылкой на отсутствие основания возникновения обязательства либо на его недействительность, допускаются лишь возражения по формальным основаниям.

В-пятых, признаком ценной бумаги является то, что осуществление выраженного в ней субъективного гражданского права возможно лишь при предъявлении ценной бумаги.

Действующее законодательство относит к ценным бумагам облигации, векселя, чеки, депозитные и сберегательные сертификаты, акции, коносаменты, приватизационные ценные бумаги (ст. 143 ГК РФ). Указанный перечень не является исчерпывающим.

Ценные бумаги *классифицируются* по различным основаниям. По способу обозначения управомоченного лица они бывают именными, ордерными и предъявительскими. Именные ценные бумаги выдаются на имя конкретного лица, которое только и может осуществить вырванное в ценной бумаге право (например, акции, чеки и др.). *Ордерные ценные бумаги* так же, как и именные, выписываются на определенное лицо, которое, однако, может не только самостоятельно осуществить соответствующее право, но и назначить своим распоряжением (ордером, приказом) другое управомоченное лицо (например, переводной вексель). В *предъявительской ценной бумаге* не указано конкретное лицо, которому следует произвести исполнение (государственные облигации, сберегательные книжки на предъявителя и т. д.).

По содержанию воплощенных в них прав ценные бумаги делятся на *денежные* (чеки, векселя, депозитные и сберегательные сертификаты), *товарные* (целевые товарные облигации, жилищные сертификаты) и *ценные бумаги, дающие право на участие в управлении акционерным обществом* (обыкновенные акции).

Существенное значение для практики ведения бизнеса имеет деление ценных бумаг на эмиссионные и иные. Центральное место в правовом регулировании рынка ценных бумаг, прежде всего эмиссионных бумаг, занимает Федеральный закон «О рынке ценных бумаг» от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ (ред. от 30 ноября 2011 г.) (далее — Закон о рынке ценных бумаг). Согласно ст. 2 указанного закона *эмиссионная ценная бумага* — это любая ценная бумага, в том числе бездокументарная, которая характеризуется одновременно следующими признаками: закрепляет совокупность имущественных и неимущественных прав, подлежащих удостоверению, уступке и безусловному осуществлению с соблюдением установленных федеральным законом формы и порядка; размещается выпусками; имеет равные объем и сроки осуществления прав внутри

одного выпуска вне зависимости от времени приобретения ценной бумаги.

При этом под выпуском эмиссионных ценных бумаг понимается совокупность всех ценных бумаг одного эмитента, представляющих одинаковый объем прав их владельцам и имеющих одинаковую номинальную стоимость в случаях, если наличие номинальной стоимости предусмотрено законодательством РФ. Выпуску эмиссионных ценных бумаг присваивается единый государственный регистрационный номер, который, как правило, распространяется на все ценные бумаги данного выпуска. Выпуск ценных бумаг осуществляется на основании решения эмитента — документа, содержащего данные, достаточные для установления объема прав, закрепленных ценной бумагой. В качестве эмитента могут выступать юридические лица, органы исполнительной власти и органы местного самоуправления, несущие от своего имени обязательства перед владельцами ценных бумаг по осуществлению прав, закрепленных ими.

Каждый вид ценных бумаг обладает своим правовым статусом. Например, *акцией* признается ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя (акционера) на получение части прибыли акционерного общества в виде дивиденда, на участие в управлении делами акционерного общества и на часть имущества, оставшегося после его ликвидации. В зависимости от способа определения управомоченного лица различают акции *именные* (основной вид, существующий в России) и *на предъявителя*. По объему предоставляемых акционерам прав акции делят на *обыкновенные* и *привилегированные*.

*Облигация* представляет собой эмиссионную ценную бумагу, закрепляющую право ее владельца на получение от эмитента облигации в предусмотренный в ней срок ее номинальной стоимости или иного имущественного эквивалента. Облигация может также предусматривать право ее владельца на получение фиксированного в ней процента от номинальной стоимости облигации либо иные имущественные права. Доходами по облигации выступают процент или дисконт.

Именной эмиссионной ценной бумагой, закрепляющей право владельца на покупку в предусмотренный в ней срок или при наступлении указанных в ней обстоятельств определенного количества акций эмитента по фиксированной цене, является *опцион эмитента*.

Помимо вещей, к объектам гражданских и предпринимательских прав относятся работы и услуги.

Под **работами** понимаются *действия, направленные на достижение материального результата, который может состоять в создании вещи, ее переработке, обработке или ином качественном изменении* (например, ремонт). Результат работы заранее известен и определяется лицом, заказавшим ее выполнение, а вот способ, по общему правилу, определяется самим исполнителем. Работы имеют конкретно-вещественный результат и отделены от самой деятельности.

**Услуга** в отличие о работы представляет собой *действия или деятельность, осуществляемые по заказу, которые не имеют материального результата* (деятельность перевозчика, хранителя, комиссионера и т. п.). При этом некоторые услуги могут иметь материальный результат, который, однако, не приобретает овеществленной формы (например, излечение больного как результат медицинских услуг). В любом случае услуги представляют собой действия, неотделимые от самой деятельности и потребляемые в процессе этой деятельности.

К числу объектов гражданского права ряд ученых<sup>1</sup> относит **юридические процедуры**, то есть *систему последовательно совершаемых действий и возникающих на их основе отношений, направленных на достижение определенного правового результата*. Например, для того, чтобы решение общего собрания акционерного общества приобрело законную силу, должны быть соблюдены все предусмотренные законом и уставом общества процедурные требования по созыву собрания, включению соответствующего вопроса в повестку дня, проведению голосования и т. п.

Особое место занимает **информация**, которая как объект гражданских прав характеризуется следующими признаками. Прежде всего, информация — объект нематериальный и не сводится к тем физическим объектам, которые выступают ее носителями. Кроме того, информация — благо непотребляемое и может быть подвергнута лишь моральному, но не физическому старению. Важнейшей особенностью информации является возможность ее практически неограниченного тиражирования. Наконец, закон не закрепляет за кем-либо монополию на обладание информацией и ее использование, за исключением той, которая является одновременно объектом интеллектуальной собственности или подпадает под понятие коммерческой или служебной тайны.

<sup>1</sup> Например, см.: Давыдова Г. Н. Юридическая процедура в гражданском праве. Общая характеристика. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Г. Н. Давыдова. — Казань, 2004. — 24 с.

Правовое регулирование информации, составляющей коммерческую тайну, в настоящее время осуществляется Федеральным законом «О коммерческой тайне» от 29 июля 2004 г. № 98-ФЗ (ред. от 11 июля 2011 г.). В ст. 3 этого федерального закона коммерческая тайна определена законодателем как *конфиденциальная информация, позволяющая ее обладателю при существующих или возможных обстоятельствах увеличить доходы, избежать неоправданных расходов, сохранить положение на рынке товаров, работ, услуг или получить иную коммерческую выгоду*. Объект коммерческой тайны может совпадать с объектом **служебной тайны**, которую составляют *конфиденциальные сведения, в том числе представляющие собой коммерческую тайну, полученные специально уполномоченными органами или их сотрудниками в связи с исполнением ими своих должностных обязанностей* (например, банковская тайна, налоговая тайна, врачебная тайна).

Информация, составляющая служебную или коммерческую тайну, защищается способами, предусмотренными ГК РФ и другими законами. Лица, которые незаконными методами получили информацию, составляющую служебную или коммерческую тайну, обязаны возместить причиненные убытки. Такая же обязанность возлагается на работников, разгласивших служебную или коммерческую тайну вопреки трудовому договору, на контрагентов, сделавших это вопреки условиям гражданско-правового договора<sup>1</sup>.

Предпринимательская деятельность предполагает использование не только вещественного имущества — того, что может быть объектом права собственности или иных вещных прав, — но и объектов интеллектуальной собственности. **Интеллектуальная собственность** как объект гражданских и предпринимательских прав представляет собой совокупность *исключительных прав личного и имущественного характера на результаты интеллектуальной и в первую очередь творческой деятельности, а также на некоторые иные приравненные к ним объекты, перечень которых установлен законодателем*.

Среди объектов интеллектуальной собственности на первое место по своему практическому значению выходят **объекты промышленной собственности**: права на товарный знак, фирменное наименование, изо-

<sup>1</sup> Подробнее о правовом регулировании информации, составляющей коммерческую тайну, см.: Северин В. А. Правовое регулирование и обеспечение охраны коммерческой тайны в России: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / В. А. Северин. — М.: МГУ им. Ломоносова, 2007. — 42 с.

брения и полезные модели, секреты производства и селекционные достижения.

Полный перечень охраняемых в РФ результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации, состоящий из 16 объектов, содержится в ст. 1225 ГК РФ и включает в себя: произведения науки, литературы и искусства; программы для электронных вычислительных машин (ЭВМ); базы данных; исполнения; фонограммы; сообщение в эфир или по кабелю радио- или телепередач (вещание организаций эфирного или кабельного вещания); изобретения; полезные модели; промышленные образцы; селекционные достижения; топологии интегральных микросхем; секреты производства (ноу-хау); фирменные наименования; товарные знаки и знаки обслуживания; наименования мест происхождения товаров; коммерческие обозначения.

К категории **нематериальных благ** как объектов гражданского права согласно ст. 150 ГК РФ относятся *жизнь, здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь, доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, права авторства и иные личные нематериальные права, принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона*.

Особенностями нематериальных благ являются их неразрывная связь с личностью носителя, что делает невозможным их отчуждение или иную передачу другим лицам, а также отсутствие в них материального (имущественного) содержания, что исключает их оценку в денежном выражении.

### 3.3. Сделки и представительство в гражданском праве

#### 3.3.1. Понятие, содержание и виды сделок

Согласно ст. 153 ГК РФ сделки — это *действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей*.

По своему составу сделка представляет собой единство четырех элементов: субъектов — лиц, участвующих в сделке; субъективной стороны — единства воли и волеизъявления; формы и содержания.

**Субъектами сделки** являются любые субъекты гражданского права (физические лица, юридические лица, государство и муниципальные образования), обладающие гражданско-правовой дееспособностью.

Помимо дееспособности субъекта сделки, для ее совершения необходимо также наличие у него желания совершить эту сделку (так называемой *внутренней воли*), а также доведение этой внутренней воли до сведения других лиц (*волеизъявление*). Воля и волеизъявление составляют **субъективную сторону сделки**, то есть психического отношения лица к совершаемой им сделке. Элементом субъективной стороны сделки является *мотив*, то есть побудительная причина, цель, ради достижения которой лицо вступает в сделку.

Одним из условий действительности сделки является обложение воли субъектов, совершающих сделку, в требуемую законом форму.

**Форма сделок** может быть устной или письменной.

*Устно* могут совершаться любые сделки, если:

- законом или соглашением сторон для них не установлена письменная форма;
- они исполняются при самом их совершении (исключение составляют сделки, требующие нотариальной формы, а также сделки, для которых несоблюдение простой письменной формы влечет их недействительность);
- сделки, совершающиеся во исполнение письменного договора, если имеется соглашение сторон об устной форме исполнения.

Все остальные сделки совершаются в письменной форме, которая бывает простой, нотариальной и с последующей государственной регистрацией.

*Простая письменная форма* представляет собой выражение воли участников сделки путем составления документа, отражающего содержание сделки и подписанного лицами, совершающими сделку. Договоры могут совершаться не только посредством составления единого документа, но и путем обмена документами через почтовую, телеграфную, электронную или иную связь, позволяющую достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (п. 2 ст. 434 ГК РФ).

В простой письменной форме совершаются следующие сделки:

- сделки юридических лиц между собой и с гражданами, если такие сделки не требуют нотариального удостоверения или в соответствии со ст. 159 ГК РФ не могут совершаться в устной форме;

- сделки граждан между собой на сумму более 10 МРОТ;
- сделки между гражданами, письменная форма совершения которых прямо предусмотрена законом (например, соглашение о неустойке, залоге, поручительстве и других способах обеспечения исполнения обязательств, предварительный договор и др.).

*Нотариальная форма* требуется для совершения сделок, прямо предусмотренных законом, а также соглашением сторон, хотя по закону для сделок данного вида эта форма и не требовалась бы (ст. 163 ГК РФ). Нотариальная форма отличается от простой письменной тем, что специально уполномоченное должностное лицо — нотариус — совершает на письменном документе удостоверительную надпись. В случаях, предусмотренных законом, удостоверительные надписи вправе совершать и иные должностные лица (капитаны судов заграничного плавания, командиры воинских частей, главные врачи лечебных учреждений, консулы и др.).

Наряду с рассмотренными формами совершения сделок законом введена дополнительная стадия совершения отдельных видов сделок — *государственная регистрация*, которая предполагает внесение информации о совершенных сделках в единый государственный реестр, что позволяет иметь полную и достоверную информацию о собственнике недвижимости, лежащих на ней обременениях и т. д. Если законом предусмотрено, что та или иная сделка подлежит государственной регистрации, то до момента государственной регистрации сделка не считается обремененной в требуемую законом форму, а следовательно, и совершенной. Обязательность государственной регистрации предусмотрена ГК РФ для сделок с землей и другим недвижимым имуществом. Порядок государственной регистрации сделок установлен Федеральным законом «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ (ред. от 12 декабря 2011 г.).

В гражданском праве существует достаточно разработанная **классификация сделок** (рис. 3.3).

*В зависимости от количества участвующих в сделке сторон* выделяют:

- *односторонние сделки* — сделки, для совершения которых необходимо и достаточно выражения воли одной стороны (например, выдача полномочий, публичное обещание награды и т. д.);
- *двух- и многосторонние сделки (договоры)*, для совершения которых требуется согласование воли двух или более лиц.

По моменту, к которому приурочивается возникновение сделки, различают:

- **консенсуальные сделки** (от лат. *consensus* — «соглашение»), для совершения которых достаточно достижения соглашения о совершении сделки (например, договор купли-продажи считается совершенным в момент достижения соглашения между продавцом и покупателем; передача вещи, уплата денег и иные действия совершаются уже во исполнение заключенной сделки);
- **реальные сделки**, совершаемые только при условии передачи вещи, являющейся предметом договора, от одного участника другому (например, дарение, заем, хранение); до момента передачи вещи права и обязанности по реальной сделке не возникают.

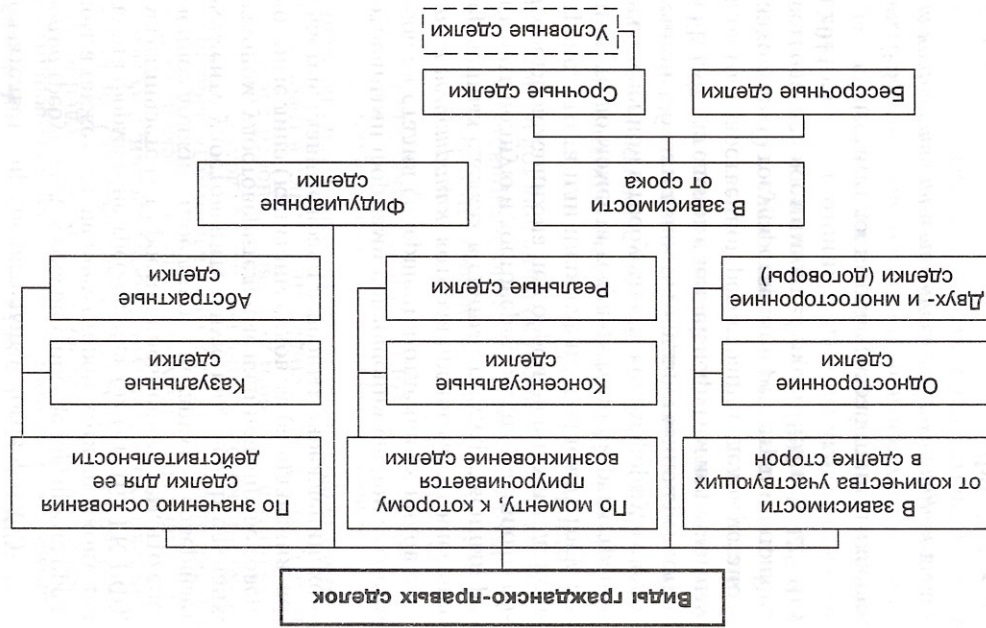
По значению основания сделки для ее действительности различают:

- **казуальные сделки** (от лат. *causa* — «причина»), которые признаются недействительными, если совершены с соблюдением всех необходимых условий, но у них отсутствует основание;
- **абстрактные сделки**, для которых их основание является юридически безразличным (например, вексель, банковская гарантия).

В зависимости от определенности в сделке момента начала и прекращения ее действия выделяют:

- **бессрочные сделки**, в которых не определены ни момент начала, ни момент прекращения ее действия; такая сделка вступает в силу немедленно;
- **срочные сделки**, в которых определен либо момент начала, либо момент прекращения их действия, либо оба указанных момента;
- **условные сделки**, являющиеся разновидностью срочных сделок, в которых возникновение прав и обязанностей приурочено к наступлению события, относительно которого неизвестно, наступит оно или нет (например, договор страхования).

Выделяют также отдельный вид **фидуциарных сделок** (от лат. *fiducia* — «доверие»), которые связаны с наличием лично-доверительных отношений между сторонами (например, договор поручения, комиссии, передачи имущества в доверительное управление). Особенность данного вида сделок состоит в том, что изменение характера взаимоотношений сторон, утрата доверия между ними может служить основанием прекращения отношений в одностороннем порядке.



### 3.3.2. Недействительные сделки. Порядок и последствия признания сделок недействительными

Действительность сделки зависит от действительности образующих ее элементов. Поэтому все недействительные сделки можно разделить на сделки с пороком субъектного состава, сделки с пороками воли, сделки с пороками формы, сделки с пороками содержания.

Наряду с отдельными составами недействительных сделок ст. 168 ГК РФ содержит общую норму, согласно которой недействительной является любая сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов.

**Сделки с пороками в субъекте** связаны с недееспособностью граждан, а также с нарушением специальной правоспособности юридических лиц либо правового статуса их органов управления.

Недействительность сделок, *участниками которых являются граждане*, основывается на критериях возраста и психического отношения к совершаемому действию. По этим критериям законом сформулированы четыре состава недействительных сделок:

- сделки, совершаемые недееспособным гражданином (ст. 171 ГК РФ);
- сделки, совершаемые ограниченно дееспособным гражданином (ст. 176 ГК РФ);
- сделки, совершаемые несовершеннолетним в возрасте до 14 лет (ст. 172 ГК РФ);
- сделки, совершаемые несовершеннолетним в возрасте старше 14 лет (ст. 175 ГК РФ).

По этим сделкам дееспособная сторона, если она знала или должна была знать о недееспособности другой стороны, обязана, помимо исполнения общего требования по недействительным сделкам, возместить другой стороне реальный ущерб, понесенный в результате заключения недействительной сделки.

*Для юридических лиц законом предусмотрены два состава недействительных сделок:*

- сделки, выходящие за пределы специальной правоспособности юридического лица (ст. 173 ГК РФ);
- сделки, совершенные органами юридического лица с превышением их полномочий (ст. 174 ГК РФ).

Оба этих состава объединяет следующее: их недействительность жестко связана с установлением того факта, что другая сторона в сдел-

ке знала или заведомо должна была знать о незаконности ее совершения.

**Сделки с пороками воли** подразделяются на сделки без внутренней воли и сделки, в которых внутренняя воля сформировалась неправильно.

*Без внутренней воли* совершаются *сделки* под влиянием насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной (ст. 179 ГК РФ), а также гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК РФ). Такие сделки признаются недействительными вследствие того, что воля самого лица на совершение сделки отсутствовала, имеющее же место волеизъявление отражало не волю участника сделки, а волю иного лица, оказавшего воздействие на участника сделки.

*К сделкам, в которых внутренняя воля сформировалась неправильно*, относятся следующие составы:

- *сделки, совершаемые гражданами, не способными понимать значение совершаемых ими действий или руководить ими* (ст. 177 ГК РФ). Данные сделки совершаются дееспособными лицами, которые, однако, вследствие заболевания, опьянения либо иного болезненного состояния психики не могут понимать, какую сделку они совершают;
- *сделки, совершенные под влиянием обмана или заблуждения, а также кабальные сделки* (ст. 178, 179 ГК РФ). Они характеризуются наличием внешне выраженной внутренней воли, сформированной, однако, под воздействием обстоятельств, искажающих истинную волю лица.

*Обман* — это намеренное (умышленное) введение в заблуждение стороны в сделке другой стороной либо лицом, в интересах которого совершается сделка. При этом действия недобросовестного контрагента могут выражаться как в активных действиях (сообщение ложных сведений, представление поддельных справок о стоимости вещи и т. п.), так и в пассивных действиях (бездействии) (например, в умолчании подрядчиком о дефекте изделия, непредставлении полной документации).

*Заблуждение*, в отличие от обмана, не является результатом умышленных, целенаправленных действий другого участника сделки. Его возникновению могут способствовать недоговоренность, отсутствие должной осмотрительности, самоуверенность участника сделки либо действия третьих лиц.

*Кабальные сделки* — это сделки, совершаемые вследствие стечения тяжелых обстоятельств, которые практически исключают нормальное формирование воли, побуждая лицо заключать сделку на крайне невыгодных для себя условиях. В отличие от обмана, обстоятельства, влияющие на формирование воли, возникают независимо от другого участника сделки, который, однако, осознает их наличие и пользуется этим для заключения выгодной для себя, но крайне невыгодной для другого контрагента сделки. Сам потерпевший от такой сделки, как правило, осознает ее кабальный характер, но волею обстоятельств вынужден совершить эту сделку.

**Недействительность сделок вследствие порока формы** связана исключительно с несоблюдением письменной формы сделки. При этом несоблюдение простой письменной формы влечет недействительность сделки только в случаях, специально указанных в законе; несоблюдение же требуемой законом нотариальной формы, а также государственной регистрации сделки влечет ее недействительность всегда.

**Сделки с пороками содержания** признаются недействительными вследствие расхождения условий таких сделок с требованиями закона и иных правовых актов. Среди них выделяют два состава: сделки, совершаемые с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК РФ), а также мнимые и притворные сделки (ст. 170 ГК РФ).

- *Сделки, совершаемые с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности*, являются ничтожными. При наличии умысла у обеих сторон такой сделки — в случае ее исполнения обеими сторонами — в доход государства взыскивается все полученное ими по сделке, а в случае исполнения сделки только одной стороной с другой стороны взыскивается в доход государства все полученное ею и причитавшееся с нее первой стороне. При наличии умысла лишь у одной из сторон такой сделки все полученное ею по сделке должно быть возвращено другой стороне, а полученное последней либо причитавшееся ей пойдут в доход государства.
- *Мнимая сделка* — это сделка, которая совершается лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия (например, пытаясь избежать конфискации имущества, гражданин оформляет договор дарения на имя своего родственника).

Несколько иначе выглядит *притворная сделка*. В ней также отсутствует основание, поскольку стороны стремятся достигнуть отнюдь не того правового результата, который должен возникнуть из совершаемой сделки. Притворная сделка прикрывает своей формой истинную сделку, совершаемую сторонами.

Недействительные сделки в зависимости от того, требуется ли для их признания недействительными решение суда либо они являются недействительными независимо от такого решения, подразделяются на **оспоримые** и **ничтожные**.

*Оспоримость сделки* означает доказывание какого-либо факта, имеющего значение для действительности сделки. Оспоримой сделка может быть признана только судом, и до вынесения судебного решения никто не вправе объявлять оспоримую сделку недействительной. Срок исковой давности для оспоримых сделок составляет 1 год со дня, когда лицо узнало или должно было узнать об обстоятельствах, являющихся основанием недействительности сделки.

*Ничтожная сделка* недействительна изначально, поскольку ее порок настолько серьезен, что этот факт не требует установления судебным или каким-либо иным компетентным органом. При установлении порочности какого-либо из элементов ничтожной сделки любой гражданин, организация или государственный орган вправе потребовать признания последствий недействительности ничтожной сделки. Срок исковой давности для предъявления требования о применении последствий недействительности ничтожной сделки составляет 3 года с момента, когда началось исполнение ничтожной сделки.

По общему правилу, все сделки являются ничтожными, а оспоримыми — только в случаях, прямо предусмотренных законом (ст. 168 ГК РФ). При этом *независимо от того, является сделка ничтожной или оспоримой, и те и другие становятся предметом судебного разбирательства* для решения вопроса не только об объявлении недействительной оспоримой сделки, но и о применении последствий недействительности ничтожной сделки в случае ее исполнения.

В ряде случаев закон предусматривает возможность **реанимации ничтожной сделки**. Например, сделки, совершенные гражданином, признанным судом недееспособным, несовершеннолетним, не достигшим 14 лет, а также сделки, не обремененные в требуемую законом нотариальную форму или не прошедшие государственной регистрации, могут быть признаны судом действительными. *Решение суда о признании ничтожной сделки действительной означает, что это действие порождает законные последствия сделки с момента ее совершения*, то есть суд



придает своему решению обратную силу, распространяя юридические последствия на уже истекший промежуток времени.

Признание сделок недействительными связано с устранением **последствий недействительных сделок**.

Общим правилом является возврат сторон в то имущественное положение, которое имело место до исполнения недействительной сделки. Каждая из сторон возвращает другой стороне все полученное по недействительной сделке. Такой возврат сторон в первоначальное положение называется в гражданском праве *двусторонней реституцией*.

В отдельных случаях закон предусматривает санкцию за совершение недействительной сделки в виде *взыскания полученного по сделке в доход государства*. Такая санкция предусмотрена в отношении виновной стороны за совершение сделки под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителей обеих сторон или стечения тяжелых обстоятельств (п. 2 ст. 179 ГК РФ). Если обе стороны виновны в совершении противоправной сделки с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности, то в доход Российской Федерации взыскивается все полученное сторонами либо причитающееся к исполнению. Если виновно действовала только одна сторона, то она возмещает другой стороне все полученное по сделке, а причитающееся виновной стороне взыскивается в доход государства (*односторонняя реституция*).

Наряду с общими последствиями недействительности сделок признается и *обязанность возмещения ущерба, понесенного одной из сторон вследствие заключения и исполнения недействительной сделки*. Возмещению подлежит лишь реальный ущерб, то есть только умаление в имуществе и фактически понесенные стороны расходы. По сделкам, в которых в отношении виновной стороны предусмотрены санкции в виде взыскания полученного в доход государства, дополнительное последствием является *возмещение потерпевшему реального ущерба*.

### 3.3.3. Понятие, содержание и субъекты представительства. Доверенность в гражданском и предпринимательском праве

Под представительством в правоведении понимается *совершение одним лицом (представителем) в пределах имеющихся у него полномочий сделок и иных юридических действий от имени и в интересах другого лица (представляемого)*.

Согласно ст. 182 ГК РФ сделка, совершаемая представителем на основании его полномочий, непосредственно создает, изменяет или прекращает гражданские права и обязанности представляемого. При этом с помощью представителя могут осуществляться не только имущественные, но и некоторые личные неимущественные права (например, оформление и подача заявки на получение патента на изобретение). Однако не допускается совершение через представителя сделок, которые по своему характеру могут быть совершены только лично, а также других сделок в случаях, предусмотренных законом (ст. 182 ГК РФ). Так, только лично можно составить завещание, выдать доверенность, заключить договор пожизненного содержания и др.

В отношениях представительства принято различать **трех субъектов**: представляемого, представителя и третье лицо, с которым у представляемого возникает правовая связь благодаря действиям представителя.

В роли *представляемого* может выступать любой субъект гражданского права независимо от состояния его дееспособности.

К лицам, которые могут выступать *представителями*, предъявляются более жесткие требования. Во-первых, представителю-гражданину должны обладать, как правило, полной дееспособностью. В виде исключения в качестве представителей юридических лиц в сфере торговли и обслуживания могут выступать граждане, достигшие трудового совершеннолетия, то есть 16 лет. Во-вторых, юридические лица могут брать на себя функции представителей, если это не расходится с теми целями и задачами, которые указаны в их учредительных документах. В-третьих, законодательство содержит ряд прямых запретов в отношении выполнения представительских функций некоторыми лицами. Так, главные бухгалтеры не могут получать по доверенности денежные средства по чекам и другим документам в банках, а также товароматериальные ценностные для организаций, в которых они работают.

Действия представителя создают, изменяют или прекращают гражданские права и обязанности представляемого лишь тогда, когда они совершаются в пределах предоставленных представителю полномочий. Если же представитель превышает свои полномочия, представляемый свободен от каких бы то ни было обязательств перед третьим лицом, с которым представитель вступил в правовые отношения от его имени.

В качестве *третьего лица*, с которым представляемый с помощью представителя заключает гражданско-правовую сделку или совершает

иное юридическое действие, может выступать любой субъект гражданского права. Однако п. 3 ст. 182 ГК РФ запрещает представителю совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично, а также в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев коммерческого представительства. Например, представитель не может сам купить то имущество, которое поручил ему продать представляемому.

**Основаниями возникновения представительства**, согласно ст. 182 ГК РФ, могут являться административный акт, закон или доверенность.

**Представительство, основанное на административном акте**, — это представительство, при котором представитель обязуется действовать от имени представляемого в силу административного распоряжения последнего. Чаще всего данная ситуация имеет место тогда, когда орган управления юридического лица издает приказ о назначении работника на должность, связанную с осуществлением определенных представительских функций. В этом случае полномочия представителя определяются изданным администрацией приказом, либо следуют из должностной инструкции работника, либо явствуют из обстановки, в которой действует представитель (например, продавец, кассир, приемщик заказов).

В ряде случаев представительские отношения возникают по прямому указанию закона, в силу чего данный вид представительства именуется **законным представительством**. Так, законными представителями малолетних детей являются их родители, полномочия которых основываются на фактах материнства и отцовства. Аналогичную роль играют усыновление, установление опеки и ряд других юридических фактов. Особенности данного вида представительства является то, что они, во-первых, возникают независимо от волеизъявления представляемого, а во-вторых, полномочия представителя в них непосредственно определены законом.

**Представительство, основанное на доверенности**, в отличие от вышеречисленных видов обязательного представительства, является представительством добровольным. Это означает, что оно возникает по воле представляемого, который определяет не только фигуру представителя, но и его полномочия. На совершение юридических действий от имени представляемого в этом случае требуется согласие и самого представителя. Между представляемым и представителем заключается договор, определяющий их внутренние взаимоотношения (обычно договор поручения). При этом, если стороной такого догово-

ра является лицо, постоянно и самостоятельно представляющее интересы предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательства (например, биржевой брокер, страховой агент и т. д.), возникает так называемое **коммерческое представительство** (ст. 184 ГК РФ), главной особенностью которого является то, что коммерческий представитель может быть одновременно представителем разных сторон в сделке при условии, когда обе стороны согласны с таким представительством либо когда оно прямо предусмотрено законом.

Для представительства перед третьими лицами представляемый обычно выдает представителю особый письменный документ, именуемый доверенностью. Согласно п. 1 ст. 185 ГК РФ **доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами**. Чаще всего доверенность выдается для подтверждения полномочий добровольного представителя, основанного на договоре, но, в отличие от договора, регулирующего внутренние отношения между представителем и представляемым, доверенность **призвана обеспечить внешний эффект представительства**, а именно установить правовую связь между представляемым и третьим лицом посредством действий представителя. Знакомая с доверенностью, третьи лица, которым она собственно и адресуется, узнают, какими полномочиями обладает представитель. Любые сделки и иные юридические действия, совершенные представителем в рамках предоставленных ему полномочий, носят для представляемого обязательный характер.

*К доверенности предъявляются следующие требования.*

- *Доверенность должна быть оформлена специальным образом.* Для действительности доверенности требуется, чтобы она была облечена в письменную форму. В ней должны быть четко отражены полномочия представителя и содержаться другие реквизиты, необходимые для доверенности. На совершение сделок, требующих нотариальной формы, за исключением случаев, предусмотренных законом, требуется нотариальный порядок удостоверения доверенности. Так, в соответствии со ст. 187 ГК РФ нотариально должна быть также оформлена доверенность, выдаваемая в порядке передоверия. Доверенности, выдаваемые от имени юридических лиц, кроме выдаваемых в порядке передоверия, нотариального удостоверения не требуют. Такие доверенности должны быть подписаны руководителями или иными уполномоченными лицами

этих организаций с приложением печати юридического лица, а доверенности на получение или выдачу денег и других имущественных ценностей, кроме того, подписаны главным (старшим) бухгалтером.

- *Доверенность является строго срочной сделкой.* В соответствии со ст. 186 ГК РФ максимальный срок действия доверенности составляет 3 года. Если в доверенности не указан срок ее действия, она сохраняет силу в течение 1 года со дня ее совершения. Исключение составляет нотариально удостоверенная доверенность, выданная для совершения действий за границей, которая сохраняет силу до ее отмены, если в самой доверенности не содержится указаний о конкретном сроке ее действия. В любом случае в доверенности должна содержаться дата ее совершения, без которой доверенность будет признана недействительной.

- *Доверенность является именным документом.* В ней должно быть указано лицо, которому она выдана, а также лицо, которое составило эту доверенность. При этом доверенность может быть выдана как на имя одного лица, так и на имя нескольких лиц, которые могут выступать сообща или каждый по отдельности. Выдать доверенность также может не только одно лицо, но и несколько лиц, например совместно выступающих в качестве стороны по договору.

Лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершить те действия, на которые оно уполномочено. При наличии определенных условий представитель может возложить выполнение этих действий на другое лицо в порядке **передоверия**, что влечет за собой изменение субъектного состава представительских отношений. В соответствии со ст. 187 ГК РФ передоверие возможно в двух случаях: когда представитель прямо уполномочен на это доверенностью и когда представитель вынужден к этому силой обстоятельств для охраны интересов представляемого. Представитель, передавший свои полномочия другому лицу, должен известить об этом представляемого и сообщить ему необходимые сведения о своем заместителе. В противном случае вся ответственность за действия заместителя возлагается на представителя, передавшего свои полномочия. Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана.

Действующее законодательство предусматривает несколько **видов доверенностей**. В зависимости от объема и характера выраженных

в них полномочий различают генеральные (общие), специальные и разовые доверенности.

*Генеральной* считается доверенность, которая уполномочивает представителя на совершение широкого круга сделок и других юридических действий, связанных, как правило, со всем объемом деятельности представляемого (например, доверенность на управление имуществом гражданина, доверенность управляющего филиалом юридического лица).

*Специальная доверенность* предоставляет представителю право совершать также неограниченное число сделок или иных юридических действий от имени представляемого, однако в ней либо очерчивается определенная сфера деятельности представителя, либо перечисляются конкретные, как правило, однородные возможные действия представителя (например, доверенность, выданная адвокату на ведение дела в суде, доверенность экспедитору на получение и отправление грузов).

*Разовая доверенность* выдается на совершение одной конкретной сделки или иного юридического действия (получение почтового перевода, подписание договора, составление акта и т. д.).

**Прекращение действия доверенности** наступает в перечисленных ниже случаях.

- Доверенность прекращается вследствие истечения ее срока, а применительно к разовой доверенности — вследствие совершения представителем того действия, на которое он был уполномочен.
- Лицо, выдавшее доверенность, в любой момент может ее отменить, а лицо, получившее доверенность, может от нее отказаться. Отказ от этого права является недействительным. На лицо, выдавшее доверенность, возлагается обязанность известить об ее отмене лицо, которому доверенность была выдана, а также известных ему третьих лиц, для представительства перед которыми выдана доверенность.
- Прекращение действия доверенности закон связывает также с прекращением юридического лица, смертью, признанием недееспособным, ограничено дееспособным или безвестно отсутствующим гражданином, которым (которыми) была выдана доверенность.

Права и обязанности, возникшие в результате действий представителя до того, как он узнал о прекращении доверенности, сохраняют

силу для представляемого и его правопреемников в отношении третьих лиц.

### 3.4. Право собственности и другие вещные права

#### 3.4.1. Понятие, содержание и виды права собственности

**Собственность** можно определить как *общественное отношение по поводу благ, присвоенных лицом (собственником), которое относится к ним как к своим, что влечет их отчуждение для прочих лиц (несобственников)*. Содержанием отношений собственности является принадлежность имущества определенным лицам, которые имеют право использовать это имущество по своему усмотрению.

Для закрепления существующих в обществе отношений собственности используется такая юридическая конструкция, как **право собственности, то есть наиболее полная юридически обеспеченная возможность владеть, пользоваться и распоряжаться индивидуально-определенной вещью по своему усмотрению независимо от других лиц и без ограничения срока**. Право собственности в субъективном смысле определяет меру возможного поведения управомоченного лица-собственника. Согласно ст. 209 ГК РФ собственник вправе по своему усмотрению совершать в отношении принадлежащего ему имущества любые действия, не противоречащие закону и иным правовым актам и не нарушающие права и охраняемые законом интересы других лиц.

**Содержание права собственности** раскрывается в п. 1 ст. 209 ГК РФ с помощью традиционной для российского гражданского права «триады» правомочий: права владения, права пользования и права распоряжения.

- **Право владения** — основанная на законе возможность иметь у себя данное имущество и фактически обладать им.
- **Право пользования** — основанная на законе возможность эксплуатации и хозяйственного использования имущества путем извлечения из него полезных свойств. Право пользования непосредственно связано с правом владения, поскольку пользоваться имуществом можно, лишь владея им.
- **Право распоряжения** — возможность определения юридической судьбы имущества путем изменения его принадлежности или состояния (например, передача по договору или уничтожение). Правом распоряжения отличается собственник от иных владельцев имуще-

щества, поскольку права владения и пользования имуществом могут принадлежать не только его собственнику.

Право собственности не заключается в наличии у собственника всех перечисленных выше трех правомочий. Главная отличительная черта права собственности заключается в том, что *собственник имеет право устранять других лиц от господства над принадлежащим ему имуществом*, то есть действует согласно ст. 209 ГК РФ по своему усмотрению. Все остальные лица, которые владеют, пользуются и даже распоряжаются имуществом, принадлежащим им на том или ином праве, осуществляют свои полномочия, руководствуясь не только законом, но и указаниями собственника.

Право собственности не только предоставляет собственнику абсолютные права, но и налагает на него определенные обязанности. В соответствии со ст. 210 ГК РФ собственник несет *бремя содержания* принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором, то есть на нем лежит обязанность несения расходов по содержанию, ремонту и охране имущества, уплате с него налогов, а также риск гибели или уничтожения имущества.

**Субъектами права собственности**, согласно ст. 212 ГК РФ, являются:

- Российская Федерация и субъекты Российской Федерации в отношении государственной собственности;
- муниципальные образования в отношении муниципальной собственности;
- граждане и юридические лица в отношении частной собственности.

Законодательство РФ основывается на признании равенства всех собственников и равной защиты их прав.

**Объектом права собственности** является определенное имущество, понятие которого толкуется законодателем ограничительно, в связи с чем объектом права собственности могут являться только вещи.

Часть 2 ст. 8 Конституции РФ, а также ст. 212–218 ГК РФ называют три **формы собственности**: частную, государственную и муниципальную, а также содержат оговорку о признании в РФ «и иных форм собственности». В то же время иных форм собственности, предусмотренных ч. 2 ст. 8 Конституции РФ и п. 1 ст. 212 ГК РФ, в настоящее время в России не существует. В п. 1 ст. 212 ГК РФ воспроизведена лишь конституционная формула, в действительности не имеющая особого

гражданско-правового смысла. Упоминание о «иных формах собственности» может дать базу лишь для экономических построений (типа «коллективной», «арендной», «общинной собственности»), не имеющих реального юридического смысла. Образование, не имеющие гражданской правосубъектности, в частности трудовые и иные коллективы, различные «общины» и тому подобные объединения, не могут выступать в качестве субъектов права<sup>1</sup>.

Принадлежность имущества гражданам и юридическим лицам означает нахождение этого имущества в **частной собственности**.

Субъектами частной собственности выступают отдельные граждане (физические лица), их простая совокупность (супруги, семья), а также юридические лица. *В собственности граждан и юридических лиц может находиться любое имущество, за исключением отдельных видов, которые в соответствии с законом не могут принадлежать гражданам или юридическим лицам.* Количество и стоимость имущества, находящегося в собственности граждан и юридических лиц, могут быть ограничены только на основании закона.

В соответствии со ст. 214 ГК РФ **государственной собственностью** в Российской Федерации является имущество, принадлежащее на праве собственности Российской Федерации (*федеральная собственность*), а также субъектам Российской Федерации (*собственность субъектов РФ*).

*Права собственника от имени Российской Федерации и субъектов Российской Федерации осуществляют органы государственной власти в рамках их компетенции.* Так, права собственника в отношении федерального имущества в настоящее время осуществляют Правительство РФ и уполномоченный им орган — Федеральное агентство по управлению федеральным имуществом.

*Круг объектов государственной собственности не ограничен, поскольку в собственности государства может находиться любое имущество.* При этом некоторые виды имущества являются объектом *исключительно государственной собственности* и могут принадлежать только Российской Федерации (например, имущество Вооруженных Сил РФ может находиться исключительно в федеральной собственности).

Имущество, находящееся в государственной собственности, *закрывается за государственными предприятиями и учреждениями* во вла-

<sup>1</sup> 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. 625.

сти, пользование и распоряжение. При этом государственные предприятия и учреждения приобретают на переданную им государственную собственность право хозяйственного ведения или право оперативного управления и самостоятельно используют переданное им имущество в рамках предоставленных им вещных прав. Имущество, поступившее в государственную собственность и не закрепленное за государственными предприятиями и учреждениями, *составляет государственную казну* РФ либо казну субъекта РФ.

*Специфика государственной собственности, таким образом, состоит в следующем:*

- в собственности государства может находиться любое имущество, в том числе и изъятое из оборота;
- некоторые способы возникновения права собственности присущи только государственной собственности (например, взимание налогов);
- только государству предоставлено право осуществлять принудительное изъятие имущества у других собственников;
- государство само устанавливает правила использования имущества.

Согласно п. 1 ст. 215 ГК РФ **муниципальной собственностью** является имущество, принадлежащее на праве собственности городским и сельским поселениям, а также другим муниципальным образованиям. Правовая конструкция муниципальной собственности в некотором роде копирует государственную собственность, хотя и не тождественна ей.

В соответствии с п. 2 ст. 125 ГК РФ от имени муниципальных образований *права собственника осуществляют органы местного самоуправления*, рамки, компетенции которых устанавливаются нормативными актами, определяющими статус этих органов.

*К муниципальной собственности относятся значительно меньше объектов, чем к государственной собственности.* Они включают в себя в основном жилой фонд, объекты инженерной инфраструктуры, производственного назначения, а также учреждения образования, здравоохранения и культуры.

Имущество, находящееся в муниципальной собственности, *закрывается за муниципальными предприятиями и учреждениями*, которые осуществляют владение, пользование и распоряжение имуществом в рамках переданных им вещных прав. Средства местного бюджета и иное муниципальное имущество, не закрепленное за муниципальными

предприятиями и учреждениями, составляют *муниципальную казну* соответствующего муниципального образования.

### 3.4.2. Порядок приобретения и прекращения права собственности

Основаниями приобретения или прекращения права собственности называются *юридические факты, с которыми закон связывает возникновение или прекращение права собственности*.

Основания приобретения права собственности представлены в табл. 3.1.

Таблица 3.1. Основания приобретения права собственности

Основания	Первоначальные/ производные
<i>Общие (общезащитные)</i> Изготовление вещи для себя (ст. 218 ГК РФ), в том числе переработка материалов, в случае, когда стоимость переработки существенно превышает стоимость самих материалов (ст. 220 ГК РФ)	Первоначальное
Приобретение права собственности на результаты хозяйственного использования имущества (плоды, продукцию, доходы) (ст. 136 ГК РФ)	Первоначальное
Приобретение права собственности на общедоступные для сбора вещи (ст. 221 ГК РФ), бесхозяйные вещи (ст. 225 ГК РФ), вещи, от которых собственник отказался (ст. 226 ГК РФ), находка вещи (ст. 227 ГК РФ), клад (ст. 233 ГК РФ)	Первоначальное
Приобретение права собственности в силу приобретательской давности (ст. 234 ГК РФ), когда гражданин или юридическое лицо, не являющиеся собственниками имущества, но добросовестно, открыто и непрерывно владеющие им как собственным в течение 15 лет (для недвижимого имущества) или 5 лет (для иного имущества), приобретают на него право собственности	Первоначальное
Договоры купли-продажи, поставки, мены, дарения, подряда, учредительный договор о создании юридического лица, иные сделки об отчуждении имущества	Производное
Правопреемство в результате реорганизации юридического лица (ст. 57–58 ГК РФ)	Производное
Наследование (часть третья ГК РФ)	Производное
<i>Специфические</i> Конфискация (ст. 243 ГК РФ)	Производное
Реквизиция (ст. 242 ГК РФ)	Производное
Национализация	Производное
Взимание налогов	Производное

Они подразделяются на *общие (общезащитные)*, которые присущи всем собственникам, и *специфические*, характерные только для государственной (муниципальной) собственности. В зависимости от того, основано ли возникающее право собственности на праве собственности предыдущего собственника, разграничиваются также *первоначальные и производные способы* возникновения права собственности. К первоначальному способам относятся случаи, когда право собственности возникает впервые либо самостоятельно, независимо от прав на это имущество других собственников. Производными являются способы, при которых право собственности у приобретателя основывается на праве собственности предыдущего собственника. При этом существуют и такие способы возникновения права собственности, которые в одних случаях выступают как первоначальные, а в других — как производные (например, приобретение права собственности на доходы, продукцию, плоды).

Важное правовое значение имеет **определение момента возникновения права собственности** у приобретателя, поскольку именно с данного момента новый собственник по общему правилу имеет право извлекать блага из этого имущества и нести бремя его содержания.

В соответствии со ст. 223 ГК РФ право собственности у приобретателя вещи по договору возникает с *момента ее передачи*, если иное не предусмотрено законом или договором.

В тех случаях, когда закон предусматривает обязательную государственную регистрацию прав на имущество, право собственности возникает у приобретателя с *момента такой регистрации* (п. 2 ст. 223 ГК РФ) независимо от фактической передачи вещи. В основном эти нормы распространяются на совершение сделок с недвижимостью. При этом следует отличать регистрацию прав на имущество от регистрации самого имущества. Например, в соответствии с Федеральным законом от 13 декабря 1996 г. № 150-ФЗ (ред. от 6 декабря 2011 г.) «Об оружии» лицо в течение определенного времени после приобретения оружия обязано зарегистрировать его в органах внутренних дел. Однако собственником оружия становится с момента его получения, а не с момента регистрации. Собственником же недвижимого имущества (например, квартиры) покупатель становится лишь с момента регистрации договора купли-продажи жилья в установленном законом порядке (регистрации права), а не с момента фактического перехода имущества.

**Основания прекращения права собственности** перечисляются в п. 1 ст. 235 ГК РФ и включают в себя: отчуждение у собственника

имущества другим лицом на основании договоров купли-продажи, поставки, мены и иных договоров; отказ собственника от права собственности на принадлежащее ему имущество; гибель или уничтожение имущества, в том числе его потребление; прекращение существования собственника имущества (смерть гражданина, ликвидация или реорганизация юридического лица); принудительное изъятие (выкуп) имущества у собственника.

При этом согласно п. 2 ст. 235 ГК РФ *принудительное изъятие имущества у собственника допускается только в таких случаях, как: обращение взыскания на имущество по обязательствам; отчуждение имущества, которое в силу закона не может принадлежать данному лицу; отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка; выкуп бесхозяйственно содержимых культурных ценностей; выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними; реквизиция; конфискация; национализация и в иных случаях, предусмотренных законом.*

### 3.4.3. Особенности ограниченных вещных прав

Имущество может принадлежать лицу не только на праве собственности (то есть абсолютном вещном праве), но и на основании ограниченных вещных прав. Лицо, имеющее ограниченное вещное право на имущество, использует его *в соответствии не только с законом, но и с указаниями собственника, ограничено, так как имущество, составляющее права собственности, ограничено, так как имущество, составляющее объект такого вещного права, принадлежит на праве собственности другому лицу.*

**Особенности ограниченных вещных прав** заключаются в следующем:

- предоставляют законную возможность лицу владеть, пользоваться и распоряжаться чужим имуществом;
- носят производный и зависимый по отношению к праву собственности характер;
- их содержание ограничено по сравнению с правом собственности;
- защищаются теми же средствами и способами, что и право собственности, в том числе и против самого собственника;
- переход права собственности на имущество к другому лицу не является основанием для прекращения иных вещных прав на это имущество.

Согласно п. 1 ст. 216 ГК РФ к числу **важнейших ограниченных вещных прав** относятся:

- право хозяйственного ведения имуществом (ст. 294 ГК РФ);
- право оперативного управления имуществом (ст. 296 ГК РФ);
- право пожизненного наследуемого владения земельным участком (ст. 265 ГК РФ);
- право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком (ст. 268 ГК РФ);
- сервитуты (ст. 274, 277 ГК РФ)<sup>1</sup>.

Приведенный в ст. 216 ГК РФ перечень ограниченных вещных прав не является исчерпывающим. Среди названных в нем вещных прав отсутствуют так называемые *приватные вещи права*, служащие обеспечением к правам кредитора в обязательственном правоотношении<sup>2</sup>. Речь прежде всего идет об ипотеке.

**Право хозяйственного ведения**, согласно ст. 294 ГК РФ, — это *принадлежащее государственному и муниципальным унитарным предприятиям, а также профсоюзным организациям и их объединениям право владения, пользования и распоряжения государственным (муниципальным) имуществом в пределах, определяемых ГК РФ*. Закрепленные государственного или муниципального имущества на праве хозяйственного ведения за юридическими лицами призвано обеспечить его эффективное введение в хозяйственный оборот.

Государство (муниципальное образование) как собственник имущества, находящегося в хозяйственном ведении государственных (муниципальных) унитарных предприятий, имеет следующие права: решает вопросы создания предприятия, определяет предмет и цели его деятельности, принимает решение о его реорганизации и ликвидации, осуществляет контроль за использованием по назначению и сохранению принадлежащего предприятию имущества, получает часть прибыли от хозяйственной деятельности предприятия.

Права государственных (муниципальных) унитарных предприятий по распоряжению недвижимым имуществом, закрепленным за ним на

<sup>1</sup> Подробнее об ограниченных правах на землю см.: Емелькина И. А. Система ограниченных вещных прав на земельные участки: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / И. А. Емелькина. — М.: МГУ им. Ломоносова, 2010. — 62 с.

<sup>2</sup> Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, частям первой, второй, третьей / Под ред. Т. Е. Абовой, М. М. Богуславского, А. Ю. Кабалкина, А. Г. Лисицына-Светланова. — М.: Юрайт-издат, 2008. — С. 228.

праве хозяйственного ведения, ограничены. Согласно п. 2 ст. 295 ГК РФ унитарное предприятие не вправе продавать принадлежащее ему на праве хозяйственного ведения недвижимое имущество, сдавать его в аренду, отдавать в залог, вносить в качестве вклада в уставный капитал хозяйственных обществ и товариществ или иным способом распоряжаться этим имуществом без согласия собственника. *Остальным имуществом, принадлежащим предприятию, оно распоряжается самостоятельно*, за исключением случаев, установленных законом или иными правовыми актами.

**Право оперативного управления** имуществом, согласно ст. 296 ГК РФ, принадлежит казенным предприятиям и учреждениям. Основы правового режима имущества, передаваемого казенным предприятиям на праве оперативного управления, установлены ГК РФ, а также постановлением Правительства РФ «Об утверждении Типового устава казенного завода (казенной фабрики, казенного хозяйства), созданного на базе ликвидированного федерального государственного предприятия» и «О порядке планирования и финансирования деятельности казенных заводов (казенных фабрик, казенных хозяйств)».

Права казенных предприятий и учреждений ограничены законодательством еще в большей степени, чем права унитарных предприятий. Так, в силу ст. 297 ГК РФ казенное предприятие вправе распоряжаться имуществом, как движимым, так и недвижимым, лишь с согласия собственника. Самостоятельно предприятие вправе реализовать только производимую им готовую продукцию, если иное не установлено законом или иными правовыми актами. Учреждение в соответствии со ст. 298 ГК РФ также не вправе отчуждать или иным способом распоряжаться закрепленным за ним имуществом, а также имуществом, приобретенным за счет средств, выделенных ему по смете.

Собственником определен и порядок использования прибыли казенного предприятия. За счет прибыли от реализации продукции (работ, услуг), произведенной в соответствии с планом-казакзом и в результате разрешенной ему самостоятельной хозяйственной деятельности, создаются фонды предприятия. Свободный остаток прибыли подлежит изъятию в доход федерального бюджета.

Собственник имущества, закрепленного за казенным предприятием или учреждением, вправе изъять излишнее, неиспользуемое либо используемое не по назначению имущество и распорядиться им по своему усмотрению. Важной особенностью правового положения

казенных предприятий является предусмотренная ГК РФ обязанность РФ как собственника нести субсидиарную ответственность по обязательствам предприятия в случае недостаточности его имущества.

**Право пожизненного наследуемого владения и право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком** регулируются в настоящее время Земельным кодексом РФ от 25 октября 2001 г. № 136-ФЗ (ред. от 12 декабря 2011 г.) (ЗК РФ), а также гл. 17 ГК РФ.

*Право пожизненного наследуемого владения земельным участком*, находящимся в государственной или муниципальной собственности, приобретает граждан на основаниях и в порядке, предусмотренных земельным законодательством. После введения в действие ЗК РФ (с 1 марта 2002 г.) предоставление гражданам земельных участков на праве пожизненного наследуемого владения не допускается. Гражданин, обладающий правом пожизненного наследуемого владения, согласно ст. 266 и 267 ГК РФ, вправе владеть и пользоваться земельным участком; передавать права владения и пользования по наследству; возводить на земельном участке здания, сооружения, создавать другое недвижимое имущество, приобретаая на него право собственности, если из условий пользования земельным участком, установленных законом, не вытекает иное; передавать земельный участок другим лицам в аренду или в безвозмездное срочное пользование. В соответствии с п. 3 ст. 21 ЗК РФ гражданин, имеющий земельный участок в пожизненном наследуемом владении, вправе приобрести его в собственность.

*Право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком*, находящимся в государственной или муниципальной собственности, предоставляется государственным и муниципальным учреждениям, федеральным казенным предприятиям, а также органам государственной власти и органам местного самоуправления на основании решения уполномоченного государственного или муниципального органа власти. Право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком, согласно ст. 271 ГК РФ, приобретает также собственник здания, сооружения и иного недвижимого имущества, находящегося на земельном участке, принадлежащем другому лицу. При этом в соответствии с п. 2 ст. 20 ЗК РФ гражданам земельные участки в постоянное (бессрочное) пользование не предоставляются. Возникшее до введения в действие ЗК РФ у граждан право постоянного (бессрочного) пользования земельными участками сохраняется.



Право постоянного (бессрочного) пользования земельным участком представляет его обладателю более узкий набор правомочий, чем право пожизненного наследуемого владения. В соответствии со ст. 269 ГК РФ лицо, которому земельный участок предоставлен в постоянное (бессрочное) пользование, вправе: осуществлять владение и пользование этим участком в пределах, установленных законом и актом о предоставлении участка в пользование; самостоятельно использовать земельный участок в целях, для которых он предоставлен; возводить в целях использования участка здания, сооружения и другое недвижимое имущество, приобретая на него право собственности; передавать земельный участок в аренду или безвозмездное срочное пользование с согласия собственника участка. Граждане, обладающие земельными участками на праве постоянного (бессрочного) пользования, имеют право приобретать их в собственность.

**Сервитуты** как вид вещного права *предоставляют их правообладателям возможность ограниченного вещного пользования чужим недвижимым имуществом*. Установление сервитута допускается лишь тогда, когда *удовлетворение законных потребностей лица не может быть достигнуто иначе, как путем использования чужого имущества помимо воли его собственника*.

В цивилистической доктрине сервитуты традиционно делят на вещные и личные<sup>1</sup>. *Вещные* (или *предельные* — от лат. *servitutes praedictum*) *сервитуты* устанавливаются в отношении одного объекта недвижимого имущества с целью обеспечения пользования другим объектом недвижимого имущества. Примером вещного сервитута может служить земельный сервитут (ст. 274 ГК РФ, п. 1 ст. 23 ЗК РФ), когда собственник недвижимого имущества (земельного участка, другой недвижимости) требует от собственника соседнего земельного участка, а в необходимых случаях и собственника другого земельного участка, предоставления ему права ограниченного пользования этим участком (например, для обеспечения прохода и проезда через соседний земельный участок, прокладки и эксплуатации линий электропередачи, связи и трубопроводов, обеспечения водоснабжения и т. д.). *Личные* (или *персональные* — от лат. *servitutes personatum*) *сервитуты* предоставляются с целью обеспечения пользования недвижимым имуществом конкретным лицом. К личным сервитутам относятся права пользования жилым помещением чле-

<sup>1</sup> 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. 767.

нами семьи собственника, отказополучателем и получателем ренты (ст. 292 ГК РФ, ст. 31, 33–34 ЖК РФ).

Для установления сервитута лицо, его требующее, и собственник участка *заключают соглашение, подлежащее регистрации* в порядке, установленном для регистрации прав на недвижимое имущество. Собственник участка, обремененного сервитутом, вправе, если иное не предусмотрено законом, требовать от лиц, в интересах которых установлен сервитут, соразмерную плату за пользование участком. При этом в случае недостижения соглашения об установлении или условиях сервитута спор разрешается в судебном порядке. Обременение земельного участка сервитутом не лишает собственника участка прав владения, пользования и распоряжения этим участком.

#### 3.4.4. Защита права собственности и других вещных прав

**Гражданско-правовая защита права собственности и других вещных прав** означает *совокупность предусмотренных гражданским законодательством средств, применяемых в связи с совершением противоправных нарушений интересов и направленных на восстановление или защиту имущественных интересов их обладателей*.

Система гражданско-правовых средств защиты права собственности включает в себя вещно-правовые средства защиты, обязательственно-правовые средства защиты, иные гражданско-правовые средства защиты, а также средства защиты интересов собственников при прекращении права собственности по предусмотренным в законе основаниям.

**Вещно-правовые средства защиты** применяются в случаях, когда непосредственно нарушается право собственности (например, при незаконном изъятии у собственника имущества), как средство абсолютной защиты прав собственника. Гражданское законодательство предусматривает следующие вещно-правовые средства защиты права собственности:

- истребование имущества из чужого незаконного владения (ст. 301–302 ГК РФ);
- требование устранения всяких нарушений права собственника, не связанных с лишением его владения (ст. 304 ГК РФ);
- иск о признании права собственности (ст. 12 ГК РФ).

Истребование имущества из чужого незаконного владения — **виндикационный иск** (от лат. *vim dicere* — «объявлять о применении силы») —

представляет собой *иск собственника, не владеющего вещью, к лицу, владеющему ею, но не являющемуся собственником данной вещи*. Объектом виндикационного иска, как правило, являются движимые вещи, находящиеся во владении другого лица. Применение виндикационного иска возможно, когда истребуется индивидуально-определенная вещь, сохранившаяся в натуре, и ее собственник в состоянии доказать свое право на истребуемую вещь или основание владения ею. Для решения вопроса о возвращении имущества собственнику суд определяет: каким образом данная вещь была из владения собственника (по его воле или помимо его воли), возмездно или безвозмездно была получена вещь ее приобретателем и как действовал приобретатель вещи (добросовестно или недобросовестно).

*Требования собственника об устранении всяких нарушений его права, не связанных с лишением владения*, обозначаются в правоведении термином «*негаторный иск*» (от лат. *actio negatoria* — «отрицающий иск»). Согласно ст. 304 ГК РФ собственник может требовать устранения всяких нарушений его права, даже если бы эти нарушения и не были соединены с лишением его владения. Примером таких нарушений прав собственника является возведение строения или сооружения на соседнем участке, препятствующих проходу и проезду собственника на свой участок.

Разновидностью негаторного иска являются *прогибиторный иск* (иск о запрете создавать препятствия к владению и пользованию на будущее), который заключается в возможности предъявления двух требований: 1) требования о запрещении правомерных действий со стороны нарушителя на будущее время в случае наличия реальной угрозы совершения нарушения в будущем; 2) требования о запрете совершения повторного аналогичного нарушения. Применимость последнего требования не может быть выведена из положений действующего законодательства, в связи с чем стоит согласиться с мнением Т. П. Подшивалова о законодательном закреплении права собственника требовать возложения на нарушителя обязанности не совершать аналогичных действий в будущем, если есть основания ожидать повторных нарушений<sup>1</sup>.

К вещно-правовым средствам защиты права собственности относятся также *иск о признании права собственности*, то есть *внедоговорное требование собственника имущества о констатации перед третьими*

*лицами факта принадлежности истцу права собственности на спорное имущество, не соединенное с конкретными требованиями о возврате имущества или устранении иных препятствий, не связанных с лишением владения*. Данные иски предъявляются в случаях, когда право собственности на имущество оспаривается сторонами и его принадлежность не может быть однозначно установлена.

**Обязательно-правовые средства защиты** охраняют право собственности не напрямую, а опосредованно, через нормы обязательственного права. К обязательно-правовым способам защиты права собственности относятся *иски о возмещении собственнику причиненного вреда, иски о возврате неосновательно приобретенного или сбереженного имущества, иски о возврате переданного по договору имущества и т. д.*

**Иные гражданско-правовые средства защиты** составляют гражданско-правовые средства защиты, вытекающие из различных институтов гражданского права, не относящихся ни к вещному, ни к обязательственному праву. К числу этих средств относятся следующие: *восстановление имущества прав гражданина, объявленного умершим, при его последующей явке; возвращение в первоначальное положение имущества состояния участия участников недействительных сделок и др.*

**Гражданско-правовые средства защиты интересов собственников при прекращении права собственности по предусмотренным в законе основаниям** представлены требованиями, предъявляемыми собственниками к государственным органам при ущемлении последними имущественных интересов собственников. В соответствии со ст. 13 ГК РФ собственник вправе предъявить в суд *иск о признании недействительным ненормативного акта государственного органа или органа местного самоуправления, а в случаях, специально предусмотренных законом, также и нормативного акта, не соответствующего закону или иным правовым актам и нарушающих гражданские права и охраняемые законом интересы собственника*. Собственник имеет также право на *возмещение убытков, причиненных ему в результате незаконных действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления и их должностных лиц*, в том числе в случае издания не соответствующего закону или иному правовому акту акта государственного органа или органа местного самоуправления. Причиненные собственнику убытки подлежат возмещению Российской Федерацией, субъектом РФ или муниципальным образованием в полном объеме.

<sup>1</sup> Подшивалов Т. П. Негаторный иск: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Т. П. Подшивалов. — Саратов: СарГАП, 2011. — С. 8.

## 3.5. Обязательства и договоры в гражданском праве

### 3.5.1. Понятие, содержание и основания возникновения обязательств

Понятие обязательства содержится в п. 1 ст. 307 ГК РФ. В силу *обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. п.) либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности*. Обязательства, таким образом, регулируют процесс перемещения материальных благ от одного лица к другому.

В отношениях обязательства участвуют две стороны: управомоченная (кредитор) и обязанная (должник). Принадлежащее управомоченной в обязательстве стороне субъективное право именуется правом требования, а лежащая на обязанной стороне обязанность — долгом. *Право требования кредитора и долг должника составляют содержание обязательственного правоотношения*. Объектом обязательства выступают действия должника (например, действия подрядчика при выполнении подрядных работ и передаче их заказчику образуют объект обязательства подряда).

Обязательства возникают на основе определенных юридических фактов, называемых **основаниями возникновения обязательств**. К их числу относятся:

- договор (п. 2 ст. 307 ГК РФ);
- односторонние сделки (прощение долга, публичное обещание награды и др.);
- административные акты;
- сложный юридический состав, включающий в себя административный акт и заключенный на его основе договор (в отличие от предыдущего основания, для возникновения и существования обязательств в этом случае требуется наличие обоих юридических фактов — и административного акта, и договора);
- причинение вреда (деликт) и другие неправомерные действия;
- иные действия граждан и юридических лиц (например, согласно ст. 984 ГК РФ, если лицо, действовавшее без соответствующих полномочий, предотвратило реальную угрозу ущерба имуществу

других лиц в условиях, исключающих возможность предупредить их о такой угрозе, оно вправе потребовать от этих лиц возмещения убытков, понесенных в связи с предотвращением ущерба);

- события (например, наступление такого страхового случая, как наводнение, влечет за собой обязанность страховщика выплатить страховое возмещение застрахованному лицу и право последнего требовать от страховщика выплаты ему этого возмещения).

### 3.5.2. Исполнение гражданско-правовых обязательств

Исполнение обязательств основывается на *принципе надлежащего исполнения обязательств*, закрепленном в ст. 309 ГК РФ. Его суть состоит в том, что обязательства должны исполняться в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований — в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

**Субъектами исполнения обязательства**, по общему правилу, являются *должник и кредитор*. Однако в ряде случаев для должника бывает необходимо *привлечь к исполнению обязательства третье лицо*. Например, оптовой организацией, заключившей договор на поставку товара в розничную сеть, выгодно поставлять товар не со своего склада, а со склада производителя, с которым розничная сеть в договорных отношениях не состоит. Кредитор (розничное предприятие) в этом случае вправе отказаться от исполнения обязательства, предложением третьим лицом (предприятием-производителем), за исключением случаев, когда из нормативных актов, условий или существа обязательства не вытекает обязанность должника (оптовой организации) исполнить обязательство лично.

Для обязательств в сфере предпринимательства предусмотрен также *солидарный порядок исполнения*, который в большей степени гарантирует интересы должников и кредиторов, нежели исполнение обязательства в долях. При солидарном порядке исполнения обязательства кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, причём как полностью, так и в части долга. При исполнении солидарной обязанности полностью одним из должников у последнего появляется право регрессивного требования к остальным должникам в равных долях за вычетом того, что падает на его долю.

**Время исполнения обязательства** обычно определяется путем указания дня либо периода времени (например, в течение месяца), когда обязательство должно быть исполнено. Если обязательством не предусматривается срок его исполнения, оно должно быть исполнено в разумный срок. Не исполненное в разумный срок обязательство, а также обязательство, срок исполнения которого определен моментом его возникновения, должно быть исполнено в семидневный срок со дня предъявления кредитором соответствующего требования.

**Порядок исполнения обязательств** регламентируется ст. 314, 317, 319 и 328 ГК РФ. Кредитор, согласно ст. 311 ГК РФ, вправе не принимать *исполнения обязательства по частям*, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами, условиями обязательства либо не вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства.

Свой особенностью имеет *порядок исполнения денежных обязательств*. Так, в соответствии со ст. 317 ГК РФ денежные обязательства должны быть выражены в рублях. Использование иностранной валюты возможно лишь в случаях, в порядке и на условиях, определенных законом. Стороны могут также предусмотреть в денежном обязательстве, что оно подлежит оплате в рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах.

**Очередность погашения требований по денежному обязательству** (ст. 319 ГК РФ) предусматривает, что если сумма произведенного платежа недостаточна для исполнения обязательства полностью, то в первую очередь погашаются издержки кредитора по получению исполнения (например, оплата телефонных, телеграфных обращений к кредитору), во вторую очередь погашаются проценты и лишь затем — основная сумма долга. При этом стороны своим соглашением вправе установить иную очередность.

Статья 328 ГК РФ закрепила норму о порядке *встречного исполнения обязательства*, то есть такого исполнения обязательства одной из сторон, которое в соответствии с договором обусловлено исполнением своих обязательств другой стороной (например, поставка оптовой организацией товара на розничное предприятие осуществляется в недельный срок со дня производства предоплаты). При этом, если обязанная сторона не представляет обусловленного исполнения либо становится очевидным, что такое исполнение не будет произведено в установленный срок, сторона, на которой лежит встречное исполнение, вправе приостановить исполнение своего обя-

зательства либо отказаться от его исполнения и потребовать возмещения убытков.

В ряде случаев возникает необходимость в **обеспечении исполнения обязательств**, то есть в применении мер, стимулирующих должника к надлежащему исполнению обязательства и гарантирующих права кредитора на случай неисполнения должником своего обязательства. В гл. 23 ГК РФ называются шесть таких способов: неустойка, залог, удержание, поручительство, банковская гарантия и задаток. При этом предусмотренный ГК РФ перечень не является исчерпывающим; закон или договором могут быть предусмотрены и иные способы обеспечения исполнения обязательств.

- **Неустойка** (либо штраф, пеня), согласно ст. 330 ГК РФ, — это *определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения им обязательства*. Неустойка может устанавливаться законом (*законная неустойка*) либо договором (*договорная неустойка*). При этом кредитор вправе требовать уплаты неустойки, определенной законом, независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон. Размер неустойки устанавливается в виде твердой суммы (такую неустойку именуют *штрафом*) либо в виде процента от суммы неисполненного обязательства (*собственно неустойка*). Разнообразием неустойки при просрочке денежного обязательства является *пеня*.

Закон различает такие виды неустоек, как:

- ♦ *зачетная*, засчитываемая в счет погашения убытков от неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства (такая неустойка предполагается по общему правилу, установленному ст. 394 ГК РФ);
- ♦ *штрафная*, подлежащая взысканию сверх возмещения убытков;
- ♦ *альтернативная*, предоставляющая кредитору возможность выбора между взысканием убытков и взысканием неустойки;
- ♦ *исключительная*, исключающая возможность взыскания с виновной стороны убытков (характерна для договоров перевозки).

- **Залог**, в силу которого кредитор (*залогодержатель*) имеет право в случае неисполнения должником (*залогодателем*) обеспеченного

залогом обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами, за изъятиями, установленными законом (ст. 334 ГК РФ). Залог земельных участков, предприятий, зданий, сооружений, квартир и другого недвижимого имущества, называется ипотекой и регулируется отдельным законом. В зависимости от того, в чем владении остается заложенная вещь, различают *твердый залог* (когда заложенная вещь остается у залогодателя) и *заклад* (когда заложенная вещь передается залогодержателю). Недвижимость и товары в обороте могут находиться только в твердом залоге. В случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения должником обеспеченного залогом обязательства у залогодержателя возникает право на обращение взыскания на заложенное имущество. Реализация заложенного имущества производится путем его продажи с публичных торгов лицу, предложившему наивысшую цену.

- **Удержание** как мера обеспечения исполнения обязательства *стоит в праве кредитора, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено*. Удовлетворение требований кредитора за счет удерживаемого имущества производится в порядке, предусмотренном для требований, обеспеченных залогом.
- **Поручительство** в соответствии со ст. 361 ГК РФ *состоит в даче поручителем по договору поручительства обязательства перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части*. При неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обеспеченного поручительством обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя. К поручителю, исполнившему обязательства, переходят права кредитора по этому обязательству и права, принадлежавшие кредитору как залогодержателю. Поручитель также вправе требовать от должника уплаты процентов на сумму, выплаченную кредитору, и возмещения иных убытков, понесенных в связи с ответственностью за должника.

- **Банковская гарантия**, согласно ст. 368 ГК РФ, *состоит в даче банком, иным кредитным учреждением или страховой организацией (гарантом) по просьбе другого лица (принципала) письменного обязательства уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате*. Банковскую гарантию отличают следующие особенности:

- ♦ в отличие от иных способов обеспечения исполнения обязательств, действительность банковской гарантии не зависит от действительности основного обязательства, в обеспечение которого она выдана;
- ♦ банковскую гарантию нельзя отозвать, за исключением случаев, когда в ней предусмотрено иное;
- ♦ в роли гарантов могут выступать только определенные коммерческие организации — банки, иные кредитные учреждения, страховые организации;
- ♦ банковская гарантия предоставляется за вознаграждение, то есть является возмездной сделкой;
- ♦ регрессные требования у гаранта к принципалу возникают лишь на основе соглашения между ними.

- **Задатком**, согласно ст. 380 ГК РФ, *признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения*. Задаток подлежит возврату при прекращении обязательства до начала его исполнения по соглашению сторон либо вследствие невозможности его исполнения. Если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, то задаток остается у другой стороны; если ответственна сторона, получившая задаток, — он возвращается другой стороне в двойном размере.

В заключение вопроса об обеспечении исполнения обязательств отметим, что обязательство, возникающее в связи с обеспечением исполнения, является отдельным обязательством, существующим наряду с основным, для обеспечения которого оно и возникло. Недействительность соглашения об обеспечении исполнения обязательства не влияет на действительность основного обязательства. По общему правилу, *обязательство, обеспечивающее исполнение, является дополнительным*,

аксессуарным по отношению к основному обязательству. Данное положение закреплено в правиле п. 3 ст. 329 ГК РФ, устанавливающим, что *недействительность основного обязательства влечет недействительность обеспечивающего его обязательства*. Исключение из этого правила — банковская гарантия; она является основным, а не аксессуарным обязательством.

**Ответственность за нарушение обязательств** как вид гражданско-правовой ответственности представляет собой санкцию за нарушение обязательства. Основной формой ответственности за нарушение обязательств является возмещение убытков. В соответствии с п. 1 ст. 393 ГК РФ должник обязан *возместить кредитору убытки*, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства.

В соответствии с п. 2 ст. 15 ГК РФ под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (*реальный ущерб*), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (*упущенная выгода*).

В соответствии с п. 1 ст. 15 ГК РФ лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере (*ограниченная ответственность*). Так, в соответствии со ст. 547 ГК РФ сторона, нарушившая обязательство по договору энергоснабжения, возмещает только причиненный этим реальный ущерб.

Нарушение обязательств в сфере предпринимательства нередко влечет за собой не только возмещение должником причиненных убытков, но и *уплату неустойки*, установленной законом или договором. Взыскиваемая за сам факт нарушения обязательства неустойка является не только способом обеспечения исполнения обязательств, но и формой ответственности за нарушение договорных обязательств.

По общему правилу, ответственность за нарушение обязательств строится *на началах вины*. Однако в сфере предпринимательства ответственность за нарушение обязательств построена *на началах риска*, то есть предприниматель отвечает и за случайное (невиновное) неисполнение обязательства, если не докажет, что его исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы (форс-мажор), то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятель-

ствах. Должник-предприниматель несет также *ответственность за действия своих наемных работников*, которые повлекли неисполнение обязательств.

**Основаниями прекращения обязательств** являются такие *юридические факты, с наступлением которых закон связывает прекращение прав и обязанностей сторон обязательства*.

Обязательства в сфере предпринимательства прекращаются:

- *при их надлежащем исполнении*, то есть исполнении надлежащему лицу, в полном объеме, в определенный срок и в надлежащем месте;
- *по соглашению сторон* в случаях:
  - ♦ *отступного* (ст. 409 ГК РФ), когда обязательство прекращается предоставлением взамен исполнения должником кредитору определенной денежной суммы или какого-либо имущества;
  - ♦ *новации* (ст. 414 ГК РФ), когда происходит замена первоначального обязательства, существовавшего между сторонами, другим обязательством, с иным предметом или способом исполнения (при этом новация в отношении обязательств по возмещению вреда, причиненного жизни или здоровью, и по уплате алиментов не допускается);
  - *по заявлению одной стороны* в случаях:
    - ♦ *зачета* встречного однородного требования, срок исполнения которого уже наступил либо определен моментом востребования;
    - ♦ *прощения долга*, когда кредитор по своей воле освобождает должника от лежащих на нем обязанностей (прощение долга допускается, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора);
    - *по иным основаниям*, как то: совпадение должника и кредитора в одном лице (ст. 413 ГК РФ), ликвидация юридического лица (ст. 419 ГК РФ), невозможность исполнения обязательства, выванная обстоятельствами непреодолимой силы, а также невозможность исполнения обязательства вследствие издания акта государственного органа.

### 3.5.3. Договоры в гражданском и предпринимательском обороте

Согласно п. 1 ст. 420 ГК РФ договор — это *соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских*

*прав и обязанностей.* Договор является наиболее распространенным видом сделок и подчиняется общим для всех сделок правилам.

**Содержание договора** составляют условия, на которых было достигнуто соглашение сторон об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. По своему юридическому значению условия договора делятся на существенные, обычные и случайные.

- *Существенными* признаются условия, которые необходимы и достаточны для заключения договора. К их числу относятся условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные для договоров данного вида (например, условие о пункте назначения в договоре перевозки), а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Для заключения договора необходимо согласовать все его существенные условия.

- *Обычные условия* в отличие от существенных не нуждаются в согласовании сторон. Они предусмотрены в соответствующих нормативных актах и автоматически вступают в действие в момент заключения договора. Предполагается, что если стороны достигли соглашения заключить данный договор, то тем самым они согласились с условиями, которые содержатся в законодательстве об этом договоре. Например, при заключении договора имущества имущества найма автоматически вступает в действие условие, предусмотренное ст. 211 ГК РФ, в соответствии с которым риск случайной гибели или случайного повреждения имущества несет его собственник, то есть наймодаделец.

- *Случайными* называются такие условия, которые изменяют либо дополняют обычные условия. Они включаются в текст договора по усмотрению сторон. Так, в вышеприведенном примере стороны могут договориться о том, что риск случайной гибели или случайного повреждения имущества несет наймодаделец, а не наймодаделец. Отсутствие случайных условий, как и отсутствие обычных условий, не влияет на действительность договора.

В цивилистической науке гражданско-правовые **договоры классифицируются** по различным основаниям.

*В зависимости от юридической направленности* выделяют:

- *основной договор*, который непосредственно порождает права и обязанности у сторон, связанные с перемещением материаль-

ных благ, передачей имущества, выполнением работ, оказанием услуг и т. п.;

- *предварительный договор*, то есть соглашение, по которому стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором.

*В зависимости от того, кто может требовать исполнения по договору*, различают:

- *договор в пользу стороны договора*, по которому должник обязан произвести исполнение кредитору;
- *договор в пользу третьего лица* (ст. 430 ГК РФ), в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу (например, если арендатор заключил договор страхования арендованного имущества в пользу арендодателя, то право требования выплаты страхового возмещения при наступлении страхового случая принадлежит арендодателю).

*В зависимости от характера распределения прав и обязанностей между участниками* договоры делятся на:

- *односторонние договоры*, которые порождают у одной стороны только права, а у другой — только обязанности (например, по договору займа заемщик получает право требовать возврата долга и не несет каких-либо обязанностей перед заемщиком, а заемщик, наоборот, не приобретает никаких прав по договору и несет только обязанность по возврату долга);

- *взаимные договоры*, когда каждая из сторон приобретает права и одновременно несет обязанности по отношению к другой стороне (например, по договору купли-продажи продавец приобретает право требовать от покупателя уплаты денег за проданную вещь и одновременно обязан передать эту вещь покупателю, а покупатель, в свою очередь, приобретает право требовать передачи ему проданной вещи и одновременно обязан уплатить продавцу покупную цену).

*В зависимости от определяемого договором характера перемещения материальных благ* различают:

- *возмездный договор*, по которому имущество предоставляется одной стороне обуславливает встречное имущественное

представление другой стороны (например, договор купли-продажи); по общему правилу п. 3 ст. 423 ГК РФ договор всегда предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное;

- *безвозмездный договор*, когда имуществом предоставляется про- изводится только одной стороной без получения встречного имуще- ственного предоставления от другой стороны (например, до- говор дарения).

*По основаниям заключения договора* делится на:

- *свободные договоры*, заключение которых всецело зависит от усмо- трения сторон;
- *обязательные договоры*, заключение которых является обязатель- ным для одной или обеих сторон (например, в силу ст. 109 Основ гражданского законодательства РФ при создании юридического лица заключение договора банковского счета является обязатель- ным как для банковского учреждения, расположенного по месту регистрации юридического лица, так и для созданного юридиче- ского лица).

Среди обязательных договоров отдельно выделяются *публичные до- говоры* (ст. 426 ГК РФ), то есть договоры, заключенные коммерческой организацией и устанавливающие ее обязанности по продаже това- ров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организа- ция по характеру своей деятельности должна осуществлять в отноше- нии каждого, кто к ней обратится (например, розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энерго- снабжения, медицинское обслуживание и т. п.). К публичным догово- рам применяются правила, отличные от общих норм договорного пра- ва, а именно:

- коммерческая организация не вправе отказаться от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить по- требителю соответствующие товары или услуги либо выполнить работы;
- при несобоснованном уклонении организации от заключения пу- бличного договора другая сторона вправе по суду требовать за- ключения с ней этого договора в соответствии с положениями, применяемыми при заключении договора в обязательном порядке (п. 4 ст. 445 ГК РФ);

- коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, когда законом или иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных катего- рий потребителей;
- цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законом и иными правовыми акта- ми допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей;
- в случаях, предусмотренных законом, Правительство РФ может издавать правила, обязательные для сторон при заключении и ис- полнении публичных договоров (типовые договоры, положения и т. п.).

*В зависимости от способа заключения* выделяют:

- *взаимосогласованные договоры*, условия которых устанавливаются (согласовываются) всеми сторонами, участвующими в договоре;
- *договоры присоединения* (ст. 428 ГК РФ), условия которых уста- навливаются только одной из сторон, а другая сторона лишена возможности дополнить или изменить их и может заключить до- говор, только согласившись с этими условиями, присоединившись к ним (например, договоры перевозки, заключаемые железной дорогой, договоры бытового проката и т. д.).

Применительно к **договорам в сфере предпринимательства** Б. И. Пу- гинский предлагает выделять следующие их группы<sup>1</sup>:

- *реализационные договоры*, оформляющие отношения по возмезд- ной реализации товара для предпринимательских и хозяйствен- ных нужд (договоры оптовой купли-продажи, поставки товаров, контрактаи сельскохозяйственной продукции, поставки това- ров для государственных нужд, договор мены товаров, связанной с предпринимательской деятельностью, договор товарного кре- дита);
- *посреднические договоры* (ст. 428 ГК РФ), содержанием которых является совершение обязанным лицом действий по поводу товара

<sup>1</sup> Пугинский Б. И. Коммерческое право: Учебник / Б. И. Пугинский. — М.: Зерцало, 2007. — С. 119–120.



в интересах какого-либо участника хозяйственного оборота (договоры комиссии, в том числе внешнеторговой комиссии (консигнации), коммерческого поручения, агентирования);

- *договоры, содействующие торговле* (например, договоры на проведение маркетинговых исследований, создание рекламной про-дукции, распространение рекламы, предоставление коммерческой информации, коммерческой концессии, хранения товаров, страхования товаров и предпринимательских рисков, перевозки грузов, транспортной экспедиции и ряд других);
- *организационные договоры*, в частности договоры о взаимосвязанной деятельности по снабжению и сбыту товаров, договоры органов государственной власти о межрегиональных поставках товаров, договоры органов государственной власти и местного самоуправления с коммерческими организациями по вопросам производства и торговли и пр.

Законодатель различает следующие способы заключения гражданско-правового договора: в общем порядке, в обязательном порядке и на торгах.

**Общий порядок заключения договора** состоит в направлении одной стороной (именуемой *оферентом*) предложения о заключении договора (*оферты*) другой стороне (именуемой *акцептантом*), при этом акцептант вправе принять это предложение (произвести *акцепт*) либо отказать от него.

*Офертой признается* такое предложение заключить договор, которое соответствует условиям ст. 435 ГК РФ, а именно является достаточно определенным, выражает явное намерение лица заключить договор, содержит все его существенные условия и обращено к одному или нескольким конкретным лицам. При отсутствии указанных условий данное предложение рассматривается как *вызов на оферту*, то есть приглашение другим лицам делать оферту (например, коммерческие предложения, реклама).

*Акцептом признается* полное и безоговорочное согласие лица, которому адресована оферта, принять это предложение (п. 1 ст. 438 ГК РФ). При этом совершение акцептантом установленных для акцепта оферты действий (отгрузка товаров, предоставление услуг, уплата соответствующей суммы и т. п.) также считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, другими правовыми актами или не указано в самой оферте. Ответ о согласии акцептанта заключить договор на иных условиях, чем предложено в оферте, рассматривает-

ся как отказ от акцепта и в то же время как *новая оферта* (ст. 443 ГК РФ); стороны в этом случае меняются местами: акцептант становится оферентом со всеми вытекающими отсюда последствиями. Если акцептант вообще не отреагировал на предложенную ему оферту, то его молчание рассматривается как отказ от заключения договора.

Полученная адресатом *оферта не может быть отозвана* в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой она была сделана (ст. 436 ГК РФ). В течение этого срока оферент не может в одностороннем порядке снять оферту или заключить договор, указанный в оферте, с другим лицом. В свою очередь отзыв акцепта возможен только в том случае, если извещение об отзыве поступило к оференту ранее или по крайней мере одновременно с самим акцептом.

С момента получения оферентом акцепта от акцептанта договор считается заключенным. Договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом. Для заключения реальных договоров, помимо достижения соглашения сторон, необходима также физическая передача имущества.

**Заключение договора в обязательном порядке** регламентируется ст. 445 ГК РФ. Заинтересованная в заключении договора сторона, для которой его заключение не является обязательным, направляет другой стороне, для которой заключение договора обязательно, проект договора (оферту). Получившая такую оферту сторона, для которой заключение договора является обязательным, должна в течение 30 дней ее рассмотреть и направить другой стороне либо извещение об акцепте оферты, либо извещение об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий), либо извещение об отказе от акцепта. С момента получения оферентом извещения об акцепте договор считается заключенным. В остальных случаях сторона, для которой заключение договора не является обязательным, вправе в судебном порядке принудить обязанную сторону к заключению договора на условиях, изложенных в оферте.

**Заключение договора на торгах** предусмотрено ст. 447–449 ГК РФ. Сущность указанного способа состоит в том, что договор заключается организатором торгов с лицом, выигравшим торги. В качестве организатора торгов может выступать как собственник вещи или обладатель

имущественного права, так и специализированная организация (например, фонд имущества при продаже в частные руки (приватизации) государственного или муниципального имущества). Торги проводятся в форме аукциона, когда победителем признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, или конкурса, когда победителем будет признано лицо, которое по заключению конкурсной комиссии предложило лучшие условия.

**Изменение или расторжение договора**, по общему правилу, возможны только по соглашению сторон, если иное не установлено законом или договором. В тех случаях, когда возможность изменения или расторжения договора не предусмотрена законом или договором и сторонами не достигнуто по этому вопросу согласие, договор может быть изменен или расторгнут по требованию одной из сторон в судебном порядке: при существенном нарушении договора другой стороной; в связи с существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора; в иных случаях, предусмотренных законом или договором. В отличие от расторжения, изменение договора в связи с существенными изменениями обстоятельств допускается по решению суда только в исключительных случаях, когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных условиях.

### 3.6. Основы наследственного права

#### 3.6.1. Общие положения о наследовании в Российской Федерации

Наследственное право является подотраслью гражданского права, регулирующей переход имущественных прав и обязанностей от умершего человека к его преемникам, то есть наследственное правопреемство. Нормы наследственного права в России сосредоточены в разд. V части третьей ГК РФ.

Ключевыми понятиями наследственного права являются:

- **наследник**, то есть лицо, к которому переходит имущество наследодателя в порядке наследственного правопреемства;
- **наследственная масса**, то есть совокупность имущественных прав (актива наследства) и обязанностей (пассива наследства), переходящих от наследодателя к наследнику;

- **открытие наследства**, то есть возникновение наследственных правоотношений (согласно ст. 1113 ГК РФ наследство открывается со смертью гражданина либо объявлением его судом умершим).

При наследовании имущество умершего (наследство) переходит к другим лицам в порядке универсального правопреемства, то есть в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент, если из правил ГК РФ не следует иное.

**Основания наследования** определены в ст. 1111 ГК РФ. К ним относятся наследование по завещанию и по закону. При этом наследование по закону имеет место, когда и поскольку оно не изменено завещанием.

**Круг лиц, призываемых к наследованию**, определен в ст. 1116 ГК РФ. К наследованию могут призываться граждане, находящиеся в живых в день открытия наследства, а также зачатые при жизни наследодателя и родившиеся после открытия наследства. К наследованию по завещанию также могут призываться указанные в нем юридические лица, существующие на день открытия наследства. Кроме того, к наследованию по завещанию могут призываться Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации, а к наследованию по закону — Российская Федерация в соответствии со ст. 1151 ГК РФ.

Статья 1117 ГК РФ содержит понятие **недостойных наследников**, которые не могут наследовать ни по закону, ни по завещанию, так как своими умышленными противоправными действиями, направленными против наследодателя, кого-либо из его наследников или против осуществления последней воли наследодателя, способствовали либо пытались способствовать призыванию их самих или других лиц к наследованию либо увеличению причитающейся им доли наследства. Однако граждане, которым после утраты ими права наследования наследодатель вновь завещал имущество, вправе наследовать это имущество. Не наследуют по закону родители после детей, в отношении которых они были в судебном порядке лишены родительских прав и не восстановлены в этих правах ко дню открытия наследства. Также по требованию заинтересованного лица суд отстраняет от наследования по закону граждан, злостно уклонявшихся от выполнения лежавших на них в силу закона обязанностей по содержанию наследодателя.

### 3.6.2. Наследование по завещанию

Со времен Древнего Рима в гражданском праве закрепились *два основания наследования: закон и завещание*. Действующий ГК РФ ставит на первое место наследование по завещанию.

Завещатель может распорядиться своим имуществом или какой-либо его частью, составив *одно или несколько завещаний*. Он вправе завещать имущество любым лицам, любым образом определить доли наследников в наследстве, лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону, не указывая причин такого лишения, а также включить в завещание иные распоряжения, отменить или изменить совершенное завещание. *Свобода завещания ограничивается лишь правилами об обязательной доле в наследстве*.

Согласно ст. 1121 ГК РФ завещатель может совершить завещание в пользу одного или нескольких лиц, как входящих, так и не входящих в круг наследников по закону. При этом завещатель может указать в завещании другого наследника (*подназначить наследника*) на случай, если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону умрет, не успев принять наследство, либо не примет наследство по другим причинам или откажется от него, либо не будет иметь право наследовать.

**Форма и порядок совершения завещания регламентированы ст. 1124–1129 ГК РФ.**

Согласно ст. 1124 ГК РФ завещание должно быть *составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом*. Несоблюдение установленных правила влечет за собой недействительность завещания.

*Нотариально удостоверенное завещание* должно быть написано завещателем или с его слов нотариусом. Записанное нотариусом со слов завещателя завещание до его подписания должно быть полностью прочитано завещателем в присутствии нотариуса. Если завещатель не в состоянии лично прочесть завещание, его текст оглашается для него нотариусом, о чем на завещании делается соответствующая надпись. Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем, а если завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано другим гражданином в присутствии нотариуса.

*Завещание, приравненное к нотариально удостоверенному*, должно быть подписано завещателем в присутствии лица, удостоверяющего

завещание, и свидетеля, также подписывающего завещание. Такое завещание должно быть, как только для этого представится возможность, направлено лицом, удостоверившим завещание, нотариусу по месту жительства завещателя.

Статья 1126 ГК РФ допускает совершение *закрытого завещания*, когда завещатель не предоставляет другим лицам, в том числе нотариусу, возможности ознакомиться с его содержанием. Закрытое завещание должно быть собственноручно написано и подписано завещателем и вклеенном конверте передается завещателем нотариусу в присутствии двух свидетелей, которые ставят на конверте свои подписи. Конверт, подписанный свидетелями, запечатывается в их присутствии нотариусом в другой конверт, на котором нотариус делает надпись, содержащую сведения о завещателе, месте и дате принятия завещания, фамилии, имени, отчестве и месте жительства свидетелей. Принимаемая от завещателя конверт с закрытым завещанием, нотариус выдает завещателю документ, подтверждающий принятие закрытого завещания. По представлении свидетельства о смерти лица, совершившего закрытое завещание, нотариус не позднее чем через 15 дней вскрывает конверт с завещанием в присутствии не менее двух свидетелей и пожелавших при этом присутствовать наследников по закону. После вскрытия конверта текст содержащегося в нем завещания оглашается нотариусом, после чего нотариус составляет и вместе со свидетелями подписывает протокол, удостоверяющий вскрытие конверта с завещанием и содержащий полный текст завещания. Подлинник завещания хранится у нотариуса, а наследникам выдается нотариально удостоверенная копия протокола.

В виде исключения в случаях, предусмотренных ст. 1129 ГК РФ, допускается составление завещания *в простой письменной форме*, когда гражданин находится в положении, явно угрожающем его жизни, и в силу сложившихся чрезвычайных обстоятельств лишен возможности совершить нотариально удостоверенное завещание. В этих случаях он вправе в присутствии двух свидетелей собственноручно написать и подписать документ, являющийся завещанием. Такое завещание подлежит исполнению только при условии подтверждения судом по требованию заинтересованных лиц факта его совершения в чрезвычайных обстоятельствах. Если завещатель в течение месяца после прекращения этих обстоятельств не воспользуется возможностью совершить завещание в иной форме, предусмотренной ст. 1124–1128 ГК РФ, такое завещание утрачивает силу.

Завещатель вправе отменить или изменить составленное им завещание в любое время после его совершения, не указывая при этом причины его отмены или изменения. При этом не требуется чье-либо согласие, в том числе лиц, назначенных наследниками в отменяемом (изменяемом) завещании. *Последующее завещание отменяет прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит новому завещанию.* Завещание может быть отменено также посредством распоряжения о его отмене, которое должно быть совершено в той же форме, что и само завещание. Совершенное в чрезвычайных обстоятельствах завещание может отменять или изменять только такое же завещание.

В соответствии со ст. 1131 ГК РФ при нарушении положений ГК РФ, влекущих за собой недействительность завещания, оно может быть признано оспоримым или ничтожным. При этом не могут служить основанием недействительности завещания описки и другие незначительные нарушения порядка его составления, подписания или удостоверения, если судом установлено, что они не влияют на понимание волеизъявления завещателя. Завещание может быть признано судом недействительным по иску лица, права или законные интересы которого нарушены этим завещанием. Оспаривание завещания до открытия наследства не допускается.

*Исполнение завещания осуществляется наследниками по завещанию, за исключением случаев, когда его исполнителем завещания является деленной части осуществляется исполнителем завещания.*

В соответствии со ст. 1134 ГК РФ завещатель может поручить исполнение завещания указанному им в завещании гражданину — душеприказчику (исполнителем завещания) независимо от того, является ли этот гражданин наследником.

Согласие гражданина быть исполнителем завещания выражается им в его собственноручной надписи на самом завещании или в заявлении, приложенном к завещанию либо поданном нотариусу в течение месяца со дня открытия наследства. Полномочия исполнителя завещания удостоверяются свидетельством, выдаваемым нотариусом. Исполнитель завещания вправе от своего имени вести дела, связанные с исполнением завещания, в том числе в суде, других государственных органах и учреждениях. Он имеет право на возмещение за счет наследства сверх расходов, связанных с исполнением завещания, а также на получение сверх расходов вознаграждения, если это предусмотрено завещанием.

Статьями 1137 и 1138 ГК РФ регламентированы такие понятия наследственного права, как *завещательный отказ* и *завещательное возложение*.

**Завещательный отказ** заключается в праве завещателя в завещании возложить на одного или нескольких наследников исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности. Предметом завещательного отказа может быть передача отказополучателю в собственность, во владение или в пользование вещи, входящей в состав наследства, передача входящего в состав наследства имущества права, приобретение и передача отказополучателю иного имущества, выполнение для него определенной работы или оказание определенной услуги либо осуществление в его пользу периодических платежей. *Право на получение завещательного отказа действует в течение 3 лет со дня открытия наследства и не передается к другим лицам.* Наследник, на которого завещателем возложен завещательный отказ, должен исполнить его в пределах стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом приходящихся на него долгов завещателя и своей обязательной доли в наследстве.

**Завещательное возложение** состоит в праве завещателя в завещании возложить на одного или нескольких наследников обязанность совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общеполезной цели. Такая обязанность может быть возложена и на исполнителя завещания при условии выделения части наследства имуществу для исполнения завещательного возложения. Завещатель вправе также возложить на одного или нескольких наследников обязанность содержать принадлежащих ему домашних животных, осуществлять необходимый надзор и уход за ними.

Если вследствие обстоятельства, предусмотренных ГК РФ, доля наследства, причитающаяся наследнику, на которого была возложена обязанность исполнения завещательного отказа или завещательного возложения, переходит к другим наследникам, последние постольку, постольку из завещания или закона не следует иное, обязаны исполнить такой отказ или такое возложение.

### 3.6.3. Наследование по закону

Наследники по закону призываются к наследованию в порядке очередности, предусмотренной ст. 1142–1145 и 1148 ГК РФ. Наследники

каждой последующей очереди наследуют, если нет наследников предшествующих очередей. Наследники одной очереди наследуют в равных долях, за исключением наследников, наследующих по праву представления, то есть после наследников, умерших до открытия наследства или одновременно с наследодателем.

*Наследниками первой очереди* по закону являются дети, супруги и родители наследодателя. Внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления. Если нет наследников первой очереди, наследниками второй очереди по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка с обеих сторон. Дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы) наследуют по праву представления. Если нет наследников первой и второй очереди, то наследниками третьей очереди являются полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети). Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления.

Если нет наследников первой, второй и третьей очередей, право наследовать по закону получают родственники наследодателя третьей, четвертой и пятой степеней родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей.

В качестве наследников четвертой очереди к наследованию призываются прадедушки и прабабушки наследодателя; в качестве наследников пятой очереди — дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки); в качестве наследников шестой очереди — дети двоюродных внуков и внучек (двоюродные правнуки и правнучки), дети двоюродных братьев и сестер наследодателя (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети). Если нет наследников предшествующих очередей, к наследованию в качестве наследников седьмой очереди по закону призываются пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя.

Для отдельных категорий наследников установлена **обязательная доля в наследстве** (ст. 1149 ГК РФ). Несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, а также нетрудоспособные иждивенцы наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (обязательная доля).

**Наследование выморочного имущества**, то есть имущества, на которое отсутствуют наследники как по закону, так и по завещанию либо которое никто из наследников не имеет права наследовать, отстранен от наследования, по которому никто не принял наследства или от которого отказались, осуществляется Российской Федерацией.

### 3.6.4. Порядок приобретения наследства

Для приобретения наследства наследник должен **принять наследство** (исключение составляет только приобретение выморочного имущества). При этом принятие наследником части наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно ни заключалось и где бы оно ни находилось. Принятие наследства под условием или с оговорками не допускается. При этом принятое наследство признается принадлежащим наследнику со дня открытия наследства независимо от времени его фактического принятия или момента государственной регистрации права наследника на наследственное имущество, если такое право подлжет государственной регистрации.

Существуют следующие *способы принятия наследства*: путем подачи заявления, через представителя, фактическое принятие наследства.

Принятие наследства осуществляется *подачей по месту открытия наследства* нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу *заявления наследника о принятии наследства либо о выдаче свидетельства о праве на наследство*.

Возможно также принятие наследства *через представителя*.

Если наследник совершил действия, свидетельствующие о *фактическом принятии наследства* (например, вступил во владение или в управление наследственным имуществом, принял меры по его сохранению, защите, произвел за свой счет расходы на его содержание, оплатил долги наследодателя или получил от третьих лиц причитающиеся наследодателю денежные средства), то законом признается, что наследник принял имущество.

Наследство может быть принято *в течение 6 месяцев со дня его открытия*. Если право наследования возникает для других лиц вследствие отказа наследника от наследства или отстранения его от наследования, такие лица могут принять наследство *в течение 6 месяцев со дня возникновения у них права наследования*. Лица, для которых право

наследования возникает только вследствие неприятия наследства другим наследником, могут принять наследство *в течение 3 месяцев со дня окончания шестимесячного срока*.

Статьей 1156 ГК РФ предусмотрена возможность перехода прана на принятие наследства (так называемой наследственной трансмиссии): если наследник, призванный к наследованию по завещанию или по закону, умер после открытия наследства, не успев его принять, право на принятие причитающегося ему наследства переходит к его наследникам по закону или по завещанию. При этом право наследника на обязательную долю в наследстве не переходит к его наследникам.

Наследник вправе *отказаться от наследства* в пользу других лиц или без указания лиц, в пользу которых он отказывается от наследства. При этом отказ от наследования выморочного имущества не допускается. Отказ от наследства совершается подачей по месту открытия наследства нотариусу или уполномоченному в соответствии с законом выдавать свидетельства о праве на наследство должностному лицу заявляющий наследника об отказе от наследства. Отказ от наследства не может быть впоследствии изменен или взят обратно.

Наследник вправе также *отказаться от получения завещательного отказа*. При этом отказ от завещательного отказа в пользу другого лица, отказ с оговорками или под условием не допускается.

По месту открытия наследства нотариусом или уполномоченным в соответствии с законом должностным лицом наследнику по его желанию выдается *свидетельство о праве на наследство*. По желанию наследников свидетельство может быть выдано всем наследникам вместе или каждому из них в отдельности, на все наследство или имущество в целом или на его отдельные части. Свидетельство о праве на наследство выдается наследникам *по истечении 6 месяцев со дня открытия наследства*, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ. До истечения 6 месяцев со дня открытия наследства свидетельство о праве на наследство может быть выдано, если имеются достоверные данные о том, что, кроме лиц, обратившихся за выдачей свидетельства, иных наследников, имеющих право на наследство, не имеется.

Для защиты прав наследников, отказополучателей и других заинтересованных лиц исполнителем завещания или нотариусом по месту открытия наследства принимаются *меры по охране наследства и управлению им*.

Для охраны наследства нотариус производит *опись наследственного имущества* в присутствии двух свидетелей. По заявлению заинтересованных лиц по соглашению между наследниками проводится *оценка наследственного имущества*. Если в составе наследства имеется имущество, требующее не только охраны, но и управления (предприятие, доля в уставном капитале хозяйственного общества, ценные бумаги, исключительные права и т. п.), нотариус (или исполнитель завещания) заключает *договор доверительного управления этим имуществом*.

### Контрольные вопросы

1. Что составляет предмет гражданского права?
2. Назовите основные принципы гражданского права.
3. В чем состоят особенности метода гражданско-правового регулирования общественных отношений?
4. Что такое правоспособность физического лица и как она соотносится с его дееспособностью?
5. Дайте определение понятия «предпринимательская деятельность».
6. Что такое общая и специальная правосубъектность юридического лица?
7. Проведите классификацию вещей как объектов гражданского права.
8. Дайте определение и перечислите основные признаки гражданской правовой сделки.
9. Назовите известные вам формы гражданско-правовых сделок.
10. Дайте определение понятия «представительство». Перечислите требования, предъявляемые к доверенности.
11. Назовите правомочия, составляющие право собственности.
12. Перечислите основные и специфические основания приобретения права собственности.
13. Что такое ограниченные вещные права и какие права вам известны?
14. Перечислите основные гражданско-правовые способы защиты права собственности.
15. В чем состоит разница между виндикационным и негаторным исками?

16. Расскажите о порядке заключения гражданско-правового договора.
17. Определите круг лиц, призываемых к наследованию.
18. Что такое завещательный отказ и завещательное возложение?
19. Расскажите о порядке совершения завещания.
20. Расскажите об очередности наследования имущества по закону.

### Рекомендуемая литература

1. *Балашов А. И.* Предпринимательское право: правовое обеспечение предпринимательской деятельности: Учеб. пособие / А. И. Балашов. — СПб.: Питер, 2011. — 320 с.
2. *Безбах В. В.* Гражданское право: Учебник. Ч. 1 / В. В. Безбах, Т. В. Богачева, Л. Г. Ефимова и др. — М.: Юристъ, 2007. — 719 с.
3. *Брагинский М. И.* Договорное право: Общие положения / М. И. Брагинский, В. В. Витрянский. — М.: Статут, 2007. — 845 с.
4. 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. — 1008 с.
5. Гражданское право: Учебник: В 4 т. / Отв. ред. Е. А. Суханов. — М.: Волтерс Клувер, 2008. Т. 2. — 496 с.
6. Гражданское право: Учебник / Под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. В 3 т. — М.: Проспект, 2008. Т. 2. — 846 с.
7. *Зайцева Т. И.* Наследственное право: комментарий законодательства и практика его применения / Т. И. Зайцева, П. В. Крашенинников. — М.: Статут, 2006. — 520 с.
8. Коммерческое (торговое) право: Учебник / Под ред. Ю. Булатенкова, В. Язева. — М.: ФБК, 2002. — 958 с.
9. *Подшивалов Т. П.* Негаторный иск: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Т. П. Подшивалов. — Саратов: СарГАП, 2011. — 24 с.
10. Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, частям первой, второй, третьей / Под ред. Т. Е. Абовой, М. М. Богуславского, А. Ю. Кабалкина, А. Г. Лисицына-Светланова. — М.: Юрайт-издат, 2008. — 1038 с.
11. Предпринимательское (хозяйственное) право: Учебник. — В 2 т. / Отв. ред. О. М. Олейник. — М.: Юристъ, 2003. Т. 1. — 725 с.

12. *Пугинский Б. И.* Коммерческое право: Учебник / Б. И. Пугинский. — М.: Зерцало, 2007. — 350 с.
13. *Сергеев А. П.* Право интеллектуальной собственности в Российской Федерации: Учебник / А. П. Сергеев. — М.: Велби, 2003. — 752 с.
14. *Скловский К. И.* Собственность в гражданском праве. — М.: Статут, 2008. — 920 с.

## Глава 4. Семейное право

Ряд имущественных и личных неимущественных отношений, тесно связанных с семейными, регулируется не семейным правом, а другими его отраслями. Например, наследственные правоотношения между членами семьи, совершение сделок от имени малолетних и другое регулируются гражданским правом; отношения по регистрации актов гражданского состояния (рождение, смерть, вступление в брак и т. д.) составляют предмет административного права.

**Метод семейного права** образует комплекс *диспозитивных способов правового воздействия отрасли семейного права на общественные отношения, составляющие предмет ее регулирования.*

В основе метода семейного права лежит *признание равенства участников семейных правоотношений.* Согласно ст. 2 СК РФ граждане по своему усмотрению распоряжаются принадлежащими им правами, вытекающими из семейных отношений, в том числе правом на защиту этих прав. Осуществление членами семьи своих прав и исполнение ими своих обязанностей не должны нарушать права, свободы и законные интересы других членов семьи и иных граждан. Семейные права охраняются законом, за исключением случаев, если они осуществляются в противоречии с назначением этих прав.

Особенности метода регулирования семейных правоотношений раскрываются через **принципы семейного права**, которые закреплены в СК РФ.

К основным принципам семейного права относятся следующие:

- признание брака, заключенного только в органах записи актов гражданского состояния (ЗАГС);
- добровольность брачного союза мужчины и женщины;
- равенство прав супругов в семье;
- разрешение внутрисемейных вопросов по взаимному согласию;
- приоритет семейного воспитания детей, забота об их благосостоянии и развитии, обеспечение приоритетной защиты их прав и интересов;
- обеспечение приоритетной защиты прав и интересов нетрудоспособных членов семьи;
- недопустимость ограничения прав граждан в семейных отношениях иначе как на основании федерального закона и только в той мере, в какой это необходимо в целях защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов других членов семьи и иных граждан.

### 4.1. Понятие, предмет, метод и система семейного права

#### 4.1.1. Понятие, предмет и метод семейного права

**Семейное право** — это *отрасль права, регулирующая личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи, основанные на браке, родстве, принятии детей на воспитание в семью.*

Составляющие предмет семейного права общественные отношения *характеризуются следующими особенностями:*

- в семейном праве имущественные отношения производны от личных неимущественных;
- субъектами семейных отношений, как правило, являются только физические лица, обладающие особым семейно-правовым статусом;
- основу семейных отношений составляют специфические юридические факты — брак, родство, материнство, отцовство и др.;
- семейные правоотношения неразрывно связаны с личностью их субъекта и не допускают правопреемства;
- семейные правоотношения носят безвозмездный характер.

**Предметом семейного права** являются *личные неимущественные и имущественные отношения, предусмотренные семейным законодательством.* Согласно ст. 2 Семейного кодекса РФ (СК РФ) к ним относятся:

- условия и порядок вступления в брак, прекращения брака и признания его недействительным;
- личные неимущественные и имущественные отношения между супругами, родителями и детьми, а также другими членами семьи;
- формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей.



#### 4.1.2. Система семейного права Российской Федерации

Систему семейного права составляют основные элементы отрасли семейного права, сосредоточенные в Семейном кодексе РФ, а также ряд других законов и подзаконных нормативных актов.

Составляющие систему семейного права юридические нормы сосредоточены в источниках семейного права, к числу которых относят:

- Конституцию РФ (ст. 19, 38);
- федеральные законы (например, Федеральный закон «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации» от 24 июля 1998 г. № 124-ФЗ (ред. от 3 декабря 2011 г.);
- указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, акты федеральных министерств и ведомств;
- акты органов государственной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления.

Основным источником семейного права является Семейный кодекс РФ от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ (ред. от 30 ноября 2011 г.), структура которого представлена в табл. 4.1.

Таблица 4.1. Структура Семейного кодекса Российской Федерации

Разделы	Главы	Статьи
Раздел I. Общие положения	Глава 1. Семейное законодательство	1–6
	Глава 2. Осуществление и защита семейных прав	7–9
Раздел II. Заключение и прекращение брака	Глава 3. Условия и порядок заключения брака	10–15
	Глава 4. Прекращение брака	16–26
	Глава 5. Недействительность брака	27–30
Раздел III. Права и обязанности супругов	Глава 6. Личные права и обязанности супругов	31–32
	Глава 7. Законный режим имущества супругов	33–39
	Глава 8. Договорный режим имущества супругов	40–44
	Глава 9. Ответственность супругов по обязательствам	45–46
Раздел IV. Права и обязанности родителей и детей	Глава 10. Установление происхождения детей	47–53
	Глава 11. Права несовершеннолетних детей	54–60
	Глава 12. Права и обязанности родителей	61–79
Раздел V. Алиментные обязательства членов семьи	Глава 13. Алиментные обязательства родителей и детей	80–88
	Глава 14. Алиментные обязательства супругов и бывших супругов	89–92
	Глава 15. Алиментные обязательства других членов семьи	93–98

Разделы	Главы	Статьи
Раздел VI. (Формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей)	Глава 16. Соглашения об уплате алиментов	99–105
	Глава 17. Порядок уплаты и взыскания алиментов	106–120
	Глава 18. Выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей	121–123
	Глава 19. Усыновление (удочерение) детей	124–144
	Глава 20. Опекa и попечительство над детьми	145–150
Раздел VII. Применение семейного законодательства к семейным отношениям с участием иностранных граждан и лиц без гражданства	Глава 21. Приемная семья	151–155
	Глава 22. Устройство детей, оставшихся без попечения родителей, в организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей	155.1–155.3
Раздел VIII. Заключительные положения		156–167
		168–170

## 4.2. Заключение и прекращение брака

### 4.2.1. Условия и порядок заключения брака

В семейном праве под **браком** понимается *добровольный союз мужчины и женщины, зарегистрированный в органах ЗАГС, направленный на создание семьи и порождающий взаимные личные имущественные и личные неимущественные права и обязанности*. Права и обязанности супругов возникают со дня государственной регистрации брака в органах ЗАГС. Незарегистрированный брак, в том числе церковный или фактический (гражданский), не порождает никаких правовых последствий<sup>1</sup>.

Согласно п. 1 ст. 11 СК РФ заключение брака производится в личном присутствии лиц, вступающих в брак, по истечении месяца со дня подачи ими заявления в органы ЗАГС. При наличии уважительных причин (например, невозможности личного присутствия одного из супругов в связи с командировкой, болезнью и др.) орган ЗАГС может разрешить заключение брака до истечения месяца либо увеличить этот срок еще на месяц. При наличии особых обстоятельств (беременность, рождение ребенка и др.) брак может быть заключен в день подачи заявления.

<sup>1</sup> Подробнее о сравнительно-правовом исследовании института брака в России и странах СНГ и Балтии см.: Трофимец И. А. Институт брака в России, государствах-участниках Содружества независимых государств и Балтии: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / И. А. Трофимец. — Хабаровск: ХГАЭП, 2011. — 64 с.

Для заключения брака необходимо взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак, и достижение ими брачного возраста.

Брачный возраст в России, по общему правилу, определенному п. 1 ст. 13 СК РФ, устанавливается с 18 лет. При этом при наличии уважительных причин органы местного самоуправления по месту жительства лиц, желающих вступить в брак, вправе по их просьбе разрешить им вступление в брак с 16 лет. Законами субъектов РФ также могут быть установлены условия, при наличии которых вступление в брак в виде исключения с учетом особых обстоятельств может быть разрешено до достижения 16 лет.

Статья 14 СК РФ перечисляет обстоятельства, препятствующие заключению брака:

- заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно уже состоит в другом зарегистрированном браке;
- заключение брака между близкими родственниками: родителями и детьми, дедушкой (бабушкой) и внуками, полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать) братьями и сестрами;
- заключение брака между усыновителями и усыновленными;
- заключение брака между лицами, из которых хотя бы одно признано судом недееспособным вследствие психического расстройства.

С согласия лиц, вступающих в брак, учреждениями государственной (муниципальной) системы здравоохранения по месту их жительства может проводиться их медицинское обследование, а также консультирование по медико-генетическим вопросам и вопросам планирования семьи. Указанное обследование и консультирование проводятся бесплатно. Результаты обследования лица, вступающего в брак, составляют медицинскую тайну и могут быть сообщены лицу, с которым оно намерено заключить брак, только с его согласия. При этом, если одно из лиц, вступающих в брак, скрыло от другого лица наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции, последнее лицо вправе обратиться в суд с требованием о признании брака недействительным.

#### 4.2.2. Прекращение брака

Семейный кодекс РФ различает два основания прекращения брака: вследствие смерти одного из супругов или объявления его судом

умершим; и путем расторжения брака по заявлению одного или обоих супругов либо опекуна супруга, признанного судом недееспособным.

При этом ст. 17 СК РФ устанавливает ограничение права на предъявление требования о расторжении брака: муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка.

*Расторжение брака производится в органах ЗАГС, а также в суде.*

- В органах ЗАГС брак расторгается в следующих случаях:
- при взаимном согласии на расторжение брака супругов, не имеющих общих несовершеннолетних детей;
  - по заявлению одного из супругов независимо от наличия у них общих несовершеннолетних детей, если другой супруг признан судом безвестно отсутствующим или недееспособным либо осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше 3 лет.

Расторжение брака и выдача свидетельства о расторжении брака производятся органом ЗАГС по истечении месяца со дня подачи заявления.

*Расторжение брака в судебном порядке производится в следующих случаях:*

- при наличии у супругов общих несовершеннолетних детей (за исключением случаев, когда другой супруг признан судом безвестно отсутствующим или недееспособным либо осужден к лишению свободы на срок свыше 3 лет);
- при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака;
- если один из супругов уклоняется от расторжения брака в органе ЗАГС (отказывается подать заявление, не является для государственной регистрации расторжения брака и т. д.).

При наличии взаимного согласия на расторжение брака супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей, а также супругов, один из которых уклоняется от фактического расторжения брака, суд расторгает брак без выяснения мотивов развода не ранее, чем по истечении месяца со дня подачи супругами заявления.

Для расторжения брака в судебном порядке при отсутствии согласия одного из супругов суд должен установить, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны.

В процессе рассмотрения этого дела суд может принять меры к примирению супругов и отложить разбирательство дела на срок до 3 месяцев.

Брак, расторгаемый в органах ЗАГС, прекращается со дня государственной регистрации расторжения брака в книге регистрации актов гражданского состояния, а при расторжении брака в суде — со дня вступления решения суда в законную силу. При этом расторжение брака в суде также подлежит государственной регистрации в порядке, установленном для государственной регистрации актов гражданского состояния. Суд в течение 3 дней со дня вступления в законную силу решения суда о расторжении брака направляет выписку из этого решения в орган ЗАГС по месту государственной регистрации заключения брака. До получения свидетельства о расторжении брака в органе ЗАГС супруги не вправе вступить в новый брак.

В случае явки супруга, объявленного судом умершим или признанного безвестно отсутствующим, и отмены соответствующих судебных решений брак может быть восстановлен органом ЗАГС по совместному заявлению супругов, если другой супруг вступил в новый брак.

#### 4.2.3. Недействительность брака

Брак может быть признан недействительным при нарушении условий, установленных ст. 12–14 и п. 3 ст. 15 СК РФ, а также при заключении фиктивного брака, когда супруги или один из них зарегистрировали брак без намерения создать семью. Признание брака недействительным производится судом. При этом брак признается недействительным со дня его заключения.

Согласно ст. 28 СК РФ инициировать признания брака недействительным вправе следующие лица:

- несовершеннолетний супруг, его родители (лица, их заменяющие), орган опеки и попечительства или прокурор, если брак заключен при отсутствии разрешения на заключение брака до достижения лицом брачного возраста;
- супруг, права которого нарушены заключением брака, а также прокурор, если брак заключен при отсутствии добровольного согласия одного из супругов в результате принуждения, обмана, заблуждения или невозможности в силу своего состояния понимать значение своих действий и руководить ими;

- супруг, не знавший о наличии обстоятельств, препятствующих заключению брака, опекун супруга, признанного недееспособным, супруг по предыдущему нерасторгнутому браку, другие лица, права которых нарушены заключением брака, произведенного с нарушением требований ст. 14 СК РФ, а также орган опеки и попечительства и прокурор;
- прокурор, а также не знавший о фиктивности брака супруг в случае заключения фиктивного брака;

- супруг, права которого нарушены, в случае, если другой супруг скрыл от него наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции.

Суд может признать брак действительным, если к моменту рассмотрения дела отпали те обстоятельства, которые в силу закона препятствовали заключению брака.

Брак не может быть признан недействительным после его расторжения, за исключением случаев наличия между супругами запрещенной законом степени родства либо состояния одного из супругов в момент регистрации брака в другом нерасторгнутом браке.

Брак, признанный судом недействительным, не порождает прав и обязанностей супругов, предусмотренных СК РФ. К имуществу, приобретенному совместно лицами, брак которых признан недействительным, применяются положения ГК РФ о долевой собственности. Брачный договор, заключенный такими супругами, признается недействительным. Признание брака недействительным не влияет, однако, на права детей, родившихся в таком браке или в течение 300 дней со дня признания его недействительным.

Исключениями из этого правила являются случаи, предусмотренные пп. 4 и 5 ст. 30 СК РФ. Так, согласно п. 4 ст. 30 СК РФ при признании брака недействительным суд вправе признать за супругом, права которого нарушены таким браком (добросовестным супругом), право на получение от другого супруга содержания, а в отношении раздела имущества, приобретенного совместно до момента признания брака недействительным, применить положения о совместном имуществе и общей собственности супругов, а также признать действительным брачный договор полностью или частично. Пунктом 5 ст. 30 СК РФ за добросовестным супругом закреплено право требовать возмещения причиненного ему материального и морального вреда, а также сохранить фамилию, избранную им при государственной регистрации заключения брака.

## 4.3. Права и обязанности супругов

### 4.3.1. Личные неимущественные права и обязанности супругов

Права и обязанности супругов включают в себя личные неимущественные и имущественные.

Регулированию личных неимущественных прав и обязанностей супругов посвящена гл. 6 СК РФ, нормы которой провозглашают, что каждый из супругов свободен в выборе рода занятий, профессии, места пребывания и жительства. Вопросы материнства, отцовства, воспитания, образования детей и другие вопросы жизни семьи решаются супругами совместно, исходя из принципа равенства супругов. Супруги обязаны строить свои отношения в семье на основе взаимного уважения и взаимопомощи, содействовать благополучию и укреплению семьи, заботиться о благосостоянии и развитии своих детей.

При заключении брака супруги по своему желанию могут выбрать фамилию одного из них в качестве общей, сохранить свои добрачные фамилии либо, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ, присоединить к своей фамилии фамилию другого супруга. При расторжении брака супруги вправе сохранить общую фамилию или восстановить свои добрачные фамилии.

### 4.3.2. Законный режим имущества супругов

*Законным режимом имущества супругов является режим их совместной собственности, который действует, если брачным договором не установлено иное.* Его правовому регулированию посвящена гл. 7 СК РФ.

**Совместной собственностью супругов** является имущество, *нажитое ими во время брака.*

К *общему имуществу супругов* относятся доходы каждого из супругов от трудовой и предпринимательской деятельности, результатов интеллектуальной деятельности, полученные ими пенсии, пособия, иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (материальная помощь, пособия по утрате трудоспособности вследствие увечья либо иного повреждения здоровья и др.). Общим имуществом супругов являются также приобретенные за счет общих доходов движимые и недвижимые вещи, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, а также любое другое нажитое супругами в период брака имущество независимо от того, на имя кого и кем из супругов оно приоб-

рето. При этом право на общее имущество супругов принадлежит также супругу, который в период брака осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода.

*Владение, пользование и распоряжение общим имуществом супругов осуществляются по их обоюдному согласию.* При совершении одним из супругов сделки по распоряжению общим имуществом предполагается, что он действует с согласия другого супруга. Сделка, совершенная одним из супругов по распоряжению общим имуществом, может быть признана судом недействительной по мотивам отсутствия согласия другого супруга только по требованию последнего и только в случаях, если будет доказано, что другая сторона в сделке знала или заведомо должна была знать о несогласии другого супруга на совершение данной сделки. При этом для совершения одним из супругов сделки, требующей нотариального одобрения или регистрации в установленном законом порядке, необходимо получение нотариально удостоверенного согласия другого супруга. Супруг, чье нотариально удостоверенное согласие на совершение указанной сделки не было получено, вправе требовать в судебном порядке признания данной сделки недействительной в течение года со дня, когда он узнал или должен был узнать о совершении данной сделки.

*Имущество, принадлежавшее супругу до вступления в брак, а также имущество, полученное им во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам, является собственностью каждого из супругов.* Вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и т. д.), за исключением драгоценностей и иных предметов роскоши, хотя и приобретенные в период брака за счет общих средств супругов, признаются собственностью того супруга, который ими пользовался. При этом ст. 37 СК РФ допускает признание имущества каждого из супругов их совместной собственностью, если будет установлено, что в период брака за счет общего имущества супругов или имущества либо труда одного из них были произведены вложения, значительно увеличивающие стоимость этого имущества (например, капитальный ремонт, реконструкция, переоборудование и др.).

**Раздел общего имущества супругов** может быть произведен *как в период брака, так и после его расторжения* по требованию любого из супругов, а также в случае заявления кредитором требования о разделе общего имущества супругов для обращения взыскания на долю одного из супругов.

Общее имущество может быть разделено между супругами по их соглашению. При этом по желанию супругов их соглашение о разделе общего имущества может быть нотариально удостоверено.

В случае спора раздел общего имущества супругов, а также определение долей супругов в этом имуществе производятся в судебном порядке. Суд по требованию супругов определяет, какое имущество подлежит передаче каждому из супругов. В случае если одному из супругов передается имущество, стоимость которого превышает причитающуюся ему долю, другому супругу может быть присуждена соответствующая денежная или иная компенсация. Имущество, нажитое каждым из супругов в период их раздельного проживания при прекращении семейных отношений, может быть признано судом собственностью каждого из супругов.

*Вещи, приобретенные исключительно для удовлетворения потребностей несовершеннолетних детей (одежда, обувь, школьные и спортивные принадлежности, музыкальные инструменты и др.), разделу не подлежат и передаются без компенсации тому из супругов, с которым проживают дети. Вклады, внесенные супругами за счет общего имущества на имя их общих несовершеннолетних детей, считаются принадлежащими этим детям и не учитываются при разделе общего имущества супругов.*

В случае раздела общего имущества супругов в период брака та его часть, которая не была разделена, а также имущество, нажитое супругами в период брака в дальнейшем, составляют их совместную собственность.

*При разделе общего имущества доли супругов в этом имуществе признаются равными, если иное не было предусмотрено договором между ними. Однако суд вправе отступить от начала равенства долей супругов в их общем имуществе исходя из интересов несовершеннолетних детей или заслуживающего внимания интереса одного из супругов, в частности в случаях, если другой супруг не получал доходов по неуважительным причинам или расходовал общее имущество супругов в ущерб интересам семьи. Общие долги супругов при разделе общего имущества распределяются между супругами пропорционально присужденным им долям.*

#### 4.3.3. Брачный договор

Согласно ст. 40 СК РФ брачным договором признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее их имущественные права и обязанности в браке или в случае его растор-

жения. Брачный договор может быть заключен как до государственной регистрации брака, так и в любое время в период брака. При этом заключенный до государственной регистрации брака брачный договор вступает в силу лишь со дня государственной регистрации брака. Пунктом 2 ст. 41 СК РФ для брачного договора установлена обязательная письменная форма с последующим нотариальным удостоверением.

*Смысл брачного договора состоит в том, что благодаря ему супруги вправе изменить установленный законом режим совместной собственности, установив режим совместной, долевой или раздельной собственности как на все имущество супругов, так и на его отдельные виды или на имущество каждого из супругов.*

Брачный договор может быть заключен как в отношении имеющегося, так и в отношении будущего имущества супругов. В нем супруги вправе определить свои права и обязанности по взаимному содержанию, способы участия в доходах друг друга, порядок несения каждым из них семейных расходов, определить имущество, которое будет передано каждому из них в случае расторжения брака, а также включить в брачный договор любые иные положения, касающиеся имущественных отношений. Брачный договор не может, однако, ограничивать правоспособность или дееспособность супругов, их право на обращение в суд за защитой своих прав, регулировать личные неимущественные отношения между супругами, права и обязанности супругов в отношении детей, ограничивать право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания, а также включать другие условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречат основным принципам брачного договора по требованию одного из супругов может быть признан судом недействительным полностью или частично.

Брачный договор может быть изменен или расторгнут в любое время по соглашению сторон. Односторонний отказ от исполнения брачного договора не допускается. Действие брачного договора прекращается с момента прекращения брака, за исключением тех обязательств, которые предусмотрены брачным договором на период после прекращения брака.

#### 4.3.4. Ответственность супругов по обязательствам

По обязательствам одного из супругов взыскание обращается лишь на имущество данного супруга. При недостаточности этого имущества

кредитор вправе требовать выдела доли супруга-должника из общего имущества супругов для обращения на нее взыскания.

На общее имущество супругов взыскание может быть обращено по их общим обязательствам, а также по обязательствам одного из супругов, если судом установлено, что все, полученное по этим обязательствам, было использовано им на нужды семьи. По указанным обязательствам при недостаточности общего имущества супруги несут солидарную ответственность имуществом каждого из них. По этим же правилам обращается взыскание на имущество супругов при возмещении ими вреда, причиненного их несовершеннолетними детьми.

Статьей 46 СК РФ с целью гарантии прав кредиторов супругов установлена обязанность супругов уведомлять своих кредиторов о заключении, изменении или расторжении брачного договора. При невыполнении этой обязанности супруг будет отвечать по своим обязательствам независимо от содержания брачного договора.

## 4.4. Права и обязанности родителей и детей

### 4.4.1. Установление происхождения детей

Права и обязанности родителей и детей основываются на происхождении детей (материнстве и отцовстве), удостоверенном в установленном законом порядке.

Происхождение ребенка от матери (*материнство*) устанавливается на основании документов, подтверждающих рождение ребенка матерью в медицинском учреждении, а при рождении вне медицинского учреждения — на основании медицинских документов, свидетельских показаний или иных доказательств.

*Отцом ребенка*, родившегося от лиц, состоящих между собой в браке, а также в течение 300 дней с момента расторжения брака, признания его недействительным или смерти супруга матери, признается супруг (бывший супруг) матери ребенка, если не доказано иное.

Отцовство лица, не состоящего в браке с матерью ребенка, устанавливается путем подачи в орган ЗАГС совместного заявления отцом и матерью ребенка, а в случае смерти матери, признания ее недееспособной, невозможности установления места ее нахождения или в случае лишения ее родительских прав — по заявлению отца ребенка с согласия органа опеки и попечительства, при отсутствии такого согласия — по

решению суда! При наличии обстоятельств, дающих основания предполагать, что подача совместного заявления об установлении отцовства может оказаться после рождения ребенка невозможной или затруднительной, родители будущего ребенка, не состоящие между собой в браке, вправе подать такое заявление во время беременности матери. Установление отцовства в отношении лица, достигшего совершеннолетия, допускается только с его согласия, а если данное лицо признано недееспособным — с согласия его опекуна или органа опеки и попечительства.

В случае рождения ребенка у родителей, не состоящих между собой в браке, и при отсутствии заявления отца ребенка отцовство устанавливается в судебном порядке по заявлению одного из родителей, опекуна (попечителя) ребенка или лица, на иждивении которого находится ребенок, а также по заявлению самого ребенка по достижении им совершеннолетия. До решения суда об установлении отцовства фамилия отца ребенка записывается по фамилии матери, а имя и отчество отца — по ее указанию.

Определенные особенности имеет запись в качестве родителей лиц, давших согласие на применение искусственных методов репродукции человека. Лица, состоящие в браке и давшие свое согласие на применение метода искусственного оплодотворения или на имплантацию эмбриона, в случае рождения у них ребенка записываются его родителями. Супруги, давшие свое согласие на имплантацию эмбриона другой женщиной (суррогатной матери) в целях его вынашивания, записываются родителями ребенка только с согласия суррогатной матери. При этом к суррогатным матерям предъявляются следующие требования: добровольное согласие на участие в программе «Суррогатное материнство», возраст от 20 до 35 лет, наличие собственного здорового ребенка, психическое и соматическое здоровье женщины.

Запись родителей в книге записей рождений может быть оспорена в судебном порядке по требованию лиц, записанных в качестве отца или матери ребенка либо фактически ими являющимися, а также самого ребенка по достижении им совершеннолетия, опекуна (попечителя) ребенка, опекуна родителя, признанного судом недееспособным.

<sup>1</sup> Порядок рассмотрения дел об установлении отцовства в настоящее время урегулирован Постановлением Пленума Верховного Суда РФ «О применении судами Семейного кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел об установлении отцовства и о взыскании алиментов» от 25 октября 1996 г. № 9 (ред. от 6 февраля 2007 г.) // Российская газета, 1996. — 5 ноября. — № 212.

*При установлении отцовства дети имеют такие же права и обязанности по отношению к родителям и их родственникам, как и дети, родившиеся от лиц, состоящих между собой в браке.*

#### 4.4.2. Права несовершеннолетних детей

Правам несовершеннолетних детей в СК РФ посвящена гл. 11.

Одним из важнейших прав несовершеннолетних детей является *право жить и воспитываться в семье*. Согласно ст. 54 СК РФ каждый ребенок имеет право жить и воспитываться в семье, насколько это возможно, право знать своих родителей, право на их заботу, право на совместное проживание с ними, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. Ребенок имеет право на воспитание своими родителями, обеспечение его интересов, всестороннее развитие, уважение его человеческого достоинства. При отсутствии родителей, лишения их родительских прав и в других случаях утраты родительского попечения право ребенка на воспитание в семье обеспечивается органом опеки и попечительства.

Статьей 55 СК РФ закреплено *право ребенка на общение с родителями и другими родственниками*. Расторжение брака родителей, признание его недействительным или раздельное проживание родителей (в том числе в разных государствах) не влияют на право ребенка. *Право ребенка на защиту своих прав и законных интересов* регламентировано ст. 56 СК РФ. Защита прав и законных интересов ребенка осуществляется родителями (лицами, их заменяющими), а в случаях, предусмотренных семейным законодательством, — органом опеки и попечительства, прокурором и судом. Несовершеннолетний, признанный в соответствии с законом полностью дееспособным до достижения совершеннолетия, имеет право самостоятельно осуществлять свои права и обязанности, в том числе право на защиту. При этом право на защиту распространяется также на случаи злоупотреблений со стороны родителей (лиц, их заменяющих). При нарушении прав и законных интересов ребенка, в том числе при невыполнении или при ненадлежащем выполнении родителями (одним из них) обязанностей по воспитанию, образованию ребенка либо злоупотреблений родительскими правами, орган опеки и попечительства обращается за защитой своих прав в орган опеки и попечительства, а по достижении возраста 14 лет — в суд.

Статья 57 СК РФ закрепляет *право ребенка выражать свое мнение* при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе судебного или административного разбирательства. Учет мнения ребенка, достигшего возраста 10 лет,

обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. При этом решение вопросов об изменении имени и фамилии ребенка, восстановлении в родительских правах его родителей (родителя), усыновлении ребенка, записи усыновителей в качестве родителей, передаче ребенка в приемную семью возможно только с согласия ребенка, достигшего 10 лет.

*Право ребенка на имя, отчество и фамилию* регламентировано ст. 58 СК РФ. Имя ребенку дается по соглашению родителей, отчество присваивается по имени отца, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ или не основано на национальном обычае, фамилия определяется фамилией родителей. При разных фамилиях родителей ребенку присваивается фамилия отца или матери по соглашению между ними, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ. При отсутствии соглашения между родителями относительно имени или фамилии ребенка возникшие разногласия разрешаются органом опеки и попечительства. Если же отцовство не установлено, имя ребенку дается по указанию матери, отчество присваивается по имени лица, записанного в качестве отца ребенка, фамилия — по фамилии матери.

Изменение имени и фамилии ребенка на фамилию другого родителя производится по совместной просьбе родителей до достижения ребенком возраста 14 лет органом опеки и попечительства. Если родители проживают раздельно и родитель, с которым проживает ребенок, желает присвоить ему свою фамилию, орган опеки и попечительства должен проинформировать мнение другого родителя. Учет мнения другого родителя не обязателен при невозможности установления его места нахождения, лишения его родительских прав, признании недееспособным, а также в случаях уклонения от воспитания и содержания ребенка. Если ребенок рожден от лиц, не состоящих между собой в браке, и отцовство в законном порядке не установлено, орган опеки и попечительства может разрешить изменить его фамилию на фамилию матери, которую она носит в момент обращения с такой просьбой. Во всех случаях изменение имени или фамилии ребенка, достигшего 10 лет, возможно только с его согласия.

*Имущественные права ребенка* определены законодателем в ст. 60 СК РФ. Ребенок имеет право на получение содержания от своих родителей и других членов семьи в порядке и размерах, установленных СК РФ. Суммы, причитающиеся ребенку в качестве алиментов, пенсий, пособий, поступают в распоряжение родителей (лиц, их заменяющих) и расходуются ими на его содержание, воспитание и образование. По требованию родителя, обязанного уплачивать алименты

на несовершеннолетних детей, суд может вынести решение о перечислении до 50 % суммы алиментов на счета, открытые на имя детей в банках. Ребенок имеет право собственности на полученные им доходы, имущество, полученное в дар или в порядке наследования, а также любое другое имущество, приобретенное на его средства. При этом *ребенок не имеет права собственности на имущество родителей, а родители не имеют права собственности на имущество ребенка*. Право ребенка по распоряжению принадлежащим ему на праве собственности имуществом определяется ГК РФ.

#### 4.4.3. Права и обязанности родителей

В Семейном кодексе РФ закреплен принцип равенства прав и обязанностей *обоих родителей в отношении своих детей*. Принадлежащие родителям родительские права действуют до достижения их детьми возраста 18 лет (совершеннолетия) либо приобретения детьми полной дееспособности до достижения совершеннолетия. Не состоящие в браке несовершеннолетние родители самостоятельно осуществляют родительские права по достижении ими возраста 16 лет. До достижения указанного возраста ребенку назначается опекун, который осуществляет его воспитание совместно с несовершеннолетними родителями.

Родители *имеют право и обязаны воспитывать своих детей*. Они обязаны заботиться об их здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии. Родители имеют преимущественное право на воспитание своих детей перед всеми другими лицами. В рамках этого правомочия родители обязаны обеспечить получение детьми основного общего образования.

*Защита прав и интересов детей* возлагается на их родителей, которые являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий. В случае установленных органом опеки и попечительства разногласий между интересами родителей и детей данный орган вправе назначить другого представителя для защиты прав и интересов детей. Родители, осуществляющие свои родительские права в ущерб правам и интересам детей, подлежат ответственности в установленном законом порядке.

Все вопросы, касающиеся воспитания и образования детей, решаются родителями по их взаимному согласию, исходя из интересов детей и с учетом их мнения. При наличии разногласий между родителями они вправе обращаться за разрешением этих разногласий в орган опеки и попечительства или в суд.

Родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет права на общение с ребенком, участие в его воспитании и решении вопросов получения ребенком образования. Родитель, с которым проживает ребенок, не должен препятствовать общению ребенка с другим родителем, если такое общение не причиняет вред физическому и психическому здоровью ребенка и его нравственному развитию.

Родители могут заключить письменное соглашение о порядке осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка. При отсутствии такого соглашения спор между родителями разрешается судом с участием органа опеки и попечительства.

Родители вправе требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или судебного решения. При возникновении спора родители вправе обращаться в суд за защитой своих прав. Суд, рассматривая эти требования, может отказать в удовлетворении иска родителей, если придет к выводу, что передача ребенка родителям не отвечает интересам ребенка. Если судом будет установлено, что ни родители, ни лицо, у которого находится ребенок, не в состоянии обеспечить его надлежащее воспитание и развитие, суд передает ребенка на попечение органа опеки и попечительства.

Статьей 69 СК РФ предусмотрена возможность лишения родителей родительских прав в случае, если оба родителя или один из них:

- уклоняются от выполнения родительских обязанностей, в том числе при злостном уклонении от уплаты алиментов;
- отказываются без уважительных причин взять своего ребенка из родильного дома либо из иного лечебного, воспитательного, социального или другого аналогичного учреждения;
- злоупотребляют своими родительскими правами;
- жестоко обращаются с детьми, в том числе осуществляют физическое или психическое насилие над ними, покушаются на их половую неприкосновенность;
- больны хроническим алкоголизмом или наркоманией;
- совершили умышленное преступление против жизни или здоровья своих детей либо против жизни или здоровья супруга.

Лишение родительских прав производится в судебном порядке. Дела о лишении родительских прав рассматриваются по заявлению одного из родителей (лиц, их заменяющих), прокурора, а также органов или учреждений, на которые возложены обязанности по охране прав несовершеннолетних детей (органов опеки и попечительства, комиссий по делам несовершеннолетних, учреждений для детей-сирот и др.).



Рассмотрение дел о лишении родительских прав происходит с участием прокурора и органа опеки и попечительства. Одновременно судом решается также вопрос о взыскании алиментов на ребенка с родителей (одного из них), лишаемых родительских прав. В течение 3 дней со дня вступления в законную силу судебного решения о лишении родительских прав суд направляет выписку из данного решения в орган ЗАГС по месту государственной регистрации рождения ребенка.

*Последствием лишения родительских прав* является потеря родителями, лишенными родительских прав, всех прав, основанных на факте родства с ребенком, в том числе права на получение от него содержания, а также права на льготы и государственные пособия, установленные для граждан, имеющих детей. Лишение родительских прав не освобождает, однако, родителей от обязанности содержать своего ребенка.

Вопрос о дальнейшем совместном проживании ребенка и родителей (одного из них), лишенных родительских прав, решается судом в порядке, установленном жилищным законодательством. При этом ребенок, в отношении которого родители (один из них) лишены родительских прав, сохраняет право собственности или право пользования жилым помещением, а также имущественные права, основанные на факте родства с родителями и другими родственниками, в том числе право на получение наследства.

При невозможности передать ребенка другому родителю или в случае лишения родительских прав обоих родителей ребенок передается на попечение органа опеки и попечительства. Усыновление ребенка в случае лишения родителей (одного из них) родительских прав допускается только после истечения 6 месяцев со дня вынесения решения суда о лишении родителей (одного из них) родительских прав.

**Восстановление в родительских правах** родителей возможно в том случае, если они изменили свое поведение, образ жизни или отношение к воспитанию ребенка (ст. 72 СК РФ). Оно осуществляется в судебном порядке по заявлению родителя, лишенного родительских прав. Одновременно с заявлением о восстановлении в родительских правах судом может быть рассмотрено требование родителей (одного из них) о возврате им ребенка. С учетом мнения ребенка суд может отказать в удовлетворении иска родителей о восстановлении их в родительских правах, если это противоречит интересам ребенка. Восстановление в родительских правах в отношении ребенка, достигшего возраста 10 лет, возможно только с его согласия. При этом не допускается восстановление в родительских правах, если ребенок усыновлен и усыновление не отменено.

В соответствии со ст. 73 СК РФ суд с учетом интересов ребенка может принять решение об отобрании ребенка у родителей (одного из них) без лишения их родительских прав, то есть об **ограничении родительских прав**. Ограничение родительских прав допускается, если оставление ребенка с родителями опасно для ребенка по обстоятельствам, не зависящим от родителей (например, психическое расстройство или иное хроническое заболевание, стечение тяжелых обстоятельств и др.). Ограничение родительских прав допускается также в случаях, если оставление ребенка с родителями вследствие их поведения является опасным для ребенка, но не установлены достаточные основания для лишения родителей родительских прав. При этом если родители не изменят своего поведения, то орган опеки и попечительства по истечении 6 месяцев после вынесения судом решения об ограничении родительских прав обязан предъявить иск о лишении их родительских прав. Указанный иск в интересах ребенка может быть предъявлен и до истечения этого срока. Правом предъявлять иск об ограничении родительских прав обладают также близкие родственники ребенка, органы и учреждения по охране прав несовершеннолетних, дошкольные образовательные и общеобразовательные учреждения, а также прокурор. Одновременно с рассмотрением дела об ограничении родительских прав суд решает вопрос о взыскании с родителей алиментов на ребенка.

*Последствиями ограничения родительских прав* является утрата родителями права на личное воспитание ребенка, а также на льготы и государственные пособия, установленные для граждан, имеющих детей. Ограничение родительских прав не освобождает родителей от обязанности по содержанию ребенка. Ребенок, родители которого ограничены в родительских правах, сохраняет право собственности или право пользования на жилое помещение, а также имущественные права, основанные на факте родства с родителями и другими родственниками, в том числе право на получение наследства.

Если основания, в силу которых родители были ограничены в родительских правах, отпали, суд по иску родителей может вынести решение о возвратении им ребенка. При этом с учетом мнения ребенка суд вправе отказать в удовлетворении иска, если возвращение ребенка родителям противоречит интересам ребенка.

При непосредственной угрозе жизни или здоровью ребенка орган опеки и попечительства может *немедленно отобрать ребенка у родителей или других лиц*, на попечении которых он находится. Отобрание ребенка производится органом опеки и попечительства на основании

соответствующего акта органа местного самоуправления. Одновременно с отобранием ребенка орган опеки и попечительства незамедлительно уведомляет о сложившейся ситуации прокурора, обеспечивает временное устройство ребенка и в течение 7 дней после вынесения акта об отобрании ребенка обращается в суд с иском о лишении родителей родительских прав или ограничении их родительских прав.

При рассмотрении судом споров, связанных с воспитанием детей, независимо от того, кем предъявляется иск в защиту ребенка, *к участию в деле привлекается орган опеки и попечительства*, который проводит обследование условий жизни ребенка и лиц, претендующих на его воспитание, и представляет в суд акт обследования и основанное на нем заключение по существу спора.

*Исполнение решений суда по делам, связанным с воспитанием детей*, производится судебным исполнителем в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Принудительное исполнение решений, связанных с отобранием ребенка и передачей его другим лицам, производится с обязательным участием органа опеки и попечительства, лица, которому передается ребенок, а в необходимых случаях — с участием представителя органов внутренних дел.

## 4.5. Алиментные обязательства членов семьи

### 4.5.1. Понятие и особенности алиментных обязательств

*Алиментные обязательства* (от лат. *alimentum* — «пища», «питание») определяются О. А. Рузаковой как *правоотношения, возникающие на основании соглашения сторон или решения суда, в силу которого одни члены семьи обязаны предоставлять содержание другим ее членам, а последние вправе его требовать*<sup>1</sup>.

**Особенности алиментных обязательств** заключаются в их *личном, строго личном характере*. Последнее означает, что алиментное требование не может быть передано другому лицу, не может быть предъявлено к зачету, и смерть одного из участников этого обязательства влечет его прекращение. Алименты не могут быть зачтены какими бы то ни было другими встречными требованиями, поскольку носят личный характер и *предназначены для удовлетворения основных*

*потребностей человека*, являясь часто единственным источником его существования.

Алиментным обязательствам членов семьи в СК РФ посвящен разд. V.

### 4.5.2. Алиментные обязательства родителей и детей

*Обязанность родителей по содержанию несовершеннолетних детей* закреплена в ст. 80 СК РФ. Порядок и форма предоставления такого содержания определяются родителями самостоятельно. При этом в случае, если родители не предоставляют содержание своим несовершеннолетним детям, средства на их содержание (алименты) взимаются с родителей в судебном порядке по иску органа опеки и попечительства.

Алименты на несовершеннолетних детей взыскиваются судом с их родителей ежемесячно *в размере: на одного ребенка — одной четверти, на двух детей — одной трети, на трех и более детей — половины заработка или иного дохода родителей*. Размер этих долей может быть уменьшен или увеличен судом с учетом материального или семейного положения сторон и иных заслуживающих внимания обстоятельств.

Если родитель уплачивать алименты, имеет нерегулярный, меняющийся заработок или иной доход либо получает его полностью или частично в натуре или в иностранной валюте, а также в других случаях, если взыскание алиментов в долевым отношении к заработку или иному доходу родителя невозможно, затруднительно или существенно нарушает интересы одной из сторон, *суд вправе определить размер алиментов, взыскиваемых ежемесячно, в твердой денежной сумме* или одновременно в долях и в твердой денежной сумме. Размер твердой денежной суммы определяется судом исходя из максимально возможного сохранения ребенку прежнего уровня его обеспечения.

Алименты на детей, оставшихся без попечения родителей, выплачиваются опекуну (попечителю) детей или их приемным родителям. Алименты на детей, находящихся в воспитательных, лечебных, социальных и других аналогичных учреждениях, зачисляются на счета этих учреждений и учитываются отдельно по каждому ребенку. Указанные учреждения вправе помешать эти суммы в банки, при этом 50 % дохода от обращения поступивших сумм алиментов используется на содержание детей. При оставлении ребенком указанного учреждения сумма полученных на него алиментов и 50 % дохода от их обращения зачисляются на счет, открытый на имя ребенка в отделении Сберегательного банка РФ.

<sup>1</sup> Рузакова О. А. Семейное право: Учебник / О. А. Рузакова. — М.: Эксмо, 2010. — С. 154.

*Право нетрудоспособных совершеннолетних детей на алименты* предусмотрено ст. 85 СК РФ, которая обязывает родителей содержать своих нетрудоспособных совершеннолетних детей, нуждающихся в помощи. При отсутствии соглашения об уплате алиментов размер алиментов на нетрудоспособных совершеннолетних детей определяется судом в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно. При отсутствии соглашения и наличии исключительных обстоятельств (тяжелой болезни, увечья несовершеннолетних детей или нетрудоспособных совершеннолетних нуждающихся детей, необходимости оплаты постороннего ухода за ними и других обстоятельств) *каждый из родителей может быть привлечен судом к участию в несении дополнительных расходов*.

Статьей 87 СК РФ предусмотрена *обязанность совершеннолетних детей по содержанию родителей*. Трудоспособные совершеннолетние дети обязаны содержать своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей и заботиться о них. При отсутствии соглашения об уплате алиментов алименты на нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей взыскиваются с трудоспособных совершеннолетних детей в судебном порядке в твердой денежной сумме ежемесячно. При определении размера алиментов суд вправе учесть всех трудоспособных совершеннолетних детей данного родителя. При этом дети могут освобождаться от обязанности по содержанию своих нетрудоспособных нуждающихся в помощи родителей, если судом будет установлено, что родители уклонялись от выполнения своих обязанностей. В отношении родителей, лишенных родительских прав, дети во всех случаях освобождаются от уплаты алиментов.

### 4.5.3. Алиментные обязательства супругов и бывших супругов

Алиментные обязательства супругов и бывших супругов регулируются гл. 14 СК РФ.

Согласно ст. 89 СК РФ супруги обязаны материально поддерживать друг друга. В случае отказа от такой поддержки и отсутствия между супругами соглашения об уплате алиментов *право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от другого супруга*, обладающего необходимыми для этого средствами, имеют:

- нетрудоспособный нуждающийся супруг;
- жена в период беременности и в течение 3 лет со дня рождения общего ребенка;

- нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста 18 лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы.

*Право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от бывшего супруга*, обладающего необходимыми для этого средствами, имеют:

- бывшая жена в период беременности и в течение 3 лет со дня рождения общего ребенка;
- нуждающийся бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста 18 лет или за общим ребенком-инвалидом с детства I группы;
- нетрудоспособный нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным в период брака или в течение года с момента его расторжения;
- нуждающийся супруг, достигший пенсионного возраста не позднее чем через 5 лет с момента расторжения брака, если супруги состояли в браке длительное время.

Размер алиментов и порядок их предоставления бывшему супругу могут определяться соглашением между бывшими супругами. При отсутствии такого соглашения размер алиментов определяется судом исходя из материального и семейного положения супругов (бывших супругов) и других заслуживающих внимания интересов сторон в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно.

Суд может *освободить супруга от обязанности содержать другого нетрудоспособного нуждающегося в помощи супруга или ограничить эту обязанность определенным сроком* в случаях:

- если нетрудоспособность нуждающегося в помощи супруга наступила в результате злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами или в результате совершения им умышленного преступления;
- при непродолжительности пребывания супругов в браке;
- в случае недостойного поведения в семье супруга, требующего выплаты алиментов.

### 4.5.4. Алиментные обязательства других членов семьи

Алиментные обязательства других членов семьи охватывают обязательства братьев и сестер, дедушек, бабушек и внуков, воспитанников и воспитателей, пасынков и падчериц.

*Обязанность братьев и сестер по содержанию своих несовершеннолетних и нетрудоспособных совершеннолетних братьев и сестер* предусмотрена ст. 93 СК РФ. В случае невозможности получения содержания от своих родителей несовершеннолетние нуждающиеся в помощи братья и сестры имеют право на получение в судебном порядке алиментов от своих трудоспособных совершеннолетних братьев и сестер, обладающих необходимыми для этого средствами. Такое же право предоставляется нетрудоспособным нуждающимся в помощи совершеннолетним братьям и сестрам, если они не могут получить содержание от своих трудоспособных совершеннолетних детей, супругов (бывших супругов) или от родителей.

Статьей 94 СК РФ предусмотрена *обязанность дедушки и бабушки по содержанию внуков*. Несовершеннолетние нуждающиеся в помощи внуки в случае невозможности получения содержания от своих родителей имеют право на получение в судебном порядке алиментов от своих дедушки и бабушки, обладающих необходимыми для этого средствами. Такое же право предоставляется совершеннолетним нетрудоспособным нуждающимся в помощи внукам, если они не могут получить содержание от своих супругов (бывших супругов) или родителей. В свою очередь, *нетрудоспособные нуждающиеся в помощи дедушка и бабушка* в случае невозможности получения содержания от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супруга (бывшего супруга) имеют право требовать в судебном порядке *получения алиментов от своих трудоспособных совершеннолетних внуков*, обладающих необходимыми для этого средствами.

*Обязанность воспитанников содержать своих фактических воспитателей* предусмотрена ст. 96 СК РФ. Нетрудоспособные нуждающиеся лица, осуществившие фактическое воспитание и содержание несовершеннолетних детей, имеют право требовать в судебном порядке предоставления содержания от своих трудоспособных воспитанников, достигших совершеннолетия, если они не могут получить содержание от своих совершеннолетних трудоспособных детей или супругов (бывших супругов). Данная обязанность не возлагается на лиц, находившихся под опекой (попечительством) или на воспитании в приемных семьях. Аналогичные *обязанности лежат на пасынках и падчерицах по содержанию своих отчима и мачехи*. Нетрудоспособные нуждающиеся в помощи отчим и мачеха, воспитывавшие и содержавшие своих пасынков или падчериц, имеют право требовать в судебном порядке предоставления содержания от трудоспособных совершеннолетних пасынков или падчериц, обладающих необходимыми для этого средствами, если они

не могут получить содержание от своих совершеннолетних трудоспособных детей или от супругов (бывших супругов). При этом суд может освободить воспитанников, пасынков и падчериц от обязанностей содержания своих фактических воспитателей, отчима или мачеху, если последние воспитывали и содержали их менее 5 лет либо ненадлежащим образом выполняли свои обязанности по их воспитанию или содержанию.

Размер и порядок уплаты алиментов на указанных членов семьи определяется соглашением сторон. При отсутствии такого соглашения размер алиментов, взыскиваемых в судебном порядке, устанавливается судом исходя из материального и семейного положения плательщика и получателя алиментов в твердой денежной сумме, подлежащей уплате ежемесячно. При этом, определяя размер алиментов, суд вправе учесть всех лиц, обязанных уплачивать алименты, независимо от того, предъявлен иск ко всем этим лицам или к одному из них.

#### 4.5.5. Порядок уплаты и взыскания алиментов

Уплата алиментов может производиться *на основании заключенного между сторонами соглашения или по решению суда*.

**Соглашение об уплате алиментов** заключается между лицом, обязанным уплачивать алименты, и их получателем, а в случае недееспособности данных лиц — между их законными представителями. Соглашение об уплате алиментов заключается *в письменной форме, подлежит нотариальному удостоверению и имеет силу исполнительного листа*.

По взаимному согласию сторон заключенное соглашение может быть изменено или расторгнуто в любое время. Односторонний отказ от исполнения соглашения или одностороннее изменение его условий не допускаются. В случае существенного изменения материального или семейного положения сторон и при недостижении согласия об изменении или о расторжении соглашения об уплате алиментов заинтересованная сторона может обратиться в суд с иском об изменении или расторжении этого соглашения.

Если предусмотренные соглашением об уплате алиментов условия предоставления содержания несовершеннолетнему ребенку или совершеннолетнему недееспособному члену семьи существенно нарушают их интересы, такое *соглашение может быть признано недействительным в судебном порядке* по требованию законного представителя получателя алиментов, а также органа опеки и попечительства или прокурора.

Размер алиментов определяется сторонами в соглашении. При этом для несовершеннолетних детей он не может быть определен ниже того размера алиментов, которые они могли бы получить в судебном порядке.

**Взыскание алиментов по решению суда** регламентировано ст. 106 СК РФ. При отсутствии соглашения об уплате алиментов нуждающиеся члены семьи вправе обратиться в суд с требованием о взыскании алиментов.

Алименты присуждаются с момента обращения в суд. За прошедший период алименты могут быть взысканы только в пределах трехлетнего срока с момента обращения в суд, если судом будет установлено, что до обращения в суд истцом самостоятельно принимались меры к получению алиментов, которые не были получены только вследствие уклонения от уплаты лица, обязанного их уплачивать.

**Удержание алиментов** производится ежемесячно администрацией по месту работы лица, обязанного уплачивать алименты, из его заработной платы или иного дохода на основании нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов или исполнительного листа. Удержанные алименты уплачиваются (переводятся) лицу, получающему алименты, в течение не более 3 дней со дня выплаты заработной платы или иного дохода лицу, обязанному уплачивать алименты. Администрация работодателя обязана также в трехдневный срок информировать судебного исполнителя и получателя алиментов об увольнении лица, обязанного уплачивать алименты, а также о новом месте его работы или жительства, если оно известно. Такая же обязанность лежит и на лице, обязанном уплачивать алименты.

Удержание алиментов на основании нотариально удостоверенного соглашения об уплате алиментов может производиться и в том случае, если общая сумма удержаний на основании такого соглашения и исполнительных документов превышает 50 % заработка или иного дохода обязанного лица.

При недостаточности заработка или иного дохода для взыскания алиментов они удерживаются из находящихся на счетах в банках или в иных кредитных учреждениях денежных средств лица, а также из денежных средств, переданных им по договорам коммерческим и некоммерческим организациям. При недостаточности этих средств взыскание обращается на любое имущество лица, обязанного уплачивать алименты, на которое по закону может быть обращено взыскание.

**Ответственность за несвоевременную уплату алиментов** предусмотрена ст. 115 СК РФ. При образовании задолженности по вине лица,

обязанного уплачивать алименты по соглашению об уплате алиментов, виновное лицо несет ответственность в порядке, предусмотренном этим соглашением. При образовании задолженности по вине лица, обязанного уплачивать алименты по решению суда, виновное лицо уплачивает получателю алиментов неустойку в размере 0,1 % от суммы невыплаченных алиментов за каждый день просрочки. Получатель алиментов вправе также взыскать с виновного в несвоевременной уплате алиментов лица все причиненные просрочкой исполнения алиментных обязательств убытки в части, не покрытой неустойкой.

Пункт 1 ст. 116 СК РФ устанавливает *недопустимость зачета алиментов другими встречными требованиями. Выплаченные суммы алиментов не могут быть истребованы обратно*, за исключением случаев:

- отмены решения суда о взыскании алиментов в связи с сообщением получателем алиментов ложных сведений или представлением подложных документов;
- признания соглашения об уплате алиментов недействительным вследствие заключения его под влиянием обмана, угрозы или насилия со стороны получателя алиментов;
- установления приговором суда факта подделки решения суда, соглашения об уплате алиментов или исполнительного листа, на основании которых уплачивались алименты.

При этом, если данные действия совершены представителем несовершеннолетнего ребенка или совершеннолетнего недееспособного получателя алиментов, обратное взыскание алиментов не производится, а суммы выплаченных алиментов взыскиваются с виновного лица по иску плательщика алиментов.

**Индексация алиментов**, взыскиваемых в твердой денежной сумме, производится пропорционально увеличению установленного законом минимального размера оплаты труда. Лицо, выезжающее на постоянное жительство в иностранное государство, вправе заключить с членами семьи, которым оно по закону обязано предоставлять содержание, соглашение об уплате алиментов. При недостижении соглашения заинтересованное лицо вправе обратиться в суд с требованием об определении размера алиментов в твердой денежной сумме и о одновременной выплате алиментов, или предоставлении определенного имущества в счет алиментов, или уплате алиментов иным способом.

Если при отсутствии соглашения об уплате алиментов после установления в судебном порядке размера алиментов *изменилось материальное*

или семейное положение одной из сторон, суд вправе по требованию любой из сторон изменить установленный размер алиментов или освободить лицо, обязанное уплачивать алименты, от их уплаты. Суд может отказать во взыскании алиментов совершеннолетнему дееспособному лицу, если установлено, что оно совершило в отношении лица, обязанного уплачивать алименты, умышленное преступление или в случае его недостойного поведения в семье.

**Прекращение алиментных обязательств, установленных соглашением об уплате алиментов, происходит со смертью одной из сторон, истечением срока действия соглашения, а также по основаниям, предусмотренным этим соглашением.**

Выплата алиментов, взыскиваемых в судебном порядке, прекращается:

- по достижении ребенком совершеннолетия или в случае приобретения им полной дееспособности до достижения 18 лет;
- при усыновлении (удочерении) ребенка, на содержание которого взыскивались алименты;
- при признании судом восстановления трудоспособности или прекращения нуждаемости в помощи получателя алиментов;
- при вступлении нетрудоспособного нуждающегося в помощи бывшего супруга — получателя алиментов в новый брак;
- со смертью лица, получающего или обязанного уплачивать алименты.

## 4.6. Формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей

### 4.6.1. Выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей

*Защита прав и интересов детей во всех случаях отсутствия родительского попечения* (смерть родителей, лишение или ограничение их в родительских правах, признание родителей недееспособными, болезнь родителей, их длительное отсутствие, а также уклонение от воспитания детей или защиты их прав и интересов, в том числе отказ взять своих детей из воспитательных, лечебных, социальных и других аналогичных учреждений) возлагается на органы опеки и попечительства, функции которых выполняют органы местного самоуправления.

Органы опеки и попечительства выявляют детей, оставшихся без попечения родителей, ведут их учет и исходя из конкретных обстоятельств утраты попечения родителей избирают формы устройства детей, а также осуществляют последующий контроль за условиями их содержания, воспитания и образования. Деятельность иных, кроме органов опеки и попечительства, юридических и физических лиц по выявлению и устройству детей, оставшихся без попечения родителей, законодательством РФ не допускается.

Должностные лица дошкольных образовательных, общеобразовательных, лечебных и других детских учреждений и иные граждане, располагающие сведениями о детях, оставшихся без попечения родителей, обязаны сообщать об этом в органы опеки и попечительства по месту фактического нахождения детей. Орган опеки и попечительства в течение 3 дней со дня получения таких сведений проводит обследование условий жизни ребенка и при установлении факта отсутствия попечения со стороны его родителей или родственников принимает на себя защиту прав и интересов ребенка до решения вопроса о его устройстве.

Руководители воспитательных, лечебных, социальных и других аналогичных учреждений, в которых находятся дети, оставшиеся без попечения родителей, в семидневный срок со дня, когда им стало известно, что ребенок может быть передан на воспитание в семью, сообщают об этом в орган опеки и попечительства по месту нахождения учреждения. Орган опеки и попечительства в течение месяца со дня поступления данных сведений обеспечивает устройство ребенка в семью, а при невозможности передать ребенка на воспитание в семью направляет сведения о нем в компетентный орган исполнительной власти субъекта РФ для учета ребенка в региональном банке данных. В свою очередь, указанный орган исполнительной власти субъекта РФ в течение месяца со дня поступления сведений о ребенке организует его устройство в семью граждан, проживающих на территории данного субъекта РФ, а при отсутствии такой возможности направляет указанные сведения в компетентный федеральный орган исполнительной власти для учета в федеральном банке данных детей, оставшихся без попечения родителей, и оказания содействия в последующем устройстве ребенка на воспитание в семью граждан РФ, постоянно проживающих на территории России.

Дети, оставшиеся без попечения родителей, подлежат передаче на воспитание в семью (на усыновление (удочерение), под опеку (попечительство) или в приемную семью), а при отсутствии такой возможности —

в учреждения для детей-сирот или детей, оставшихся без попечения родителей. При устройстве ребенка учитывается его этническое происхождение, принадлежность к определенной религии и культуре, родной язык, возможность обеспечения преемственности в воспитании и образовании. До устройства детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью или в социальные учреждения исполнение обязанностей их опекуна (попечителя) временно осуществляется органами опеки и попечительства.

#### 4.6.2. Усыновление (уочерение) детей

Усыновление или удочерение является приоритетной формой устройства детей, оставшихся без попечения родителей. Оно допускается в отношении несовершеннолетних детей и только в их интересах с учетом их этнического происхождения, принадлежности к определенной религии и культуре, родного языка, возможности обеспечения преемственности в воспитании и образовании, а также с учетом возможностей обеспечить детям полноценное физическое, психическое, духовное и нравственное развитие.

Усыновление братьев и сестер разными лицами не допускается, за исключением случаев, когда усыновление отвечает интересам детей.

Усыновление детей иностранными гражданами или лицами без гражданства допускается только в случаях, если не представляется возможным передать этих детей на воспитание в семье граждан РФ, постоянно проживающих на территории России, либо на усыновление родственникам детей независимо от их гражданства и места жительства. При этом дети могут быть переданы на усыновление гражданам РФ, постоянно проживающим за пределами территории России, иностранным гражданам или лицам без гражданства, не являющимся родственниками детей, только по истечении 6 месяцев со дня поступления сведений о таких детях в федеральный банк данных.

Усыновление производится судом по заявлению лиц, желающих усыновить ребенка. Дела об усыновлении рассматриваются судом с обязательным участием самих усыновителей, органов опеки и попечительства, а также прокурора. При этом для усыновления ребенка необходимо заключение органа опеки и попечительства об обоснованности усыновления и о его соответствии интересам усыновляемого ребенка с указанием сведений о факте личного общения усыновителей с ребенком.

Права и обязанности усыновителя и усыновленного ребенка возникают со дня вступления в законную силу решения суда об установлении

усыновления. При этом суд в течение 3 дней со дня вступления в законную силу судебного решения об установлении усыновления направляет выписку из этого решения в орган ЗАГС, который производит государственную регистрацию усыновления.

Согласно ст. 127 СК РФ *усыновителями могут быть совершеннолетние лица обоюбого пола, за исключением:*

- лиц (в том числе одного из супругов), признанных судом недееспособными или ограниченно дееспособными;
- лиц, лишенных или ограниченных в родительских правах;
- лиц, отстраненных от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на них обязанностей;
- бывших усыновителей, если усыновление отменено судом по их вине;
- лиц, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права<sup>1</sup>;
- лиц, которые на момент установления усыновления не имеют дохода, обеспечивающего усыновляемому ребенку прожиточный минимум, установленный в субъекте РФ, на территории которого они проживают;
- лиц, не имеющих постоянного места жительства;
- лиц, имеющих на момент установления усыновления судимость за умышленное преступление против жизни или здоровья граждан;
- лиц, проживающих в жилых помещениях, не отвечающих санитарным и техническим правилам и нормам.

Лица, не состоящие между собой в браке, не могут совместно усыновить одного и того же ребенка. При наличии нескольких желающих усыновить одного и того же ребенка преимущественным правом пользуются родственники ребенка.

*Разница в возрасте между усыновителем, не состоящим в браке, и ребенком должна быть не менее 16 лет. По причинам, признанным судом уважительными, указанная разница в возрасте может быть сокращена. При усыновлении ребенка отчимом (мачехой) наличие вышеуказанной разницы в возрасте не требуется.*

<sup>1</sup> Порядок медицинского освидетельствования граждан, желающих стать усыновителями, опекунами (попечителями) или приемными родителями, установлен в настоящее время приказом Минздрава РФ от 10 сентября 1996 г. № 332.

*Усыновление ребенка*, по общему правилу, *требует согласия на это его родителей*. При усыновлении ребенка несовершеннолетних родителей, не достигших возраста 16 лет, необходимо также согласие их родителей или опекунов (попечителей), а при их отсутствии — согласие органа опеки и попечительства. Согласие родителей на усыновление ребенка должно быть выражено в заявлении, нотариально удостоверенном или заверенном руководителем учреждения, в котором находится ребенок, либо органом опеки и попечительства, а также может быть выражено непосредственно в суде при производстве усыновления. При этом до вынесения решения суда родители вправе отозвать данное ими согласие на усыновление ребенка.

Согласие на усыновление ребенка (как конкретным лицом, так и без его указания) дается родителями только после рождения ребенка.

*Не требуется, однако, согласие родителей ребенка на его усыновление* в случаях, если родители неизвестны, признаны судом безвестно отсутствующими или недееспособными, лишены родительских прав либо по причинам, признанным судом неуважительными, более 6 месяцев не проживают совместно с ребенком и уклоняются от его воспитания и содержания.

Для усыновления детей, находящихся под опекой (попечительством), требуется согласие их опекунов (попечителей). Для усыновления детей, находящихся в приемных семьях, требуется согласие их приемных родителей. Для усыновления детей, находящихся в воспитательных, лечебных, социальных и других аналогичных учреждениях, требуется согласие руководителей данных учреждений. При этом суд вправе в интересах ребенка вынести решение о его усыновлении и без согласия указанных лиц (включая родителей ребенка).

Для усыновления ребенка, достигшего возраста 10 лет, необходимо также его согласие. Однако если ребенок проживал в семье усыновителя и считает его своим родителем, усыновление в порядке исключения может быть произведено без получения согласия усыновляемого ребенка.

При усыновлении ребенка только одним из супругов *требуется согласие на усыновление другого супруга*, за исключением случаев, когда супруги прекратили семейные отношения, не проживают совместно более года и место жительства другого супруга неизвестно.

За усыновленным ребенком *сохраняются его имя, отчество и фамилия*. По просьбе усыновителя усыновленному ребенку присваивается фамилия усыновителя, а также указанное им имя. Отчество усыновленного ребенка определяется по имени усыновителя, если усыновитель

мужчина, а при усыновлении ребенка женщиной — по имени лица, указанного ему в качестве отца усыновленного ребенка. Если фамилии супругов-усыновителей разные, то по соглашению между ними усыновленному ребенку присваивается фамилия одного из них. При усыновлении ребенка лицом, не состоящим в браке, по его просьбе фамилия, имя и отчество матери (отца) усыновленного ребенка записываются в книге записей рождений по его указанию. Изменение фамилии, имени и отчества усыновленного ребенка, достигшего возраста 10 лет, может быть произведено только с его согласия.

Для обеспечения тайны усыновления по просьбе усыновителя может быть изменена дата рождения усыновленного ребенка, но не более чем на 3 месяца, а также место его рождения.

По просьбе усыновителей суд может принять решение о записи усыновителей в книге записей рождений в качестве родителей усыновленного ими ребенка. Для совершения такой записи в отношении усыновленного ребенка, достигшего возраста 10 лет, необходимо его согласие.

*Правовые последствия усыновления ребенка* регламентированы ст. 137 СК РФ. Усыновленные дети и их потомство по отношению к усыновителям и их родственникам *приравниваются в личных неимущественных и имущественных правах и обязанностях к родственникам по происхождению*. Усыновленные дети утрачивают личные неимущественные и имущественные права и освобождаются от обязанностей по отношению к своим родителям и родственникам. Однако, если ребенок имеет к моменту своего усыновления право на пенсию и пособия, полагающиеся ему в связи со смертью родителей, то он сохраняет это право и при его усыновлении.

*Отмена усыновления ребенка* производится в судебном порядке с участием органа опеки и попечительства и прокурора. Усыновление прекращается со дня вступления в законную силу решения суда об отмене усыновления ребенка. Основаниями отмены усыновления могут быть уклонение усыновителей от выполнения возложенных на них обязанностей родителей, злоупотребление своими родительскими правами, жестокое обращение с усыновленными детьми, хронический алкоголизм или наркомания. Исходя из интересов ребенка суд вправе отменить усыновление и по другим основаниям. Правом требовать отмены усыновления ребенка обладают его родители, усыновители, сам усыновленный ребенок, достигший возраста 14 лет, орган опеки и попечительства, а также прокурор. При отмене судом усыновления ребенка взаимные права и обязанности усыновленного ребенка и его усыновителей прекращаются и восстанавливаются взаимные права



и обязанности ребенка и его родителей, если этого требуют интересы ребенка.

Отмена усыновления ребенка не допускается, если к моменту предъявления требования об отмене усыновления усыновленный ребенок достиг совершеннолетия, за исключением случаев, когда имеется взаимное согласие усыновителя и усыновленного ребенка, а также его родители, если они живы, не лишены родительских прав или не признаны судом недееспособными.

#### 4.6.3. Опекa и попечительство над детьми

Опека или попечительство устанавливаются над детьми, оставшимися без попечения родителей, в целях их содержания, воспитания, образования, а также защиты их прав и интересов. При этом опекa устанавливается над детьми в возрасте до 14 лет, а попечительство — над детьми от 14 до 18 лет. Порядок установления и прекращения опеки или попечительства над детьми определяется ГК РФ.

В качестве опекунов (попечителей) детей *могут назначаться* только совершеннолетние дееспособные лица, *за исключением* лиц, лишенных родительских прав или ограниченных в родительских правах, больных хроническим алкоголизмом или наркоманией, отстраненных от выполнения обязанностей опекунов (попечителей), бывших усыновителей, если усыновление отменено по их вине, а также лиц, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять обязанности по воспитанию ребенка. При назначении ребенку опекуна (попечителя) *учитываются* нравственные и иные личные качества опекуна (попечителя), способность его к выполнению своих обязанностей, отношения между ним и ребенком, отношение к ребенку членов семьи опекуна (попечителя), а также, если это возможно, желание самого ребенка. Детям, находящимся на полном государственном попечении в воспитательных, лечебных, социальных и других аналогичных учреждениях, опекуны (попечители) не назначаются. Выполнение их обязанностей возлагается на администрацию этих учреждений.

*Права детей, находящихся под опекой (попечительством), регламентированы ст. 148 СК РФ и включают в себя право:*

- на воспитание в семье опекуна (попечителя), заботу с его стороны и совместное с ним проживание;
- обеспечение условий для содержания, воспитания, образования и всестороннего развития детей, уважение их человеческого достоинства;

- причитающиеся алименты, пенсии, пособия и другие социальные выплаты;
- сохранение права собственности или права пользования на жилое помещение, а при отсутствии жилого помещения — право на его получение в соответствии с жилищным законодательством;
- защиту от злоупотреблений со стороны опекуна (попечителя).

Кроме того, дети, находящиеся под опекой (попечительством), имеют право на общение со своими родителями и другими родственниками, а также право выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего их интересы.

*Права и обязанности опекуна (попечителя) ребенка прописаны в ст. 150 СК РФ. Опекун (попечитель) имеет право и обязан воспитывать ребенка, находящегося под опекой (попечительством), заботиться о его здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии. Он вправе самостоятельно определять способы воспитания ребенка с учетом его мнения и рекомендаций органа опеки и попечительства. Опекун (попечитель) вправе требовать по суду возврата ребенка, находящегося под опекой (попечительством), от любых лиц, удерживающих его у себя без законных оснований, в том числе от близких родственников ребенка. Однако он не вправе препятствовать общению ребенка с его родителями и другими близкими родственниками, за исключением случаев, когда такое общение не отвечает интересам ребенка.*

Обязанности по опеке и попечительству ребенка исполняются опекуном (попечителем) безвозмездно. На содержание ребенка опекуну (попечителю) ежемесячно выплачиваются денежные средства в порядке и размере, установленных законами субъектов РФ.

#### 4.6.4. Приемная семья

Согласно ст. 151 СК РФ приемная семья образуется на основании договора о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью, заключаемого между органом опеки и попечительства и приемными родителями (в роли которых могут выступать как супруги, так и отдельные граждане). На воспитание в приемную семью на срок, предусмотренный договором, передаются несовершеннолетние дети, оставшиеся без попечения родителей, в том числе находящиеся в воспитательном, лечебном, социальном или другом аналогичном учреждении.

Договор о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью должен предусматривать условия его содержания, воспитания и образования, права и обязанности приемных родителей, обязанности по отношению

к приемной семье органа опеки и попечительства, а также основания и последствия прекращения такого договора. Размер оплаты труда приемных родителей и льготы, предоставляемые приемной семье в зависимости от количества принятых на воспитание детей, устанавливаются законами субъектов РФ.

Договор о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью может быть расторгнут досрочно как по инициативе приемных родителей при наличии уважительных причин (болезни, изменений семейного или имущественного положения, отсутствия взаимопонимания с ребенком, конфликтных отношений между детьми и др.), так и по инициативе органа опеки и попечительства в случае возникновения в приемной семье неблагоприятных условий для содержания, воспитания и образования ребенка, а также возвращения ребенка родителям или его усыновления.

*Приемными родителями могут быть совершеннолетние лица обоего пола, за исключением лиц, признанных судом недееспособными или ограниченно дееспособными; лиц, лишенных или ограниченных судом родительских прав; лиц, отстраненных от обязанностей опекуна (попечителя) за ненадлежащее выполнение возложенных на них обязанностей; бывших усыновителей, если усыновление отменено судом по их вине; лиц, которые по состоянию здоровья не могут осуществлять обязанности по воспитанию ребенка.*

Подбор приемных родителей осуществляется органами опеки и попечительства. Предварительный выбор ребенка для передачи в приемную семью осуществляется лицами, желающими принять ребенка в семью, по согласованию с органом опеки и попечительства. При этом не допускается разъединение братьев и сестер, за исключением случаев, когда это отвечает их интересам. Передача ребенка в приемную семью осуществляется с учетом его мнения, а ребенка, достигшего возраста 10 лет, — только с его согласия.

По отношению к принятому на воспитание ребенку приемные родители обладают правами и обязанностями опекуна (попечителя). Ребенок, переданный в приемную семью, сохраняет право на причитающиеся ему алименты, пенсию, пособия и другие социальные выплаты, а также право собственности на жилое помещение или право пользования жилым помещением, а при отсутствии жилья — право на предоставление ему жилого помещения в соответствии с жилищным законодательством.

На содержание каждого ребенка приемной семье ежемесячно выплачиваются денежные средства в порядке и размере, установленных Правительством РФ.

## Контрольные вопросы

1. Какие группы общественных отношений регулируются семейным правом?
2. Перечислите принципы семейного права РФ.
3. Назовите основные источники семейного права РФ.
4. Какие государственные и муниципальные органы осуществляют защиту семейных прав?
5. Перечислите обстоятельства, которые препятствуют вступлению в брак.
6. Через какой период времени после подачи заявления в орган ЗАГС может быть заключен брак?
7. В чем состоит различие между признанием брака недействительным и расторжением брака?
8. В каких случаях брак может быть расторгнут в органах ЗАГС по заявлению одного из супругов?
9. Какое имущество является общей совместной собственностью супругов?
10. Может ли брачный договор регулировать личные неимущественные отношения супругов?
11. С какого возраста ребенок может сам подавать заявление об изменении фамилии?
12. Перечислите права и обязанности родителей в отношении несовершеннолетних детей.
13. В чем отличие лишения родительских прав от их ограничения?
14. Обязаны ли родители, ограниченные в родительских правах, содержать своего ребенка?
15. Что такое алименты?
16. В каком размере взыскиваются судом алименты на несовершеннолетних детей?
17. Кто осуществляет выявление и устройство детей, оставшихся без попечения родителей?
18. Кто не может быть усыновителем?
19. Какова должна быть разница в возрасте между усыновителем и усыновленным? Есть ли исключения из данного правила?
20. Что является содержанием договора о передаче ребенка в приемную семью?

### Рекомендуемая литература

1. Александров И. Ф. Семейное право: Учеб. пособие / И. Ф. Александров. — М.: Инфра-М, 2010. — 121 с.
2. Беспалов Ю. Ф. Семейное право: Учебник / Ю. Ф. Беспалов, О. Ю. Ильина, А. Ю. Беспалов. — М.: Юнити, 2009. — 367 с.
3. Ивашкин Д. И. Семейное право: Учеб. пособие / Д. И. Ивашкин, И. И. Кубарь, С. С. Желонкин. — М.: Юнити, 2010. — 167 с.
4. Комментарий к Семейному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. О. Н. Низамиева. — М.: Проспект, 2010. — 549 с.
5. Кравицова Л. Н. Семейное право: Учебник / Л. Н. Кравицова. — Ростов-на-Дону: Феникс, 2010. — 314 с.
6. Красикова А. В. Семейное право России: Учеб. пособие / А. В. Красикова, Л. В. Пуляевская. — Саратов: СарГАЦ, 2009. — 193 с.
7. Нечаева А. М. Семейное право: Учебник / А. М. Нечаева. — М.: Юрист, 2008. — 327 с.
8. Пчелинцева Л. М. Семейное право России: Учебник / Л. М. Пчелинцева. — М.: Норма, 2009. — 719 с.
9. Рузакова О. А. Семейное право: Учебник / О. А. Рузакова. — М.: Эксмо, 2010. — 203 с.

## Глава 5. Трудовое право

### 5.1. Понятие, предмет, метод и система трудового права

#### 5.1.1. Понятие, предмет и метод трудового права

Сферой регулирования трудового права является труд, то есть целенаправленная деятельность человека по реализации его физических и умственных способностей для получения определенных материальных и духовных благ.

**Трудовое право** можно определить как отрасль права, регулиующую общественные отношения, складывающиеся в процессе функционирования рынка труда, организации и применения наемного труда.

**Предмет трудового права** составляют две группы общественных отношений: трудовые отношения и отношения, тесно связанные с трудовыми.

**Трудовые отношения** складываются в процессе применения труда в его общественной кооперации, когда работник включается в трудовой коллектив организации для выполнения определенного рода работы (трудовой функции) с подчинением установленному трудовому порядку. Трудовые отношения занимают главное место среди общественных отношений, составляющих в совокупности предмет трудового права.

К отношениям, тесно связанным с трудовыми (предшествующим, сопутствующим или вытекающим из них), относятся следующие:

- организационно-управленческие отношения в сфере труда, складывающиеся в процессе организации и управления трудом между работодателем и трудовым коллективом (либо его представительным органом), касающиеся установления и применения условий труда в организации, нормирования и оплаты труда, а также других вопросов, затрагивающих коллективные и индивидуальные интересы работников;

- *отношения по обеспечению занятости и трудоустройству*, возникающие в связи с обращением граждан в органы государственной службы занятости с просьбой подыскать им подходящую работу по определенной специальности, должности или квалификации;
- *отношения по профессиональной подготовке и повышению квалификации работников*, возникающие в связи с получением гражданами рабочих специальностей в ходе индивидуального, бригадного либо курсового обучения, предшествующих их самостоятельной работе, а также в связи с углублением ими своих профессиональных навыков в процессе повышения квалификации;
- *отношения по надзору за охраной труда и соблюдением трудового законодательства*, складывающиеся в процессе надзорной деятельности компетентных государственных органов за состоянием охраны труда и соблюдением трудового законодательства в организациях;
- *отношения по рассмотрению трудовых споров*, складывающиеся в связи с разрешением в органах по рассмотрению трудовых споров неурегулированных разногласий, касающихся применения или установления условий труда работников.

**Метод трудового права** составляют следующие *способы правового регулирования общественных отношений, образующих предмет трудового права*:

- сочетание централизованного (на законодательном уровне), локального (на уровне коллективного договора организации) и индивидуального (в рамках отдельного трудового договора) регулирования трудовых отношений (так называемая *теория трипартизма*);
- договорной характер труда и установления его условий;
- равноправие сторон трудового правоотношения при заключении и расторжении трудового договора и их подчинение в процессе труда законодательству и правилам внутреннего трудового распорядка организации;
- участие работников через своих представителей в правовом регулировании труда и контроле за исполнением трудового законодательства;
- единство и дифференциация правового регулирования труда.

### 5.1.2. Система трудового права

**Систему трудового права** составляет *внутренняя организация данной отрасли права, выраженная в единстве и согласовании юридических норм, сосредоточенных в относительно самостоятельных правовых институтах*.

Система трудового права состоит из Общей и Особенной части.

**Нормы Общей части трудового права** регламентируют вопросы организации и применения труда работников, устанавливают субъектный состав и правовой статус участников трудовых отношений, формируют метод правового регулирования труда (механизм социального партнерства участников трудовых отношений).

**Нормы Особенной части трудового права** конкретизируют положения Общей части и регламентируют виды и элементы общественных отношений в сфере труда (институты трудового договора, рабочего времени и времени отдыха, оплаты и нормирования труда, охраны труда и др.).

Составляющие систему трудового права юридические нормы сосредоточены в *источниках трудового права*, к числу которых относятся:

- Конституция РФ (ст. 37);
- общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры РФ;
- федеральные конституционные и федеральные законы РФ;
- законы субъектов РФ;
- указы Президента РФ, постановления Правительства РФ, указы, инструкции, постановления и разъяснения Минздравсоцразвития РФ;
- акты органов государственной власти субъектов РФ и органов местного самоуправления;
- генеральные, региональные, межотраслевые, отраслевые, тарифные, профессионально-тарифные, территориальные и иные коллективные соглашения;
- локальные нормативные акты (коллективные договоры, правила внутреннего трудового распорядка и др.).

Важнейшее место среди источников трудового права занимает *Трудовой кодекс Российской Федерации* от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ (ред. от 23 апреля 2012 г.) (ТК РФ), являющийся основным кодифицированным источником, регулирующим, по существу, весь комплекс

общественных отношений, составляющих предмет отрасли трудового права.

### 5.1.3. Стороны и формы социального партнерства в сфере труда

**Социальное партнерство в сфере труда** в ТК РФ определяется как *система взаимоотношений между работниками (их представителями), работодателями (их представителями), органами государственной власти и местного самоуправления, направленная на обеспечение согласования интересов работников и работодателей по вопросам регулирования трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений*.

Сторонами социального партнерства в сфере труда являются работники и работодатели в лице их уполномоченных представителей.

**Основной формой социального партнерства в сфере труда** в настоящее время является *разработка, заключение и контроль за реализацией коллективных договоров и соглашений*, регулирующих социально-трудовые отношения на уровне отдельных организаций, отраслей и регионов.

**Коллективный договор** — это *локальный нормативно-правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения в организации или у работодателя — физического лица и заключаемый работниками и работодателем в лице их представителей*. Условия и нормы коллективного договора обязательны для организации, в которой он заключен, однако *если они ухудшают положение работников по сравнению с законодательством, то признаются недействительными*.

Порядок разработки и заключения коллективных договоров в РФ регулируется гл. 7 ТК РФ.

**Сторонами коллективного договора** являются *работники* в лице их представителей (чаще всего — профсоюзного органа) и *работодатель*, представляемый, как правило, руководителем организации.

Действующее законодательство предусматривает **обязательную процедуру разработки и заключения коллективных договоров**.

Начальной стадией этой процедуры являются *коллективные переговоры*, инициировать которые вправе любая из сторон. Сторона-инициатор коллективных переговоров направляет письменное уведомление о начале переговоров другой стороне, которая в семидневный срок со дня получения уведомления обязана вступить в переговоры, направив инициатору проведения коллективных переговоров ответ

с указанием представителей от своей стороны. *Днем начала коллективных переговоров* является день, следующий за днем получения инициатором проведения коллективных переговоров указанного ответа.

Для ведения переговоров и выработки проекта коллективного договора стороны на паритетной основе *образуют комиссию*.

Возникшие в ходе переговоров разногласия между сторонами фиксируются в *протоколе разногласий*. В течение 3 дней после составления протокола стороны проводят консультации и формируют из своего состава примирительную комиссию, а при недостижении согласия в ней обращаются к посреднику, выбранному по соглашению сторон, или трудовой арбитраж. Если сторонами принципиально согласованы основные условия коллективного договора и предметом разногласий являются лишь его отдельные положения, то стороны должны в течение 3 месяцев со дня начала коллективных переговоров подписать коллективный договор на согласованных условиях с одновременным составлением протокола разногласий. *Момент подписания коллективного договора (даже с протоколом разногласий) является моментом окончания коллективных переговоров по заключению коллективного договора*.

**Содержание коллективного договора** образуют *согласованные сторонами условия, регулирующие социально-трудовые отношения в организации. Срок действия коллективного договора составляет не более 3 лет (ст. 43 ТК РФ)*. Стороны имеют право продлить действие коллективного договора на срок не более 3 лет. *Действие коллективного договора распространяется на всех работников организации, ее филиалов, представительств и иных обособленных структурных подразделений*. Коллективный договор сохраняет свое действие также в случае изменения наименования организации или расторжения трудового договора с ее руководителем. При реорганизации или ликвидации организации коллективный договор сохраняет свое действие в течение всего срока реорганизации (ликвидации). При смене формы собственности организации коллективный договор действует в течение 3 месяцев со дня перехода прав собственности.

**Коллективное соглашение** — это *локальный нормативно-правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения и устанавливающий общие принципы регулирования связанных с ними экономических отношений, заключаемый между полномочными представителями работников и работодателей на федеральном, региональном, отраслевом и территориальном уровнях*.

В зависимости от сферы регулирования социально-трудовых отношений заключаются *генеральные* (на уровне РФ), *региональные* (на уровне субъекта РФ), *отраслевые* (*межотраслевые*), *территориальные* (на уровне муниципального образования) и *иные соглашения*.

*Порядок разработки и заключения коллективного соглашения* определен ст. 47 ТК РФ и во многом аналогичен процедуре разработки и заключения коллективного договора. При этом заключение и изменение коллективных соглашений, требующих бюджетного финансирования, по общему правилу, осуществляется сторонами до подготовки проекта соответствующего бюджета на финансовый год, относящийся к сроку действия соглашения. *Срок действия* коллективного соглашения определяется сторонами, но *не может превышать 3 лет*. Стороны имеют право один раз продлить действие соглашения на срок не более 3 лет.

*Действие коллективного соглашения* распространяется на работников и работодателей, которые уполномочили соответствующих представителей на разработку и заключение соглашения от их имени, на органы государственной власти и местного самоуправления в пределах взятых ими на себя обязательств, а также на работников и работодателей, присоединившихся к соглашению после его заключения. Соглашение распространяется на всех работодателей, являющихся членами объединения работодателей, заключившего соглашение. Прекращение членства в объединении работодателей не освобождает работодателя от выполнения соглашения, заключенного в период его членства. Работодатель, вступивший в объединение работодателей в период действия соглашения, также обязан выполнять обязательства, предусмотренные этим соглашением.

В течение 7 дней со дня подписания сторонами коллективного договора (соглашения), последний направляется представителем работодателя на *уведомительную регистрацию* в территориальный государственный орган по труду. При этом вступление коллективного договора (соглашения) в силу не зависит от факта его регистрации. Регистрация необходима лишь для выявления государственным органом по труду условий, ухудшающих положение работников по сравнению с законодательством. При выявлении таких условий они объявляются недействительными и применению не подлежат. О данных условиях территориальный государственный орган по труду информирует стороны коллективного договора (соглашения) и соответствующую государственную инспекцию труда.

## 5.2. Трудовой договор

### 5.2.1. Понятие, содержание и порядок заключения трудового договора

Трудовым договором согласно ст. 56 ТК РФ является *соглашение между работодателем и работником, по которому работодатель обязуется предоставить работнику работу по определенной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные нормами трудового права, своевременно и в полном объеме выплачивать заработную плату, а работник обязуется лично выполнять свою трудовую функцию и соблюдать правила внутреннего трудового распорядка, действующие у данного работодателя*.

Трудовой договор в правоведении отграничивают от ряда гражданско-правовых договоров (подряда, поручения, авторского и др.), в которых одна из сторон также обязана выполнить определенные работы в пользу другой стороны.

Существенные отличия трудового договора от договоров в гражданском праве приводятся в табл. 5.1.

Таблица 5.1. Сравнительная характеристика трудового договора и гражданско-правового договора (подряда)

Основание	Трудовой договор	Гражданско-правовой договор
Основная цель заключения	Трудовая деятельность в течение определенного промежутка времени (в том числе обусловленного выполнением работы)	Выполнение работы (конечный результат)
Существенные условия	Ст. 57 ТК РФ	Предмет, цена, срок
Отношения сторон	Подчинение работника трудовому распорядку организации работодателя	Отсутствие отношений диспληнарной подчиненности
Законодательные требования к лицу, выполняющему работу	Определенная профессия, квалификация; работник выполняет работу лично	Отсутствуют; подрядчик выполняет работу лично или (с согласия заказчика) с привлечением субподрядчика
Форма договора	Только письменная	Как письменная, так и устная
Риски случайной гибели результата труда	Риск лежит на администрации работодателя	Риск несет подрядчик

Трудовое законодательство предъявляет единые **требования к порядку заключения трудовых договоров** (гл. 11 ТК РФ)<sup>1</sup>.

**Возраст заключения трудового договора**, по общему правилу, составляет *16 лет* (ст. 63 ТК РФ).

В случаях получения лицом основного общего образования, либо продолжения освоения программы основного общего образования по иной, чем очная, форме обучения, либо оставления в соответствии с федеральным законом общеобразовательного учреждения трудовой договор могут заключать лица, достигшие *возраста 15 лет*, для выполнения легкого труда, не причиняющего вреда их здоровью.

С согласия одного из родителей (попечителя) и органа опеки и попечительства трудовой договор может быть заключен с учащимся, достигшим *возраста 14 лет*, для выполнения в свободное от учебы время легкого труда, не причиняющего вреда здоровью и не нарушающего процесса обучения.

В организациях кинематографии, театральных, концертных организациях и цирках допускается заключение трудового договора с лицами, *не достигшими возраста 14 лет*, для участия в создании или исполнении ими произведений искусства без ущерба здоровью и нравственному развитию. Трудовой договор от имени работника в этом случае подписывается его родителем (опекуном). В разрешении органа опеки и попечительства указываются максимально допустимая продолжительность ежедневной работы и другие условия, в которых может выполняться работа.

**Перечень документов, предъявляемых при заключении трудового договора**, установлен ст. 65 ТК РФ. Лицо, поступающее на работу, предъявляет работодателю следующие документы:

- паспорт или иной документ, удостоверяющий личность;
- трудовую книжку, за исключением случаев, когда трудовой договор заключается впервые или работник поступает на работу на условиях совместительства;
- страховое свидетельство государственного пенсионного страхования<sup>2</sup>;

<sup>1</sup> См. также: Лозко В. П. Правовое регулирование заключения трудового договора: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / В. П. Лозко. — М.: МПЮА им. О. Е. Кутафина, 2009. — 26 с.

<sup>2</sup> При заключении трудового договора впервые трудовая книжка и страховое свидетельство государственного пенсионного страхования оформляются работодателем. В случае отсутствия у лица, поступающего на работу, трудовой книжки

- документы воинского учета — для военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу;
- документ об образовании, квалификации или наличии специальных знаний — при поступлении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки.

В отдельных случаях с учетом специфики работы федеральным законодательством может предусматриваться необходимость предъявления дополнительных документов (например, санитарной книжки, сертификата специалиста).

При заключении трудового договора с лицами, не достигшими *возраста 18 лет*, а также с лицами, поступающими на тяжелые работы, работы с вредными или опасными условиями труда, а также в организации пищевой промышленности, общественного питания, водопроводных сооружений, лечебно-профилактические и фармацевтические учреждения и ряд других, проводится **обязательное предварительное медицинское освидетельствование** (ст. 69 ТК РФ). Целью предварительного медицинского освидетельствования (осмотра) при поступлении на работу является определение соответствия состояния здоровья освидетельствуемых работников поручаемой им работе.

Трудовой договор заключается **в письменной форме** в двух экземплярах, каждый из которых подписывается сторонами (ст. 67 ТК РФ). Один экземпляр трудового договора передается работнику, другой хранится у работодателя. Получение работником экземпляра трудового договора должно подтверждаться его подписью на экземпляре, хранящемся у работодателя.

В соответствии со ст. 61 ТК РФ трудовой договор **вступает в силу со дня его подписания работником и работодателем**, если иное не установлено федеральными законами, иными нормативными правовыми актами или самим трудовым договором, *либо со дня фактического допущения работника к работе с ведома или по поручению работодателя или его представителя*.

Работник *приступает к исполнению своих трудовых обязанностей* со дня, определенного трудовым договором, либо, если в трудовом договоре не оговорен день начала работы, на следующий рабочий день после вступления договора в силу. Если работник не приступил к работе в день начала работы, то работодатель имеет право аннулировать

в связи с ее утратой, повреждением или по иной причине работодатель обязан по письменному заявлению этого лица (с указанием причины отсутствия трудовой книжки) оформить новую трудовую книжку.

трудовой договор. Аннулированный трудовой договор считается незаключенным.

При приеме на работу может быть предусмотрено **испытание работника** в целях проверки его соответствия поручаемой работе (ст. 70 ТК РФ). Условие об испытании *должно быть указано в самом трудовом договоре*, отсутствие в нем такого условия означает, что работник принят на работу без испытания. В случае, когда работник фактически допущен к работе без оформления трудового договора (ч. 2 ст. 67 ТК РФ), условие об испытании может быть включено в трудовой договор, только если стороны оформили его в виде отдельного соглашения до начала работы.

Испытание при приеме на работу *не устанавливается* для следующих категорий работников:

- лиц, поступающих на работу по конкурсу;
- беременных женщин, а также женщин, имеющих детей до 1,5 года;
- лиц, не достигших возраста 18 лет;
- лиц, окончивших имеющие государственную аккредитацию учреждения начального, среднего и высшего профессионального образования и впервые поступающих на работу по полученной специальности в течение года со дня окончания образовательного учреждения;
- лиц, избранных на выборную должность на оплачиваемую работу;
- лиц, приглашенных на работу в порядке перевода от другого работодателя по согласованию между работодателями;
- лиц, заключающих трудовой договор на срок до 2 месяцев;
- в иных случаях, предусмотренных ТК РФ, иными федеральными законами и коллективным договором.

*Срок испытания не может превышать 3 месяца*, а для руководителей организации, главных бухгалтеров и их заместителей, а также руководителей филиалов, представительств и иных обособленных структурных подразделений — 6 месяцев, если иное не установлено федеральным законом. В срок испытания не засчитываются период временной негрудоспособности работника и другие периоды, когда он фактически отсутствовал на работе.

При неудовлетворительном результате испытания работодатель имеет право до истечения срока испытания расторгнуть трудовой договор с работником, предупредив его об этом в письменной форме;

не позднее чем за 3 дня с указанием причин, послуживших основанием для признания работника не выдержавшим испытание. Расторжение трудового договора в этом случае производится без учета мнения профсоюзного органа и без выплаты выходного пособия. В свою очередь, если в период испытания работник придет к выводу, что предложенная ему работа не является для него подходящей, он имеет право расторгнуть трудовой договор по собственному желанию, предупредив об этом работодателя в письменной форме за 3 дня.

Если срок испытания истек, а работник продолжает работу, то он считается выдержавшим испытание, и последующее расторжение трудового договора допускается только на общих основаниях.

Прием на работу *оформляется приказом (распоряжением) работодателя*, который объявляется работнику под расписку в трехдневный срок со дня подписания трудового договора. По требованию работника работодатель обязан выдать ему надлежаще заверенную копию указанного приказа (распоряжения). Одновременно при приеме на работу работодатель обязан также ознакомить работника с действующими в организации правилами внутреннего трудового распорядка, иными локальными нормативными актами, имеющими отношение к его трудовой функции, и коллективным договором. Сведения о трудовой деятельности поступающего на работу содержатся в основном документе работника — *трудовой книжке* (ст. 66 ТК РФ).

В соответствии со ст. 62 ТК РФ по письменному заявлению работника работодатель обязан в течение не более 3 рабочих дней со дня подачи этого заявления выдать работнику копии документов, связанных с работой (приказа о приеме на работу, приказов о переводах на другую работу, приказа об увольнении с работы; выписки из трудовой книжки; справки о заработной плате, о начисленных и фактически уплаченных страховых взносах на обязательное пенсионное страхование, о периоде работы у данного работодателя и др.). Копии документов, связанных с работой, должны быть надлежащим образом заверены и предоставляться работнику безвозмездно.

### 5.2.2. Анализ отдельных видов трудовых договоров

В науке трудового права трудовые договоры классифицируются на виды по различным основаниям. На практике наиболее часто выделяют следующие *виды трудовых договоров*: трудовые договоры, заключаемые на неопределенный срок; срочные трудовые договоры;



трудоустройство о работе по совместительству; трудовые договоры о работе в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях и др.

**Трудовые договоры, заключаемые на неопределенный срок**, являются наиболее распространенным видом трудовых договоров. Они всегда предполагаются, если стороны особо не оговорили срочный характер будущей работы. *Если в трудовом договоре не оговорен срок его действия, договор считается заключенным на неопределенный срок.*

В отличие от предыдущего вида, **срочные трудовые договоры** (или трудовые договоры, заключенные на определенный срок, но не более 5 лет) не являются типичными. *Они заключаются, как правило, только в тех случаях, когда трудовые отношения не могут быть установлены на неопределенный срок с учетом характера предстоящей работы или условий ее выполнения.* Срочный трудовой договор, заключенный при отсутствии достаточных к тому оснований, установленных государственной инспекцией труда или судом, будет признан заключенным на неопределенный срок.

Часть 1 ст. 59 ТК РФ предусматривает 11 случаев, при которых допускается заключение срочного трудового договора по инициативе работодателя:

- для замены временно отсутствующего работника, за которым в соответствии с законом сохраняется место работы (например, на время нахождения работника в отпуске по уходу за ребенком);
- на время выполнения временных (до 2 месяцев), а также сезонных (до 6 месяцев) работ;
- с лицами, направляемыми на работу за границу;
- для проведения работ, выходящих за рамки обычной деятельности организации (реконструкция, монтажные, пусконаладочные и другие работы), а также для проведения работ, связанных с введением временным (до 1 года) расширением производства или объема оказываемых услуг;
- с лицами, поступающими на работу в организации, созданные на заданном определенном периоде времени или для выполнения заданного определенной работы;
- с лицами, принимаемыми для выполнения заданного определенной работы в случаях, когда ее выполнение (завершение) не может

быть определено конкретной датой (например, на период строительства объекта);

- для работ, непосредственно связанных со стажировкой и профессиональным обучением работника, проводимым как на основании договора с другой организацией, направившей на стажировку или профессиональное обучение своего работника, так и на основании учебного договора, заключаемого организацией с самим обучающимся (ученический договор);
- в случае избрания на определенный срок в состав выборного органа или на выборную должность на оплачиваемую работу, а также поступления на работу, связанную с непосредственным обеспечением деятельности членов избираемых органов или должностных лиц в органах государственной власти и местного самоуправления, в политических партиях и других общественных объединениях;
- с лицами, направленными органами службы занятости населения на работы временного характера и общественные работы;
- с гражданами, направленными для прохождения альтернативной гражданской службы;
- в иных случаях, предусмотренных ТК РФ или иными федеральными законами.

По соглашению сторон срочный трудовой договор может заключаться также в случаях, предусмотренных ч. 2 ст. 59 ТК РФ.

*Если по истечении срока трудового договора ни одна из его сторон не потребовала его расторжения, а работник продолжает работу, трудовой договор считается заключенным на неопределенный срок.*

Особенности **трудоустройства о работе по совместительству** установлены гл. 44 ТК РФ. Согласно ст. 282 ТК РФ совместительство — это выполнение работником другой регулярной оплачиваемой работы на условиях трудового договора в свободное от основной работы время. Совместительство может быть двух видов: внутри той же организации (внутреннее) и в другой организации (внешнее).

Заключение трудовых договоров о работе по совместительству допускается с неограниченным числом работодателей. При этом какое-либо разрешение (согласия) от работодателя по основному месту работы, как правило, не требуется. Исключение составляют только случаи, прямо предусмотренные законом. Например, согласно ст. 276 ТК РФ руководитель организации вправе работать по совместительству у другого работодателя только с разрешения уполномоченного

органа юридического лица либо собственника имущества организации, руководителем которой он является.

Законодательство содержит запрет на работу по совместительству ряда категорий работников: лиц в возрасте до 18 лет; лиц, устранившихся на тяжелые работы, работы с вредными или опасными условиями труда, если основная работа связана с такими же условиями; ряда категорий государственных и муниципальных служащих и др.

Пакет документов, предъявляемых при приеме на работу по совместительству, является усеченным и включает в себя только паспорт или иной документ, удостоверяющий личность, при приеме на работу, требующую специальных знаний, — также диплом или иной документ об образовании или профессиональной подготовке; а при приеме на тяжелую работу, работу с вредными или опасными условиями труда — также справку о характере и условиях труда по основному месту работы. Требуется от работника при приеме на работу по совместительству трудовую книжку (выписку из нее), документы воинского учета и другие документы, необходимые для предъявления по основному месту работы, работодатель не вправе.

Продолжительность рабочего времени при работе по совместительству не должна превышать 4 ч в день. В дни, когда по основному месту работы работник свободен от исполнения трудовых обязанностей, он может работать по совместительству полный рабочий день (смену). В течение одного месяца продолжительность рабочего времени при работе по совместительству не должна превышать половины месячной нормы рабочего времени, установленной для соответствующей категории работников.

Ежегодные оплачиваемые отпуска лицам, работающим по совместительству, предоставляются одновременно с отпуском по основной работе. При этом если на работе по совместительству работник не отработал 6 месяцев, то отпуск предоставляется ему авансом. Если на работе по совместительству продолжительность ежегодного оплачиваемого отпуска меньше, чем отпуска по основному месту работы, то работодатель по просьбе работника обязан предоставить ему отпуск без сохранения заработной платы соответствующей продолжительности.

Совместителям не предоставляются гарантии и компенсации, предусмотренные для лиц, совмещающих работу с обучением или работающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях. Такие гарантии и компенсации работники получают только по основному месту работы. Другие гарантии и компенсации предоставля-

ются совместителям наравне с другими работниками, то есть в полном объеме.

Дополнительным основанием прекращения трудового договора с совместителями будет являться прием на работу работника, для которого эта работа будет являться основной (ст. 288 ТК РФ).

### 5.2.3. Порядок переводов на другую работу

Под переводом на другую работу трудовое законодательство понимает постоянное или временное изменение трудовой функции работника или структурного подразделения, в котором работает работник (если структурное подразделение было указано в трудовом договоре), при продолжении работы у того же работодателя, а также перевод на работу в другую местность вместе с работодателем. Перевод на другую работу допускается только с письменного согласия работника, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 и 3 ст. 72.2 ТК РФ.

Переводы следует отличать от перемещения по работе, которое, в отличие от перевода, не требует согласия работника. Перемещение осуществляется в той же организации на другое рабочее место, в другое структурное подразделение в той же местности, на другой механизм или агрегат, если это не влечет за собой изменения определенных сторонами условий трудового договора. При этом работодатель не вправе перемещать работника на работу, противопоказанную ему по состоянию здоровья.

Порядок временных переводов на другую работу регламентируется ст. 72.2 ТК РФ. По соглашению сторон работник может быть временно переведен на другую работу у того же работодателя на срок до 1 года, а в случае, когда такой перевод осуществляется для замещения временно отсутствующего работника, за которым в соответствии с законом сохраняется место работы, — до выхода этого работника на работу. Если по окончании срока перевода прежняя работа работнику не предоставлена, а он не потребовал ее предоставления и продолжает работать, то условие соглашения о временном характере перевода утрачивает силу и перевод считается постоянным.

Работник может быть переведен без его согласия на срок до 1 месяца на не обусловленную трудовым договором работу у того же работодателя в следующих случаях, предусмотренных ч. 2 и 3 ст. 72.2 ТК РФ:

- в случае катастрофы природного или техногенного характера, производственной аварии, несчастного случая на производстве,

пожара, наводнения, землетрясения, любых других исключительных случаев, ставящих под угрозу жизнь или нормальные жизненные условия всего населения или его части (ч. 2 ст. 72.2 ТК РФ);

- в случаях простоя (временной приостановки работы по причинам экономического, технологического, технического или организационного характера), необходимости предотвращения уничтожения или порчи имущества либо замещения временно отсутствующего работника, если эти случаи вызваны чрезвычайными обстоятельствами, указанными в ч. 2 ст. 72.2 ТК РФ; при этом перевод работника на неквалифицированную работу допускается только с его письменного согласия (ч. 3 ст. 72.2 ТК РФ).

В обоих описанных случаях оплата труда работника производится по выполняемой работе, но не ниже среднего заработка по прежней работе.

Наряду с инициативой работодателя **временный перевод на другую работу возможен по инициативе медицинских органов и самого работника**. Так, в соответствии со ст. 254 ТК РФ беременные женщины на основании медицинского заключения по их заявлению переводятся на время беременности на другую, более легкую работу с сохранением среднего заработка по прежней работе. Женщины, имеющие детей в возрасте до 1,5 года, в случае невозможности выполнения прежней работы переводятся по их заявлению на другую работу с сохранением среднего заработка по прежней работе до достижения ребенком возраста 1,5 года.

Статья 74 ТК РФ предусматривает возможность **изменения определенных сторонами условий трудового договора** (за исключением трудовой функции работника), когда по причинам, связанным с изменением организационных или технологических условий труда (изменения в технике и технологии производства, структурная реорганизация производства и др.), указанные условия не могут быть сохранены. О предстоящих изменениях, а также о причинах, их вызвавших, работодатель уведомляет работника в письменной форме не позднее чем за 2 месяца. Если работник не согласен на продолжение работы в новых условиях, работодатель предлагает ему иную имеющуюся в организации работу, соответствующую его квалификации и состоянию здоровья, а при отсутствии такой работы — вакантную нижестоящую должность или нижеоплачиваемую работу. При отсутствии указанной работы, а также в случае отказа от нее работника трудовой договор прекращается по п. 7

ст. 77 ТК РФ. Изменения определенных сторонами условий трудового договора, вводимые в соответствии со ст. 74 ТК РФ, не должны ухудшать положение работника по сравнению с установленным коллективным договором, соглашениями.

**При смене собственника имущества организации** новый собственник не позднее 3 месяцев со дня возникновения у него права собственности имеет право расторгнуть трудовой договор с руководителем организации, его заместителями и главным бухгалтером (ст. 75 ТК РФ). Смена собственника имущества организации не является основанием для расторжения трудовых договоров с другими работниками организации. Однако в случае отказа от продолжения работы у нового собственника работник вправе уволиться по п. 6 ст. 77 ТК РФ.

Статья 76 ТК РФ обязывает работодателя **отстранить от работы** (не допускать к работе) работника:

- появившегося на работе в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения;
- не прошедшего в установленном порядке обучение и проверку знаний и навыков в области охраны труда;
- не прошедшего в установленном порядке обязательный медицинский осмотр (обследование) или обязательное психиатрическое освидетельствование в случаях, предусмотренных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами;
- при выявлении в соответствии с медицинским заключением противопоказаний для выполнения работником работы, обусловленной трудовым договором;
- в случае приостановления действия на срок до 2 месяцев специального права работника (лицензии, права на управление транспортным средством, права на ношение оружия и др.), если это влечет за собой невозможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору;
- по требованию уполномоченных органов и должностных лиц, а также в других случаях, предусмотренных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами (например, органов государственной инспекции труда, Роспотребнадзора, суда и др.).

Работодатель отстраняет от работы (не допускает к работе) работника на весь период времени до устранения обстоятельств, явившихся основанием для отстранения от работы или недопущения к работе. В период отстранения от работы заработная плата работнику не начисляется,

за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами. При отстранении от работы работника, который не прошел обучение и проверку знаний и навыков в области охраны труда либо обязательный предварительный или периодический медицинский осмотр не по своей вине, ему производится оплата за все время отстранения от работы как за простой.

#### 5.2.4. Прекращение трудового договора

**Прекращение трудового договора** (или увольнение с работы) означает *прекращение трудовых отношений по всем основаниям, предусмотренным трудовым законодательством*<sup>1</sup>. Прекращение трудового договора отличаются от понятия **расторжения трудового договора**, то есть *прекращения трудовых отношений по инициативе одной из сторон трудового договора либо по требованию органов, не являющихся его сторонами*.

**Основания прекращения трудового договора** приведены в табл. 5.2. Статья 77 ТК РФ устанавливает *11 общих оснований прекращения трудового договора*, которые *могут быть разделены на три группы*:

- прекращение трудового договора по соглашению сторон (по взаимному волеизъявлению) — согласно ст. 78 ТК РФ в указанной ситуации трудовой договор может быть прекращен в любое время;
- прекращение трудового договора по инициативе одной из сторон трудового договора (работника или работодателя) (ст. 80, 81 ТК РФ);
- прекращение трудового договора в связи с невозможностью по тем или иным обстоятельствам продолжать трудовые отношения.

Трудовой договор может быть прекращен и по другим основаниям, предусмотренным ТК РФ и иными федеральными законами.

**Расторжение трудового договора по инициативе работника (по собственному желанию)** регламентировано ст. 80 ТК РФ. Согласно норме данной статьи работник вправе расторгнуть трудовой договор, *предупредив об этом работодателя в письменной форме за две недели*. По соглашению сторон трудовой договор может быть расторгнут и до

<sup>1</sup> Подробнее см.: *Зверев С. В.* Основания изменения и прекращения трудовых правоотношений: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / С. В. Зверев. — М.: МПЮА, 2007. — 30 с.

Статья, пункт ТК РФ	Основание увольнения	1. По взаимному волеизъявлению (по соглашению) сторон	В любое время
77, п. 1	2. По инициативе одной из сторон	2.1. По инициативе работника (по собственному желанию)	Предупреждение работодателя в письменной форме за две недели
77, п. 4	2.2. По инициативе работодателя в случаях:		
81, п. 1	ликвидация организации либо прекращения деятельности индивидуальным предпринимателем		ВП <sup>с</sup> + ССМЗ <sup>до 2 мес.</sup>
81, п. 2	сокращения численности или штата работников организации или индивидуального предпринимателя		Если работник не обладает преимущественным правом оставления на работе (ст. 179 ТК РФ); если работодатель не имел возможности перевести работника с его согласия на другую работу в той же организации, соответствующую состоянию его здоровья; предупреждение работника в письменной форме не позднее чем за два месяца до увольнения; ВП <sup>с</sup> + ССМЗ <sup>до 2 мес.</sup>
81, п. 3	несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации		Допускается, если невозможно перевести работника с его согласия на другую работу
81, п. 4	смены собственника имущества организации		Применяется только в отношении руководителей организации, его заместителей и главного бухгалтера; КЗ <sup>с</sup>
81, п. 5	неоднократного неисполнения работником без уважительных причин трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание		Дисциплинарное взыскание к работнику уже применено, и на момент повторного неисполнения трудовых обязанностей оно не снято и не погашено

Таблица 5.2. Основания прекращения трудового договора (увольнения с работы)

Статья, пункт ТК РФ	Основание увольнения	Условия правомочности увольнения
81, п. 9	принятия обоснованного решения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителем или главным бухгалтером, повлекшего за собой нарушение сохранности имущества, неправомерное его использование или иной ущерб имуществу организации	Единоличное принятие указанными лицами обоснованного решения, которое носило определенный (конкретный) характер
81, п. 10	однократного грубого нарушения руководителем организации (филиала, представительства), его заместителем своих трудовых обязанностей	Законодательством конкретно не определено
81, п. 11	представления работником работодателю подложных документов при заключении трудового договора	Если действительные документы, которые работник обязан был представить, могли повлечь на заключение трудового договора или явиться основанием для отказа в его заключении
81, п. 12	Утратил силу с 6 октября 2006 г.	
81, п. 13	предусмотренных трудовым договором с руководителем организации, членами коллегиального исполнительного органа организации	—
81, п. 14	в других случаях, предусмотренных ТК РФ и иными федеральными законами	—
3. По основаниям, обусловленным невозможностью по тем или иным обстоятельствам продолжать трудовые отношения		
77, п. 2	Истечение срока срочного трудового договора	Истечение срока срочного трудового договора в письменной форме
77, п. 5	Перевод работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переход на выборную должность	—
77, п. 6	Отказ работника от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества организации, изменением ее подведомственности либо реорганизацией	—

Таблица 5.2 (продолжение)

Статья, пункт ТК РФ	Основание увольнения	Условия правомочности увольнения
81, п. 6	однократного грубого нарушения работником трудовых обязанностей:	
81, п. 6, подп. «а»	прогула	Отсутствие на рабочем месте без уважительных причин в течение всего рабочего дня (смены) либо более четырех часов подряд в течение рабочего дня
81, п. 6, подп. «б»	повлечения на работе в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения	—
81, п. 6, подп. «в»	разглашения охраняемой законом тайны (государственной, коммерческой, служебной или иной), ставшей известной работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей, в том числе разглашения персональных данных другого работника	Если обязанность не разглашать такую тайну прямо предусмотрена трудовым договором, в котором точно указано, какие конкретно сведения работник обязуется не разглашать
81, п. 6, подп. «г»	совершения имущественного (в том числе легкого) чужого имущества, растраты, умышленного его уничтожения или повреждения	Данные факты должны быть установленны вступившим в силу постановлением суда или постановлением органа, уполномоченного на применение административных взысканий
81, п. 6, подп. «д»	нарушения работником требований по охране труда, если это нарушение повлекло за собой тяжкие последствия либо заведомо создавало угрозу наступления таких последствий	Нарушение должно быть установлено и документально подтверждено комиссией (уполномоченным) по охране труда
81, п. 7	совершения виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные или товарные ценности, если эти действия дают основания для утраты доверия к нему со стороны работодателя	—
81, п. 8	совершения работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы	Воспитательная функция должна составлять основное содержание выполняемой работы

Таблица 5.2 (продолжение)

Статья, пункт ТК РФ	Основание увольнения	Условия правомочности увольнения
77, п. 7	Отказ работника от продолжения работы в связи с изменением определенных сторонами условий трудового договора	В <sup>2</sup> нед.
77, п. 8	Отказ работника от перевода на другую работу, необходимую ему в соответствии с медицинским заключением, либо отсутствие у работодателя такой работы	В <sup>2</sup> нед.
77, п. 9	Отказ работника от перевода в другую местность вместе с работодателем	В <sup>2</sup> нед.
77, п. 10 (ст. 83)	Обстоятельства, не зависящие от воли сторон:	
83, п. 1	призыв работника на военную службу или направление его на заменяющую ее альтернативную гражданскую службу	В <sup>2</sup> нед.
83, п. 2	восстановление на работе работника, ранее выполнявшего эту работу, по решению государственной инспекции труда или суда	
83, п. 3	неизбрание на должность	
83, п. 4	осуждение работника к наказанию, исключающему продолжение прежней работы, в соответствии с приговором суда, вступившим в законную силу	
83, п. 5	признание работника полностью неспособным к трудовой деятельности в соответствии с медицинским заключением	В <sup>2</sup> нед.
83, п. 6	смерть работника либо работодателя — физического лица, а равно признание их судом умершими или безвестно отсутствующими	

Статья, пункт ТК РФ	Основание увольнения	Условия правомочности увольнения
83, п. 7	наступление чрезвычайных обстоятельств, препятствующих продолжению трудовых отношений (военные действия, катастрофа, стихийное бедствие, эпидемия и др.)	Если данное обстоятельство признано решением Правительства РФ или органа государственной власти субъекта РФ
83, п. 8	дисквалификация или иное административное наказание, исключающее возможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору	
83, п. 9	истечение срока действия, приостановление действия специального права (лицензии, права на управление транспортным средством, права на ношение оружия, другого специального права), если это влечет за собой невозможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору	
83, п. 10	прекращение допуска к государственной тайне, если выполняемая работа требует такого допуска	
83, п. 11	отмена решения суда или отмена (признание незаконным) решения государственной инспекции труда о восстановлении работника на работе	
77, п. 11 (ст. 84)	Нарушение установленных ТК РФ и иными федеральными законами правил заключения трудового договора, если это нарушение исключает возможность продолжения работы.	Если невозможно перевести работника с его согласия на другую имеющуюся у работодателя работу (ч. 1 ст. 84 ТК РФ);
84, ч. 1	заключение трудового договора в нарушение определенных условий трудового договора, если в конкретном случае права работника определены законодательными актами или занимаемая должность	В <sup>2</sup> нед. (если нарушение произошло не по вине работника)
84, ч. 2	заключение трудового договора на выполнение работы, противозаконной для лица по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением	

истечения срока предупреждения об увольнении. При отсутствии такого соглашения работодатель не вправе уволить работника до истечения двух недель после подачи им заявления, если в нем не указана дата увольнения, или до истечения срока, указанного в заявлении. *В течение всего срока предупреждения за работником сохраняется его рабочее место или должность.* Увольнение работника по собственному желанию в соответствии с заявлением возможно и в период его временной нетрудоспособности, так как инициатива увольнения исходит от него. В случаях, когда заявление работника об увольнении обусловлено невозможностью продолжения им работы (зачисление в образовательное учреждение, выход на пенсию и др.), а также в случаях, если работодатель нарушил закон или иной нормативный акт о труде, затрагивающий интересы работника, соглашение или трудовой договор, работодатель обязан расторгнуть трудовой договор в срок, указанный в заявлении работника.

*До истечения срока предупреждения об увольнении работник имеет право в любое время отозвать свое заявление.* Увольнение в этом случае не производится, если на его место не приглашен в письменной форме другой работник, которому в соответствии с законом не может быть отказано в заключении трудового договора. *По истечении срока предупреждения об увольнении работник имеет право прекратить работу.* Если по истечении срока предупреждения об увольнении трудовой договор не был расторгнут и работник не настаивает на увольнении, то действие трудового договора продолжается.

**Расторжение трудового договора по инициативе работодателя** регламентировано ст. 81 ТК РФ и возможно по одному из 13 оснований. При этом увольнение работника по инициативе работодателя (за исключением случаев ликвидации организации либо прекращения деятельности индивидуальным предпринимателем) в период его временной нетрудоспособности либо в период пребывания в отпуске не допускается.

**Оформление увольнения работника и производство расчетов с ним.** Днем увольнения работника является последний день его работы.

Прекращение трудового договора оформляется приказом (распоряжением) работодателя, в котором указываются основания прекращения трудового договора в точном соответствии с формулировками законодательства о труде и со ссылкой на соответствующий пункт и статью ТК РФ или иного федерального закона.

В день увольнения (последний день работы) работодатель обязан сделать следующее:

Обозначения:	
ВП <sup>снз</sup>	— выходное пособие в размере среднего месячного заработка;
ВП <sup>нел</sup>	— выходное пособие в размере двухнедельного среднего заработка;
ССМЗ <sup>до 2 мес.</sup>	— сохранение среднего месячного заработка на период трудоустройства, но не более двух месяцев со дня увольнения (с зачетом выходного пособия);
КЗ <sup>снз</sup>	— компенсация в размере не менее трех средних месячных заработков.

Статья, пункт ТК РФ	Основание увольнения	Условия правомерности увольнения
84, ч. 3	отсутствие соответствующего документа об образовании, если выполнение работы требует специальных знаний,	
84, ч. 4	заклочение трудового договора в нарушение постановления суда либо органа, уполномоченного рассматривать дела об административных правонарушениях, или иного административного наказания, исключаяшем возможность исполнения работником обязанностей по трудовому договору	
84, ч. 5	заклочение трудового договора в нарушение установленных ТК РФ, иным федеральными видами трудовой деятельности	
84, ч. 6	в других случаях, предусмотренных федеральными законами	

Таблица 5.2 (продолжение)

- *выдать работнику трудовую книжку с внесенной в нее записью об увольнении. Записи в трудовую книжку о причинах прекращения трудового договора должны производиться в точном соответствии с формулировками ТК РФ или иного федерального закона и со ссылками на соответствующую статью и пункт. Если в день увольнения работника выдать ему трудовую книжку невозможно в связи с отсутствием работника либо его отказом от получения трудовой книжки на руки, работодатель направляет работнику уведомление о необходимости явиться за трудовой книжкой либо дать согласие на отправление ее по почте. Со дня направления данного уведомления работодатель освобождается от ответственности за задержку выдачи трудовой книжки (ст. 84.1 ТК РФ);*
- *по письменному заявлению работника выдать ему копии документов, связанных с работой;*
- *произвести с работником полный окончательный расчет, выражающийся в выплате увольняемому всех сумм, причитающихся ему от работодателя (заработной платы, компенсации за неиспользованный отпуск, выходного пособия и др.).*

**Основания и порядок выплаты выходного пособия увольняемому работнику** регламентированы ст. 178 ТК РФ.

В соответствии с нормой данной статьи при расторжении трудового договора в связи с ликвидацией организации (п. 1 ст. 81 ТК РФ) либо сокращением численности или штата работников организации (п. 2 ст. 81 ТК РФ) увольняемому работнику выплачивается выходное пособие в **размере среднего месячного заработка**, кроме того, за ним сохраняется средний месячный заработок на период трудоустройства, но не свыше 2 месяцев со дня увольнения (с зачетом выходного пособия). В исключительных случаях по решению службы занятости средний месячный заработок сохраняется за уволенным работником в течение третьего месяца со дня его увольнения при условии, если в двухнедельный срок после увольнения работник обратился в службу занятости и не был ею трудоустроен.

**Выходное пособие в размере двухнедельного среднего заработка** выплачивается работникам при расторжении трудового договора по следующим основаниям: отказ работника от перевода на другую работу, необходимого ему в соответствии с медицинским заключением, либо отсутствие у работодателя соответствующей работы (п. 8 ст. 77 ТК РФ); призыв работника на военную службу или направление его на заме-

няющую ее альтернативную гражданскую службу (п. 1 ст. 83 ТК РФ); восстановление на работе работника, ранее выполнявшего эту работу (п. 2 ст. 83 ТК РФ); отказ работника от перевода на работу в другую местность вместе с работодателем (п. 9 ст. 77 ТК РФ); признание работника полностью неспособным к трудовой деятельности в соответствии с медицинским заключением (п. 5 ст. 83 ТК РФ); отказ работника от продолжения работы в связи с изменением определенных сторонами условий трудового договора (п. 7 ст. 77 ТК РФ).

Трудовым договором или коллективным договором могут предусматриваться другие случаи выплаты выходных пособий, а также устанавливаться повышенные размеры выходных пособий.

Кроме того, ст. 181 ТК РФ предусмотрены гарантии на случай расторжения трудового договора с руководителем организации, его заместителями и главным бухгалтером в связи со сменой собственника имущества организации. В этом случае новый собственник обязан выплатить указанным работникам компенсацию в размере не ниже трех средних месячных заработков.

## 5.3. Рабочее время и время отдыха

### 5.3.1. Понятие, виды, нормы и режим рабочего времени

Согласно ч. 1 ст. 91 ТК РФ **рабочее время** — это время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка и условиями трудового договора должен исполнять свои трудовые обязанности, а также иные периоды времени, которые в соответствии с законами и иными нормативными правовыми актами относятся к рабочему времени (простои; перерывы для принятия пищи в месте выполнения работы, если по условиям производства нельзя установить перерывы для отдыха и питания; перерывы, предоставляемые женщинам для кормления ребенка, и др.). Рабочим является также время сверх установленной продолжительности в случаях, предусмотренных законодательством.

Работодатель обязан вести *учет времени*, фактически отработанного каждым работником. Учет рабочего времени производится в Табеле учета использования рабочего времени и расчета заработной платы.

**Нормы продолжительности рабочего времени** установлены законодательством. Основной мерой рабочего времени является *рабочая неделя*, то есть продолжительность рабочего времени в часах в течение семидневной календарной недели.



ТК РФ различает три вида рабочего времени:

- нормальное;
- сокращенное;
- неполное.

**Нормальная продолжительность рабочего времени** установлена ч. 2 ст. 91 ТК РФ и составляет не более 40 ч в неделю.

**Сокращенная продолжительность рабочего времени** устанавливается для следующих категорий работников:

- для работников *моложе 16 лет* — не более 24 ч (ч. 2 ст. 92 ТК РФ);
- для работников *в возрасте от 16 до 18 лет* — не более 35 ч (ч. 3 ст. 92 ТК РФ);
- для инвалидов I или II группы — не более 35 ч в неделю с сохранением полной оплаты труда (ч. 4 ст. 92 ТК РФ);
- для работников, занятых на работах с вредными или опасными условиями труда (определяемых в соответствии со Списком производств, цехов, профессий и должностей с вредными условиями труда..., утвержденным постановлением Госкомтруда СССР и ВЦСПС от 25 октября 1974 г. № 298/П-22 (ред. от 29 мая 1991 г.)), — не более 36 ч в неделю;
- для медицинских и фармацевтических работников — не более 39 ч в неделю (ст. 350 ТК РФ).

**Неполное рабочее время** включает в себя как неполный рабочий день, так и неполную рабочую неделю. В отличие от сокращенного рабочего времени, которое является полной мерой продолжительности труда, установленной законом для определенных условий работы или категорий работников, неполное время — лишь часть этой меры. Поэтому при неполном рабочем времени оплата труда производится пропорционально отработанному времени, а при сдельной оплате — в зависимости от выработки.

Согласно ст. 93 ТК РФ неполное рабочее время устанавливается по *соглашению сторон трудового договора* как при приеме на работу, так и впоследствии. При этом *работодатель обязан установить неполный*

1 При этом продолжительность рабочего времени учащихся общеобразовательных учреждений в возрасте до 18 лет, работающих в свободное от учебы время, не может превышать половины нормы, установленной для лиц соответствующего возраста, то есть для учащихся до 16 лет — не более 12 ч, а от 16 до 18 лет — 18 ч в неделю (ч. 6 ст. 92 ТК РФ).

*рабочий день или неполную рабочую неделю* по просьбе: беременных женщин; одного из родителей (опекуна, попечителя), имеющего ребенка в возрасте до 14 лет (ребенка-инвалида в возрасте до 18 лет); любого лица, осуществляющего уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением.

Работа на условиях неполного рабочего времени не влечет для работников каких-либо ограничений продолжительности ежегодного основного оплачиваемого отпуска, исчисления трудового стажа и других трудовых прав.

**Продолжительность ежедневной работы (смены)** определена ст. 94 ТК РФ и не может превышать: для работников в возрасте от 15 до 16 лет — 5 ч; для работников в возрасте от 16 до 18 лет — 7 ч; а для учащихся общеобразовательных учреждений, образовательных учреждений начального и среднего профессионального образования, совмещающих в течение учебного года учебу с работой, в возрасте от 14 до 16 лет — 2,5 ч, в возрасте от 16 до 18 лет — 4 ч; для инвалидов — в соответствии с медицинским заключением. Для работников, занятых на работах с вредными или опасными условиями труда, где установлена сокращенная продолжительность рабочего времени, максимально допустимая продолжительность ежедневной работы (смены) не может превышать: при 36-часовой рабочей неделе — 8 ч; при 30-часовой рабочей неделе и менее — 6 ч (ч. 2 ст. 94 ТК РФ). При этом коллективным договором может быть предусмотрено увеличение продолжительности ежедневной работы (смены) по сравнению установленной ч. 2 ст. 94 ТК РФ для работников, занятых на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, при условии соблюдения предельной ежедневной продолжительности рабочего времени (ч. 3 ст. 94 ТК РФ).

**Продолжительность работы накануне нерабочих праздничных и выходных дней** согласно ст. 95 ТК РФ *уменьшается на один час*. В непрерывно действующих организациях и на отдельных видах работ, где невозможно уменьшение продолжительности работы (смены) в предпраздничный день, переработка компенсируется предоставлением работнику дополнительного времени отдыха или, с согласия работника, оплатой по нормам, установленным для сверхурочной работы. Продолжительность работы накануне выходных дней при шестидневной рабочей неделе не может превышать 5 ч.

**Продолжительность работы в ночное время**, под которым понимается время с 22 ч вечера до 6 ч утра, также *сокращается на один час без последующей отработки*. Не сокращается продолжительность работы (смены) в ночное время для работников, которым уже установлена

Привлечение работника к сверхурочным работам допускается с его письменного согласия в следующих случаях (ч. 2 ст. 99 ТК РФ):

- при необходимости закончить начатую работу, которая вследствие непредвиденной задержки по техническим условиям производства не могла быть закончена в течение нормального числа рабочих часов, если незавершение этой работы может повлечь за собой порчу или гибель имущества либо создать угрозу жизни и здоровью людей;
- при производстве временных работ по ремонту и восстановлению механизмов или сооружений в тех случаях, когда их неисправность может вызвать прекращение работ для значительного числа работников;
- для продолжения работы при неявке сменяющего работника, если работа не допускает перерыва.

В отдельных случаях возможно привлечение работодателем работника к сверхурочной работе и без его согласия (ч. 3 ст. 99 ТК РФ):

- при производстве работ, необходимых для предотвращения катастрофы, производственной аварии либо устранения их последствий;
- при производстве общественно необходимых работ по устранению непредвиденных обстоятельств, мешающих функционированию систем водоснабжения, газоснабжения, отопления, освещения, канализации, транспорта, связи;
- при производстве работ, необходимость которых обусловлена введением чрезвычайного или военного положения, а также неотложных работ в условиях чрезвычайных обстоятельств или угрозы бедствия (пожары, наводнения, голод, землетрясения, эпидемии или эпизоотии) и в иных случаях, ставящих под угрозу жизнь или нормальные жизненные условия всего населения или его части.

В других случаях для привлечения к сверхурочным работам работника, помимо его письменного согласия, требуется также учет мнения выборного профсоюзного органа организации.

Не допускается привлечение к сверхурочным работам беременных женщин, работников моложе 18 лет и ряда других категорий. Привлечение к сверхурочным работам инвалидов и женщин, имеющих детей в возрасте до 3 лет, возможно только с их письменного согласия и при условии, если такие работы не запрещены им по состоянию здоровья.

сокращенная продолжительность рабочего времени, а также для работников, специально принятых для работы в ночное время, если иное не предусмотрено коллективным договором (ч. 3 ст. 96 ТК РФ). В тех случаях, когда это необходимо по условиям труда, а также на сменных работах при шестидневной рабочей неделе с одним выходным днем продолжительность работы в ночное время уравнивается с работой в дневное время.

*К работе в ночное время не допускаются* следующие категории работников: беременные женщины; инвалиды; работники моложе 18 лет, за исключением лиц, участвующих в создании или исполнении художественных произведений и других категорий работников в соответствии с ТК РФ и иными федеральными законами. Женщины, имеющие детей в возрасте до 3 лет, инвалиды, работники, имеющие детей-инвалидов, а также работники, осуществляющие уход за больными членами семей в соответствии с медицинским заключением, матери и отцы, воспитывающие без супруга (супруги) детей в возрасте до 5 лет, могут привлекаться к работе в ночное время *только с их письменного согласия* и при условии, что такая работа не запрещена им по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением. При этом указанные работники должны быть в письменной форме ознакомлены со своим правом отказаться от работы в ночное время.

**Работа за пределами нормальной продолжительности рабочего времени** может производиться как по инициативе работника (совместительство), так и по инициативе работодателя (сверхурочная работа, а также ненормированный рабочий день).

В рамках **совместительства** выделяют: *внутреннее совместительство*, то есть работу по другому трудовому договору в той же организации по иной профессии, специальности или должности; и *внешнее совместительство*, то есть работу по другому трудовому договору в иной организации. Продолжительность работы за пределами нормальной продолжительности рабочего времени *не может превышать 4 ч в день и 16 ч в неделю*.

*Не допускается работа по совместительству* следующих категорий работников: лиц моложе 18 лет; работников, работающих на тяжелых работах, работах с вредными или опасными условиями труда, если основная работа связана с такими же условиями; государственных и муниципальных служащих.

**Сверхурочная работа** — это работа, выполняемая работником по инициативе работодателя за пределами установленной продолжительности рабочего времени.

Данные работники должны быть под роспись ознакомлены со своим правом отказываться от сверхурочной работы.

*Сверхурочные работы не должны превышать для каждого работника 4 ч в течение 2 дней подряд и 120 ч в год.*

**Режим рабочего времени** устанавливается коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка организации в соответствии с ТК РФ, иными федеральными законами, коллективным договором или соглашениями и предусматривает продолжительность рабочей недели (пятидневная с двумя выходными днями, шестидневная с одним выходным днем, рабочая неделя с предоставлением выходных дней по скользящему графику, неполная рабочая неделя), ненормированный рабочий день для отдельных категорий работников, продолжительность ежедневной работы (смены), время ее начала и окончания, перерывов в работе, количество смен в сутки, чередование рабочих и нерабочих дней.

### 5.3.2. Понятие и виды времени отдыха

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

Статья 107 ТК РФ называет следующие виды времени отдыха: перерывы в течение рабочего дня (смены), ежедневный (междусменный) отдых, выходные дни (еженедельный непрерывный отдых), нерабочие праздничные дни, отпуска.

**Перерывы в течение рабочего дня (смены)** включают в себя перерывы для отдыха и питания, перерывы для личных надобностей и специальные перерывы для обогрева и отдыха работника.

*Перерыв для отдыха и питания (обеденный перерыв) предоставляется работнику не более 2 ч и не менее 30 мин должен быть предоставлен работнику в течение рабочего дня (смены). Данный перерыв не включается в рабочее время и не оплачивается. Время предоставления перерыва и его конкретная продолжительность устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка организации или по соглашению между работником и работодателем.*

Помимо обеденного перерыва в течение рабочего дня (смены), работникам могут предоставляться краткосрочные перерывы для отдыха и личных надобностей, которые включаются в рабочее время путем их учета при установлении норм труда.

На отдельных видах работ предусматривается предоставление работникам в течение рабочего времени специальных перерывов для обогрева

вания и отдыха, которые включаются в рабочее время и оплачиваются. Виды этих работ, продолжительность и порядок предоставления таких перерывов устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка организации.

**Ежедневным (междусменным) отдыхом** является время с момента окончания работы до ее начала в следующий день (смену). Его продолжительность определяется правилами внутреннего трудового распорядка или графиком сменности и зависит от длительности дневной работы и обеденного перерыва. ТК РФ не устанавливает минимальную продолжительность ежедневного (междусменного) отдыха, но по сложившейся практике она (вместе со временем обеденного перерыва) составляет не менее двойной продолжительности времени работы в предшествующий отдыху день (смену).

**Выходные (или еженедельный непрерывный отдых)** — это свободные от работы дни календарной недели, предоставляемые работникам для отдыха. Продолжительность выходных исчисляется с момента окончания работы накануне выходного дня и до начала работы (смены) в следующий после выходного день.

Минимальная продолжительность еженедельного непрерывного отдыха установлена ст. 110 ТК РФ в размере 42 ч и должна соблюдаться во всех организациях при установлении режимов работы и графиков сменности (в том числе и на непрерывных производствах).

Статья 111 ТК РФ закрепляет право работников на два выходных дня при пятидневной рабочей неделе и один выходной день при шестидневной рабочей неделе. Общим выходным днем является воскресенье. Второй выходной день при пятидневной рабочей неделе устанавливается коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка организации. Как правило, оба выходных дня предоставляются подряд. В организациях, приостановка работы в которых в выходные дни невозможна по производственно-техническим и организационным условиям, выходные дни предоставляются в различные дни недели поочередно каждой группе работников согласно правилам внутреннего трудового распорядка организации.

Некоторые категории работников, помимо общих выходных дней, имеют право на дополнительные выходные дни. Так, для ухода за детьми-инвалидами и инвалидами с детства до достижения ими возраста 18 лет одному из работающих родителей (опекуну, попечителю) по его заявлению предоставляются четыре дополнительных оплачиваемых выходных дня в месяц (ст. 262 ТК РФ). Одному из родителей, работающему в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях,

имеющему ребенка в возрасте до 16 лет, по его письменному заявлению ежемесячно предоставляется дополнительный выходной день без сохранения заработной платы (ст. 319 ТК РФ).

**Нерабочие праздничные дни** определяются в правоведении как *установленные ТК РФ свободные от работы дни, посвященные выдающимся событиям или памятным традиционным датам*. Частью 1 ст. 112 ТК РФ (с изменениями, внесенными Федеральным законом от 23 апреля 2012 г. № 35-ФЗ) установлен следующий перечень *нерабочих праздничных дней* в Российской Федерации: 1, 2, 3, 4, 5 и 8 января — Новогодние каникулы; 7 января — Рождество Христово; 23 февраля — День защитника Отечества; 8 марта — Международный женский день; 1 мая — Праздник Весны и Труда; 9 мая — День Победы; 12 июня — День России; 4 ноября — День народного единства. В целях рационального использования работниковми выходных и нерабочих праздничных дней Правительство РФ вправе переносить выходные на другие дни. При совпадении выходного и нерабочего праздничного дней выходной день переносится на следующий после праздничного рабочий день.

**Работа в выходные и нерабочие праздничные дни** запрещается, за исключением случаев, предусмотренных ТК РФ. Так, согласно ч. 2 ст. 113 ТК РФ привлечение работников к работе в выходные и нерабочие праздничные дни производится только с их **письменного согласия** в случае необходимости выполнения заранее непредвиденных работ, от срочного выполнения которых зависит в дальнейшем нормальная работа организации в целом или ее отдельных структурных подразделений, индивидуального предпринимателя. В отдельных случаях (ч. 3 ст. 113 ТК РФ) допускается привлечение работников к работе в выходные и нерабочие праздничные дни и **без их согласия**:

- для предотвращения катастрофы, производственной аварии либо устранения их последствий;
- для предотвращения несчастных случаев, уничтожения или порчи имущества работодателя, государственного или муниципального имущества;
- для выполнения работ, необходимость которых обусловлена введением чрезвычайного или военного положения, а также неотложных работ в условиях чрезвычайных обстоятельств или угрозы бедствия и в иных случаях, ставящих под угрозу жизнь или нормальные жизненные условия всего населения или его части.

В других случаях привлечение к работе в выходные и нерабочие праздничные дни допускается с письменного согласия работника и с учетом мнения выборного профсоюзного органа.

Привлечение к работе в выходные и нерабочие праздничные дни инвалидов, женщин, имеющих детей в возрасте до 3 лет, допускается только при условии, если это не запрещено им по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением. При этом они должны быть под роспись ознакомлены со своим правом отказаться от работы в выходной или нерабочий праздничный день.

Привлечение работников к работе в выходные и нерабочие праздничные дни производится только по письменному распоряжению работодателя.

**Отпуск** как вид времени отдыха представляет собой *определенное число свободных от работы календарных дней (помимо праздничных нерабочих дней), предоставляемых работникам для непрерывного отдыха и восстановления работоспособности с сохранением места работы (должности)*.

В правоведении различают следующие **виды отпусков**:

- ежегодные трудовые (в том числе основные и удлиненные);
- льготные (например, дополнительные отпуска женщинам, имеющим детей, участникам Великой Отечественной войны и т. д.);
- специальные (учебные, по временной нетрудоспособности, по беременности и родам, по семейным обстоятельствам и др.).

**Ежегодные оплачиваемые отпуска** в соответствии со ст. 37 Конституции РФ гарантируются всем лицам, работающим по трудовому договору, независимо от того, на каких условиях и в какой организации работает работник. Одной из важнейших гарантий, связанных с отпуском, является *сохранение за работником на время отпуска места работы (должности) и среднего заработка* (ст. 115 ТК РФ). Увольнение работника во время пребывания его в отпуске по инициативе работодателя не допускается (кроме случаев ликвидации организации). Сам работник, однако, вправе во время отпуска подать заявление об увольнении по собственному желанию.

*Продолжительность ежегодного оплачиваемого отпуска*, предоставляемого работникам, составляет не менее 28 календарных дней.

Для ряда категорий работников ежегодный основной оплачиваемый отпуск устанавливается продолжительностью более 28 календарных дней (так называемый *удлиненный основной отпуск*):

- работникам моложе 18 лет — не менее 31 календарного дня;
- работающим инвалидам независимо от группы инвалидности — не менее 30 календарных дней;
- работникам, занятым на работах с химическим оружием (в зависимости от вида работ), — от 49 до 56 календарных дней;
- научным работникам в финансируемых из федерального бюджета научных учреждениях (организациях), имеющим ученую степень доктора и кандидата наук, — 48 и 36 рабочих дней соответственно;
- федеральным государственным служащим — не менее 30 календарных дней;
- некоторым другим категориям работников.

**Ежегодные дополнительные оплачиваемые отпуска** предоставляются главным образом в целях компенсации либо нейтрализации воздействия тех или иных неблагоприятных факторов на здоровье работника в процессе его трудовой деятельности. В отдельных случаях их предоставление имеет целью стимулировать длительную работу работника в определенной сфере, то есть за длительный стаж работы.

В соответствии с ч. 1 ст. 116 ТК РФ ежегодные дополнительные оплачиваемые отпуска предоставляются следующим категориям работников:

- *занятым на работах с вредными или опасными условиями труда;*
- *имеющим особый характер работы* (например, согласно п. 5 постановления Правительства РФ от 31 декабря 1994 г. № 1440 работникам территориальных органов, а также командированным в Чеченскую Республику предоставляется дополнительный оплачиваемый отпуск продолжительностью два календарных дня за каждый полный месяц работы в данном регионе);
- *с ненормированным рабочим днем* (согласно ст. 119 ТК РФ работникам с ненормированным рабочим днем предоставляется ежегодный дополнительный оплачиваемый отпуск в размере, определяемом коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка организации, но не менее трех календарных дней);
- *работающим в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях* (ст. 321 ТК РФ);
- *в других случаях, предусмотренных федеральными законами.*

**Исчисление продолжительности ежегодных оплачиваемых отпусков** установлено ст. 120 ТК РФ. Продолжительность ежегодных (основных и дополнительных) оплачиваемых отпусков исчисляется в календарных днях и *максимальным пределом не ограничивается*. Нерабочие праздничные дни, приходящиеся на период отпуска, в число календарных дней отпуска не включаются. При исчислении общей продолжительности ежегодного оплачиваемого отпуска дополнительные отпуска суммируются с ежегодным основным отпуском.

*В стаж работы, дающий право на ежегодный основной оплачиваемый отпуск, согласно ч. 1 ст. 121 ТК РФ, включаются следующие периоды:*

- время фактической работы;
- время, когда работник фактически не работал, но за ним в соответствии с федеральными законами сохранялось место работы (например, время ежегодного оплачиваемого отпуска, нерабочие праздничные дни, выходные дни и другие предоставляемые работнику дни отдыха);
- время вынужденного прогула при незаконном увольнении или отстранении от работы и последующем восстановлении на прежней работе;
- период отстранения от работы работника, не прошедшего обязательный медицинский осмотр (обследование) не по своей вине;
- другие периоды, предусмотренные коллективным договором, трудовым договором, иным локальными нормативными актами организации.

В стаж работы, дающий право на ежегодные дополнительные оплачиваемые отпуска за работу с вредными или опасными условиями труда, включается только фактически отработанное в соответствующих условиях время.

*Не включаются в стаж работы, дающий право на ежегодный основной оплачиваемый отпуск, следующие периоды:*

- время отсутствия работника на работе без уважительных причин, в том числе вследствие его отстранения от работы в случаях, предусмотренных ст. 76 ТК РФ;
- время отпусков по уходу за ребенком до достижения им установленного законом возраста;
- время предоставляемых по просьбе работника отпусков без сохранения заработной платы, если их общая продолжительность превышает 14 календарных дней в течение рабочего года.

**Порядок предоставления ежегодных оплачиваемых отпусков** установлен ст. 122 ТК РФ. Оплачиваемые отпуска должны предоставляться работнику ежегодно.

*Право на использование отпуска за первый год работы возникает у работника по истечении 6 месяцев его непрерывной работы в данной организации.* По соглашению сторон оплачиваемый отпуск может быть предоставлен работнику и ранее. При этом до истечения 6 месяцев непрерывной работы работодатель обязан предоставить оплачиваемый отпуск следующим категориям работников (по их заявлению):

- женщинам перед отпуском по беременности и родам или непосредственно после него;
- работникам в возрасте до 18 лет;
- работникам, усыновившим ребенка (детей) в возрасте до 3 месяцев;
- в других случаях, предусмотренных федеральными законами.

Отпуск за второй и последующие годы работы предоставляется в любое время рабочего года в соответствии с очередностью предоставления ежегодных оплачиваемых отпусков. Очередность предоставления оплачиваемых отпусков определяется ежегодно в соответствии с *графиком отпусков*, утверждаемым работодателем с учетом мнения выборного профсоюзного органа организации не позднее чем за две недели до наступления календарного года (ст. 123 ТК РФ). График отпусков обязателен как для работодателя, так и для работника. О времени начала отпуска работник должен быть извещен под роспись не позднее чем за две недели до его начала. Отдельным категориям работников в случаях, предусмотренных ТК РФ и иными федеральными законами, ежегодный оплачиваемый отпуск предоставляется по их желанию в удобное для них время. По желанию мужа ежегодный отпуск ему предоставляется в период нахождения его жены в отпуске по беременности и родам независимо от времени его непрерывной работы у данного работодателя.

Часть 1 ст. 124 ТК РФ устанавливает случаи, когда **ежегодный оплачиваемый отпуск должен быть продлен или перенесен на другой срок**, определяемый работодателем с учетом пожеланий работника. При временной нетрудоспособности работника; при исполнении им во время ежегодного оплачиваемого отпуска государственных обязанностей; если для этого законом предусмотрено освобождение от работы; в других случаях, предусмотренных законами и локальными нормативными актами организации. В этих случаях отпуск продлевается

автоматически на соответствующее число дней, о чем работник извещает работодателя.

**Перенесение ежегодного оплачиваемого отпуска на другой срок** возможно также по соглашению сторон в двух случаях: если работнику одновременно (не позднее чем за 3 дня до начала отпуска) не была произведена оплата отпусковых и если работник был предупрежден о времени начала отпуска позднее чем за две недели до его начала.

В исключительных случаях, когда предоставление отпуска работнику в текущем рабочем году может неблагоприятно отразиться на нормальном ходе работы организации, индивидуального предпринимателя допускается с согласия работника перенесение отпуска на следующий рабочий год. При этом *отпуск должен быть использован не позднее 12 месяцев после окончания того рабочего года, за который он предоставляется*. ТК РФ запрещает непредоставление ежегодного оплачиваемого отпуска в течение 2 лет подряд, а также непредоставление отпуска работникам в возрасте до 18 лет и работникам, занятым на работах с вредными или опасными условиями труда.

ТК РФ допускает по соглашению между работником и работодателем разделение ежегодного оплачиваемого отпуска на части. При этом хотя бы одна из частей этого отпуска должна быть не менее 14 календарных дней.

**Отзыв работника из отпуска** допускается *только с его согласия*. Неиспользованная в связи с этим часть отпуска должна быть предоставлена по выбору работника в удобное для него время в течение текущего рабочего года или присоединена к отпуску за следующий рабочий год. При этом не допускается отзыв из отпуска работников моложе 18 лет, беременных женщин, а также работников, занятых на работах с вредными или опасными условиями труда.

В целях рационального использования работниками полагающихся им дней ежегодного отпуска, прежде всего длительного, ст. 126 ТК РФ позволяет проводить замену части ежегодного отпуска (превышающую 28 календарных дней) денежной компенсацией по письменному заявлению работника. *Не допускается замена денежной компенсацией ежегодного основного (или дополнительного) оплачиваемых отпусков беременным женщинам и работникам в возрасте до 18 лет, а также ежегодного дополнительного оплачиваемого отпуска работникам, занятым на работах с вредными или опасными условиями труда.*

При увольнении работнику выплачивается *денежная компенсация за неиспользованный отпуск*. По письменному заявлению работника неиспользованный отпуск может быть предоставлен ему с последующим

увольнением, за исключением случаев увольнения за виновные действия (ст. 127 ТК РФ).

**Отпуск без сохранения заработной платы** продолжительностью, определяемой по соглашению сторон, может быть предоставлен работнику по семейным обстоятельствам и иным уважительным причинам на основании его письменного заявления (ст. 128 ТК РФ).

Ряду категорий работников работодатель обязан (по их заявлению) предоставить такой отпуск без сохранения заработной платы:

- работающим пенсионерам по возрасту — до 14 календарных дней в году;
- родителям и женам (мужьям) военнослужащих, погибших или умерших вследствие ранения, контузии или увечья, полученных при исполнении обязанностей военной службы, либо вследствие заболевания, связанного с прохождением военной службы, — до 14 календарных дней в году;
- работающим инвалидам — до 60 календарных дней в году;
- работникам в случаях рождения у них ребенка, регистрации брака, смерти близких родственников — до пяти календарных дней;
- в других случаях, предусмотренных ТК РФ, иными федеральными законами либо коллективным договором.

## 5.4. Оплата и нормирование труда. Трудовой распорядок и дисциплина труда

### 5.4.1. Правовые основы оплаты труда

Согласно ст. 129 ТК РФ **заработная плата (оплата труда работника)** — это вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы, а также компенсационные и стимулирующие выплаты.

**Минимальная заработная плата (минимальный размер оплаты труда)** — это устанавливаемый федеральным законом размер месячной заработной платы за труд неквалифицированного работника, полностью отработавшего норму рабочего времени при выполнении простых работ в нормальных условиях труда. В величину минимального размера оплаты труда (МРОТ) не включаются компенсационные, стимулирующие и социальные выплаты. Федеральным законом от 1 июня 2011 г. № 106-ФЗ на всей территории России установлен минимальный размер оплаты труда в сумме 4611 руб.

Согласно ст. 131 ТК РФ выплата заработной платы в России производится *в денежной форме* в валюте РФ (*в рублях*). В соответствии с коллективным или трудовым договором *по письменному заявлению работника* оплата труда *может производиться и в иных формах*, не противоречащих законодательству. При этом доля заработной платы, выплачиваемой в неденежной (натуральной) форме, не может превышать 20 % от начисленной месячной заработной платы. Выплата заработной платы в бонах, купонах, в форме долговых обязательств, расписок, а также в виде спиртных напитков, наркотических, ядовитых, вредных и иных токсических веществ, оружия, боеприпасов и других предметов, в отношении которых установлены запреты или ограничения на их свободный оборот, не допускается. Соответствующие предметы должны быть подходящими для личного потребления работника и его семьи и выдаваться по разумной и справедливой стоимости.

**Порядок, место и сроки выплаты заработной платы** регулируются ст. 136 ТК РФ. При выплате заработной платы работодатель обязан в письменной форме извещать каждого работника о составных частях заработной платы, причитающейся ему за соответствующий период, о размерах и основаниях произведенных удержаний, а также об общей денежной сумме, подлежащей выплате. Форма извещения (расчетного листка) утверждается работодателем с учетом мнения профсоюзного органа организации.

Как правило, заработная плата выплачивается работнику в месте выполнения им работы либо перечисляется на счет работника в банке на условиях, определенных коллективным или трудовым договором. Заработная плата выплачивается *не реже одного раза в полмесяца* в день, установленный правилами внутреннего трудового распорядка, коллективным договором организации или трудовым договором. При совпадении дня выплаты с выходным или нерабочим праздничным днем выплата заработной платы производится накануне этого дня.

Статья 139 ТК РФ устанавливает **порядок исчисления средней заработной платы**. При ее расчете учитываются все предусмотренные системой оплаты труда выплаты независимо от источников этих выплат. Средний дневной заработок для оплаты отпусков и выплаты компенсации за неиспользованные отпуска *исчисляется за 12 календарных месяцев* путем деления суммы начисленной заработной платы на 12 и на 29,4 (среднемесячное число календарных дней). Средний дневной заработок для оплаты отпусков, предоставляемых в рабочих днях, определяется путем деления суммы начисленной заработной

платы на количество рабочих дней по календарю шестидневной рабочей недели.

Трудовое законодательство устанавливает ограниченный перечень случаев и размер удержаний из заработной платы работника.

Согласно ч. 2 ст. 137 ТК РФ работодатель вправе производить удержания из заработной платы работника для погашения его задолженности перед ним в следующих случаях:

- для возмещения неотработанного аванса, выданного работнику в счет заработной платы;
- для погашения неизрасходованного и своевременно невозвращенного аванса, выданного в связи со служебной командировкой или переводом на другую работу в другую местность, а также в других случаях;
- для возврата сумм, излишне выплаченных работнику вследствие счетных ошибок, а также сумм, излишне выплаченных в случае признания органом по рассмотрению индивидуальных трудовых споров вины работника в невыполнении норм труда;
- при увольнении работника до окончания того рабочего года, в счет которого он уже получил ежегодный оплачиваемый отпуск, за неотработанные дни отпуска<sup>1</sup>.

В случаях, предусмотренных абзацами вторым, третьим и четвертым ч. 2 ст. 137 ТК РФ, работодатель вправе принять решение об удержании из заработной платы работника не позднее 1 месяца со дня окончания срока, установленного для возвращения аванса, погашения задолженности или неправильно исчисленных выплат, и при условии, если работник не оспаривает оснований и размеров удержания. Проведение удержаний работодателем из заработной платы работника возможно, таким образом, при *соблюдении двух условий*: если работник не оспаривает основания и размер удержаний и если не истек месячный срок, установленный для добровольного возвращения работником сумм. *Если хотя бы одно из этих условий не соблюдено, то удержание можно осуществлять только в судебном порядке.*

Заработная плата, излишне выплаченная работнику (в том числе при неправильном применении трудового законодательства или иных нормативных правовых актов), не может быть с него взыскана, за исключением случаев:

<sup>1</sup> При этом удержания за данные дни не производятся, если работник увольняется по основаниям, предусмотренным п. 8 ст. 77 или пп. 1, 2 или пп. 4 ст. 81, пп. 1, 2, 5, 6 и 7 ст. 83 ТК РФ.

- счетной ошибки;
- если органом по рассмотрению индивидуальных трудовых споров признана вина работника в невыполнении норм труда (ч. 3 ст. 155 ТК РФ) или простое (ч. 3 ст. 157 ТК РФ);

- если заработная плата была излишне выплачена работнику в связи с его неправомерными действиями, установленными судом.

**Общий размер всех удержаний из заработной платы работника, по общему правилу, не может превышать 20% (ст. 138 ТК РФ).** При удержании из заработной платы по нескольким исполнительным документам за работником во всяком случае *должно быть сохранено 50% заработной платы*. Ограничения, установленные ст. 138 ТК РФ, не распространяются на удержания из заработной платы при отбывании исправительных работ, взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, возмещении вреда, причиненного здоровью другого лица, возмещении вреда лицам, понесшим ущерб в связи со смертью кормильца, и возмещении ущерба, причиненного преступлением. Размер удержаний из заработной платы в этих случаях *может достигать 70%*. Не допускаются удержания из выплат, на которые в соответствии с федеральным законом не обращается взыскание.

**Ответственность работодателя за нарушение сроков выплаты заработной платы определена ст. 142 ТК РФ.** В случае задержки выплаты заработной платы на срок более 15 дней *работник имеет право, извещив работодателя в письменной форме, приостановить работу на весь период до выплаты задержанной суммы*. При этом не допускается приостановка работы:

- в периоды введения военного, чрезвычайного положения или иных законодательно установленных особых мер;
- в органах и организациях Вооруженных Сил РФ, других формированиях и организациях, ведающих вопросами обеспечения обороны, безопасности, спасательных и противопожарных работ, работ по предупреждению и ликвидации чрезвычайных ситуаций, в правоохранительных органах;
- государственным служащим;
- в организациях, непосредственно обслуживающих особо опасные виды производств и оборудования;
- в организациях, связанных с обеспечением жизнедеятельности населения (энергообеспечение, отопление, теплоснабжение, водоснабжение, газоснабжение, связь, скорая и неотложная медицинская помощь).



В период приостановления работы работник имеет право в свое рабочее время отсутствовать на рабочем месте. Он обязан выйти на работу не позднее следующего рабочего дня после получения письменного уведомления от работодателя о готовности произвести выплату задержанной заработной платы в день его выхода на работу.

За нарушение сроков выплаты заработной платы должностные лица организаций могут быть также привлечены к административной (ст. 5.27 КоАП РФ) и уголовной ответственности (ст. 145.1 УК РФ).

При выполнении работ в условиях, отклоняющихся от нормальных, организации производят работникам доплаты, регламентированные ТК РФ.

#### 5.4.2. Нормирование труда

**Нормирование труда** представляет собой процесс определения затрат труда, необходимых на выполнение различных видов работ для различных категорий работников. В настоящее время труд нормируется, по общему правилу, непосредственно в организациях посредством разработки и принятия соответствующих локальных нормативных актов.

**Нормы труда** — это объем трудового задания, которое должен выполнить работник в течение определенной продолжительности рабочего времени, устанавливаемый в соответствии с достигнутым уровнем техники, технологии, организации производства и труда. Нормы труда включают в себя нормы выработки, времени, нормативы численности и другие нормы.

В соответствии с ч. 2 ст. 160 ТК РФ нормы труда могут пересматриваться по мере совершенствования или внедрения новой техники, технологии и проведения организационных либо иных мероприятий, обеспечивающих рост производительности труда, а также в случае использования физически и морально устаревшего оборудования. При этом не является основанием для пересмотра ранее установленных норм труда достижение высокого уровня выработки продукции (оказания услуг) отдельными работниками за счет применения по их инициативе новых приемов труда и совершенствования рабочих мест.

**Процесс нормирования труда** включает в себя обоснование и разработку норм труда (техническое нормирование), установление обобщенных норм труда, введение их в действие, обеспечение нормальных условий для выполнения введенных норм труда, замену и пересмотр действующих норм труда.

**Обоснование и разработка норм труда** предполагают проведение нормативно-исследовательской работы, разработку нормативных материалов для расчета норм труда, проектов самих норм труда. Функции технического нормирования в организациях обычно выполняют отделы организации труда и заработной платы.

**Установление норм труда** означает согласование и утверждение их проекта, в результате чего он приобретает статус обязательной нормы. Согласно ч. 1 ст. 162 ТК РФ локальные нормативные акты, устанавливающие (изменяющие) нормы труда, принимаются работодателем с учетом мнения профсоюзного органа.

Установленные нормы труда *вводятся в действие приказом* (распоряжением) работодателя. *О введении новых норм труда работники извещаются не позднее чем за 2 месяца до введения их в действие.*

#### 5.4.3. Материальная ответственность сторон трудового договора

Материальная ответственность сторон трудового договора предусмотрена ст. 232 ТК РФ. Сторона трудового договора, причинившая ущерб другой стороне, возмещает этот ущерб в соответствии с ТК РФ и иными федеральными законами.

**Материальная ответственность работодателя перед работником** установлена гл. 38 ТК РФ (ст. 234–237).

Статья 234 ТК РФ обязывает работодателя *возместить работнику не полученный им заработок* во всех случаях незаконного лишения его возможности трудиться. Такая обязанность, в частности, наступает в результате: незаконного отстранения работника от работы, его увольнения или перевода на другую работу; отказа работодателя от исполнения или несвоевременного исполнения решения органа по рассмотрению трудовых споров или государственного правового инспектора труда о восстановлении работника на прежней работе; задержки работодателем выдачи работнику трудовой книжки, внесения в нее неправильной или не соответствующей законодательству формулировки причины увольнения работника.

*При нарушении работодателем установленного срока выплаты заработной платы, оплаты отпуска, выплат при увольнении и других выплат, причитающихся работнику, работодатель обязан выплатить их с уплатой процентов (денежной компенсации) в размере не ниже 1/300 действующей в это время ставки рефинансирования Центрального банка РФ от не выплаченных в срок сумм за каждый день задержки.* Размер выплачиваемой работнику денежной компенсации может быть повышен

коллективным договором или трудовым договором. Обязанность выплаты указанной денежной компенсации возникает независимо от наличия вины работодателя (ст. 236 ТК РФ).

**Материальная ответственность работника перед работодателем** установлена гл. 39 ТК РФ (ст. 238–250).

Трудовое законодательство предусматривает ограниченную и полную материальную ответственность работника.

Общей является *ограниченная материальная ответственность работника в пределах его среднего месячного заработка*.

*Полная материальная ответственность* работника состоит в его обязанности возмещать причиненный работодателю прямой действительный ущерб в полном размере.

Случаи применения полной материальной ответственности определены в ст. 243 ТК РФ:

- когда на работника в соответствии с ТК РФ или иными федеральными законами возложена материальная ответственность в полном размере за ущерб, причиненный работодателю при исполнении работником трудовых обязанностей (например, в соответствии с Федеральным законом «О связи» от 7 июля 2003 г. № 126-ФЗ (ред. от 8 декабря 2011 г.) операторы связи несут полную материальную ответственность за утрату, повреждение ценных почтовых отправок в размере объявленной ценности);
- недостачи ценностей, вверенных работнику на основании письменного договора или полученных им по разовому документу;
- умышленного причинения ущерба;
- причинения ущерба в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения;
- причинения ущерба в результате преступных действий или административного проступка работника;
- разглашения сведений, составляющих охраняемую законом тайну;
- причинения ущерба не при исполнении трудовых обязанностей.

Руководитель организации несет полную материальную ответственность за ущерб на основании прямого предписания ст. 277 ТК РФ, а для его заместителей и главного бухгалтера полная материальная ответственность может быть установлена трудовым договором согласно ст. 243 ТК РФ.

На работников в возрасте до 18 лет полная материальная ответственность может быть возложена лишь за умышленное причинение ущерба за ущерб, причиненный в состоянии алкогольного или иного опьяне-

ния, а также за ущерб, причиненный в результате совершения преступления или административного проступка.

**Письменные договоры о полной индивидуальной или коллективной (бригадной) материальной ответственности**, то есть о возмещении работодателю причиненного ущерба в полном размере за недостачу вверенного работникам имущества, заключаются с работниками, достигшими возраста 18 лет и непосредственно обслуживающими или использующими товарно-денежные ценности или иное имущество.

Допускается введение *коллективной (бригадной) материальной ответственности* за причинение ущерба при совместном выполнении работниками отдельных видов работ, когда невозможно разграничить ответственность каждого работника и заключить с ним договор о возмещении ущерба. Письменный договор о коллективной (бригадной) материальной ответственности за причинение ущерба заключается между работодателем и всеми членами трудового коллектива (бригады).

Перечень должностей и работ, замещаемых или выполняемых работниками, с которыми работодатель может заключать письменные договоры о полной индивидуальной материальной ответственности за недостачу вверенного имущества, а также Перечень работ, при выполнении которых может вводиться полная коллективная (бригадная) материальная ответственность за недостачу вверенного работникам имущества, утверждены постановлением Министерства труда и социального развития РФ от 31 декабря 2002 г. № 85.

В аптечных учреждениях возможно применение как коллективной (бригадной), так и индивидуальной материальной ответственности. Например, провизор, на которого возлагается обязанность по учету, хранению и отпуску наркотических и психотропных препаратов, несет индивидуальную материальную ответственность. При этом оформляется договор об индивидуальной ответственности. При этом оформляется приказ по аптечному учреждению.

До принятия решения о возмещении ущерба конкретными работниками *работодатель обязан установить размер причиненного ущерба и причины его возникновения*, для чего он *истребует с работника письменные объяснения*. Орган по рассмотрению трудовых споров с учетом степени и формы вины, материального положения работника и других обстоятельств *может снизить размер ущерба*, подлежащий взысканию. Снижение размера ущерба, подлежащего взысканию с работника, однако, не производится, если ущерб причинен преступлением, совершенным в корыстных целях (ст. 250 ТК РФ).

**Порядок взыскания ущерба с работника** установлен ст. 248 ТК РФ. Взыскание с работника суммы причиненного ущерба, не превышающей его среднего месячного заработка, производится по распоряжению работодателя *в бесспорном порядке. Распоряжение должно быть сделано не позднее 1 месяца со дня окончательного установления размера причиненного ущерба.* Если месячный срок истек или работник не согласен добровольно возместить причиненный работодателю ущерб, а сумма причиненного ущерба превышает его средний месячный заработок, взыскание осуществляется *в судебном порядке.*

Также согласно ст. 249 ТК РФ в случае увольнения работника без уважительных причин до истечения срока, обусловленного трудовым договором или соглашением об обучении за счет средств работодателя, работник обязан возместить затраты, понесенные работодателем на его обучение, исчисленные пропорционально фактически не отработанному после окончания обучения времени, если иное не предусмотрено трудовым договором или соглашением об обучении.

#### 5.4.4. Дисциплина труда и трудовой распорядок

Под *дисциплиной труда* в трудовом праве понимается *обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определенным в соответствии с ТК РФ, иными федеральными законами, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором.*

Трудовой распорядок определяется **правилами внутреннего трудового распорядка**, которые согласно ст. 189 ТК РФ представляют собой *локальный нормативный акт организации, регламентирующий в соответствии с ТК РФ, иными федеральными законами порядок приема и увольнения работников, основные права, обязанности и ответственность сторон трудового договора, режим работы, время отдыха, применяемые к работникам меры поощрения и взыскания, а также иные вопросы регулирования трудовых отношений у данного работодателя.*

Специальных требований к содержанию правил внутреннего трудового распорядка законодатель не устанавливает. В каждом случае они определяются по усмотрению самой организации. В качестве примерного образца при разработке правил внутреннего трудового распорядка используются Типовые правила внутреннего трудового распорядка для рабочих и служащих предприятий, учреждений, организаций, утверж-

денные постановлением Госкомтруда СССР по согласованию с ВЦСПС 20 июля 1984 г. Для отдельных категорий работников действуют указы и положения о дисциплине, утверждаемые Правительством РФ в соответствии с федеральными законами.

**Порядок утверждения правил внутреннего трудового распорядка** определен ст. 190 ТК РФ. В настоящее время правила внутреннего трудового распорядка организации утверждаются работодателем с учетом мнения представительного органа работников. Обычно правила внутреннего трудового распорядка прилагаются к коллективному договору организации, а их копия вывешивается на видном месте. В их развитие администрация работодателя в установленном порядке принимает графики сменности, графики отпусков и иные локальные нормативные акты.

**Методами обеспечения трудовой дисциплины** являются *поощрения*, то есть экономическая заинтересованность работника и работодателя в конечных результатах труда, и *принуждения*, то есть применение к нарушителям соответствующих мер материального и морального воздействия.

**Поощрение за труд** — это *публичное признание заслуг работника.*

Работодатель поощряет работников, добросовестно исполняющих трудовые обязанности, путем объявления благодарности, выдачи премии, награждения ценным подарком, почетной грамотой, представления к званию лучшего по профессии (ст. 191 ТК РФ). При этом *приведенный в ТК РФ перечень мер поощрения является примерным.* Коллективным договором, правилами внутреннего трудового распорядка могут предусматриваться и другие меры поощрения работника (выдача денежного пособия к отпуску, присвоение почетного звания «Заслуженный работник организации», «Почетный ветеран завода» и др.). Допускается одновременное применение нескольких видов поощрений. При этом, как правило, сочетаются меры морального и материального стимулирования.

Поощрения объявляются в приказе (распоряжении) работодателя и доводятся до сведения всего трудового коллектива. *Сведения о поощрениях заносятся в трудовую книжку работника.* При этом *в течение срока действия дисциплинарного взыскания работник не поощряется.* Своеобразной мерой его поощрения может быть досрочное снятие с него дисциплинарного взыскания.

За особые трудовые заслуги перед обществом и государством работники могут представляться к государственным наградам.

Оборотной стороной поощрения за труд является **дисциплинарная ответственность работника**, под которой понимается *осуждение поведения работника путем объявления ему властью администрации работодателя дисциплинарного взыскания*.

Дисциплинарное взыскание применяется к работнику за нарушение им трудовой дисциплины, то есть за дисциплинарный проступок. Перечень дисциплинарных взысканий, применяемых работодателем к работнику, предусмотрен ст. 192 ТК РФ и включает в себя: *замечание, выговор и увольнение по соответствующим основаниям* (пп. 5, 6, 9 или ст. 81, п. 1 ст. 336 ТК РФ, а также пп. 7 или 8 ст. 81 ТК РФ в случаях, когда виновные действия, дающие основания для утраты доверия, либо аморальный проступок совершены работником по месту работы и в связи с исполнением им трудовых обязанностей).

*Перечень дисциплинарных взысканий, закрепленный в ст. 192 ТК РФ, является исчерпывающим*. Однако федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине для отдельных категорий работников могут быть предусмотрены и иные дисциплинарные взыскания (например, для государственных служащих — это предупреждение о неполном служебном соответствии). Применение дисциплинарных взысканий, не предусмотренных ТК РФ, иными федеральными законами, уставами и положениями о дисциплине, не допускается.

Правовым основанием привлечения работника к дисциплинарной ответственности является **дисциплинарный проступок**, то есть *виновное, противоправное неисполнение (или ненадлежащее исполнение) работником возложенных на него трудовых обязанностей* (нарушение правил внутреннего трудового распорядка, должностных инструкций, положений, приказов руководителя, технических правил и т. п.).

**Порядок применения дисциплинарных взысканий** регламентирован ст. 193 ТК РФ. До применения дисциплинарного взыскания работодатель должен затребовать от работника *письменное объяснение*. Если по истечении 2 рабочих дней указанное объяснение работником не представлено, то составляется соответствующий акт. Непредоставление работником объяснения не является препятствием для применения к нему дисциплинарного взыскания.

Дисциплинарное взыскание должно быть применено к работнику *непосредственно за обнаружением проступка, но не позднее 1 месяца со дня его обнаружения*. Днем обнаружения проступка, с которого исчисляется срок применения дисциплинарного взыскания, считается день, когда непосредственному руководителю работника стало извест-

но о совершенном проступке. В этот срок не включается период, когда работник отсутствовал на работе по болезни или находился в отпуске, а также время, предоставленное для учета мотивированного мнения представителя органа работников.

Дисциплинарное взыскание *не может быть применено к работнику позднее 6 месяцев со дня совершения проступка, а по результатам ревизии, проверки финансово-хозяйственной деятельности или аудиторской проверки — позднее 2 лет со дня его совершения*.

*За каждый дисциплинарный проступок к работнику может быть применено только одно дисциплинарное взыскание*. Однако если в результате дисциплинарного проступка работодателю причинен материальный ущерб, работник может быть привлечен не только к дисциплинарной, но и к материальной ответственности.

Приказ (распоряжение) работодателя о применении дисциплинарного взыскания объявляется работнику под роспись в течение 3 рабочих дней со дня его издания, не считая времени отсутствия работника на работе. Если работник отказывается ознакомиться с указанным приказом (распоряжением) под роспись, то составляется соответствующий акт. Дисциплинарное взыскание может быть обжаловано работником в государственную инспекцию труда или органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров.

Дисциплинарное взыскание *действует в течение 1 года со дня его применения*. По истечении этого срока оно снимается автоматически и работник считается не подвергавшимся дисциплинарному взысканию. До истечения года со дня применения дисциплинарного взыскания работодатель имеет право снять его с работника по собственной инициативе, просьбе самого работника, ходатайству его непосредственного руководителя или представительства органа работников (ст. 194 ТК РФ).

## 5.5. Защита трудовых прав работников

**Защита трудовых прав работников** представляет собой *деятельность уполномоченных субъектов, направленную на обеспечение беспрепятственной реализации трудовых прав работников в случае их нарушения (угрозы нарушения)*. Она включает в себя:

- государственный надзор и контроль за соблюдением законодательства о труде;
- защиту трудовых прав работников профсоюзами;

- самозащиту работниками своих трудовых прав;
- установленные государством гарантии рассмотрения индивидуальных и коллективных трудовых споров<sup>1</sup>.

### 5.5.1. Государственный надзор и контроль за соблюдением законодательства о труде

**Надзор и контроль за соблюдением законодательства о труде** — это *деятельность специально уполномоченных органов по защите трудовых прав работников*.

Государственный надзор и контроль за соблюдением законодательства о труде в Российской Федерации осуществляют следующие органы:

- органы федеральной инспекции труда (Рострудинспекции) — государственного контроля и надзор за соблюдением законодательства о труде во всех организациях на территории РФ;
- федеральные надзоры — государственный надзор за соблюдением правил по безопасному ведению работ в отдельных отраслях и на некоторых объектах промышленности (наряду с органами федеральной инспекции труда);
- федеральные органы исполнительной власти, органы исполнительной власти субъектов РФ и органы местного самоуправления — контроль за соблюдением законодательства о труде в подведомственных организациях;
- органы прокуратуры — государственный надзор за точным и единообразным исполнением законодательства о труде<sup>2</sup>.

**Федеральная инспекция труда** представляет собой *единую централизованную систему государственных органов, осуществляющих надзор и контроль за соблюдением законодательства о труде на территории РФ*. Ее правовой статус определен ст. 354–365 ТК РФ.

К основным полномочиям органов федеральной инспекции труда относятся:

- <sup>1</sup> Подробнее см.: Костян И. А. Правовые проблемы защиты трудовых прав работников в условиях рыночных отношений в России: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / И. А. Костян. — М.: МГУ им. М. В. Ломоносова, 2009. — 58 с.; Яковлева А. В. Способы защиты трудовых прав работников (концептуальный аспект): Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / А. В. Яковлева. — М.: МГУА, 2007. — 34 с.
- <sup>2</sup> Подробнее см.: Сапфирова А. А. Защита трудовых прав и законных интересов работников органами государственного надзора и контроля: Автореф. дис. ... д-ра юрид. наук / А. А. Сапфирова. — М.: Академия труда и социальных отношений, 2009. — 58 с.

- осуществление государственного надзора и контроля за соблюдением в организациях законодательства о труде посредством проверок, обследований, выдачи обязательных для исполнения предписаний об устранении нарушений, привлечения виновных к ответственности;
- рассмотрение дел об административных правонарушениях;
- проведение предупредительного надзора за строительством новых и реконструкцией объектов производственного назначения и вводом их в эксплуатацию в целях предотвращения отступлений от проектов, ухудшающих условия труда и снижающих их безопасность;
- осуществление надзора и контроля за расследованием и учетом несчастных случаев на производстве, а также принятие участия в расследовании несчастных случаев или проведение их самостоятельно;
- дача заключений по проектам строительных норм и правил о соответствии их требованиям законодательства о труде;
- участие в разработке государственных стандартов по безопасности труда и др.

Трудовые инспекции проводят *планоые (текущие) и внеплановые проверки* соблюдения законодательства о труде. Основаниями для проведения внеплановых проверок могут служить заявления и жалобы граждан, материалы средств массовой информации, данные судебной практики и другие источники информации. Внеплановая проверка, например, может быть инициирована работниками организации по факту нарушения их трудовых прав, по факту несчастных случаев на производстве или в связи с другими обстоятельствами.

В соответствии со ст. 357 ТК РФ инспекторы труда *наделены правом беспрепятственно в любое время суток посещать инспеклируемые организации*. При инспекционной проверке инспектор труда может уведомлять о своем присутствии работодателя (его представителя), если только не считается, что такое уведомление может нанести ущерб эффективности контроля. Организации силовых ведомств, атомной и оборонной промышленности и ряд других подлежат инспекционным проверкам с особым порядком их проведения (наличие у государственного инспектора труда соответствующего допуска, проведение проверок в назначенное время, ограничение на проведение проверок во время маневров и учений, объявленных периодов напряженности, боевых действий и т. д.).

вправе обжаловать это решение в соответствующую государственную инспекцию труда или в суд, а также начать процедуру коллективного трудового спора.

Государственная инспекция труда при получении жалобы (заявления) выборного профсоюзного органа обязана в течение 1 месяца со дня ее получения провести проверку и в случае выявления нарушения выдать работодателю обязательное для исполнения предписание об отмене указанного локального нормативного акта.

**Порядок учета мотивированного мнения выборного профсоюзного органа при расторжении трудового договора с работником** установлен ст. 373 ТК РФ. *Увольняя работника, являющегося членом профсоюза, по п. 2, подп. «б» т. 3 и 5 ст. 81 ТК РФ, работодатель обязан направить в профсоюзный орган организации проект приказа, а также копии документов, являющихся основанием для принятия им указанного решения. Выборный профсоюзный орган в течение 7 рабочих дней со дня получения документов рассматривает этот вопрос и направляет работодателю свое мнение. При этом мнение, не представленное в семидневный срок или не мотивированное работодателем, не учитывается. Работодатель имеет право расторгнуть трудовой договор не позднее 1 месяца со дня получения мотивированного мнения выборного профсоюзного органа.*

Если профсоюзный орган выразил несогласие с предполагаемым решением работодателя, в течение 3 рабочих дней проводятся дополнительные консультации, результаты которых оформляются протоколом. При недостижении общего согласия по результатам консультаций работодатель по истечении 10 рабочих дней со дня направления в выборный профсоюзный орган документов имеет право принять окончательное решение, которое может быть обжаловано в соответствующую государственную инспекцию труда.

Государственная инспекция труда в течение 10 дней со дня получения жалобы (заявления) рассматривает вопрос об увольнении и в случае признания его незаконным выдает работодателю обязательное для исполнения предписание о восстановлении работника на работе с оплатой вынужденного прогула.

**Только с предварительного согласия соответствующего высшего выборного профсоюзного органа** допускается увольнение по инициативе работодателя по п. 2, подп. «б» пп. 3 и 5 ст. 81 ТК РФ руководителей и их заместителей выборных профсоюзных органов организации, ее структурных подразделений (не ниже цеховых), не освобожденных от основной работы (ст. 374 ТК РФ). В таком же порядке

При установлении нарушений законодательства о труде инспектор вправе предъявить обязательные для исполнения организацией предписания об устранении выявленных нарушений, о восстановлении нарушенных прав работников, о привлечении виновных лиц к дисциплинарной ответственности или отстранении их от должности. Он может также приостановить работу организации, ее структурных подразделений в тех случаях, когда их деятельность создает угрозу жизни и здоровью работников, до устранения организацией правонарушений. При обнаружении грубых нарушений законодательства о труде инспектор привлекает организации (их должностных лиц) к административной ответственности.

*Решения государственных инспекторов труда могут быть обжалованы их вышестоящему руководителю или в суд.*

### 5.5.2. Защита трудовых прав работников профсоюзам

Защита трудовых прав работников профсоюзами включает в себя:

- учет работодателем мнения профсоюзного органа при принятии локальных нормативных актов, содержащих нормы трудового права, а также при увольнении работников по ряду оснований;
- согласование работодателем с профсоюзным органом увольнения отдельных категорий работников;
- профсоюзный контроль за соблюдением законодательства о труде.

**Порядок учета мнения выборного профсоюзного органа при принятии локальных нормативных актов, содержащих нормы трудового права**, установлен ст. 372 ТК РФ. Работодатель до принятия локального нормативного акта, содержащего нормы трудового права, направляет его проект и обоснование по нему в выборный профсоюзный орган, представляющий интересы всех или большинства работников организации, который в течение 5 рабочих дней должен выдать работодателю свое мотивированное мнение по проекту.

Если мотивированное мнение профсоюзного органа не содержит согласия с проектом локального нормативного акта либо предлагает его усовершенствование, работодатель в течение 3 дней после его получения проводит дополнительные консультации с профсоюзным органом в целях достижения взаимоприемлемого решения. Неурегулированные сторонами разногласия оформляются протоколом, после чего работодатель вправе принять локальный нормативный акт, содержащий нормы трудового права в своей редакции, а выборный профсоюзный орган

должно проводиться и увольнение по инициативе работодателя руководителя выборного профсоюзного органа организации и его заместителей в течение 2 лет после окончания срока их полномочий (ст. 376 ТК РФ).

Статья 370 ТК РФ и Федеральный закон «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» от 12 января 1996 г. № 10-ФЗ (ред. от 28 декабря 2010 г.) закрепили **право профсоюзов на осуществление профсоюзного контроля за соблюдением работодателями законодательства о труде**. Для осуществления контроля за соблюдением законодательства о труде общероссийские профессиональные союзы и их объединения могут создавать правовые и технические инспекции труда профсоюзов, которые наделяются полномочиями, предусмотренными положениями, утверждаемыми общероссийскими профсоюзами и их объединениями.

### 5.5.3. Самозащита работниками трудовых прав

**Самозащита работниками трудовых прав** предполагает *самостоятельные активные действия работника по охране своих трудовых прав, жизни и здоровья без обращения или наряду с обращением в органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров либо в органы по надзору и контролю за соблюдением законодательства о труде*.

В рамках самозащиты своих трудовых прав работник может отказаться от выполнения работы, не предусмотренной трудовым договором, или работы, которая непосредственно угрожает его жизни и здоровью, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами. На время отказа от указанной работы за работником сохраняются все права, предусмотренные ТК РФ, иными законами и другими нормативными правовыми актами.

Работодатель и его представители не имеют права препятствовать работникам в осуществлении ими самозащиты трудовых прав.

### 5.5.4. Порядок рассмотрения индивидуальных и коллективных трудовых споров

Согласно ст. 381 ТК РФ **индивидуальный трудовой спор** — это *нерегулируемые разногласия между работодателем и работником по вопросам применения законов и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения, трудового договора, о которых заявлено в орган по рассмотрению индивидуальных трудовых споров*. Индивидуальным трудовым спором также признается спор между работодателем и лицом, ранее состоявшим

в трудовых отношениях с этим работодателем, а также лицом, изъявившим желание заключить трудовой договор с работодателем, в случае отказа работодателя от заключения такого договора.

**Органами по рассмотрению индивидуальных трудовых споров** в настоящее время являются комиссии по трудовым спорам и суды общей юрисдикции. Порядок рассмотрения индивидуальных трудовых споров регулируется ТК РФ и иными федеральными законами, а порядок рассмотрения дел в судах, кроме того, определяется правилами ГПК РФ.

**Комиссии по трудовым спорам (КТС)** образуются по инициативе работников или работодателя на паритетных началах из равного числа представителей работников и работодателя. Представители работников в КТС избираются общим собранием (конференцией) работников организации или делегируются представительным органом работников с последующим утверждением на общем собрании (конференции). Представители работодателя назначаются в КТС приказом руководителя организации. На первом заседании КТС избираются председатель и секретарь комиссии, на которых возлагается подготовка и созыв заседаний.

*Работник может обратиться в комиссию по трудовым спорам в трехмесячный срок со дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своего права*. При пропуске по уважительным причинам этого срока КТС вправе восстановить его и разрешить спор по существу. Заявление работника, поступившее в КТС, подлежит обязательной регистрации. *В течение 10 календарных дней со дня подачи работником заявления КТС обязана рассмотреть индивидуальный трудовой спор*. Спор рассматривается в присутствии работника, подавшего заявление, или уполномоченного им представителя. В их отсутствие рассмотрение спора допускается лишь по письменному заявлению работника. В случае неявки работника или его представителя рассмотрение трудового спора откладывается. В случае вторичной неявки без уважительных причин КТС может вынести решение о снятии вопроса с рассмотрения, что не лишает работника права повторно подать заявление о рассмотрении трудового спора.

Заседание КТС считается правомочным, если на нем присутствует не менее половины членов, представляющих работников, и не менее половины членов, представляющих работодателя. На заседании ведется протокол, который подписывается председателем (его заместителем) и заверяется печатью КТС. Решение КТС принимается тайным голосованием простым большинством голосов присутствующих на заседании

членов комиссии. Надлежаще заверенные копии решения КТС вручаются работнику и руководителю организации в течение 3 дней со дня принятия решения (ст. 388 ТК РФ).

*Решения КТС подлежат исполнению в течение 3 дней с момента истечения 10 дней, предусмотренных на обжалование.* В случае неисполнения работодателем решения КТС в установленный срок работнику выдается удостоверение, являющееся исполнительным документом. Удостоверение не выдается, если работник или работодатель в установленный срок обратился с заявлением о перенесении трудового спора в суд. На основании удостоверения, выданного КТС и предъявленного не позднее 3 месяцев со дня его получения, судебный пристав приводит решение КТС в исполнение в принудительном порядке. В случае пропуска работником трехмесячного срока по уважительным причинам КТС, выдавшая удостоверение, может восстановить этот срок.

В случае если индивидуальный трудовой спор не был рассмотрен КТС в 10-дневный срок, работник вправе перенести его рассмотрение в суд. Решение КТС также может быть обжаловано в суд работником или работодателем в 10-дневный срок со дня вручения ему копии решения.

В соответствии со ст. 391 ТК РФ в судах рассматриваются следующие виды индивидуальных трудовых споров: по заявлениям не согласных с решением КТС работника, работодателя или профсоюзного органа, защищающего интересы работника; когда работник обращается в суд, минуя КТС; по заявлению прокурора, если решение КТС не соответствует закону или иным нормативным правовым актам.

*Непосредственно в судах (то есть без обращения в КТС)* рассматриваются индивидуальные трудовые споры по заявлениям: работника — о восстановлении его на работе независимо от оснований прекращения трудового договора, об изменении даты и формулировки причины увольнения, о переводе на другую работу, об оплате за время вынужденного прогула либо о выплате разницы в заработной плате за время выполнения нижеоплачиваемой работы; а также работодателя — о возмещении работником вреда, причиненного организации. Также непосредственно в судах рассматриваются индивидуальные трудовые споры: об отказе в приеме на работу; лиц, работающих по трудовому договору у работодателей — физических лиц; и лиц, считающих, что они подверглись дискриминации.

*Работник вправе обратиться в суд в течение 3 месяцев* со дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своего права, а по спорам об увольнении — в течение 1 месяца со дня вручения ему копии при-

каза об увольнении либо выдачи трудовой книжки. При этом по требованиям, вытекающим из трудовых отношений, работники освобождаются от оплаты пошлин и судебных расходов. *Работодатель* имеет право обратиться в суд по спорам о возмещении работником вреда, причиненного организацией, в течение 1 года со дня обнаружения причиненного вреда.

В случае признания судом увольнения или перевода на другую работу незаконными работник должен быть восстановлен на прежней работе. Суд также принимает решение о выплате работнику среднего заработка за все время вынужденного прогула или разницы в заработке за все время выполнения нижеоплачиваемой работы. При этом обратное взыскание с работника сумм, выплаченных ему в соответствии с решением органа по рассмотрению индивидуального трудового спора, при отмене решения в порядке надзора допускается только в тех случаях, когда отмененное решение было основано на сообщениях работника ложных сведениях или представленных им подложных документах (ст. 398 ТК РФ).

По заявлению работника суд может также принять решение об изменении формулировки основания увольнения на увольнение по собственному желанию. Если неправильная формулировка причины увольнения в трудовой книжке препятствовала поступлению работника на другую работу, то суд принимает решение о выплате работнику среднего заработка за все время вынужденного прогула. В случаях увольнения без законного основания или с нарушением установленного порядка увольнения либо незаконного перевода на другую работу суд может по требованию работника вынести решение о возмещении ему морального вреда.

Решение о восстановлении на работе незаконно уволенного работника, а также работника, незаконно переведенного на другую работу, подлежит немедленному исполнению. При задержке работодателем исполнения такого решения суд выносит определение о выплате работнику за все время задержки исполнения решения среднего заработка или разницы в зарплате.

Правовое регулирование порядка разрешения коллективных трудовых споров осуществляется гл. 61 ТК РФ.

Согласно ст. 398 ТК РФ **коллективным трудовым спором** являются *неурегулированные разногласия между работниками, работодателями и их представителями по поводу установления и изменения условий труда, заключения, изменения и выполнения коллективных договоров, соглашений, а также в связи с отказом работодателя*



*учесть мнение выборного представительного органа работников при принятии актов, содержащих нормы трудового права, в организациях.*

*Моментом начала коллективного трудового спора является день сообщения решения работодателя (его представителя) об отклонении всех или части требований работников (их представителей) или несоблюдение своего решения, а также дата составления протокола разногласий в ходе коллективных переговоров.*

*Правом выдвижения требований обладают работники и их представители. При этом выдвинутые требования должны быть утверждены на соответствующем собрании (конференции) работников, изложены в письменной форме и направлены работодателю. Копия требований может быть направлена в Службу по урегулированию коллективных трудовых споров, которая обязана проверить получение требований другой стороной трудового спора.*

*Работодатели обязаны принять к рассмотрению направленные им требования работников и сообщить о принятом решении представителю органа работников в письменной форме в течение 3 рабочих дней со дня получения требования. Требования профсоюзов, направленные представителям работодателей (объединений работодателей), должны быть рассмотрены ими в течение 1 месяца со дня получения.*

*Порядок разрешения коллективного трудового спора состоит из трех этапов, два из которых (первый и последний) являются обязательными: рассмотрение коллективного трудового спора примирительной комиссией, рассмотрение коллективного трудового спора с участием посредника, трудовой арбитраж. Суммарно все эти этапы образуют примирительные процедуры.*

*В случае уклонения работодателя от участия в примирительных процедурах, а также отказа от выполнения принятых на себя обязательств работники могут приступить к проведению забастовки.*

*Забастовка, согласно ст. 398 ТК РФ, определяется как временный добровольный отказ работников от исполнения трудовых обязанностей (полностью или частично) в целях разрешения коллективного трудового спора. Она применяется в случаях, если примирительные процедуры не привели к разрешению коллективного трудового спора либо работодатель уклоняется от участия в примирительных процедурах или не выполняет достигнутые в их ходе соглашения.*

*Часовая предупредительная забастовка может быть объявлена после 5 календарных дней работы примирительной комиссии, о чем работо-*

*датель предупреждается в письменной форме не позднее чем за 3 рабочих дня.*

*Решение об объявлении основной забастовки принимается собранием (конференцией) работников организации по предложению представителя органа работников, уполномоченного ими на разрешение коллективного трудового спора. Решение об объявлении забастовки, принятое профсоюзом, утверждается собранием (конференцией) работников организации. О начале предстоящей забастовки работодатель должен быть предупрежден в письменной форме не позднее чем за 10 календарных дней. В свою очередь, работодатель предупреждает о предстоящей забастовке Службу по урегулированию коллективных трудовых споров.*

*В период проведения забастовки спорящие стороны обязаны проводить разрешение спора путем проведения примирительных процедур. Работодатель, органы исполнительной власти, местного самоуправления и орган, возглавляющий забастовку, обязаны принять зависящие от них меры по обеспечению в период забастовки общественного порядка, сохранности имущества организации и работников, а также работы машин и оборудования, остановка которых представляет непосредственную угрозу жизни и здоровью людей. Минимум необходимых работ (услуг) в организации, филиале, представительстве определяется соглашением сторон коллективного трудового спора совместно с органом местного самоуправления на основе федерального и регионального перечней минимума необходимых работ (услуг) в 5-дневный срок с момента принятия решения об объявлении забастовки. При необходимости минимума необходимых работ (услуг) забастовка может быть признана незаконной.*

*К незаконным забастовкам согласно ст. 413 ТК РФ относятся забастовки:*

- *в периоды введения военного или чрезвычайного положения либо особых мер; в органах и организациях Вооруженных Сил РФ, других военных, военизированных и иных формированиях и организациях, ведающих вопросами обеспечения обороны, безопасности, спасательных и противопожарных работ, предупреждения или ликвидации чрезвычайных ситуаций; в правоохранительных органах; в организациях, непосредственно обслуживающих особо опасные виды производств или оборудования, на станциях скорой и неотложной медицинской помощи;*
- *в организациях, связанных с обеспечением жизнедеятельности населения (энергообеспечение, отопление, теплоснабжение,*

водоснабжение, газоснабжение, авиационный, железнодорожный и водный транспорт, связь, больницы), в том случае, если проведение забастовок создает угрозу обороне страны и безопасности государства, жизни и здоровью людей.

Также незаконной будет являться забастовка, объявленная без учета сроков, процедур и требований, предусмотренных ТК РФ.

*Решение о признании забастовки незаконной принимается судами субъектов РФ по заявлению работодателя или прокурора и доводится до сведения работников через орган, возглавляющий забастовку. Вступившее в законную силу решение суда подлежит немедленному исполнению. Работники обязаны прекратить забастовку и приступить к работе не позднее следующего дня после вручения копии указанного решения суда органу, возглавляющему забастовку. В случаях, имеющих особое значение для обеспечения жизненно важных интересов РФ или отдельных ее территорий, Правительство РФ вправе приостановить забастовку до решения вопроса соответствующим судом, но не более чем на 10 календарных дней.*

В случаях, когда забастовка в соответствии с ТК РФ не может быть проведена, решение по коллективному трудовому спору в 10-дневный срок принимает Правительство РФ.

*За участвующими в забастовке работниками сохраняются место работы и должность. Работодатель имеет право не выплачивать работникам заработную плату за время их участия в забастовке, за исключением работников, занятых выполнением обязательного минимума работ (услуг). Работникам, не участвующим в забастовке, но в связи с ее проведением не имевшим возможности выполнять свою работу и заявившим в письменной форме о начале простоя, оплата простоя не по вине работника производится в порядке и размерах, предусмотренных ТК РФ.*

## Контрольные вопросы

1. Что составляет предмет трудового права?
2. Перечислите особенности метода трудового права.
3. Какими основными правами и обязанностями обладают работник и работодатель?
4. Какую роль играют коллективные договоры и соглашения в регулировании социально-трудовых отношений в Российской Федерации?

5. С какого возраста в Российской Федерации допускается заключение трудового договора?
6. Перечислите документы, предъявляемые при заключении трудового договора.
7. Расскажите о порядке оформления приема на работу.
8. В каких случаях допускается заключение срочного трудового договора?
9. В чем состоят особенности работы по совместительству?
10. Каков порядок перевода работника на другую работу и в чем отличие перевода от перемещения по работе?
11. Перечислите основания отстранения работника от работы. Какие правовые последствия влечет для работника отстранение от работы?
12. Расскажите о порядке расторжения трудового договора по инициативе работника.
13. Перечислите основания расторжения трудового договора по инициативе работодателя.
14. Расскажите о порядке увольнения работника и производстве с ним расчетов.
15. Какие периоды времени входят в состав рабочего времени?
16. Каков порядок привлечения работника к сверхурочным работам?
17. Расскажите о порядке предоставления работнику ежегодного оплачиваемого отпуска.
18. Перечислите основания и условия производства удержаний из заработной платы работника.
19. Что такое дисциплина труда и какие методы ее обеспечения вы знаете?
20. Перечислите дисциплинарные взыскания, предусмотренные Трудовым кодексом РФ, и расскажите о порядке их наложения.
21. Расскажите о порядке взыскания с работника материального ущерба, причиненного им работодателю.
22. Каковы полномочия органов федеральной инспекции труда?
23. Расскажите о месте профсоюзов в системе защиты прав и интересов работников.
24. Расскажите о порядке рассмотрения индивидуальных трудовых споров в комиссии по трудовым спорам.

### Рекомендуемая литература

1. *Балашов А. И.* Трудовые споры и порядок их разрешения: Учеб. пособие / А. И. Балашов. — СПб.: СПб филиал ГУ-ВШЭ, 2008. — 116 с.
2. *Буянова М. О.* Трудовое право: Учеб. пособие / М. О. Буянова. — М.: Проспект, 2009. — 240 с.
3. *Карпов А. В.* Трудовое право России: Учеб. пособие / А. В. Карпов. — М.: Омега-Л, 2010. — 268 с.
4. Комментарий к Закону РФ «О порядке разрешения коллективных трудовых споров» / Под ред. А. Ф. Нуртдинова. — М.: Велби, 2005. — 325 с.
5. Комментарий к Трудовому кодексу Российской Федерации / Ответ. ред. Ю. П. Орловский. — М.: Контракт, Инфра-М, 2008. — 1372 с.
6. *Миронов В. Н.* Трудовое право: Учебник / В. Н. Миронов. — СПб.: Питер, 2009. — 864 с.
7. *Тихомиров М. Ю.* Заключение трудового договора и оформление приема на работу: практическое пособие / М. Ю. Тихомиров. — М.: Издательство Тихомирова М. Ю., 2009. — 73 с.
8. *Толкунова В. Н.* Трудовое право: Курс лекций / В. Н. Толкунова. — М.: Велби, 2004. — 317 с.
9. Трудовое право России: Учебник / Под ред. С. П. Маврина, Е. Б. Хохлова. — М.: Норма, 2008. — 655 с.
10. Трудовое право: Учебник / Под ред. С. Ю. Головина, М. В. Молодцова. — М.: Норма, 2008. — 703 с.
11. *Яковлева А. В.* Способы защиты трудовых прав работников (концептуальный аспект): Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / А. В. Яковлева. — М.: МПЮА, 2007. — 33 с.

## Глава 6. Финансовое право

### 6.1. Понятие, предмет и система финансового права

#### 6.1.1. Понятие, предмет и метода финансового права

Деньги, аккумулированные в фонды денежных средств, представляют собой финансовую систему, регулируемую финансовым правом.

Под **финансовой системой** принято понимать *совокупность финансовых институтов, способствующих образованию и использованию соответствующих денежных фондов*<sup>1</sup>. Несмотря на близость категорий «финансы» и «деньги», финансовые отношения далеко не охватывают всех денежных отношений (например, денежных отношений, возникающих в связи с куплей-продажей, оплатой труда и др., носящих главным образом эквивалентный характер). Содержанием финансовых отношений являются только те из них, посредством которых образуются денежные фонды государства, его территориальных органов, предприятий, организаций и учреждений.

В Российской Федерации финансовую систему составляют следующие фонды денежных средств и соответствующие им правовые институты:

- 1) бюджетная система, состоящая из федерального бюджета, бюджетов субъектов РФ и бюджетов органов местного самоуправления;
- 2) государственные внебюджетные фонды;
- 3) фонды, консолидированные в бюджете;
- 4) внебюджетные централизованные фонды;
- 5) фонды страхования;
- 6) кредит (государственный и банковский);
- 7) финансы хозяйствующих субъектов (ресурсовые фонды).

<sup>1</sup> Финансовое право: Учебник / Под ред. О. Н. Горбунова. — М.: Юрист, 2005. — С. 22.