

МОСКОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ПУТЕЙ СООБЩЕНИЯ (МИИТ)

ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ

ПРАВОВЕДЕНИЕ

*Учебник
для студентов транспортных вузов*

Под редакцией
доктора юридических наук, профессора
А. И. Землина

МОСКВА
2013

УДК 34(075)
ББК Х0я73
П—68

Правоведение : учебник для студентов транспортных вузов / под ред. А. И. Землина. — М. : Юридический институт МИИТа, 2013. — 316 с.

В учебнике в систематизированной форме изложены дидактические блоки, включенные в курс «Правоведение». Пособие ориентировано на специалистов транспортных вузов и содержит материал, необходимый и достаточный для формирования у будущих специалистов в области транспорта компетенций правовой направленности, позволяющих обеспечить успешное выполнение ими в последующем обязанностей по предстоящему должностному предназначению.

При работе с учебником использовалась Справочная правовая система КонсультантПлюс.

Рецензенты: *В. М. Корякин* — доктор юридических наук; *К. С. Лиховидов* — доктор юридических наук, доцент; *В. Н. Старцун* — доктор юридических наук, профессор

© Коллектив авторов, 2013
© Юридический институт МИИТа, 2013

Изд. заказ 16
Усл. печ. л. 19,8

Подписано в печать 07.06.2013
Уч.-изд. л. 18,0

Тираж 100 экз.
Формат 60×90¹/₁₆

127994, Москва, ул. Образцова, д. 9, стр. 9.

СОДЕРЖАНИЕ

Авторский коллектив	5
Принятые сокращения	6
Введение	7
<i>Глава 1. ОСНОВЫ ТЕОРИИ ПРАВА</i>	8
1.1. Право в системе социальных норм. Происхождение и основные признаки права	8
1.2. Норма права. Отрасли права	19
1.3. Правоотношения	24
1.4. Правонарушения. Юридическая ответственность.....	27
<i>Глава 2. ОСНОВЫ КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА</i>	29
2.1. Основы конституционного строя Российской Федерации	31
2.2. Россия как правовое государство	35
2.3. Система и полномочия органов государственной власти Российской Федерации.....	39
<i>Глава 3. ОСНОВЫ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА</i>	47
3.1. Понятие, предмет и метод гражданского права. Источники гражданского права	47
3.2. Гражданские правоотношения.....	52
3.3. Граждане (физические лица) как субъекты гражданского права	55
3.4. Юридические лица: понятие и виды	58
3.5. Объекты гражданских прав	62
3.6. Гражданско-правовой договор	66
3.7. Понятие перевозки грузов железнодорожным транспортом. Обязательства по перевозке.....	71
<i>Глава 4. ОСНОВЫ УГОЛОВНОГО ПРАВА</i>	106
4.1. Понятие, предмет, методы и задачи уголовного права России	106
4.2. Принципы уголовного законодательства	109
4.3. Структура Уголовного кодекса Российской Федерации	112
4.4. Понятие и виды преступлений.....	113
4.5. Состав преступления	114
4.6. Понятие и виды наказаний	120
4.7. Преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта.....	128
<i>Глава 5. ОСНОВЫ АДМИНИСТРАТИВНОГО ПРАВА</i>	135
5.1. Понятие, предмет и метод административного права	135
5.2. Административное право как наука. Система административного права, его цели	137
5.3. Административно-правовые нормы.....	138
5.4. Источники административного права	143
5.5. Административно-правовые отношения	144
5.6. Субъекты административного права	147

5.7. Административно-правовые гарантии прав и свобод граждан	149
5.8. Административное правонарушение	151
5.9. Административная ответственность и ее отличие от других видов юридической ответственности	155
5.10. Административное взыскание.....	156
5.11. Административный процесс.....	159
5.12. Производство по делам об административных правонарушениях	160
<i>Глава 6. ОСНОВЫ ТРУДОВОГО ПРАВА.....</i>	<i>166</i>
6.1. Понятие, цели, задачи, источники и принципы трудового права.....	166
6.2. Трудовой договор.....	182
6.3. Правовое регулирование оплаты труда.....	199
6.4. Рабочее время	210
6.5. Время отдыха.....	217
<i>Глава 7. ОСНОВЫ СЕМЕЙНОГО ПРАВА</i>	<i>226</i>
7.1. Понятие семейного права и его место в системе российского права.....	226
7.2. Правовое регулирование брака российским законодательством	231
<i>Глава 8. ОСНОВЫ ФИНАНСОВОГО ПРАВА.....</i>	<i>245</i>
8.1. Финансы и финансовое право	246
8.2. Основы бюджетного права Российской Федерации	251
8.3. Финансово-правовые основы банковской деятельности	256
8.4. Правовые основы денежного обращения и расчетов в Российской Федерации	258
8.5. Валютное регулирование.....	275
<i>Глава 9. ОСНОВЫ ТЕОРИИ ТРАНСПОРТНОГО ПРАВА</i>	<i>283</i>
9.1. История государственного управления транспортом в России.....	283
9.2. Место транспортного права в системе российского права.....	286
9.3. Предмет и метод транспортного права	291
<i>Глава 10. ОСНОВЫ СТРАХОВОГО ПРАВА. СТРАХОВАНИЕ НА ТРАНСПОРТЕ ...</i>	<i>297</i>
7.1. Понятие и значение страхового права	297
7.2. Договор страхования.....	301

Авторский коллектив:

Гоц Е. В. — старший преподаватель — гл. 4 (в соавторстве с К. И. Поповым)

Землин А. И. — доктор юридических наук, профессор — введение, гл. 8, 9 (в соавторстве с Т. М. Химич)

Лазарева Л. И. — кандидат юридических наук, доцент — гл. 10

Матвеева М. А. — старший преподаватель — гл. 2 (в соавторстве с М. Ю. Филипповой)

Моргунова Г. А. — кандидат юридических наук, доцент — гл. 3 (в соавторстве с А. В. Расуловым), 7

Попов К. И. — кандидат юридических наук, доцент — гл. 4 (в соавторстве с Е. В. Гоц)

Расулов А. В. — кандидат юридических наук, доцент — гл. 3 (в соавторстве с Г. А. Моргуновой)

Филиппова М. Ю. — кандидат юридических наук, доцент — гл. 1, 2 (в соавторстве с М. А. Матвеевой), 6

Химич Т. М. — гл. 9 (в соавторстве с А. И. Землиным)

Эфендиев Т. С. — кандидат юридических наук, доцент — гл. 5

Общая редакция:

доктор юридических наук, профессор,
заслуженный деятель науки РФ **А. И. Землин**

Принятые сокращения¹

Нормативные правовые акты

Конституция — Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.

БК РФ —

ГК РФ — Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ; часть вторая от 26.01.1996 № 14-ФЗ; часть третья от 26.11.2001 № 146-ФЗ; часть четвертая от 18.12.2006 № 230-ФЗ

КоАП РФ — Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ

СК РФ —

ТК РФ — Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ

УЖТ РФ — Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации от 10.01.2003 № 18-ФЗ

УК РФ — Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ

УИК РФ —

Прочие сокращения

абз. — абзац

МОТ — Международная организация труда

гл. — глава

ОАО «РЖД» — открытое акционерное общество «Российские железные дороги»

п. — пункт (-ы)

разд. — раздел (-ы)

ст. — статья (-и)

ч. — часть (-и)

¹ В учебнике использованы сокращенные наименования органов государственной власти в соответствии с Перечнем полных и сокращенных наименований федеральных органов исполнительной власти, установленным распоряжением Администрации Президента РФ совместно с Аппаратом Правительства РФ от 16.07.2008 № 943/788.

Введение

Учебник подготовлен к изданию коллективом преподавателей кафедры «Транспортное право» Юридического института МИИТа и посвящено рассмотрению основных тем, изучаемых в рамках учебной дисциплины «Правоведение». Уникальность, присущая данному изданию, обусловлена преподаванием указанной учебной дисциплины будущим специалистами транспорта с позиций классической теории права, преломленной через призму научной школы транспортно-права, сформированной и развиваемой профессорско-преподавательским составом кафедры. Принимая во внимание необходимость формирования у студентов транспортных специальностей высокой правовой культуры, развитого правосознания, в том числе — профессионального, гражданской зрелости и общественной активности, авторы учебника в числе основных задач видели задачу обучения студентов навыкам анализа законодательства в сфере железнодорожного транспорта и умение соотносить положения тех или иных нормативных правовых актов, регламентирующих деятельность железных дорог, с общеправовыми категориями и институтами. В целях решения указанной задачи в книге освещаются особенности правового регулирования деятельности железнодорожного транспорта каждой отрасли права с учетом требований правовых норм, регулирующих отношения на железнодорожном транспорте.

Представленный материал отражает все современные тенденции динамично развивающегося российского законодательства, последние изменения в нормативных правовых актах, регулирующих деятельность в сфере железнодорожного транспорта.

В учебнике в доступной форме представлены знания об общей теории права, а также сведения из области основных отраслей современного права: конституционного, гражданского, административного, трудового, семейного, уголовного. Издание в достаточной степени отражает особенности правового регулирования отношений в сфере железнодорожного транспорта, представляет значительный интерес не только для студентов, но и для научных работников, преподавателей, специалистов и всех, кто интересуется вопросами права и его связями с железнодорожным транспортом.

1.1. Право в системе социальных норм.

Происхождение и основные признаки права

Что и как определяет поведение людей? Что такое право, существовало ли оно всегда, или правовые нормы возникают лишь там, где появляется государство — основной источник создания этих норм? И если так, то чем же регулировались отношения в догосударственных обществах, если регулировались вообще?

Уже начиная с самых ранних этапов своего развития, на стадии присваивающей системы хозяйства, человеческое общество нуждалось в определенных нормах и правилах, служащих регуляторами поведения человека и его всевозможных объединений: общин, кланов и т.д. Присваивающая система хозяйства характеризуется самоорганизованностью, самопроизвольностью внутренних процессов, — еще долгое время, на протяжении многих тысячелетий, не будет востребован учет вклада каждого из членов общества в результаты конкретной охоты и рыбной ловли, других способов добычи пищи, обустройства жилья и другие процессы жизнеобеспечения. Однако в процессе самоорганизации постепенно начинают формироваться и развиваться регулятивные начала: правила минимизирования и урегулирования конфликтов между общинами или группами; правила, регламентирующие организацию совместных охот, рыболовного промысла, распределения пищи, нормы, определяющие порядок брачно-семейных отношений, половозрастное деление, взаимопомощь и т.д. В структуре регулятивной системы первобытного общества на данном этапе можно выделить следующие элементы.

1. Содержание. Содержание первобытных социальных норм обуславливалось их назначением: обеспечение гармоничного существования человека в природной среде, возможность его воспроизводства как вида, сохранение присваивающей системы хозяйства. Прежде всего, в социальных нормах закреплялась **тотемная система** (тотемом, т.е. идеализированным существом, покровительствующим отдельному члену группы или всей группе в целом, выступало, как правило, какое-либо животное или растение, которое нельзя было истреблять и употреблять в пищу). Иными словами, тотемная система выполняла роль своеобразного регулятора экологического баланса, своеобразной «Красной книги», обеспечивающей равновесие экологических систем, и, следовательно — возможность суще-

ствования и самого человека как части этой системы. Другим немаловажным вопросом возможности существования человека являлось сохранение его способности к воспроизводству. В связи с этим социальные нормы регулировали брачно-семейные отношения. Следует отметить, что, несмотря на наличие норм, регламентирующих, например, похищение женщин в соседних общинах или группах, в основном первобытные социальные нормы были направлены на обеспечение мирного сосуществования племен, на уменьшение агрессивности поведения членов общин или групп, на установление сотрудничества между племенами. В обществах присваивающего хозяйства нарастал процесс социализации, предполагающий сотрудничество и взаимопомощь, организацию определенной духовной жизни, начал управления, процессов обучения, сопровождавшихся передачей навыков от опытных мастеров детям, и этот процесс постепенно заменял собой исключительно биологические процессы эволюции человека. И поэтому крайне неверно представление о первобытных временах как о стадии «войны всех против всех», временах, где господствовала агрессивность и самоистребление. Не стоит, конечно, предаваться и иной крайности — первобытное прошлое человека не было и «золотым веком человечества». Однако, как отмечает А. Б. Венгер, «...присваивающая экономика и ее регулятивная система обеспечивали два основных условия — существование и воспроизводство человеческого рода — на протяжении десятков тысячелетий. А производящая экономика уже к исходу пятого тысячелетия поставила под реальную угрозу взаимного самоистребления все человечество».

2. Следующим элементом регулятивной системы первобытного общества являются способы регулирования. К ним относятся запреты, дозволения и позитивное обязывание.

Запреты существовали, в основном в виде **табу**, т.е. недопустимости определенного поведения, подкрепленной религиозными верованиями. Например, уже на самых ранних этапах развития существовал запрет на браки между кровными родственниками. Видимо, удостоверившись в опасности кровнородственных браков для сохранения человека как вида, люди установили запрет на подобные связи, определив тягчайшие меры наказания в случае нарушения таких запретов. Кроме того, запрещались убийство, каннибализм, колдовство (им мог заниматься лишь ограниченный круг людей — колдунов), запрещалось использование оружия на стоянках, воровство, нарушение супружеской верности, соблазнение чужих жен и т.д.

Дозволения обуславливали поведение человека в процессе охоты, собирательства, распределения функций между мужчинами и

женщинами, участия в коллективных акциях (например, в мщении за вред, причиненный члену общины). В рамках дозволений устанавливалось время охоты на определенных животных, определялись виды растений, плодов и корней, время и участки, когда возникала возможность их сбора, регламентировалась возможность пользования территориями и источниками воды, указывалось на допустимость добрачных половых связей и т.д.

Целью позитивного обяывания являлась организация надлежющего поведения членов общины в процессе приготовления пищи, строительстве жилищ, поддержании огня, изготовлении орудий, средств передвижения и т.д. Однако в процессе осуществления этих действий не предусматривалось какое-либо изменение природной среды, а лишь установление наиболее благоприятных форм присвоения природных компонентов, их переработки и приспособления для наиболее успешного удовлетворения потребностей людей.

3. Формы выражения. Социальные нормы первобытного общества на стадии присваивающей экономики находили свое выражение в мифах, традициях, обычаях, ритуалах, обрядах. Следует отметить, что современные историческая и этнографическая науки отнюдь не склонны относиться к мифам первобытного общества исключительно как к суевериям и заблуждениям. Напротив, в настоящее время ученые-этнографы и историки оценивают мифы и их художественное воплощение — наскальные рисунки — именно с позиций их идеологической, информационной и регулятивной функций. Так, в **мифах** закреплялись определенные правила поведения, тотемическая система, всевозможные табу и наказания за их нарушение — так выражалась регулятивная функция мифов, обеспечиваемая, кроме того, обрядовым воспроизведением мифологических ситуаций. Географическая функция мифов проявлялась в наличии в них информации о местах стоянок, маршрутов кочевий, описанием определенных, значимых территорий. Именно посредством мифов первобытный человек постигал сущность тех или иных природных явлений, осознавал свое место в природе, учился взаимодействию с ней, не нарушая биологического и экологического баланса. Идеологическая роль мифов заключалась в закреплении посредством их содержания в сознании первобытного человека разного рода социальных процессов, в упоминавшемся выше установлении тотемической идеологии.

Итак, одной из форм выражения социальных норм первобытного общества являлись мифы. Но вместе с тем существовала и еще одна форма выражения этих норм — так называемое классификационное **родство**. Дело в том, что в период присваивающей системы хозяйства еще не существовало всеобщего уравнительного пользования участками территории. Вместе с тем собственность на опреде-

ленные территории определялась принадлежностью людей из одной и той же общины к различным клановым, тотемическим группам (такая принадлежность определялась главным образом брачно-семейными отношениями). В зависимости от этой принадлежности определялся порядок пользования земельными участками, охотничьими угодьями, регулировались отношения по распределению пищи, демографические процессы.

4. Процедуры. Следует отметить, что наряду с наличием самоорганизованного, стихийного образования первобытных социальных норм, существовало и их творческое создание, основанное на сознательной деятельности дополитических, властных (потестарных) органов.

5. Санкции. Следует отметить, что в первобытном обществе правила поведения выполнялись на основании осознания необходимости соблюдения определенных норм в силу привычного, устоявшегося понимания их полезности, на основании механизма имитативности, подражания — одного из самых действенных и древних психологических механизмов. Вместе с тем, конечно, древнее общество знало и случаи нарушения первобытных социальных норм, и в этом случае к нарушителям применялись разного рода наказания, которые всегда наделялись некоторым элементом высшего предназначения. Наиболее распространенными формами санкций являлись: общественное порицание, изгнание из общины, нанесение телесного повреждения и смертная казнь.

Итак, мы рассмотрели структуру регулятивной системы общества на стадии присваивающего хозяйства. Несколько забегаая вперед, нужно отметить, что она и по форме, и по содержанию отличалась от той регулятивной системы, которая появилась в производящей экономике.

Отечественная теория права и государства, отрицательно отвечая на вопрос о правовой природе норм первобытного общества, руководствуется тем, что существует два способа существования человеческого общества — присваивающее и производящее хозяйство, особенно выделяя отличие нормативных систем, присущих каждому из видов обществ. Но при этом признается некоторая формальная преемственность, норм присваивающей и производящей систем хозяйства. Как отмечают отечественные правоведы, правила поведения в догосударственном обществе не относятся ни к категории правовых, ни к категории моральных норм. Данные нормы в некоторых исследованиях называются мононормами. **Мононормы** представляют собой единые, еще не дифференцированные нормы, отличающиеся как от права, так и от морали. В частности, их соблюдение обеспечивается не только общественным порицанием, что характерно

для морали, но и наказанием на основе твердо фиксированных санкций.

Итак, каким же образом из мононорм выделяются нормы права? Прежде всего следует отметить, что мононормы существуют на той стадии развития человеческого общества, когда сам человек является частью природы, он лишь осваивает готовые природные формы, не производя по большому счету никаких новых форм. Однако с усложнением человеческой деятельности, наделением ее элементами производственной деятельности, появлением управленческих функций, и, как следствие — становлением раннеклассовой структуры, выделением лиц, не участвующих в производстве, возникновением и присвоением прибавочного продукта, новых форм собственности, регулятивная система, существовавшая первоначально, обретала новые черты. Основной чертой регулятивной системы раннеклассового общества явилось позитивное обязывание, зародившееся, как было отмечено, в ранних обществах. Тогда позитивное обязывание регламентировало правила сева, ухода за урожаем, его сбора и т.д. Мононормы под воздействием социально-экономических и политических предпосылок классового общества перерастают в нормы морали и нормы права производящих обществ как посредством их разделения, так и путем появления новых позитивно обязывающих норм, определяющих правила ведения скотоводства, земледелия и ремесла.

Регулятивная система присваивающего общества существенно меняется как по содержанию, так и по процедурам, и по способам обеспечения, т.е. санкциям. Появляется новый пласт норм, существенно отличающихся от норм присваивающего общества — появляется право.

Так в чем же заключается основное отличие права от предшествующих мононорм?

1. По содержанию. Новой системе хозяйствования присуща и новая идеология — охотничье мифическое и магическое мировоззрение сменяется религиозно-земледельческим. Следует отметить, что становление регулятивной системы производящего общества претерпело в своем развитии два этапа.

На первом этапе формирующаяся регулятивная система имеет еще очень сильную религиозную окраску, обусловленную тем, что условия сельскохозяйственного производства, которое играло в то время главенствующую роль в жизни людей, мало зависели от воли человека. После посева земледелец около трех месяцев должен был пребывать в состоянии пассивного ожидания результатов, находясь в жесткой зависимости от погодных условий или от уровня воды, необходимого для орошаемого земледелия. В этих условиях зародился

и сформировался культ Солнца — умирающего и воскресающего бога, олицетворяющего земледельческие циклы, а амбары, первоначально являвшиеся общественными хранилищами зерна, постепенно обрели функции святилищ, мест обитания бога плодородия. Жрецы же постепенно стали наделяться функциями хранителей культов. Таким образом, регулятивная система, с одной стороны, содержала правила, подробно регламентирующие ведение сельскохозяйственных работ, и порядок распределения результатов, а с другой — множество правил, регулирующих обрядовость, роль и функции жрецов — хранителей новых правил поведения, их взаимоотношения с рядовыми членами общины, иные правила храмовой системы.

На втором этапе становления регулятивной системы правила, возникшие поначалу на основе сельскохозяйственной деятельности, избилующие культовостью, обрядовостью, постепенно начинают политизироваться, обретают все более выраженное классовое содержание. Происходит это следующим образом. Постепенно в городах-государствах разрушается экономическое, социальное и информационное равенство, появляется частная собственность (в том числе и на землю), эксплуатация. Именно новые классовые отношения начинает обслуживать новая система правил, закрепляя их. Так появляется качественно новый по своему содержанию инструмент регулирования отношений — право.

2. По способам регулирования. Система запретов, дозволений и позитивных обязываний продолжает развиваться на стадии производящего хозяйства, приводя к расщеплению мононорм. Все больший объем начинает занимать позитивное обязывание. Что же служит предпосылкой данного явления? Известно, что для ведения земледелия необходимо обладать астрономическими знаниями. И первым, неопределимо весомым вкладом в сокровищницу человеческих знаний явилось создание календарей — системы исчисления времени, основанной на периодичности природных явлений, видимом движении небесных светил. Агрокалендари по дням расписывали всю жизнь каждого члена земледельческой общины. Жрецы стали представлять собой аппарат контроля за соблюдением агрокалендарей, толкователями их содержания. Агрокалендари объявляются и считаются священными, несоблюдение их предписаний расценивается как оскорбление их основных действующих лиц — богов, представляющих сословные, профессиональные и половозрастные группы населения. Подражание их действиям — суть исполнение нормативных указаний календаря. Таким образом, появляются способы, регулирующие поведение человека посредством указания на то, что обязательно нужно делать «должно», что разрешено делать «можно», что запрещено делать «нельзя» и что безразлично для обще-

ства, т.е. оставляет возможность поступать по своему собственному усмотрению. А нормы морали, оформившиеся в результате расщепления мононорм, определяли, какой вид поведения можно отнести к категории «хорошо» или «плохо», какого рода поступки определяются как честно-нечестно, справедливо-несправедливо и т.д.

На протяжении довольно долгого времени в отечественной теории преобладающей являлась доктрина, рассматривавшая право как основной способ обеспечения принуждения, подавления одного класса другим, являясь своего рода формой насилия. Однако, не отрицая подобной стороны правообразования, хотелось бы отметить, что роль права заключается прежде всего в его регулятивной общесоциальной функции, функции системы, поддерживающей качественно новое состояние общества.

3. По форме выражения. В IV—III тыс. до нашей эры в регулятивной системе появляется новый элемент — четкое фиксирование норм в письменных источниках. С появлением первых агрокалендарей возникает принципиально новый способ фиксации правил поведения, их новое выражение и распространение. Становление собственно права начинается с агрокалендарей в раннеземледельческих обществах Месопотамии, Египта, Индии и других регионов примерно в IV—III вв. до нашей эры. Как отмечает один из выдающихся теоретиков права А. Б. Венгеров, появление первичных государств упорядочивало пространство в жизни человечества, а первичное право стало упорядочивать время (событийное время стало календарным). Далее, с развитием городов-государств стали появляться и иные письменные источники, закрепляющие систему дозволений, запретов, позитивного обязывания, по-прежнему религиозно окрашенные, но придающие этой религиозной окраске уже некоторые «земные» черты. На этом этапе возникают первые кодексы, законы, своды законов, появляется систематизация судебной практики. Самый первый известный нам свод законов — свод царя Ур-Намму, жившего в Шумере в III тыс. до нашей эры.

4. Процедурами. В раннеклассовых обществах качественно новый характер приобретают и формы осуществления и обеспечения правил поведения, т.е. процедуры. В этот период выделяются специально назначенные должностные лица (например, учетчики выхода на работу общинников-земледельцев), специальные институты — полиция, армия. Для разрешения споров выделяется специальный орган — суд. Появляются люди, профессией которых становится удостоверение разного рода событий и действий, тех или иных соглашений, доверенностей, иных документов. Отныне государство вмешивается в экономический оборот, и процедурная сторона регулятивной системы становится все более формализованной, институци-

ональной (т.е. выработанной и санкционированной специальными органами).

5. Санкциями. Санкции раннеклассового общества обеспечивают уже появившееся социальное и имущественное неравенство. Возникает дифференциация наказания в зависимости от статуса личности потерпевшего (раб, свободный человек, мужчина, женщина, ребенок), наличия или отсутствия связанных с этим статусом привилегий. Кроме того, санкции становятся все более фиксированными, а само правило поведения (норма) обретает все более выраженную структуру «если — то — иначе». «Если» указывает на условия, в которых применяется норма. «То» — само правило поведения — что необходимо делать или от чего следует воздержаться. «Иначе» — содержит в себе указание на те неблагоприятные последствия, т.е. санкции, которые будут применяться если не будет соблюдено «то» — требуемое поведение. Итак, санкции освобождаются от религиозной окраски, они теперь могут осуществляться специальным аппаратом государства, а не жрецами или иными служителями культа.

Итак, обобщая развитие права, можно сформулировать его основные признаки, основные характеристики, по которым право отличается от иных социальных норм. Вот основные, наиболее существенные из них:

1. Нормативность. Право выступает как система норм, правил поведения, структурированных по принципу «если — то — иначе», устанавливающих меры поведения, рамки дозволенного, запреты и предписания.

2. Обязательность. Правовые нормы обеспечиваются возможностью государственного принуждения, наделяются не только идеологическим механизмом (авторитет, справедливость), но и возможностью неблагоприятных последствий, исходящих от государственных органов, выражающихся в имущественных ущемлениях, моральных или физических страданиях. Забегая вперед, следует заметить, что так формируется юридическая ответственность — необходимость для нарушителя правовых норм подвергнуться мерам воздействия, исходящим от государства.

3. Формализм. Правовые нормы фиксируются в письменном виде в специальной форме: законы, их сборники, кодексы и т.д. В формализме права заключается особая ценность — он защищает от произвольного изменения правовых норм, закрепляя порядок создания законов, их изменения, отмены.

4. Процедурность. Праву присущ процессуальный порядок, обеспечивающий его связь с государственным аппаратом, его специализированными органами — полицией, судами.

5. Неперсонифицированность. Как правило, нормы права не имеют конкретного, индивидуального, персонифицированного адресата, будучи направленными неопределенному кругу лиц. Когда какое-либо лицо оказывается в условиях, предусмотренных структурой правовой нормы («если»), то оно и оказывается адресатом нормы. Этим обусловлено такое качество права, как его неоднократность, протяженность во времени.

Осмысление происхождения права занимало умы человечества на протяжении практически всей истории его существования и выразилось в различных теоретико-правовых школах, объясняющих возникновение права с различных позиций.

Например, *естественно-правовая теория* возникновения права полагает, что помимо права, установленного государством, существует так называемое естественное право — то, которое принадлежит человеку от рождения. Такие права, как право на жизнь, свободу, равенство, собственность и ряд других, не даруются человеку государством, они являются условиями существования самого человека, его жизнедеятельности. И, как утверждает данная концепция, естественное право, т.е. совокупность неотчуждаемых, вечных и неизменных прав человека, является высшим правом по отношению к нормам права, установленным государством, так называемому позитивному праву. В естественном праве виделось проявление вечной справедливости и разумности.

Теория естественного права в некотором смысле тесно смыкается с *теологической теорией происхождения права*, обосновывающей его возникновение божественным провидением, ведь если естественные права принадлежат человеку от рождения, они вполне могут иметь и божественное происхождение. Теологическая теория в своем объяснении возникновения права опирается на религиозные источники, в частности, в Библии содержится следующее описание его происхождения: «Моисей взошел к Господу, и Господь показал ему дерево, и он бросил его в воду, и вода стала сладкой. Там Бог дал народу устав и закон, и там испытывал его». Теологическая теория распространяла право на авторитет божественного разума.

В отличие от естественно-правовой и теологической теорий, *историческая школа права* основывалась на более реальных вещах, полагая, что и возникновение государства, и возникновение права — объективный результат исторического развития. Основатели и сторонники исторической школы права утверждали, что право не создается законодателем, а появляется самопроизвольно, в процессе исторического развития, примерно так же, как возникает язык. При этом использовалось понятие «народный дух». Схема возникновения права была такова: в результате развития народного духа появляет-

ся право, ученые-правоведы должны уметь схватить и выразить проявления правового народного духа, изложить его положения в юридических формулах, а законодатель, найдя готовое право, должен превратить его в действующее законодательство. В свое время историческая школа права подвергалась резкой критике со стороны отечественной теории права, по мнению представителей которой в понятие «народного духа» вкладывалось мистическое и националистическое значение. В настоящее время ученые-правоведы склонны полагать, что понятие «народный дух» предполагает определение глубинного этнокультурного пласта, обуславливающего особенности возникновения права у каждого народа, и указывают в связи с этим на заслугу исторической школы права, впервые уловившей связь между этносом и правом.

Марксистская теория, подчеркивая классовый характер права, объясняет его происхождение необходимостью для правящего класса закрепления неравенства, появляющейся эксплуатации и других проявлений классового неравенства. Хотелось бы отметить также психологическую теорию возникновения права, искавшую первопричины возникновения права в психологических, эмоциональных сторонах личности, выделявшую значимость эмоциональной восприимчивости правовых требований человеком. Как подчеркивал основатель психологической теории Л. Петражицкий, эмоции, импульсы, переживания, осознание — все это является определяющим при переносе правовых требований в поведение индивида.

Итак, зная основные признаки права, как же можно определить его, отграничить право от других понятий?



Современный уровень теории права позволяет определить **право** как *регулятивную систему, которая с помощью формально определенных норм (правил поведения), обеспеченных возможностью государственного принуждения, воздействует на общественные отношения с целью их упорядочения, стабилизации или социально необходимого развития.*

Основная функция права — регулировать общественные отношения. Кроме этого, право выполняет еще одну функцию — охранительную, осуществляемую с помощью правовых ограничений — обязанностей, запретов, наказаний. Охранительная функция производна от регулятивной и призвана ее обеспечивать, поскольку потребность в охране и защите общественных отношений возникает тогда,

когда возможность их нормального функционирования и развития поставлена под угрозу.

Но действительно ли данное определение права отграничивает его от других социальных норм, действующих в обществе? Проверить это можно лишь сопоставив право с иными действующими в обществе социальными регуляторами — моралью, обычаями и религией.

Итак, **мораль и право**. Толковый словарь живого великорусского языка В. И. Даля определяет **мораль** как *нравоученье, нравственное ученье, правила для воли, совести человека*. Моральные истины — суть истины нравственные. Они отражают представления людей о таких вечных категориях, как добро и зло, справедливость, долг, честь, совесть и т.д. Нормы морали стихийно, спонтанно складываются в обществе. А нормы права возникают, как правило, в результате институциональной, организованной деятельности. Отличие состоит еще и в том, что наказанием за нарушение моральных норм выступает общественное порицание — осуждение, негативное мнение о нарушителе, а соблюдение норм права обеспечивается мерами воздействия, исходящими от государства. Вместе с тем опора на нравственные начала, ориентирование на моральные нормы — неперемennые начала действия права — так выражается взаимосвязь моральных и правовых норм.

Право и религия. Выше было приведено «светское» определение права, казалось бы, с четкостью отграничивающее установленные и закрепленные государством правовые нормы от норм религиозных. Но на определенном этапе в некоторых странах право получало свое выражение именно в религиозных нормах. Как уже отмечалось, в раннеклассовых обществах наблюдалась сакрализация права — наделение правовых норм чертами божественного провидения. Кроме того, на рубеже XI—XIII вв. появился такой феномен, как каноническое право — когда семейно-брачные отношения, наследование, иные правила обретали религиозно-мирские формы в том смысле, что отдельные декреты вселенских соборов, декреталии пап регулировали светские отношения, а некоторые — получали государственную поддержку. Но тем не менее, развитие канонического права пошло по двум направлениям: светское начало, отделяясь, направлялось в компетенцию государства, а церковное право сосредоточивалось на регулировании собственно внутрицерковных отношений. И впоследствии церковно-государственные отношения стали объектом регулирования светского права (тому свидетельство — закрепление во многих конституциях светского характера государства, отделение школы от церкви, церкви от государства). Иные тенденции — например, предложение некоторых религиозных деятелей

России закрепить за православием статус основной государственной идеологии и на этой основе строить государственно-правовую систему, или тенденции, просматриваемые в некоторых мусульманских странах, направленные на усиление позиций шариата с возвратом к наказаниям, идущим из глубины веков — удары палкой, отсечение руки у вора и т.д. — заслуживают внимания и обсуждения, но все же лежат несколько в стороне от процесса, в XX в. обозначаемого как «этатизация», т.е. «огосударствление» права.

Как соотносится **право и обычай**? Если вновь обратиться к словарю В. И. Даля, под **обычаем** понимается «привычка, принятое, усвоенное дело... принятый порядок, обряд; общий образ действий» — иными словами, правила поведения, вошедшие в привычку в результате их многократного повторения. Интересно, что В. И. Даль приводит следующее утверждение: «Обычай крепче закона». Но обычай складывается стихийно, спонтанно. Ему следуют потому, что «все поступают так». Как уже отмечалось, подражание — одна из наиболее сильных мотиваций поведения людей. В средние века (V—XI вв. в Европе) многие общественные отношения регулировались именно обычаями. Но правовую характеристику они приобрели лишь с того времени, когда были, во-первых, записаны в разнообразных источниках — кодексах, причем кодексы эти были стабильны, на них ссылались при решении споров, а во-вторых, их исполнение стало обеспечиваться королевскими судами. Королевский суд признавал за обычаем общеобязательность, формальную определенность, возможность обеспечения государственным принуждением. Так формировался правовой обычай. А совокупность правовых обычаев стала представлять собой обычное право. И в этом качестве обычай действительно подпадает под определение права как одна из форм, в которых право находит свое выражение.

1.2. Норма права. Отрасли права

Ранее отмечалось, что право представляет собой систему норм, установленных и обеспечиваемых государством. А что же такое норма права?



Под **нормой права** понимается *общеобязательное, формально определенное правило поведения, установленное и обеспечиваемое государством, направленное на регулирование общественных отношений путем установления прав и обязанностей участников.*

Норма права регулирует поведение людей в типичных ситуациях. Одно из значений нормы права состоит в том, что она формирует у каждого участника общественных отношений ожидание соответствующего поведения от других индивидов, позволяя ему соотносить с ними свое поведение. Так формируется социально предсказуемое поведение, обеспечивая социально устойчивое общественное состояние. Еще около 2 тыс. лет назад древнеримские юристы, стоявшие у истоков зарождения нормативно-правового регулирования, отмечали, что норма права — это своего рода обобщенный, типизированный отпечаток повторяющихся общественных отношений.

Норма права определяет границы возможного поведения человека, меру внутренней и внешней свободы. Внутренняя свобода выражается в способности субъекта сознательно избирать определенный вариант поведения.

Основными признаками правовой нормы являются следующие.

1. Неперсонифицированность — в правовых нормах для обозначения ее адресатов оперируют словами «каждый», «гражданин», «юридическое лицо» и другими неперсонифицированными понятиями. Испанское законодательство, например, знает следующее обращение указов короля Хуана Карлоса: «испанцам, которые слышат и понимают своего короля».

2. Формальная определенность. Внутренняя определенность правовой нормы проявляется в ее содержании, объеме прав и обязанностей, указаниях на последствия нарушения. Внешняя определенность заключается в том, что любая норма содержится в статье, главе, разделе официального документа — нормативного правового акта.

3. Возможность государственного принуждения. Этим норма права отличается от других социальных норм. Подобная возможность применения мер государственного воздействия выступает одной из важных гарантий действенности права.

4. Системность. Данный признак проявляется во взаимосвязи нормы права с другими нормами, а также совокупностью норм — правовыми институтами, отраслями права (подробнее эти понятия будут рассмотрены ниже). Системность также характеризует иерархию правовых норм, их первичность и вторичность. Например, некоторые нормы конституции конкретизируются в законах, те, в свою очередь, детализируются в постановлениях, инструкциях, приказах. Это позволяет выстроить своеобразную пирамиду правовых норм, систематизировать право.

5. Неоднократность действия. Данный признак означает, что, как уже отмечалось, правовая норма создается для постоянного применения (если иное не предусмотрено самой нормой). Например,

закон о выборе депутатов парламента рассчитан не на одну избираемую кампанию, а и на те, которые последуют в будущем и т.д.

*Совокупность правовых норм, регулирующих определенный род (сферу) общественных отношений, называется **отраслью права***. Критериями деления права на отрасли выступают предмет и метод правового регулирования.

Предмет правового регулирования — это фактические отношения людей, объективно нуждающиеся в правовом опосредовании. Вместе с тем предмет правового регулирования не может быть единственным основанием деления права на отрасли, поскольку общественные отношения, его составляющие, чрезвычайно разнообразны, и нередко одни и те же общественные отношения регулируются различными отраслями и различными способами. Поэтому вторым критерием выступает **метод правового регулирования** — т.е. совокупность юридических средств, при помощи которых осуществляется правовое регулирование.

Существует два метода правового регулирования:

— **императивный** — метод властных предписаний, при котором субъекты могут действовать только так, как предписано нормой права, и никак иначе;

— **диспозитивный**, предполагающий равенство сторон общественного отношения, оставляющий им право самостоятельно определять свое поведение.

Выделяют следующие отрасли права: конституционное; гражданское; административное; трудовое; брачно-семейное; уголовное; уголовно-исполнительное; экологическое; финансовое; аграрное; уголовно-процессуальное; гражданское процессуальное.

Помимо отрасли, в систему права входят **правовые институты** — т.е. совокупности правовых норм, регулирующих определенный вид общественных отношений. Институт — меньшее, по сравнению с отраслью, правовое образование — в то время как отрасль права регулирует род общественных отношений, институт — определенный их вид. Выделяют правовые институты внутри отрасли (например, институт гражданства — в конституционном праве, институт дисциплины труда — в трудовом праве) и межотраслевые институты (институт транспортного права).

Структура правовой нормы. Структура нормы права определяет ее внутреннее строение, указывая, из каких элементов она состоит, и как эти элементы взаимосвязаны между собой. В структуре правовой нормы выделяют гипотезу, диспозицию и санкцию.

Гипотезой называют часть правовой нормы, которая указывает на конкретные условия (жизненные обстоятельства), наличие которых позволяет осуществлять правило поведения: исполнять, со-

блюдать, использовать, применять правило поведения, заключенное в норме.

Диспозиция — само правило поведения — действие или бездействие, которое предписывает осуществлять норма права.

Санкция — определяет, какие меры государственного воздействия могут применяться к нарушителю правила поведения (диспозиции).

В юридической науке обоснованно считается, что норма права может выполнять свои регулятивные функции только при наличии в ее составе всех трех структурных элементов: «без гипотезы норма бессмысленна, без диспозиции — безжизненна, без санкции — бессильна». И это верно — если бы в норме не были указаны обстоятельства, при которых она действует (гипотеза) — такая норма была бы безжизненна, ибо неизвестно, при каких обстоятельствах ее применять. Если бы отсутствовала диспозиция — такая норма утратила бы качество социальной нормы вообще. А при отсутствии санкции правовая норма утратила бы один из своих признаков — возможность государственного принуждения и перестала бы быть правовой нормой. Вместе с тем следует отметить, что обратившись к текстам нормативных правовых актов (документов, принятых в установленном порядке уполномоченными органами государственной власти), не всегда можно обнаружить все три элемента правовой нормы. Фактически гипотеза, диспозиция и санкция правовой нормы могут располагаться в различных статьях одного и того же нормативного правового акта либо в статьях различных нормативных правовых актов. Но несмотря на то что нормы права имеют неодинаковые способы своего выражения, они всегда сохраняют свою логическую структуру. Таким образом, норма права и статья нормативного правового акта не совпадают. Статья нормативного правового акта — суть способ изложения правовой нормы.

Существуют следующие способы изложения норм права в статьях нормативных правовых актов.

1. **Прямой** способ изложения — предполагает изложение в статье нормативного правового акта всех трех структурных элементов нормы права.

2. **Отсылочный** способ изложения. В статье содержатся не все элементы норм, но имеется отсылка к другим родственным статьям этого же нормативного правового акта, где находятся недостающие компоненты.

3. **Бланкетный** способ изложения. Статья нормативного правового акта содержит лишь гипотезу и санкцию, а содержание диспозиции не называется. При бланкетном способе изложения отсылка к конкретной статье закона не дается, и в отличие от отсылочного

способа изложения недостающий элемент нормы права следует искать в другом или в других нормативных правовых актах.

Виды правовых норм:

1) по отраслям права выделяются нормы конституционного, административного, гражданского, трудового, уголовного и других отраслей права;

2) по функциям, которые выполняют нормы права, — регулятивные и охранительные;

3) по характеру содержащихся в нормах правил поведения:

— обязывающие, т.е. устанавливающие обязанность совершать определенные положительные действия (например, выполнение определенной работы);

— запрещающие, т.е. не допускающие совершение определенных действий (нарушать права граждан, совершать хищения и т.д.);

— управомочивающие, т.е. предоставляющие участникам общественных отношений возможность совершения определенных положительных действий (владеть имуществом, учиться в учебном заведении и др.).

Нормативный правовой акт как основной источник права. Источником права признается способ выражения и закрепления правовых норм. Известны следующие виды источников права:

— **правовой обычай**, т.е. исторически сложившееся правило поведения, содержащееся в сознании людей, вошедшее в привычку в результате многократного повторения, приводящее к правовым последствиям (например, ст. 5 ГК РФ закрепляет такое понятие, как «**обычай**», т.е. сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской или иной деятельности, не предусмотренное законодательством правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе);

— **нормативный правовой акт** — официальный документ, созданный компетентным государственным органом и содержащий правовые нормы;

— **юридический прецедент** — судебное или административное решение по конкретному юридическому делу, которому придается сила нормы права, и которым руководствуются при разрешении схожих дел;

— **нормативный договор** — соглашение двух или более субъектов, в котором содержатся правовые нормы, определяющие права и обязанности сторон (межгосударственные договоры, федеративный договор и др.).

В свою очередь, нормативные правовые акты делятся на законные и подзаконные акты.

Закон представляет собой нормативный правовой акт, принятый в особом порядке органом законодательной власти или референдумом, обладающий высшей юридической силой и регулирующий наиболее важные общественные отношения. Особый порядок принятия включает в себя четыре стадии: внесение законопроекта в законодательный орган, обсуждение законопроекта, принятие закона и его обнародование (опубликование). **Высшая юридическая сила закона** означает, что все иные нормативные правовые акты, принимаемые в государстве, не должны ему противоречить.

Виды законов:

— **Конституция** — основополагающий политико-правовой акт, закрепляющий конституционный строй, права и свободы человека и гражданина, определяющий форму правления и государственного устройства, систему и полномочия органов государственной власти;

— **федеральные конституционные законы**, принимаемые по вопросам, предусмотренным и органически связанным с Конституцией;

— **федеральные законы** — акты текущего законодательства, посвященные различным сторонам социально-экономической, политической и другим сферам общественной жизни;

— **законы субъектов Российской Федерации** — издаются органами законодательной власти субъектов РФ и распространяются только на соответствующую территорию.

Подзаконные акты — это нормативные правовые акты, изданные на основании и во исполнение законов. К ним относятся: указы и распоряжения Президента; постановления и распоряжения Правительства; приказы, инструкции, положения министерств и ведомств, регулирующие общественные отношения, находящиеся в компетенции соответствующих структур; решения, распоряжения и постановления местных органов государственной власти и управления; локальные нормативные акты, т.е. нормативные предписания, принятые на уровне конкретного предприятия, организации (например, правила внутреннего трудового распорядка). Подзаконные акты конкретизируют положения законов применительно к специфике различных индивидуальных интересов.

1.3. Правоотношения

Действительно, каждый человек состоит в многообразных связях с другими людьми, коллективными образованиями. На протяжении многих лет предпринимались и предпринимаются попытки распределить, классифицировать эти связи, общественные отношения,

выделить из них самые существенные, определяющие. В одних воззрениях такими признаются имущественные, «производственные» отношения, в других, напротив — творческие, духовные, религиозные, в третьих — политические, в четвертых — родственные и т.д. Но в любом случае для теории права важен не столько статус общественного отношения в иерархии таких отношений, а определение правовой природы такого отношения.

Регулируя общественные отношения — упорядочивая их, устанавливая, изменяя и прекращая, наделяя их участников юридическими правами и обязанностями, — право превращает их в правовые отношения.



Итак, **правоотношение** — это *общественное отношение, урегулированное нормами права.*

Правоотношению присуща своя структура, в которую входят субъекты, объекты правоотношений, субъективные юридические права и обязанности.

Субъекты правоотношения — это его участники. К ним относятся юридические и физические лица. Для того чтобы быть стороной правоотношения, его участники должны обладать правоспособностью и дееспособностью.

Правоспособность представляет собой способность субъекта иметь юридические права и нести обязанности. Для физических лиц правоспособность возникает с рождением и заканчивается смертью.

Дееспособность — это способность субъекта своими действиями осуществлять юридические права и обязанности. Дееспособность человека связана с его возрастными и психическими свойствами. Полная дееспособность наступает с *18 лет*.

В отличие от физических лиц, правоспособность и дееспособность юридических лиц ограничивается теми целями и задачами, для выполнения которых они созданы и функционируют. Для юридических лиц эти понятия совпадают, объединяясь в категорию *правосубъектности*, и возникают с *момента государственной регистрации юридического лица*.

Объект правоотношения — это то, на что направлены права и обязанности субъектов правоотношения, по поводу чего они вступают в юридические связи. Объектами могут являться: материальные блага (вещи, ценности, имущество); нематериальные блага (жизнь, здоровье, достоинство личности и т.п.); результаты творче-

ства, интеллектуальной деятельности (произведения литературы, искусства, науки, компьютерные программы); результаты действий участников правоотношений (например, правоотношений, возникающих на основании договора перевозки, подряда и др.).

Значение субъективных прав и обязанностей в структуре правоотношения состоит в том, что именно через них осуществляется юридическая связь их участников.

Субъективное право — это мера юридически возможного поведения, позволяющая субъекту удовлетворять свои интересы. Субъективное право предоставляет его обладателю четыре возможности: возможность определенного поведения его самого; возможность требования соответствующего поведения от другой стороны отношения, выступающей должником по отношению к обладателю субъективного права; возможность обращаться за защитой права в случае его нарушения; возможность пользоваться определенным социальным благом, ценностью.

Юридическая обязанность — это мера юридически необходимого поведения. Обязанность выступает гарантией осуществления субъективного права. В свою очередь, юридическая обязанность включает в себя *четыре необходимости*: необходимость совершать определенные действия или воздержаться от них; необходимость обязанного реагирования на обращенные к нему законные требования управомоченного лица (кредитора); необходимость нести юридическую ответственность за неисполнение этих требований; необходимость не препятствовать контрагенту осуществлять принадлежащее ему субъективное право.

Правоотношения возникают, изменяются и прекращаются вследствие определенных жизненных обстоятельств, именуемых юридическими фактами. **Юридические факты** — это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми норма права связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений. В зависимости от участия воли субъекта в том или ином жизненном обстоятельстве, юридические факты подразделяются на события и действия.

События — это юридические факты, происходящие независимо от воли людей (рождение, смерть, достижение определенного возраста, природные явления).

Действия — это те юридические факты, в которых воля человека находит свое непосредственное проявление. Действия могут быть правомерными, т.е. соответствующими предписаниям правовых норм, и неправомерными — т.е. противоречащими требованиям норм права. В свою очередь, правомерные действия делятся на юридические акты и юридические поступки. **Юридические акты** — это те дей-

ствия, которые специально совершаются людьми с целью вступления в определенные правоотношения (например, заключение трудового договора; постановление следователя о возбуждении уголовного дела и т.д.). *Юридические поступки* представляют собой действия, хотя специально не направленные на возникновение, изменение или прекращение правоотношений, но влекущие за собой подобные последствия (например, создание художественного произведения). Неправомерные действия подразделяются на преступления и проступки, последние, в свою очередь — на административные, дисциплинарные и гражданско-правовые.

1.4. Правонарушения. Юридическая ответственность



Правонарушение — это виновное противоправное деяние праводеспособного лица, причиняющее вред интересам общества и влекущее за собой юридическую ответственность.

Правонарушение всегда выражается в **действии** или **бездействии** (совершение правонарушения путем бездействия означает, что лицо не выполняет какую-либо обязанность, возложенную на него нормой права).

Помыслы, умозаключения или мысли не могут являться правонарушениями, ибо они не регулируются правом до тех пор, пока эти помыслы или мысли не выразятся в определенном акте человеческого поведения. Правонарушением признается только виновное деяние.

Вина — это психическое отношение лица к совершенному им правонарушению. Различаются две формы вины: умысел и неосторожность. **Умысел** имеет место тогда, когда лицо осознавало противоправный характер своего поведения, предвидело наступление вредных последствий и либо желало их наступления (*прямой умысел*), либо хотя и не желало, но сознательно допускало возможность их наступления (*косвенный умысел*). **Неосторожность** проявляется в том, что лицо либо предвидит общественно опасные последствия, но легкомысленно рассчитывает их предотвратить или избежать (*самонадеянность*), либо лицо не предвидит общественно опасных последствий своего поведения, хотя могло и должно было их предвидеть (*небрежность*).

В зависимости от социальной опасности правонарушения подразделяются на преступления и проступки.

Преступления характеризуются максимальной степенью общественной опасности, посягают на наиболее значимые общественные отношения, охраняемые уголовным законодательством.

Проступки характеризуются меньшей, по сравнению с преступлениями, степенью общественной опасности и могут совершаться в различных сферах общественной жизни, различаясь как по нарушаемым правовым нормам, так и по характеру юридических последствий. Проступки классифицируются на следующие виды:

— *гражданские* (правонарушения, совершаемые в сфере имущественных и личных неимущественных отношений, выражающиеся в нанесении юридическим или физическим лицам имущественного вреда, состоящего в неисполнении договорных обязательств, порочащих честь, достоинство, деловую репутацию субъекта);

— *административные* (т.е. правонарушения, посягающие на установленный общественный порядок, отношения в сфере исполнительно-распорядительной власти);

— *дисциплинарные* (правонарушения, совершаемые в области осуществления трудовых отношений).



Юридическая ответственность представляет собой необходимость для лица, совершившего правонарушение, подвергнуться мерам государственного принуждения.

Меры эти могут быть личного характера (лишение свободы), имущественного характера (штраф) или организационного характера (увольнение). Юридическая ответственность выступает формой реализации санкции правовой нормы. Отличительным признаком юридической ответственности является возможность ее применения только специально уполномоченными государственными органами. Юридическая ответственность является сложным социально-правовым явлением, правоохранительным отношением, складывающимся между правонарушителем (обязанная сторона) и государством в лице компетентных органов (управомоченная сторона). При этом обе эти стороны обязаны действовать строго в рамках закона, предписаний конкретных санкций правовых норм, предусматривающих ответственность именно за данное конкретное правонарушение. В зависимости от характера совершенного правонарушения выделяют уголовную, гражданско-правовую, административную и дисциплинарную ответственность.



Конституционное право России представляет собой совокупность правовых норм, закрепляющих:

- основы конституционного строя Российской Федерации;
- права и свободы человека и гражданина;
- федеративное устройство;
- систему и полномочия органов государственной власти Российской Федерации;
- местное самоуправление в России.

Основным источником конституционного права является Конституция Российской Федерации.

В начале XX в. под конституцией понималась совокупность правоположений, определяющих высшие органы государства, порядок призвания к отправлению их функций, их взаимные отношения и компетенцию, а также принципиальное положение индивида по отношению к государственной власти. Современные исследователи трактуют **конституцию** как *правовой акт высшей юридической силы, своеобразный признак государственности и общества в целом; юридический фундамент государственной и общественной жизни; главный источник национальной системы права.*

Ныне действующая Конституция была принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. Характеризуя Конституцию, следует прежде всего отметить ее неидеологизированность, поскольку, в отличие от конституций бывшего Союза ССР и союзных республик, провозглашавших высшей целью построение коммунистического общества, положения действующей Конституции определяют в качестве высшей ценности человека его права и свободы. Причем подобная норма отнюдь не является исключительно декларативной — она подкрепляется положением о том, что признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина является обязанностью государства.

В целом действующая Конституция явилась отражением качественных изменений, происшедших в социальной политике государства в период, предшествующий ее принятию. Так, в ней отсутствует классовый подход к различным слоям населения, нет упоминания о ведущей роли рабочего класса и других категорий трудящихся в по-

строении общенародного государства, о трудовых коллективах как активной части политической системы. Вместе с тем закрепляется многообразие форм собственности, включая частную (напомним, что ранее действующая Конституция не закрепляла институт частной собственности, ограничиваясь лишь личной собственностью граждан), и их равная защита, устанавливается право каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Подобные положения характерны для экономики, основанной на рыночной системе хозяйства.

Конституция — не только правовой акт. В преамбуле и статьях Конституции содержатся нравственные ориентиры справедливости для общества и государства. Именно поэтому принципиально важно, что Конституция занимает первое место в иерархии законодательных и иных нормативных актов государства и является правовым и моральным ориентиром. Безусловно, верховенство Конституции проявляется прежде всего в том, что она имеет высшую юридическую силу. Поэтому все законы и любые другие нормативные акты, принимаемые как на федеральном уровне, так и в субъектах РФ, не должны и не могут противоречить Конституции.

Обязанность соблюдать Конституцию и федеральные законы касается всех органов государственной власти, местного самоуправления, должностных лиц и граждан, что имеет особое значение для обеспечения законности, стабильности и правопорядка в государстве и обществе. Приоритет Конституции — не самоцель данного документа, он обеспечивает единообразное применение Закона, является главным критерием при разрешении дел о соответствии Конституции федеральных законов, нормативных актов Президента, Совета Федерации, Государственной Думы, Правительства, различных правовых актов субъектов РФ (включая их конституции и уставы).

Конституционное право представляет собой своего рода фундамент для развития всех других отраслей права. Будучи закрепленными в положениях Конституции, те или иные нормы получают свое развитие в соответствующих правовых отраслях, оставаясь при этом основополагающими в правовом регулировании общественных отношений, являющихся предметом той или иной отрасли. Так, например, ст. 37 Конституции провозглашает свободу труда, устанавливая, что каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию, закрепляя запрет принудительного труда и т.д. На данных конституционных положениях строятся принципы трудового права — свобода труда, запрет принудительного труда, которые являются его основными началами.

Таким образом, современную Конституцию можно охарактеризовать следующим образом: это наивысшая правовая форма, в которой официально закрепляются ценности, институты и нормы конституционного строя, основы государственно-правового регулирования качественных общественных связей и отношений государственной власти.

Конституция — не только особый юридический механизм, ограничивающий власть правом. Можно говорить о широком, комплексном предназначении Конституции. Являясь высшим законом страны, основой правовой системы государства, Конституция представляет собой базу для развития всего законодательства, служит сводом ограничений власти правом, конституционным строем, правами человека, балансом между каталогом прав человека и дееспособными механизмами их гарантии и защиты; выступает основой равновесия между трудом и капиталом, свободой экономической деятельности и государственным регулированием; служит ориентиром внешней политики и национальных государственных интересов, основой развития правосознания и правовой культуры в обществе; призвана обеспечивать легитимность правового и властного пространства.

2.1. Основы конституционного строя Российской Федерации

В отечественной литературе можно найти различную трактовку понятия «конституционный строй». Так же неоднозначно определение и понятия «основы конституционного строя». В основном под ними принято понимать «главные принципы государства, обеспечивающие подчинение его праву и характеризующие его как конституционное государство». Встречается определение основ конституционного строя как «политико-правовых ориентиров в общей системе регулирования общественных отношений».

В любом случае основам конституционного строя присущи общие характерные признаки, которые выражаются в следующем:

- основополагающее, фундаментальное, обобщающее значение;
- политико-правовой характер;
- нормативность и общеобязательность;
- юридическое верховенство по отношению к остальным положениям Конституции, всем нормативным актам государства;
- определенность и категоричность;

- постоянность действия;
- свобода от идеологических установок;
- устойчивость и особый порядок изменения.

Важная особенность основ конституционного строя состоит в том, что они представляют собой нормативную базу для остальных положений Конституции, всей системы действующего законодательства и иных нормативных правовых актов Российской Федерации. Это означает, что другие главы Конституции содержат нормы, которые направлены на дальнейшее развитие, конкретизацию основ конституционного строя. В то же время ни одна действующая норма права, независимо от того, где она закреплена — в Конституции, федеральных законах, указах Президента или постановлениях Правительства, не может противоречить основам конституционного строя. В случаях несоответствия каких-либо норм основам такие нормы признаются неконституционными и утрачивают силу. Равным образом не могут противоречить основам конституционного строя действия и решения должностных лиц, государственных органов, граждан и их объединений.

Основы конституционного строя закрепляют:

- форму Российской Федерации как государства (ст. 1 Конституции);
- источник государственной власти и способы осуществления народовластия (ст. 3 Конституции);
- пространственные пределы суверенитета Российской Федерации (ст. 4 Конституции).

В соответствии с общей теорией права и государства, **форма государства** представляет собой совокупность трех взаимосвязанных элементов: формы правления, формы государственного устройства и формы политического режима. Форма Российского государства определена ст. 1 Конституции, провозглашающей Россию демократическим федеративным правовым государством с республиканской формой правления.

Форма правления представляет собой структуру высших органов государственной власти, порядок их образования и распределения компетенции между ними. Часть 1 ст. 1 Конституции определяет Россию как государство с республиканской формой правления, т.е. формой правления, при которой верховная государственная власть осуществляется выборными органами, избираемыми населением на определенный срок.

Форма государственного устройства — это национальное и административно-территориальное строение государства, которое раскрывает характер взаимоотношений между его составными частями, между центральными и местными органами государственной

власти. Россия определяется как федеративное государство. Федерация представляет собой добровольное объединение нескольких ранее самостоятельных государственных образований в одно государство.

Можно выделить некоторые черты, которые присущи всем федеративным государствам.

1. Территория федерации состоит из территорий ее отдельных субъектов: штатов, кантонов, республик и т.д. Так, ч. 1. ст. 5 российской Конституции определяет, что Российская Федерация состоит из республик, краев, областей, городов федерального значения, автономной области и автономных округов. Указанная статья закрепляет также равноправие субъектов РФ. Согласно ст. 67 Конституции территория России включает в себя территории ее субъектов, внутренние воды и территориальное море, воздушное пространство над ними.

2. В федеративном государстве верховная законодательная, исполнительная и судебная власть принадлежит федеральным государственным органам. Компетенция между федерацией и ее субъектами разграничивается федеральной конституцией. Так, ст. 71 Конституции закрепляет, какие стороны общественной, политической, экономической и иных аспектов жизни общества находятся в ведении Российской Федерации (в частности, принятие и изменение Конституции и федеральных законов, контроль за их соблюдением; установление правовых основ единого рынка; финансовое, валютное, кредитное, таможенное регулирование, денежная эмиссия; основы ценовой политики; федеративное устройство и территория России; федеральный бюджет; федеральные налоги и сборы; внешняя политика и международные отношения Российской Федерации, международные договоры Российской Федерации; вопросы войны и мира; внешнеэкономические отношения Российской Федерации и др.). Статья 72 определяет круг вопросов, относящихся к совместному ведению Российской Федерации и ее субъектов (например, вопросы владения, пользования и распоряжения землей, недрами, водными и другими природными ресурсами; природопользование; охрана окружающей среды и обеспечение экологической безопасности; особо охраняемые природные территории; охрана памятников истории и культуры; общие вопросы воспитания, образования, науки, культуры, физической культуры и спорта и др.). Субъекты РФ обладают всей полнотой государственной власти по вопросам, находящимся вне пределов ведения Российской Федерации и совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов.

3. Субъекты РФ обладают правом принятия собственного законодательства, имеют свои высшие законодательные, исполнитель-

ные и судебные органы. Так, вне пределов ведения Российской Федерации, совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов, республики, края, области, города федерального значения, автономная область и автономные округа осуществляют собственное правовое регулирование, включая принятие законов и иных нормативных правовых актов. В соответствии с ч. 2. ст. 5 Конституции республика в составе России имеет свою конституцию и законодательство. Край, область, город федерального значения, автономная область, автономный округ имеют свой устав и законодательство.

4. При федеративном государственном устройстве в парламенте предусмотрена палата, представляющая интересы субъектов федерации. В Российском парламенте — Федеральном Собрании Российской Федерации такой палатой является Совет Федерации..

5. Основную общегосударственную внешнеполитическую деятельность в федерациях осуществляют федеральные государственные органы. Как уже отмечалось выше, внешняя политика и международные отношения Российской Федерации находятся в ведении Российской Федерации.

Вместе с тем в России гарантируется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств. На территории России не допускается установление таможенных границ, пошлин, сборов и каких-либо иных препятствий для свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств. Подобное положение служит укреплению федеративных принципов российской государственности. Кроме того, закрепление в ч. 2 ст. 74 Конституции принципа свободного перемещения товаров, услуг и финансовых средств в пределах единого экономического пространства Российской Федерации корреспондирует с регламентацией некоторых конституционных прав и свобод человека, прежде всего права частной собственности. В данном случае перемещение товаров, услуг и финансовых средств следует рассматривать как метод реализации права собственности в полном объеме либо отдельных правомочий собственника — права владения, пользования и распоряжения.

Ограничения перемещения товаров и услуг могут быть введены только федеральным законом и только в случае, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей. К обстоятельствам, способным послужить предпосылкой ограничения перемещения товаров и услуг, могут быть отнесены разного рода экстремальные ситуации, требующие введения особых методов правового регулирования. К ним можно отнести стихийные бедствия, вызванные объективными (природными) или субъективными факторами; различные

природные бедствия (землетрясения, наводнения и др.) и чрезвычайные ситуации, обусловленные вмешательством человека, например эпидемии и эпизоотии, превышение радиационного фона вследствие тех или иных нарушений функционирования системы атомной энергетики.

Форма политического режима представляет собой совокупность способов и методов осуществления власти государством. Политический режим — понятие более широкое, поскольку включает в себя не только методы осуществления государственной власти, но и характерные способы деятельности негосударственных политических организаций (партий, движений и т.д.). В соответствии с ч. 1 ст. 1 Конституции Россия является демократическим государством. Гражданам России предоставляется возможность участвовать в формировании органов государства, а также предоставляются иные политические права.

2.2. Россия как правовое государство

Представления о государстве как организации, осуществляющей свою деятельность на основе закона, стали формироваться давно. Уже в трудах древних мыслителей встречаются положения о том, что справедливой может считаться лишь та государственная власть, которая опирается на право и одновременно ограничена им.

Родоначальником доктрины правового государства признается И. Кант, однако ее отдельные положения разрабатывались еще античными мыслителями (Аристотелем, Цицероном), а также другими известными философами (Спинозой, Монтескье, Руссо, Гегелем). В доктрине воплощался идеал политико-правового устройства общества, способного воплотить подлинное народовластие, утвердить в обществе гуманистические начала и обеспечить реальность прав и свобод личности. Правовое государство противопоставлялось полицейскому государству, в котором процветали бюрократизм, пренебрежение правами и свободами человека, полицейская слежка и произвол.

В современной политико-правовой доктрине правовым государством признается демократическое государство, в котором обеспечивается верховенство закона, последовательно проводится принцип разделения властей, а также признаются и гарантируются права и свободы каждого человека.

К **основным признакам правового государства** можно отнести следующие:

1) верховенство закона во всех сферах общественной жизни. В системе правовых ценностей высшей формой выражения, организации и защиты людей является закон. Законы регулируют наиболее важные стороны общественных отношений, определяя меру свободы в жизненно важных сферах, и именно потому они обладают высшей юридической силой. В то же время правовой закон не допускает своеволия законодателя — в законах должны отражаться коллективно складывающиеся общественные отношения, тенденции их развития. Основным законом правового государства является конституция. Конституция представляет собой общую правовую модель общества, которой должно соответствовать все текущее законодательство. Статьей 15 российской Конституции установлено, что она имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории России.

Вместе с тем верховенство закона как необходимый принцип правового государства означает не только признание за конституцией и иными законодательными актами высшей юридической силы, их способность устанавливать исходные, первичные нормы правового регулирования в обществе, но и безусловное подчинение всех членов общества и государства в целом действующему закону. Часть 2 ст. 15 Конституции на органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностных лиц, граждан и их объединения возложена обязанность соблюдения Конституции и законов. В своей многогранной деятельности государство действует не по собственному усмотрению или по произволу, а в строго определенных рамках, установленных Конституцией и иными основополагающими нормативными правовыми актами. Следует отметить, что необходимым условием признания каждого вновь принимаемого закона является соблюдение требований законодательного процесса, регламентируемого специальным законом. В соответствии с нормами Конституции законы подлежат официальному опубликованию. Неопубликованные законы не применяются. Кроме того, не только законы, но и любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения;

2) реальность прав личности, обеспечение ее свободного развития. Правовое государство признает за индивидуумом определенную сферу свободы, за пределы которой вмешательство государства не должно распространяться. Иными словами, фактическая свобода преобразуется в право свободы. Право становится всеобщим масштабом и равной мерой свободы. Реальное его проявление охватывается формулой «индивидууму разрешено все, что прямо не запрещено». В современном демократическом государстве объективное

право свободы воплощается в субъективных правах личности, многообразных по своему содержанию. Конституция устанавливает, что основные права и свободы человека неотчуждаемы, принадлежат ему от рождения. Они определяют смысл, содержание и применение законов, деятельность законодательной и исполнительной власти, местного самоуправления и обеспечиваются правосудием. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина является обязанностью государства. Статья 7 Конституции, определяя Россию как социальное государство, закрепляет направленность политики государства на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека. Особое значение имеют права на положительные действия со стороны государства в отношении индивидуума: право на личную неприкосновенность, на судебную защиту, на получение образования, социального обеспечения, право на свободное передвижение в пределах государственной территории и др. Все эти права последовательно закреплены в Конституции.

Гражданином может являться лишь лицо, соединенное с государством устойчивой политико-правовой связью, выражающейся в совокупности их взаимных прав, обязанностей и ответственности и основанной на признании и уважении достоинства, основных прав и свобод человека и гражданина. С гражданством связаны самые существенные элементы правового положения личности — объем и содержание прав, свобод, обязанностей. Следует отметить, что принадлежность лица к гражданству того или иного государства имеет существенное значение, поскольку гражданин обладает в своем государстве правами, свободами и обязанностями в полном объеме. Например, только граждане могут избирать и быть избранными в представительные органы Российской Федерации и ее субъектов, только граждане России могут занимать должности по государственной службе. Вместе с тем только своим гражданам государство гарантирует защиту и покровительство за его пределами.

Статья 6 Конституции закрепляет единство и равенство гражданства независимо от оснований его приобретения, подчеркивая, что каждый гражданин обладает на территории России всеми правами и свободами и несет равные обязанности. Гражданство неотчуждаемо — гражданин России не может быть лишен своего гражданства или права изменить его;

3) разделение властей на законодательную, исполнительную и судебную. Еще Ш.—Л. Монтескье описал в своем труде «О духе законов» систему «сдержек и противовесов», способную предотвратить возможные злоупотребления властью при концентрации всей ее полноты в одном государственном органе. Каждый государственный

орган, осуществляющий одну из трех функций государственной власти, взаимодействует с другими государственными органами. В этом взаимодействии они ограничивают друг друга. Такая схема взаимоотношений часто называется системой сдержек и противовесов. Она является единственно возможной схемой организации государственной власти в демократическом государстве.

Принцип разделения властей в Российской Федерации закреплен ст. 10 Конституции.

На федеральном уровне организации государственной власти в Российской Федерации система сдержек и противовесов согласно Конституции выглядит следующим образом. Законодательный орган — Федеральное Собрание РФ — принимает законы, определяет нормативную базу деятельности всех органов государственной власти, влияет парламентскими способами на деятельность исполнительной власти (самый серьезный инструмент влияния — возможность постановки вопроса о доверии Правительству), в той либо иной форме участвует в формировании Правительства, судебных органов Российской Федерации.

Правительство осуществляет исполнительную власть: организует исполнение законов, различными способами влияет на законодательный процесс (право законодательной инициативы, обязательность заключения Правительства на законопроекты, требующие привлечения дополнительных федеральных средств). Возможность выражения недоверия Правительству сбалансирована возможностью роспуска законодательного органа главой государства.

Конституционный, Верховный и Высший Арбитражный Суды Российской Федерации имеют право законодательной инициативы по вопросам их ведения. Эти суды в пределах своей компетенции рассматривают конкретные дела, сторонами которых являются другие федеральные органы государственной власти. В системе разделения властей на федеральном уровне особое место принадлежит Конституционному Суду Российской Федерации. Это проявляется в следующих полномочиях, закрепленных за ним Конституцией: разрешение дел о соответствии Конституции федеральных законов, нормативных актов Президента, палат Федерального Собрания и Правительства, разрешение споров о компетенции между федеральными органами государственной власти, толкование Конституции.

Являясь главой государства, Президент не относится ни к одной из трех ветвей власти. Выполняя задачи, возложенные на него Конституцией, Президент обеспечивает необходимое согласование деятельности различных ветвей власти — законодательной, исполнительной и судебной, позволяющее бесперебойно действовать всему государственному механизму.

Понятие правового государства корреспондирует с понятием законности. **Законность** представляет собой строгое и полное осуществление предписаний правовых законов и основанных на них юридических актов всеми субъектами права. Режим законности означает такое состояние общественной жизни, при котором участники правоотношений свободно реализуют принадлежащие им юридические права и обязанности. Законность выступает предпосылкой такого порядка общественной жизни, который соответствует предписаниям норм права. Таким образом, в результате действия законности в обществе складывается правовой порядок, являющийся целью правового регулирования общественных отношений. Иными словами, **правопорядок** — это система общественных отношений, устанавливаемая в результате точного и полного осуществления предписаний норм права всеми субъектами права.

Хотелось бы отметить, что определение Российского государства в качестве правового имеет крайне важное значение. Далеко не все конституции других государств содержат подобные положения, хотя идея связанности государства правом, законом в настоящее время получает всеобщее признание.

2.3. Система и полномочия органов государственной власти Российской Федерации

Статья 10 Конституции закрепляет принцип разделения государственной власти на законодательную, исполнительную и судебную, а также самостоятельность органов законодательной, исполнительной и судебной власти.

Согласно ст. 11 Конституции государственную власть осуществляют Президент РФ, Федеральное Собрание (Совет Федерации и Государственная Дума), РФ, суды РФ.

Президент Российской Федерации. Полномочия Президента регламентируются ст. 80—93 Конституции. В соответствии с ч. 1 ст. 80 Президент является главой государства и не принадлежит ни к одной из ветвей власти, вместе с тем взаимодействуя с ними и обладая различными полномочиями в отношении их. Следует отметить, что в конституционном праве не сложилось общепринятого понятия главы государства. Полномочия главы конкретного государства устанавливаются его конституцией, а в некоторых случаях и сложившейся конституционной практикой.

Как правило, *главой государства* называют должностное лицо, персонифицирующее представление о данном государстве в отношениях как внутри него, так и с другими странами.

Президент обеспечивает согласованное функционирование и взаимодействие органов государственной власти. Механизмом обеспечения такой согласованности служат согласительные процедуры, правом использования которых для разрешения разногласий между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов РФ, а также между органами государственной власти субъектов РФ, Президента наделяет ст. 85 Конституции.

Наиболее тесно проявляется *взаимодействие* Президента с *исполнительной властью*. Конституция предоставляет ему право председательствовать на заседаниях Правительства; назначать с согласия Государственной Думы Председателя Правительства; принимать решение об отставке Правительства; назначать на должности и освобождать от должности по предложению Председателя Правительства, заместителей Председателя Правительства и федеральных министров.

Обладает Президент определенными правами и в сфере воздействия на законодательную власть. Он наделен правом законодательной инициативы, подписывает и обнародует принятые федеральные законы, ему принадлежит право отклонить закон, направив его тем самым на новое рассмотрение. Кроме того, в случаях, предусмотренных Конституцией, Президент может распустить Государственную Думу.

Взаимодействие Президента с *судебной властью* выражается в том, что он представляет Совету Федерации кандидатуры на должности судей Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ; остальные судьи назначаются Президентом лично в порядке, установленном федеральным законом. Президент также осуществляет помилование. Статьи 85 и 125 Конституции закрепляют право Президента обращаться в суд в целях обеспечения законности.

Президент согласно последней поправке, внесенной в текст Конституции Законом РФ от 30 декабря 2008 г. № 6-ФКЗ, *избирается сроком на шесть лет* (ранее на четыре года) гражданами России на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании. Равное избирательное право при выборах Президента обеспечивается тем, что каждому избирателю принадлежит только один голос, и все избиратели участвуют в выборах на равных основаниях.

Статья 102 Конституции назначение выборов Президента относит к компетенции Совета Федерации Федерального Собрания. Регламентирует процедуру назначения выборов Президента Федеральный закон от 10 января 2003 г. № 19-ФЗ «О выборах Президента Российской Федерации». Согласно ст. 4 Закона днем выборов Президента является первое воскресенье после истечения конституционного срока, на который был избран Президент. Таким образом, Совет Федерации должен назначить выборы не произвольно, а на определенное число.

Статья 92 Конституции устанавливает *основания досрочного прекращения* Президентом своих *обязанностей*. К таким основаниям, в частности, относятся: отставка; стойкая неспособность по состоянию здоровья выполнять принадлежащие полномочия и отрешение от должности. Статья 93 Конституции предусматривает возможность отрешения Президента от должности Советом Федерации только на основании выдвинутого Государственной Думой обвинения в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления, подтвержденного заключением Верховного Суда РФ о наличии в действиях Президента признаков преступления и заключением Конституционного Суда РФ о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения. В случае досрочного прекращения полномочий Президента Совет Федерации назначает досрочные выборы Президента на первое воскресенье перед истечением трех месяцев с момента досрочного прекращения исполнения полномочий. В случае, если Совет Федерации, приняв решение об отрешении Президента от должности, не назначит выборы Президента, они проводятся Центральной избирательной комиссией РФ в последнее воскресенье перед истечением трех месяцев со дня отрешения Президента от должности.

Федеральное собрание. Федеральное собрание — парламент Российской Федерации — является представительным и законодательным органом Российской Федерации.

Федеральное собрание является двухпалатным органом. Наличие палаты, представляющей интересы субъектов на уровне федеральной законодательной власти, является одной из черт федеративного государства.

До 1990 г. в России действовал однопалатный высший орган государственной власти — Верховный Совет РСФСР. В 1990 г. в составе Верховного Совета РСФСР были сформированы две палаты — Совет Республики и Совет Национальностей. В настоящее время палатой, выражающей интересы субъектов РФ, является Совет Федерации.

Государственная Дума — вторая палата Федерального Собрания призвана представлять интересы населения России в целом. Этим обусловлен различный порядок формирования палат: Государственная Дума избирается всенародно сроком на пять лет, а Совет Федерации формируется из представителей субъектов РФ (по два представителя от каждого субъекта).

Федеральный закон от 18 мая 2005 г. № 51-ФЗ «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации» устанавливает право избирать депутатов Государственной Думы для граждан Российской Федерации, достигших на день выборов 18 лет. В свою очередь, депутатом Государственной Думы может быть избран гражданин России, достигший 21 года и имеющий право участвовать в выборах. Кроме возрастного критерия, законодательство устанавливает зависимость приобретения избирательных прав от дееспособности гражданина. Напомним, что категория дееспособности предусматривает возможность гражданина своими действиями осуществлять принадлежащие ему права и обязанности. Согласно ст. 29 ГК РФ гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным в порядке, установленном ГПК РФ.

Кроме этого, в выборах не участвуют лица, содержащиеся в местах лишения свободы по вступившему в законную силу приговору суда (в соответствии с ч. 3 ст. 32 Конституции). Лица, находящиеся под стражей до вступления в законную силу приговора суда, имеют право избирать и быть избранными. Лица, находящиеся в следственном изоляторе и изоляторе временного содержания за административные правонарушения, а также задержанные или арестованные по подозрению в совершении преступления, также имеют право избирать и быть избранными. Осуществление указанными лицами отдельных избирательных действий (участие в предвыборных мероприятиях, посещение избирательных комиссий и т.д.) является ограниченным в силу нахождения этих лиц под стражей.

Следует отметить, что указанные ограничения носят временный характер, т.е. избирательные права граждан подлежат восстановлению в полном объеме после исполнения наказания в виде лишения свободы по приговору суда либо после признания гражданина дееспособным по решению суда.

Вопросы, отнесенные к ведению Государственной Думы, закреплены в ст. 103 Конституции. Вместе с тем важнейшее полномочие Государственной Думы как высшего органа законодательной власти выражается в принятии федеральных законов.

Статья 10 Конституции закрепляет принцип разделения властей. Выше уже отмечалось, что разделение властей сопровождается системой их взаимодействия и взаимного сдерживания от злоупотреблений. Одним из немаловажных проявлений взаимодействия законодательной и исполнительной властей выступает участие Государственной Думы в процессе формирования Правительства.

Постановка вопроса о недоверии Правительству является наиболее серьезной формой воздействия законодательной власти на исполнительную. Конституция не указывает конкретных оснований, которые могут приводиться Государственной Думой при вынесении вотума недоверия Правительству. Поводом для недоверия Правительству может быть несогласие большинства депутатов с социально-экономической политикой, проводимой Правительством, ненадлежащее исполнение Правительством федеральных законов, совершение членами Правительства серьезных правонарушений и т.д.

Согласно п. «б» ст. 84 Конституции Президенту предоставлено право распускать Государственную Думу в случаях и порядке, предусмотренных Конституцией. Эти случаи предусмотрены ст. 111 и 117 Конституции. Конституцией устанавливаются также случаи, когда Государственная Дума не может быть распущена (ст. 109 Конституции). Таким образом, право Президента распускать Государственную Думу не является абсолютным.

Институт роспуска парламента главой государства существует во многих странах. Как правило, роспуск парламента считается допустимым, когда по основаниям, указанным в конституции или законах, законодательный представительный орган перестает выражать мнение избирателей, и им предоставляется возможность выразить свою волю в ходе парламентских выборов.

При роспуске Государственной Думы Президент одновременно должен назначить выборы Государственной Думы нового созыва. В этом случае согласно Федеральному закону «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации» днем выборов является последнее воскресенье перед истечением трех месяцев со дня роспуска Государственной Думы. Если Президент, распустив Государственную Думу, не назначит выборы депутатов нового созыва, выборы депутатов Государственной Думы проводятся Центральной избирательной комиссией РФ в первое воскресенье по истечении трех месяцев со дня роспуска Государственной Думы.

Комплекс полномочий, отнесенных к ведению **Совета Федерации**, обусловлен его статусом органа, представляющего интересы субъектов РФ. Влияние федеративного устройства России на организацию государственной власти и деятельность органов государ-

ственной власти на федеральном уровне проявляется через деятельность Совета Федерации. Равное представительство от субъектов РФ в данной палате парламента служит предпосылкой максимального учета позиции всех субъектов РФ при принятии важнейших конституционно-правовых решений.

Вопросы, отнесенные ч. 1 ст. 102 Конституции к ведению Совета Федерации, составляют предмет его исключительного ведения. Никакой другой орган, кроме Совета Федерации, не полномочен принимать по ним решение.

В частности, только Совет Федерации правомочен утверждать изменения границ между субъектами РФ. Это решение должно быть принято с согласия субъектов РФ, которых затрагивает это изменение.

Совету Федерации принадлежит также право утверждать указы Президента о введении военного положения и введении чрезвычайного положения. Военное положение вводится Президентом в случае агрессии против Российской Федерации или непосредственной угрозы агрессии. Военное положение вводится на всей территории России или в отдельных ее местностях. Его режим определяется федеральным конституционным законом (ст. 87 Конституции). Согласно ст. 88 Конституции Президент при обстоятельствах и в порядке, предусмотренных федеральным конституционным законом, вводит на территории России или в отдельных ее местностях чрезвычайное положение с незамедлительным сообщением об этом Совету Федерации и Государственной Думе.

Кроме этого, Совет Федерации назначает, по представлению Президента, на должность судей Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ.

Совет Федерации назначает выборы Президента. Данному органу также принадлежит право отрешения Президента от должности в порядке, установленном законодательством.

Правительство Российской Федерации. Правительство призвано осуществлять исполнительную власть в Российской Федерации. Порядок формирования и полномочия Правительства определены ст. 110—117 Конституции.

В соответствии со ст. 114 Конституции Правительство разрабатывает федеральный бюджет и отчитывается о его исполнении, осуществляет управление федеральной собственностью, обеспечивает проведение единой финансовой, кредитной и денежной политики, государственную поддержку культуры, науки, образования и здравоохранения.

К основным функциям Правительства относятся: организация исполнения федеральных законов, систематический контроль за их

исполнением органами исполнительной власти всех уровней и принятие необходимых мер по устранению допущенных нарушений. Свои полномочия Правительство реализует, принимая постановления и распоряжения по стратегическим и текущим вопросам управления, а также используя право законодательной инициативы (ст. 104) путем разработки и внесения в Государственную Думу проектов законов, формирующих необходимую правовую базу. Активное участие Правительства в законотворческом процессе, обязательность его заключений по всем проектам, предусматривающим расходы, покрываемые за счет федерального бюджета, дают возможность Правительству осуществлять возложенные на него функции и намеченную экономическую программу.

Возвращаясь к концепции разделения властей, системе сдержек и противовесов, можно выделить три основных направления взаимодействия Правительства — как высшего органа исполнительной власти России с Федеральным Собранием — высшим органом законодательной власти:

1) через принимаемые парламентом законы, которые Правительство как исполнительная власть должно исполнять и проводить в жизнь;

2) согласованность интересов Правительства и Федерального Собрания при утверждении федерального бюджета. Для парламента представление федерального бюджета Правительством Государственной Думе может являться одной из мер воздействия на Правительство, обеспечивающей возможность финансового контроля за его деятельностью;

3) как субъект законодательной инициативы Правительство обеспечивает подготовку значительной части законопроектов, вносит их в Государственную Думу, назначает своих официальных представителей, участвует в согласительных, рабочих и иных комиссиях по доработке законопроектов. Правительство дает заключения по законопроектам, которые вносятся в Государственную Думу другими субъектами права законодательной инициативы и в соответствии с Конституцией не могут быть внесены без заключения Правительства, в том числе по законопроектам, вносимым Президентом.

Судебная власть. Статья 118 Конституции устанавливает, что *правосудие в Российской Федерации осуществляется только судом.*

Основными признаками судебной власти являются самостоятельность, исключительность, подзаконность и полнота.

Признак самостоятельности выражается в конституционно закрепленной независимости судей, подчинении их только Конституции и федеральному закону. Независимость судей обеспечивается их несменяемостью, неприкосновенностью, процедурой назначения,

особенностями статуса, определяемыми федеральным законодательством.

Исключительность судебной власти заключается в том, что никакой иной орган государственной власти или управления не вправе принимать на себя функции и полномочия, составляющие компетенцию судов.

Подзаконность судебной власти находит свое выражение не только в том, что судебные органы и судьи действуют на основе закона, подчиняются только Конституции и федеральным законам, но и в том, что ее носители не вправе отступать в своей деятельности от требований процессуального законодательства.

Полнота судебной власти определяется ее объемом, окончательностью решений, принимаемых судебными органами, их обязательностью. Вступившие в законную силу решения судов, а также предусмотренные законом судебные распоряжения, требования, поручения и другие судебные акты должны быть обязательны для всех без исключения органов государственной власти, органов местного самоуправления, предприятий, должностных лиц, граждан и их объединений и подлежать безусловному исполнению на всей территории России.

Неисполнение вступивших в законную силу актов судебной власти, требований и распоряжений судей, вмешательство в законную деятельность судей и аппарата суда (судебных исполнителей), проявление неуважения к суду или судьям влекут установленную законом ответственность.

3.1. Понятие, предмет и метод гражданского права. Источники гражданского права

Гражданское право — основная отрасль частного права, имеющая огромное значение для всех сторон жизни современного общества, особенно в условиях создания в России рыночной экономики. Это обусловлено важностью и широтой тех общественных отношений, которые являются предметом гражданского права, разработанностью его норм и их повседневным практическим применением, а также использованием категорий и опыта гражданского права в смежных отраслях (семейном, наследственном, природоохранительном, земельном). Гражданско-правовые отношения регулируются Гражданским кодексом Российской Федерации (ГК РФ).



Гражданское право как отрасль российского права представляет собой *совокупность правовых норм, регулирующих имущественные отношения, а также личные неимущественные отношения, как связанные с имущественными, так и не связанные с ними, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников* (п. 1 ст. 2 ГК РФ).

В ст. 2 ГК РФ перечисляются основные группы отношений, регулируемых гражданским правом: правовое положение участников гражданского оборота, право собственности и другие вещные права, право на результаты интеллектуальной деятельности (патентное и авторское право), договоры и иные обязательства, наследственные обязательства.

Основным **предметом гражданского права**, определяющим его природу, назначение и правовые особенности, являются имущественные отношения, которые в законодательстве и литературе именуется также экономическими и предпринимательскими. Это общественные товарно-денежные отношения, возникающие в связи с использованием различных имущественных благ (вещей, природных ресурсов, денежных средств, услуг и др.). Имущественные отношения, как правило, носят денежную форму, т.е. имеют возмездный характер, что отвечает требованиям рынка. Однако в числе регули-

руемых гражданским правом отношений не единичны и отношения, в которых начало возмездности отсутствует (например, договор дарения, безвозмездное пользование имуществом, беспроцентный заем, наследование).

Основную и наиболее важную их группу составляют отношения участников рынка, связанные с реализацией производимых ими товаров и оказываемых услуг. Такие отношения получили название предпринимательских, а **предпринимательская деятельность** определена как самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве.

Наряду с имущественным предметом гражданского права охватываются две группы неимущественных отношений.

Первую группу, о которой говорится в п. 1 ст. 2 ГК РФ, образуют личные неимущественные отношения, тесно связанные с имущественными — это отношения в области интеллектуальной собственности (патентного и авторского права), субъекты которого наряду с имущественными правами обладают правомочиями личного характера (право на авторство, неприкосновенность произведения). Неимущественные отношения личного характера, сопутствующие имущественным, возникают в процессе деятельности хозяйственных товариществ и обществ, участники которых вправе участвовать в управлении делами фирмы, получать информацию о ее деятельности и знакомиться с соответствующей документацией.

Вторую группу неимущественных отношений, входящих в состав гражданского права, образуют так называемые неотчуждаемые права и свободы человека и другие нематериальные блага, которые согласно п. 2 ст. 2 ГК РФ защищаются гражданским законодательством, если иное не вытекает из существа этих нематериальных благ. К числу таких прав и свобод относятся жизнь и здоровье, честь и доброе имя, неприкосновенность частной жизни, деловая репутация и некоторые другие (их примерный перечень содержится в ст. 150 ГК РФ). Эти личные права обладают большой социальной ценностью и имеют ряд особенностей. Они принадлежат гражданину преимущественно от рождения или в силу закона, неотчуждаемы и непередаваемы иным способом. Такие права различны по своему содержанию. Они не подлежат ограничению, а в случае их нарушения допускается требование о компенсации морального вреда (ст. 151 ГК РФ).

Задача права в этой области состоит не столько в регламентации названных прав, сколько в их эффективной защите. Это отражено в п. 2 ст. 2 ГК РФ, где говорится, что неотчуждаемые права и сво-

боды человека не регулируются, а защищаются нормами гражданского законодательства.

Для гражданского права характерны специфические приемы, способы, средства правового регулирования и защиты прав, которые в совокупности образуют то, что в юридической науке принято называть методом правового регулирования. **Гражданско-правовой метод** — это способ воздействия на общественные отношения, который является дозволительным и характеризуется следующими важными чертами.

Во-первых, равенство участников гражданских отношений. Субъекты гражданского права обладают, конечно, разными правами и обязанностями. Однако, вступая в имущественные отношения и реализуя их, они равны, и ни одна из сторон не вправе предписывать другой определенное правовое поведение. В отличие от отношений публичного права, в которых один из участников (государственный орган) наделен властными полномочиями, отношения субъектов гражданского права строятся на основе их равенства и свободного волеизъявления. Эта идея проходит через все институты гражданского права. «Способность иметь гражданские права и нести обязанности признается в равной мере за всеми гражданами» (п. 1 ст. 17 ГК РФ). «Права всех собственников защищаются равным образом» (п. 4 ст. 21 ГК РФ).

Во-вторых, диспозитивность нормативно-правового регулирования, выражающая в том, что нормы гражданского законодательства предоставляют субъектам широкую свободу в определении и осуществлении их имущественных прав и содержат большое число диспозитивных правил, от которых участники могут отступать, если это вызывается их интересами и соответствует их возможностям. Особенно широкий диапазон таких правил содержат нормы, регулирующие договорные отношения.

В-третьих, автономия воли участников гражданско-правовых отношений, которая означает способность лица и имеющуюся у него возможность самостоятельно и свободно формировать и проявлять свою волю. «Граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе» (п. 2 ст. 1 ГК РФ). ГК РФ дает широкий и открытый перечень оснований возникновения гражданских прав и обязанностей (ст. 8). Главным образом отношения между участниками гражданского оборота возникают в силу их *соглашения (договора)*, т.е. их инициативного волевого акта. Участники «свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора» (п. 2 ст. 1 ГК РФ).

В-четвертых, защита нарушенных гражданских прав осуществляется путем применения мер имущественного характера и заключается прежде всего в возложении обязанности возместить причиненные имущественные потери — *убытки*, а также уплатить неустойку (пени, штраф), если она была предусмотрена.

Наконец, в-пятых, принудительная защита гражданских прав, если они не восстанавливаются другой стороной добровольно, осуществляется в судебном порядке путем обращения потерпевшего в суд общей юрисдикции, арбитражный суд или избранный сторонами третейский суд. Защита гражданских прав в административном порядке (обращение в вышестоящий государственный орган должника) применяется в виде исключения. Судебная защита гражданских прав делает ее свободной от ведомственных влияний и более надежной, поскольку осуществляется в предписанных законом процессуальных формах и с участием самих сторон или их представителей.

После определения предмета и метода гражданского права необходимо выяснить, в каких формах выражаются те правовые нормы, которые в совокупности образуют гражданское право. Формы выражения гражданско-правовых норм различны, и их принято обозначать термином **«источники гражданского права»**. Существуют два основных источника гражданского права: нормативные правовые акты, в том числе гражданское законодательство, и обычай. Кроме того, к источникам относятся международные договоры.

Международные договоры имеют приоритет перед национальным законодательством в случае коллизии между ними. Согласно Конституции (ст. 15) и ГК РФ (ст. 7) международные договоры Российской Федерации являются составной частью правовой системы Российской Федерации. Роль общего правила играет принцип непосредственного применения международных договоров РФ к гражданско-правовым отношениям. Но некоторые международные договоры требуют для своего применения издания внутригосударственного акта — *имплементации*. Нормы международных договоров обычно применяются к гражданско-правовым отношениям с участием иностранных физических и юридических лиц, определяют их гражданско-правовой статус, права иностранцев на имущество, находящееся на территории РФ, порядок совершения внешнеэкономических сделок и т.д. Так, Россия является участником многих международных договоров о прямом международном железнодорожном сообщении. В их числе многосторонние соглашения о международном грузовом сообщении (СМГС) и международном пассажирском сообщении (СМПС). Применение правил, предусмотренных Уставом железнодорожного транспорта РФ, к отношениям, регулируемым многосторон-

ними и двусторонними соглашениями, возможно, если ими не предусмотрено иное.

Система **нормативных правовых актов**, являющихся источником гражданского права, включает *федеральные законы*, которые принимаются Государственной Думой, *указы и распоряжения Президента РФ, постановления и распоряжения Правительства РФ*. В п. 2 ст. 3 ГК РФ гражданское законодательство характеризуется как состоящее из ГК РФ и иных федеральных законов. В силу ст. 71 (п. «о») Конституции гражданское законодательство находится в ведении Российской Федерации. Поэтому на всей территории РФ действует единое гражданское законодательство. Исключение составляет жилищное право, которое согласно ст. 72 (п. «к») Конституции отнесено к совместному ведению Российской Федерации и ее субъектов, и в этой области могут приниматься также нормативные акты субъектов РФ.

Ныне действующий ГК РФ опирается на принципы рыночной экономики, выраженные в Конституции. Будучи основным законом гражданского права, ГК РФ определяет предмет и основные начала этой отрасли права, закрепляет систему институтов гражданского права, и большинство из них подробно регламентирует. ГК РФ содержит также указания о более чем 30 законах гражданского права, которые подлежат изданию. Большая часть из них издана, например Федеральные законы от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах», от 24 апреля 2008 г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве», от 30 июня 2003 г. № 87-ФЗ «О транспортно-экспедиционной деятельности», от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним», транспортные кодексы и уставы, среди которых необходимо выделить УЖТ РФ.

Другим источником гражданского права является **обычай**, под которым понимается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе (ст. 5 ГК РФ). В ГК РФ неоднократно встречается указание на то, что права и обязанности сторон определяются обычаями, если иное не предусмотрено законом или условиями обязательства (ст. 311, 312, 315, 316). Действующие отечественные обычаи изучаются торгово-промышленными палатами и публикуются ими в виде соответствующих сборников обычаев.

3.2. Гражданские правоотношения

В процессе осуществления различного рода деятельности как отдельные индивиды (граждане), так и организации, вступают между собой в различные отношения, которые в силу их общественного характера получили название **общественных отношений**. Многие из них регулируются нормами права и поэтому именуются **правоотношениями**. Реализация нормы права в конкретном правоотношении заключается в том, что *участники этого правоотношения наделяются субъективными правами и обязанностями, которые гарантируются государством*.

Так, в соответствии с действующим законодательством (п. 2 ст. 475 ГК РФ) покупатель, которому был передан товар с существенными нарушениями требований по качеству, вправе требовать замены товара либо отказаться от договора и потребовать возврата покупной цены. Поэтому в случае приобретения некачественного товара у покупателя возникает право указанных требований к продавцу. При отказе продавца добровольно удовлетворить требования покупателя последний вправе обратиться за защитой в суд. Таким образом, на основе абстрактной нормы права возникает конкретное гражданское правоотношение, участники которого обладают субъективными правами и обязанностями.

Будучи одним из видов правоотношений, гражданские правоотношения обладают такими общими для всех правоотношений чертами, как их общественный и волевой (сознательный) характер, а также основанность на законе. Они выступают как результат регулирования нормами гражданского права имущественных и личных неимущественных отношений, основанных на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников. Но гражданские правоотношения имеют ряд *особенностей*, отличающих их от других видов правоотношений:

— субъекты гражданских правоотношений равны между собой, имущественно обособлены и самостоятельны;

— имеют широкий круг субъектов, так как в гражданском правоотношении могут участвовать все возможные субъекты права (граждане, юридические лица, Российская Федерация, муниципальные образования);

— множественность объектов (вещи, работы, услуги, информация, результаты интеллектуальной деятельности, нематериальные блага);

— возможность возникновения гражданских правоотношений по основаниям, прямо законом не предусмотренным, но не противо-

речащим ему (ст. 8 ГК РФ) и установления содержания гражданского правоотношения по соглашению сторон;

— правовыми гарантиями реального осуществления гражданских прав и обязанностей субъектов являются главным образом меры имущественного характера (возмещение убытков и взыскание неустойки);

— в случае нарушения прав участники гражданских правоотношений обращаются в судебные органы путем предъявления иска.



Таким образом, **гражданское правоотношение** — волевое имущественное или личное неимущественное отношение, урегулированное нормами гражданского права, в котором его участники юридически связаны наличием взаимных субъективных прав и обязанностей.

Любое гражданское правоотношение представляет собой сложное правовое явление и состоит из трех необходимых элементов: субъектов, объекта и содержания гражданского правоотношения.

В соответствии со ст. 2 ГК РФ **участниками (субъектами) гражданских правоотношений** являются физические лица, юридические лица, Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования. Правила, установленные гражданским законодательством, применяются и к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц. Согласно Конституции иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами России, кроме случаев, установленных законом или международным договором РФ.

Одни участники правоотношений обладают правами и называются управомоченными лицами, другие несут обязанности и называются обязанными лицами, однако в большинстве случаев они являются одновременно управомоченными и обязанными лицами.

В качестве **объекта гражданских правоотношений** выступает то благо, по поводу которого возникает правоотношение, и в отношении которого существуют субъективное право и соответствующая ему обязанность. В соответствии со ст. 128 ГК РФ объектами гражданских прав являются вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, имущественные права, работы и услуги, информация, результаты интеллектуальной деятельности, в том числе исключительные права на них (интеллектуальная собственность), нематериальные блага.

Содержание гражданского правоотношения составляют субъективные права (правомочия) и обязанности. Название «субъективные» они получили потому, что принадлежат конкретным участникам возникших гражданских правоотношений и, таким образом, отличаются от понятия гражданского права в объективном смысле. В последнем случае речь идет об абстрактных предписаниях норм права, выраженных в различных нормативных актах государства.

Субъективное гражданское право можно определить как предоставленную законом участнику гражданского правоотношения возможность вести себя определенным образом, требовать соответствующего поведения от других лиц, а в случае необходимости использовать меры государственного принуждения, обратившись за защитой в судебные органы.

Субъективная гражданская обязанность — это мера должного поведения, которое заключается либо в совершении, либо в необходимости воздержания от совершения определенных действий и обеспечивается возможностью применения государственного принуждения.

Субъективные гражданские права и обязанности неразрывно связаны друг с другом. Так, чтобы грузоотправитель смог осуществить свое право на перевозку груза, перевозчик обязан осуществить действия по приемке груза к перевозке. Возникают права и обязанности одновременно, однако в дальнейшем содержание гражданского правоотношения может меняться: у участников могут появиться новые права и обязанности. В результате просрочки доставки груза у грузоотправителя может возникнуть право на взыскание пени, а у перевозчика — обязанность по ее уплате.

В подавляющем большинстве случаев каждый из участников гражданских правоотношений одновременно имеет права и несет обязанности. Так, перевозчик в силу договора имеет право пользоваться услугами инфраструктуры железнодорожного транспорта общего пользования и вместе с тем обязан вносить плату за предоставленные услуги; владелец инфраструктуры обязан оказывать услуги перевозчику и вправе требовать от него оплаты (ст. 50 УЖТ РФ).

Однако в некоторых гражданских правоотношениях у управомоченного лица есть только субъективное право, а у обязанного лица — только субъективная обязанность. Так, в соответствии со ст. 807 ГК РФ праву заимодавца (управомоченное лицо) соответствует обязанность заемщика вернуть взятую в долг сумму. Никаких обязанностей у заимодавца и прав у заемщика нет.

3.3. Граждане (физические лица) как субъекты гражданского права

Глава 3 ГК РФ посвящена регулированию общественных отношений с участием физических лиц. Данный термин охватывает граждан Российской Федерации, иностранных граждан и лиц без гражданства. Каждое физическое лицо обладает рядом индивидуальных признаков, позволяющих отождествлять его и дающих в связи с этим определенные права и обязанности для осуществления гражданских правоотношений. Правосубъектность, т.е. правовое положение гражданина как участника гражданских отношений определяется правоспособностью и дееспособностью.

Гражданская правоспособность представляет собой признаваемую государством за гражданином способность иметь гражданские права и нести гражданские обязанности (ст. 17 ГК РФ). Правоспособностью гражданина наделяет государство, определяя как ее содержание, так и объем. Действующим законодательством содержание правоспособности граждан практически не ограничено. В ст. 18 ГК РФ дан лишь примерный перечень тех прав, которыми могут обладать граждане: иметь имущество на праве собственности, наследовать и завещать имущество, заниматься предпринимательской и иной не запрещенной законом деятельностью, быть учредителями и участниками коммерческих и некоммерческих юридических лиц, совершать любые не противоречащие закону сделки и участвовать в обязательствах, избирать место жительства, иметь права авторов результатов интеллектуальной деятельности и др.

Все граждане обладают равной правоспособностью, которая возникает с момента рождения и прекращается смертью. Не следует смешивать защиту законом прав будущего ребенка с моментом возникновения его правоспособности. Положение о том, что наследниками могут быть дети наследодателя, родившиеся после его смерти, нельзя трактовать как предусмотренный законом случай возникновения правоспособности до рождения человека. Если ребенок не родится живым, то и правоспособность не возникнет. Момент, когда человек считается родившимся, определяется не юридическими, а медицинскими критериями (моментом начала самостоятельного дыхания). Прекращение правоспособности связано с биологической смертью, когда возврат человека к жизни исключен. Поэтому не следует связывать прекращение правоспособности с объявлением судом гражданина умершим.

Государство гарантирует правоспособность граждан. Статья 22 ГК РФ закрепляет, что никто не может быть ограничен в правоспо-

способности и дееспособности иначе, как в случаях и в порядке, установленных законом. Так, государство вправе ограничить права и свободы граждан, если это необходимо для защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства, но только на уровне федерального закона (п. 2 ст. 1 ГК РФ). Допускается ограничение правоспособности как мера наказания, установленная приговором либо определением суда по уголовному делу (лишение права занимать определенные должности, заниматься определенной деятельностью, свободно передвигаться по территории страны, свободы), но только на определенный срок и в пределах, установленных законом.

Ограничение гражданской правоспособности иностранных граждан возможно по постановлению Правительства РФ в качестве ответной меры (реторсии) для граждан тех государств, в которых имеются специальные ограничения правоспособности российских граждан.

Участие в гражданских правоотношениях предполагает реализацию правоспособности в целях приобретения субъективного права. Способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их составляет понятие **гражданской дееспособности** (ст. 21 ГК РФ). Исходя из того, что все юридические действия самостоятельно, разумно, с осознанием возможности наступления определенных последствий могут осуществлять граждане, достигшие определенного уровня умственного развития, имеющие некоторый житейский опыт, законодательно установлено, что полную дееспособность приобретают граждане, достигшие 18-летнего возраста (совершеннолетия).

В определенных законом двух случаях полная дееспособность может возникнуть и ранее. Во-первых, в соответствии со ст. 21 ГК полную дееспособность приобретают лица, вступившие в брак до достижения 18 лет. При этом полная дееспособность, приобретенная в результате вступления в брак, сохраняется и при его расторжении.

Во-вторых, в соответствии со ст. 27 ГК РФ допускается *эмансипация* несовершеннолетнего. Установлено, что полную дееспособность может приобрести несовершеннолетний, достигший 16 лет, который работает по трудовому договору или контракту либо с согласия родителей, усыновителя, попечителя занимается предпринимательской деятельностью. Порядок эмансипации заключается в следующем: несовершеннолетний объявляется полностью дееспособным органами опеки и попечительства, если на это есть согласие

обоих родителей (усыновителей, попечителя), либо по решению суда — если такого согласия нет.

Лишение и ограничение дееспособности допускается лишь в случаях и в порядке, установленных федеральным законом. При этом лица, не достигшие совершеннолетия, лишаются или ограничиваются в дееспособности непосредственно в силу закона, а совершеннолетние — только решением суда по основаниям, предусмотренным законом.

В соответствии с законом несовершеннолетние разделены на две возрастные группы, для которых устанавливается разный объем ограничения дееспособности. Одна группа — это лица в возрасте до 14 лет (малолетние), другая — от 14 до 18 лет (несовершеннолетние).

В пределах первой группы выделены дети в возрасте до 6 лет, которые являются полностью недееспособными. В возрасте от 6 до 14 лет малолетние наделены возможностью совершать определенные сделки. Так, им предоставлено право самостоятельно совершать мелкие бытовые сделки; сделки, направленные на безвозмездное получение выгоды, если они не требуют нотариального удостоверения или государственной регистрации; самостоятельно распоряжаться средствами, полученными от своих родителей, усыновителей или опекунов либо с их согласия от третьих лиц для определенной цели свободного распоряжения. Все остальные сделки от имени малолетних совершают их законные представители (родители, опекуны, усыновители). Сделки, совершенные самими малолетними с нарушением объема предоставленной им дееспособности, считаются ничтожными. Малолетние не деликтоспособны, т.е. за вред, причиненный ими третьим лицам, несут ответственность их законные представители.

Объем дееспособности несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет значительно шире. Помимо сделок, которые разрешено совершать малолетним, они также вправе самостоятельно распоряжаться своим заработком, стипендией и иными доходами, осуществлять права автора, вносить вклады в кредитные учреждения и распоряжаться ими. По достижении 16 лет они могут стать членами кооперативов. Все остальные сделки несовершеннолетние вправе совершать только при наличии согласия своих родителей, усыновителей, попечителя. Такое согласие в письменной форме может быть дано как до, так и после совершения сделки. Сделки несовершеннолетних, совершенные за пределами предоставленной им дееспособности без согласия их законных представителей, являются оспоримыми, т.е. могут быть признаны недействительными только по решению суда. Лица данной возрастной группы полностью деликтоспо-

собны и отвечают за причиненный ими вред на общих основаниях. Поскольку имущественное положение несовершеннолетних зачастую не всегда позволяет им реально возместить вред, в установленных законом случаях их законные представители несут субсидиарную, т.е. дополнительную ответственность, которая прекращается с момента приобретения несовершеннолетними полной дееспособности.

Совершеннолетние граждане, а также несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет по решению суда могут быть полностью лишены дееспособности (признаны недееспособными) в случае, если вследствие психического расстройства они не могут понимать значения своих действий или руководить ими. Лицам, признанным недееспособными, назначается опекун, который от их имени совершает сделки, несет по ним ответственность, а также отвечает за причиненный ими вред. Признание гражданина недееспособным не безвозвратно. Если отпадает основание, по которому гражданин был признан недееспособным, по решению суда его дееспособность восстанавливается.

При наличии установленных законом условий по решению суда гражданин может быть ограничен в дееспособности. Таких условий два: если гражданин злоупотребляет спиртными напитками и (или) наркотическими средствами (1) и тем самым ставит свою семью в тяжелое материальное положение (2). Над гражданином, признанным ограниченно дееспособным, устанавливается попечительство. Ограничение дееспособности в этих случаях выражается в том, что гражданину разрешено совершать только мелкие бытовые сделки. Все остальные сделки он может совершать только с согласия попечителя. Согласие требуется даже для самостоятельного получения заработной платы, пенсии, других доходов и для распоряжения этими средствами. В то же время ограничение дееспособности не влияет на имущественную ответственность самого гражданина, он отвечает как за нарушение обязательств, так и за причинение вреда. При отпадении условий, послуживших основанием к признанию гражданина ограниченно дееспособным (излечение от алкоголизма, наркомании, лишение семьи по любым причинам), гражданин может быть по решению суда восстановлен в дееспособности.

3.4. Юридические лица: понятие и виды

В качестве участников гражданских правоотношений могут выступать не только отдельные граждане, но и различные организации. В отличие от имеющих естественное происхождение людей — лиц физических, они создаются не природой, а самим обществом и пра-

вом и называются лицами юридическими. Однако не всякая организация может быть признана юридическим лицом и фактически действовать как субъект гражданского права. В качестве субъектов гражданских правоотношений выступают лишь организации, обладающие материальной, фактической способностью самостоятельно участвовать в товарно-денежных, рыночных отношениях. Поэтому организации, которые закон объявляет юридическими лицами, всегда обладают следующими прямо установленными законом признаками:

— организационное единство. Юридическое лицо должно быть организовано как единое целое, внутренняя структура которого отвечает бы целям и задачам его деятельности; должно иметь органы, осуществляющие его дееспособность;

— наличие обособленного имущества. Чтобы быть участником гражданских правоотношений, организация должна обладать имуществом, обособленным от имущества учредителей и других юридических и физических лиц. Имущество может находиться у юридического лица на праве собственности, праве хозяйственного ведения или оперативного управления (ст. 48 ГК РФ);

— самостоятельная имущественная ответственность. Кредиторы юридического лица могут обращаться с требованиями, вытекающими из обязательств юридического лица, только к этому юридическому лицу, взыскания по требованиям могут быть обращены лишь на обособленное имущество данного юридического лица. Согласно ст. 56 ГК РФ юридическое лицо отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, однако в соответствии с п. 2 ст. 120 ГК РФ учреждение, будучи юридическим лицом, отвечает по своим обязательствам только находящимися в его распоряжении денежными средствами, на остальное его имущество взыскание обращено быть не может;

— выступление в гражданском обороте от собственного имени. Юридическое лицо от собственного имени, самостоятельно, за редкими и специальными исключениями, установленными законом (ст. 297, 298 ГК РФ), распоряжается своим имуществом, приобретает гражданские права и обязанности, в частности заключает договоры и вступает в обязательства и несет по ним самостоятельную ответственность. Отсюда следует и самостоятельное, от собственного имени, участие в судебных делах в качестве истца и ответчика.

Исходя из сказанного и основываясь на законе, сложившейся практике и научных исследованиях, можно дать следующее определение юридического лица.



Юридическим лицом называется созданная в предусмотренной законом форме организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество и отвечает по своим обязательствам этим имуществом, может от своего имени приобретать гражданские права и нести обязанности и вправе выступать в качестве истца и ответчика в суде.

Классификацию юридических лиц на виды проводят по различным основаниям. В качестве первого основания, всегда сохраняющего юридическую силу и значение, можно назвать *форму собственности*, в рамках которой создается и функционирует юридическое лицо. На современном этапе выделяют:

- государственные юридические лица (право государственной собственности);
- муниципальные юридические лица (право муниципальной собственности);
- частные юридические лица (право собственности граждан и юридических лиц).

Так, до проведения приватизационных процессов на российском железнодорожном транспорте все железные дороги России были государственными юридическими лицами и действовали в форме государственных унитарных предприятий (ГУП). В настоящее время имущество железных дорог передано в качестве вкладов государства в уставный капитал ОАО «РЖД», а сами дороги являются филиалами ОАО «РЖД». Таким образом, ОАО «РЖД» относится к частным юридическим лицам, 100% акций которого принадлежит государству.

Следующим основанием классификации выступает *соотношение в правах учредителей (участников) и самого юридического лица на имущество последнего*. По этому основанию выделяются:

- юридические лица, в отношении которых учредители (участники) имеют обязательственные права (хозяйственные общества и товарищества, хозяйственные партнерства, потребительские и производственные кооперативы). В этом случае учредители утрачивают право собственности на имущество, передаваемое ими в уставный (складочный) капитал юридического лица, но приобретают взамен обязательные права — права требования к юридическому лицу, например, требования части прибыли, части ликвидационного остатка;

- юридические лица, на имущество которых их учредители (участники) имеют право собственности или иное вещное право (государственные и муниципальные унитарные предприятия). Учре-

дитель, например государство или орган местного самоуправления, передавая имущество юридическому лицу, остается собственником данного имущества, а у юридического лица существует на это имущество особое производное от права собственности — вещное право — право хозяйственного ведения или оперативного управления (ст. 113—115, 294—296 ГК РФ);

— юридические лица, в отношении которых их учредители (участники) не имеют имущественных прав (общественные и религиозные организации, благотворительные и иные фонды, объединения юридических лиц). В данном случае юридическое лицо обладает правом собственности на принадлежащее ему имущество, которое не является объектом какого-либо имущественного права (обязательственного или вещного) учредителей.

Следующим основанием классификации является *цель осуществляемой деятельности*. Эта классификация носит двучленный характер и включает в себя коммерческие юридические лица — преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели деятельности, и некоммерческие юридические лица — не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (ст. 50 ГК). Так, в п. 1 Устава ОАО «РЖД» данное юридическое лицо названо коммерческой организацией, а в п. 9 — извлечение прибыли причислено к основным целям деятельности ОАО.

Коммерческие организации могут создаваться исключительно в тех организационно-правовых формах, которые предусмотрены для них гл. 4 ГК РФ. Таким образом, законодатель использует закрытый перечень коммерческих организаций, в число которых входят:

— хозяйственные товарищества и общества: полное товарищество, командитное товарищество (товарищество на вере), акционерное общество (открытое и закрытое), общество с ограниченной ответственностью, общество с дополнительной ответственностью (ст. 48, 50, § 2);

— производственные кооперативы (артели) (ст. 48, 50, § 3);

— государственные и муниципальные унитарные предприятия, в том числе казенные предприятия (ст. 48, 50, § 4 ГК);

— хозяйственные партнерства.

Перечень некоммерческих организаций ГК РФ не ограничен, ряд форм некоммерческих юридических лиц называет Федеральный закон от 12 января 1996 г. № 7-ФЗ «О некоммерческих организациях». Согласно ГК РФ и Федеральному закону «О некоммерческих организациях» можно назвать следующие организационно-правовые формы некоммерческих юридических лиц:

— потребительские кооперативы (ст. 116 ГК);

- общественные и религиозные организации (объединения) (ст. 117 ГК);
- фонды (ст. 118 ГК);
- объединения юридических лиц (ассоциации и союзы) (ст. 121 ГК);
- государственные корпорации;
- некоммерческое партнерство;
- автономные некоммерческие организации.

Некоммерческие организации могут заниматься предпринимательской деятельностью, т.е. получать прибыль от производства товаров, работ, услуг, соответствующих целям создания таких организаций, а также от приобретения и реализации ценных бумаг, имущественных и неимущественных прав, участия в хозяйственных обществах и в товариществах на вере в качестве вкладчиков (п. 2 ст. 24 Федерального закона «О некоммерческих организациях»). Такая предпринимательская деятельность должна соответствовать двум условиям: служить достижению целей организации и соответствовать уставным целям организации.

3.5. Объекты гражданских прав

Как указывалось выше, ст. 128 ГК к объектам гражданских прав относит вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность); нематериальные блага.



Таким образом, под **объектом гражданских прав** гражданское законодательство понимает *благо (материальное или нематериальное), на которое направлено принадлежащее субъекту право.*

Кроме понятия вещей в гражданском праве выделяется еще и понятие **имущества**, которое шире, чем понятие вещи и включает не только вещь или совокупность вещей, но и имущественные права и имущественные обязанности.

Вещи являются одним из наиболее распространенных объектов гражданских прав. Под **вещами** понимают предметы материального мира, находящиеся в твердом, жидком, газообразном или ином физическом состоянии, созданные природой или трудом человека.

Главным назначением вещей, благодаря которому они признаются объектами гражданских прав, является удовлетворение потребностей граждан и юридических лиц.

Выделяют следующие основные виды вещей: а) не изъятые из оборота, ограниченные в обороте и изъятые из оборота; б) движимые и недвижимые; в) делимые и неделимые; г) индивидуально-определенные вещи и родовые; д) потребляемые и непотребляемые; е) сложные и простые; ж) главная вещь и принадлежность; з) плоды, продукция и доходы; и) животные.

К вещам относят также деньги и ценные бумаги. Но эти объекты не всегда признаются вещами. Вещами являются только наличные деньги и ценные бумаги, оформленные в виде документа. Безналичные деньги на счетах и во вкладах, а также бездокументарные ценные бумаги представляют собой не вещи, а право управомоченного субъекта требовать определенного поведения от обязанного лица (перечисления денежных средств со счета, возврата вклада, уплаты дивидендов по ценной бумаге), т.е. имущественные права.

Вещи могут быть объектами как абсолютных прав (права собственности, иных вещных прав), так и обязательственных отношений (купля-продажа, дарение, аренда, наследование и др.).

Под **работами** понимают действия, направленные на достижение материального результата, который может состоять в создании вещи, ее переработке, обработке или ином качественном изменении (строительство, ремонт, пошив). Причем результат работ заранее известен и определен лицом, заказавшим ее выполнение, а способ исполнения работы по общему правилу определяется исполнителем (см., например, п. 1 ст. 702 ГК).

Услуга, в отличие от работы, согласно ст. 779 ГК представляет собой осуществляемые по заказу действия или деятельность, которые не имеют материального результата (например, деятельность перевозчика, хранителя). Следует иметь в виду, что некоторые услуги могут иметь материальный результат, но этот результат неотделим от самого действия или деятельности (например, отдельные медицинские, туристические услуги).

Работы и услуги выступают в качестве объектов обязательственных отношений, таких как подряд, выполнение научно-исследовательских работ, заказ на создание произведений науки, а также многочисленных обязательств по оказанию услуг по перевозке, страхованию, безналичным расчетам и др.

Под **информацией** понимают сведения (сообщения, данные) независимо от формы их представления (Федеральный закон от 27.07.2006 № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»). По общему правилу, обладатель ин-

формации вправе самостоятельно определить, какие из известных ему сведений, в каких объемах, кому и когда представлять, за исключением случаев, предусмотренных законодательством. Например, Законом РФ от 21 июля 1993 г. № 5485-1 «О государственной тайне» введены ограничения на получение и разглашение сведений, составляющих государственную тайну. При этом законом установлено, какую информацию, кому и в каких случаях необходимо представлять для ознакомления в обязательном порядке. Это, например, относится к годовому отчету и бухгалтерскому балансу открытого акционерного общества, которые ежегодно должны публиковаться для всеобщего сведения (п. 1 ст. 97 ГК РФ).

К **охраняемым результатам интеллектуальной деятельности** гражданское законодательство относит произведения науки, литературы или искусства, изобретения, промышленные образцы и полезные модели, базы данных и программы для ЭВМ и другие продукты творческой деятельности. Указанные результаты могут являться объектами исключительных прав гражданина, их создавшего, или юридического лица, по служебному заданию которого они созданы.

Исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности принято называть *интеллектуальной собственностью*, но в данном случае не применяются нормы ГК РФ о праве собственности, имеющие своим объектом вещи. Результаты интеллектуальной деятельности, будучи идеальными, существующими в воображении автора, могут стать объектами гражданских прав, подлежащими охране только тогда, когда этот идеальный результат будет облечен в какую-либо объективную форму, доступную для восприятия другими лицами (записан на бумаге, аудио- или видеоленте).

К результатам интеллектуальной деятельности приравняются средства индивидуализации юридического лица, производимой им продукции, выполняемых работ и услуг (ст. 1225 ГК РФ). К ним относятся фирменное наименование юридического лица, товарные знаки и знаки обслуживания, наименование места происхождения товара, коммерческое обозначение.

Нематериальные блага — это неотделимые от личности их носителя блага и свободы, возникающие, как правило, с рождением и заканчивающиеся со смертью человека, не имеющие имущественного содержания, признанные действующим законодательством. Примерный перечень юридически защищаемых нематериальных благ дан в ст. 150 ГК РФ, к ним относятся жизнь и здоровье, достоинство личности, личная неприкосновенность, честь и доброе имя, деловая репутация, неприкосновенность частной жизни, личная и семейная

тайна, право свободного передвижения, выбора места пребывания и жительства, право на имя, право авторства.

Из общих способов защиты нарушенных гражданских прав в данном случае чаще других используются компенсация морального вреда (ст. 151 ГК РФ); опровержение сведений, порочащих честь, достоинство, деловую репутацию (ст. 151 ГК РФ); пресечение действий, нарушающих неимущественное право; восстановление положения, существовавшего до нарушения, возмещение убытков (ст. 15 ГК РФ).

Оборотоспособность объектов гражданских прав означает допустимость совершения сделок и иных действий, направленных на передачу этих объектов в рамках гражданско-правовых отношений. В зависимости от указанного качества все объекты делятся на три группы: свободные в обороте, ограниченные и изъятые из оборота.

По общему правилу объекты гражданских прав могут без каких-либо запретов или ограничений отчуждаться (продаваться, дариться, обмениваться) либо переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (по наследству или в процессе реорганизации юридического лица) или иным способом (продаваться во временное пользование по договору аренды). Такие объекты считаются *свободными в обороте*, они могут принадлежать любым субъектам и с ними могут совершаться любые сделки.

Объекты, *изъятые или ограниченные в обороте*, составляют исключение из общего правила. Такие ограничения могут иметь место только в целях защиты конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечения обороны страны и безопасности государства и возможны только на основании федерального закона.

Объекты, *изъятые из оборота*, должны быть прямо названы в законе; они не могут быть предметом сделок и иным образом переходить от одного лица к другому в рамках гражданско-правовых отношений. Так, Федеральный закон от 10 января 2002 г. № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды» к таким объектам относит особо охраняемые природные территории — государственные природные заповедники, национальные природные парки и т.д. Сделки, предметом которых являются объекты, *изъятые из оборота*, ничтожны.

Объекты, *ограниченные в обороте*, определяются в порядке, установленном законом, т.е. в законе предусматриваются критерии отнесения объектов к ограниченно оборотоспособным и указываются государственные органы, уполномоченные определять конкретные их виды. Ограничение объекта в обороте заключается в том, что такие объекты могут принадлежать лишь определенным участникам гражданского оборота либо их приобретение и (или) отчуждение до-

пускается только на основании специальных разрешений. Например, в п. 1 ст. 8 Федерального закона от 27 февраля 2003 г. № 29-ФЗ «Об особенностях управления и распоряжения имуществом железнодорожного транспорта» содержится перечень имущества, которое ОАО «РЖД» не вправе передавать в аренду, безвозмездное пользование, доверительное управление или залог, так как указанное имущество может находиться только в собственности ОАО «РЖД» или федеральной собственности. При этом в п. 2 ст. 8 названного Закона содержится перечень имущества, которым ОАО «РЖД» не вправе распоряжаться без согласия Правительства РФ. Правительство РФ не только дает согласие на распоряжение данным имуществом, но и устанавливает порядок такого распоряжения, а также определяет перечень объектов, ограниченных в обороте. Сделки, предметом которых являются объекты, ограниченные в обороте, оспоримы, т.е. могут быть признаны недействительными по решению суда.

Результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (ст. 1225 ГК РФ) не могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому. Однако права на такие результаты и средства, а также материальные носители, в которых выражены соответствующие результаты или средства, могут отчуждаться или иными способами переходить от одного лица к другому в случаях и в порядке, которые установлены ГК РФ.

3.6. Гражданско-правовой договор

Договор — один из наиболее важных и распространенных институтов гражданского права, который применяется во всех сферах жизни общества и опосредует разнообразные имущественные связи как организаций, так и граждан. В ст. 9 ГК РФ перечень юридических фактов открывают договоры и иные сделки, предусмотренные законом, а также договоры, хотя и не предусмотренные законом, но не противоречащие ему.

Согласно ст. 154 ГК РФ для заключения договора необходимо выражение согласованной воли двух сторон (двусторонняя сделка) либо трех и более сторон (многосторонняя сделка).



Так, а в соответствии со ст. 420 ГК РФ **договором** признается *соглашение двух или нескольких лиц, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей.*

Этой же статьей устанавливается, что к договорам применяются правила о двусторонних и многосторонних сделках, предусмотренные гл. 9 ГК РФ (о форме, об условиях действительности сделок, основаниях признания их недействительными и наступающих в подобных случаях последствиях). Сопоставление понятий «договор» и «сделка» показывает, что второе из них шире первого, так как сделка может быть и односторонней. Поэтому договор — непременно сделка, но последняя далеко не всегда является договором.

Гражданско-правовые договоры порождают, изменяют или прекращают, как правило, соответствующие имущественные правоотношения. Так, из договоров возникают обязательства (ст. 307 ГК РФ), некоторые договоры порождают вещные правоотношения — отношения собственности, хозяйственного ведения, оперативного управления и др. (разд. II ГК РФ). В определенных случаях договоры служат основанием возникновения и личных неимущественных правоотношений (например, лицензионные договоры — ст. 1235 ГК РФ). Из изложенного следует, что закон четко разграничивает такие понятия, как «договор» и «обязательство». Первое является юридическим фактом, а второе — правоотношением.

Функции гражданско-правового договора:

— договор является формой установления правовых связей между участниками экономического оборота и основанием возникновения их взаимных обязанностей и прав;

— договор позволяет его участникам определить и согласовать их взаимные права и обязанности с учетом как потребностей рынка, так и индивидуальных запросов и возможностей каждого из контрагентов;

— заключение договора создает для сторон важные правовые гарантии, так как договор подлежит обязательному исполнению (ст. 425 ГК РФ), одностороннее изменение его условий допускается только в определенных случаях и лишь по решению суда (ст. 450 ГК РФ), а нарушение принятых по договору обязательств влечет обязанность возместить причиненные этим убытки (ст. 15, 393 ГК РФ).

Договоры по своему назначению и содержанию необычайно разнообразны. В разд. IV ГК закреплена традиционная для гражданского права система договоров, различающихся по своему хозяйственному и правовому значению:

— договоры о передаче права собственности (купля-продажа и ее виды, мена, дарение, рента);

— договоры о передаче имущества во временное пользование (аренда и ее виды);

— договоры на выполнение работ и оказание услуг (подряд, перевозка, хранение, страхование);

— договоры в сфере кредитных и расчетных отношений (банковский вклад, банковский счет) и т.д.

По времени возникновения правоотношения договоры подразделяются на:

— *консенсуальные* — когда для заключения договора достаточно только соглашения сторон по всем существенным условиям (ст. 423 ГК РФ). Таких договоров большинство (купля-продажа, аренда, подряд, организационные договоры на транспорте, узловые соглашения);

— *реальные*, они считаются заключенными лишь в момент совершения действия по передаче предмета договора, происходящего на основании достигнутого соглашения. Так, договор перевозки груза на основании ст. 785 ГК РФ считается заключенным с момента передачи перевозчику груза и выдачи отправителю накладной и грузовой квитанции.

В зависимости от соотношения прав и обязанностей каждой из сторон договоры подразделяются на *односторонне обязывающие*, когда только одна из сторон договора имеет обязанности, а вторая сторона обладает только правами требования (например, по договору займа заемщик обязан возратить заимодавцу полученную денежную сумму, а заимодавец имеет право требовать от заемщика возврата полученного), и *двусторонне обязывающие* или взаимные договоры, которые закрепляют за каждой стороной и права, и обязанности. В качестве примера можно привести договор перевозки груза, когда перевозчик обязан доставить груз в пункт назначения и имеет право требовать провозную плату, а отправитель вправе требовать предоставления ему услуги по перевозке, но обязан ее оплатить.

По наличию или отсутствию встречного предоставления договоры подразделяются на:

— *возмездные*, когда имущественному предоставлению одной стороны с необходимостью соответствует встречное имущественное предоставление другой стороны (ст. 423 ГК РФ). Так, по договору аренды арендодатель обязуется предоставить арендатору во владение и пользование имущество. За что арендатор обязуется своевременно вносить арендную плату;

— *безвозмездные*, по которым одна из сторон договора не получает встречного предоставления (дарение, беспроцентный заем).

Значительной особенностью обладают договоры в пользу третьего лица, согласно которым должник обязан произвести исполнение не кредитору, а третьему лицу, приобретающему таким образом право требовать от должника исполнения (ст. 430 ГК РФ). Таким является договор перевозки груза, который заключается между отпра-

вителем и перевозчиком в пользу грузополучателя, который и является третьим лицом по договору.

Новеллой ГК является подробная регламентация *предварительного договора* (ст. 429 ГК РФ), который в условиях рынка получает широкое применение. Это договор, в силу которого стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ, оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором. В качестве примера предварительного договора можно привести договор перевозки грузов на особых условиях, по которому перевозчик и отправитель обязуются в будущем заключить реальный договор перевозки грузов на условиях, предусмотренных предварительным договором.

К числу новых договорных типов, вызванных переходом Российской Федерации к рынку, следует отнести и *учредительный договор*, широко применяемый при создании хозяйственных товариществ и обществ (ст. 52, гл. 4 ГК РФ).

Кроме того, ГК РФ предусматривает для некоторых часто применяемых договоров важные видовые особенности (свойства), выделяя в системе договорных отношений два договора: *публичный* (ст. 426 ГК РФ) и *присоединения* (ст. 428 ГК РФ). Для публичного договора характерны два признака: он может быть заключен только коммерческой организацией (1), предпринимательская деятельность этой организации по своему характеру должна быть публичной, т.е. осуществляться в отношении каждого, кто к ней обращается (2). Примеры публичной коммерческой деятельности названы в ст. 426 ГК РФ, среди которых можно выделить договоры грузовой и пассажирской перевозки. Так, ОАО «РЖД» является коммерческой организацией (п. 1 Устава ОАО «РЖД»), среди основных видов деятельности которой — перевозка пассажиров, грузов, багажа железнодорожным транспортом общего пользования (п. 11 Устава). Из публичного характера договора вытекают следующие его правовые особенности: а) при заключении договора нельзя оказывать предпочтение одному лицу перед другим; б) цена товара и услуг и иные условия договора должны быть одинаковыми для всех потребителей; в) отказ в заключении договора при наличии соответствующих товаров и услуг не допускается; г) при необоснованном уклонении от заключения договора можно заявлять требования о понуждении заключить договор и о возмещении вызванных таким уклонением убытков.

Специфика договора присоединения состоит в особом способе его заключения. Одна из сторон (обычно это предприниматель, реализующий товары и услуги) предлагает другой составленный в виде формуляра или в иной стандартной форме перечень договорных условий, которые другая сторона может принять (присоединиться)

или отклонить как неприемлемые. В п. 2 ст. 428 ГК РФ предусмотрено право присоединившейся к договору стороны требовать расторжения или изменения договора, если он содержит явно обременительные для нее условия, которые она, исходя из своих разумно понимаемых интересов, не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора.

Заключение договора — это действия сторон по достижению соглашения и его оформлению в предусмотренном законом порядке. Общие положения о форме договора, порядке его заключения и разрешения возникающих при этом разногласий определены в гл. 28 ГК РФ. Нормы, отражающие особенности формы и порядка заключения отдельных видов договоров, содержатся в главах ГК РФ об этих договорах и в иных законах.

В соответствии с ГК РФ договор заключается посредством направления одной из его сторон предложения заключить договор (**оферты**) и принятия предложения (**акцепта**) другой стороной. Таким образом, согласие на заключение договора должно быть выражено каждой из сторон. Это — оферта и акцепт — две необходимые стадии заключения каждого договора.

Оферта должна отвечать требованиям, предусмотренным ст. 435 ГК РФ. Предложение заключить договор признается офертой, если оно: а) направлено конкретному лицу (одному или нескольким). В качестве исключения ГК РФ признает офертой предложение заключить договор, адресованное неопределенному кругу лиц (публичная оферта); б) содержит все существенные условия договора; в) ясно выражает намерение заключить договор. В качестве оферты может выступать проект договора, письмо или любой другой документ, направленный с использованием способов связи, перечисленных в п. 2 ст. 434 ГК.

Реклама, не содержащая существенных условий договора, рассматривается как приглашение (вызов) делать оферту (ст. 437 ГК РФ).

К акцепту оферты, т.е. согласию заключить договор, предъявляются следующие требования: а) он должен быть безоговорочным, т.е. выражать полное согласие с офертой; б) акцепт, как правило, должен быть выражен в активной форме (возврат подписанного проекта договора, факс).

Ответ на оферту в письменной форме, содержащий дополнения или изменения условий оферты, признается отклонением оферты и так же, как акцепт с иными существенными условиями, рассматривается в качестве новой (встречной) оферты.

С получением акцепта связан момент заключения договора (исключение составляют реальные и формальные договоры), поэто-

му определение срока для акцепта приобретает важное значение. Такой срок может указать offerent; если в offerте срок для акцепта не установлен, то акцепт должен быть получен в срок, определенный законом (например, ст. 528, 529 ГК РФ); при отсутствии в offerте и законе срока для акцепта применяется ст. 411 ГК РФ. Согласно этой норме акцепт должен быть получен в течение нормально необходимого для этого времени.

Место заключения договора может быть определено сторонами в самом договоре. Если же оно не оговорено в договоре, то ст. 444 ГК РФ связывает его с местом жительства гражданина или местом нахождения юридического лица, направившего offerту. Определение места заключения договора имеет значение для определения подсудности спора, который может возникнуть при исполнении договора.

3.7. Понятие перевозки грузов железнодорожным транспортом. Обязательства по перевозке

В экономической жизни нашей страны отношения, связанные с деятельностью транспорта, имеют важное значение. Транспорт является связующим звеном экономики страны, составляющим единый комплекс, который охватывает все виды общественного производства, распределения и обмена.

Различают следующие виды транспорта в Российской Федерации: железнодорожный, морской, внутренневодный (речной), воздушный, автомобильный и трубопроводный. Из всех видов транспорта в Российской Федерации основным является железнодорожный транспорт.

Железнодорожный транспорт в настоящее время занимает ведущее место в транспортной системе страны. Российские железные дороги занимают в мире:

1-е место — по протяженности железнодорожных магистралей (эксплуатационная длина рельсовых путей составляет свыше 88 тыс. км);

2-е место — по грузообороту после США (свыше 1 млрд. т грузов ежегодно);

3-е место — по перевозкам пассажиров после Японии и Индии (ежегодно в дальнем сообщении — свыше 200 млн. пассажиров, почти 2 млрд. — в пригородном сообщении).

Нормы о договоре перевозки, как, впрочем, и об иных видах договорных обязательств, включены в разд. IV ГК РФ.

Договор перевозки груза — один из самостоятельных договоров в системе гражданско-правовых договоров. Его экономическое содержание составляет отношения, связанные с оказанием транспортных услуг¹. Именно эта сфера экономических отношений определяет самостоятельность договора перевозки груза. В системе транспортных договоров этот договор имеет наибольшее значение. В соответствии с этим договором происходит реальное перемещение материальных ценностей.

Легальное определение договора перевозки груза применительно ко всем видам транспорта дано в ст. 785 ГК РФ. По договору перевозки груза перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату. Почти аналогичное в своей основе определение договора перевозки груза дано в ч. 2 ст. 25 УЖТ РФ: «в соответствии с договором перевозки груза перевозчик обязуется доставить вверенный ему груз на железнодорожную станцию назначения с соблюдением условий его перевозки и выдать груз грузополучателю, грузоотправитель обязуется оплатить перевозку груза».

Из содержания приведенных статей ГК РФ и УЖТ РФ вытекает, что договор перевозки груза признается публичным (ст. 426 ГК РФ) во всех случаях, когда перевозка осуществляется транспортом общего пользования, а из закона, иных правовых актов или выданного этой организации разрешения (лицензии) следует, что эта организация обязана осуществлять перевозки грузов при обращении любого гражданина или юридического лица. Перечень таких организаций, относящихся к транспорту общего пользования, публикуется в установленном порядке.

Договор перевозки груза является двусторонне обязывающим, так как каждая из сторон имеет правомочия и несет обязанности. Вместе с тем он является возмездным. Сторонами этого договора являются отправитель груза и перевозчик. Провозная плата, взимаемая за перевозку груза, устанавливается соглашением сторон, если иное не предусмотрено законом или иными правовыми актами. Однако если перевозка груза осуществляется транспортом общего пользования, провозная плата определяется на основании тарифов, утверждаемых в порядке, установленном УЖТ РФ.

¹ Андреев В. К. Транспортное право. Калинин, 1977. С. 39.

Договор перевозки груза является также срочным, так как в нем срок исполнения обязательства определяет и срок действия договора. Это объясняется тем, что время, необходимое для перемещения груза, определяется техническими возможностями железнодорожного транспорта.

В соответствии со ст. 792 ГК РФ и ст. 33 УЖТ РФ перевозчик обязан доставить груз в пункт назначения в сроки, определенные транспортным законодательством, а при отсутствии таких сроков — в разумный срок.

По буквальному смыслу закона (ст. 785 ГК РФ) перевозчик обязуется перевезти и вручить получателю вверенный, т.е. ранее переданный, врученный отправителем груз. Вручение груза служит действием, свидетельствующим о заключении договора. Иначе говоря, речь идет о договоре, для заключения которого необходимо не только соглашение сторон, но и вручение груза перевозчику. Таким образом, предметом договора является перевозка данного конкретного груза после его вручения перевозчику. Следовательно, ГК РФ конструирует договор перевозки груза как реальный договор, так как права и обязанности у сторон возникают в момент совершения определенных реальных действий, а именно предъявления груза отправителем и принятия его перевозчиком.

Процедура заключения договора железнодорожной перевозки груза предусматривает составление нескольких документов. К таким документам относятся *транспортная железнодорожная накладная* и *квитанция о приеме груза к перевозке*. Некоторые авторы относят сюда также и *дорожную ведомость*. В уставе упоминаются все эти документы (ст. 25 УЖТ РФ).

Транспортная железнодорожная накладная устанавливает наличие договорных отношений и является основным перевозочным документом, так как в случае предъявления претензии к перевозчику в некоторых случаях также должна быть предъявлена накладная (ст. 120 УЖТ РФ).

В соответствии со ст. 25 УЖТ РФ при предъявлении груза для перевозки грузоотправитель должен представить перевозчику на каждую отправку груза составленную в соответствии с правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом транспортную железнодорожную накладную и другие предусмотренные соответствующими нормативными правовыми актами документы. При обнаружении груза без перевозочных документов (в том числе и накладной) составляется коммерческий акт (ст. 119 УЖТ РФ). В случаях, когда требование вытекает из нарушения договора перевозки при наличии прибывшего и выданного груза (недостача, повреждение, порча груза, просрочка в его доставке или задержка в выдаче), документом,

дающим грузополучателю или грузоотправителю право требования, является накладная. Если же груз к месту назначения вообще не прибыл (полная его утрата), то грузополучатель не может получить накладную (а, следовательно, и представить ее при претензии и иске), поскольку она выдается только с грузом. Грузоотправитель же накладной также не имеет, так как сдает ее вместе с грузом на станции отправления. Поэтому документом, устанавливающим наличие договора перевозки, является в этом случае грузовая квитанция, которая выдается станцией отправления грузоотправителю в удостоверение приема груза к перевозке. Таким образом, при полной утрате груза документом, который дает право на предъявление претензии и иска к перевозчику, является квитанция о приеме груза.

Транспортная железнодорожная накладная является также письменным доказательством договора перевозки груза. О том, что накладная является подтверждением заключения договора перевозки груза, прямо говорится в ст. 25 УЖТ РФ.

Перевозчик имеет право проверять достоверность массы грузов и других сведений, указанных грузоотправителями в транспортных железнодорожных накладных. За искажение наименований грузов, особых отметок, сведений о грузах, об их свойствах, в результате которого снижается стоимость перевозок или возможно возникновение обстоятельств, влияющих на безопасность движения и эксплуатацию железнодорожного транспорта, а также за отправление запрещенных для перевозок железнодорожным транспортом грузов, грузоотправители несут ответственность, предусмотренную ст. 98, 111 УЖТ РФ.

Рассматривая правоотношения, связанные с перевозкой грузов, нельзя обойти вниманием и отношения, возникающие между грузоотправителем и перевозчиком на стадии согласования обязанностей по подаче перевозчиком транспортных средств под погрузку и предъявлению отправителем грузов к перевозке, а также порядка погрузки (выгрузки) груза в поданные транспортные средства. В соответствии со ст. 791 ГК перевозчик обязан подать отправителю груза под погрузку в срок, установленный принятой от него заявкой (заказом), договором перевозки или договором об организации перевозок, исправные транспортные средства в состоянии, пригодном для перевозки соответствующего груза.

Таким образом, заключению договора перевозки груза предшествуют правовые отношения, которые возникают на основании заявки (заказа) или договора об организации перевозок грузов.

Из этих двух оснований заявка является важнейшим средством организации перевозки грузов, в ней конкретизируется задание и определяются показатели, обеспечивающие разовую перевозку. Ос-

новное назначение заявки состоит в наиболее рациональном и экономичном использовании перевозочных средств, что отвечает запросам рынка.

После представления грузоотправителем заявки возникает самостоятельное обязательство, структурно обособленное от отношений по договору перевозки груза и имеющее преддоговорный характер по отношению к договору перевозки груза, которое называется обязательством по предъявлению груза и подаче транспортного средства.

В соответствии со ст. 11 УЖТ РФ заявка представляется грузоотправителем с указанием количества вагонов и тонн, железнодорожных станций назначения и других предусмотренных правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом сведений. В заявке грузоотправитель должен указать срок действия заявки, но не более чем 45 дней. Заявки представляются не менее чем за 10 дней до начала перевозок грузов в прямом железнодорожном сообщении и не менее чем за 15 дней до начала перевозок грузов в прямом международном сообщении и непрямом международном сообщении и в прямом и непрямом смешанном сообщении, а также если пунктами назначения указаны порты.

Однако по просьбам грузоотправителей или осуществляющих перевалку грузов организаций в случае срочной перевозки грузов перевозчики по согласованию с владельцами инфраструктур могут устанавливать сокращенные сроки представления заявок. Но при этом перевозки грузов, предназначенные для ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций, осуществляются перевозчиками на основании заявок по мере предъявления таких грузов для перевозок.

Перевозчик обязан рассмотреть представленную заявку в течение 2 дней и в случае возможности осуществления перевозки направить эту заявку для согласования владельцу инфраструктуры с отметкой о согласовании заявки. Владелец инфраструктуры рассматривает представленную перевозчиком заявку, в необходимых случаях согласовывает их с другими владельцами инфраструктур, организациями других видов транспорта, железными дорогами иностранных государств и в срок не более чем 5 дней при перевозках грузов в прямом железнодорожном сообщении и не более чем 10 дней при перевозках в прямом международном сообщении и непрямом международном сообщении, прямом и непрямом смешанном сообщении, а также если пунктами назначения указаны порты, и возвращает заявку перевозчику с отметкой о результате согласования. Срок рассмотрения заявки на перевозку грузов определяется со дня поступления

заявки перевозчику. О принятом решении сообщается грузоотправителю.

В соответствии с УЖТ РФ может быть два варианта принятого решения: 1) принятие заявки; 2) отказ в приеме и согласовании заявки. Порядок и способ уведомления перевозчиком грузоотправителя, осуществляющей перевалку грузов организации о принятии заявки или об отказе в перевозке устанавливаются по соглашению сторон.

Если заявка принимается к исполнению, то согласованная перевозчиком и владельцем инфраструктуры заявка с отметкой о ее принятии возвращается перевозчиком грузоотправителю, осуществляющей перевалку грузов организации не позднее чем за 3 дня до заявленного срока начала перевозки.

Основанием для возникновения ответственности перевозчика за невыполнение принятой заявки является неподача грузоотправителю под погрузку вагонов, контейнеров в установленное время или подача под погрузку вагонов, контейнеров, не пригодных для перевозок грузов. Основаниями для возникновения ответственности грузоотправителя за невыполнение принятой заявки являются: неиспользование поданных вагонов, контейнеров; неподача вагонов, контейнеров перевозчиком по причинам, зависящим от грузоотправителя, в том числе невнесение им платы за перевозку грузов и иных причитающихся перевозчику платежей, если иной порядок внесения этой платы не предусмотрен соглашением сторон; отказ грузоотправителя от предусмотренных заявкой вагонов, контейнеров; отсутствие собственных или арендованных и предусмотренных в заявке вагонов, контейнеров по причинам, зависящим от грузоотправителя или организации, с которой у грузоотправителя заключен договор, регламентирующий обеспечение такими вагонами, контейнерами (ст. 794 ГК РФ и ст. 94 УЖТ РФ). Пункт 2 ст. 794 ГК РФ и ст. 1 16, 1 17 УЖТ РФ устанавливают примерный перечень обстоятельств, при наступлении которых перевозчик или грузоотправитель освобождаются от ответственности за невыполнение принятой заявки на перевозку грузов (неподачу транспортных средств и их неиспользование, непредъявление груза к перевозке).

Если в приеме и согласовании заявки отказывается, то она возвращается перевозчиком грузоотправителю, осуществляющей перевалку грузов организации с обоснованием причин отказа. Отказ в приеме и согласовании заявки может быть обжалован в судебном порядке. При этом в ст. 11 УЖТ РФ приведен примерный перечень случаев, когда владелец инфраструктуры имеет право отказать перевозчику в согласовании заявки, а перевозчик в свою очередь имеет право отказать грузоотправителю в согласовании заявки.

Перевозчик также вправе отказать в принятии заявки, поданной с нарушением порядка и сроков ее представления.

После принятия и согласования заявки на перевозку груза с отметкой перевозчика о ее принятии возникает обязательство по предъявлению груза и подаче транспортного средства. Исполнение этого обязательства предполагает совершение его сторонами (грузоотправителем и перевозчиком) определенных действий с соблюдением требований, предъявляемых транспортным законодательством. Оба участника данного обязательства должны активно содействовать исполнению его в полном объеме.

Статья 791 ГК РФ устанавливает, что перевозчик обязан подать отправителю груза под погрузку в срок, установленный принятой от него заявкой (заказом), договором перевозки или договором об организации перевозок, исправные транспортные средства в состоянии, пригодном для перевозки соответствующего груза.

Перевозчик в соответствии со ст. 20 УЖТ РФ обязан подавать под погрузку исправные, внутри и снаружи очищенные от остатков ранее перевозимых грузов, в необходимых случаях промытые и продезинфицированные, годные для перевозки конкретных грузов вагоны, контейнеры со снятыми приспособлениями для крепления, за исключением несъемных приспособлений для крепления.

Поэтому в соответствии с постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 6 октября 2005 г. № 30 «О некоторых вопросах практики применения Федерального закона "Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации"», если утрата, недостача, повреждение (порча) груза произошли из-за технической неисправности вагона, контейнера, ответственность должен нести перевозчик. Он может быть освобожден от ответственности, если докажет, что утрата, недостача, повреждение (порча) груза произошли вследствие обстоятельств, которые перевозчик не мог предотвратить и устранение которых от него не зависело, а также в случае представления доказательств, подтверждающих, что неисправность вагона, контейнера произошла по вине грузоотправителя.

Погрузка грузоотправителем грузов в поданные перевозчиком технические исправные вагоны, контейнеры не освобождает перевозчика от ответственности за несохранность груза.

Подаваемые под погрузку вагоны, контейнеры должны быть не только исправны в техническом, но и пригодны в коммерческом отношении.

Пригодность в коммерческом отношении вагонов, контейнеров (состояние грузовых отсеков вагонов, контейнеров, пригодных для перевозки конкретного груза, отсутствие внутри вагонов, контейнеров постороннего запаха, других неблагоприятных факторов, за ис-

ключением последствий атмосферных осадков в открытых вагонах и др.) для перевозки указанного груза определяется в отношении: 1) вагонов — грузоотправителями, если погрузка обеспечивается ими, или перевозчиком, если погрузка обеспечивается им; 2) контейнеров — грузоотправителями. Пригодность вагонов, контейнеров в коммерческом отношении может определяться лишь применительно к конкретным грузам (при условии, что указанные вагоны, контейнеры технически исправны) (ч. 5 ст. 20 УЖТ РФ).

Грузоотправитель вправе отказаться от вагонов, контейнеров, не пригодных для перевозки конкретного груза, и перевозчик обязан подать взамен указанных вагонов, контейнеров исправные, пригодные для перевозки такого груза вагоны, контейнеры.

В соответствии со ст. 28 УЖТ РФ загруженные вагоны, контейнеры должны быть опломбированы запорно-пломбировочными устройствами перевозчиком и за его счет, если погрузка обеспечивается перевозчиком, или грузоотправителем и за его счет, если погрузка обеспечивается грузоотправителем.

В соответствии со ст. 794 ГК РФ перевозчик за неподачу транспортных средств для перевозки груза в соответствии с принятой заявкой (заказом) или иным договором, а отправитель за непредъявление груза либо неиспользование поданных транспортных средств по иным причинам несут ответственность, установленную транспортными уставами и кодексами, а также соглашением сторон.

Перевозчик и отправитель груза освобождаются от ответственности в случае неподачи транспортных средств либо неиспользования поданных транспортных средств, если это произошло вследствие непреодолимой силы, а также иных явлений стихийного характера (пожаров, заносов, наводнений) и военных действий. Основания прекращения или ограничения погрузки грузов предусмотрены ст. 29 УЖТ РФ.

Из содержания ст. 794 ГК РФ следует, что перевозчик и грузоотправитель несут ответственность за непредъявление к перевозке груза, неподачу транспортных средств и за их неиспользование независимо от вины, на началах исключенного риска, т.е. прямого указания обстоятельств, исключающих ответственность. А конкретные меры ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение данного обязательства применительно к перевозке груза железнодорожным транспортом предусмотрены ст. 94, 116, 117 УЖТ РФ.

Предусмотренный ст. 94 УЖТ РФ штраф является исключительной неустойкой (ст. 394 ГК РФ). Взысканию подлежит только штраф. Убытки, которые могут понести обе стороны в случае непредъявле-

ния к перевозке груза, неподачи транспортных средств или неиспользования поданных транспортных средств, возмещению не подлежат.

Следует отметить, что в ст. 116 УЖТ РФ предусмотрены еще и особые основания, помимо тех, которые установлены в ст. 794 ГК РФ, для освобождения грузоотправителя и перевозчика от ответственности за невыполнение принятой заявки на перевозку грузов.

Деятельность железнодорожного транспорта сопряжена с рядом обстоятельств, возникновение которых препятствует осуществлению перевозок грузов, и соответственно, их приему к отправлению. Поэтому согласно ст. 29 УЖТ РФ вследствие обстоятельств непреодолимой силы, военных действий, блокады, эпидемии или иных, не зависящих от перевозчиков и владельцев инфраструктур обстоятельств, препятствующих осуществлению перевозок, погрузка и перевозка грузов, грузобагажа могут быть временно прекращены либо ограничены перевозчиком или владельцем инфраструктуры с немедленным уведомлением в письменной форме руководителя федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного транспорта о таком прекращении или об ограничении. Перечень перечисленных в ст. 29 УЖТ РФ обстоятельств, вследствие которых погрузка и перевозка грузов, может быть временно прекращена либо ограничена, не является исчерпывающим.

Гражданское правоотношение, возникающее в связи с договором железнодорожной перевозки груза, отличается большой сложностью и своеобразием. Общеизвестно, что субъектами договора железнодорожной перевозки груза являются: грузоотправитель, перевозчик и грузополучатель. Однако необходимо отметить, что не следует отождествлять субъектов договора железнодорожной перевозки груза со сторонами данного договора, так как сторонами договора железнодорожной перевозки груза являются только грузоотправитель и перевозчик. Если руководствоваться этим критерием, то обязательственные отношения по перевозке груза делятся на две самостоятельные стадии: 1) правоотношения между грузоотправителем и перевозчиком; 2) отношения, возникающие между перевозчиком и грузополучателем после его вступления в обязательство по перевозке. Каждая из этих стадий характеризуется своей, строго определенной группой прав и обязанностей сторон.

В качестве непосредственных участников договора перевозки груза признаются грузоотправитель и перевозчик; грузополучателю же большинство правоведов отводит роль лица, в пользу которого заключается договор железнодорожной перевозки груза, поэтому следует прежде всего остановиться на характеристике правового положения и взаимоотношений грузоотправителя и перевозчика.

Перевозчиком в договоре железнодорожной перевозки груза в соответствии со ст. 2 УЖТ РФ и ч. 1 ст. 2 Федерального закона «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» является юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, принявшие на себя по договору перевозки железнодорожным транспортом общего пользования обязанность доставить вверенный им отправителем груз из пункта отправления в пункт назначения, а также выдать груз управомоченному на его получение лицу (получателю). При этом транспортным законодательством установлены основные требования, предъявляемые к перевозчикам.

Так, в соответствии со ст. 12 Федерального закона «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» перевозчик обязан иметь лицензии на осуществление всех подлежащих лицензированию в соответствии с федеральным законом видов деятельности при осуществлении перевозок грузов; владеть железнодорожным подвижным составом для осуществления перевозок на праве собственности или ином праве; иметь квалифицированных работников; заключать договор об оказании услуг локомотивной тяги, если перевозчик не имеет локомотива; заключать соответствующие договоры об оказании услуг по использованию инфраструктуры (за исключением случаев, если перевозчик осуществляет перевозки в пределах принадлежащей ему инфраструктуры), существенными условиями которых являются организация вагонотоков, регулирование обращения вагонов и локомотивов, установление порядка технического обслуживания и эксплуатации железнодорожного подвижного состава, ответственность сторон по обязательствам, вытекающим из перевозок железнодорожным транспортом.

Перевозчик обязан обеспечить выполнение соответствующих обязательств по перевозкам, вытекающих из международных договоров РФ, которые регламентируют перевозки грузов железнодорожным транспортом, и законодательства РФ, в том числе законодательства РФ в области защиты населения и территорий от чрезвычайных ситуации и законодательства РФ в области мобилизационной подготовки и мобилизации.

Как уже отмечалось для осуществления перевозок грузов перевозчики заключают с владельцем инфраструктуры договоры об оказании услуг по использованию инфраструктуры (ст. 50 УЖТ РФ). Договор об оказании услуг по использованию инфраструктуры является публичным и заключается в письменной форме.

Наряду с перевозчиком участником договорных отношений по перевозке груза является *грузоотправитель*. Под этим термином в ст. 2 УЖТ РФ понимается физическое или юридическое лицо, которое по договору перевозки выступает от своего имени или от имени вла-

дельца груза и указано в перевозочном документе. Это физическое или юридическое лицо должно обладать свойствами право- и дееспособности, так как оно отлично участвует в заключении договора перевозки груза с перевозчиком и является его стороной.

Как правило, грузоотправитель является собственником отправляемых грузов (грузовладельцем), однако бывают случаи, когда договоры перевозки груза заключаются не непосредственно грузовладельцем, а по его поручению другим лицом, наделенным собственником соответствующими полномочиями по их отправке и выступающим перед перевозчиком, например, в качестве транспортно-го экспедитора, комиссионера, агента или другого лица.

Следовательно, возникает вопрос: кто же в таком случае является отправителем груза: владелец груза или то лицо, которое по его поручению осуществляет отправку груза железнодорожным транспортом?

Если отправка груза осуществляется отправителем от своего имени, например, на основании договора комиссии, агентского договора или договора транспортной экспедиции, то отправителем груза должен считаться комиссионер, агент, экспедитор или другое лицо, выступающее перед третьими лицами от своего имени.

Если же отправка груза совершается по договору поручения, то отправителем должен считаться владелец груза, от имени которого сделки совершает поверенный. Таким образом, в первых трех случаях стороной в договорах перевозки груза соответственно является комиссионер, агент или экспедитор, а в четвертом случае — доверитель, владелец груза.

В соответствии с договором железнодорожной перевозки груза перевозчик обязуется доставить вверенный ему груз на железнодорожную станцию назначения с соблюдением условий его перевозки и выдать груз грузополучателю, грузоотправитель обязуется оплатить перевозку груза.

В соответствии со ст. 31 УЖТ РФ во время перевозки перевозчик по заявлению в письменной форме грузоотправителя или грузополучателя, если иная форма не предусмотрена соглашением сторон, в порядке, установленном правилами перевозок грузов железнодорожным транспортом, может переадресовать перевозимые грузы с изменением грузополучателя и (или) железнодорожной станции назначения.

Для надлежащего исполнения договора перевозки груза, согласно общему для всех видов перевозок грузов правилу, перевозчик обязан доставить груз в пункт назначения в сроки, определенные транспортным законодательством, а при отсутствии таких сроков — в разумный срок (ст. 792 ГК РФ). Устав не предусматривает кон-

кретных сроков доставки грузов. В нем закреплены лишь общие положения относительно сроков перевозки грузов.

Грузы считаются доставленными в срок, если до истечения указанного в транспортной железнодорожной накладной и квитанции о приеме грузов срока доставки перевозчик обеспечил выгрузку грузов на железнодорожной станции назначения или вагоны, контейнеры с грузами поданы для выгрузки грузополучателям или владельцам железнодорожных путей необщего пользования для грузополучателей (ч. 5 ст. 33 УЖТ РФ).

За несоблюдение сроков доставки грузов случаев, перевозчик уплачивает пени в размере 9% платы за перевозку грузов, за каждые сутки просрочки (неполные сутки считаются за полные), но не более чем в размере платы за перевозку данных грузов.

Договор железнодорожной перевозки груза предполагает не только перевозку груза из одного пункта в другой, но и его выдачу получателю. *Грузополучателем* является физическое или юридическое лицо, уполномоченное на получение груза. В отличие от грузоотправителя грузополучатель не принимает участия в заключении договора перевозки и, следовательно, не может считаться стороной этого договора¹.

Из содержания ст. 25 УЖТ РФ видно, что сторонами договора перевозки груза являются грузоотправитель и перевозчик, поскольку только они принимают участие в заключении договора и соответственно имеют как права, так и обязанности по отношению друг к другу. Следовательно, договор перевозки груза является двусторонним, но в накладной грузоотправитель обязан указать получателя груза, и если грузополучателем является сам грузоотправитель, то появляются реальные основания для признания такого договора двусторонним. Однако на практике соединение получателя и отправителя в одном лице — редкость. Грузополучателем, как правило, выступает третье лицо, которое также в дальнейшем становится участником правоотношений, возникающих из договора железнодорожной перевозки груза.

Субъектами обязательственных отношений по перевозке груза на первой стадии являются перевозчик и отправитель груза, а указанный в накладной получатель груза, если им не является сам отправитель, — это лицо, которому производится исполнение договора перевозки груза, заключенного между перевозчиком и отправителем груза.

¹ Иное положение складывается, когда отправитель высылает груз в свой собственный адрес. В этом случае отправитель совпадает с получателем. Однако на практике такие перевозки встречаются сравнительно редко.

В соответствии со ст. 34 УЖТ РФ перевозчик обязан уведомить грузополучателя о прибывших в его адрес грузах не позднее чем в 12 часов дня, следующего за днем прибытия грузов. Порядок и способ уведомления устанавливаются по соглашению сторон. Если перевозчик не уведомляет о прибытии грузов, то грузополучатель освобождается от платы за пользование вагонами, контейнерами и от оплаты за хранение грузов до получения уведомления об их прибытии.

Перевозчик уведомляет грузополучателя, владельца железнодорожного пути необщего пользования о времени подачи вагонов, контейнеров с грузами к месту их выгрузки грузополучателем не позднее чем за 2 часа до объявленной подачи вагонов, контейнеров, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Необходимо отметить, что в соответствии с ч. 1 ст. 106 УЖТ РФ после прибытия груза на железнодорожную станцию назначения и уведомления перевозчиком грузополучателя о прибытии груза в его адрес ответственность за расчеты за перевозку возлагается на грузополучателя.

Доставкой и выдачей груза, поступившего в адрес грузополучателя, завершается исполнение договора железнодорожной перевозки груза. Местом исполнения договора железнодорожной перевозки груза следует считать место выдачи груза, которое определяется ст. 21 УЖТ РФ в зависимости от того, на ком лежит обязанность выгрузки.

Выдача груза является конечным моментом, до которого простирается ответственность перевозчика. В связи с этим возникает необходимость получения перевозчиком всех причитающихся ему платежей, штрафов, сборов за произведенную работу, связанную с перевозкой груза, и оказанные услуги. Поэтому грузы выдаются на железнодорожной станции назначения грузополучателю после внесения им перевозчику платы за перевозку грузов и иных причитающихся перевозчику платежей, если таковые не были внесены грузоотправителем (ст. 35 УЖТ РФ). Сроком расчета является дата выдачи груза грузополучателю, указанная в транспортной железнодорожной накладной. Документальным подтверждением оформления выдачи грузов (раскредитования документов) является подпись грузополучателя в дорожной ведомости.

В случае уклонения грузополучателя от внесения платы за перевозку груза и иных причитающихся перевозчику платежей перевозчик, если иная форма уведомления не предусмотрена соглашением сторон, вправе удерживать груз с уведомлением об этом в письменной форме грузоотправителя, который в течение четырех суток после получения такого уведомления обязан распорядиться грузом.

В случае, если в течение указанного срока грузополучатель не примет соответствующие меры по внесению причитающихся перевозчику платежей и грузоотправитель не распорядится грузом, перевозчик, если иное не предусмотрено соглашением сторон, имеет право самостоятельно реализовать удерживаемый продовольственный и скоропортящийся груз в порядке, предусмотренном УЖТ РФ. В отношении реализации иных грузов применяется порядок, предусмотренный гражданским законодательством РФ.

Статья 36 УЖТ РФ предусматривает право грузополучателя отказаться от принятия груза в тех случаях, если качество груза вследствие повреждения, порчи или по иным причинам изменилось в такой степени, что исключается возможность частичного или полного использования такого груза по назначению.

Исполнение обязательств по выдаче груза получателю включает в себя и выполнение перевозчиком обязанностей по проверке массы груза, его количества и состояния. Устав в некоторых случаях (например, когда прибыл груз, погрузка которого обеспечивалась перевозчиком или когда груз прибыл в неисправном вагоне, контейнере, а также в вагоне, контейнере с поврежденными запорно-пломбировочными устройствами или запорно-пломбировочными устройствами попутных железнодорожных станций) обязывает перевозчика проверить на железнодорожной станции назначения при выдаче груза его состояние, массу и количество мест. Но по просьбе грузополучателя перевозчик может принимать в соответствии с отдельным договором участие в проверке состояния груза, его массы, количества мест в случаях своевременной доставки груза без признаков недостачи, повреждения, порчи или хищения (ст. 41 УЖТ РФ).

Если в результате проверки будут выявлены обстоятельства, которые в соответствии со ст. 119 УЖТ РФ удостоверяются коммерческими и (или) иными актами, такие акты составляются перевозчиком.

Таким образом, правоотношения, связывающие грузоотправителя с перевозчиком и перевозчика с грузополучателем, находятся в сложном переплетении. Каждое из этих двух правоотношений складывается из правомочий и обязанностей, относящихся к различным стадиям транспортного процесса. Каждое из них урегулировано особыми нормами, обеспечено специальными санкциями, специфично по своему содержанию. Вместе с тем следует отметить, что процесс грузовой перевозки с юридической, технологической и организационной сторон представляет собой неразрывный длящийся процесс, состоящий из ряда сменяющих друг друга последовательных операций.

В теории права под **юридической ответственностью** понимают обязанность субъекта претерпевать соответствующие лишения и неблагоприятные последствия за совершенное правонарушение¹. Для юридической ответственности характерны четыре основных признака: а) юридическая ответственность — лишь одна из форм государственно-принудительного воздействия на нарушителей норм права; б) она применяется к лицам, допустившим правонарушение; в) применяется к правонарушителям только уполномоченными на это государственными и иными органами; г) ответственность состоит в применении к правонарушителю предусмотренных санкций².

Центр тяжести ответственности по договору железнодорожной перевозки груза лежит на перевозчике, так как именно ее деятельность составляет основное содержание этого договора.

Одна из основных обязанностей перевозчика — обеспечение сохранности груза, переданного ему для перевозки и вручения получателю. Следовательно, ответственность за необеспечение сохранности груза вытекает из нарушения перевозчиком лежащей на нем договорной обязанности. Это нарушение вызывает возникновение особого правоохранительного правоотношения между кредитором (грузоотправителем или грузополучателем) и должником (перевозчиком), складывающегося из правомочия грузоотправителя (грузополучателя) требовать возмещения ущерба и обязанности перевозчика его возместить.

Гражданско-правовая ответственность участников обязательства по перевозке груза строится на общих принципах ответственности в гражданском праве (гл. 25 ГК РФ). В ст. 793 ГК РФ предусмотрено, что в случае неисполнения либо ненадлежащего исполнения обязательств по перевозке стороны несут ответственность, установленную ГК РФ, транспортными уставами и кодексами, а также соглашением сторон.

Вместе с тем по сравнению с общегражданской ответственностью за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательства ответственность перевозчика обладает некоторыми особенностями. В частности, ответственность перевозчика в значительной мере определяется односторонне-императивными нормами. Так, согласно п. 2 ст. 793 ГК РФ соглашения транспортных организаций с грузовладельцами об ограничении или устранении установленной законом ответственности перевозчика недействительны, за исключением случаев, когда возможность таких соглашений при перевозках

¹ Общая теория права : учебник для вузов. М., 1995. С. 319.

² Гражданское право в 2-х т. : учебник для вузов / под ред. Е. А. Суханова. М., 2004—2005. Т. 1. С. 170.

груза предусмотрена транспортными уставами и кодексами. Почти аналогичной по содержанию является ст. 114 УЖТ РФ, которая устанавливает, что любые соглашения перевозчика с грузоотправителями, грузополучателями, имеющие целью ограничить либо устранить ответственность, возложенную на перевозчика, грузоотправителей, грузополучателей, считаются недействительными, если иное не предусмотрено УЖТ РФ, а любые отметки об этом в перевозочных документах, не предусмотренные УЖТ РФ или иными нормативными правовыми актами РФ, не имеют силы.

Кроме того, одной из особенностей ответственности перевозчика является то, что эта ответственность носит ограниченный характер (ст. 796 ГК РФ). По общему правилу, закрепленному в ст. 393 ГК РФ, виновная сторона обязана возместить потерпевшей стороне причиненные убытки в полном объеме, т.е. реальный ущерб и упущенную выгоду (ст. 15 ГК РФ). Применительно к договору перевозки груза это правило не действует. Ущерб, причиненный при перевозке груза, в большинстве случаев возмещается не в полном размере понесенных убытков, а лишь в размере стоимости утраченного или недостающего груза в случае его утраты или недостачи; в размере суммы, на которую понизилась стоимость груза, в случае его повреждения (порчи) или в размере его стоимости при невозможности восстановить поврежденный груз; в размере объявленной стоимости груза, сданного для перевозки с объявлением его ценности, в случае его утраты; в размере доли объявленной стоимости груза, соответствующей недостающей или поврежденной (испорченной) части груза, сданного для перевозки с объявлением его ценности, в случае недостачи или повреждения (порчи) груза.

Следует отметить, что наряду с возмещением ущерба в размерах, установленных ст. 796 ГК РФ и ст. 96 УЖТ РФ, перевозчик возвращает взысканную плату за перевозку груза и иные причитающиеся перевозчику платежи пропорционально количеству утраченного, недостающего или поврежденного (испорченного) груза, если данная плата не входит в стоимость такого груза. Доходы, не полученные грузовладельцем, возмещению не подлежат. Такой подход законодателя основан на положении п. 1 ст. 400 ГК РФ, согласно которому по отдельным видам обязательств, связанным с определенным родом деятельности, законом может быть ограничено право на полное возмещение убытков (ограниченная ответственность).

По общему правилу гражданского законодательства ответственность наступает лишь тогда, когда противоправное действие (бездействие) окончательно завершилось и причинило определенные убытки. Понятие **убытков** точно определено самим законом (ч. 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*).

Следует отметить, что несохранность груза, принятого к перевозке перевозчиком, может выразиться либо в полной его утрате (утрата), либо в частичной утрате (недостача), либо в повреждении или порче груза. Эти термины применяются в ГК РФ, УЖТ РФ и в судебной практике.

Груз считается утраченным, если он не выдан грузополучателю по истечении 30 дней со дня истечения срока доставки или по истечении 4 месяцев со дня приема груза для перевозки в прямом смешанном сообщении (ст. 45 УЖТ РФ). Таким образом, это юридическое понятие охватывает не только физическую гибель груза, но и невозможность выдать его получателю в силу других причин, если даже груз не погиб.

Под частичной утратой (недостачей) груза понимается выдача груза в количестве, меньшем против принятого к перевозке (уменьшение веса, меры или числа предметов, представляющих собой единую величину и образующих одну отправку).

Основания ответственности перевозчика, получили закрепление в ст. 95 УЖТ РФ, в соответствии с которой перевозчик несет ответственность за несохранность груза после принятия его для перевозки и хранения и до выдачи его грузополучателю, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение (порча) груза произошли вследствие обстоятельств, которые перевозчик не мог предотвратить или устранить по независящим от него причинам. В приведенном положении закона прямо говорится только об имущественном вреде, выразившемся в утрате, недостаче или повреждении (порче) груза.

Принцип ответственности за вину четко сформулирован в п. 1 ст. 401 ГК РФ. Помимо того, законодатель в ст. 796 ГК РФ также косвенно предполагает обязательность вины для возложения ответственности на перевозчика за несохранность груза. В соответствии со ст. 796 ГК РФ сформулирована ст. 95 УЖТ РФ, в которой после общей формулы ответственности железнодорожного перевозчика за несохранность груза, если он не докажет что утрата, недостача или повреждение (порча) груза произошли вследствие обстоятельств, которые перевозчик не мог предотвратить или устранить по независящим от него причинам, перечисляются возможные причины несохранности груза, а именно: причины, зависящие от грузоотправителя или грузополучателя; особые естественные свойства перевозимого

го груза; недостатки тары или упаковки, которые не могли быть замечены при наружном осмотре груза, при приеме груза для перевозки, либо применения тары, упаковки, не соответствующих свойствам груза или принятым стандартам, при отсутствии следов повреждения тары, упаковки в пути; сдача для перевозки груза, влажность которого превышает установленную норму. Приведенный перечень не является исчерпывающим и поэтому носит примерный и относительный характер.

Следует отметить, что если перевозчик докажет наличие вышеуказанных обстоятельств и то, что им принимались все возможные меры по предотвращению вредоносного действия этих обстоятельств, это будет равнозначно доказанности отсутствия вины перевозчика. Отсутствие вины перевозчика во всех случаях освобождает его от ответственности за ущерб, вызванный несохранностью груза. Каких-либо исключений из этого положения железнодорожное законодательство не знает. Подчеркнем еще раз, что перевозчик обязан доказать наличие вышеуказанных обстоятельств, а не просто сослаться на одно из них.

В соответствии со ст. 404 ГК РФ суд вправе уменьшить размер ответственности должника, если неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства произошло по вине обеих сторон, т.е. здесь имеется в виду смешанная ответственность должника и кредитора.

Одной из особенностей ответственности перевозчика является то, что наряду с общими положениями об основаниях и условиях ответственности перевозчика за несохранность груза имеется совершенно особая норма, предусматривающая, как исключение из общего правила, перечень обстоятельств, при наличии которых перевозчик освобождается от ответственности в силу презумпции его невиновности в несохранности груза. При такой презумпции грузополучатель (грузоотправитель), предъявляя требование к перевозчику, обязан доказать, что несохранность груза имела место по вине перевозчика.

Так, в соответствии со ст. 118 УЖТ РФ перевозчик освобождается от ответственности за утрату, недостачу или повреждение (порчу) принятого для перевозки груза в случае, если груз прибыл в исправных вагоне, контейнере с исправными запорно-пломбировочными устройствами, установленными грузоотправителем, либо в исправных вагоне, контейнере без перегрузки в пути следования с исправной защитной маркировкой или исправной увязкой, а также при отсутствии признаков, свидетельствующих о несохранности груза; недостача или повреждение (порча) груза произошли вследствие естественных причин, связанных с перевозкой груза

в открытом железнодорожном подвижном составе; перевозка груза осуществлялась в сопровождении представителя грузоотправителя или грузополучателя; недостача груза не превышает норму естественной убыли и значение предельного расхождения в результатах определения массы нетто груза; утрата, недостача или повреждение (порча) груза произошли в результате последствий, вызванных недостоверными, неточными или неполными сведениями, указанными грузоотправителем в транспортной железнодорожной накладной; перевозка продовольственных и скоропортящихся грузов осуществлялась как перевозка грузобагажа под ответственность отправителя, если они были доставлены в срок. В этих случаях перевозчик несет ответственность за несохранность груза, если предъявитель претензии докажет, в том числе при необходимости с привлечением независимых экспертов и в порядке, установленном ст. 42 УЖТ РФ, что утрата, недостача или повреждение (порча) груза произошли по вине перевозчика.

Понятие договора железнодорожной перевозки пассажиров. Железнодорожный транспорт осуществляет *пассажирские перевозки*, под которыми принято понимать непосредственно перевозки пассажиров, а также перевозки багажа. Пассажиром считается лицо, совершающее поездку в поезде по действительному проездному документу (билету) либо имеющее проездной документ (билет) и находящееся на территории железнодорожной станции, железнодорожного вокзала или пассажирской платформы непосредственно перед указанной поездкой или непосредственно после нее (ст. 2 УЖТ РФ). Железнодорожный перевозчик должен обеспечивать потребность населения в перемещении, гарантируя при этом безопасность пассажиров при пользовании железнодорожным транспортом, необходимые удобства, высокую культуру обслуживания на вокзалах и в поездах, своевременную перевозку и сохранность багажа пассажиров.

Легальное определение договора перевозки пассажиров применительно ко всем видам транспорта дано в ст. 786 ГК РФ. По договору перевозки пассажира перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа также доставить его управомоченному на получение багажа лицу; пассажир обязуется уплатить установленную плату за проезд, а при сдаче багажа — и за провоз багажа. Почти аналогичное по своей основе дано определение договора перевозки пассажира в ст. 82 УЖТ РФ, по договорам перевозки перевозчик обязуется перевезти в пункт назначения пассажиров с предоставлением им мест в поезде, их багаж, а также грузобагаж отправителей, выдать багаж, грузобагаж управомоченным на получение багажа, грузобагажа лицам. При этом

согласно установленным тарифам пассажиры обязуются оплатить свой проезд, при сдаче багажа — его провоз, а отправители грузобагажа — грузобагаж. Пассажир обязан сохранить проездной билет на все время поездки.

Договор перевозки пассажиров (багажа) является самостоятельным договором. Предметом договора перевозки пассажира являются действия перевозчика по доставке пассажира в пункт назначения, а при сдаче пассажиром багажа — и указанного багажа, который должен быть выдан уполномоченному на получение его лицу, а также действия пассажира по уплате установленной платы за проезд и провоз багажа.

Особенность субъектного состава договора перевозки пассажира состоит в том, что в качестве пассажира здесь выступает физическое лицо. Как известно, в случаях, когда одной из сторон в обязательстве является гражданин, использующий, приобретающий, заказывающий либо имеющий намерение приобрести, заказать товары (работы, услуги) для личных бытовых нужд, такой гражданин пользуется правами стороны в обязательстве в соответствии с ГК РФ, а также правами, предоставленными потребителю Законом РФ «О защите прав потребителей» и изданными в соответствии с ним иными правовыми актами (ст. 9 Федерального закона «О введении в действие части второй Гражданского кодекса Российской Федерации»). Данное обстоятельство служит основанием для возложения на перевозчика по договору перевозки пассажира дополнительных обязанностей, в том числе и публично-правового характера.

К особенностям субъектного состава договора перевозки пассажира следует отнести также то обстоятельство, что в качестве контрагента пассажира — перевозчика выступает юридическое лицо или индивидуальный предприниматель, принявший на себя по договору перевозки железнодорожным транспортом общего пользования обязанность доставить пассажира, вверенный отправителем груз, багаж или грузобагаж из пункта отправления в пункт назначения, а также выдать груз, багаж или грузобагаж уполномоченному на его получение лицу (получателю). На основании ст. 426 ГК РФ транспортная организация, относящаяся к транспорту общего пользования, признается субъектом публичного договора и обязана осуществлять перевозки по обращению любого гражданина (ст. 789 ГК РФ). В случае отказа заинтересованное лицо вправе обжаловать этот отказ в суд.

В связи с тем, что договор перевозки пассажира является публичным договором и в части защиты прав пассажира к нему применяется законодательство о защите прав потребителя, на транспортные организации возлагается целый ряд публично-правовых обязан-

ностей, направленных на создание необходимых условий для надлежащего обслуживания граждан, имеющих намерение воспользоваться услугами транспортных организаций.

Согласно ст. 80 УЖТ РФ на железнодорожных станциях должны быть сооружены платформы с навесами и павильонами, пешеходные тоннели или мосты. На железнодорожных вокзалах должны иметься железнодорожные билетные кассы, помещения для приема и выдачи багажа, камеры хранения ручной клади, залы ожидания, справочные бюро, комнаты отдыха транзитных пассажиров, комната матери и ребенка, рестораны и буфеты, помещения для культурно-бытового и санитарно-гигиенического обслуживания пассажиров в соответствии с нормами технологического проектирования. Пассажиры должны обеспечиваться своевременной и достоверной информацией о времени отправления и прибытия поездов, о стоимости проезда пассажиров и перевозки багажа, о времени работы железнодорожных билетных и багажных касс, камер хранения, о расположении вокзальных помещений, об оказываемых пассажирам услугах, о предоставляемых гражданам определенных категорий льготах, другой информацией, предусмотренной правилами оказания услуг по перевозке пассажиров, а также грузов, багажа и грузобагажа для личных (бытовых) нужд на железнодорожном транспорте (ст. 85 УЖТ РФ).

С точки зрения характеристики всякого гражданско-правового договорного обязательства договор перевозки пассажира относится к числу договоров двусторонних (взаимных), возмездных, консенсуальных. Сторонами по договору являются перевозчик и физическое лицо, достигшее 14-летнего возраста. Лица, не достигшие этого возраста вправе ездить только в сопровождении родителей.

Содержание договора составляет совокупность прав и обязанностей перевозчика и пассажира. Перевозчик при заключении договора приобретает право на получение от пассажира вознаграждения и берет на себя обязательство его перевезти; пассажир имеет право на перевозку и обязан ее оплатить. Заключение договоров перевозки пассажиров удостоверяется проездными документами (билетами), а сдача пассажирами багажа — багажными квитанциями. Договор перевозки пассажира является договором предварительного согласия сторон и договором срочным. Прежде чем купить билет, т.е. вступить в договорные отношения с перевозчиком, пассажир в устной форме решает с кассиром (представителем перевозчика), каким поездом, куда и когда будет совершаться перевозка. При согласии сторон оплачивается стоимость проезда, и пассажиру выдается билет, на основании которого пассажир получает место в вагоне. Таким образом, двусторонний характер обязательства, вытекающего из договора перевозки пассажира, выражается в том, что и на стороне

перевозчика, и на стороне пассажира имеются как права требования, так и обязанности. Возмездность договора перевозки пассажира состоит в том, что обязанности транспортной организации по доставке пассажира и его багажа в пункт назначения противостоит встречное предоставление в виде обязанности уплатить провозную плату. Консенсуальный характер договора перевозки пассажира следует из того, что он считается заключенным с момента приобретения пассажиром проездного билета.

Транспортная организация обязана оформить выдачу пассажирам проездных документов (билетов) при наличии свободных мест в поездах до указанных пассажирами железнодорожных станций назначения согласно установленному тарифу с учетом предусмотренных законодательством льгот и преимуществ для граждан определенных категорий. Лица, имеющие право проезда со скидкой, пользуются этим правом в поездах и вагонах всех категорий, а лица, имеющие право бесплатного проезда — в жестких вагонах с четырехместными купе скорых поездов и в вагонах и поездах более низких категорий, если иное не предусмотрено законодательством РФ. Перевозчик вправе отказать в продаже билета (за исключением пригородных поездов) лишь при отсутствии свободных мест в поезде.

Приобретение проездного документа (кроме билета на пригородные поезда) производится на основании сведений о документе, удостоверяющем личность пассажира (паспорт, военный билет, удостоверение или иной документ, а для детей до 14 лет — свидетельство о рождении). При оформлении проездного билета на проезд дальнего и местного следования указание фамилии пассажира и номера документа, удостоверяющего личность, является обязательным.

Пассажиру, который приобрел билет, а стало быть, заключил договор перевозки, предоставлено право в определенных рамках в дальнейшем изменять условия заключенного договора перевозки.

Содержание договора перевозки пассажира представляет собой совокупность всех его условий. Сами же условия договора выражаются в большинстве случаев определенными ими правами и обязанностями сторон, а вернее, различными сочетаниями указанных прав и обязанностей. Обычно те или иные условия договора содержат преимущественно обязанности одной стороны и соответственно права ее контрагента. Права пассажиров корреспондируют с обязанностями перевозчика.

При проезде в поездах дальнего следования пассажир имеет право провозить с собой бесплатно одного ребенка в возрасте не старше 5 лет, если он не занимает отдельное место, а также детей в возрасте от 5 до 10 лет с оплатой в соответствии с тарифом, сдавать для перевозки багаж, провозить с собой, кроме мелких вещей, руч-

ную кладь, а также груз, багаж и грузобагаж для личных, семейных, домашних и иных нужд.

Пассажиры могут занять в пути следования свободное место в вагоне более высокой категории в порядке, установленном правилами перевозок пассажиров, багажа, грузобагажа железнодорожным транспортом. При этом он имеет право делать остановку в пути следования с продлением срока действия проездного документа (билета) не более чем на 10 суток, продлевать срок действия проездного документа (билета) в случае непредоставления места, указанного в проездном документе (билете), и несогласия воспользоваться другим местом на время до отправления следующего поезда, в котором ему будет предоставлено место, а при отказе от поездки получить полную стоимость проезда, состоящую из стоимости билета, стоимости плацкарты и сборов, если таковые взимались при приобретении проездного документа (билета).

В случае болезни в пути следования пассажир имеет право продлевать срок действия проездного документа (билета) на время болезни, подтвержденной документами лечебных учреждений.

Следует отметить, что при наличии свободных мест пассажир может выезжать поездом, отходящим ранее того поезда, на который приобретен проездной документ (билет), с необходимой отметкой в железнодорожной билетной кассе в порядке, определенном правилами перевозок пассажиров, багажа, грузобагажа железнодорожным транспортом.

Пассажиры, не воспользовавшиеся правом проезда по вине перевозчика, вправе возложить ответственность за это на перевозчика. Нарушение или невыполнение договора перевозчиком дает пассажиру право требовать удовлетворения. Например, пассажир имеет право получать от перевозчика полную стоимость проезда: 1) за непроследованное расстояние независимо от срока возврата проездного документа (билета) до отправления поезда в случае отмены отправления поезда, задержки отправления поезда; 2) при возврате проездного документа (билета) в пункте пересадки в случае опоздания по вине перевозчика на согласованный поезд; 3) за непроследованное расстояние при прекращении поездки в пути следования в связи с перерывом в движении поездов.

Вследствие опоздания на поезд в течение 12 часов пассажир может возобновить действие проездного документа (билета) на другой поезд при условии доплаты стоимости плацкарты, а в случае болезни, несчастного случая в течение пяти суток с момента отправления поезда, на который приобретен проездной документ (билет).

Одним из важных гарантий прав пассажира является возможность его отказа от поездки. Пассажир, купивший проездной билет,

вправе в любое время по своему усмотрению отказаться от договора перевозки пассажира, что равносильно одностороннему расторжению договора.

На железнодорожном транспорте необходимым условием возврата внесенной пассажиром провозной платы (стоимости билета) при отказе последнего от договора перевозки пассажира является возврат неиспользованного проездного документа (билета) в железнодорожную кассу. В частности, пассажир вправе: не позднее чем за 8 часов до отправления поезда получить обратно стоимость проезда, состоящую из стоимости билета и стоимости плацкарты; менее чем за 8, но не позднее чем за 2 часа до отправления поезда получить стоимость билета и 50% стоимости плацкарты; менее чем за 2 часа до отправления поезда получить обратно стоимость билета (стоимость плацкарты в таком случае не выплачивается). Независимо от сроков возврата проездного документа (билета) до отправления поезда стоимость проезда выплачивается в случаях отмены поезда и задержки отправления поезда.

Удержание стоимости проезда при возврате билета также не производится при опоздании пассажира в пункте пересадки на согласованный поезд по вине перевозчика. Пассажир, не явившийся без уважительных причин к отправке поезда, теряет право проезда, причем, уплаченная за билет сумма не возвращается. Считается, что в этом случае договор не был исполнен вследствие отказа пассажира принять исполнение обязательства. Сам пассажир умышленно или неосторожно сделал невозможным дальнейшее исполнение обязательства. В таком случае последствия обязана нести сторона, которая должна была принять исполнение.

При проезде в поезде пригородного сообщения пассажир имеет право:

- 1) приобрести билет для разовой поездки туда или туда и обратно либо абонементный билет установленной формы;
- 2) провозить бесплатно детей в возрасте не старше пяти лет;
- 3) провозить с собой ручную кладь в порядке и на условиях, которые предусмотрены правилами оказания услуг по перевозкам пассажиров, а также грузов, багажа и грузобагажа для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности;
- 4) получать полную стоимость проезда в случае незапланированного перерыва в движениях пригородных поездов более чем на час.

Кроме этого, пассажиры, как правило, за отдельную плату имеют право на дополнительный комплекс услуг. В частности, при проезде в поездах дальнего следования в вагонах с местами для ле-

жания пассажиры по их желанию и за отдельную плату обеспечиваются комплектами постельного белья, если стоимость комплекта постельного белья не включена в стоимость проезда. При этом пассажирам, имеющим право бесплатного проезда или проезда со скидкой, в вагонах с двухместными купе (СВ) и в вагонах с четырехместными купе, такое сервисное обслуживание предоставляется при условии внесения соответствующей платы. В поездах дальнего и местного следования пассажиры за отдельную плату обеспечиваются питанием в вагонах-ресторанах или вагонах-кафе (при наличии их в составах указанных поездов).

От случаев отказа пассажира от договора перевозки следует отличать утрату пассажиром проездного документа (билета). Дело в том, что в транспортном законодательстве имеются довольно жесткие правила, по сути приравнивающие утрату билета к отказу пассажира от договора перевозки без надлежащего оформления, лишаящего пассажира права как воспользоваться услугами транспортной организации, так и получить обратно уплаченную им стоимость билета. Например, ст. 82 УЖТ РФ устанавливает, что утерянные, испорченные пассажирами проездные документы (билеты) не возобновляются, если их восстановление или идентификация не может быть осуществлена перевозчиком, и уплаченные за них деньги не возвращаются. Так при предоставлении пассажиром перевозчику сведений, подтверждающих приобретение утерянного или испорченного проездного документа (билета) на конкретное место в соответствующем поезде, перевозчик выдает пассажиру новый проездной документ (билет) без взимания стоимости проезда.

Комплекс прав перевозчика сравнительно небольшой. Сюда входит право требовать внесения определенной платы пассажиром за проезд, а также право требовать от пассажира соблюдения правил перевозки. Пассажир, нарушающий правила внутреннего распорядка может быть высажен в месте обычной остановки. Вина за перерыв в доставке в этом случае ложится, конечно, на пассажира.

Согласно Правилам оказания услуг по перевозкам на железнодорожном транспорте пассажиров, а также грузов, багажа и грузобагажа для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, утвержденных постановлением Правительства РФ от 2 марта 2005 г. № 111 (п. 36), пассажир может быть удален из поезда:

— работниками органов внутренних дел — если он при посадке в поезд или в пути следования нарушает правила проезда, общественный порядок и мешает спокойствию других пассажиров. При этом средства в размере стоимости проезда за непроследованное расстояние и стоимости перевозки багажа не возвращаются;

— медицинскими работниками — в случае болезни пассажира, препятствующей возможности его дальнейшей поездки или угрожающей здоровью других пассажиров, если нет возможности поместить его отдельно. Пассажир удаляется из поезда лишь на той железнодорожной станции, где имеются необходимые лечебные учреждения. В этом случае перевозчик по желанию пассажира обеспечивает возвращение ему средств в размере стоимости проезда за непроследованное расстояние за вычетом стоимости плацкарты или делает отметку об остановке и продлении срока действия проездного документа (билета) на время болезни, подтвержденной документами лечебного учреждения;

— работниками перевозчика, на которых в установленном порядке возложено осуществление контроля за наличием у пассажиров проездных документов (билетов), — если пассажир проезжает без проездного документа (билета) или по недействительному проездному документу (билету) и отказывается оплатить стоимость проезда.

Круг основных обязанностей перевозчика predetermined самим определением договора перевозки пассажира, содержащимся в ст. 786 ГК РФ: по этому договору перевозчик обязуется перевезти пассажира в пункт назначения, а в случае сдачи пассажиром багажа также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу. Но этим обязанности перевозчика не ограничиваются.

Так, в соответствии со ст. 80 УЖТ РФ перевозчик должен обеспечивать своевременность перевозок пассажиров и доставки багажа, безопасное и качественное обслуживание пассажиров на вокзалах и в поездах, создание необходимых для пассажиров удобств, сохранность перевозимого багажа. Естественно, что понятие качества является оценочным и поэтому ссылаться на качество работы перевозчика можно только в случае совершения им грубого нарушения, в частности, задержки отправления поезда на 3—4 часа. Перевозчик обязан обеспечивать движение пассажирских поездов по расписанию.

Перевозчик обязан предоставлять пассажирам, отправителям и получателям багажа необходимую и достоверную информацию об оказываемых услугах. Указанная информация на железнодорожных станциях, на железнодорожных вокзалах, в поездах и в других местах обслуживания пассажиров, отправителей и получателей багажа предоставляется на русском языке, а также по усмотрению перевозчика — дополнительно на государственных языках субъектов РФ и других языках народов России с учетом интересов населения.

Если основные обязанности перевозчика расположить в последовательности, соответствующей порядку их выполнения транспорт-

ной организацией при перевозке пассажира, то на первое место следует поставить обязанности по своевременной подаче транспортных средств для посадки пассажиров и обеспечению их отправления по установленному расписанию.

Следующей в этой последовательности будет обязанность перевозчика по предоставлению пассажиру места, соответствующего приобретенному проездному документу (билету). Согласно ст. 84 УЖТ РФ в случае невозможности предоставить пассажиру место в вагоне согласно проездному документу (билету) перевозчик обязан предоставить такому пассажиру при его согласии место в другом вагоне, в том числе в вагоне более высокой категории без взимания доплаты. Если же пассажиру предоставлено с его согласия место, стоимость которого ниже стоимости купленного им проездного документа (билета), пассажиру возвращается разница в стоимости проезда.

Одна из основных обязанностей перевозчика состоит в обеспечении безопасности пассажира и сохранности перевозимых им вещей. Выполнение перевозчиком данной обязанности охватывает не только период собственно транспортировки пассажира, но и некоторое время до посадки последнего в транспортное средство.

Перевозчик должен создать условия личной безопасности и удобства для пассажиров. Именно этим, в частности, объясняется тот факт, что транспорт участвует в страховании жизни и здоровья пассажиров в пути следования. В настоящее время при перевозках пассажиров железнодорожным транспортом применяется как обязательное, так и добровольное страхование жизни и здоровья пассажиров.

Обязательное страхование пассажиров регламентировано Федеральным законом «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации». Объектом страхования являются имущественные интересы пассажиров, связанные с их жизнью и здоровьем. Страховщиком может быть любая страховая организация, получившая лицензию на данный вид страхования. На железнодорожном транспорте это ОАО «Страховое общество ЖАСО»¹.

В обязанности перевозчика входит также сохранность вещей, следующих с пассажиром, которая обеспечивается как публично-правовыми правилами, так и частноправовыми нормами, определяющими права пассажиров по бесплатной перевозке соответствующих вещей и ответственность перевозчика в случае их утраты или повреждения.

Вещи, перевозимые пассажиром, т.е. ручную кладь, следует отличать от вещей, которые пассажир сдает транспортной организа-

¹ В рейтинге «100 лучших страховщиков России» занимает высокую позицию.

ции по багажной квитанции (багаж) и в отношении которых устанавливается дополнительное обязательство перевозчика по их доставке в пункт назначения и выдаче пассажиру или уполномоченному им лицу. Договор перевозки ручной клади отдельно от договора перевозки пассажира не заключается. Ручная кладь провозится бесплатно. Однако она должна отвечать требованиям, предъявляемым к ней. Ручная кладь во время перевозки остается во владении пассажира и следует вместе с ним. Поэтому согласно ст. 88 УЖТ РФ обеспечение целостности и сохранности ручной клади, перевозимой пассажиром, является обязанностью пассажира.

Как отмечалось, в обязанности перевозчика по договору перевозки входит оказание пассажиру определенных услуг (сервисное обслуживание). В частности, при проезде в поездах дальнего и местного следования в вагонах с местами для лежания пассажиры по их желанию и за отдельную плату обеспечиваются комплектами постельного белья, кроме поездов (вагонов), где стоимость комплекта постельного белья включена в стоимость проезда. В пассажирских поездах с вагонами повышенной комфортности пассажирам предоставляется платное сервисное обслуживание, стоимость которого включается в стоимость проезда. В поездах дальнего и местного следования пассажиры за отдельную плату обеспечиваются питанием в вагонах-ресторанах или вагонах-кафе. Возможно предоставление и иных услуг на платной основе.

И, наконец, еще одна из основных обязанностей перевозчика состоит в своевременной доставке пассажира в пункт назначения, т.е. в обеспечении перевозчиком соблюдения установленного срока доставки пассажира (прибытие в пункт назначения в соответствии с расписанием). Исполнение данной обязанности перевозчиком предполагает соблюдение не только в целом срока доставки пассажира в пункт назначения, но и установленного графика движения.

Нарушение перевозчиком обязанности по своевременной доставке пассажира в пункт назначения влечет для него определенные негативные последствия. В соответствии с п. 1 ст. 795 ГК РФ в случае опоздания прибытия транспортного средства в пункт назначения на перевозчика возлагается ответственность, определяемая транспортными уставами и кодексами. Вместе с тем специфика работы транспортных организаций, связанная с повышенным риском для жизни и здоровья пассажиров, предполагает законодательную возможность в случаях угрозы безопасности пассажиров «пожертвовать» условием договора перевозки о сроке доставки пассажира в пункт назначения.

В круг обязанностей перевозчика по договору перевозки пассажира могут быть включены и обязанности по доставке багажа по-

следнего. Во всяком случае, такой вывод следует из буквального прочтения определений договора перевозки пассажира, содержащихся как в ГК РФ, так и в УЖТ РФ.

Багажом называются вещи пассажира, принятые в установленном порядке для перевозки в пассажирском или почтово-багажном поезде до железнодорожной станции назначения, указанной в проездном документе (билете) (ст. 2 УЖТ РФ).

Согласно ст. 786 ГК РФ перевозчик обязуется не только перевести пассажира в пункт назначения, но и в случае сдачи пассажиром багажа также доставить багаж в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение багажа лицу. В соответствии со ст. 82 УЖТ РФ по договору перевозки перевозчик обязуется перевезти в пункт назначения пассажиров с предоставлением им мест в поезде и их багаж.

На железнодорожном транспорте для перевозки в качестве багажа от пассажира принимаются такие вещи и предметы, которые по своим размерам и свойствам без затруднений могут быть погружены в багажный вагон и размещены в нем и не могут причинить вред багажу других пассажиров (ст. 88 УЖТ РФ).

Багаж принимается к перевозке без вскрытия упаковки. Пассажир может предъявить для перевозки багаж с объявленной ценностью. Если у перевозчика возникли сомнения в правильности оценки пассажиром своего багажа, он имеет право потребовать вскрытия пассажиром багажа, для проверки.

Запрещается перевозить в составе багажа финансовые документы, деньги и другие ценности, а также бьющиеся и хрупкие предметы (стекло, фарфор, телевизоры, приемники и т.п.), упакованные пассажиром среди других предметов багажа, огнестрельное оружие, зловонные, огнеопасные, отравляющие, легковоспламеняющиеся, взрывчатые и другие опасные вещества, а также другие предметы и вещи, которые могут причинить вред приемосдатчику багажа и багажу других пассажиров или перевозчику. Багаж перевозится до железнодорожных станций, производящих операции по приему и выдаче багажа, но не далее пункта следования пассажира согласно проездному документу. В соответствии со ст. 89 УЖТ РФ срок доставки багажа определяется временем следования поезда, которым отправлен багаж до железнодорожной станции назначения. Дата отправления багажа указывается в перевозочных документах. Если багаж в пути следования подлежит перегрузке (например, багаж транзитных пассажиров), срок доставки багажа определяется временем следования по данному пути следования согласованных поездов, в состав которых включены багажные вагоны, с добавлением одних суток на каждую перегрузку багажа. Дата прибытия багажа

проставляется железнодорожной станцией назначения в перевозочных документах. В случае, если багаж не прибудет на железнодорожную станцию назначения по истечении 10 суток после окончания срока доставки, он считается утраченным, а на перевозчика возлагается обязанность возместить его стоимость. Однако если багаж все же будет доставлен на станцию назначения, его получатель может получить багаж, возвратив перевозчику ранее выплаченную сумму за его утрату. В случае отказа в письменной форме от получения багажа или непредставления получателем решения о судьбе багажа в течение четырех суток после уведомления получателя в письменной форме о прибытии багажа на железнодорожную станцию назначения перевозчик вправе реализовать указанный багаж в установленном порядке (ст. 91 УЖТ РФ).

Исполнение перевозчиком обязанности по выдаче багажа пассажиру или иному управомоченному лицу осуществляется в следующем порядке. Багаж выдается на железнодорожной станции назначения предъявителю багажной квитанции и проездных документов (билетов). Операции по выдаче билетов должны осуществляться в течение всего времени, когда железнодорожная станция открыта для выполнения операций по приему и выдаче багажа. На железнодорожной станции назначения прибывший багаж хранится бесплатно 24 часа без учета дня прибытия. За хранение багажа сверх установленного срока взимается плата (ст. 90 УЖТ РФ). Багаж, не востребованный в течение 30 дней со дня его прибытия, подлежит реализации перевозчиком.

Основная обязанность пассажира по договору перевозки пассажира, как это следует из общего определения этого договора (ст. 786 ГК РФ), состоит в том, что он должен уплатить перевозчику установленную плату за проезд, а при сдаче багажа — и за провоз багажа. Как правило, эту обязанность пассажир исполняет, приобретая проездной документ (билет), т.е. практически в момент заключения договора перевозки либо при сдаче багажа. Пассажир обязан оплатить багаж (в том случае, если он у него есть). При обнаружении в данном к перевозке багаже или ручной клади запрещенных предметов, с отправителя взимается штраф в размере 10-кратной стоимости платы за его перевозку, а также он может быть привлечен к административной и уголовной ответственности. Пассажир обязан соблюдать правила хранения багажа. Вес одного места ручной клади, принимаемой на хранение, не должен превышать 50 кг, и каждое место ручной клади должно иметь приспособление, позволяющее его переносить. Каждая вещь, в том числе привязанная к сдаваемой ручной клади, считается как отдельное место.

Вместе с тем, помимо указанной основной обязанности, транспортное законодательство возлагает на пассажира и ряд других обязанностей, а также предусматривает неблагоприятные для пассажира последствия их неисполнения. Пассажиры обязаны соблюдать общественный порядок, правила пользования пассажирскими вагонами, вокзальными помещениями и бережно относиться к имуществу организаций железнодорожного транспорта. Пассажир обязан соблюдать правила внутреннего распорядка. Так, на поездах дальнего и местного следования курение разрешается в установленных для этого местах. В случае нарушения порядка пассажир может быть удален из поезда без возвращения ему денег, потраченных на билет.

Вред, причиненный в результате нарушения пассажиром своих обязанностей по договору перевозки пассажира имуществу перевозчика либо жизни и здоровью, а также имуществу иных пассажиров, подлежит возмещению по правилам о деликтной ответственности.

Неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору перевозки пассажира влечет для соответствующих сторон договора, допустивших нарушение договора, применение ответственности, установленной ГК РФ (ст. 793).

Характерным признаком ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, вытекающих из договора перевозки пассажира, является ее ограниченный характер. Как известно, в соответствии со ст. 400 ГК РФ по отдельным видам обязательств и по обязательствам, связанным с определенным родом деятельности, законом может быть ограничено право на полное возмещение убытков (ограниченная ответственность). Иллюстрацией к сказанному могут служить, например, нормы об ответственности перевозчика за утрату, недостачу и повреждение багажа, максимальный размер которой ограничен стоимостью утраченного или недостающего багажа (ст. 796 ГК РФ).

Одна из основных особенностей ответственности перевозчика за неисполнение и ненадлежащее исполнение договора перевозки пассажира вытекает из особого правового статуса пассажира, в качестве которого выступает гражданин (физическое лицо). Как известно, «гражданин, имеющий намерение заказать или приобрести либо заказывающий, приобретающий или использующий товары (работы, услуги) исключительно для личных (бытовых) нужд, не связанных с извлечением прибыли», признается потребителем, а отношения, возникающие между потребителем и исполнителем, под которым понимается «организация, а также индивидуальный предприниматель, выполняющие работы или оказывающие услуги потребителям по возмездным договорам», регулируются не только ГК РФ и

транспортным законодательством, но и Законом РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей».

ГК РФ впервые установил ответственность в форме законной неустойки, которая подлежит применению к транспортным организациям перевозчиком в случае нарушения расписания движения транспортных средств, неисполнения условий договора перевозки пассажира в части времени отправления транспортного средства и его прибытия в пункт назначения.

Согласно ст. 795 ГК РФ за задержку отправления транспортного средства, перевозящего пассажира, или опоздания его прибытия в пункт назначения перевозчик уплачивает пассажиру штраф в размере, установленном соответствующим уставом или кодексом, если не докажет, что задержка или опоздание имели место вследствие непреодолимой силы, устранения неисправности транспортных средств, угрожающих жизни и здоровью пассажиров, или иных обстоятельств, не зависящих от перевозчика. В случае отказа пассажира от перевозки из-за задержки отправления транспортного средства перевозчик обязан возратить пассажиру провозную плату.

В соответствии со ст. 110 УЖТ РФ за задержку отправления поезда или за опоздание поезда на железнодорожную станцию назначения, за исключением перевозок в пригородном сообщении, перевозчик уплачивает пассажиру штраф в размере 3% стоимости проезда за каждый час задержки, но не более чем в размере стоимости проезда, если не докажет, что задержка или опоздание поезда имели место вследствие непреодолимой силы, устранения угрожающей жизни и здоровью пассажира неисправности транспортных средств или иных, не зависящих от перевозчика обстоятельств.

В ст. 113 УЖТ РФ содержится отсылочная норма, согласно которой перевозчик несет имущественную ответственность за вред, причиненный жизни и здоровью пассажира в соответствии с законодательством РФ.

В соответствии со ст. 800 ГК РФ ответственность перевозчика за вред, причиненный жизни и здоровью пассажира, определяется по правилам гл. 59 ГК РФ, если законом или договором не предусмотрена повышенная ответственность перевозчика. К отношениям, связанным с причинением вреда жизни и здоровью пассажира при его перевозке, подлежат применению прежде всего нормы об ответственности за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих (ст. 1079 ГК РФ). Юридические лица и граждане, деятельность которых связана с повышенной опасностью для окружающих (к каковой относится и использование транспортных средств), обязаны возместить вред, причиненный источником повышенной опасности, если не докажут, что вред возник

вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего. При этом обязанность возмещения вреда возлагается на тех лиц, которые владеют источником повышенной опасности на праве собственности, праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления либо на ином законном основании. Владельцы источников повышенной опасности солидарно несут ответственность за вред, причиненный в результате взаимодействия этих источников (например, при столкновении транспортных средств).

Хотя перевозчик и пассажир находятся в договорных отношениях, вред жизни или здоровью пассажира, причиненный в период перевозки, подлежит возмещению в соответствии с правилами, установленными для внедоговорного вреда. Такой вред должен быть возмещен в полном объеме (ст. 1064 ГК РФ) и независимо от вины перевозчика. Он может быть освобожден от ответственности, если докажет, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего (ст. 1079 ГК РФ). Но если возникновению или увеличению вреда содействовала грубая неосторожность самого потерпевшего, то в зависимости от степени его вины размер возмещения вреда может быть уменьшен (ст. 1083 ГК РФ). Вина потерпевшего не учитывается при возмещении дополнительных расходов (п. 1 ст. 1085 ГК РФ), при возмещении вреда в связи со смертью кормильца (ст. 1089 ГК РФ), а также при возмещении расходов на погребение.

Размер возмещения вреда, причиненного повреждением здоровья пассажира, определяется по правилам, предусмотренным ст. 1085 ГК РФ. В случае причинения гражданину увечья или при ином повреждении его здоровья возмещению подлежат утраченный потерпевшим заработок (доход), который он имел либо определенно мог иметь, а также дополнительно понесенные расходы, вызванные повреждением здоровья, в том числе расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии, если установлено, что потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода и не имеет права на их бесплатное получение. При этом пенсия по инвалидности, назначенная потерпевшему в связи с увечьем или иным повреждением здоровья, а равно другие пенсии, пособия и иные подобные выплаты, назначенные как до причинения вреда здоровью, так и после, не принимаются во внимание и не влекут уменьшения размера возмещения вреда (не засчитываются в счет возмещения вреда). В счет возмещения вреда не засчитывается также заработок (доход), получаемый потерпевшим после повреждения здоровья. Объем и размер возмещения вреда, определяемые в соот-

ветствии с правилами, указанными в ГК РФ, могут быть лишь увеличены законом или договором.

В соответствии со ст. 796 ГК РФ перевозчик несет ответственность за несохранность багажа, происшедшую после принятия его к перевозке и до выдачи лицу, уполномоченному на получение багажа, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение (порча) багажа произошли вследствие обстоятельств, которые перевозчик не мог предотвратить и устранение которых от него не зависело.

В ст. 796 ГК РФ не конкретизируются обстоятельства, которые перевозчик не мог предотвратить или наступление которых от него не зависело. Примерный перечень специфических и наиболее часто встречающихся в практике деятельности транспортных организаций обстоятельств, доказанность которых перевозчиком может свидетельствовать об отсутствии его вины в причинении ущерба отправителю или получателю груза, грузобагажа содержится в ст. 107 УЖТ РФ. Это причины, зависящие от отправителя или получателя багажа; особых естественных свойств перевозимого багажа; недостатков тары или упаковки; сдачи для перевозки багажа, влажность которого превышает установленную норму.

Как уже отмечалось, ответственность перевозчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, вытекающих из договора перевозки пассажиров, в том числе и за несохранность перевозимого багажа, носит ограниченный характер. Размер ущерба, причиненного пассажиру вследствие утраты, недостачи, повреждения (порчи) его багажа и подлежащего возмещению перевозчиком, определен ГК РФ (п. 2 ст. 796): в случае утраты или недостачи багажа ущерб должен быть возмещен перевозчиком в размере стоимости утраченного или недостающего багажа; в случае повреждения (порчи) багажа — в размере суммы, на которую понизилась его стоимость, а при невозможности восстановления поврежденного багажа — в размере его стоимости; при утрате багажа, сданного к перевозке с объявлением его ценности — в размере объявленной стоимости багажа.

Так же, как и в случае с основаниями освобождения перевозчика от ответственности за несохранность багажа, УЖТ РФ (ст. 107) содержит норму об определении размера подлежащего возмещению перевозчиком ущерба в случае несохранности багажа, полностью соответствующую тексту п. 2 ст. 796 ГК РФ.

Пунктом 4 ст. 796 ГК РФ установлено, что документы о причинах несохранности багажа (коммерческий акт, акт общей формы и т.п.), составляемые перевозчиком в одностороннем порядке, подлежат в случае спора оценке судом наряду с другими документами, удостоверяющими обстоятельства, которые могут служить основани-

ем для ответственности перевозчика, отправителя либо получателя багажа. Пассажир вправе для подтверждения обстоятельств, могущих служить основанием ответственности перевозчика, использовать не только акты, составляемые перевозчиком в одностороннем порядке, но и другие документы. Суд, решая вопрос об ответственности за несохранность багажа, обязан исследовать и оценить все представленные доказательства в совокупности, не выделяя как наиболее доказательные акты и другие документы, составляемые перевозчиком в одностороннем порядке.

Глава 4 **ОСНОВЫ УГОЛОВНОГО ПРАВА**

4.1. Понятие, предмет, методы и задачи уголовного права России



Уголовное право — это отрасль российского права, регулирующая общественные отношения, связанные с совершением преступных деяний, назначением наказания и применением иных мер уголовно-правового характера, устанавливающая основания привлечения к уголовной ответственности либо освобождения от уголовной ответственности и наказания.

Происхождение названия восходит к юридическим памятникам Древней Руси, употреблявшим такие термины, как «голова» (убитый человек), «головник» (убийца), «головщина» (убийство), «головничество» (вознаграждение родственникам убитого).

Выдающийся русский криминалист Н. С. Таганцев рассматривал уголовное право как «совокупность юридических правил, определяющих отношение, возникающее между государственной властью и теми нарушениями правового порядка, которые мы называем преступлениями»¹. А. Ф. Кистяковский писал, что термин «уголовное право» имеет двоякий смысл: «Во-первых, он означает совокупность законов, относящихся к преступлению и наказанию. Во-вторых, им именуется та наука, которая исследует и излагает понятия о преступлении и наказании»². Таким образом, основными институтами уголовного права являются преступление и наказание.

Уголовное право носит материальный характер и содержит нормы, непосредственно регулирующие общественные отношения. Оно не содержит указаний относительно порядка применения своих положений (например, порядка расследования уголовных дел и отбывания наказания). Данные общественные отношения регулируются порождаемыми уголовным правом процессуальными отраслями: уголовно-процессуальным и уголовно-исполнительным правом.

При применении норм уголовного права необходимо учитывать положения административного права, а именно КоАП РФ. Это связа-

¹ Таганцев Н. С. Курс русского уголовного права. Часть общая. Кн. 1. СПб., 1874. С. 3.

² Кистяковский А. Ф. Элементарный учебник общего уголовного права. Киев, 1882. С. 5.

но с тем, что нередко уголовное право и административное право устанавливают наказуемость деяний со схожими признаками, но отличающихся друг от друга по степени причиняемого вреда (например, уголовно-наказуемые хищения и мелкое хищение, которое является административным правонарушением). Если деяние целиком охватывается составом административного правонарушения, то уголовная ответственность за него исключается.

Предметом правового регулирования уголовного права России являются общественные отношения, возникающие между государством (в лице уполномоченных на то органов) и лицом, совершившим запрещенное законом под страхом применения уголовного наказания деяние, содержащее признаки конкретного состава преступления.

Общественные отношения, регулируемые уголовным правом, подразделяются на следующие виды.

Охранительные правоотношения возникают между государством в лице правоохранительных органов, с одной стороны, и лицом, совершившим преступное деяние, с другой стороны. Государство в данном правоотношении вправе и обязано привлечь виновного к ответственности за содеянное и назначить предусмотренное законом наказание, применить к нему иные меры уголовно-правового воздействия, либо при наличии оснований освободить от ответственности или наказания. Совершившее преступное деяние лицо обязано подвергнуться принудительному воздействию со стороны государства и имеет право на справедливую (соответствующую уголовно-правовым нормам) оценку его действий.

Регулятивные (управомочивающие) правоотношения связаны с наделением граждан правом на причинение правомерного вреда охраняемым уголовным законом общественным отношениям, благам и интересам при определенных условиях (например, при необходимой обороне, крайней необходимости, других обстоятельствах, исключающих преступность деяния).

Для уголовного права характерны особые **методы регулирования**.

Уголовно-правовое принуждение (метод уголовных репрессий) применяется к лицам, совершившим преступные деяния и выражается в ограничении их прав или ином лишении принадлежащих им благ. Применение уголовно-правового принуждения не ограничивается наказанием, принудительными могут являться и иные меры уголовно-правового характера. Этот метод характерен для охранительных правоотношений.

Уголовно-правовое поощрение (антирепрессивный метод) применяется к лицам, совершившим преступление и стремящимся иску-

пить свою вину перед обществом посредством положительного посткриминального поведения, либо к лицам, причиняющим вред при наличии обстоятельств, исключающих преступность деяния. Выражается в стимулировании лица к совершению определенных указанных в законе действий путем освобождения его от обременений, связанных с уголовно-правовым принуждением. Этот метод характерен как для охранительных (в части освобождения лица от уголовной ответственности и наказания), так и для регулятивных уголовных правоотношений.

Задачами уголовного права являются охрана прав и свобод человека и гражданина, собственности, общественного порядка и общественной безопасности, окружающей среды, конституционного строя Российской Федерации от преступных посягательств, обеспечение мира и безопасности человечества, а также предупреждение преступлений (ч. 1 ст. 2 УК РФ).

Для осуществления этих задач УК РФ устанавливает основание и принципы уголовной ответственности, определяет, какие опасные для личности, общества или государства деяния признаются преступлениями, устанавливает виды наказаний и иные меры уголовно-правового характера за совершение преступлений.

Формулировка задач уголовного законодательства определяет приоритеты уголовно-правовой охраны, выдвигая в соответствии с Конституцией и общепризнанными принципами и нормами международного права на первое место личность, ее права и свободы, все формы собственности, общественный порядок и общественную безопасность.

Уголовное право наиболее подвержено влиянию политики государства, политических партий и иных общественных объединений в области борьбы с преступностью на том или ином этапе развития общества и государства. Уголовная политика современной России направлена на всемерную гуманизацию, расширение поощрительных норм, экономию репрессии, применение наказаний, альтернативных лишению свободы, дифференциацию и индивидуализацию наказания и иных мер уголовно-правового характера в зависимости от характера и степени общественной опасности совершенных противоправных деяний и личности виновного.

В настоящее время обострилась проблема противодействия терроризму, организованной преступности, незаконному обороту наркотиков, а также коррупции должностных лиц органов государственной власти и местного самоуправления различного уровня и компетенции. Уголовное право должно содействовать усилению борьбы с этими негативными явлениями, их предупреждению. Оно является острым, действенным и необходимым средством становле-

ния и укрепления правового демократического и социального государства в России, а также обеспечения личной безопасности человека, его достоинства, собственности, других прав и свобод человека и гражданина, его законных интересов.

Для решения уголовно-правовых задач особую значимость имеет обеспечение неотвратимости привлечения к уголовной ответственности и применения справедливого наказания в каждом случае совершения лицом преступления. Императрица Екатерина II писала, что «самое надлежащее обуздание от преступлений есть не строгость наказания, но когда люди подлинно знают, что преступающий законы непременно будет наказан»¹.

Вместе с тем следует иметь в виду, что возможности уголовного права и уголовного наказания в борьбе с преступностью не являются беспредельными, они ограничены. Это объясняется тем, что ни уголовное право, ни применение уголовного наказания сами по себе не устраняют причин и условий, порождающих преступления, другие правонарушения или безнравственные поступки. Поэтому в борьбе с преступностью и иными правонарушениями особое внимание должно уделяться предупреждению правонарушений и иных антиобщественных явлений, устранению причин и условий, их порождающих, осуществлению мер и мероприятий социально-экономического, нравственно-правового и культурно-воспитательного характера.

Незнание закона не освобождает от уголовной ответственности и наказания. Поэтому следует руководствоваться призывом известного литературного персонажа Остапа Бендера «читать уголовный кодекс», который является единственным источником уголовного права.

Действующий УК РФ является единым кодифицированным актом и основывается на Конституции, а также общепризнанных принципах и нормах международного права. Новые законы, предусматривающие уголовную ответственность, подлежат включению в УК РФ.

4.2. Принципы уголовного законодательства

Задачи, стоящие перед уголовным законодательством, решаются на основе его принципов, в соответствии с которыми строится не только система, но и осуществляется реализация норм уголовного права. Принципы уголовного закона представляет собой основные,

¹ Российское законодательство X—XX веков. В 9 т. / под ред. О. И. Чистякова. Т. 5. М., 1989. С. 324.

исходные начала, идеи, обязательные для законодателя, правоприменительных органов и граждан.

В действующем УК РФ выделены пять основных принципов.

Принцип законности (ст. 3 УК РФ) выражается в том, что преступность деяния, его наказуемость и иные уголовно-правовые последствия определяются только уголовным законом. Данный принцип отражает положения ст. 54 Конституции, согласно которой «никто не может нести ответственность за деяние, которое в момент его совершения не признавалось правонарушением». Поэтому правоприменительные органы, решая вопрос о привлечении лиц к уголовной ответственности, назначении и исполнении наказания, обязаны руководствоваться только законом.

Применение уголовного закона по аналогии не допускается. Это означает, что если деяние лица хотя и повлекло за собой наступление вреда, но оно не было предусмотрено законом как преступление, то это исключает привлечение его к уголовной ответственности. Введение этого запрета преследует цель устранить произвол в противодействии преступности.

Принцип равенства граждан перед законом (ст. 4 УК РФ) означает, что лица, совершившие преступление, равны перед законом и подлежат уголовной ответственности независимо от пола, расы, национальности, имущественного и служебного положения, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Данный принцип отражает положения ст. 19 Конституции, подчеркивая тем самым его значение для решения задач по охране общественных отношений от преступных посягательств.

Данный принцип устанавливает юридическое равенство вне зависимости от равенства социального, закрепляет одинаковые основания и пределы уголовной ответственности, одинаковых условий применения наказания.

Принцип вины (ст. 5 УК РФ) предполагает, что лицо подлежит уголовной ответственности только за те действия (бездействие) и наступившие общественно опасные последствия, в отношении которых установлена его вина. Таким образом, уголовное законодательство исходит из субъективного вменения, т.е. привлечения к ответственности только за то деяние и те последствия, в отношении которых проявляется определенная воля лица, что находит свое отражение в умышленной или неосторожной вине. Невинное причинение вреда, сколь бы тяжким оно ни было, исключает уголовную ответственность.

Принцип вины в уголовном праве означает, что лицо, виновно совершившее общественно опасное деяние (действие или бездей-

ствие), отвечает лишь за то, что было совершено им лично. Никто не может нести уголовную ответственность, если не установлена его персональная вина в отношении преступного деяния и его последствий. Объективное вменение, т.е. уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, в уголовном праве не допускается (в отличие от гражданского права).

Принцип справедливости (ст. 6 УК РФ) воплощается в том, что наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, должны быть справедливыми, т.е. соответствовать характеру и степени общественной опасности преступления, обстоятельствам его совершения и личности виновного.

Определяя меры уголовно-правового воздействия следует исходить из того, что как чрезмерно суровая, так и чрезмерно мягкая мера ответственности, будет несправедливой не только по отношению к виновному, но и к обществу в целом. Принцип справедливости сочетается с понятием достаточности, когда за совершенное преступление лицо получает то наказание, которое заслуживает.

Принцип справедливости закрепляет также положение, что никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление.

Принцип гуманизма (ст. 7 УК РФ) устанавливает, что уголовное законодательство РФ обеспечивает безопасность человека. Обеспечение безопасности человека означает охрану его жизни, здоровья, достоинства, собственности от преступных посягательств путем установления уголовной ответственности и применения норм уголовного права.

Принцип гуманизма предполагает, что наказание и иные меры уголовно-правового характера, применяемые к лицу, совершившему преступление, не могут иметь своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства. Данный принцип отражает положения ст. 21 Конституции, согласно которой «никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию».

Воплощается принцип гуманизма в том, что правовое воздействие на лиц, совершивших преступление, не преследует цель возмездия. Напротив, устанавливая наказание виновному, уголовный закон требует, чтобы каждое из них преследовало цель исправления осужденного, а тем самым оказывало предупредительное воздействие на других лиц.

При этом более строгий вид наказания из числа предусмотренных за содеянное, применяется только в случае, если менее строгий

вид не может обеспечить общие цели наказания. Даже лишение или ограничение прав и свобод лица, составляющие содержание наказания, не носят характера причинения физических страданий либо унижения человеческого достоинства.

4.3. Структура Уголовного кодекса Российской Федерации

Действующий УК РФ состоит из Общей и Особенной частей, включающих 12 разделов, 34 главы и 360 статей (по нумерации, но не по количеству, поскольку кодекс был дополнен рядом статей, а несколько статей утратили силу, что не изменило общий порядок их нумерации).

Общая часть определяет задачи и принципы уголовного законодательства, основания уголовной ответственности, понятие преступления и его виды, обстоятельства, исключающие преступность деяния, понятие, цели, виды наказания, назначение наказания, освобождение от уголовной ответственности и наказания, т.е. содержит общие уголовно-правовые положения, без которых невозможно применение норм Особенной части УК РФ.

В *Особенную часть* УК РФ входят шесть разделов, включающих 19 глав. Разделы и главы сформированы на основании общности родового и видового объектов и располагаются в соответствии с общепринятой иерархией ценностей, обеспечивающей приоритет личности, поэтому Особенная часть УК начинается разделом о преступлениях против личности. Затем следуют разделы о преступлениях в сфере экономики, о преступлениях против общественной безопасности и общественного порядка, против государственной власти, против военной службы, а также против мира и безопасности человечества. Статьи Особенной части УК РФ устанавливают уголовную ответственность за конкретные виды преступлений.

Общая и Особенная части УК РФ находятся в неразрывном единстве. Так, положения Общей части подлежат применению при квалификации любого преступления и назначении наказания за него или освобождении от уголовной ответственности или наказания, а статьи Особенной части, в свою очередь, применяются в соответствии с предписаниями Общей части.

4.4. Понятие и виды преступлений



Преступлением признается *виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное УК РФ под угрозой наказания* (ст. 14 УК РФ).

Действующий уголовный закон закрепляет формально-материальное понятие преступления. С формальной стороны преступление — это деяние лица, запрещенное уголовным законом под угрозой наказания. Материальное же определение преступления характеризует такое деяние как общественно опасное, способное причинить существенный вред личности, обществу или государству. Известный криминолог Чезаре Беккариа писал, что «истинным мерилom преступлений является вред, наносимый ими обществу»¹.

Общественная опасность представляет собой качество, присущее всем преступлениям, однако они различаются между собой содержанием и уровнем причиняемого вреда. В зависимости от характера и степени общественной опасности, а также формы вины все преступные деяния подразделяются на следующие четыре категории.

Согласно ст. 15 УК РФ преступлениями **небольшой тяжести** признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное статьей Особенной части УК, не превышает трех лет лишения свободы (например, побои (ст. 116 УК РФ), оставление в опасности (ст. 125 УК РФ)).

Преступлениями **средней тяжести** признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает пяти лет лишения свободы (например, нарушение правил учета, хранения, перевозки и использования взрывчатых, легковоспламеняющихся веществ и пиротехнических изделий (ст. 218 УК РФ) и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание превышает два года лишения свободы (например, причинение смерти по неосторожности двум или более лицам (ч. 3 ст. 109 УК РФ)). Таким образом, законодатель исключил преступления, совершенные по неосторожности, из категории тяжких.

Тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает десяти лет лишения свободы (например, умышленное причинение тяж-

¹ Беккариа Ч. О преступлениях и наказаниях. М., 1939. С. 226.

кого вреда здоровью (ст. 111 УК РФ), массовые беспорядки (ст. 212 УК РФ)).

Особо тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание (например, убийство (ст. 105 УК РФ), диверсия (ст. 281 УК РФ)). Более строгим наказанием может быть пожизненное лишение свободы.

Категории преступлений влияют на различные факторы применения уголовной ответственности. Так, они имеют значение при определении вида рецидива преступления, влияют на назначение осужденным к лишению свободы вида исправительного учреждения. От категории преступления, как правило, зависит применение актов амнистии, сроки применения условно-досрочного освобождения от наказания, сроки давности, сроки погашения судимости и т.д. Таким образом, можно сделать вывод, что отнесение преступного деяния, совершенного лицом, к той или иной категории может иметь различные правовые последствия.

4.5. Состав преступления

Согласно ст. 8 УК РФ единственным основанием уголовной ответственности является совершение деяния, содержащего все *признаки состава преступления*, предусмотренного уголовным законом.

Значение состава преступления заключается в том, что он служит необходимым уголовно-правовым инструментарием для отграничения преступных деяний от не преступных, является основанием квалификации преступления и определения пределов наказания.

С составом преступления законодатель связывает весь процесс применения уголовно-правовых норм. Так, доказывание в уголовном процессе и заключается в точном установлении присутствия в деянии всех элементов состава конкретного преступления, предусмотренного Особенной частью УК РФ. Если в процессе доказывания не будет установлен хотя бы один из элементов состава, уголовное дело подлежит прекращению, а лицо освобождается от уголовной ответственности.

В отличие от общего понятия преступления, выражающего социальное явление, состав преступления является юридическим понятием, дающим возможность понять, какое конкретное преступление совершено.

Признаки состава преступления находят свое отражение и закрепление в диспозициях норм Особенной части УК РФ. Они указывают отличительные особенности каждого состава и позволяют отграничивать их друг от друга. Эти признаки принято делить на объективные и субъективные, в зависимости от того отражают ли они внешнюю или внутреннюю сторону преступления соответственно. В их число входят признаки, характеризующие объект преступления, его объективную сторону, субъективную сторону и субъект преступления. Эти четыре группы признаков и формируют состав преступления. Каждая группа признаков в теории уголовного права называется элементом состава преступления.



Таким образом, **состав преступления** — это совокупность всех элементов характеризующих конкретное деяние как преступление.

Объект преступления — это совокупность охраняемых уголовным законом общественных отношений, на которые направлено преступное посягательство, причиняющее или создающее угрозу причинения им вреда.

Объект преступления подразделяется на общий, родовой, видовой и непосредственный.

Общий объект — это совокупность всех общественных отношений, интересов и благ, охраняемых уголовным законом (ст. 2 УК РФ).

Родовой объект преступления является определяющим при построении системы Особенной части УК РФ. В настоящее время выделяют шесть родовых объектов соответственно разделам Особенной части: личность, экономика, общественная безопасность и общественный порядок, государственная власть, военная служба, мир и безопасность человечества.

Видовой объект преступления — более узкая группа сходных по объективным признакам однородных общественных отношений, которые в силу этого охраняются одним комплексом уголовно-правовых норм, помещенных законодателем в конкретных главах. В настоящее время выделяют 19 видовых объектов соответственно главам Особенной части (гл. 16—34 УК РФ). Например, внутри родового объекта «личность» (разд. VII) выделяют пять видовых объектов: жизнь и здоровье (гл. 16), свобода, честь и достоинство личности (гл. 17), половая неприкосновенность и половая свобода личности (гл. 18), конституционные права и свободы человека и гражданина (гл. 19), семья и несовершеннолетние (гл. 20).

Непосредственный объект — это конкретное общественное отношение, тот или иной интерес или благо, охраняемое уголовным законом, на которое непосредственно совершается преступное посягательство, в результате чего ему причиняется вред либо создается возможность причинения такого вреда. По непосредственному объекту Особенная часть делится на статьи. Например, если при убийстве родовым объектом будет личность потерпевшего, то непосредственным объектом является жизнь конкретного человека.

Предметом преступления выступают материальные предметы внешнего мира, на которые непосредственно воздействует преступник и в связи с которыми или по поводу которых совершается преступление. Воздействуя на предмет преступления, виновный в целом нарушает общественные отношения, посягает на конкретное благо. В качестве предмета преступления могут выступать деньги и иные ценности, товары, вещи и т.п. Являясь необходимым элементом общественного отношения, предмет не всегда представляет собой обязательный признак состава преступления, а относится к числу факультативных признаков.

Объективную сторону преступления составляет совокупность взаимосвязанных *обязательных* элементов, к которым относятся: деяние, наступившие общественно опасные последствия и причинная связь между ними. УК РФ устанавливает исчерпывающий перечень общественно опасных деяний, признаваемых преступлениями.

Общественно опасное деяние может выступать либо в виде действия, которое предусматривает активное поведение лица, либо в виде бездействия, которое заключается в пассивном поведении субъекта. Уголовная ответственность за бездействие возможна только при условии, что лицо было обязано действовать должным образом, но не делало этого, и в результате наступили общественно опасные последствия.

Общественно опасные последствия могут быть материальными (имущественный или физический вред) и нематериальными (моральный вред).

Если в диспозициях статей Особенной части УК РФ предусмотрено обязательное наступление определенных последствий, то такие составы преступления принято считать материальными (например, кража, убийство и т.п.)

Если же сам факт совершения действий или бездействия признается преступлением независимо от того, наступили или не наступили общественно опасные последствия, то такой состав преступления принято считать формальным (например, незаконное хранение

огнестрельного оружия, наркотических средств, оставление в опасности и т.д.).

Под *причинной связью* в уголовном праве понимается такая объективная связь между преступным деянием и наступившими общественно опасными последствиями, при которой деяние предшествует указанному последствию, выступает в качестве неперменного и закономерного условия наступления этого последствия.

Любое преступление совершается в определенном месте, в конкретной обстановке и в определенное время. Кроме этого при совершении преступления виновный зачастую использует определенные средства для реализации своих целей и при этом совершает его определенным способом. Поэтому наряду с обязательными признаками объективная сторона преступления включает в себя и так называемые *факультативные*, т.е. дополнительные признаки, в число которых входят: место, время, способ, орудия, средства, обстановка совершения преступления.

Способ и средства совершения преступления неразрывно связаны с самым деянием, а место, время и обстоятельства совершения преступления являются общими условиями, при которых совершается любое преступление.

Субъективная сторона преступления представляет собой внутреннее отношение лица к содеянному, выраженное в понимании своих действий и их оценке, а также в желании наступления определенных последствий или в отсутствии такого желания. Субъективная сторона выражается в вине, а также, дополнительно характеризуется целью и мотивом. Вина является одним из основных признаков преступления (ст. 14 УК РФ). Без вины никто не может быть привлечен к уголовной ответственности.

Вина — это предусмотренное уголовным законом психическое отношение лица в форме умысла или неосторожности к совершаемым им действиям (бездействию) и их общественно опасным последствиям, выражающее отрицательное отношение к интересам личности и общества.

Вина проявляется в форме *умысла* или *неосторожности*. В соответствии с принципом вины объективное вменение, т.е. уголовная ответственность за невиновное причинение вреда, не допускается.

Умышленная форма вины в свою очередь делится на два вида: прямой и косвенный умысел (ст. 25 УК РФ).

Видами неосторожности в соответствии со ст. 26 УК РФ являются легкомыслие и небрежность.

В Особой части УК РФ встречаются такие составы преступлений, в которых одновременно присутствуют обе формы вины, одна из которых характеризует психическое отношение лица к своему

общественно опасному деянию, а вторая к наступившему в результате этого деяния общественно опасному последствию. Такие составы относятся к преступлениям, совершенным с двумя формами вины. В целом такое преступление признается совершенным умышленно (например, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшего (ч. 4 ст. 111 УК РФ).

Факультативным (дополнительным) признакам субъективной стороны преступления являются мотив и цель.

Мотив представляет собой побуждения, которыми руководствовалось лицо, совершая преступление. Мотив преступления помогает уяснить причину неправомерных действий лица и дополнительно характеризует его личность. Мотив совершения преступления может носить самый разнообразный характер и быть как социально отрицательным (низменные, корыстные, хулиганские побуждения и т.п.), так и социально положительные (сострадания).

Цель — это желаемый результат преступной деятельности, к достижению которого лицо стремилось, совершая общественно опасное деяние. Между целью и мотивом всегда существует внутренняя связь. Значение цели определяется тем, что она характеризует волю виновного, определяя его поведение при совершении преступления. При этом цель дает дополнительную возможность понять истинную причину совершенного общественно опасного деяния.

Одним из основных элементов состава преступления в уголовном праве признается **субъект преступления**, под которым в соответствии со ст. 19 УК РФ понимается вменяемое физическое лицо, достигшее возраста, установленного уголовным законом, с которого наступает уголовная ответственность.

В настоящее время в России уголовной ответственности подвергаются только физические лица, т.е. люди. Юридические лица¹, а также животные субъектом преступления быть не могут. Если животные причиняют вред здоровью человека, они могут выступать только в качестве орудия преступления, и уголовной ответственности за это подлежат хозяин животного или иное лицо, непосредственно отвечающее за поведение этого животного.

Вменяемость является необходимым признаком, который определенным образом характеризует субъекта преступления, определяя его способность осознавать в момент совершения деяния его общественно опасный характер, отдавать отчет своим действиям либо бездействию и возможность руководить ими.

¹ Следственным комитетом РФ разработан законопроект об уголовной ответственности юридических лиц // www.sledcom.ru.

Необходимость установления возраста уголовной ответственности связана со способностью лица понимать характер и социальную значимость своих действий, соотносить свои желания и побуждения с требованиями общественного запрета, с нормами поведения, установленными в обществе, и со способностью правильно воспринимать уголовное наказание.

В соответствии с ч. 1 ст. 20 УК РФ ответственности подлежат лица, которым ко времени совершения преступления исполнилось 16 лет. Вместе с тем ч. 2 данной статьи устанавливает исчерпывающий перечень из 20 составов преступлений, ответственность за которые наступает с 14 лет.

В некоторых случаях для наступления уголовной ответственности требуется, чтобы лицо достигло более высокого возраста. Так, например, за вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления (ст. 150 УК РФ), уклонение от прохождения военной или альтернативной службы (ст. 328 УК РФ) она наступает с 18 лет.

По некоторым преступлениям, исходя из их диспозиции, уголовная ответственность может наступать и при достижении более повышенного возраста, например, в случаях вынесения судьями неправосудных приговоров и решений (ст. 305 УК РФ) необходимо достижение виновным 25 лет.

Вместе с тем, если несовершеннолетний, хотя и достиг возраста уголовной ответственности, но вследствие отставания в психическом развитии, не связанном с психическим расстройством, во время совершения общественно опасного деяния не мог в полной мере осознавать фактический характер и общественную опасность своих действий (бездействия) либо руководить ими, он не подлежит уголовной ответственности (ч. 3 ст. 20 УК РФ).

Специальным субъектом преступления признается лицо, которое, кроме обязательных признаков субъекта преступления (вменяемости и возраста), характеризуется дополнительными (специальными) признаками, необходимыми для образования состава преступления определенного вида.

Признаки, характеризующие специального субъекта, могут относиться к служебному положению лица (ст. 285—293 УК РФ). Другие признаки специального субъекта характеризуют возраст (ст. 151 УК РФ), профессию (ст. 142 УК РФ), пол (ст. 131 УК РФ), гражданство (ст. 275 УК РФ), особые отношения между потерпевшими и виновными (ст. 106, 157 УК РФ), правовое положение лица (ст. 314 УК РФ), роль в преступной деятельности (ст. 210 УК РФ).

Установление признаков специального субъекта очень важно по тем составам преступлений, в которых они введены в качестве квалифицирующих признаков. Это определяется тем, что обще-

ственно опасное деяние будет признано преступлением, только тогда, когда в нем будут установлены все признаки состава преступления и, следовательно, установление признаков специального субъекта столь же необходимо, как и определение признаков общего субъекта. Отсутствие рассматриваемых признаков у лица, совершившего деяние, предусматривающее наличие специального субъекта, исключает его уголовную ответственность.

4.6. Понятие и виды наказаний



Уголовное наказание — это особая мера государственного принуждения, назначаемая только по приговору суда к лицам, виновным в совершении преступления, и заключается в предусмотренных уголовным законодательством лишении или ограничении прав и свобод осужденных.

Применение уголовного наказания влечет за собой определенные правовые последствия — судимость, которая сама по себе создает определенные ограничения для виновного лица.

В соответствии с ч. 2 ст. 43 УК РФ наказание применяется в целях восстановления социальной справедливости, а также исправления осужденного и предупреждения совершения новых преступлений. Уголовный закон определяет цели применения наказания, но не гарантирует их безусловное достижение.

Всем известно, что наказание является средством борьбы с преступностью, но это не главное средство. Наказание вторично по отношению к преступлению, преступности и их причинам. В борьбе с преступностью основное значение приобретают экономические, политические меры, осуществляемые государством. И, тем не менее, наказание является не только важным, но и необходимым средством борьбы с преступностью, а из уголовно-правовых средств — наиболее важным. Именно наказание прерывает преступную деятельность лиц, совершивших преступление.

Цели наказания могут быть достигнуты в органическом единстве его назначения и исполнения. Наказание должно быть справедливым, соразмерным тяжести содеянного и общественной опасности виновного. Только в этом случае появляется возможность достижения поставленных при назначении уголовного наказания целей.

Разнообразие видов наказаний в уголовном законодательстве позволяет суду учесть тяжесть совершенного преступления, опасность лица, его совершившего, и назначить осужденному справедли-

вое наказание. Виды наказаний в уголовном законе строго определены и изложены в определенной последовательности. В основу действующей системы наказаний положен критерий их сравнительной тяжести.

Статья 44 УК РФ предусматривает следующие 13 видов наказания:

- штраф;
- лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина или государственных наград;
- обязательные работы;
- исправительные работы;
- ограничение по военной службе;
- ограничение свободы;
- принудительные работы (применяются с 2013 г.);
- арест (до настоящего времени не применяется);
- содержание в дисциплинарной воинской части;
- лишение свободы на определенный срок;
- пожизненное лишение свободы;
- смертная казнь (с 1997 г. не исполняется и не назначается, действует комплексный мораторий¹, хотя сохраняется в ст. 20 Конституции).

Статья 88 УК устанавливает виды наказаний, назначаемых несовершеннолетним:

- штраф;
- лишение права заниматься определенной деятельностью;
- обязательные работы;
- исправительные работы;
- арест;
- лишение свободы на определенный срок.

По сравнению с прежним уголовным законодательством в системе наказаний можно отметить следующие изменения:

- появились новые виды наказаний: обязательные работы, ограничение по военной службе, ограничение свободы, арест;
- исключены такие наказания, как общественное порицание, возложение обязанности загладить причиненный вред, увольнение от должности;
- некоторые виды наказаний изменили свое название: исправительные работы без лишения свободы — на исправительные работы; лишение воинского или специального звания — на лишение спе-

¹ См.: Постановление Конституционного Суда РФ от 2 февраля 1999 г. № 3-П.

циального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград; лишение свободы — на лишение свободы на определенный срок, направление в дисциплинарный батальон — на содержание в дисциплинарной воинской части.

Все виды наказаний, входящие в систему, классифицируются на основные, дополнительные, а также наказания, которые могут назначаться в качестве основных и дополнительных.

Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина или государственных наград применяется только в качестве дополнительного наказания, присоединяемого к основному.

Штраф, лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью и ограничение свободы применяются в качестве как основных, так и дополнительных видов наказаний.

Остальные виды наказаний применяются только в качестве основных.

По характеру карательных элементов наказания могут дополнительно подразделяться на: 1) наказания, не связанные с ограничением или лишением свободы; 2) наказания, состоящие в ограничении или лишении свободы; 3) смертная казнь.

Наказание в виде лишения свободы отбывается в следующих исправительных учреждениях:

- колонии-поселения;
- исправительные колонии общего режима;
- исправительные колонии строгого режима;
- исправительные колонии особого режима;
- воспитательные колонии (для несовершеннолетних);
- тюрьмы.

Выбор исправительного учреждения для отбытия наказания в виде лишения свободы зависит от различных факторов, к которым можно отнести: возраст осужденного, форму вины, пол, категорию тяжести содеянного, множественность преступлений (совокупность, рецидив), размер наказания.

Рассмотрим указанные в УК наказания более подробно.

Согласно ч. 1 ст. 46 УК **штраф** есть денежное взыскание, назначаемое в пределах, предусмотренных УК РФ.

Штраф устанавливается в размере от 5 тыс. до 5 млн. руб. или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от двух недель до пяти лет либо исчисляется в величине, кратной стоимости предмета или сумме коммерческого подкупа или взятки.

Размер штрафа определяется судом с учетом тяжести совершенного преступления и имущественного положения осужденного и его семьи, а также с учетом возможности получения осужденным за-

рабочей платы или иного дохода. С учетом тех же обстоятельств суд может назначить штраф с рассрочкой выплаты определенными частями на срок до пяти лет.

Статья 31 УИК РФ устанавливает, что осужденный к штрафу обязан уплатить его в течение 30 дней со дня вступления приговора в законную силу. В случае, если осужденный не имеет возможности одновременно уплатить штраф, суд по его ходатайству может рассрочить уплату штрафа на срок до трех лет.

В случае неуплаты осужденным штрафа взыскание производится судебным приставом в принудительном порядке, в том числе путем обращения взыскания на имущество осужденного, подлежащее конфискации.

Взыскание штрафа не может быть обращено на имущество, указанное в перечне имущества, не подлежащего конфискации по приговору суда.

В случае злостного уклонения от уплаты штрафа суд по представлению судебного пристава заменяет штраф обязательными работами, исправительными работами или арестом в пределах, предусмотренных УК РФ для этих видов наказания. Сроки должны соответствовать размеру назначенного штрафа.

Злостно уклоняющимся от уплаты штрафа признается осужденный, не уплативший штраф в срок и скрывающий свои доходы и имущество от принудительного взыскания.

В соответствии с ч. 1 ст. 47 УК РФ **лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью** состоит в запрещении занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления, либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью. Это наказание устанавливается на срок от 1 года до 5 лет в качестве основного вида наказания и на срок от 6 месяцев до 3 лет в качестве дополнительного вида наказания. Указанное наказание исполняют учреждения и органы, исполняющие основные виды наказаний, а после отбытия наказания (основного) — инспекции по месту жительства осужденного.

В соответствии со ст. 48 УК РФ при осуждении за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления с учетом личности виновного суд может **лишить его специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград**.

Суд при вынесении приговора после вступления его в законную силу направляет копию приговора должностному лицу, присвоившему осужденному звание, классный чин или наградившему его государственной наградой. Должностное лицо в установленном порядке вносит в соответствующие документы запись о лишении осуж-

денного специального, воинского или почетного звания, классного чина или государственных наград, а также принимает меры к лишению его прав и льгот, предусмотренных для лиц, имеющих соответствующие звания, чин или награды (ст. 61 УИК РФ).

В соответствии с ч. 1 ст. 49 УК **обязательные работы** заключаются в выполнении осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно полезных работ, вид которых определяется органами местного самоуправления.

Данный вид наказания не назначается:

- инвалидам первой группы;
- беременным женщинам;
- женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет;
- женщинам и мужчинам, достигшим пенсионного возраста (55 и 60);
- женщинам с детьми до 8 лет;
- военнослужащим, проходящим военную службу по призыву.

Обязательные работы устанавливаются на срок от 60 до 480 часов и отбываются не свыше 4 часов в день, когда осужденный не занят на работе или учебе и в рабочие дни — 2 часа после окончания работы, службы или учебы. С согласия осужденного — 4 часа.

Время обязательных работ в течение недели не должно быть менее 12 часов. Меньшее количество часов осужденный отбывает с разрешения уголовно-исполнительной инспекции при наличии уважительных причин. Обязательная работа не оплачивается. Злостно уклоняющемуся от исполнения обязательных работ возможна замена на более строгое наказание. Зачет обязательных работ производится из расчета 1 день ограничения свободы или арест за 8 часов обязательных работ.

Злостно уклоняющимся от отбывания обязательных работ считаются осужденные:

- более двух раз в течение месяцев не вышедшие на обязательные работы без уважительных причин;
- более двух раз в течение месяца нарушившие трудовую дисциплину
- скрывшиеся в целях уклонения от отбывания наказания.

Исправительные работы назначаются осужденному, имеющему основное место работы, а равно не имеющему его. Осужденный, имеющий основное место работы, отбывает исправительные работы по основному месту работы. Осужденный, не имеющий основного места работы, отбывает исправительные работы в местах, определяемых органами местного самоуправления по согласованию с уголовно-исполнительными инспекциями, но в районе места жительства осужденного.

Срок исправительных работ исчисляется в месяцах и годах, в течение которых осужденный работал и из его заработной платы производились удержания. В срок отбывания наказания засчитывается время, в течение которого осужденный не работал по уважительным причинам и за ним в соответствии с законом сохранялась заработная плата (военные сборы и др.). В этот срок засчитывается также время, в течение которого осужденный был безработным. В срок наказания не засчитывается время, в течение которого осужденный не работал — болезнь, связанная с опьянением, административный арест и другие неуважительные причины.

Из заработка осужденного к данному наказанию производятся удержания в доход государства в размере от 5 до 25%. В период отбывания наказания осужденным запрещается увольнение с работы по ст. 80 ТК РФ без письменного разрешения уголовно-исполнительной инспекции. В случае злостного уклонения от отбывания наказания осужденного к исправительным работам суд вправе заменить неотбытое наказание ограничения свободы на три дня исправительных работ.

Ограничение по военной службе — основной вид наказания, назначаемое по ст. 51 УК РФ:

— осужденным военнотружущим, проходящим военную службу по контракту, на срок от 3 месяцев до 2 лет за совершение преступлений против военной службы,

— осужденным военнотружущим, проходящим воинскую службу по контракту, вместо исправительных работ.

Во время отбывания данного наказания осужденный не может быть повышен в должности, в воинском звании. Кроме того, срок наказания не засчитывается в срок выслуги лет для присвоения очередного воинского звания. Из денежного содержания военнотружущих производится удержание в доход государства не выше 20%.

Ограничение свободы относится к основным видам наказания. В соответствии с ч. 1 ст. 53 УК ограничение свободы заключается в установлении судом осужденному следующих ограничений: не уходить из места постоянного проживания (пребывания) в определенное время суток, не посещать определенные места, расположенные в пределах территории соответствующего муниципального образования, не выезжать за пределы территории соответствующего муниципального образования, не посещать места проведения массовых и иных мероприятий и не участвовать в указанных мероприятиях, не изменять место жительства или пребывания, место работы и (или) учебы без согласия специализированного государственного органа, осуществляющего надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы, в случаях, предусмотренных законода-

тельством РФ. При этом суд возлагает на осужденного обязанность являться в специализированный государственный орган, осуществляющий надзор за отбыванием осужденными наказания в виде ограничения свободы, от одного до четырех раз в месяц для регистрации. Установление судом осужденному ограничений на изменение места жительства или пребывания без согласия указанного специализированного государственного органа, а также на выезд за пределы территории соответствующего муниципального образования является обязательным.

Ограничение свободы назначается на срок от двух месяцев до четырех лет в качестве основного вида наказания за преступления небольшой тяжести и преступления средней тяжести, а также на срок от шести месяцев до двух лет в качестве дополнительного вида наказания к принудительным работам или лишению свободы в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК.

Ограничение свободы не назначается военнослужащим, иностранным гражданам, лицам без гражданства, а также лицам, не имеющим места постоянного проживания на территории РФ.

Арест — основной вид наказания — заключается в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества (ст. 54 УК РФ).

Арест не назначается лицам до 16 лет, беременным женщинам и женщинам с детьми до 14 лет. Военнослужащие отбывают арест на гауптвахте. Срок ареста — от 1 до 6 месяцев. Осужденные отбывают наказание в арестных домах, с учетом правил ст. 69 УИК РФ.

В соответствии со ст. 55 УК **содержание в дисциплинарной воинской части** назначается военнослужащим, проходящим военную службу по призыву, по контракту на должностях рядового и сержантского состава, если они не отслужили своего срока по призыву. Срок наказания — от 3 месяцев до 2 лет. Срок содержания определяется из расчета 1 день лишения свободы за 1 день содержания в дисциплинарной воинской части.

В соответствии со ч. 1 ст. 56 УК РФ **лишение свободы на определенный срок** заключается в изоляции осужденного от общества путем направления его в колонию-поселение, помещение в воспитательную колонию, лечебно-исправительное учреждение или помещение в исправительную колонию общего, строгого или особого режима либо в тюрьму. Лица, осужденные к лишению свободы, не достигшие к моменту вынесения судом приговора 18-летнего возраста, помещаются в воспитательные колонии общего или усиленного режима.

Лишение свободы на определенный срок относится к основным видам наказаний. Оно назначается в случае, если это предусмотрено санкцией соответствующей статьи УК РФ. Лишение свободы устанавливается на срок от 6 2 месяцев до 20 лет. В случае назначения наказаний по совокупности преступлений максимальный срок лишения свободы не может быть более 30 лет.

Отбывание лишения свободы назначается:

— лицам, осужденным за преступления, совершенные по неосторожности, а также лицам, осужденным к лишению свободы за совершение умышленных преступлений небольшой и средней тяжести, ранее не отбывавшим лишение свободы — в колониях-поселениях.

— мужчинам, осужденным к лишению свободы за совершение тяжких преступлений, ранее не отбывавшим лишение свободы, а также осужденным женщинам — в исправительных колониях общего режима;

— мужчинам, осужденным к лишению свободы за совершение особо тяжких преступлений, ранее не отбывавшим лишение свободы, а также при рецидиве преступлений, если осужденный ранее отбывал лишение свободы, и женщинам при особо опасном рецидиве — в исправительных колониях строгого режима;

— мужчинам, осужденным к пожизненному лишению свободы, а также при особо опасном рецидиве преступлений — в исправительных колониях особого режима.

Мужчинам, осужденным к лишению свободы на срок свыше 5 лет за совершение особо тяжких преступлений может быть назначено отбывание части срока наказания в тюрьме.

В соответствии со ст. 57 УК РФ **пожизненное лишение свободы** устанавливается за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь, а также за совершение особо тяжких преступлений против здоровья населения и общественной нравственности, общественной безопасности, половой неприкосновенности несовершеннолетних, не достигших четырнадцатилетнего возраста.

Пожизненное лишение свободы не назначается женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до 18 лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения приговора 65 лет.

Осужденные к пожизненному наказанию могут быть освобождены условно-досрочно, если они фактически отбыли не менее 25 лет лишения свободы. Решение об этом принимает суд.

Согласно ч. 2 ст. 20 Конституции «**смертная казнь** впредь до ее отмены может устанавливаться федеральным законом в качестве исключительной меры наказания за особо тяжкие преступления про-

тив жизни при предоставлении обвиняемому права на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей».

Смертная казнь не назначается женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до 18 лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора 65 лет. Смертная казнь в порядке помилования может быть заменена пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок 25 лет.

Смертная казнь не назначается лицу, выданному Российской Федерации иностранным государством для уголовного преследования в соответствии с международным договором Российской Федерации или на основе принципа взаимности, если в соответствии с законодательством иностранного государства, выдавшего лицо, смертная казнь за совершенное этим лицом преступление не предусмотрена или неприменение смертной казни является условием выдачи либо смертная казнь не может быть ему назначена по иным основаниям.

Осужденный к смертной казни должен содержаться в одиночной камере в условиях, обеспечивающих его усиленную охрану и изоляцию (ст. 184 УИК РФ). Смертная казнь исполняется непублично путем расстрела, при этом присутствует прокурор, представитель уголовно-исполнительного учреждения и врач, который констатирует наступление смерти. Об исполнении приговора суд составляет протокол.

Помимо наказания, разд. VI УК РФ закрепляет возможность применения иных мер уголовно-правового характера в виде принудительных мер медицинского характера (гл. 15 УК РФ) и конфискации имущества (гл. 15.1 УК РФ).

Принудительные меры медицинского характера могут выражаться в виде амбулаторного принудительного наблюдения и лечения у психиатра либо в принудительном лечении в психиатрическом стационаре общего или специализированного типа, а также специализированного типа с интенсивным наблюдением.

4.7. Преступления против безопасности движения и эксплуатации транспорта

Уголовная ответственность за преступление на транспорте установлена в гл. 27 УК РФ. При этом на транспорте может быть совершено любое преступление, предусмотренное УК РФ (хулиганство, кража, мошенничество и др.). Учитывая ограниченные рамки данного издания, невозможно описать все преступления, совершаемые на

железнодорожном транспорте. Ограничимся лишь рассмотрением наиболее значимых преступлений.

Глава 27 УК РФ состоит из 8 статей (263—271), предусматривающих ответственность за преступления на транспорте, из них лишь ст. 263, 266 и 267 имеют прямое отношение к железнодорожному транспорту. Проанализируем их.

Статья 263 «Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного, воздушного или водного транспорта». Железнодорожный транспорт представляет собой производственный технологический комплекс, включающий инфраструктуру железнодорожного транспорта, железнодорожный подвижной состав.

Инфраструктура железнодорожного транспорта включает железнодорожные пути, железнодорожные станции, устройства энергоснабжения, сети связи, системы сигнализации, централизации и блокировки, информационные комплексы и т.д. К железнодорожному подвижному составу относятся все виды подвижного состава, используемые на железнодорожных путях общего пользования, подъездных путях предприятий и метрополитена. Подъездные пути, предназначенные для обслуживания предприятий и не связанные с общей сетью железных дорог непрерывной сетью железных дорог непрерывной рельсовой колеей, не относятся к железнодорожному транспорту по ст. 263 УК. Нарушение правил безопасности движения и эксплуатации технологического железнодорожного транспорта организаций не образует состав настоящего преступления.

Безопасность движения и эксплуатации транспорта — состояние защищенности процесса указанных в ст. 263 УК видов транспорта, при котором отсутствует недопустимый риск возникновения транспортных происшествий и их последствий. Понятие *эксплуатации транспорта* означает использование транспорта по прямому назначению.

Следует учитывать, что эксплуатация транспорта может происходить как в процессе движения, так и вне его. Однако она должна обеспечивать безаварийную работу транспорта. Если же происходит нарушение эксплуатации транспорта, не связанное с его движением, то такое нарушение не образует состава настоящего преступления, поскольку посягает на иной объект уголовно-правовой охраны.

От нарушений правил эксплуатации, как признака данного преступления, следует отличать сходные деяния, образующие иные составы преступлений. В частности, возможны нарушения общих правил техники безопасности, способные вывести из строя транспортное средство, его отдельные узлы и агрегаты, повлечь человеческие жертвы. Например, нарушение правил эксплуатации подъем-

ных механизмов, электрических устройств и т.д. Такие нарушения могут квалифицироваться по иным статьям УК РФ, например ст. 143. Сходными с рассматриваемым составом являются должностные преступления (халатность — ст. 293 УК РФ), когда должностное лицо допускает нарушение в сфере организационно-распорядительной деятельности.

Непосредственным объектом рассматриваемого состава преступления являются общественные отношения, обеспечивающие безопасность движения и эксплуатации транспорта.

Дополнительным объектом преступления выступает здоровье и жизнь человека.

Объективная сторона характеризуется наличием трех признаков: общественно-опасного деяния, общественно-опасного последствия и причинной связи между совершенным деянием и наступившим последствием.

Общественно-опасное деяние выражено в нарушении правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного транспорта. Чтобы разобраться, какие правила нарушены, надо определить специальный закон, например, Федеральный закон от 10 января 2003 г. № 17 «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации».

Нарушение правил может быть допущено как действием, так и бездействием. Нарушение правил безопасности движения означает различного рода отступления от установленного порядка управления транспортом — проезд на запрещающий сигнал и т.д. Нарушение правил эксплуатации включает несоблюдение установленных требований, обеспечивающих безопасное использование железнодорожного транспорта: допуск к управлению транспортным средством посторонних лиц и т.д.

Преступление считается оконченным с момента наступления общественно-опасного последствия в виде причинения тяжкого вреда здоровью.

Субъективная сторона характеризуется неосторожностью в виде легкомыслия или небрежности. Виновный предвидит возможность наступления общественно-опасных последствий нарушения правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного транспорта, по самонадеянию рассчитывает, что последствия в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека не наступят, либо не предвидит возможности наступления общественно-опасных последствий нарушения правил безопасности движения и эксплуатации железнодорожного транспорта, хотя должен и мог это предвидеть.

Неправильные действия по вождению и эксплуатации, совершенные с умыслом, образуют составы иных преступлений, например,

преступления против собственности, общественной безопасности государства (ст. 167 УК РФ — умышленное уничтожение или повреждение имущества; ст. 205 УК РФ — терроризм; ст. 281 УК РФ — диверсия).

Если нарушения правил безопасности движения и эксплуатации транспортного средства осуществляются умышленно в целях причинения тяжкого вреда здоровью человека, содеянное должно квалифицироваться, как преступление против здоровья человека (ст. 111 УК РФ).

Субъектом преступления является специальное лицо, непосредственно управляющее железнодорожным транспортом, а также лицо, которое в силу занимаемой должности или выполняемой работы обязано соблюдать правила безопасности движения или эксплуатации транспорта (механик, диспетчер и др.).

В ч. 2 ст. 263 УК РФ установлена ответственность за то же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека.

В ч. 3 ст. 263 УК РФ особо квалифицирующим признаком выступает общественно-опасное последствие в виде смерти двух и более лиц.

Статья 266 «Недоброкачественный ремонт транспортных средств и выпуск их в эксплуатацию с техническими неисправностями». Непосредственным объектом рассматриваемого состава преступления выступают общественные отношения, обеспечивающие качественный ремонт транспортных средств и эксплуатацию транспортных средств, участвующих в движении.

Дополнительным объектом выступают по ч. 1 — здоровье, по ч. 2, 3 — жизнь. Предметом признаются транспортные средства, пути сообщения, средства сигнализации или связи либо иное транспортное оборудование.

Пути сообщения включают в себя железнодорожное полотно с рельсами, шпалами и насыпью. Их неотъемлемыми элементами также являются: дистанции пути, диспетчерские службы, линии электропередач и др.

Под средствами сигнализации понимаются: процесс передачи сигналов, включающий средства для подачи условной информации: команд, донесений, оповещения, опознания, управления, оповещения о бедствии, согласований и т.д.

Сигнал может быть звуковой (звонок, сирена), световой (зрительный — мигание лампочки, светофор, семафор, маяки и т.д.), радио.

Средствами связи признаются технические устройства, предназначенные для приема и передачи текстовой информации. Связь может быть телефонной, телеграфной, телекодовой, факсимильной,

телевизионной, видеотелефонной, сигнальной и т.д. По средствам и среде распространения сигналов связь делится на проводную, радиосвязь, радиорелейную, космическую, оптическую, сотовую, лазерную и др. Возможна связь с подвижными средствами. По дальности действия связь может быть дальней и ближней.

Иное транспортное оборудование — это совокупность механизмов, технических устройств и приборов, обеспечивающих безопасность функционирования транспорта (эстакады, радиолокаторы и т.д.).

Объективная сторона выражается:

а) в недоброкачественном ремонте транспортных средств, путей сообщения, средств сигнализации или связи либо иного транспортного оборудования;

б) выпуске в эксплуатацию технически неисправных транспортных средств.

Недоброкачественный ремонт — это такой ремонт указанных предметов, который не соответствует необходимым техническим требованиям, обеспечивающим безопасность функционирования транспортных средств, а также элементов технической системы их эксплуатации. Например, недобросовестный ремонт может заключаться в устранении не всех неисправностей подвижного состава или в установке деталей, срок эксплуатации которых уже истек. При недобросовестной работе ремонтируемое транспортное оборудование не соответствует необходимым техническим требованиям, обеспечивающим безопасность функционирования железнодорожного транспорта.

Выпуск в эксплуатацию технически неисправных транспортных средств означает разрешение использовать транспортное средство, имеющее какие-либо технические неисправности, способные создать при движении аварийную ситуацию и в результате привести к опасным последствиям.

Разрешение может иметь как устную, так и письменную форму (выдача путевого листа и др.).

Рассматриваемое преступление может совершаться в форме действия (например, техническая ошибка в ремонте средств сигнализации и связи, выдача разрешения на выпуск в эксплуатацию подвижного состава с неисправным тормозом и др.) или бездействия (например, непринятие мер к замене тормозных колодок, сокращению рельсовых зазоров, укреплению межрельсовых накладок и др.) Оно считается оконченным с момента наступления последствия в виде причинения тяжкого вреда здоровью человека или смерти.

Обязательным признаком объективной стороны анализируемого состава является причиненная связь между недоброкачественным

ремонт транспортных средств и наступившими общественно-опасными последствиями.

При отсутствии последствий, указанных в ст. 266 УК, недоброкачественный ремонт транспортных средств и выпуск их в эксплуатацию с техническими неисправностями могут влечь лишь административную, дисциплинарную или материальную ответственность.

Субъективная сторона характеризуется неосторожной виной в виде легкомыслия и небрежности.

Субъект — физическое, вменяемое лицо, достигшее 16 лет и обладающее следующими признаками:

а) лицо, служебная деятельность которого непосредственно связано с ремонтом транспорта;

б) лицо, ответственное за техническое состояние транспортного средства и имеющее полномочия по выпуску их в эксплуатацию.

Статья 267 «Приведение в негодность транспортного средства или путей сообщения». Непосредственным объектом данного преступления выступает общественное отношение, охраняющее состояние транспортных средств, путей сообщения, средств сигнализации и связи либо другого транспортного оборудования, а также транспортной коммуникации.

Дополнительным объектом по ч. 1 выступают интересы здоровья и собственности, по ч. 2 и 3 — жизнь. К предмету данного преступления относятся транспортные средства, в том числе подвижной состав, пути сообщения, средства сигнализации или связи и иное транспортное оборудование, а равно транспортные коммуникации, под которыми понимаются постоянные маршруты транспортных средств, а также сооружения, специально оборудованные в целях обеспечения безопасности движения транспорта.

С объективной стороны рассматриваемое деяние заключается в разрушении, повреждении, приведении иным способом в негодное состояние для эксплуатации перечисленных выше объектов, а также блокирование транспортных коммуникаций.

Под разрушением понимается приведение в полную негодность транспортного средства или транспортного оборудования, полный разлад системы, в силу которого она теряет способность функционировать и не подлежит восстановлению либо из-за технической возможности, либо из-за экономической нецелесообразности.

Повреждение — это частичное изменение в структуре и форме технической системы, в силу которого она полностью или частично теряет свои функциональные способности, но может быть восстановлена. Способы разрушения и повреждения могут быть самыми разнообразными, например, разбор шпал, отвинчивание гаек, снятие проводов и др. Приведение иным способом в негодное для эксплуа-

тации состояние может заключаться в любых действиях, в результате чего подвижной состав или технические системы не могут быть использованы по назначению, например, вложение в механизмы посторонних предметов и т.д. Блокирование транспортных коммуникаций заключается в создании препятствий для свободного передвижения транспорта — например, преграждение рельсов посторонними предметами и др.

Последствиями настоящего преступления являются причинение тяжкого вреда здоровью человека, либо причинение крупного ущерба (ч. 1), либо наступление смерти (ч. 2 и 3). Под крупным ущербом понимают как материальный ущерб, так и дезорганизацию работы транспорта. Вопрос о признании причиненного ущерба крупным решает суд с учетом обстоятельств конкретного дела.

Приведение в негодность транспортных средств или путей сообщения с субъективной стороны предполагает умысел по отношению к действиям и неосторожность по отношению к последствиям.

Субъектом преступления является физическое, вменяемое лицо, достигшее возраста 14 лет.

Рассматриваемое преступление (ст. 267 УК РФ) следует отличать от диверсии и терроризма. Отличие идет по предмету посягательства. Разрушение или повреждение путей и средств сообщений, совершенные в целях подрыва экономической безопасности и обороноспособности России влечет ответственность по ст. 281 УК РФ. Те же деяния, совершенные путем взрыва, поджога, либо иным способом, создающим опасность гибели людей или наступления иных общественно-опасных последствий в целях нарушения общественной опасности, устрашения населения или оказания воздействия на принятие решений органами власти, квалифицируются по ст. 205 УК РФ.

Акции террористического характера все чаще проявляются в сфере транспорта. Именно на транспорте теракты получают наибольший общественный резонанс. Наиболее «удобные» объекты для решения целей террористов с точки зрения эффекта последствий террористических актов — железнодорожный и воздушный транспорт, железнодорожный вокзал, аэропорты, метро. Террористические действия отражаются не только на пассажирах, в том числе потенциальных, но вызывает панику у населения в целом.

О высоком уровне террористической активности на транспорте свидетельствуют взрывы в московском метро, взрывы в поездах на юге России.

5.1. Понятие, предмет и метод административного права



Административное право — отрасль права, нормы которой регулируют общественные отношения, возникающие в процессе организации и реализации исполнительной власти.

Нормы административного права:

— устанавливают формы и методы государственного управления, способы обеспечения законности в государственном управлении;

— регламентируют порядок образования органов исполнительной власти, их компетенцию, полномочия должностных лиц этих органов; взаимоотношения органов исполнительной власти с другими государственными органами, общественными объединениями, предприятиями учреждениями и гражданами;

— определяют правовое положение граждан, местных органов самоуправления, общественных объединений и иных негосударственных формирований в сфере управления;

— регулируют управленческие отношения в социально-политической, социально-культурной и экономической сферах.

Предмет административного права — совокупность общественных отношений, складывающихся в процессе организации и деятельности исполнительной власти.

Метод правового регулирования — способы воздействия на волю и поведение участников правовых отношений.

Для административного права характерны следующие методы правового регулирования:

— метод власти и подчинения или метод прямого распоряительства (отношения в рамках административного права строятся на подчинении одного участника другому);

— метод рекомендаций (рекомендации субъекта управления приобретают правовую силу при условии принятия ее другим участником управления);

— метод согласования (этим методом регулируются отношения между участниками, не находящимися между собой в подчинении);

— метод равенства (субъекты, находящиеся на одном уровне государственного механизма, предпринимают совместные действия в форме административного договора).

Суть методов административно-правового регулирования управленческих отношений заключается в следующем:

— установление определенного порядка действий — предписание к действию в определенных условиях и надлежащим образом, предусмотренным соответствующей административно-правовой нормой;

— запрещение определенных действий под страхом применения соответствующих юридических средств воздействия;

— предоставление возможности выбора одного из предусмотренных административно-правовой нормой вариантов должного поведения;

— предоставление возможности совершать либо не совершать действия, предусмотренные административно-правовой нормой в условиях, определенных данной нормой.

Административное право в правовой системе. Правовая система — органически целое правовое явление, включающее в себя следующие структурные элементы:

— отрасли права;

— институты права;

— нормы права.

Основным элементом системы права является **отрасль права**. Это относительно самостоятельное подразделение системы права, которое состоит из правовых норм, регулирующих качественно специфический вид общественных отношений. Правовые нормы, которые регулируют общественные отношения, возникающие в процессе осуществления исполнительной власти, образуют такую отрасль, как административное право.

Отрасль права подразделяется на **правовые институты** — обособленные комплексы правовых норм, которые регулируют общественные отношения конкретного вида. Для административного права в качестве примера можно назвать институты административной ответственности и административного процесса.

Предмет административного права не охватывает все общественные отношения, возникающие в сфере государственного управления. Эти отношения регулируются иными отраслями права. Так возникает взаимодействие со следующими правовыми отраслями: конституционным правом, гражданским правом, уголовным правом, финансовым правом, земельным правом, трудовым правом, уголовно-процессуальным и гражданско-процессуальным правом.

5.2. Административное право как наука.

Система административного права, его цели



Наука административного права — система научных взглядов, представлений, знаний и теоретических положений о закономерностях, существующих в сфере административного права.

Наука административного права изучает:

- сущность и структуру исполнительной власти;
- отношения, регулируемые нормами административного права;

- виды административно-правовых норм;
- источники административного права;
- систему административного права;
- правовой статус субъектов и объектов государственного управления;

- правовые формы и методы осуществления государственного управления;

- вопросы административной ответственности;
- способы обеспечения законности в сфере государственного управления.

Предметом познания науки административного права являются:

- предмет отрасли административного права;

- административно-правовые категории;

- практика органов исполнительной власти;

- история развития административного права.

Задачами науки административного права являются:

- исследование государственного управления, складывающихся в его сфере общественных отношений и административно-правовых норм, которыми регулируются эти отношения;

- анализ практики реализации административно-правовых норм;

- выявление и изучение общих и характерных закономерностей административно-правового регулирования общественных отношений.

Система административного права состоит из отдельных административных норм права, институтов и подотраслей права, тесно взаимосвязанных между собой.

Система административного права делится на общую и особенную части. Общая включает в себя нормы, охватывающие управление в целом, а особенная часть состоит из норм, действующих в пределах отдельных сфер деятельности исполнительной власти.

Общая часть включает институты:

- устанавливающие административно-правовой статус граждан (индивидуальных субъектов права) и негосударственных организаций;
- регулирующие основы организации и деятельности исполнительной власти (аппарата государственного управления);
- обеспечивающие законность деятельности исполнительной власти;
- регламентирующие принуждение по административному праву.

Особенная часть включает институты, регулирующие:

- обеспечение безопасности граждан, общества, государства, а также административно-политическую деятельность;
- организационно-хозяйственную деятельность;
- социально-культурную деятельность;
- деятельность государственной администрации по организации и осуществлению политических, экономических и иных внешних связей.

Цели административного права:

- создание условий для эффективной деятельности исполнительной власти;
- обеспечение граждан, общественных объединений и предприятий возможностью реализации прав и свобод, осуществление которых связано с функционированием исполнительной власти;
- защита граждан и общества от административного произвола.

5.3. Административно-правовые нормы



Административно-правовая норма — норма права, регулирующая отношения в сфере государственного управления, а также отношения управленческого характера, возникающие в процессе осуществления государственной деятельности.

Нормы административного права:

- устанавливают правовые положения и компетенцию органов исполнительной власти;

- регулируют деятельность органов исполнительной власти;
- регламентируют формы и методы осуществления исполнительной власти;
- определяют порядок взаимоотношений между субъектами управления.

Особенности административно-правовых норм:

— целью административно-правовых норм является обеспечение организации и упорядочение функционирования всей системы исполнительной власти;

— административно-правовые нормы определяют должное поведение всех лиц и организаций, действующих в сфере государственного управления;

— предназначение административно-правовых норм заключается прежде всего в обеспечении эффективной реализации конституционного назначения исполнительной власти;

— определяя границы должного поведения в сфере государственного управления, административно-правовые нормы устанавливают и обеспечивают режим законности и государственной дисциплины в общественных отношениях, возникающих в процессе государственно-управленческой деятельности;

— административная ответственность является юридическим средством защиты от посягательств на административно-правовые нормы;

— с помощью административно-правовых норм обеспечивается урегулированность таких общественных отношений, как финансовые, земельные, трудовые и др.;

— административно-правовые нормы часто устанавливаются в процессе реализации исполнительной власти.

Административно-правовая норма, так же как и нормы других отраслей права, имеет свою *структуру* (внутреннее строение). Составляющими частями административно-правовой нормы являются:

— гипотеза — условия действия административно-правовой нормы;

— диспозиция — предписания, запреты и дозволения;

— санкция — меры административного или дисциплинарного воздействия

Для структуры административно-правовых норм характерны следующие особенности:

— не во всех случаях четко выражена гипотеза. В некоторых случаях она излагается в виде юридических фактов (например, достижение определенного возраста, совершение административного правонарушения и т.п.);

— многие административно-правовые нормы в своей структуре санкций не содержат, в этих случаях санкции помещены в другом акте. Например, административно-правовые нормы, регулирующие управленческую деятельность, исходят из того, что отношения между вышестоящими и нижестоящими административно-управленческими работникам строятся на началах дисциплинарной власти. В данном случае санкции содержатся в нормах общего характера, которые относятся к институту государственной службы. В нормах, предусматривающих конкретные составы административных правонарушений, закреплены конкретные административные санкции;

— для административно-правовых санкций свойственно многообразие: административные санкции, дисциплинарные, административно-материальные, административно-процессуальные.

Виды административно-правовых норм:

1. По конкретному содержанию и регулированию общественных отношений все нормы административного права делятся на:

— общие — нормы, регулирующие общественные отношения общего характера (для всех сфер и отраслей);

— особенные — нормы, регулирующие общественные отношения в конкретной сфере управления.

2. По предмету регулирования различают:

— материальные — нормы, которые юридически закрепляют комплекс обязанностей и прав, а также ответственность участников управленческих отношений, регулируемых административным правом, т.е. фактически их административно-правовой статус;

— процессуальные — нормы, определяющие методы (способы, порядок, процедуры) деятельности по реализации государственного управления и регламентирующие — управленческие отношения.

3. По предмету воздействия на субъекты административного права выделяют:

— обязывающие — нормы, предписывающие совершать определенные действия. Содержащиеся в таких нормах указания могут быть выражены как обязательное предписание;

— запрещающие — нормы, предусматривающие запрет на совершение тех или иных действий в определенных условиях. Запреты могут носить общий или специальный характер. Примером запрета общего характера является запрещение действий (бездействия), подпадающих под признаки административного правонарушения;

— уполномочивающие (управомочивающие) или дозволительные (диспозитивные) — нормы, в которых выражается возможность адресата действовать в рамках установленных требований по своему усмотрению;

— стимулирующие (поощрительные) — нормы, которые обеспечивают с помощью соответствующих средств материального или морального воздействия должное поведение участников регулируемых управленческих общественных отношений (например, установление налогов, льгот, льготное кредитование и т.д.);

— рекомендательные — нормы, которые носят рекомендательный характер. Рекомендательные нормы чаще всего используются во взаимоотношениях субъектов исполнительной власти и негосударственных формирований. Однако рекомендации иногда содержатся в нормативных актах, адресованных нижестоящим субъектам исполнительной власти или подведомственным объединениям.

4. По адресату могут быть отмечены нормы, регламентирующие:

— организацию и деятельность механизма исполнительной власти, т.е. различных звеньев аппарата государственного управления;

— административно-правовой статус государственных служащих — работников управленческого аппарата;

— вопросы организации и деятельности государственных предприятий учреждений;

— административно-правовой статус общественных объединений;

— отдельные стороны функционирования различных коммерческих структур;

— административно-правовой статус гражданина.

5. В зависимости от предела действия административно-правовые нормы бывают:

а) соответственно территориальному масштабу:

— территориальные — нормы, действующие в границах государства, государственно-территориальных образований (например, нормы КоАП РФ);

— общегосударственные (но правила охоты, установленные местными органами, действуют в границах территории);

— межтерриториальные — нормы, действующие в границах нескольких государственно-территориальных образований (например, акты в условиях чрезвычайного положения, которые могут действовать в указанных территориальных масштабах);

б) по действию во времени:

— срочные — нормы, для которых определен срок действия;

— бессрочные — нормы без указания срока действия, т.е. до официальной отмены компетентным органом;

в) по кругу лиц:

— нормы, действие которых связано с распространением устанавливаемых правил либо на всех (например, порядок уплаты налогов для всех юридических лиц), либо на отдельных юридических лиц (например, порядок уплаты налогов страховыми организациями);

— нормы, действие которых связано с распространением устанавливаемых правил либо на всех граждан, либо на отдельные их группы (распространение льгот в осуществлении кредитования жилищного строительства на военнослужащих).

6. С учетом федеративного устройства России административно-правовые нормы подразделяются на общефедеральные и устанавливаемые субъектами РФ.

Реализация норм административного права — процесс практического претворения в жизнь субъектами административного права государственной воли, выраженной в законодательстве. Существует четыре формы реализации административно-правовых норм: исполнение, применение, соблюдение, использование.

Исполнение — точное следование участников регулируемых управленческих отношений тем юридическим предписаниям, запретам или дозволениям, которые в них содержатся. Субъектами данного варианта реализации административно-правовых норм являются все участники управленческих отношений.

Применение практически выражается в издании полномочным органом индивидуальных юридических актов, основанных на требованиях материальных либо процессуальных норм. Данные акты издаются применительно к конкретным административным делам (например, приказ о назначении на должность, регистрация юридического лица).

Соблюдение как самостоятельный способ реализации административно-правовых норм, связанный с реакцией участников управленческих отношений на запреты, по существу является конкретным выражением исполнения.

Использование как форма реализации административно-правовых норм выражается в добровольном совершении субъектами права правомерных действий, которые связаны с осуществлением субъективных прав в сфере управления. В отличие от соблюдения и исполнения при пользовании субъект сам решает, воспользоваться предоставленным административно-правовой нормой правом или воздержаться от пользования.

5.4. Источники административного права



Источники административного права — юридические акты различных государственных органов, в которых содержатся административно-правовые нормы.

В зависимости от юридической силы актов, источники административного права можно разделить на следующие группы:

а) Конституция, которая обладает высшей юридической силой;
б) федеральные конституционные законы — основные законы, которые содержат нормы, устанавливающие систему органов государственного управления, определяют круг прав и обязанностей граждан и общественных организаций;

в) федеральные законы, которые регулируют различные стороны общественной жизни. Могут быть изданы в виде основ законодательства об административных правонарушениях, законов о конкретных органах управления, кодексов и других законов, в которых наряду с административным правом содержатся иные нормы права;

г) акты Федерального Собрания (декларации, положения, постановления и др.).

Подзаконные акты:

- указы, распоряжения Президента;
- постановления, распоряжения Правительства;
- нормативные акты министерств и федеральных служб.

Акты субъектов РФ подразделяются на законы и подзаконные акты субъектов РФ:

- конституции, уставы субъектов РФ;
- законы субъектов РФ;
- указы, распоряжения глав республик (губернаторов);
- постановления, распоряжения правительств субъектов РФ;
- приказы, постановления министерств субъектов РФ;
- приказы, постановления иных органов субъектов РФ.

Акты органов местного самоуправления — нормативные акты местной администрации, которые действуют только на территории края, области, города, района, сельской местности:

- распоряжения;
- решения.

После распада Советского Союза на территории России продолжают действовать союзные акты (акты органов бывшего СССР). Это обусловлено тем, что еще не приняты соответствующие нормативные акты Российской Федерации или союзные акты не противоречат российскому законодательству. К ним относятся:

- законы СССР;
- Указы Президиума Верховного Совета;
- постановления и распоряжения Совета Министров СССР;
- приказы, постановления, инструкции министерств и других государственных комитетов бывшего СССР.

Источниками административного права являются также международные документы.

Административный договор — это соглашение двух или более субъектов административного права, влекущее установление, изменение, прекращение административных прав и обязанностей. Органы исполнительной власти (Правительство РФ, федеральные органы исполнительной власти РФ, органы субъектов РФ) заключают межправительственные соглашения, соглашения между службами разных стран (по вопросам связи, борьбы с преступностью, др.).

По предметному критерию различают:

- договоры о компетенции (разграничение и делегирование полномочий и предметов ведения);
- договоры в сфере управления государственной собственностью;
- договоры, обеспечивающие государственные нужды;
- контракты с государственными служащими, студентами;
- финансовые и налоговые соглашения;
- договоры о взаимодействии и сотрудничестве;
- различного рода концессии и инвестиционные соглашения;
- договоры об оказании некоторых услуг частным лицам (содействие занятости населения, коммунальные услуги, перевозка в общественном транспорте).

5.5. Административно-правовые отношения



Административно-правовые отношения — общественные отношения, регулируемые нормами административного права, которые складываются в сфере государственного управления.

Для административно-правовых отношений характерными являются следующие особенности:

- одной из сторон данных отношений всегда является соответствующий орган исполнительной власти или его должностное лицо, наделенное управленческими полномочиями;

— одна из сторон административно-правовых отношений принимает решение (издает предписание) и может применить принуждение в отношении другой, поскольку наделена соответствующими государственно-властными полномочиями;

— многие органы исполнительной власти и их должностные лица обладают правом издания нормативных актов, действуя по поручению государства;

— административно-правовые отношения могут возникать по инициативе любой из сторон, но согласие (желание) второй стороны не является обязательным;

— споры, которые могут возникать между участниками административно-правовых отношений, разрешаются в большинстве случаев в административном (несудебном) порядке — путем непосредственно юридически властного и одностороннего распоряжения уполномоченного на то органа исполнительной власти;

— в случае нарушения одной из сторон нормативных требований она несет ответственность перед государством в лице его органов.

Элементами административно-правовых отношений являются субъекты (участники), объекты (то, по поводу чего возникли отношения) и юридические факты.

Субъект административно-правовых отношений — тот, кто наделен государственно-властными полномочиями и на кого административно-правовыми нормами возложены определенные обязанности по осуществлению управленческих функций.

Субъекты административно-правовых отношений:

- государственные органы и их структурные подразделения;
- предприятия, учреждения, организации;
- общественные (негосударственные) объединения;
- служащие государственных органов и организаций, общественных объединений;
- граждане Российской Федерации;
- иностранные граждане и лица без гражданства.

Общим объектом регулирования административно-правовых норм являются общественные отношения, возникающие в процессе осуществления исполнительной власти, а *непосредственным объектом* — поведение субъектов.

Юридические факты — факты, с наличием которых законодатель связывает возникновение, изменение или прекращение административно-правовых отношений. В качестве юридических актов выступают, как правило, действия, а в некоторых случаях — события. Действия являются результатом активного волеизъявления субъекта. Различают действия *правомерные* (соответствующие тре-

бованиям административно-правовых норм), и *неправомерные* (не соответствующие требованиям административно-правовых норм, нарушающие их).

События — явления, не зависящие от воли людей (смерть, стихийное бедствие и т.п.).

Виды административно-правовых отношений:

1. В зависимости от особенностей участников отношений различают отношения, возникающие:

— между соподчиненными субъектами исполнительной власти, находящимися на различном организационно-правовом уровне (вышестоящие и нижестоящие органы);

— между не соподчиненными субъектами исполнительной власти, находящимися на одинаковом организационно-правовом уровне (два министерства, администрация двух областей);

— между субъектами исполнительной власти и находящимися в их организационном подчинении государственными объединениями, предприятиями;

— между субъектами исполнительной власти и не находящимися в их организационном подчинении государственными объединениями, предприятиями (финансовый контроль, административный надзор);

— между субъектами исполнительной власти и исполнительными органами системы местного самоуправления;

— между субъектами исполнительной власти и негосударственными хозяйственными и социально-культурными объединениями, учреждениями (коммерческие структуры);

— между субъектами исполнительной власти и общественными объединениями;

— между субъектами исполнительной власти и гражданами.

2. В зависимости от государственного устройства различают отношения, возникающие:

— между центральными органами федеральной исполнительной власти и исполнительными органами субъектов РФ (между Правительством РФ и правительствами республик);

— между органами исполнительной власти субъектов РФ, находящимися на одном уровне (между правительствами двух республик);

— между органами исполнительной власти субъектов РФ, стоящими на разных уровнях.

3. В зависимости от конкретных целей возникновения общественных отношений выделяют:

— внутренние отношения, связанные с формированием управленческих структур, определением основ взаимодействия между ни-

ми и их подразделениями, с распределением прав и обязанностей, прав и ответственности между работниками аппарата органа управления. Стороны в этих отношениях — соподчиненные исполнительные органы, их подразделения, должностные лица;

— внешние отношения, связанные с непосредственным воздействием на объекты, не входящие в систему исполнительной власти (например, общественные объединения, коммерческие структуры).

4. По характеру юридических фактов административно-правовые отношения делятся на отношения:

— порожденные правомерными действиями;

— порожденные неправомерными действиями.

5. По содержанию различают следующие виды административно-правовых отношений:

— материальные — общественные отношения в сфере управления, которые регулируются материальными нормами административного права;

— процессуальные — отношения, складывающиеся в сфере управления в связи с разрешением индивидуально-конкретных дел, которые регулируются административно-процессуальными нормами.

5.6. Субъекты административного права



Субъект административного права — обладатель прав и обязанностей, которыми он наделен с целью реализации полномочий, возложенных на него административным правом.

Субъекты административного права могут стать субъектами административных правоотношений, если имеют место:

— административно-правовые нормы, предусматривающие права и обязанности субъекта;

— административная правоспособность и дееспособность субъекта;

— основания возникновения, изменения и прекращения правоотношений.

В качестве субъектов административного права можно рассматривать Российскую Федерацию, субъекты РФ, государственные и негосударственные организации. В этой роли они обладают административной правоспособностью. Однако в конкретных административно-правовых отношениях они не участвуют. Административной

дееспособности обладают их органы исполнительной власти или управления.

Субъект административно-правовых отношений — лицо или организация, которые в соответствии с действующим законодательством являются участниками управленческих отношений, регулируемых нормами административного права, наделены определенными правами и обязанностями в сфере государственного управления и способны их осуществлять.

Субъекты административного права (административно-правовых отношений) могут быть индивидуальными и коллективными.

Индивидуальные субъекты — это:

- граждане Российской Федерации;
- иностранные граждане;
- лица без гражданства.

Коллективные субъекты — это:

- а) государственные организации:
 - органы исполнительной власти (государственного управления);
 - государственные предприятия и их объединения;
 - структурные подразделения органов исполнительной власти, наделенные собственной компетенцией;
- б) негосударственные организации:
 - общественные объединения (партии, союзы, общественные движения и т.п.);
 - трудовые коллективы;
 - различные коммерческие структуры;
 - органы местного самоуправления.

Административно-правовой статус **граждан** Российской Федерации — часть общего правового статуса, установленного Конституцией, Федеральным законом от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации» и другими актами законодательства.

Административно-правовой статус гражданина — комплекс прав и обязанностей граждан, закрепленных нормами административного права, а также гарантии реализации прав и обязанностей (охрана законом и механизм защиты органами государства и местного самоуправления). Правовое положение граждан определяется объемом и характером административной правосубъектности.

Элементами правосубъектности являются:

— **административная правоспособность** — способность гражданина иметь определенные права, предусмотренные нормами административного права, и выполнять возложенные на него обязанности в сфере государственного управления. Моментом *возник-*

новения правоспособности является рождение, а моментом прекращения — смерть;

— **административная дееспособность** — способность гражданина своими действиями приобретать, а также осуществлять права и обязанности, предусмотренные нормами административного права, и нести ответственность в соответствии с административно-правовыми нормами.

Виды административной дееспособности:

— полная — с 18 лет; ограниченная — с 16 лет; частичная — с 7 лет.

На административную дееспособность влияет наличие у граждан определенных заболеваний (душевная болезнь, слабоумие). В силу указанных обстоятельств граждане могут быть признаны частично или полностью недееспособными. Не подлежит административной ответственности лицо, которое во время совершения противоправного действия либо бездействия находилось в состоянии невменяемости, т.е. не могло отдавать себе отчет в своих действиях или руководить ими вследствие хронической душевной болезни, временного расстройства душевной деятельности, слабоумия или иного болезненного состояния.

5.7. Административно-правовые гарантии прав и свобод граждан

Изначальным и универсальным гарантом прав граждан является закон. Любые властные структуры и должностные лица обязаны действовать в рамках закона, и только в рамках закона они могут быть наделены качествами организационно-правовых гарантов. Закон может выполнять функцию гаранта при соблюдении следующих условий:

— положения, содержащиеся в законе, должны быть адекватны экономической и политической ситуации в стране, а также обладать юридической стабильностью;

— отвечать высокому уровню юридической техники;

— содержать конкретные нормы и механизмы их реализации;

— определять круг государственных органов и должностных лиц, на которых возложены обязанности создавать условия для реализации прав и свобод;

— предусматривать ответственность органов и должностных лиц за ущемление прав и обязанностей граждан.

Для обеспечения административно-правовых гарантий прав и свобод граждан сформулированы следующие положения:

- в Российской Федерации не должны издаваться законы, отменяющие или умаляющие права и свободы человека и гражданина;
- ограничение прав возможно только при наличии определенных обстоятельств и должно быть установлено законодательством;
- определен перечень прав и свобод, не подлежащих ограничению вообще;
- любые нормативные акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться без официального опубликования.

Организационно-правовые гарантии можно подразделить на два вида:

а) судебные, т.е. реализуемые судами в процессе осуществления правосудия. Порядок рассмотрения дел, возникающих из административно-правовых отношений, установлен законодательством о гражданском судопроизводстве (дела по жалобам на действия государственных органов и должностных лиц в связи с наложением административных взысканий; дела по жалобам на действия государственных органов, общественных организаций и должностных лиц, нарушающие права и свободы граждан). Дела по экономическим спорам, возникающим из административных правоотношений, подлежат рассмотрению арбитражному суду (например, дела о признании недействительными полностью или частично ненормативных актов государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов, не соответствующими законам и иным нормативным правовым актам и нарушающими права и законные интересы граждан);

б) административные, т.е. реализуемые во внесудебном порядке. В рамках управленческой компетенции должностные лица вправе, а во многих случаях — обязаны рассматривать вопросы обеспечения административно-правовых гарантий прав граждан и принимать меры для их реализации.

Конституцией закреплено право граждан обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления.

Основные *виды обращений граждан*:

— **предложение** — привлечение внимания к несовершенству организации, деятельности или регулирования в той или иной области и указание на пути их устранения;

— **заявление** — обращение гражданина по поводу реализации права или законного интереса, не связанного с его нарушением;

— **жалоба** — обращение в государственные или иные официальные органы, к должностным лицам по поводу нарушенного права или законного интереса гражданина.

Административно-пресекательные меры — это способы и средства принудительного воздействия, применяемые в целях прекращения противоправного деяния и предотвращения наступления вредных последствий.

В зависимости от целей, характера, объекта воздействия административно-пресекательные меры подразделяются на:

— меры, применяемые к правонарушителю — физическому лицу (требование прекратить противоправные действия, непосредственное физическое воздействие, административное задержание лица для составления протокола об административном правонарушении, применение оружия и иных специальных средств и т.д.);

— меры, применяемые к нарушителю — юридическому лицу (требование прекратить противоправные действия, приостановление деятельности предприятий или их закрытие, отказ в выдаче лицензии, приостановление действия лицензии или ее аннулирование);

— меры имущественного характера (изъятие огнестрельного оружия и т.д.);

— меры технического характера (приостановление эксплуатации автотранспортных средств, техническое состояние которых не отвечает установленным требованиям) и др.

5.8. Административное правонарушение

Порядок производства по делам об административных правонарушениях установлен КоАП РФ, в ч. 1 ст. 1.6 которого в качестве одной из мер обеспечения законности при применении мер административного принуждения в связи с административным правонарушением предусмотрено, что лицо, привлекаемое к административной ответственности, не может быть подвергнуто административному наказанию и мерам обеспечения производства по делу об административном правонарушении иначе как на основаниях и в порядке, установленных законом.

Частью 2 ст. 1.6 КоАП РФ в качестве другой меры обеспечения законности при применении мер административного принуждения в связи с административным правонарушением установлено, что применение уполномоченными на то органом или должностным лицом административного наказания и мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении в связи с административным правонарушением осуществляется в пределах компетенции указанных органа или должностного лица в соответствии с законом.

Система административного управления довольно подвижна, постоянно предпринимаются меры по совершенствованию государ-

ственного управления. Так, в частности, в соответствии с Указом Президента РФ от 21 мая 2012 г. № 636 «О структуре федеральных органов исполнительной власти» осуществлена реорганизация целого ряда органов, образованы новые федеральные министерства, службы и агентства. В законодательные акты внесены изменения, направленные на создание основ реформирования федеральных органов исполнительной власти.



В соответствии со ст. 2.1 КоАП РФ **административным правонарушением** признается *противоправное, виновное действие либо бездействие физического и юридического лица, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность.*

В характеристике признаков административного правонарушения исходными являются понятия «действие» и «бездействие», которые образуют такое правовое понятие, как «деяние».

Действие (в отношении административного правонарушения) — активная форма поведения правонарушителя, непосредственно связанная с невыполнением обязанностей и законных требований, нарушением запрета (например, нарушение водителями транспортных средств правил дорожного движения).

Бездействие (в отношении административного правонарушения) — пассивная форма поведения правонарушителя, непосредственно связанная с невыполнением обязанностей и законных требований (например, руководитель торгового предприятия не обеспечил наличие сертификатов на реализуемые товары, в результате чего покупатели не были информированы о происхождении товара).

Признаки административного правонарушения:

— **противоправность** — заключается в совершении деяния, нарушающего нормы административного и иных отраслей права (трудового, земельного, финансового и т.д.), охраняемые мерами административной ответственности;

— **виновность** — законодательство рассматривает противоправное деяние, совершенное лицом, в качестве административного правонарушения только в том случае, если имеет место вина данного лица, т.е. содеянное было осуществлено умышленно или по неосторожности.

— **наказуемость деяния.**

Административным правонарушением признается только то деяние, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность.

Под **юридическим составом административного правонарушения** понимается установленная правом совокупность призна-

ков (элементов), при наличии которых антиобщественное деяние может повлечь административную ответственность.

Элементами состава административного правонарушения являются: объект, субъект, объективная сторона, субъективная сторона.

Объект административного правонарушения — общественные отношения, возникающие в сфере государственного управления, регулируемые нормами права и охраняемые мерами административной ответственности (общий объект). В качестве критериев деления общего объекта выступают:

— отрасли общественной деятельности, в которых складываются общественные отношения. В соответствии с данным критерием различают такие родовые объекты, как отношения в сельском хозяйстве, в промышленности, на транспорте;

— содержание охраняемых общественных отношений. По этому критерию различают такие родовые объекты, как государственный и общественный порядок, установленный порядок управления, права и свободы граждан, государственная и иные формы собственности. Каждый административный проступок имеет видовой, непосредственный объект посягательства, которым является специфическая группа общественных отношений, общих для ряда проступков одного рода.

Объективная сторона административного правонарушения заключается в деянии (действии или бездействии), которое выражается в нарушении установленных административно-правовыми нормами правил. Наличие объективной стороны во многих случаях зависит от времени, места, способа, характера совершения деяния, наступивших вредных последствий, совершения противоправного деяния в прошлом, систематичности противоправного деяния. Содержание объективной стороны может включить характер деяния:

— *неоднократность* — совершение двух или более однородных административных правонарушений. Неоднократность квалифицируется как единое правонарушение;

— *повторность* — совершение одним и тем же лицом в течение года однородного правонарушения, за которое оно уже подвергалось административному взысканию;

— *длящееся правонарушение* — действие или бездействие, сопряженное с последующим длительным невыполнением обязанностей, возложенных на виновного законом под угрозой административной ответственности. Длящееся административное правонарушение является единым, независимо от продолжительности действия или бездействия. Для различия длящегося и продолжаемого правонарушения следует учесть, что продолжаемый проступок — это не-

сколько действий, каждое из которых является проступком, но, как правило, они объединены единым умыслом.

Субъектом административного правонарушения является лицо, совершившее административное правонарушение. По действующему законодательству субъектами административных правонарушений признаются коллективные и индивидуальные субъекты.

Коллективные субъекты — юридические лица и иные коллективные образования. В настоящее время организации признаются субъектами административных правонарушений нормами таких отраслей права, как земельное, финансовое, налоговое, лесное, водное, природоохрнительное и др.

Индивидуальные субъекты — граждане и другие категории лиц, обладающие административно-правовым статусом с учетом их правового положения, выполняемых профессиональных и социальных функций. Признаки индивидуального субъекта подразделяются на две группы:

— **общие** — такие признаки, которыми должно обладать любое лицо, привлекаемое к административной ответственности (достижение 16-летнего возраста и вменяемость);

— **специальные** — признаки, отражающие: особенности труда, служебного положения (должностное лицо, водитель, работник предприятия торговли); прошлое противоправное поведение (лицо, находящееся под надзором, ранее привлекавшееся к административной ответственности); иные особенности правового статуса (иностранные граждане, военнослужащие).

Субъективная сторона административного правонарушения — психическое отношение субъекта к совершаемому противоправному действию или бездействию и его последствиям. Оно может быть выражено в форме:

— **умысла**, т.е. умышленное действие или бездействие означает, что лицо, совершившее его, сознавало противоправный характер своего действия или бездействия, предвидело его вредные последствия и желало их или сознательно допускало наступление этих последствий;

— **неосторожности** — административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее, предвидело возможность наступления вредных последствий своего действия либо бездействия, но легкомысленно рассчитывало на их предотвращение либо не предвидело возможности наступления таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

5.9. Административная ответственность и ее отличие от других видов юридической ответственности



Административная ответственность представляет собой административное принуждение в виде применения уполномоченным органом (должностным лицом) административного взыскания к лицу, совершившему административное правонарушение.

Для административной ответственности характерна множественность правовых норм, которыми регулируются разнообразные аспекты деятельности органов государственного управления в различных отраслях и сферах. Административной ответственности присущ всеобщий характер, т.е. нормы и правила обязательны для всех без исключения.

Административная ответственность как правовой институт организуется на *принципах*:

- законности;
- равенства перед законом;
- презумпции невиновности;
- индивидуализации мер ответственности;
- гласности.

Особенностями административной ответственности, которые позволяют установить ее отличие от других видов ответственности, являются следующие:

— административная ответственность регулируется нормами института административной ответственности, которые содержатся в законах и подзаконных актах (уголовная ответственность устанавливается только законами; дисциплинарная ответственность — законодательством о труде, подзаконными актами, которые устанавливают особенности положения отдельных категорий служащих и рабочих; материальная ответственность — законодательством о труде, гражданским законодательством);

— основанием административной ответственности является административное правонарушение (основанием уголовной ответственности является преступление, дисциплинарной — дисциплинарный проступок, материальной — причинение материального вреда);

— субъектами административной ответственности могут быть физические и юридические лица (субъекты уголовной ответственности — только физические лица);

— за административные правонарушения применяются меры административного взыскания (за преступления — меры уголовной ответственности, за дисциплинарные проступки — дисциплинарные взыскания);

— административные взыскания применяются широким кругом уполномоченных органов (должностных лиц) исполнительной власти, местного самоуправления, а также судами (меры уголовной ответственности определяются только судом; дисциплинарные взыскания — органами и должностными лицами, наделенными дисциплинарной властью; материальные — судами общей юрисдикции и арбитражными судами);

— применение административного взыскания не влечет судимости и увольнения с работы — лицо, к которому оно применено, считается имеющим административное взыскание в течение определенного срока (применение мер уголовной ответственности к лицу, осужденному за совершение преступления, влечет судимость; один из видов дисциплинарного взыскания — увольнение с работы);

— меры административной ответственности применяются в соответствии с законодательством, регламентирующим производство по делам об административных правонарушениях (уголовные дела рассматриваются в соответствии с уголовно-процессуальным законодательством; дисциплинарные — в соответствии с нормами, устанавливающими порядок дисциплинарного производства; дела о материальной ответственности — в порядке гражданского и арбитражного судопроизводства).

5.10. Административное взыскание



Административное взыскание — это мера ответственности за административное правонарушение, применяемая к лицу, совершившему данное правонарушение в установленном законом порядке.

Применение административного взыскания осуществляется с целью:

- предупреждения совершения лицом новых правонарушений;
- предупреждения совершения правонарушений другими лицами.

Виды административных наказаний:

1) **предупреждение** — мера административного наказания, выраженная в официальном порицании физического или юридического лица. Выносится в письменной форме;

2) **административный штраф** — вид административного наказания, который выражается в рублях и устанавливается для граждан в размере, не превышающем 5 тыс. руб., для должностных лиц до 50 тыс. руб.; для юридических лиц до 1 млн. руб.;

3) **конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения** является принудительным безвозмездным обращением в федеральную собственность или в собственность субъекта РФ не изъятых из оборота вещей. Конфискация назначается судьей;

4) **лишение специального права**, ранее предоставленного данному гражданину (права управления транспортными средствами, права охоты и т.д.), за грубое и систематическое нарушение порядка пользования этим правом;

5) **административный арест** — заключается в содержании нарушителя в условиях изоляции от общества и устанавливается на срок до 15 суток, а за нарушение требований режима чрезвычайного положения или контртеррористической операции до 30 суток. Административный арест назначается судьей;

6) **административное выдворение** за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства заключается в принудительном и контролируемом перемещении указанных граждан и лиц через Государственную границу РФ за пределы России. Административное выдворение не применяется к военнослужащим — иностранным гражданам;

7) **дисквалификация** — заключается в лишении физического лица права замещать должности федеральной государственной гражданской службы, должности государственной гражданской службы и т.д. на срок от шести месяцев до трех лет. Административное наказание в виде дисквалификации назначается судьей;

8) **административное приостановление деятельности** заключается во временном прекращении деятельности лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность, юридических лиц и их структурных подразделений в случаях возникновения угрозы жизни и здоровью людей и т.д.;

9) **обязательные работы** заключаются в выполнении физическим лицом, совершившим административное правонарушение, в свободное от основной работы, службы или учебы время бесплатных общественно полезных работ.

В соответствии со ст. 4.3 КоАП РФ *обстоятельствами, отягчающими ответственность за административное правонарушение, признаются:*

— продолжение противоправного поведения, несмотря на требование уполномоченных на то лиц прекратить его;

— повторное в течение года совершение однородного правонарушения, за которое лицо уже подвергалось административному взысканию; совершение правонарушения лицом, ранее совершившим преступление;

— вовлечение несовершеннолетнего в правонарушение;

— совершение правонарушения группой лиц;

— совершение правонарушения в условиях стихийного бедствия или при других чрезвычайных обстоятельствах;

— совершение правонарушения в состоянии опьянения. Судья, орган (должностное лицо), налагающий административное взыскание, в зависимости от характера административного правонарушения, может не признать данное обстоятельство отягчающим.

В соответствии со ст. 4.2 КоАП РФ *обстоятельствами, смягчающими ответственность за административное правонарушение, признаются:*

— раскаяние лица совершившего административное правонарушение;

— добровольное сообщение лицом о совершенном им административном правонарушении;

— предотвращение лицом совершившим административное правонарушение, вредных последствий правонарушения, добровольное возмещение ущерба или устранение причиненного вреда;

— совершение правонарушения в состоянии сильного душевного волнения (аффекта) либо при стечении тяжелых личных или семейных обстоятельств;

— совершение административного правонарушения несовершеннолетним;

— совершение правонарушения беременной женщиной или женщиной, имеющей малолетнего ребенка.

Судья, орган (должностное лицо), налагающий административное взыскание, в зависимости от характера административного правонарушения, может не признать данное обстоятельство смягчающим.

5.11. Административный процесс



Административный процесс — совокупность действий, совершаемых исполнительными органами для реализации возложенных на них задач и функций.

Административный процесс характеризуется следующими особенностями:

- представляет собой разновидность властной деятельности субъектов исполнительной власти;
- целью является достижение определенных юридических результатов и разрешение управленческих дел;
- промежуточные и окончательные итоги процесса закрепляются в официальных документах;
- регламентируется административно-процессуальными нормами.

Стадии административного процесса, как совокупность последовательно совершаемых процессуальных действий, различаются между собой:

- непосредственными задачами и целями;
- особым кругом участников и спецификой их правового статуса;
- юридическими фактами;
- сроками совершения действий;
- процессуальным оформлением.

Общими для административного процесса, а, следовательно, и для любого входящего в него производства, являются следующие стадии:

- анализ ситуации, в ходе которого собирается, изучается информация о фактическом положении дел, о реальных фактах (в разных производствах называется по-разному: административное расследование, проверка жалобы, обсуждение правового акта и др.);
- принятие решения, в котором устанавливается воля субъекта власти (решение, как правило, носит обязательный характер; обязывает, запрещает, уполномочивает; прекращает);
- исполнение решения, в зависимости от специфики определенных категорий дел, решаемых исполнительной властью; ряд производств административного процесса состоит из присущих только им стадий (например, производство по делам об административных

правонарушениях проходит наряду с общими и такие стадии, как возбуждение дела, обжалование и опротестование решения).

5.12. Производство по делам об административных правонарушениях

Согласно ст. 24.1 КоАП РФ *задачами* производства по делам об административных правонарушениях являются:

- своевременное, всестороннее, полное и объективное выяснение обстоятельств каждого дела;
- разрешение его в точном соответствии с законодательством;
- обеспечение исполнения вынесенного постановления;
- выявление причин и условий, способствующих совершению административных правонарушений;
- предупреждение правонарушений.

Производство по делам об административных правонарушениях базируется на следующих основных *принципах*:

- законности. Сущность данного принципа заключается в том, что применение норм права или иная форма реализации правовых норм должны быть законными;
- объективности. Принцип объективности означает всестороннее и объективное исследование всех обстоятельств рассматриваемого дела;

— равенства перед законом и органом, разрешающим дело. Суть данного принципа заключается в административно-процессуальном статусе субъектов, согласно которому все равны перед законом независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств.

Участники производства по делам об административных правонарушениях (гл. 24 КоАП РФ) — это:

- 1) лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении;
- 2) потерпевший (физическое или юридическое лицо, которым административным правонарушением причинен моральный, физический или имущественный вред);
- 3) законные представители физического лица (родители, опекуны, попечители, усыновители);
- 4) законные представители юридического лица (руководитель, директор);

5) защитник (адвокат или иное лицо, защищающее интересы лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении);

6) представитель (адвокат или иное лицо, представляющее интересы потерпевшего).

7) свидетель — лицо, которому могут быть известны обстоятельства дела, подлежащие установлению;

8) понятой — совершеннолетнее лицо, не заинтересованное в исходе дела (должно быть не менее двух);

9) специалист — любое не заинтересованное в исходе дела совершеннолетнее лицо, обладающее познаниями, необходимыми для оказания содействия в обнаружении, закреплении и изъятии доказательств, а также применении технических средств;

10) эксперт — любое не заинтересованное в исходе дела совершеннолетнее лицо, обладающее познаниями в науке, технике, искусстве и ремесле, достаточными для проведения экспертизы и дачи экспертного заключения;

11) переводчик — любое не заинтересованное в исходе дела совершеннолетнее лицо, владеющее языками и навыками для перевода и сурдоперевода при производстве по делу;

12) прокурор — должностное лицо уполномоченное возбуждать производство по делу, участвовать в рассмотрении дела, а также опротестовывать постановление по делу об административном правонарушении.

Стадия производства по делам об административных правонарушениях — сравнительно самостоятельная часть производства, которая наряду с общими задачами производства имеет присущие только ей задачи, иные особенности (круг участников производства, оформление решений специальными процессуальными документами).

Производство по делам об административных правонарушениях состоит из следующих стадий:

а) *административное расследование*, которое включает в себя:
— возбуждение дела;
— установление фактических обстоятельств;
— процессуальное оформление результатов расследования;
— направление материалов для рассмотрения по подведомственности;

б) *рассмотрение дела*. Этапами данной стадии являются:

— подготовка дела к рассмотрению и слушанию;
— анализ собранных материалов, обстоятельств дела;
— принятие постановления;
— доведение постановления до сведения;

в) *пересмотр постановления* включает:

- обжалование, опротестование постановления;
- проверку законности постановления, вынесение решения;
- реализацию решения;

г) *исполнение постановления*. Этапами данной стадии являются:

- обращение постановления к исполнению;
- фактическое исполнение;
- окончание исполнения дела.

Дело об административном правонарушении *считается возбужденным* с момента:

1) составления первого протокола о применении мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении, предусмотренных ст. 27.1 КоАП РФ;

2) составления протокола об административном правонарушении или вынесения прокурором постановления о возбуждении дела об административном правонарушении;

3) вынесения определения о возбуждении дела об административном правонарушении при необходимости проведения административного расследования, предусмотренного ст. 28.7 КоАП РФ;

4) оформления предупреждения или с момента наложения (взимания) административного штрафа на месте совершения административного правонарушения в случае, если в соответствии с ч. 1 ст. 28.6 КоАП РФ протокол об административном правонарушении не составляется.

Поводами к возбуждению дела об административном правонарушении в соответствии с ч. 1 ст. 28.1 КоАП РФ являются:

1) непосредственное обнаружение должностными лицами, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, достаточных данных, указывающих на наличие события административного правонарушения;

2) поступившие из правоохранительных органов, а также из других государственных органов, органов местного самоуправления, от общественных объединений материалы, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения;

3) сообщения и заявления физических и юридических лиц, а также сообщения в средствах массовой информации, содержащие данные, указывающие на наличие события административного правонарушения.

Перечень *мер обеспечения* производства по делу об административном правонарушении приведен в ч. 1 ст. 27.1 КоАП РФ:

- 1) доставление;
- 2) административное задержание;

3) личный досмотр, досмотр вещей, досмотр транспортного средства, находящихся при физическом лице; осмотр принадлежащих юридическому лицу помещений, территорий, находящихся там вещей и документов;

4) изъятие вещей и документов;

5) отстранение от управления транспортным средством соответствующего вида;

6) освидетельствование на состояние алкогольного опьянения;

7) задержание транспортного средства, запрещение его эксплуатации;

8) арест товаров, транспортных средств и иных вещей;

9) привод;

10) временный запрет деятельности и др.

Рассмотрим некоторые из них.

Доставление — это принудительное препровождение физического лица в целях составления протокола об административном правонарушении при невозможности его составления на месте выявления административного правонарушения, если составление протокола является обязательным.

Административное задержание — это кратковременное ограничение свободы физического лица — необходимо, для обеспечения правильного и своевременного рассмотрения дела об административном правонарушении; для исполнения постановления по делу об административном правонарушении. Срок административного задержания не должен превышать трех часов и при необходимости получения дополнительных сведений на срок не более 48 часов.

Личный досмотр, досмотр вещей, находящихся при физическом лице, — это обследование вещей, проводимое без нарушения их конструктивной целостности. Личный досмотр производится лицом одного пола с досматриваемым в присутствии двух понятых того же пола (в исключительных случаях при наличии достаточных оснований полагать, что при физическом лице находятся оружие или иные предметы, используемые в качестве оружия).

Досмотр транспортного средства — это обследование транспортного средства, проводимое без нарушения его конструктивной целостности, в присутствии двух понятых, в случаях, не терпящих отлагательства, досмотр транспортного средства может быть осуществлен в отсутствие указанного лица.

Изъятие вещей, явившихся орудиями совершения или предметами административного правонарушения, и документов, имеющих значение доказательств по делу об административном правонарушении, осуществляется на месте совершения административного правонарушения либо при осуществлении

личного досмотра, досмотра вещей, находящихся при физическом лице, и досмотра транспортного средства, в присутствии двух понятых с составлением протокола.

По общему правилу, дела об административных правонарушениях, предусмотренных КоАП РФ, подведомственные судьям судов общей юрисдикции, рассматривают мировые судьи. Подсудность дел мировым судьям определяется путем исключения категорий дел, отнесенных к компетенции судей районных судов, военных судов и арбитражных судов.

Судьи судов общей юрисдикции не вправе рассматривать дела об административных правонарушениях, совершенных юридическими лицами, а также индивидуальными предпринимателями, поскольку эти дела подсудны судьям арбитражных судов.

Рассмотрение дел об административных правонарушениях, совершенных лицами от 16 до 18 лет, отнесено к компетенции комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав, за исключением, например, дел об административных правонарушениях в области дорожного движения.

При определении подсудности необходимо также учитывать правила о *территориальной подсудности* дел об административных правонарушениях.

Дело об административном правонарушении рассматривается в *15-дневный* срок со дня получения органом, должностным лицом, правомочными рассматривать дело, протокола об административном правонарушении и других материалов дела. В случае поступления ходатайств от участников производства по делу об административном правонарушении либо в случае необходимости в дополнительном выяснении обстоятельств дела срок рассмотрения дела может быть продлен судьей, органом, должностным лицом, рассматривающими дело, но не более чем на *один месяц*.

По результатам рассмотрения дела выносятся два вида *постановления*:

- 1) о назначении административного наказания;
- 2) о прекращении производства по делу об административном правонарушении.

При решении вопроса о назначении судьей административного наказания за административное правонарушение одновременно решается вопрос о *возмещении имущественного ущерба*, т.е. в постановлении по делу об административном правонарушении указываются размер ущерба, подлежащего возмещению, сроки и порядок его возмещения.

Порядок *пересмотра* постановлений и решений по делам об административных правонарушениях установлен гл. 30 КоАП РФ и

распространяется на пересмотр постановлений и решений по делам об административных правонарушениях, вынесенных в том числе и судьями судов общей юрисдикции, мировыми судьями.

Право на обжалование постановления по делу об административном правонарушении имеют следующие участники производства по делу об административном правонарушении: лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении; потерпевший; законные представители физического лица; законные представители юридического лица; защитник и представитель.

Должностное лицо, составившее протокол об административном правонарушении, ни орган, должностное лицо которого составило протокол об административном правонарушении, правом на обжалование постановления по делу об административном правонарушении, вынесенного иным органом или судьей, не обладают.

Не вступившее в законную силу постановление по делу об административном правонарушении и (или) последующие решения вышестоящих инстанций по жалобам на это постановление могут быть опротестованы прокурором.

6.1. Понятие, цели, задачи, источники и принципы трудового права

Трудовое право является сравнительно молодой правовой отраслью — принято считать, что время его становления относится к концу XVIII в., периоду активного развития промышленности. Первоначально отношения между работником и работодателем вполне укладывались в рамки гражданско-правового договора личного найма, однако впоследствии ученые-правоведы стали обращать внимание на некоторые специфические черты, отличающие отношения внутри предприятия от договорных цивилистических отношений. Постепенно стала возникать концепция труда как особого объекта правового регулирования, который не вписывался в привычные конструкции гражданского права, поскольку признавался неотъемлемой частью человеческой личности. А личность, как писал видный отечественный теоретик, заслуженно считающийся основателем российской науки трудового права, Лев Сергеевич Таль, «по воззрениям современных культурных народов, не может быть предметом имущественных сделок»¹. Эта концепция в конечном итоге воплотилась в возникновение особой совокупности правовых норм, выделившихся в самостоятельную отрасль — отрасль трудового или, как еще называли его в те времена, социального права.

Интересно, что в числе исследователей, стоявших у истоков российского трудового права, были не только академические ученые и общественные деятели, но и фабричные инспекторы, представители предпринимательских союзов, государственные чиновники. Практикующие работники, как назвали бы мы их сейчас, внесли немалый вклад в становление отрасли — фабричные инспекторы изучали и обобщали зарубежный опыт правового регулирования отношений с работниками, в том числе в части, касающейся регламентации рабочего времени и времени отдыха, промышленного травматизма и социального страхования рабочих (именно эти вопросы были наиболее актуальными в те времена). Государственные служащие, среди которых были чиновники Министерства финансов, Министерства торговли и промышленности, Министерства внутренних дел, предпринимали попытки систематизации фабричного законодательства, разрабатыва-

¹ Таль Л. С. Трудовой договор. Цивилистическое исследование. Ч. 1. Ярославль, 1913. С. 235.

ли проекты нормативных правовых актов о труде, предлагали меры по совершенствованию надзора за их соблюдением. Результатом деятельности всех названных категорий исследователей явилась инкорпорация фабричного законодательства, состоявшаяся в 1913 г. В результате такой инкорпорации разрозненные нормативные акты были объединены в Устав о промышленном труде — прообраз будущих отечественных трудовых кодексов, и, даже можно сказать — каркас всего будущего трудового законодательства России, поскольку в нем содержались практически все основные институты трудового права. Достаточно упомянуть, что многие нормы Устава не только органично вошли в Кодексы законов о труде РСФСР 1918 и 1922 гг., но и дожили до наших дней — стоит лишь вспомнить двухнедельный срок предупреждения работником работодателя о своем желании уволиться, регламентацию найма на определенный срок и бессрочно — категории, воспринятые в наше время в теории трудового договора.

Современная теория права определяет трудовое право как совокупность правовых норм, регулирующих трудовые отношения и иные отношения, непосредственно связанные с трудовыми.

Трудовое отношение характеризуется как ядро предмета трудового права, и это действительно так. Две ключевые фигуры — работник и работодатель вступают в трудовое отношение по поводу личного выполнения работником за плату своей трудовой функции, т.е. работы по определенной должности, специальности или квалификации. При этом работник берет на себя обязательство подчиняться правилам внутреннего трудового распорядка, т.е. определенному внутреннему регламенту организации, а работодатель обязуется обеспечить работнику надлежащие условия труда. Если бы можно было оградить участие работника в жизни организации только выполнением работы по той должности, на которую он трудоустроился, то, определив предмет трудового права трудовыми отношениями, мы могли бы, с известной степенью условности, поставить точку. Однако работник на работе не только работает, а работодатель не только выплачивает зарплату и обеспечивает условия труда, соответствующие требованиям трудового законодательства. И работника любого учреждения или предприятия, и работодателя опутывают многочисленные социальные связи, так или иначе связанные с трудовым отношением, вращающиеся вокруг него, как планеты вокруг солнца. Направление работника работодателем на курсы повышения квалификации — одна из этих «планет».

Зачем работодатель это делает? Затем, чтобы работник, пройдя соответствующую подготовку, с большей эффективностью выполнял свою трудовую функцию. Выполнение трудовой функции, как мы уже сказали выше, один из элементов трудового отношения. Значит,

чем лучше выполняется трудовая функция, тем качественнее и трудовое отношение. Получается, что отношения по повышению квалификации у данного работодателя — отношение хоть и не трудовое, но непосредственно связанное с трудовым.

Таких отношений — «планет» в предмете трудового права немало. Все они перечислены в ст. 1 ТК РФ. В науке трудового права их принято делить на отношения, предшествующие трудовому отношению, сопутствующие ему и последующие за ним. К отношениям, предшествующим трудовому, можно отнести отношения по содействию занятости, трудоустройству у данного работодателя. Самая многочисленная группа — отношения, сопутствующие трудовому. Среди них можно выделить такие, как: отношения по профессиональной подготовке, переподготовке и повышению квалификации непосредственно у данного работодателя; по социальному партнерству, ведению коллективных переговоров; заключению коллективных договоров и соглашений; участию работников и профессиональных союзов в установлении условий труда и применении трудового законодательства; по надзору и контролю за соблюдением трудового законодательства; по материальной ответственности работодателей и работников в сфере труда.

Отношения по разрешению трудовых споров принадлежат, как правило, к отношениям, последующим за трудовым. Объясняется это тем, что большую категорию трудовых споров составляют дела о восстановлении на работе — и спор этот возникает, когда трудовое отношение уже закончилось, оно именно следует за трудовым. Однако указанные отношения могут и сопутствовать трудовому — например, когда работник обращается в суд для взыскания не выплачиваемой заработной платы, и даже предшествовать ему. Так, трудовое законодательство запрещает отказ в заключении трудового договора женщинам, по мотивам, связанным с беременностью или наличием детей. В случае, если будущая или настоящая мама, которой было отказано в трудоустройстве именно по указанным мотивам, решит оспорить такой отказ — отношение по разрешению трудовых споров может иметь статус отношения, предшествующего трудовому.



Итак, **отрасль трудового права** определяется как совокупность правовых норм, регулирующих трудовые отношения работников и иные, непосредственно связанные с ними общественные отношения, складывающиеся в сфере осуществления трудовой деятельности. Осуществляя правовое регулирование отношений в сфере труда, трудовое право реализует определенные, присущие ему, цели и задачи.

Цель трудового законодательства — это то, к чему должны стремиться законодатели и правоприменители при реализации трудовых отношений. В связи с этим в соответствии со ст. 1 ТК РФ целями трудового законодательства являются:

— установление государственных гарантий трудовых прав и свобод граждан. *Гарантии* — это средства, способы и условия, с помощью которых обеспечивается реализация прав и свобод граждан на труд. В соответствии с международными нормами права и Конституцией, Российское государство гарантирует гражданам свободу труда, запрет принудительного труда и дискриминацию в сфере труда, право на охрану труда, на отдых, на оплату труда, на защиту своих прав в судебном порядке и другие права;

— создание благоприятных условий труда, т.е. условий, отвечающих требованиям безопасности и гигиены, с нормальной продолжительностью рабочего времени (не более 40 часов в неделю), с предоставлением времени отдыха, со справедливой оплатой труда, обеспечивающей достойное существование для него самого и его семьи, и других условий, которые бы позволили работнику полноценно реализовывать свою трудовую функцию;

— защита прав и интересов работников и работодателей. Для этого в законодательстве закреплены положения, касающиеся объединения работников и работодателей для защиты своих интересов, включая право работников на создание профессиональных союзов и вступление в них, право каждого на защиту государством его трудовых прав в судебном порядке.

Задачи трудового законодательства позволяют ответить на вопрос — для чего существуют нормативные правовые акты, регулирующие отношения в сфере труда. Задачи трудового права определяют направления, по которым в дальнейшем необходимо развивать законодательство, на какие проблемы следует обращать первоочередное внимание. ТК РФ устанавливает две основные задачи трудового законодательства — создание правовых условий для достижения оптимального согласования интересов сторон трудовых отношений, интересов государства и правовое регулирование трудовых отношений и иных отношений, непосредственно связанных с трудовыми.

Все субъекты трудовых отношений тесно связаны между собой. Государство, предоставляя определенные гарантии и преимущества трудящемуся населению, взамен получает рабочую силу, которая существенно влияет на развитие экономики страны; поощряя предпринимательскую инициативу, создание юридических лиц — субъектов предпринимательства, вместе с тем выступающих в качестве работодателей, государство получает налоговые отчисления. Работода-

тель, предоставляя рабочие места, взамен получает квалифицированный труд работников, способствующий реализации уставной деятельности предприятий, получению прибыли. Работники, работая на работодателя, получают средства к существованию. Таким образом, вступая в трудовые отношения, каждый их участник получает определенную выгоду. В связи с этим перед законодательством стоит задача в наибольшей степени сбалансировать интересы всех субъектов с тем, чтобы их потребности были удовлетворены максимально. Можно сказать, что отрасль трудового права является тем универсальным механизмом, позволяющим регламентировать разнообразные отношения, которые появляются в процессе осуществления трудовой деятельности, уравнивать противоречия, которые могут возникать между участниками этих отношений.

Другая задача трудового законодательства состоит в правовом регулировании трудовых отношений и иных отношений, непосредственно связанных с ними. Следует отметить, что такое законодательное регулирование осуществляется как на федеральном уровне, так и на региональном и локальном уровнях.

Нормы трудового права закреплены в источниках трудового права, т.е. нормативных правовых актах, направленных на регулирование трудовых и иных, непосредственно связанных с ними отношений. В качестве основных источников российского трудового права можно указать ратифицированные Российской Федерацией международные акты, регулирующие отношения в сфере труда, в числе которых ведущее место занимают Конвенции Международной организации труда (МОТ), а также Конституцию, законы, подзаконные акты, коллективные договоры и соглашения, содержащие локальные нормы трудового законодательства. В настоящее время в России действуют 57 Конвенций МОТ, в частности, Конвенция № 29 МОТ «О принудительном и обязательном труде» 1930 г., Конвенция № 47 «О сокращении рабочего времени до сорока часов в неделю» 1935 г., Конвенция № 52 «О ежегодных оплачиваемых отпусках» 1936 г., Конвенция № 95 «Об охране заработной платы» 1949 г., Конвенция № 156 «О равном обращении и равных возможностях для трудящихся мужчин и женщин: трудящиеся с семейными обязанностями» 1981 г., и др.

Особое место в системе источников трудового права занимает действующая Конституция, являющаяся основой для развития всего законодательства России, в том числе и трудового. Конституция устанавливает ряд положений, получивших свое закрепление в качестве принципов трудового права, таких как свобода труда (ч. 1 ст. 37); запрет принудительного труда (ч. 2 ст. 37); право на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены (ч. 3 ст.

37); право на вознаграждение за труд без какой бы то ни было дискриминации и не ниже минимального размера оплаты труда (ч. 3 ст.37); право на забастовку (ч. 4 ст. 37); право на отдых (ч. 5 ст. 37); право на защиту от безработицы (ч. 3 ст. 37).

Среди федеральных законов, содержащих нормы трудового права, важное место занимает ТК РФ, который содержит нормы различных институтов трудового права. Именно этот нормативный правовой акт закрепляет общие положения трудового права, в частности цели, принципы и задачи трудового законодательства, регулирует порядок заключения, изменения и прекращения трудового договора, устанавливает и определяет рабочее время и время отдыха, правовое регулирование заработной платы, дисциплины труда, (вместе с тем следует отметить, что ТК РФ не содержит норм, касающихся содействия занятости и трудоустройству, видимо это связано с тем, что данные отношения предшествуют трудовым), устанавливает особенности регулирования труда отдельных категорий работников.

Среди законов Российской Федерации, содержащих нормы трудового права, можно также отметить Закон РФ от 19 апреля 1991 г. № 1032-1 «О занятости населения в Российской Федерации», Федеральные законы от 12 января 1996 № 10-ФЗ «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности», от 24 июля 1998 г. № 125-ФЗ «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний». Кроме этого, к источникам трудового права относятся подзаконные правовые акты — постановления Правительства, указы Президента, правила, инструкции, приказы, положения министерств и федеральных служб, часто имеющих межотраслевое (как, например, правила по технике безопасности) или отраслевое значение. В качестве нормативных правовых актов, регулирующих трудовые отношения и дисциплину труда работников железнодорожного транспорта, можно выделить следующие: Положение о дисциплине работников железнодорожного транспорта Российской Федерации, утвержденное постановлением Правительства РФ от 25 августа 1992 г. № 621, Положение о порядке обязательных предварительных, при поступлении на работу, и периодических медицинских осмотров на федеральном железнодорожном транспорте, утвержденное приказом МПС России от 29 марта 1999 г. № 6Ц, Порядок проведения обязательных пред рейсовых или предсменных медицинских осмотров на железнодорожном транспорте общего пользования, утвержденный приказом Минтранса России от 16 июля 2010 г. № 154.

Помимо этого, к источникам трудового права можно отнести локальные нормативные акты, принимаемые в организациях для регулирования своей внутренней жизни, в том числе трудовых и иных,

связанных с трудовыми, отношений. Например, к таким актам относятся Положение о единовременном вознаграждении работников ведущих профессий и должностей железных дорог за обеспечение безаварийной работы, утвержденное распоряжением ОАО РЖД от 3 марта 2005 г. № 288р, Общие принципы служебного поведения работников аппарата управления ОАО «Российские железные дороги», утвержденные распоряжением ОАО «РЖД» от 23 мая 2005 г. № 762.

Отметим, что правом принимать локальные нормативные акты наделены все работодатели, за исключением работодателей — физических лиц, не являющихся индивидуальными предпринимателями. В случаях, предусмотренных законом, при принятии локальных актов работодатель обязан учитывать мнение представительного органа работников (как правило, таким органом является профсоюзная организация). К подобным случаям относится, например, разработка и утверждение правил внутреннего трудового распорядка организации. Коллективные договоры и соглашения также могут выступать в качестве источников трудового права.

Согласно ст. 40 ТК РФ **коллективный договор** представляет собой правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения в организации или у индивидуального предпринимателя и заключаемый работниками и работодателями в лице их представителей.

Примером такого правового акта в железнодорожной отрасли может служить коллективный договор ОАО «Российские железные дороги» на 2011—2013 гг., заключенный представителями работников Компании и работодателя в Москве 29 ноября 2010 г. Данный документ включает в себя основные обязанности работодателя в сфере оплаты труда, рабочего времени и времени отдыха, нормирования труда, предоставления гарантий высвобождаемым работникам, улучшения условий и охраны труда.

Особое внимание в коллективном договоре уделяется вопросам регулирования развития кадрового потенциала — так, в целях профессиональной подготовки, переподготовки и повышения квалификации работников, особенно молодежи, работодатель обязан организовывать индивидуальное, бригадное, курсовое и другие формы профессионального обучения на производстве за счет средств компании. Кроме этого, в рамках развития кадрового потенциала для работодателя предусмотрены обязанности по осуществлению мер, направленных на создание и сохранение рабочих мест, смягчение негативных последствий их сокращения; разработке планов, предусматривающих сохранение и рациональное использование профессионального потенциала работников, их социальную защищенность, подготовку и переподготовку тех из них, которые подлежат высвобождению.

Коллективный договор ОАО «РЖД» устанавливает дополнительные, по сравнению с ТК РФ, гарантии при сокращении численности или штата: так, не допускается увольнение двух работников из одной семьи (муж, жена), за исключением случая прекращения деятельности филиала компании, иного обособленного структурного подразделения. При необходимости, с учетом производственных условий, работодатель должен предоставлять высвобождаемому работнику оплачиваемое время до трех рабочих дней в месяц для самостоятельного поиска работы с сохранением среднего заработка.

Коллективный договор также содержит положения, касающиеся оздоровления работников и членов их семей, предоставления особых социальных гарантий наиболее уязвимым категориям трудящихся — молодежи, женщинам, семьям с детьми, неработающим пенсионерам.

Основные принципы трудового права. Трудовому праву, как отрасли права, присущи определенные принципы. В общеправовом смысле принципы права — это основополагающие начала, руководящие идеи права, характеризующие его сущность и назначение в обществе. В переводе с латинского слово «принцип» означает первооснову какого-либо явления, исходное, отправное положение. В соответствии с теорией права принципы подразделяются на общеправовые, присущие всем отраслям права (законность, гуманизм, равноправие, приоритет прав и свобод человека, верховенство закона, справедливость), межотраслевые (распространяемые на несколько отраслей права — диспозитивности, свободы договора) и отраслевые, характерные только для одной правовой отрасли.

Основные принципы правового регулирования трудовых отношений — это выраженные в трудовом праве основные начала, идеи, определяющие направленность и содержание государственной политики в области правового регулирования занятости, организации и применения труда. В их основе лежат принципы международного права и принципы, закрепленные в Конституции и Декларации прав и свобод гражданина. Значение принципов состоит в том, что они позволяют более глубоко уяснить смысл действующего законодательства и связи его с экономикой и политикой. Правовые принципы устанавливают характер толкования и применения норм права; определяют общую направленность и основные тенденции развития правовой системы; обеспечивают разрешение отношений, не урегулированных нормами права (аналогия права); имеют воспитательное значение в формировании правосознания граждан, служат базой целенаправленной законотворческой деятельности, играют важную роль в применении законодательства.

В современных условиях принципы трудового права призваны обеспечить: 1) минимум прав для работников; 2) свободу предпринимательства.

Впервые принципы трудового права на законодательном уровне были закреплены в ТК РФ. Среди основных принципов трудового права можно выделить следующие:

1) *принцип свободы труда*. ТК РФ провозглашает принцип свободы труда, закрепленный, кроме того, ст. 37 Конституции, которая устанавливает, что труд свободен, каждый имеет право свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию. Суть данного принципа заключается в том, что каждый сам для себя решает вопрос, заниматься ему трудовой деятельностью или нет, причем в случае отрицательного решения настоящего вопроса гражданин не понесет для себя каких-либо негативных последствий, не подвергнется преследованию со стороны государственных органов и т.д. Российское законодательство вслед за нормами международного права провозглашает приоритет прав и свобод человека и гражданина, отграничив личную жизнь человека от государственной, общественной жизни. Конечно, государство должно быть заинтересовано в наличии большого количества работников, и для стимулирования людей к вступлению их в трудовые отношения устанавливает определенные льготы и гарантии трудящемуся населению, такие как оплата труда, отпуска, пенсии и прочее, но ни принудительно привлекать человека к труду (за исключением особых случаев, которые мы рассмотрим ниже), ни тем более лишать гражданина права на труд, государство не вправе. Принцип свободы труда, включая право на труд, предполагает и свободу заключения трудового договора на условиях, удовлетворяющих обе стороны. Так, в трудовом договоре помимо обязательных условий могут указываться и дополнительные, которые стороны могут включать в него по собственному усмотрению, при достижении обоюдного соглашения. Отметим лишь, что внесение в трудовой договор условий, ограничивающих или ущемляющих права работника, не допускается. Принцип свободы труда является основополагающим, из которого берут свое начало и другие принципы трудового права;

2) *принцип запрещения принудительного труда и дискриминации в сфере труда*. Данный принцип состоит из двух элементов: запрещение дискриминации в сфере труда и запрещение принудительного труда. В соответствии со ст. 3 ТК РФ каждый имеет равные возможности для реализации своих трудовых прав. Никто не может быть ограничен в трудовых правах и свободах или получать какие-либо преимущества независимо от пола, расы, цвета кожи, национально-

сти, языка, происхождения, имущественного, семейного, социально-го и должностного положения, возраста, места жительства, отношения к религии, политических убеждений, принадлежности или непринадлежности к общественным объединениям, а также от других обстоятельств, не связанных с деловыми качествами работника. Вместе с тем следует отметить, что всякое различие, исключение или предпочтение, основанные на специфических требованиях, связанных с определенной работой, не считаются дискриминацией, равно как и особые меры, направленные на удовлетворение нужд лиц, которые по соображению пола, возраста, физических недостатков, семейных обязательств или социального и культурного уровня обычно признаются нуждающимися в особой защите или помощи. Так, трудовое законодательство устанавливает особенности регулирования труда отдельных категорий работников, в частности, женщин, лиц с семейными обязанностями, лиц в возрасте до 18 лет. Для указанных категорий работников особые условия труда могут быть установлены не с целью их дискриминации, по половому признаку например, а в силу того, что в связи с возрастными, физиологическими, другими особенностями такие лица нуждаются в создании такого правового режима трудовой деятельности, который мог бы в полной мере обеспечить охрану их здоровья, физического и психического развития. В связи с этим, постановлением Правительства РФ от 25 февраля 2000 г. № 162 утвержден Перечень тяжелых работ и работ с вредными или опасными условиями труда, при выполнении которых запрещается применение труда женщин.

К примеру, в сфере железнодорожного транспорта, в соответствии с указанным Перечнем, запрещается применение труда женщин при выполнении работ по следующим профессиям и отдельным категориям рабочих: аккумуляторщик, занятый ремонтом свинцовых аккумуляторов; водитель дрезины и его помощник, работающие на железнодорожных линиях высокой колеи и др.

Кроме этого, постановлением Правительства РФ от 25 февраля 2000 г. № 163 утвержден также Перечень тяжелых работ и работ с вредными или опасными условиями труда, при выполнении которых запрещается применение труда лиц моложе 18 лет. В области железнодорожного транспорта и метрополитена к таким работам, в частности, относятся: работы по реостатным испытаниям тепловозов; работы, выполняемые рабочими, занятыми на очистке вагонозамедлителей и сортировочных горок и др.

Законодательством предусмотрены гарантии защиты прав работников, которые подверглись дискриминации в сфере труда — в соответствии со ст. 3 ТК РФ такие работники вправе обратиться в суд с заявлением о восстановлении нарушенных прав, а также о возме-

щении материального вреда, причиненного, например, незаконным увольнением, и компенсации морального вреда за унижение чести и достоинства личности, деловой репутации. Кроме того, в России установлена уголовная ответственность за нарушение равенства прав и свобод в зависимости от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, причинившее вред правам и законным интересам граждан.

Статья 4 ТК РФ конкретизирует положения ст. 2, раскрывая понятие принудительного труда и закрепляя его запрещение. Понятие «**принудительный труд**» в соответствии с нормами российского и международного права означает всякую работу или службу, требуемую от какого-либо лица под угрозой какого-либо наказания. Государства, в том числе и Российская Федерация, в соответствии с нормами международного права (на основании Конвенции МОТ 1930 г. № 29 «О принудительном и обязательном труде»), при осуществлении своей государственной политики, не должны прибегать к какой-либо форме принудительного труда:

- в качестве средства политического воздействия или воспитания или в качестве меры наказания за наличие или за выражение политических взглядов, или идеологических убеждений, противоположных установленной политической, социальной или экономической системе;

- в качестве метода мобилизации и использования рабочей силы для нужд экономического развития;

- в качестве средства поддержания трудовой дисциплины;

- в качестве меры наказания за участие в забастовках;

- в качестве меры дискриминации по признакам расовой, социальной или национальной принадлежности или вероисповедания.

Следует отметить, что запрещение принудительного труда исключает возможность изменения такого условия трудового договора, как трудовая функция, т.е. работа по определенной специальности, квалификации или деятельности, если это изменение произведено в одностороннем порядке, без согласования с работником. Необходимость получения согласия работника на изменение трудовой функции выступает гарантией свободы труда и, в частности, запрета принудительного труда, обусловленного соглашением сторон трудового договора.

Кроме того, нарушением принципа запрещения принудительного труда также является выполнение работником под угрозой какого-либо наказания работы, от осуществления которой он может в

соответствии с трудовым законодательством отказаться, в том числе в связи:

- с нарушением установленных сроков выплаты заработной платы или выплатой ее в неполном размере;

- возникновением непосредственной угрозы для жизни и здоровья работника вследствие нарушения требований охраны труда, в частности, необеспечения его средствами коллективной или индивидуальной защиты в соответствии с установленными нормами.

Вместе с тем понятие «принудительный или обязательный труд» не включает в себя:

- работу, выполнение которой обусловлено законодательством о воинской обязанности и военной службе или заменяющей ее альтернативной гражданской службе;

- работу, выполнение которой обусловлено введением чрезвычайного или военного положения в порядке, установленном федеральными конституционными законами;

- работу, выполняемую в условиях чрезвычайных обстоятельств, т.е. в случаях бедствия или угрозы бедствия (пожары, наводнения, голод, землетрясения, эпидемии и эпизоотии), и в иных случаях, ставящих под угрозу жизнь или нормальные жизненные условия всего населения или его части;

- работу, выполняемую вследствие вступившего в законную силу приговора суда под надзором государственных органов, ответственных за соблюдение законодательства при исполнении судебных приговоров;

3) принцип защиты от безработицы и содействия в трудоустройстве. Российской Федерацией была ратифицирована Конвенция МОТ «О политике в области занятости» 1964 г., которая обязательна для исполнения на территории России. Данная Конвенция предписывает, что каждое государство, ратифицировавшее ее, должно стремиться ввести, сообразно с национальным законодательством и практикой, специальные программы, способствующие созданию дополнительных рабочих мест и содействию в вопросах занятости. Такие программы должны способствовать получению продуктивной и свободно избранной занятости для определенных категорий находящихся в неблагоприятном положении лиц, которые сталкиваются или могут столкнуться с трудностями в поисках стабильной занятости. К таким лицам, в частности, относятся: женщины, молодые специалисты, инвалиды, лица, являющиеся безработными в течение продолжительного времени, трудящиеся, которых затронули структурные изменения, лица, достигшие среднего и пожилого возраста;

4) принцип обеспечения права каждого работника на справедливые условия труда включает в себя право каждого на охрану труда и право на отдых. В свою очередь, право на охрану труда предусматривает право работника на условия труда, соответствующие требованиям безопасности и гигиены. В том числе работник имеет право на рабочее место, защищенное от воздействия вредных или опасных производственных факторов, которые могут вызвать производственную травму, профессиональное заболевание или снижение работоспособности, право на возмещение вреда, причиненного ему увечьем, профессиональным заболеванием либо иным повреждением здоровья, связанным с исполнением им трудовых обязанностей; право на получение достоверной информации от работодателя или государственных и общественных органов о состоянии условий и охраны труда на рабочем месте работника, о существующем риске повреждения здоровья, а также о принятых мерах по защите от вредных или опасных производственных факторов; право на обеспечение средствами индивидуальной и коллективной защиты в соответствии с требованиями законодательства и иных нормативных актов об охране труда за счет средств работодателя.

В трудовом договоре должны указываться достоверные характеристики условий труда, компенсации и льготы работникам за тяжелые работы и работы с вредными и опасными условиями труда.

Право на отдых предполагает право на ограничение рабочего времени до 40 часов в неделю, право на перерывы в течение рабочего дня (смены), на ежедневный (междусменный) отдых, право на выходные дни продолжительностью не менее 42 часов в неделю, нерабочие праздничные дни и право на отпуск продолжительностью 28 календарных дней (если это основной отпуск), и дополнительные отпуска, продолжительность и порядок предоставления которых предусмотрен законодательством, а также в локальных нормативных актах, трудовых договорах. При этом законодательство прямо устанавливает запрет на работу в выходные и праздничные дни, допуская привлечение работников к работе в выходные и нерабочие праздничные дни только с их письменного согласия и лишь в исключительных, специально оговоренных случаях, перечень которых содержится в нормах ТК РФ.

Кроме этого, постановлением Государственного комитета Совета Министров СССР по вопросам труда и заработной платы и Президиума ВЦСПС от 25 октября 1974 г. № 298/п-22 утвержден Список производств, цехов, профессий и должностей с вредными условиями труда, работа в которых дает право на сокращенный рабочий день и дополнительный отпуск рабочим, инженерно-техническим работни-

кам и служащим, занятым в данных отраслях, среди которых указан и транспорт;

5) принцип обеспечения права каждого работника на своевременную и в полном размере оплату труда. Заработная плата каждого работника зависит от его квалификации, сложности выполняемой работы, количества и качества затраченного труда и максимальным размером не ограничивается. Запрещается какая-либо дискриминация при установлении и изменении размеров заработной платы в зависимости от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям. Если работник полностью отработал норму рабочего времени и выполнил свои трудовые обязанности, то его месячная зарплата не может быть ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда, которая в свою очередь, не должна быть ниже размера прожиточного минимума трудоспособного человека. Кроме того, указанный принцип предполагает своевременную оплату труда, т.е. не позже сроков, предусмотренных правилами внутреннего трудового распорядка, коллективным договором, трудовым договором. Так, в соответствии с действующим законодательством заработная плата должна выплачиваться не реже, чем каждые полмесяца, в день, установленный правилами внутреннего трудового распорядка, коллективным договором, трудовым договором. Работодатели, допустившие задержку выплаты заработной платы, несут ответственность в соответствии с действующим законодательством;

6) принцип обеспечения прав работников и работодателей на объединение для защиты своих интересов, включая право работников создавать профессиональные союзы и вступать в них. Этот принцип основывается на конституционно закрепленной свободе общественных объединений, праве граждан на объединение, включая право на создание профессиональных союзов. Профсоюз — добровольное общественное объединение граждан, связанных общими производственными, профессиональными интересами по роду их деятельности, создаваемое в целях представительства и защиты их социально-трудовых прав и интересов. Федеральный закон «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» предоставляет каждому человеку, достигшему 14-летнего возраста и осуществляющему трудовую (профессиональную) деятельность, право по своему усмотрению создавать профсоюзы для защиты своих интересов, вступать в них, заниматься профсоюзной деятельностью и выходить из профсоюзов. Кроме того, работодатель обязан созда-

вать условия, обеспечивающие деятельность представителей работников, в том числе и профессиональных союзов.

Представительным органом работников железнодорожного транспорта является Российский профсоюз железнодорожников и транспортных строителей (Роспрофжел), центральный комитет которого избирается для проведения коллективных переговоров, заключения Генерального коллективного договора ОАО «РЖД» и контроля за его выполнением. К обязательствам Роспрофжела относятся, в частности, следующие:

- осуществление взаимодействия с работодателем, руководствуясь принципами социального партнерства, уважения взаимных интересов сторон трудовых отношений;

- совместно с работодателем осуществление мер по повышению эффективности работы Компании, внедрению новой техники, укреплению трудовой и технологической дисциплины, поддержанию престижности выполняемой работы и чувства профессиональной гордости у работников;

- мобилизация трудовых коллективов на достижение стратегических целей Компании, выполнение объемных и качественных показателей работы, создание благоприятного социального климата в трудовых коллективах;

- осуществление защиты экономических и профессиональных интересов работников, контроля за соблюдением нормативных правовых актов РФ, нормативных документов Компании, содержащих нормы трудового права, оказание работникам (при необходимости) бесплатной юридической помощи;

- осуществление профсоюзного контроля за состоянием охраны труда, представление интересов пострадавших работников при расследовании несчастных случаев и профессиональных заболеваний, связанных с исполнением трудовых обязанностей, оказание необходимой консультативной помощи по вопросам охраны труда и здоровья работников и др.;

7) принцип обязательности возмещения вреда, причиненного работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей. Суть его заключается в том, что работодатель несет материальную ответственность за вред, причиненный работнику трудовым увечьем, происшедшим как на территории работодателя, так и за ее пределами, а также во время следования к месту работы или с работы на транспорте, предоставленном работодателем. В случае, если вред работнику причиняется источником повышенной опасности, работодатель

несет ответственность без вины, если не докажет, что вред возник в случае непреодолимой силы или умысла потерпевшего¹.

Работодатель считается виновным в причинении трудового увечья, если оно произошло вследствие необеспечения им здоровых и безопасных условий труда (несоблюдение правил охраны труда, техники безопасности, промышленной санитарии т.д.). Возмещение вреда состоит в выплате потерпевшему денежных средств в размере заработка или соответствующей его части в зависимости от степени утраты профессиональной трудоспособности вследствие данного трудового увечья; в компенсации дополнительных расходов, в том числе расходов на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, если доказано, что потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода и не имеет права на их бесплатное получение; в выплате в установленных случаях единовременного пособия; в возмещении морального вреда. На работодателя возлагается обязанность по доказыванию отсутствия его вины в причинении вреда работнику.

Согласно п. 5 ст. 25 Федерального закона от 10 января 2003 г. № 17-ФЗ «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» за работниками железнодорожного транспорта общего пользования, переведенными на другую работу вследствие трудового увечья или

¹ В соответствии с нормами гражданского права под источником повышенной опасности понимается любая деятельность, осуществление которой создает повышенную опасность причинения вреда из-за невозможности полного контроля за ней со стороны человека, а также деятельность по использованию, транспортировке, хранению предметов, веществ и иных объектов производственного, хозяйственного и иного назначения, обладающих такими же свойствами. К деятельности, создающей повышенную опасность для окружающих, гражданским законодательством отнесена деятельность по использованию транспортных средств, механизмов, электрической энергии, взрывчатых веществ, сильнодействующих ядов и т.п. (в соответствии со ст. 1079 ГК РФ). Их исчерпывающий перечень в связи с постоянным развитием науки и техники установить невозможно. Исходя из понятия источника повышенной опасности как деятельности следует отметить, что ответственность наступает только в том случае, если вред возник в результате действия источника повышенной опасности (например, при движении автомобиля, работе механизма и т.п.), иными словами, для применения правил, касающихся возмещения вреда, причиненного источником повышенной опасности, следует установить причинную связь между возникновением вреда и проявлением специфической вредоносности соответствующего объекта источника повышенной опасности при его эксплуатации. В связи с этим стоящий поезд, автомобиль или станок не подпадают под действие норм, относящихся к нормам, устанавливающим ответственность за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих.

профессионального заболевания либо вышедшими на пенсию по инвалидности в связи с трудовым увечьем, профессиональным заболеванием или иным возникшим не по вине работника повреждением здоровья, сохраняется право на льготы, установленные законодательством РФ, отраслевым тарифным соглашением, коллективными договорами для работников железнодорожного транспорта и предоставляемые за счет средств работодателей;

8) *принцип обеспечения права каждого на защиту государством его трудовых прав и свобод, включая судебную защиту.* Работник имеет право самостоятельно защищать свои трудовые права любыми способами, не запрещенными законом, обращаясь с жалобой на действия, нарушающие его права и свободы, либо вышестоящему в порядке подчиненности государственному органу, органу местного самоуправления, общественному объединению, должностному лицу, в комиссию по трудовым спорам, либо в суд.

Статья 46 Конституции гарантирует каждому право на судебную защиту, и ТК РФ не содержит положений об обязательности предварительного внесудебного порядка разрешения спора комиссией по трудовым спорам, лицо, считающее, что его трудовые права нарушены, по собственному усмотрению выбирает способ разрешения трудового спора и вправе либо первоначально обратиться в комиссию по трудовым спорам, а в случае несогласия с ее решением — в суд в десятидневный срок со дня вручения ему копии решения комиссии, либо сразу обратиться в суд. Кроме того, работники при обращении в суд с исками о восстановлении на работе, взыскании заработной платы и иными требованиями, вытекающими из трудовых отношений, освобождаются от уплаты судебных расходов;

9) *принцип обеспечения права на разрешение индивидуальных и коллективных трудовых споров, а также права на забастовку.* В соответствии с п. 2 ст. 26 Федерального закона «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» забастовка как средство разрешения коллективных трудовых споров работниками железнодорожного транспорта общего пользования, деятельность которых связана с движением поездов, маневровой работой, а также с обслуживанием пассажиров, грузоотправителей (отправителей) и грузополучателей (получателей) на железнодорожном транспорте общего пользования и перечень профессий которых определяется федеральным законом, является незаконной и не допускается.

6.2. Трудовой договор

Понятие, стороны и содержание трудового договора. Главным и единственным основанием возникновения трудовых отношений является трудовой договор.



В соответствии со ст. 56 ТК РФ **трудовой договор** представляет собой *соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязуется предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные ТК РФ, законами и иными нормативными правовыми актами, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами, содержащими нормы трудового права, своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату, а работник обязуется лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать действующие в организации правила внутреннего трудового распорядка.*

Таким образом, только после заключения трудового договора гражданин приобретает статус работника трудового коллектива, у него возникает обязанность подчиняться правилам внутреннего трудового распорядка организации, соблюдать режим труда, а также право пользоваться всеми льготами и компенсациями, предусмотренными трудовым законодательством.

Содержание трудового договора составляют его условия. Прежде всего в трудовом договоре указывается фамилия, имя, отчество работника, наименование работодателя (фамилия, имя, отчество работодателя — физического лица), заключающих трудовой договор. Последующие условия трудового договора законодательство разделяет на существенные (те, наличие которых в трудовом договоре является обязательным) и условия, которые включаются в трудовой договор по договоренности между работником и работодателем.

К *существенным условиям* трудового договора относятся:

- 1) место работы, с указанием структурного подразделения;
- 2) дата начала работы;
- 3) наименование должности, специальности, профессии с указанием квалификации в соответствии со штатным расписанием организации или конкретная трудовая функция (в тех случаях, когда по определенным должностям или специальностям законодательством установлены льготы или ограничения, наименование этих должно-

стей или специальностей должно соответствовать квалификационным справочникам);

4) права и обязанности работника;

5) права и обязанности работодателя;

6) характеристика условий труда (в том числе компенсации и льготы за работу в тяжелых, вредных и опасных условиях труда);

7) режим труда и отдыха (если он для данного работника отличается от общих правил, установленных в организации);

8) условия оплаты труда, в том числе размер тарифной ставки или должностного оклада работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты;

9) виды и условия социального страхования, непосредственно связанные с трудовой деятельностью.

К условиям, включаемым в трудовой договор по договоренности между работником и работодателем, могут относиться, например, следующие условия: о предоставлении мест в ведомственном детском саду детям сотрудников, об обязанности работника отработать определенное время после обучения, если обучение производилось за счет средств работодателя, условия об установлении испытательного срока и т.д. Следует отметить, что, будучи включенными в трудовой договор, такие дополнительные условия становятся обязательными для соблюдения как со стороны работника, так и со стороны работодателя. Вместе с тем не допускается включение в трудовой договор условий, ухудшающих положение работника. Изменение условий трудового договора допускается только по письменному согласию сторон.

Статья 64 ТК РФ запрещает необоснованный отказ в заключении трудового договора. Запрещается отказывать в заключении трудового договора по обстоятельствам, носящим дискриминационный характер (в зависимости от пола, расы, цвета кожи, национальности, языка, происхождения, имущественного, социального или должностного положения, места жительства (в том числе наличия или отсутствия регистрации по месту жительства или пребывания)); женщинам — по мотивам, связанным с беременностью или наличием детей (ч. 2, 3 ст. 64 ТК РФ); работникам, приглашенным в письменной форме на работу в порядке перевода от другого работодателя, в течение одного месяца со дня увольнения с прежнего места работы (ч. 4 ст. 64 ТК РФ).

Вместе с тем отказ работодателя в приеме на работу по обстоятельствам, связанным с деловыми качествами работника, является обоснованным. Под **деловыми качествами** работника следует понимать способности физического лица выполнять определенную трудовую функцию с учетом имеющихся у него профессионально-

квалификационных качеств (например, наличие определенной профессии, специальности, квалификации), личностных качеств работника (например, состояние здоровья, наличие определенного уровня образования, опыта работы по данной специальности, в данной отрасли).

При заключении трудового договора лицо, поступающее на работу, обязано предъявить работодателю определенные документы, исчерпывающий перечень которых предусмотрен ст. 65 ТК РФ. К ним, в частности, относятся:

1) паспорт или иной документ, удостоверяющий личность;

2) трудовая книжка. Трудовая книжка является основным документом о трудовой деятельности и трудовом стаже работника. Оформление трудовой книжки работнику, принятому на работу впервые, осуществляется работодателем в присутствии работника не позднее недельного срока со дня приема на работу. В трудовую книжку при ее оформлении вносятся следующие сведения: фамилия, имя, отчество работника, дата рождения (число, месяц, год) — на основании паспорта или иного документа, удостоверяющего личность; образование, профессия, специальность — на основании документа, об образовании, о квалификации или наличии специальных знаний (при поступлении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки). Кроме этого, в трудовую книжку вносятся сведения о работе, выполняемой работником, переводе на другую постоянную работу, об увольнении работника, а также основания прекращения трудового договора и сведения о поощрениях за успехи в работе. Сведения о взысканиях в трудовую книжку не вносятся, за исключением случаев, когда дисциплинарным взысканием является увольнение;

3) страховое свидетельство государственного пенсионного страхования;

4) документы воинского учета для военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу;

5) документ об образовании, о квалификации или наличии специальных знаний, — при поступлении на работу, требующую специальных знаний или подготовки.

Следует отметить, что в перечень документов, предъявляемых при приеме на работу, не включены сведения из налоговых органов об установлении ИНН (индивидуального номера налогоплательщика). Работник либо сообщает их добровольно, либо работодатель, как налоговый агент работника, сам запрашивает эти сведения в подразделении налоговой инспекции по месту жительства работника. Если работнику к моменту приема на работу не присвоен ИНН, обязанность его оформления также возлагается на работодателя.

Работники железнодорожного транспорта относятся к категории работников, в отношении которых законодательством установлена обязанность проходить обязательные предварительные (при поступлении на работу) медицинские осмотры (обследования) для определения возможности выполнения этими работниками предстоящей работы и предупреждения профессиональных заболеваний. Кроме этого, для работников локомотивных бригад (машинистов и помощников машинистов локомотивов и мотор-вагонного подвижного состава) предусмотрена необходимость прохождения предрейсовых медицинских осмотров. Целью подобных осмотров является комплексная оценка физического, психоэмоционального, и, при необходимости, психологического состояния работников локомотивных бригад для предотвращения допуска к рейсу лиц в состоянии нетрудоспособности или пониженной работоспособности, устанавливаемых в порядке, предусмотренном законодательством. Во исполнение данного требования на начальников локомотивного депо возлагается обязанность выделения помещений для проведения предрейсовых медосмотров, оснащение их необходимым инвентарем и оборудованием и обеспечение технического содержания медицинских приборов. Предрейсовые медицинские осмотры проводятся не ранее чем за 1 час перед рейсом при одновременной явке всех членов локомотивной бригады, при предъявлении ими маршрутного листа или наряда и (по требованию медицинского работника) удостоверения личности работника. Для работников других профессий локомотивного депо данная обязанность предусмотрена только при необходимости (наличии признаков опьянения или заболевания) и исключительно при наличии распоряжения администрации депо.

В некоторых случаях непосредственно при заключении трудового договора работодателю сложно определить, справится ли работник с предстоящей работой. Кроме того, специфика некоторых видов деятельности не позволяет сразу установить степень профессиональной пригодности работника. Для того чтобы проверить деловые качества работника в конкретных условиях работы, ст. 70 ТК РФ закреплена возможность осуществления **испытания при приеме на работу**. Условие об испытании не является существенным условием трудового договора и устанавливается по соглашению сторон, однако, если оно не отражено в трудовом договоре, считается, что работник принят на работу без испытания. По общему правилу, период испытательного срока не может превышать трех месяцев, за исключением случаев, предусмотренных трудовым законодательством.

Фактическое продолжение работником работы по истечении испытательного срока означает, что работник выдержал испытание и

его профессиональные качества соответствуют данной конкретной работе.

Изменение трудового договора предполагает изменение его содержания — т.е. одного или нескольких условий. По своему правовому статусу изменение трудового договора близко к его фактическому заключению, поэтому его условия могут быть изменены только по соглашению сторон и только в письменном виде. Изменение трудового договора возможно в следующих формах: перевод на другую работу; изменение определенных сторонами условий трудового договора.

Перевод на другую работу представляет собой постоянное или временное изменение трудовой функции работника и (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 ТК РФ.

Итак, в первую очередь в данном случае претерпевает изменения трудовая функция работника. **Трудовая функция** представляет собой критерий, позволяющий отграничивать одну работу от другой, и включает в себя должность в соответствии со штатным расписанием; профессию; специальность с указанием квалификации; вид поручаемой работнику работы. **Профессия** — это постоянный вид трудовой деятельности работника, требующий специальных навыков и соответствующих знаний, приобретенных в процессе обучения (например, врач, юрист, экономист, машинист); **специальность** — это разновидность профессии, которая устанавливается в результате разделения труда (например, инженер — механик, врач-окулист, машинист локомотива или машинист самоходной железнодорожно-строительной машины и др.); **квалификация** — это степень профессиональной обученности или, иными словами, уровень подготовки, опыта, знаний по данной специальности, она выражается в разрядах, категориях и т.п.; должность определяет границы компетентности работника, его обязанности и степень ответственности.

При заключении трудового договора работник договаривается с работодателем о характере той конкретной работы, которую он будет выполнять. В тексте договора указывается наименование профессии или должности, а также специальность и квалификация. Они и характеризуют трудовую функцию работника.

Перевод в другую местность вместе с работодателем также рассматривается трудовым законодательством как перевод на другую работу. Законом не определено понятие другой местности. Оно

содержится в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 г. № 2 «О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации». В соответствии с ним, под **другой местностью** следует понимать местность за пределами административно-территориальных границ соответствующего населенного пункта.

В данном случае законодательство предусматривает для работников определенные гарантии: возмещение стоимости проезда к новому месту жительства для самого работника и членов его семьи, расходов по перевозке имущества, обустройству на новом месте. Как разъясняет данное постановление, если в трудовом договоре работника было указано конкретное структурное подразделение как место его работы, то изменение этого структурного подразделения возможно лишь с письменного согласия работника, и это также будет являться переводом. В качестве структурного подразделения выступают как филиалы, представительства, так и отделы, цеха, участки и т.д.

Помимо вышеперечисленных, возможен также перевод работника в другую организацию на постоянную работу. При этом изменяется одна из сторон — работодатель. Поэтому данный вид перевода является самостоятельным основанием для расторжения трудового договора по прежнему месту работы и заключения — на новом месте. Отказ в заключении трудового договора работнику, письменно приглашенному на работу в порядке перевода из другой организации, в течение месяца со дня увольнения, является нарушением трудового законодательства.

Как уже отмечалось, перевод на другую работу возможен только с письменного согласия работника, за исключением случаев, прямо предусмотренных ТК РФ. Если письменного согласия работника на перевод получено не было, но он добровольно приступил к выполнению другой работы, подобный перевод будет считаться законным.

От перевода на другую работу необходимо отличать **перемещение внутри организации**. Сущность перемещения состоит в изменении рабочего места, поручении работнику работы на другом механизме (станке, агрегате, локомотиве и т.д.), изменении структурного подразделения, если оно не было оговорено при заключении трудового договора и прямо указано в нем, но при этом ни трудовая функция, ни существенные условия труда не изменяются.

Действующее трудовое законодательство дифференцирует переводы на другую работу на постоянные и временные. В свою очередь, временные переводы подразделяются на те, которые требуют

согласия работника, и те, к которым он привлекается независимо от своего желания.

К *временным переводам*, совершаемым по письменному соглашению между работником и работодателем, относится перевод на другую работу у того же работодателя на срок до одного года, а 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*.

Временные переводы, не требующие согласия работника, обусловлены особыми чрезвычайными обстоятельствами, когда от предотвращения их самих или их последствий зависит благополучие не только предприятия или организации, но и нередко — всего населения данной местности. Так, в соответствии с ч. 2 ст. 72.2 ТК РФ в случае катастрофы природного или техногенного характера, производственной аварии, несчастного случая на производстве, пожара, наводнения, голода, землетрясения, эпидемии или эпизоотии и в любых исключительных случаях, ставящих под угрозу жизнь или нормальные жизненные условия всего населения или его части, работник может быть переведен без его согласия на срок до одного месяца на не обусловленную трудовым договором работу у того же работодателя для предотвращения указанных случаев или устранения их последствий. Кроме этого, не требует согласия работника и временный перевод его на не обусловленную трудовым договором работу в случае простоя (т.е. временной приостановки работы по причинам экономического, технологического, технического или организационного характера), необходимости предотвращения уничтожения или порчи имущества либо замещения временно отсутствующего работника, если простой или необходимость предотвращения уничтожения или порчи имущества либо замещения временно отсутствующего работника вызваны перечисленными выше чрезвычайными обстоятельствами. Срок перевода в этом случае также ограничивается одним месяцем.

Однако трудовое законодательство устанавливает ограничение на срок перевода, но не на количество самих переводов — иными словами, такой перевод в пределах месячного срока может производиться неоднократно. Исключением из правила о неполучении согласия работника при переводе на другую работу по рассмотренным особым основаниям является перевод на работу, требующую более низкой квалификации по сравнению с той, которой обладает работ-

ник — в этом случае его письменное согласие является необходимым. Важной гарантией прав и интересов трудящихся выступает закреплённое ТК РФ положение о том, что в случае подобных переводов, обусловленных особыми обстоятельствами, оплата труда работника производится по выполняемой работе, но не ниже среднего заработка по прежней работе.

Состояние здоровья работника также может явиться основанием для перевода его на другую работу, и в данном случае работодатель также обязан заручиться письменным согласием трудящегося. В качестве доказательства необходимости подобного перевода выступает медицинское заключение, выданное в порядке, предусмотренном законодательством. Подобный перевод может носить как постоянный, так и временный характер — в зависимости от рекомендаций медицинского учреждения. Законодательство устанавливает разные правовые последствия отказа работника от перевода на другую работу по состоянию здоровья или отсутствия допустимой работы у работодателя в зависимости от срока, предусмотренного в медицинском заключении. Так, если срок рекомендуемого перевода не превышает четырех месяцев, а работник отказывается от него, или соответствующая работа в данной организации отсутствует, работодатель обязан на весь указанный в медицинском заключении срок отстранить работника от работы с сохранением места работы (должности). В период отстранения от работы заработная плата работнику не начисляется, за исключением случаев, предусмотренных ТК РФ, иными федеральными законами, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором. Если же срок перевода превышает четыре месяца, либо он должен носить постоянный характер, отказ работника от такого перевода или отсутствие у работодателя необходимой работы является основанием для прекращения трудового договора.

Особые правила установлены ТК РФ для руководителей организаций (филиалов, представительств и иных обособленных структурных подразделений), их заместителей и главных бухгалтеров, нуждающихся в переводе на другую работу в соответствии с медицинским заключением — отказ указанных категорий работников от перевода либо отсутствие соответствующей работы у работодателя служит основанием прекращения трудового договора независимо от того, является ли такой перевод постоянным или временным. Вместе с тем работодатель имеет право с письменного согласия указанных работников не прекращать с ними трудовой договор, а отстранить их от работы на срок, определяемый соглашением сторон. В период отстранения от работы заработная плата указанным работникам не начисляется, за исключением случаев, предусмотренных ТК РФ,

иными федеральными законами, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором.

Инициатором **изменений определенных сторонами условий трудового договора, обусловленных изменениями организационных или технологических условий труда**, при продолжении работником работы по той же трудовой функции выступает работодатель. К организационным изменениям относятся структурные изменения, в том числе — ликвидация или создание структурных подразделений. Технологические изменения могут быть связаны с применением новых технологий, техники, модернизацией производства и т.д. Работодатель должен документально обосновывать необходимость таких изменений. Трудовая функция работника в данном случае меняться не должна. Продолжая работать в той же должности, по той же специальности, квалификации, работник сталкивается с изменением других существенных условий трудового договора — например, с изменением системы и размера оплаты труда, режима льгот, режима работы и т.д. Об изменении таких условий работодатель обязан предупредить работника не позднее, чем за два месяца до введения предполагаемых изменений. В том случае, если работник не согласен на продолжение работы в новых условиях, работодатель обязан в письменной форме предложить ему иную имеющуюся в организации работу (как вакантную должность или работу, соответствующую квалификации работника, так и вакантную нижестоящую должность или нижеоплачиваемую работу), которую работник может выполнять с учетом его состояния здоровья. При этом работодатель обязан предлагать работнику все отвечающие указанным требованиям вакансии, имеющиеся у него в данной местности. Предлагать вакансии в других местностях работодатель обязан, если это предусмотрено коллективным договором, соглашениями, трудовым договором.

При отсутствии указанной работы или отказе работника от нее, трудовой договор с работником расторгается.

В соответствии с ТК РФ если изменения организационных или технологических условий труда могут повлечь за собой массовое увольнение работников, в целях сохранения рабочих мест работодателю предоставляется право, с учетом мнения выборного первичной профсоюзной организации, вводить режим неполного рабочего времени на срок до шести месяцев. Неполное рабочее время предусматривает оплату труда пропорционально отработанному времени или выполненному объему работ, поэтому временно (на срок до шести месяцев) ухудшает положение работников. Вместе с тем возможность установления режима неполного рабочего времени дает работодателю время для внедрения новых, прогрессивных технологий, модифи-

кации производства. Если работник отказывается от продолжения работы на условиях неполного рабочего времени, трудовой договор с ним расторгается по сокращению численности или штата работников. Уволенному работнику выплачивается выходное пособие в размере среднего месячного заработка, а также за ним сохраняется средний месячный заработок на период трудоустройства, но не свыше двух месяцев со дня увольнения.

Прекращение трудового договора законодательство связывает с наступлением определенных юридических фактов — событий или действий, являющихся предпосылками прекращения трудовых отношений. В перечне юридических фактов, служащих основанием прекращения трудового договора, значительную долю занимают действия людей, но возможны также и события, например, смерть работника, наступление чрезвычайных обстоятельств (военных действий, катастрофы и т.д.). В целом, все основания прекращения трудового договора можно разделить на три группы:

- 1) по взаимному волеизъявлению сторон;
- 2) по инициативе одной из сторон;
- 3) невозможность по тем или иным причинам продолжать трудовые отношения.

Рассмотрим последовательно каждую группу оснований прекращения трудового договора:

1) в соответствии со ст. 78 ТК РФ трудовой договор может быть в любое время расторгнут *по соглашению сторон*. В данном случае необходимо наличие свободного совместного волеизъявления сторон, направленного на прекращение трудовых отношений. Вместе с тем данное обстоятельство не исключает возможности проявления соответствующей первоначальной инициативы либо работником, либо администрацией;

2) прекращение трудового договора *по инициативе одной из сторон*. Отличие данной группы оснований прекращения трудового договора состоит в том, что здесь инициатива расторжения договора исходит от одной из его сторон — работника либо работодателя, и говорить о наличии одновременной, обоюдной, взаимосогласованной воли обеих сторон нельзя.

Порядок расторжения трудового договора по инициативе работника регулируется ст. 80 ТК РФ. В соответствии с ней работник имеет право расторгнуть по собственному желанию любой трудовой договор, предупредив об этом работодателя письменно за две недели. Таким образом, расторжение трудового договора в данном случае возможно лишь при наличии письменного заявления, — в противном случае невыход работника, пусть даже и предупредившего работодателя о своем желании расторгнуть трудовой договор в ус-

ной форме, на работу можно расценивать как прогул. Основная цель подобного предупреждения состоит в предоставлении работодателю времени на подыскание нового работника взамен увольняющегося. Согласие работодателя на прекращение трудового договора в данном случае юридического значения не имеет. Работодатель не может уволить работника до истечения двухнедельного срока предупреждения. Вместе с тем и работник не имеет права прекратить работу до истечения указанного срока. Исключение составляет лишь случай, когда работник и работодатель достигли договоренности о сокращении двухнедельного срока, — в этом случае работник может оставить работу со дня, оговоренного им и работодателем. Работник имеет право подать заявление об увольнении по собственной инициативе, находясь в командировке, в отпуске, в период временной нетрудоспособности. Если работник подает заявление об увольнении, находясь в отпуске, и просит уволить его до истечения срока предупреждения, а работодатель согласен на это, то увольнение производится в срок, о котором просит работник.

В случаях, когда заявление работника об увольнении по его инициативе обусловлено невозможностью продолжения им работы (зачисление в образовательное учреждение, выход на пенсию и другие случаи), а также в случаях установленного нарушения работодателем законов и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, условий коллективного договора, соглашения или трудового договора, работодатель обязан расторгнуть трудовой договор в срок, указанный в заявлении работника.

Работник, предупредивший работодателя о расторжении трудового договора, вправе до истечения срока предупреждения отозвать свое заявление, и увольнение в этом случае не производится, за исключением случая, когда на его место уже в письменной форме приглашен другой работник, которому в соответствии с трудовым законодательством работодатель не вправе отказать в заключении трудового договора (например, работнику, письменно приглашенному в порядке перевода от другого работодателя, в течение одного месяца со дня увольнения с прежнего места работы).

Если по истечении срока предупреждения об увольнении трудовой договор не был расторгнут, и работник не настаивает на увольнении, заявление о расторжении трудового договора утрачивает силу и действие трудового договора продолжается;

Полный перечень оснований, при наличии которых работодатель вправе выступить инициатором расторжения трудового договора с работником, установлен ст. 81 ТК РФ. В частности, можно отметить следующие:

а) несоответствие работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие:

— состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением;

— недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации.

В данном случае проявляется несоответствие личных субъективных качеств работника (отсутствие специальных знаний, навыков, трудоспособности, показателей здоровья) объективным потребностям организации, в которой он выполняет свои трудовые обязанности.

Для работников железнодорожного транспорта, чьи трудовые обязанности непосредственно связаны с движением поездов, соответствие состояние здоровья предъявляемым требованиям особенно важно, поскольку от данного критерия их профпригодности напрямую зависит безопасность движения. Как уже отмечалось, в комплексе мер медицинского обеспечения безопасности движения поездов на федеральном железнодорожном транспорте применяются регулярные предрейсовые медосмотры работников локомотивных бригад. Целью указанных медосмотров является предотвращение допуска к рейсу лиц в состоянии нетрудоспособности или пониженной работоспособности. Кроме этого, ТК РФ прямо предусматривает прием работника на работу, непосредственно связанную с движением транспортных средств, только после прохождения им обязательного предварительного медицинского осмотра в порядке, установленном федеральным органом исполнительной власти в области здравоохранения и федеральным органом исполнительной власти в области соответствующего вида транспорта.

В соответствии Федеральным законом «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации», лица, принимаемые на работу, непосредственно связанную с движением поездов и маневровой работой, и работники, выполняющие такую работу и (или) подвергающиеся воздействию вредных и опасных производственных факторов, проходят за счет средств работодателей обязательные предварительные (при поступлении на работу) и периодические (в течение трудовой деятельности) медицинские осмотры. Работники железнодорожного транспорта общего пользования, которые осуществляют производственную деятельность, непосредственно связанную с движением поездов и маневровой работой, и перечень профессий которых определяется федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта, проходят обязательные предрейсовые или предсменные медицинские осмотры, а также по требованию работодателей медицинское освидетельствование на

установление факта употребления алкоголя, наркотических средств или психотропных веществ.

В соответствии с Порядком проведения обязательных предрейсовых и предсменных медицинских осмотров на железнодорожном транспорте общего пользования на каждого работника локомотивной бригады оформляется индивидуальная карта предрейсовых медицинских осмотров, куда медицинские работники кабинета предрейсовых медицинских осмотров вносят следующие сведения: профессию, фамилию, имя, отчество работника, тип локомотива; диагноз по диспансерному учету, индивидуальные рекомендации цехового врача по обследованию перед рейсом. К индивидуальной карте предрейсовых медосмотров прилагается вкладыш, содержащий дату и время медосмотра, жалобы работника, показания приборов индикации паров алкоголя; частоту пульса, величину артериального давления; продолжительность отдыха между рейсами; отметку о допуске или отстранении от рейса.

Кроме того, все работники железнодорожного транспорта, чьи трудовые обязанности связаны с движением транспортных средств, подлежат диспансерному учету. Если медицинское обследование выявляет признаки несоответствия состояния здоровья работника выполняемой работе, это отражается в соответствующем медицинском заключении, и работнику должна быть предложена иная работа, соответствующая его состоянию здоровья. Если же работник от такой работы откажется, то он может быть уволен на основании несоответствия состояния здоровья занимаемой должности или выполняемой работе.

Несоответствие работника занимаемой должности или выполняемой работе по причине недостаточной квалификации обязательно должно быть подтверждено результатами аттестации. В соответствии с вышеназванным Законом работники организаций независимо от их организационно-правовых форм и форм собственности, заключившие трудовые договоры с работодателями — индивидуальными предпринимателями, производственная деятельность которых связана с движением поездов и маневровой работой на железнодорожных путях общего пользования, должны проходить аттестацию, предусматривающую проверку знаний правил технической эксплуатации железных дорог, инструкции по движению поездов, маневровой работе и сигнализации на железнодорожном транспорте, а также иных нормативных актов федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного транспорта. Работники, ответственные за погрузку, размещение, крепление грузов в вагонах, контейнерах и выгрузку грузов, должны проходить аттестацию, предусматривающую проверку знаний технических условий размещения и крепления

грузов в железнодорожном подвижном составе. Работники, не прошедшие аттестации, не допускаются к выполнению указанных работ.

Порядок и сроки проведения аттестаций, а также порядок формирования аттестационных комиссий устанавливаются федеральным органом исполнительной власти в области железнодорожного транспорта.

На предприятиях должны быть разработаны локальные положения об аттестации, в которых определяются сроки, порядок и условия ее проведения, а также критерии и методы оценки квалификации и профессиональной компетенции работников с учетом специфики выполняемых ими трудовых функций. Содержание таких документов должно быть доведено до сведения работников. Сроки проведения аттестации, график ее проведения, состав аттестационной комиссии утверждаются руководителем организации по согласованию с профсоюзным органом и доводятся до сведения аттестуемых работников. В случае обнаружения несоответствия работника выполняемой работе, занимаемой должности, подтвержденного неблагоприятным решением аттестационной комиссии, работодатель предлагает работнику другую работу, выполнению которой удовлетворяют его профессиональные качества. В случае отказа работника от такой работы, трудовой договор с ним расторгается. При этом в случае возникновения спора в суде относительно правомерности увольнения, работодатель обязан представить доказательства, свидетельствующие о том, что работник отказался от предложенного перевода на другую работу в той же организации, либо у работодателя отсутствовала возможность предоставления такой работы работнику (например, вследствие отсутствия вакантных должностей или работ);

б) неоднократное неисполнение работником трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание. Трудовые обязанности работника регулируются трудовым договором, правилами внутреннего трудового распорядка, уставами по дисциплине, должностными инструкциями, положениями, техническими правилами, графиками сменности и т.д. В любом случае работник должен знать свои обязанности, и факт неисполнения или ненадлежащего исполнения этих обязанностей должен быть подтвержден документами, свидетельствующими, во-первых, о своевременном ознакомлении работника с его должностными обязанностями, во-вторых — об их нарушении. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 г. № 2 относит к нарушению работником требований законодательства, обязательств по трудовому договору, должностных инструкций, технических правил и т.д. следующие:

— отсутствие работника без уважительных причин на своем рабочем месте. При этом если в трудовом договоре не оговорено

конкретное рабочее место работника, то в соответствии с ч. 6 ст. 209 ТК РФ **рабочим местом** следует считать место, где работник должен находиться или куда ему необходимо прибыть в связи с его работой и которое прямо или косвенно находится под контролем работодателя;

— отказ работника без уважительных причин от выполнения трудовых обязанностей в связи с изменением в установленном порядке норм труда, так как в силу трудового договора работник обязан выполнять определенную этим договором трудовую функцию, соблюдать действующие в организации правила трудового распорядка.

Для расторжения трудового договора по основанию неоднократного неисполнения работником своих трудовых обязанностей необходимо наличие у него дисциплинарного взыскания за предыдущее нарушение трудовой дисциплины.

Применение дисциплинарного взыскания может быть обжаловано работником в государственные инспекции труда или органы по рассмотрению индивидуальных трудовых споров (комиссию по трудовым спорам и суд). В соответствии с Положением о дисциплине работников железнодорожного транспорта Российской Федерации, утвержденного постановлением Правительства РФ от 25 августа 1992 г. № 621, работник вправе обжаловать приказ о применении к нему дисциплинарного взыскания в течение трех месяцев со дня ознакомления с таким приказом, приказ об увольнении в течение месяца со дня вручения ему приказа об увольнении;

в) однократное грубое нарушение работником трудовых обязанностей. ТК РФ устанавливает перечень нарушений трудовой дисциплины, которые признаются грубыми нарушениями. Остановимся на некоторых из них.

Прежде всего, к грубому нарушению трудовой дисциплины, за которым может последовать увольнение, относится прогул. ТК РФ определяет **прогул** как отсутствие на рабочем месте без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 г. № 2 устанавливает, что увольнение по данному основанию может быть произведено в следующих случаях:

— невыход на работу без уважительных причин, т.е. отсутствие на работе в течение всего рабочего дня (смены) независимо от продолжительности рабочего дня (смены);

— нахождение работника без уважительных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня вне пределов рабочего места;

— оставление работы без уважительной причины лицом, заключившим трудовой договор на неопределенный срок, без предупреждения работодателя о расторжении договора, а равно и до истечения двухнедельного срока предупреждения;

— оставление без уважительной причины работы лицом, заключившим трудовой договор на определенный срок, до истечения срока договора либо до истечения срока предупреждения о досрочном расторжении трудового договора;

— самовольное использование дней отгулов, а также за самовольный уход в отпуск (основной, дополнительный). При этом необходимо учитывать, что не является прогулом использование работником дней отдыха в случае, если работодатель вопреки закону отказал в их предоставлении и время использования таких дней не зависело от усмотрения работодателя (например, отказ донору в предоставлении дня отдыха после сдачи крови, в соответствии со ст. 9 Закона РФ «О донорстве крови и ее компонентов», ст. 186 ТК РФ).

Другим грубым нарушением трудовых обязанностей трудовое законодательство признает **появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или токсического опьянения**. Особое значение приобретает появление в подобном состоянии работника, чьи трудовые обязанности связаны с движением железнодорожного транспорта, поскольку в данном случае ставится под угрозу безопасность всего перевозочного процесса, подвергается опасности жизнь и здоровье многих людей, сохранность грузов, багажа и грузобагажа.

В соответствии с Порядком проведения обязательных предрейсовых и предсменных медицинских осмотров на железнодорожном транспорте общего пользования одной из составляющих проведения предрейсовых медосмотров является определение наличия паров алкоголя в выдыхаемом воздухе. При положительном результате должны быть привлечены два свидетеля, и в их присутствии должно быть проведено повторное исследование через 20—30 минут прибором другого вида. При получении положительных результатов индикации алкоголя приборами двух видов (независимо от выраженности клинических признаков употребления алкоголя) или выявлении симптомов употребления наркотических средств или психотропных веществ (при отрицательном результате индикации паров алкоголя в выдыхаемом воздухе), работник направляется в лечебно-профилактическое учреждение, осуществляющее медицинское освидетельствование на употребление алкоголя, наркотических средств или психотропных веществ и уполномоченное выдавать соответствующее заключение. Только соответствующее заключение протокола медицинского освидетельствования для установления факта

употребления алкоголя и состояния опьянения, составленное по утвержденной форме, является основанием для увольнения работника или применения иного дисциплинарного взыскания (напомним, что уволить работника за нарушение трудовой дисциплины — право, а не обязанность работодателя. Применяя в каждом случае то или иное дисциплинарное взыскание, работодатель руководствуется рядом факторов, характеризующих поведение работника и совершенное им деяние, и только проанализировав их совокупность, принимает решение об избрании меры дисциплинарной ответственности). Без указанного заключения факт употребления алкоголя не признается достоверным. Вместе с тем в соответствии с п. 42 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 г. № 2 состояние алкогольного либо наркотического и иного токсического опьянения, в случае возникновения споров, связанных с расторжением трудового договора по данному основанию, может быть подтверждено как медицинским заключением, так и другими видами доказательств, которые должны быть соответственно оценены судом.

В соответствии с п. 38 постановления перечень грубых нарушений трудовых обязанностей, дающих основание для расторжения трудовых отношений с работником, является исчерпывающим и расширительному толкованию не подлежит.

Следует отметить, что трудовое законодательство запрещает увольнение работника по инициативе работодателя (за исключением случаев ликвидации организации или прекращения деятельности работодателем — физическим лицом) в период пребывания работника в отпуске или в период его временной нетрудоспособности.

6.3. Правовое регулирование оплаты труда

В ТК РФ понятия «оплата труда» и «заработная плата» определяются как тождественные. Вместе с тем доктринально, в теоретических воззрениях исследователей трудового права, природа указанных понятий признается различной. Категория «оплата труда» по своей сути является более обширной по сравнению с понятием «заработная плата». Оплата труда определяет соответствующую деятельность работодателя по обеспечению выполнения им обязанности по своевременной и полной выплате работнику заработной платы. Подобная деятельность связана также с установлением систем, форм, размеров оплаты труда и решением других вопросов, от которых зависит гарантированность права работника на своевременное и в полном объеме получение заработной платы. Таким образом, оплата труда представляет собой комплексное явление.

В соответствии с законодательством оплата труда должна отвечать следующим требованиям:

1) осуществляться регулярно — не реже, чем каждые полмесяца в день, установленный правилами внутреннего трудового распорядка организации, коллективным договором, трудовым договором. Работодатель несет ответственность за нарушение сроков выплаты заработной платы и иных сумм, причитающихся работнику;

2) осуществляться в денежной форме, в валюте Российской Федерации. В соответствии с трудовым законодательством по письменному заявлению работника допускается оплата труда в неденежной (натуральной) форме при условии, что доля заработной платы, выплачиваемой в неденежной форме, не превышает 20% от общей суммы начисленной месячной заработной платы. Конвенция МОТ «Об охране заработной платы» 1949 г. устанавливает особые гарантии для работников, получающих часть заработка в натуральной форме: частичная выдача заработной платы в натуре должна производиться только в тех отраслях промышленности или профессиях, где эта форма выплаты принята в обычной практике или желательна ввиду характера отрасли промышленности или профессии; работодатель обязан предпринять соответствующие меры для того, чтобы часть зарплаты, выдаваемая в неденежной форме, являлась подходящей для личного потребления трудящегося или его семьей или приносила ему известного рода пользу; и чтобы такая выдача производилась по справедливой и разумной цене. Кроме этого, в соответствии с ТК РФ не допускается выплата заработной платы в бонах, купонах, в форме долговых обязательств, а также в виде спиртных напитков, наркотических, ядовитых, вредных и иных токсических веществ, оружия, боеприпасов и других предметов, в отношении которых установлены ограничения на их свободный оборот;

3) оплата труда не ограничивается максимальным размером и не должна быть ниже установленного федеральным законом минимального размера оплаты труда, который не может быть ниже прожиточного минимума трудоспособного человека;

4) запрещается дискриминация в сфере оплаты труда. Не допускается какое-либо ущемление прав либо необоснованное предоставление льгот в области оплаты труда в зависимости от пола, расы, национальности, происхождения, языка, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям и по другим основаниям. За труд равной продолжительности и сложности должна быть предусмотрена и равная оплата;

5) запрещается одностороннее изменение размера и условий оплаты труда. Как уже отмечалось, изменение условий трудового

договора в одностороннем порядке не допускается. Кроме того, условия оплаты труда, определенные трудовым договором, не могут быть ухудшены по сравнению с ТК РФ, законами, иными нормативными правовыми актами;

б) проведение индексации в связи с ростом цен на товары или услуги. Оплата труда работников может состоять из одной части, если она устанавливается в процентном отношении от выручки, или из двух частей — основной (оклады, тарифные ставки) и дополнительной (премии, вознаграждения).



Зарботная плата (оплата труда работника) в соответствии со ст. 129 ТК РФ представляет собой *вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы, а также компенсационные выплаты (доплаты и надбавки компенсационного характера, в том числе за работу в условиях, отклоняющихся от нормальных, работу в особых климатических условиях и на территориях, подвергшихся радиоактивному загрязнению, и иные выплаты компенсационного характера) и стимулирующие выплаты (доплаты и надбавки стимулирующего характера, премии и иные стимулирующие выплаты).*

Данное определение несколько отличается от закрепленного ст. 1 Конвенции МОТ «Об охране заработной платы», где термин «заработная плата» означает всякое вознаграждение или заработок, исчисляемые в деньгах и устанавливаемые соглашением или национальным законодательством, которые в силу письменного или устного договора о найме предприниматель уплачивает трудящемуся за труд, который выполнении или должен быть выполнен.

В соответствии со ст. 132 ТК РФ заработная плата каждого работника зависит от его квалификации, сложности выполняемой работы, количества и качества затраченного труда, и максимальным размером не ограничивается. **Количество труда** — это норма труда, выполненная за определенный период времени, личный трудовой вклад работника. Качество труда определяется квалификацией работника, степенью сложности выполняемого труда.

Следует отметить, что в случаях, предусмотренных законодательством, из заработной платы могут производиться **удержания**. В частности, ТК РФ предусмотрены следующие случаи подобных удержаний: 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 работу в другую местность; для возврата сумм, излишне выплаченных работнику вследствие счетных ошибок, а также сумм, излишне выплаченных работнику, в случае признания органом по рассмотрению индивидуальных трудовых споров вины работника в невыполнении норм труда или простое; при увольнении работника до окончания того рабочего года, в счет которого он уже получил ежегодный оплачиваемый отпуск, за неотработанные дни отпуска.

В соответствии со ст. 98 Федерального закона от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» взыскание на заработную плату обращается только в случаях: исполнения решений о взыскании периодических платежей; при отсутствии у должника имущества, или недостаточности имущества для полного погашения взыскиваемых сумм. Размер удержаний заработной платы регулируется ТК РФ, ГПК РФ и Федеральным законом «Об исполнительном производстве». По общему правилу, в соответствии с указанными актами общий размер всех удержаний, при каждой выплате заработной платы не может превышать 20%, а в ряде случаев, предусмотренных федеральными законами, — 50% от суммы, причитающейся работнику. При удержаниях из зарплаты в связи с отбыванием исправительных работ, взыскании алиментов на несовершеннолетних детей, возмещении вреда, причиненного здоровью другого лица, возмещении вреда лицам, понесшим ущерб в связи со смертью кормильца, и возмещением ущерба, причиненного преступлением, сумма удержаний из заработной платы не должна превышать 70%. Размер удержаний из заработной платы исчисляется из суммы, оставшейся после вычета налогов. Непосредственно из заработной платы удерживается подоходный налог в размере 13%, остальные виды налогов, сборов и платежей во внебюджетные фонды выплачивает работодатель.

Тарифная система оплаты труда. Размер оплаты труда определяется по заранее установленным нормам, правилам и расценкам. Совокупность этих нормативов представляет собой форму заработной платы. Наиболее распространенной является тарифная форма заработной платы (тарифная система). Тарифная система представляет собой совокупность норм, обеспечивающих дифференцированную оплату труда в зависимости от следующих критериев:

1) сложности выполняемой работы. Показателем сложности выполняемой работы является разряд, по которому тарифицируется тот или иной вид работ. Кроме того, разряд служит показателем квалификации и самого работника. Размер оплаты труда тем выше, чем выше разряд выполняемой работы;

2) условий труда. Различаются следующие виды условий труда: нормальные; тяжелые и вредные; особо тяжелые и особо вредные. За работы с вредными условиями труда устанавливаются доплаты к окладу до 12%, а за работы с особо вредными условиями труда — до 24% оклада. Нижний предел данной доплаты не фиксируется. Размер доплат за названные условия труда устанавливается предприятиями самостоятельно, на основании отраслевых тарифных соглашений и коллективных договоров;

3) природно-климатических условий. Работа в тех или иных природно-климатических условиях может быть связана для работника с дополнительными расходами, повышенными затратами, связанными с проживанием в соответствующей местности. Для компенсации таких расходов и затрат законами и иными нормативными правовыми актами устанавливаются тарифные коэффициенты, на которые повышается размер заработной платы работников данной местности;

4) интенсивности труда и его характера (ручной, механизированный). Интенсивность труда определяет степень его напряженности в единицу времени и измеряется количеством затраченной на это время энергии человека. Величина интенсивности труда зависит: от степени плотности использования рабочего времени; необходимых в процессе труда физических и нервно-умственных усилий; частоты (темпа) повторения трудовых действий; количества выполняемых трудовых функций и обслуживаемых объектов (машин и т.п.). Все это в конечном счете определяется материально-техническими, организационными и социально-экономическими условиями производства и труда. Решающее значение в формировании уровня интенсивности труда имеют степень и характер механизации производства, продолжительность рабочего времени и режимы труда и отдыха, формы организации, нормирования и оплаты труда, санитарно-гигиенические и эстетические условия труда, отношение работников к труду и их квалификация, общие условия жизни, отдыха, количество и качество питания, уровень здравоохранения. На интенсивности труда сказываются пол и возраст трудящихся, а также природно-климатические факторы. Интенсивность труда и его характер также являются самостоятельными основаниями для дифференциации оплаты через тарифную систему.

Тарифные системы оплаты труда — системы оплаты труда, основанные на тарифной системе дифференциации заработной платы работников различных категорий.

Тарифная система дифференциации заработной платы работников различных категорий включает в себя: тарифные ставки,

оклады (должностные оклады), тарифную сетку и тарифные коэффициенты.

Тарифная ставка — это размер вознаграждения за труд определенной сложности, произведенный в единицу времени (час, день), в который не включаются компенсационные, стимулирующие и социальные выплаты. Фиксированный размер оплаты труда работника за исполнение трудовых (должностных) обязанностей определенной сложности за календарный месяц, без учета компенсационных, стимулирующих и социальных выплат определен ст. 129 ТК РФ как оклад (должностной оклад). Тарифная ставка первого разряда не может быть ниже минимального размера заработной платы и применяется для оплаты самых простейших видов труда, не требующих какой-либо квалификации работника. В зависимости от того, какая единица времени выбрана для оплаты труда, — час, день или месяц, — применяется часовая, дневная либо месячная тарифная ставка. Это зависит от того, какие виды норм труда применяются на данном предприятии.

Размер тарифной ставки повышается по мере возрастания сложности выполняемой работы. Соотношение между размерами тарифных ставок в зависимости от разряда выполненной работы определяется посредством применения тарифного коэффициента, указанного в тарифной сетке для каждого разряда. Коэффициент каждого последующего разряда показывает, во сколько раз тарифная ставка этого разряда больше тарифной ставки 1-го разряда. Межразрядные коэффициенты устанавливаются Правительством РФ по согласованию с общероссийскими объединениями работодателей.

Тарифная сетка представляет собой шкалу, разбитую на разряды, которая позволяет определить размер оклада работника в зависимости от сложности выполняемых работ и их квалификации путем умножения тарифной ставки первого разряда на тарифный коэффициент. В настоящее время в России осуществляется программа постепенного перехода от Единой тарифной сетки к отраслевым системам оплаты труда. Новый вариант отраслевой системы оплаты труда предусматривает введение порядка 17 отраслевых тарифных сеток, определяющих оклады и условия труда.

Тарификация работы представляет собой отнесение видов труда к тарифным разрядам или квалификационным категориям в зависимости от сложности труда. В соответствии со ст. 129 ТК РФ **квалификационный разряд** — это величина, отражающая уровень профессиональной подготовки работника. Он устанавливается для каждого работника либо непосредственно на производстве, либо по окончании им профессионального обучения. **Тарифным разрядом** называется величина, отражающая сложность труда и квалифика-

цию работника. Вопрос о присвоении определенного разряда решается с учетом требований, предъявляемых к работнику, выполняющему (или способному выполнять) виды работ определенной степени сложности. Эти требования зафиксированы в тарифно-квалификационном справочнике, являющемся одним из элементов тарифной системы, посредством указания, какими знаниями должен обладать работник для выполнения работы той или иной сложности, и какие навыки должен иметь. Тарифно-квалификационный справочник устанавливает единые критерии при определении сложности выполняемой работы и присвоении ей соответствующего разряда.

В настоящее время применяется Квалификационный справочник должностей руководителей, специалистов и других служащих, утвержденный постановлением Минтруда России от 21 августа 1998 г. № 37, и Единый тарифно-квалификационный справочник работ и профессий рабочих (ЕТКС), утвержденный постановлением Госкомтруда СССР от 31 января 1985 № 31/3-30. Он составлен по видам производства, независимо от отраслевой принадлежности, где выполняются указанные в нем виды работ. Тарифно-квалификационные характеристики каждой должности, составляющие содержание тарифно-квалификационного справочника, состоят из трех разделов: «Должностные обязанности», «Должен знать» и «Требования к квалификации по разрядам оплаты». Раздел «Должностные обязанности» устанавливает функции, которые могут быть поручены работнику, занимающему определенную должность, и является основой для разработки должностных инструкций. Раздел «Должен знать» содержит основные требования, предъявляемые к работнику в отношении специальных знаний, а также знаний нормативных актов, положений, инструкций, методов и средств, которые работник должен уметь применять при выполнении должностных обязанностей. Раздел «Требования к квалификации по разрядам оплаты» устанавливает уровень профессиональной подготовки работника, необходимый для выполнения возложенных на него обязанностей, и стаж работы, необходимый для возможности занимать данную должность. Также, к примеру, утвержден Единый тарифно-квалификационный справочник работ и профессий рабочих (выпуск 52, разделы: «Железнодорожный транспорт»; «Морской и речной транспорт»), утвержденный приказом Минтруда России от 18 февраля 2013 г. № 68н.

Следует отметить, что в тарифно-квалификационных характеристиках приведен перечень основных должностных обязанностей. Конкретный перечень обязанностей работников устанавливается должностными инструкциями, которые разрабатываются и утвер-

ждаются в установленном порядке. В случае необходимости должностные обязанности, содержащиеся в тарифно-квалификационной характеристике той или иной должности, могут быть распределены между несколькими исполнителями.

Оплата труда работников железнодорожного транспорта Российской Федерации регулируется положениями ТК РФ, а также иными нормативными правовыми актами, в числе которых особое место занимает Положение об оплате труда работников филиалов открытого акционерного общества «Российские железные дороги», утвержденное решением правления ОАО «РЖД» от 15 апреля 2007 г. Данное Положение, устанавливая систему оплаты труда работников железнодорожного транспорта, распространяется на всех работников ОАО «РЖД», за исключением работников проектно-конструкторских бюро, дорожных центров рабочего снабжения — филиалов ОАО «РЖД». В соответствии с указанным Положением оплата труда работников филиалов ОАО «РЖД» осуществляется на основе Единой тарифной сетки по оплате труда работников, занятых в основной деятельности железных дорог (ЕТС).

Для оплаты труда рабочих устанавливается восьмиразрядная тарифная сетка, предусматривающая два уровня оплаты труда в зависимости от выполняемых работ: второй уровень — для групп рабочих, связанных с движением поездов, ремонтом подвижного состава и обслуживанием технических средств, первый уровень — для остальных рабочих. Соотношение первого и второго уровней составляет 1:1,2.

Указанное Положение предусматривает возможность повышения тарифных ставок оплаты труда на 10—15% для некоторых категорий работников филиалов ОАО «РЖД», в частности: для проводников пассажирских вагонов за время работы в хвостовом вагоне поезда; бригадиров, освобожденных от основной работы, по текущему содержанию и ремонту пути и искусственных сооружений на участках железных дорог 1—4 классов; бригадирам из числа рабочих, не освобожденных от основной работы, руководителям структурных подразделений отделений железных дорог и обособленных структурных подразделений и др.

В соответствии с настоящим Положением, руководителям и специалистам филиалов ОАО «РЖД» могут устанавливаться надбавки при наличии следующих оснований:

- за высокие достижения в труде (в случае ухудшения показателей надбавка отменяется);
- выполнение особо важной работы на срок ее проведения;

— освоение смежных специальностей, получения дополнительного образования при соответствующем расширении функциональных обязанностей;

— выполнение обязанностей неосвобожденного руководителя группы работников одного или нескольких направлений деятельности.

Трудовое законодательство устанавливает для работников железнодорожного транспорта и выплаты компенсационного характера. В частности, разная норма ст. 147 ТК РФ, предусматривающие установление повышенного размера оплаты для работников, занятых на тяжелых работах, работах с вредными и (или) опасными условиями труда по сравнению с тарифными ставками (окладами), установленными для работ с нормальными условиями труда, Положение об оплате труда работников филиалов открытого акционерного общества «Российские железные дороги», устанавливает доплаты рабочим, занятым на работах с тяжелыми, вредными и (или) опасными условиями труда в филиалах ОАО «РЖД» в размере до 12%, а на работах с особо тяжелыми и особо вредными условиями труда — до 24% тарифной ставки (оклада). За работу в ночное время работникам филиалов ОАО «РЖД» осуществляется доплата в размере 40% часовой тарифной ставки (оклада) за каждый час работы в ночное время. В соответствии со ст. 96 ТК РФ **ночным временем** считается время с 22 до 6 часов.

Оплата труда работников филиалов ОАО «РЖД» за пределами нормальной продолжительности рабочего времени (сверхурочная работа) осуществляется за первые два часа работы — в полуторном размере, за последующие часы — в двойном размере. Для отдельных категорий работников с суммированным учетом рабочего времени (локомотивные и поездные бригады, сменные работники) в полуторном размере оплачивается время сверхурочной работы, которое не превышает двух часов за каждую рабочую смену по графику сменности в данном учетном периоде, остальные часы отработанного сверхурочного времени оплачиваются в двойном размере. При работе с разделением рабочего дня (смены) на части, с перерывом в работе более двух часов, руководителям структурных подразделений железных дорог, структурных подразделений отделений железных дорог и обособленных структурных подразделений может устанавливаться доплата до 30% тарифной ставки (оклада) за фактически отработанное время. Время внутрисменного перерыва в рабочее время не включается. В период особо сложных метеорологических условий (морозы, метели, заносы и др.) на работах выполняемых, на открытом воздухе, могут понижаться на 10% нормы выработки рабочим-

сдельщикам, а рабочим-повременщикам, специалистам и служащим могут повышаться на 10% тарифные ставки (оклады).

В связи с особо сложными условиями труда выплачиваются надбавки к заработной плате в размере 20% тарифной ставки (оклада) работникам, занятым в основной деятельности Сахалинской, Дальневосточной, Забайкальской, Восточно-Сибирской, Красноярской, Западно-Сибирской, Южно-Уральской, Свердловской железной дорог и Ершовского участка Приволжской железной дороги, а также обособленных структурных подразделений филиалов ОАО «РЖД» в области капитального строительства, ремонта подвижного состава, путевого хозяйства, филиалов ОАО «РЖД» «Рефсервис» и Центр по перевозке грузов в контейнерах «ТрансКонтейнер», расположенных в районах этих железных дорог.

В соответствии со ст. 157 ТК РФ оплата времени простоя работников филиалов ОАО «РЖД» по вине работодателя, если работник в письменной форме предупредил работодателя о начале простоя, осуществляется в размере 2/3 средней заработной платы работника.

Трудовым законодательством предусмотрены также выплаты стимулирующего характера (в целях создания необходимых условий для систематического повышения уровня нормирования труда, стимулирования повышения профессионального мастерства, материальной заинтересованности и ответственности за качество выпускаемой продукции (работ) и выполнение производственных заданий). В частности, руководителям филиалов ОАО «РЖД» или руководителям структурных подразделений железных дорог и обособленных структурных подразделений с учетом мнения соответствующего выборного органа, предоставлено право устанавливать дифференцированные надбавки за профессиональное мастерство. Кроме того, предусмотрены выплаты единовременных поощрений для специалистов, непосредственно разрабатывающих и внедряющих прогрессивные формы организации труда на рабочих местах и добившихся высоких результатов в снижении трудовых затрат и повышении эффективности производства; надбавки для работников отдельных профессий и должностей, которым в установленном порядке присвоены классные звания; доплаты руководителям и специалистам, имеющим ученые степени и работающим на должностях и участках, где возможно использование их научной квалификации.

Законодательством предусмотрены и системы материального поощрения (выплата премий, поощрений, вознаграждений, применяемые с целью обеспечения материальной заинтересованности работников в повышении эффективности и качества работы, росте произ-

водительности труда, достижении положительных финансово-экономических результатов).

К примеру, Системы материального поощрения в ОАО «РЖД» включают в себя, в частности:

- текущее премирование рабочих за выполнение нормированных заданий, при их отсутствии — за выполнение производственных заданий, обеспечение роста объема перевозок (производства), производительности труда при безусловном обеспечении безопасности движения, соблюдении технологии перевозочного процесса;

- текущее премирование руководителей, специалистов и служащих за обеспечение эффективности и качества работы, рост производительности труда, достижение положительных финансово-экономических результатов и других показателей производственной деятельности ОАО «РЖД»;

- единовременное поощрение за выполнение непредвиденных работ (по ликвидации крушений, аварий);

- единовременное поощрение за выполнение особо ответственных работ, не носящих систематический характер;

- единовременное поощрение, выплачиваемое к юбилейным и другим знаменательным датам;

- дополнительное премирование работников, способствующих улучшению использования железнодорожного подвижного состава, безопасности движения поездов, ускорению доставки грузов, установлению экономически обоснованных норм и нормативов, сокращению, выявлению и реализации излишних запасов товарно-материальных ценностей, внедрению научной организации труда, повышению производительности труда, сокращению расходов и др.

Кроме этого, распоряжением ОАО «РЖД» от 31 января 2007 г. № 135р утверждено Положение о корпоративной системе оплаты труда работников филиалов и структурных подразделений открытого акционерного общества «Российские железные дороги».

Тарифная сетка по оплате труда рабочих ОАО «РЖД» состоит из четырех уровней оплаты труда:

- первый уровень — для оплаты труда рабочих, занятых на работах, не связанных с движением поездов, ремонтом и обслуживанием железнодорожного подвижного состава и технических средств;

- второй уровень — для оплаты труда рабочих, связанных с движением поездов, ремонтом и обслуживанием железнодорожного подвижного состава и технических средств;

- третий уровень — для оплаты труда рабочих, выполняющих работы по содержанию инфраструктуры на участках железных дорог со скоростным более 160 км/час и высокоскоростным движением пассажирских поездов: ремонт и обслуживание железнодорожных

путей, устройств электроснабжения, сетей связи, систем сигнализации, централизации и блокировки;

— четвертый уровень — для оплаты труда рабочих локомотивных бригад.

6.4. Рабочее время



В соответствии со ст. 91 ТК РФ **рабочее время** — это время, в течение которого работник в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка организации и условиями трудового договора должен исполнять трудовые обязанности, а также иные периоды времени, которые в соответствии с законами и иными нормативными правовыми актами относятся к рабочему времени.

К иным периодам времени, указанным в данном положении ст. 91 ТК РФ, можно отнести, например, специальные перерывы для обогрева и отдыха, предоставляемые работникам на отдельных видах работ. Работникам, работающим в холодное время года на открытом воздухе или в закрытых необогреваемых помещениях, а также грузчикам, занятым на погрузочно-разгрузочных работах, и другим работникам в необходимых случаях предоставляются специальные перерывы для обогрева и отдыха, которые включаются в рабочее время. Нормальная продолжительность рабочего времени не может превышать 40 часов в неделю.

В понятие рабочего времени входит режим рабочего времени.

Режимом рабочего времени называется его распределение в сутки, неделю, начало и окончание работы. В соответствии со ст. 100 ТК РФ режим рабочего времени должен включать в себя следующие элементы:

- продолжительность рабочей недели с ее структурой (пятидневная неделя с двумя выходными днями; шестидневная с одним выходным днем, рабочая неделя с выходным по скользящему графику);
- работу с ненормированным рабочим днем для отдельных категорий работников¹;
- продолжительность ежедневной работы (смены);
- время начала и окончания работы;

¹ **Ненормированный рабочий день** представляет собой особый режим работы, в соответствии с которым отдельные работники могут по распоряжению работодателя при необходимости эпизодически привлекаться к выполнению своих трудовых функций за пределами установленной для них продолжительности рабочего времени. Перечень должностей работников с ненормированным рабочим днем устанавливается коллективным договором, соглашениями, локальным нормативным актом, принимаемым с учетом мнения представительного органа работников.

- время перерывов в работе;
- число смен в сутки;
- чередование рабочих и нерабочих дней, которые устанавливаются коллективным договором или правилами внутреннего трудового распорядка организации в соответствии с ТК РФ, иными федеральными законами, коллективным договором, соглашениями.

Иными словами, рабочий день, рабочая смена и рабочая неделя являются измерителями рабочего времени, отражающими его режим.

Понятие **«сверхурочная работа»** означает работу, выполняемую работником по инициативе работодателя за пределами установленной для работника продолжительности рабочего времени: сверх установленной продолжительности рабочего дня или, при суммированном учете рабочего времени, — сверх установленной продолжительности рабочей смены. Как правило, о производстве сверхурочных работ издается приказ, в котором указываются причины, по которым они необходимы, категории работников, привлекаемых к сверхурочным работам. Однако, если такой приказ не издан, а было устное распоряжение работодателя, то работа признается сверхурочной. Ранее действующая редакция К РФ предусматривала необходимость получения работодателем письменного согласия работника во все случаях привлечения его к сверхурочным работам. Новая редакция ТК РФ разделяет сверхурочную работу на работу, для привлечения к которой:

- согласие работника не требуется;
- согласие работника необходимо;
- работодатель должен получить не только согласие работника, но и учесть мнение выборного органа первичной профсоюзной организации.

Первичная профсоюзная организация — это добровольное объединение членов профсоюза, работающих, как правило, на одном предприятии, в одном учреждении, одной организации, независимо от форм собственности и подчиненности, действующего на основании положения, принятого им в соответствии с уставом или на основании положения о первичной профсоюзной организации соответствующего профсоюза.

К сверхурочным работам, к которым работодатель может привлекать работников без их согласия, относятся:

- работы, необходимые для предотвращения катастрофы, производственной аварии либо устранения последствий катастрофы, производственной аварии или стихийного бедствия;

- общественно необходимые работы по устранению непредвиденных обстоятельств, нарушающих нормальное функционирование

систем водоснабжения, газоснабжения, отопления, освещения, канализации, транспорта, связи;

— работы, необходимость которых обусловлена введением чрезвычайного или военного положения, а также неотложные работы в условиях чрезвычайных обстоятельств, т.е. в случае бедствия или угрозы бедствия (пожары, голод, землетрясения, эпидемии или эпизоотии) и в иных случаях, ставящих под угрозу жизнь или нормальные жизненные условия всего населения или его части).

С письменного согласия работника допускается его привлечение к работе в следующих случаях:

— при необходимости выполнить (закончить) начатую работу, которая вследствие непредвиденной задержки по техническим условиям производства не могла быть выполнена (закончена) в течение установленной для работника продолжительности рабочего времени, если невыполнение (незавершение) этой работы может повлечь за собой порчу или гибель имущества работодателя (в том числе имущества третьих лиц, находящегося у работодателя, если работодатель несет ответственность за сохранность этого имущества — это особенно актуально для железнодорожного транспорта, где перевозчик-работодатель отвечает за сохранность имущества, вверенного ему грузоотправителем), государственного или муниципального имущества либо создать угрозу жизни и здоровью людей. В сфере транспорта допускается привлечение к сверхурочным работам также в случае необходимости выполнения погрузочно-разгрузочных операций и связанных с ними работ, при необходимости освобождения складских помещений железнодорожного, водного и местного транспорта, а также для погрузки и выгрузки вагонов и судов с целью предупреждения скопления грузов в пунктах отправления и назначения, простоя подвижного состава; работ по выкупу, разгрузке и вывозке грузов с территорий станций, пристаней и портов, подвозке грузов к станциям, пристаням и портам, погрузке в вагоны, на суда и составлению документов; при производстве временных работ по ремонту и восстановлению механизмов или сооружений в тех случаях, когда их неисправность может стать причиной прекращения работы для значительного числа работников; для продолжения работы при неявке сменяющего работника, если работа не допускает перерыва. В таком случае работодатель обязан немедленно принять меры по замене сменщика другим работником.

В соответствии с ТК РФ не допускается привлечение к сверхурочной работе беременных женщин, работников в возрасте до 18 лет. Привлечение к сверхурочной работе инвалидов, женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет, допускается только с их письменного согласия и при условии, если это не запрещено им по состо-

янию здоровья в соответствии с медицинским заключением. При этом инвалиды, женщины, имеющие детей в возрасте до трех лет, должны быть под роспись ознакомлены со своим правом отказаться от сверхурочной работы.

Продолжительность сверхурочных работ для каждого работника не должна превышать 4 часов в течение 2 дней подряд и 120 часов в год.

В соответствии с ТК РФ, отдельным категориям работников устанавливается **сокращенная продолжительность рабочего времени**. В частности, нормальная продолжительность рабочего времени сокращается на 16 часов в неделю — для работников в возрасте до 16 лет (и составляет 24 часа в неделю); на 5 часов в неделю — для работников, являющихся инвалидами I или II группы (и составляет 35 часов); 4 часа в неделю — для работников в возрасте от 16 до 18 лет (36 часов в неделю); 4 часа в неделю и более — для работников, занятых на работах с вредными и (или) опасными условиями труда, в порядке, установленном Правительством РФ (не более 36 часов в неделю).

Кроме того, ТК РФ в части, касающейся рабочего времени, предоставлены гарантии и компенсации работникам, совмещающим работу с обучением в образовательных учреждениях среднего и высшего профессионального образования, имеющих государственную аккредитацию (при условии получения соответствующего образования впервые), а равно и работникам, поступающим в указанные учебные учреждения. Так, работникам, обучающимся по заочной и очно-заочной (вечерней) форме обучения, в высших учебных заведениях, имеющих государственную аккредитацию, на период 10 учебных месяцев перед выполнением дипломного проекта (работы) или сдачи государственных экзаменов устанавливается по их желанию рабочая неделя, сокращенная на семь часов. За время освобождения от работы указанным работникам выплачивается 50% среднего заработка по основному месту работы, но не ниже минимального размера оплаты труда. Сокращение рабочего времени производится по соглашению между работником и работодателем либо путем предоставления работнику одного свободного дня в неделю, либо сокращения продолжительности рабочего в течение недели.

ТК РФ предусматривает основания, и порядок предоставления работнику **неполного рабочего времени**. Неполное рабочее время выражаться в неполном рабочем дне (рабочий день составляет меньшее количество часов, чем предусмотрено внутренним трудовым распорядком данной организации), или неполной рабочей неделе (в данном случае при сохранении нормальной продолжительности рабочего дня уменьшается число отработанных дней в неделю).

Оплата труда при работе на условиях неполного рабочего времени производится пропорционально времени, отработанному работником.

Законодательство предусматривает следующие предпосылки предоставления работнику неполного рабочего времени:

— право на неполное рабочее время обусловлено субъективными особенностями работника, и его предоставление является обязательным для работодателя. В частности, неполное рабочее время обязательно должно предоставляться, по их просьбе, следующим категориям работников: беременным женщинам; одному из родителей (опекуну, попечителю), имеющему ребенка в возрасте до 14 лет (ребенка-инвалида в возрасте до 18 лет); лицам, осуществляющим уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением. Отказ в удовлетворении просьбы указанных категорий работников о предоставлении неполного рабочего времени может быть обжалован в органы по рассмотрению трудовых споров или в суд;

— соглашение между работником и работодателем. Следует отметить, что подобное соглашение может устанавливаться как при приеме на работу, так и впоследствии, в процессе осуществления трудовой функции работника у данного работодателя;

— изменение существенных условий труда. Как уже отмечалось, в данном случае неполное рабочее время может устанавливаться по инициативе работодателя с учетом мнения профсоюза данной организации. Работодатель обязан предупредить работника об установлении неполного рабочего времени не позднее, чем за два месяца.

В соответствии со ст. 93 ТК РФ 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.

Режим рабочего времени работников железнодорожного транспорта регулируется ТК РФ, Генеральным коллективным договором ОАО «РЖД», правилами внутреннего трудового распорядка филиалов и их структурных подразделений, правилами внутреннего трудового распорядка аппарата управления ОАО «РЖД», приказом МПС России от 5 марта 2004 г. № 7 «Об утверждении Положения об особенностях режима рабочего времени и времени отдыха, условий труда отдельных категорий работников железнодорожного транспорта, непосредственно связанных с движением поездов», и иными нормативными актами.

Указанное Положение распространяется на отдельные категории работников железнодорожного транспорта, труд которых непосредственно связан с движением поездов, осуществляющих свои

трудовые обязанности в пути или пределах обслуживаемых участков инфраструктуры железнодорожного транспорта, выполняющих работу по перевозке грузов и оказанию услуг по обслуживанию пассажиров, а также работников, обеспечивающих непрерывность перевозочного процесса и безопасность движения поездов. Положение также устанавливает порядок определения времени начала и окончания работы названных категорий работников, особенности режима рабочего времени локомотивных и кондукторских бригад; сменных работников и работников с рабочим днем, разделенным на части; работников пассажирских поездов, рефрижераторных секций и автономных рефрижераторных вагонов со служебными отделениями; особенности режима рабочего времени работников путевого хозяйства; работников, обслуживающих (сопровождающих) специальный железнодорожный подвижной состав, локомотивы и пассажирские вагоны; работников восстановительных поездов; работников с ненормированным рабочим днем и работников, обслуживающих служебные и специальные вагоны; регламентирует время отдыха перечисленных категорий работников. Так, в соответствии с Положением, работа локомотивных и кондукторских бригад организуется по определенным графикам сменности или по безвызывной системе. В других случаях, а также в случаях нарушения работы по графикам сменности локомотивные и кондукторские бригады назначаются на работу по вызову. Способы вызова устанавливаются правилами внутреннего трудового распорядка.

Относительно режима рабочего времени работников путевого хозяйства, Положением предусмотрены следующие нормы: при проезде работников путевых машинных станций к месту производства работ и обратно в пределах обслуживаемого участка специальными рабочими поездами время, затраченное в пути сверх предусмотренного графиком движения этих поездов, включается в рабочее время. Если место производства работ находится за пределами обслуживаемого участка, то время проезда включается в рабочее по 8 часов за каждые 24 часа проезда при пятидневной рабочей неделе. В рабочее время работников, в том числе специалистов, обслуживающих железнодорожно-строительные машины, включается: время на подготовку машины к работе, время непосредственной работы на машине, ожидание прицепки и отцепки от локомотива, ожидание отправления, следование по перегону, маневры на станции и постановку машины в тупик.

Режим рабочего времени работников, обслуживающих (сопровождающих) специальный железнодорожный подвижной состав, локомотивы и пассажирские вагоны, имеет следующие особенности: время проезда работников, обслуживающих (сопровождающих) спе-

циальный железнодорожный подвижной состав вне места постоянной работы (депо приписки, дистанции, участка обслуживания дистанции пути, путевой машинной станции) в качестве пассажиров для приема специального железнодорожного подвижного состава на пограничных и других железнодорожных станциях, а также время после его сдачи и время проезда при возвращении в место постоянной работы включается в рабочее время по 7 часов за каждые 24 часа (при шестидневной рабочей неделе) нахождения в пути или на пограничных и других железнодорожных станциях. При нахождении в пути, на пограничных и других железнодорожных станциях менее 24 часов рабочее время определяется в соответствующей пропорции.

Начальник отделения железной дороги по каждому пункту явки локомотивных бригад с учетом мнения выборного профсоюзного органа устанавливает предельно допустимое время, но не более 2 часов, нахождения бригады на работе с момента явки, по истечении которого запрещается отправление ее в поездку.

Работникам аппарата управления ОАО «РЖД» устанавливается пятидневная рабочая неделя с двумя выходными в субботу и воскресенье. Нормальная продолжительность рабочего времени составляет 40 часов в неделю. Для сменных работников работа организуется по четырехсменным графикам сменности, и устанавливается суммированный учет рабочего времени с квартальным учетным периодом.

По общему правилу, продолжительность ночной смены сокращается на один час. Работа в течение двух смен подряд запрещается.

Работникам, трудящимся по пятидневной рабочей неделе, время начала работы устанавливается в 9-00, время окончания — в 18-00. Продолжительность рабочего дня непосредственно накануне праздничного дня сокращается на один час.

Сменным работникам продолжительность перерыва для отдыха и питания в дневной смене устанавливается в один час. Время предоставления перерыва в ночной смене и его конкретная продолжительность определяется соглашением между работником и работодателем.

Сменным работникам запрещается оставлять место работы до прихода сменяющего работника. В случае неявки сменяющего работник докладывает об этом соответствующему руководителю, который обязан незамедлительно принять меры для замены отсутствующего работника.

Уход работника в рабочее время по обстоятельствам служебного или личного характера допускается с разрешения работодателя

либо уполномоченного им лица, с занесением соответствующей записи в журнал учета отсутствия работников.

Проведение собраний и иных общественных мероприятий, не связанных с производственной деятельностью, в рабочее время не допускается.

6.5. Время отдыха

ТК РФ впервые законодательно закрепляет понятие времени отдыха.



Согласно ст. 106, **время отдыха** — время, в течение которого работник свободен от исполнения трудовых обязанностей и которое он может использовать по своему усмотрению.

Видами времени отдыха являются:

1) перерывы в течение рабочего дня (смены). В течение рабочего дня (смены) работнику должен быть предоставлен перерыв для отдыха и питания продолжительностью не менее 30 минут и не более 2 часов. Оптимальная продолжительность такого перерыва зависит от характера организации производственного процесса и условий труда в данной конкретной организации. Продолжительность перерыва для отдыха и питания, время его начала и окончания закрепляются в локальных нормативных актах организаций, правилах внутреннего трудового распорядка. Трудовое законодательство предусматривает, что перерывы для отдыха и питания, в отличие от других перерывов в течение рабочего дня, не включаются в рабочее время и оплате не подлежат. На работах, где по условиям производства (работы) предоставление перерыва для отдыха и питания невозможно и работники не могут отлучаться с рабочего места, работодатель обязан обеспечить работнику возможность отдыха и приема пищи в течение рабочего времени. Кроме того, работающим женщинам, имеющим детей в возрасте до полутора лет, помимо перерыва для отдыха и питания, предоставляются дополнительные перерывы для кормления ребенка (детей), которые включаются в рабочее время и подлежат оплате. Перерывы предоставляются не реже, чем через каждые три часа и составляют не менее 30 минут каждый. При наличии двух или более детей в возрасте до полутора лет продолжительность перерыва устанавливается не менее часа. По заявлению женщин перерывы для кормления ребенка присоединяются к пере-

рыву для отдыха и питания либо в суммированном виде переносятся как на начало, так и на конец рабочего дня (смены) с соответствующим ее сокращением;

2) ежедневный (междусменный) отдых — т.е. перерыв в работе в период после окончания рабочего дня (смены) и до начала нового рабочего дня (смены). Продолжительность ежедневного (междусменного) перерыва зависит от режима работ и длительности рабочего дня (смены). Вместе с тем продолжительность ежедневного (междусменного) отдыха должна быть не менее двукратной продолжительности работы в предшествующий рабочий день (смену), вместе со временем обеденного перерыва;

3) выходные дни (еженедельный непрерывный отдых). Продолжительность еженедельного непрерывного отдыха не может быть менее 42 часов. Реализация права на еженедельный непрерывный отдых осуществляется путем предоставления работникам выходных дней. Общим выходным днем в соответствии с нормами ТК РФ является воскресенье. Второй выходной день при пятидневной рабочей неделе устанавливается коллективным трудовым договором или правилами внутреннего трудового распорядка. Согласно ТК РФ оба выходных дня предоставляются, как правило, подряд. Вместе с тем данная норма носит рекомендательный характер. В организациях, на предприятиях могут устанавливаться выходные дни в любые из дней недели в зависимости от специфики конкретной работы. У работодателей, приостановка работы у которых в выходные дни невозможна по производственно-техническим и организационным условиям, выходные дни предоставляются в различные дни недели поочередно каждой группе работников в соответствии с правилами внутреннего трудового распорядка.

Федеральным законодательством устанавливается перечень нерабочих праздничных дней, являющийся исчерпывающим и не подлежащий расширительному толкованию. Положение о выходных праздничных днях обязательно для соблюдения на всей территории РФ всеми субъектами трудовых отношений. При совпадении выходного и нерабочего праздничного дней, выходной день переносится на следующий после праздничного рабочий день. Допускаются работы, приостановка которых невозможна по производственно-техническим и организационным условиям (непрерывно действующие организации), работы, вызываемые необходимостью обслуживания населения, а также неотложные ремонтные и погрузочно-разгрузочные работы.

Работа в выходные и нерабочие праздничные дни, как правило, запрещается. Вместе с тем ТК РФ предусмотрен ряд случаев, служащих основаниями для привлечения работников к работе в вы-

ходные и нерабочие праздничные дни. Подобное возможно как с согласия работника, так и без такового. В частности, привлечение работников к работе в выходные и нерабочие праздничные дни с их письменного согласия возможно в случае необходимости выполнения заранее непредвиденных работ, от срочного выполнения которых зависит в дальнейшем нормальная работа либо организации в целом или ее отдельных структурных подразделений, либо индивидуально-предпринимателя.

В некоторых, чрезвычайных обстоятельствах работники могут привлекаться к работам в выходные и нерабочие праздничные дни и без их согласия. К таким обстоятельствам относятся:

— предотвращение катастрофы, производственной аварии, либо устранение последствий катастрофы, производственной аварии, катастрофы либо стихийного бедствия;

— предотвращение несчастных случаев, уничтожения или порчи имущества работодателя, государственного или муниципального имущества;

— выполнение работ, необходимость которых обусловлена введением чрезвычайного или военного положения, а также неотложных работ в условиях чрезвычайных обстоятельств, т.е. в случае бедствия 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.

Во всех иных случаях, которые не охвачены уже рассмотренными основаниями привлечения работников к работе в выходные или нерабочие праздничные дни, закон предоставляет работодателю право такого привлечения только при условии получения им письменного согласия работников и учета мнения выборного органа первичной профсоюзной организации.

Для некоторых категорий работников законодательством предусмотрен запрет или ограничение привлечения к работе в выходные или нерабочие праздничные дни. Так, запрещено подобное действие в отношении работников моложе 18 лет (за исключением некоторых, прямо оговоренных в ТК РФ случаев) и беременных женщин. Привлечение к работе в указанные дни женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет, допускается только с их письменного согласия и при условии, что это не запрещено им по состоянию здоровья. При этом работницы должны быть ознакомлены под роспись со своим правом отказаться от привлечения их к работе в выходные и нерабочие праздничные дни. Подобные правила установлены и для матерей и отцов, воспитывающих без супруга (супруги) детей в возрасте до пяти лет, имеющих детей-инвалидов, а также работни-

кам, осуществляющим уход за больными членами семьи в соответствии с медицинским заключением.

Привлечение к работе в выходные и нерабочие праздничные дни инвалидов допускается только в случае, если работа не запрещена им по состоянию здоровья в соответствии с медицинским заключением. При этом инвалиды должны быть под роспись ознакомлены со своим правом отказаться от работы в данные дни.

Работа в нерабочие праздничные дни в соответствии с трудовым законодательством оплачивается не менее чем в двойном размере. По желанию работника, работавшего в выходной или нерабочий праздничный день, ему может быть предоставлен другой день отдыха. В этом случае работа в нерабочий праздничный день оплачивается в одинарном размере, а день отдыха оплате не подлежит.

Дежурство в праздничные дни компенсируется предоставлением в течение ближайших 10 дней отгула той же продолжительности, что и дежурство. Отгул за работу в выходной и нерабочий праздничный день должен быть заранее оформлен работодателем в письменном виде. Самовольное (то есть без разрешения работодателя) использование такого отгула работником рассматривается на практике как прогул без уважительной причины;

4) отпуска. В соответствии с нормами трудового законодательства работникам предоставляются ежегодные отпуска с сохранением места работы (должности) и среднего заработка. По общему правилу, продолжительность ежегодного оплачиваемого отпуска составляет 28 календарных дней. Отдельным категориям работников одновременно с ежегодным оплачиваемым отпуском предоставляется дополнительный оплачиваемый отпуск. Отказ работодателя в предоставлении такого отпуска сверх основного, в тех случаях, когда работник имеет на это право, позволяет работнику самостоятельно воспользоваться положенным ему дополнительным отпуском. Данные действия работника не квалифицируются как нарушение трудовой дисциплины — работник реализует гарантируемое законодательством право на дополнительный отпуск. Перенос дополнительного отпуска по инициативе работодателя также не допускается.

Согласно ст. 116 ТК РФ ежегодные дополнительные оплачиваемые отпуска предоставляются следующим категориям работников:

- занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда;
- имеющими особый характер работы;
- работникам с ненормированным рабочим днем;
- работающим в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях (т.е. в южных районах Дальнего Востока, Краснояр-

ского края, Иркутской и Читинской областей, Республики Бурятия, Республики Хакасия).

Данный перечень не является исчерпывающим. Дополнительные отпуска предоставляются работникам также на основании других федеральных законов.

Работодатели с учетом своих производственных и финансовых возможностей могут самостоятельно устанавливать дополнительные отпуска для работников, если иное не предусмотрено трудовым законодательством. Порядок и условия предоставления таких отпусков определяются коллективными договорами или локальными нормативными актами, которые принимаются с учетом мнения выборного органа первичной организации.

Право на использование отпуска за первый год работы возникает у работника по истечении шести месяцев его непрерывной работы в данной организации. Предоставление отпуска до истечения указанного срока возможно либо по соглашению между работником и работодателем, либо является обязанностью работодателя, непосредственно предписанной трудовым законодательством. Так, работодатель обязан предоставить ежегодный оплачиваемый отпуск до истечения шести месяцев непрерывной работы, по их письменному заявлению, следующим категориям работников:

— женщинам — перед отпуском по беременности и родам или непосредственно после него;

— лицам, усыновившим ребенка в возрасте до трех месяцев;

— мужчинам — при рождении в семье ребенка;

— мужчинам, жены которых находятся в отпуске по беременности и родам;

— работникам моложе 18 лет;

— военнослужащим, уволенным в запас и направленным на работу в порядке организованного набора, — по истечении трех месяцев работы;

— лицам, высвобожденным с прежнего места работы в связи с ликвидацией организации, сокращением численности штата;

— гражданам, подвергшимся воздействию радиации вследствие аварии на Чернобыльской АЭС;

— совместителям, которым отпуск предоставляется одновременно с отпуском по основному месту работы;

— работникам, поступившим на данное место работы в порядке перевода из другой организации.

Следует отметить, что в стаж работы, дающий работнику право на ежегодный основной оплачиваемый отпуск, включаются следующие периоды времени: время фактической работы; время, когда работник фактически не работал, но за ним в соответствии с трудовым

законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективными соглашениями, локальными нормативными актами, трудовым договором сохранялось место работы (должность), в том числе время ежегодного оплачиваемого отпуска, нерабочие праздничные дни и другие предоставляемые работнику дни отдыха; время вынужденного прогула при незаконном увольнении или отстранении от работы и последующем восстановлении на прежнем месте работы.

Очередность предоставления оплачиваемых отпусков определяется ежегодно в соответствии с графиком отпусков, утверждаемым работодателем с учетом мнения выборного профсоюзного органа данной организации не позднее чем за две недели до наступления календарного года. Графики отпусков должны по возможности учитывать пожелания работников, но предоставляемые отпуска не должны нарушать нормального хода работы организации. О времени начала отпуска работник должен быть извещен под роспись не позднее, чем за две недели до его начала.

К числу работников, которым отпуск предоставляется в удобное для них время, законодательством отнесены: лица моложе 18 лет; работники, совмещающие работу с обучением в образовательных учреждениях; участники и ветераны Великой Отечественной войны и приравненные к ним лица; женщины, имеющие двух и более детей в возрасте до 12 лет; мужчины, воспитывающие без матери двух и более детей до 12 лет; опекуны (попечители) несовершеннолетних детей; лица, получившие заболевания, связанные с радиационным воздействием катастрофы на Чернобыльской АЭС и вследствие других аварий на атомных объектах, и др.

Перенос отпуска на следующий год запрещается. Вместе с тем в исключительных случаях, когда предоставление отпуска в текущем году может неблагоприятно отразиться на нормальном ходе работы организации, индивидуального предпринимателя, работодатель, с согласия работника, вправе перенести отпуск на следующий год. Однако для реализации данной возможности работодатель обязан доказать наличие следующих обстоятельств:

- возможность наступления неблагоприятных последствий в случае предоставления отпуска в текущем году;
- согласие работника на перенос отпуска;
- отсутствие запрета на перенос отпуска данному конкретному работнику.

Запрещается непредоставление отпуска в течение двух лет подряд, а также непредоставление ежегодного оплачиваемого отпуска лицам, моложе 18 лет и работникам, занятым на работах с вредными и (или) опасными условиями труда.

Трудовое законодательство предусматривает возможность замены части отпуска, превышающей 28 календарных дней, денежной компенсацией, по письменному заявлению работника. Если ежегодные оплачиваемые отпуска суммируются или переносятся, денежной компенсацией может быть заменена только часть каждого ежегодного оплачиваемого отпуска, превышающая 28 календарных дней, или любое количество дней из этой части.

Согласно ТК РФ замена отпуска денежной компенсацией беременным женщинам и работникам в возрасте до 18 лет, а также работникам, занятым на тяжелых работах и работах с вредными и (или) опасными условиями труда, не допускается.

При увольнении работнику выплачивается денежная компенсация за все неиспользованные отпуска.

Законодательство предусматривает возможность предоставления в ряде случаев работнику, по его письменному заявлению, по семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам, отпуска без сохранения заработной платы, продолжительность которого определяется соглашением между работником и работодателем. Статья 128 ТК РФ устанавливает круг лиц, предоставление отпуска без сохранения заработной платы которым является обязанностью работодателя. К ним относятся, в частности: участники Великой Отечественной войны; работающие пенсионеры по старости (возрасту); родители и жены (мужья) военнослужащих, погибших или умерших вследствие ранения, контузии или увечья, полученных при исполнении ими обязанностей военной службы, либо вследствие заболевания, связанного с прохождением военной службы; работающие инвалиды; работники в случае рождения ребенка, регистрации брака, смерти близких родственников и др.

Трудовое законодательство устанавливает определенные льготы в части, касающейся предоставления дополнительного времени отдыха работникам, успешно обучающимся в учебных учреждениях начального, среднего и высшего профессионального образования. Так, в соответствии со ст. 173 ТК работникам, направленным на обучение работодателем или поступившим самостоятельно в имеющие государственную аккредитацию образовательные учреждения высшего профессионального образования независимо от их организационно-правовых форм по заочной и очно-заочной (вечерней) формам обучения, успешно обучающимся в этих учреждениях, работодатель предоставляет дополнительные отпуска с сохранением среднего заработка.

Гарантии и компенсации работникам, совмещающим работу с обучением в образовательных учреждениях высшего профессио-

нального образования, не имеющих государственной аккредитации, устанавливаются коллективным договором или трудовым договором.

Время отдыха работников железнодорожного транспорта регулируется ТК РФ, Коллективным договором ОАО «РЖД», правилами внутреннего трудового распорядка филиалов и их структурных подразделений, правилами внутреннего трудового распорядка аппарата управления ОАО «РЖД».

Так, Коллективный договор ОАО «РЖД» устанавливает следующие требования в части, касающейся регулирования времени отдыха работников железнодорожного транспорта:

1) неиспользованное время междусменного отдыха, накопленное в период особого режима времени отдыха для работников бригад пассажирских поездов, кассиров билетных железнодорожных вокзалов (станций), городских железнодорожных агентств, работников путевых машинных станций и машинистов железнодорожно-строительных машин дистанций пути, должно быть компенсировано по окончании периода массовых пассажирских перевозок и летних путевых работ, но не позднее 1 мая следующего календарного года или присоединено к ежегодному отпуску в те же сроки с оплатой в размере тарифной ставки;

2) работодатель, в соответствии с ТК РФ обязан предоставлять работникам филиалов компании ежегодный основной оплачиваемый отпуск продолжительностью 28 календарных дней и ежегодные дополнительные оплачиваемые отпуска.

В соответствии с Положением об особенностях режима рабочего времени и времени отдыха, условий труда отдельных категорий работников железнодорожного транспорта, непосредственно связанных с движением поездов, работникам локомотивных и кондукторских бригад выходные дни (еженедельный непрерывный отдых) предоставляются в различные дни недели равномерно в течение месяца путем добавления 24 часов к расчетному времени отдыха, положенному после очередной поездки в рабочей неделе. В соответствии нормами ТК РФ продолжительность еженедельного непрерывного отдыха не должна составлять менее 42 часов. Продолжительность ежедневного непрерывного отдыха не может сокращаться, если по расчету она получается больше установленной.

После двух ночных поездок подряд не допускается предоставление сокращенного междусменного отдыха. Междусменный отдых менее 16 часов (для бригад пригородных поездов — 12 часов) не допускается.

Продолжительность отдыха (не более одного за поездку) должна составлять не менее половины отработанного времени, но не менее трех часов и не должна превышать времени работы с момента

явки в основной пункт работы локомотивных бригад до сдачи локомотива в пункте оборота (подмены). Минимальная продолжительность отдыха в пунктах оборота (подмены) может увеличиваться работодателем с учетом мнения представительного органа работников.

Допускается возвращение в основной пункт работы работников локомотивных и кондукторских бригад пассажирами, без предоставления отдыха в пункте освобождения их от работы.

Если работники локомотивной бригады следовали в пункт оборота локомотивов или подмены локомотивных бригад пассажирами в вагоне пассажирского поезда, то, при их согласии, они могут быть отправлены в поездку без отдыха.

Глава 7 **ОСНОВЫ СЕМЕЙНОГО ПРАВА**

7.1. Понятие семейного права и его место в системе российского права

Понятие и предмет семейного права. До принятия ныне действующего ГК РФ и СК РФ предмет семейного права обычно определялся как «личные и имущественные отношения, возникающие между людьми из брака, кровного родства, усыновления, принятия детей в семью на воспитание»¹ или как «личные и производные от них имущественные отношения, возникающие между людьми из брака и принадлежности к семье»². Практически все авторы считали, что семейное право представляет собой самостоятельную отрасль права, отличную от гражданского права.

С принятием ГК РФ и СК РФ в определении предмета семейного и гражданского права произошли существенные изменения. Некоторые институты: опека, попечительство, акты гражданского состояния, традиционно входившие в состав семейного законодательства, были перемещены в ГК РФ. В результате пересмотрено соотношение между данными отраслями, изменились теоретические подходы к исследованию предмета и метода семейного и гражданского права.

Предмет правового регулирования семейного права определен в ст. 2 СК РФ. Так, семейное законодательство устанавливает условия и порядок вступления в брак, прекращение брака и признание его недействительным, регулирует личные неимущественные и имущественные отношения между членами семьи (супругами, родителями и детьми, усыновителями и усыновленными), а в случаях и в пределах, предусмотренных семейным законодательством, между другими родственниками и иными лицами, а также определяет формы и порядок устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей. Кроме того, семейное законодательство может устанавливать пределы, в которых данные отношения подпадают под его воздействие. Например, семейное законодательство регулирует в настоящее время только некоторые аспекты опеки и попечительства, в частности отношения, возникающие в связи с воспитанием детей в семье опекуна.

Попытка определения семейных отношений как отношений, возникающих в семье, не дает ответа на вопрос о природе этих от-

¹ Рясенцев В. А. Семейное право. М. : Юрид. лит., 1971. С. 8.

² Матвеев Г. К. Советское семейное право. М. : Юрид. лит., 1985. С. 37.

ношений. Само понятие семьи всегда было настолько неопределенным, что его невозможно даже закрепить в законодательстве. Семья может рассматриваться в двух значениях. Семья в социологическом смысле традиционно понималась как «союз лиц, основанный на браке, родстве, принятии детей в семью на воспитание, характеризующийся общностью жизни, интересов, взаимной заботой»¹. Однако в настоящее время это определение должно быть расширено. Семья в социологическом смысле может основываться также на фактических брачных отношениях, в том числе и на отношениях между лицами одного пола, которые получают в настоящее время все большее юридическое признание в различных странах. Не все семьи в социологическом смысле составляют семью в юридическом смысле. Кроме того, следует иметь в виду, что в последние годы в Европе и США законодатель все более распространяет действие права и на фактические семейные союзы, предоставляя, в частности, лицам, состоящим в фактическом браке, право на составление договоров, определяющих правовой режим их имущества и алиментные обязательства, а также закрепляя за фактическими супругами права на нажитое имущество и на получение алиментов и при отсутствии указанного соглашения².

Таким образом, семейное законодательство регулирует имущественные и личные неимущественные отношения между супругами, родителями и детьми без всякого ограничения. Однако в отношении других членов семьи речь идет уже не о всех имущественных и личных неимущественных отношениях между ними, а только о тех из них, которые прямо предусмотрены семейным законодательством. Анализируя этому, можно сделать вывод, что семейное законодательство не содержит качественных материальных критериев, позволяющих отграничить семейные отношения от отношений, регулируемых другими отраслями права, в частности гражданским. Данные отношения выделяются лишь по формальным признакам — они должны возникать между супругами или родителями и детьми, иными родственниками в случаях прямого указания семейного законодательства. Но все имущественные и личные неимущественные отношения между указанными лицами семейное законодательство не регулирует, например отношения собственности даже между супругами, родителями и детьми, наследование по закону и завещанию всегда регулировались нормами гражданского права. Кроме того, ст. 4 СК РФ позволяет к имущественным и личным неимущественным от-

¹ Советское семейное право / под ред. В. А. Рясенцева. М. : Юрид. лит., 1982. С. 42.

² Антокольская М. В. Семейное право : учебник. М. : Юристъ, 1996. С. 9.

ношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством, применять гражданское законодательство постольку, поскольку это не противоречит существу семейных отношений.

Исходя из сказанного, можно сделать вывод, что ни СК РФ, ни ГК РФ не определяют законодательного критерия по разграничению отношений, регулируемых этими отраслями права. Все это указывает на одинаковую природу гражданских и семейно-правовых отношений. Семейные отношения отвечают всем признакам отношений, составляющих предмет гражданского права: «имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников» (ст. 2 ГК РФ).



Таким образом, **семейное право** необходимо рассматривать как *подотрасль гражданского права, как совокупность правовых норм, регулирующих отношения, складывающиеся в семье, а также основания и порядок возникновения прав и обязанностей супругов, родителей и детей (усыновителей и усыновленных), и других родственников в случаях, прямо предусмотренных семейным законодательством.*

Метод правового регулирования семейных отношений.

Под методом регулирования общественных отношений понимают специфические приемы, способы, средства воздействия государства на отношения. Одной из особенностей семейного права, позволяющей отграничить его от гражданского, традиционно считалось то, что семейные отношения регулировались императивным¹, а гражданские — диспозитивным методом. До принятия СК РФ практически все нормы семейного законодательства были императивными. Однако преобладание императивных норм в семейном праве вступило в противоречие с потребностями реальной жизни. Необходимо было предоставить участникам семейных правоотношений большую свободу в определении содержания своих отношений.

¹ Императивное регулирование осуществляется исключительно распоряжениями (предписаниями), исходящими от государственной власти, когда государство указывает каждому отдельному субъекту права его права и обязанности по отношению к государству в целом и к отдельным лицам в частности. В сфере семейного права императивное регулирование приводило к тому, что содержание прав и обязанностей участников семейных правоотношений определялось законом и не могло быть изменено соглашением этих лиц. Например, правовой режим имущества супругов не мог быть изменен с помощью брачного договора.

При создании СК РФ был сделан сознательный выбор в пользу введения диспозитивного регулирования именно потому, что оно наделяет участников семейных отношений правом самим определять их содержание. Например, правовой режим имущества супругов может быть сконструирован с помощью брачного договора. Урегулированные таким образом отношения получают такую же защиту, как и установленные законом. Нормы права, определяющие законный режим имущества супругов, применяются только в случае, если супруги не пожелали заключить брачный договор или он признан недействительным. Государство сознательно воздерживается от навязывания членам семьи своей воли, предоставляя им самим решать, какая модель семейных правоотношений для них наиболее приемлема.

Однако было бы заблуждением считать, что СК РФ состоит из одних только диспозитивных норм. Более того, в семейном праве императивных норм, по видимому, всегда будет больше, чем в других подотраслях и институтах гражданского права¹. Это связано с двумя особенностями правового регулирования семейных отношений. Во-первых, участники семейных отношений формально, как и участники гражданских правоотношений, юридически равноправны, а в действительности далеко не всегда равны. Так, ряд участников этих отношений не обладают дееспособностью — прежде всего это несовершеннолетние дети. Одна из сторон алиментного обязательства — нетрудоспособное и нуждающееся лицо. Очевидно, что эти субъекты нуждаются в дополнительной защите. Кроме того, даже там, где все участники семейных отношений полностью дееспособны, трудоспособны и материально обеспечены, между ними в реальной жизни часто существует зависимость, основанная на их личных взаимоотношениях, чувствах и привязанностях. Она может толкнуть их на совершение юридических актов, обусловленных исключительно этими чувствами и ставящими одного из них в весьма неблагоприятное положение. Именно наличие такого неравенства и зависимости послужило традиционным обоснованием необходимости регулирования семейных отношений императивными нормами, содержание которых невозможно изменить по соглашению сторон.

Таким образом, ряд семейных правоотношений регулируется диспозитивными нормами (режим имущества супругов, алиментные соглашения сторон), к остальным отношениям применяется императивный метод регулирования (лишение родительских прав, отмена усыновления, признание брака недействительным). При этом содержание норм семейного законодательства дает основание утверждать, что применяется не просто императивный метод, а императивно-

¹ Антокольская М. В. Семейное право : учебник. М. : Юристъ, 1996. С. 21.

дозволительный. Дозволительный характер проявляется в том, что в семейном праве преобладают управомочивающие нормы, наделяющие участников семейных отношений определенными правами¹. Однако содержание этих прав определяется императивно. Например, никто не принуждает вступать в брак или разводиться, но порядок заключения и расторжения брака определяется императивно.

Источники семейного законодательства. В соответствии со ст. 72 Конституции семейное законодательство находится в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов. Это означает, что семейно-правовые акты могут приниматься не только на федеральном уровне, но и на уровне субъектов РФ. Это, с одной стороны, позволяет обеспечить единообразие семейного законодательства, а с другой стороны — учесть местные обычаи и особенности, существующие в различных регионах.

Согласно ст. 3 СК РФ семейное законодательство состоит из Кодекса и других федеральных законов, принимаемых в соответствии с ним, а также из законов субъектов РФ. Помимо СК РФ, ряд норм семейного права содержится в ГК РФ. Примером может служить ст. 256, регулирующая общую совместную собственность супругов.

Основным источником семейного права является СК РФ, введенный в действие с 1 марта 1996 г. Обращает на себя внимание то, что общая часть СК РФ почти не разработана: в ней практически не содержится общих понятий, применяемых в других разделах. Это связано, во-первых, с невозможностью и нецелесообразностью законодательного определения ряда семейно-правовых понятий, таких, как семья, родство, свойство и т.д. Во-вторых, близость семейного и гражданского права приводит к тому, что многие понятия, используемые семейным правом, заимствуются им из права гражданского, например, право- и дееспособность, сделки, договоры, исковая давность, опека, попечительство и др. Но по сравнению с ранее действовавшим Кодексом о браке и семье РСФСР² 1969 г. расширилось содержание регулируемых отношений. В СК РФ впервые появились главы о брачном договоре, алиментных соглашениях, правах детей, приемной семье.

Помимо СК РФ, нормы семейного права могут содержаться и в других федеральных законах, например, порядок государственной регистрации таких актов гражданского состояния, как заключение и расторжение брака, рождение или усыновление ребенка определя-

¹ Суханов Е. В. О проблемах становления и развития российского частного права. Цивилистические записки // Межвузовский сборник научных трудов. Вып. 3. М. : Статус; Екатеринбург: Институт частного права, 2004. С. 28.

² Кодекс о браке и семье РСФСР от 30 июля 1969 г.

ется Федеральным законом от 15 ноября 1997 г. № 143-ФЗ «Об актах гражданского состояния».

Субъекты РФ вправе регулировать семейные отношения в двух случаях: если эти отношения прямо отнесены СК РФ к их ведению или если эти отношения непосредственно Кодексом не урегулированы. Так, в ст. 13 СК РФ указано, что субъекты РФ могут устанавливать порядок и условия вступления в брак лиц, не достигших 16 лет. В соответствии с этим действует Закон Московской области от 30 апреля 2008 г. № 61/2008-ОЗ «О порядке и условиях вступления в брак на территории Московской области лиц, не достигших возраста шестнадцати лет».

В соответствии с Конституцией международные договоры РФ являются частью ее правовой системы. В связи с этим в случае, если положения такого международного договора вступают в противоречие с положениями СК РФ или иного акта, применяются нормы международного договора. К важнейшим источникам такого толка можно отнести Конвенцию о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, которая заключена в г. Минске 22 января 1993 г., а для России вступила в силу 10 декабря 1994 г.

В состав семейного законодательства входят также нормативные правовые акты Правительства РФ, например постановления Правительства РФ от 7 июля 2011 г. № 558 «Об утверждении требований к условиям пребывания детей в организациях для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей» и от 18 мая 2009 г. № 423 «Об отдельных вопросах осуществления опеки и попечительства в отношении несовершеннолетних граждан».

Судебная практика по семейным делам, так же как и постановления Пленума Верховного Суда РФ, не относится к источникам семейного права. Тем не менее они играют важную роль при применении семейного законодательства. Пленум Верховного Суда РФ может давать судебное толкование положений законодательства, которое, хотя и не является источником права, подлежит применению всеми судами РФ, и поэтому на практике нередко имеет значение не меньшее, чем значение норм права.

7.2. Правовое регулирование брака российским законодательством

Понятие и порядок заключения брака. Брак — это союз женщины и мужчины, по идее заключенный пожизненно с целью со-

здания семьи. Таково предельно лаконичное понятие брака, которое может быть расширено путем определения его разных особенностей (союз добровольный, равноправный, с целью воспитания детей и т.п.). Понимание брака как союза означает, что он заключается на паритетных началах, причем только между лицами разного пола. Правда, не во всех странах на этот счет есть единое мнение. Так, в Дании еще в 1989 г. законные супружеские права были распространены на пары одинакового пола при условии, что они граждане этой страны и проживают у себя на родине¹. Такой брак не подлежит признанию за рубежом, а состоящие в нем лица не имеют права усыновить ребенка или быть опекуном. В Нидерландах в 1991 г. некоторые муниципалитеты разрешили гомосексуалистам регистрировать свой брак.

Цели брака состоят прежде всего в создании семьи. Если брак заключается по другим соображениям, то есть все основания для его признания недействительным. Когда эту цель достичь не удастся, брак обычно прекращается путем его расторжения.

Кроме того, брак представляет собой и определенную форму семейных отношений мужчины и женщины, определяемую СК РФ. Однако оформление брака — не просто символ. Это доказательство вступления в брачную общность, которую государство берет под свою защиту. Вот почему п. 2 ст. 1 СК РФ провозглашает: «Признается брак, заключенный только в органах записи актов гражданского состояния». Именно такой брак порождает права и обязанности супругов, возникающие со дня государственной регистрации брака в этих органах². Брак, заключенный по религиозному обряду или в соответствии с обычаями той или иной народности, также не имеет правового значения. Но из этого правила есть исключение: правовое значение придается браку, заключенному по религиозному обряду на территории СССР, временно оккупированной в период Великой отечественной войны, до момента восстановления органов ЗАГС (п. 7 ст. 169 СК РФ).

¹ Нечаева А. М. Семейное право : курс лекций. М. : Юристъ, 2008. С. 92.

² В этой части российское семейное законодательство не отвечает современным потребностям общества. В странах Западной Европы и США различия между фактическим и зарегистрированным браком все более теряют свое значение в сфере имущественных отношений. Фактические супруги получают право на взыскание алиментов, применение к совместно нажитому имуществу правового режима имущества супругов, заключение соглашений, аналогичных брачным договорам. Высказывались предложения о включении в СК РФ аналогичных норм, но они не получили достаточной поддержки.

Порядок регистрации брака определен ст. 11 СК РФ. Регистрацию осуществляют органы записи актов гражданского состояния (ЗАГС) в порядке, установленном для регистрации актов гражданского состояния. Регистрация производится только при личном присутствии вступающих в брак, через представителей регистрация брака не допускается. По желанию будущих супругов регистрация брака может быть произведена в торжественной обстановке. Наличие свидетелей согласно СК РФ не является обязательным.

Лица, вступающие в брак, подают заявление в органы ЗАГС, при этом им назначается день церемонии регистрации брака. Заключение брака обычно предшествует период ожидания сроком в один месяц, дабы будущие супруги могли проверить серьезность своих намерений. При наличии уважительных причин месячный срок может быть сокращен или увеличен, но не более чем на один месяц. Потребность в увеличении срока может быть вызвана невозможностью личного присутствия одного из супругов в связи с командировкой, болезнью или иными обстоятельствами. Уменьшение срока может быть связано с беременностью, болезнью, отъездом одного из супругов или иными причинами. Ныне действующий СК РФ впервые предусматривает при наличии особых обстоятельств возможность заключения брака непосредственно в день подачи заявления. Исчерпывающий перечень таких обстоятельств дан в абз. 3 п. 1 ст. 11 СК РФ: непосредственная угроза жизни одного из супругов, смертельная болезнь, рождение ребенка и др.

В СК РФ сохраняются различия между условиями заключения брака и препятствиями к вступлению в брак. Условия — это обстоятельства, необходимые для того, чтобы брак мог быть зарегистрирован и был признан действительным. Препятствия — это обстоятельства, при наличии которых заключение брака не допускается. Правовое положение и тех, и других в принципе одинаково. При отсутствии условий или при наличии препятствий заключение брака неправомерно, а заключенный брак может быть признан недействительным в судебном порядке.

Условиями вступления в брак являются взаимное согласие лиц, вступающих в брак, и достижение ими брачного возраста (ст. 12 СК РФ). Препятствиями к заключению брака признается наличие другого зарегистрированного брака, близкое родство будущих супругов, недееспособность одного из вступающих в брак. Не допускается также заключение брака между усыновленными и усыновителями.

Российское законодательство не предусматривает необходимость получения согласия третьих лиц, например, родителей будущих супругов, на заключение ими брака. Не требуется согласия родителей и на вступление в брак несовершеннолетними.

Возраст, с достижением которого закон связывает возможность вступления в брак, составляет 18 лет, что совпадает с возрастом гражданского совершеннолетия. В п. 2 ст. 13 СК РФ предусмотрена возможность снижения брачного возраста лицами, достигшими 16 лет, при наличии уважительных причин. Снижение производится органами местной администрации по месту заключения брака. Перечня причин, признаваемых уважительными в данном случае, в законодательстве не дается. Чаще всего этими причинами являются фактическое создание несовершеннолетними семьи, беременность или рождение ребенка.

Федеральное законодательство не предусматривает возможности снижения брачного возраста для лиц, не достигших 16 лет. Решение снижения брачного возраста ниже 16 лет отнесено к компетенции субъектов РФ. Такое снижение возможно только при наличии исключительных обстоятельств и на основании закона субъекта РФ¹.

Перечень препятствий к заключению брака является исчерпывающим. Отказ в регистрации брака по каким бы то ни было иным основаниям — в связи с расовыми, национальными, религиозными, социальными и иными различиями — запрещен и рассматривается как грубое нарушение прав человека.

Не допускается и отказ в регистрации брака по медицинским показаниям. Это связано с тем, что, если даже запретить вступление в брак лицам, страдающим заболеваниями, передающимися по наследству (психические заболевания, гемофилия, ВИЧ-инфекция, венерические заболевания, туберкулез и др.), это не приведет к решению проблемы. Данные заболевания опасны для потомства, но появление потомства возможно не только в браке. В цивилизованном демократическом обществе невозможно запретить указанным лицам иметь детей, поскольку это приведет к нарушению их важнейших прав. Согласно ст. 15 СК РФ медицинское обследование лиц, вступающих в брак, проводится только по их желанию. Сведения о результатах обследования составляют медицинскую тайну и не могут быть сообщены лицу, с которым обследуемый намерен заключить брак, без согласия обследуемого. Это правило призвано оградить права лица, страдающего упомянутыми заболеваниями. Однако при таком решении права его будущего партнера и их детей оказываются совершенно незащищенными. Наличие уголовной ответственности за заражение венерическим заболеванием или СПИДом² тоже существенно не меняет дела, поскольку при отсутствии обязательного медицинского обследования один из вступающих в брак может сам не знать о наличии у него этого заболевания.

¹ См., например: Закон Вологодской области от 14 августа 1996 г. № 95-ОЗ «О снижении брачного возраста».

² См., например: ст. 122 УК РФ; Федеральный закон от 30 марта 1995 г. № 38-ФЗ «О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)».

Таким образом, наличие у одного из будущих супругов ВИЧ-инфекции или венерического заболевания не является препятствием к заключению брака. Должностные лица, регистрирующие брак, не вправе выяснять эти обстоятельства, и даже при наличии сведений о такой болезни они не вправе отказать в регистрации брака. Однако эти заболевания дают основания другому супругу требовать признания брака недействительным в судебном порядке, если другой супруг скрыл при заключении брака это обстоятельство.

Признание брака недействительным. Признанием брака недействительным называется аннулирование брака и всех его правовых последствий с момента его заключения. Основания для признания брака недействительным перечислены в ст. 27 СК РФ. Брак признается недействительным при отсутствии условий вступления в брак: добровольного согласия супругов и достижения ими брачного возраста. Наличие препятствий к заключению брака также является основанием к признанию его недействительным. Признается недействительным брак, заключенный лицами, одно из которых уже состоит в другом зарегистрированном браке; при наличии между ними запрещенных степеней родства; брак, заключенный между усыновленным и усыновителем; брак с недееспособным. Кроме того, основанием для признания брака недействительным является сокрытие одним из супругов наличия у него ВИЧ-инфекции или венерического заболевания.

Недействительным признается также брак, заключенный без намерения создать семью, так называемый фиктивный брак. Фиктивный брак часто встречается на практике и поэтому вызывает профессиональный интерес. Рассмотрение дел о признании недействительным фиктивного брака всегда представляет значительную сложность. Прежде всего чрезвычайно трудно доказать отсутствие намерения создать семью. Супруги по российскому законодательству не обязаны проживать совместно, поэтому их раздельное место жительства само по себе не является основанием для отнесения их брака к категории фиктивного. Особенно затруднителен процесс доказывания в случаях, когда намерения создать семью не было только у одного из супругов. В этих случаях, как правило, на короткое время создается видимость семьи, поскольку недобросовестный супруг стремится ввести в заблуждение другого супруга относительно своих подлинных намерений. То, что он в действительности не желал создания семьи, становится явным обычно только после того, как он получил желаемое благо (право на жилую площадь, гражданство и т.п.). После этого недобросовестный супруг оставляет обманутого супруга, который начинает сознавать истинное положение вещей и предъявляет иск о признании брака недействительным. Одна-

ко он должен убедить суд в том, что в данном случае имел место заведомый обман, а не произошла обычная ссора, приведшая к разводу. Положение осложняется еще и тем, что в п. 3 ст. 29 СК РФ содержится указание на то, что, если стороны, заключившие фиктивный брак, впоследствии создали семью, такой брак не может быть признан недействительным. В целях защиты интересов добросовестного супруга при разработке проекта СК РФ предлагалось даже ввести норму о том, что кратковременное создание видимости семьи не должно препятствовать признанию брака недействительным. В окончательный вариант Кодекса это положение не вошло.

В ст. 28 СК РФ определены лица, имеющие право требовать признания брака недействительным:

— несовершеннолетний супруг, его родители (лица, их заменяющие), орган опеки и попечительства или прокурор, если брак заключен с лицом, не достигшим брачного возраста, при отсутствии разрешения на заключение брака до достижения этим лицом брачного возраста. После достижения несовершеннолетним супругом возраста 18 лет требовать признания брака недействительным вправе только этот супруг;

— супруг, права которого нарушены заключением брака, а также прокурор, если брак заключен при отсутствии добровольного согласия одного из супругов на его заключение: в результате принуждения, обмана, заблуждения или невозможности в силу своего состояния в момент государственной регистрации заключения брака понимать значение своих действий и руководить ими;

— супруг, не знавший о наличии обстоятельств, препятствующих заключению брака, опекун супруга, признанного недееспособным, супруг по предыдущему не расторгнутому браку, другие лица, права которых нарушены заключением брака, 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 тем, что другой супруг скрыл наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции.

Последствием признания брака недействительным является аннулирование всех правовых последствий брака, а также возможности не только, как при разводе, прекратить семейные правоотношения, но и восстановить положение, существовавшее до заключения брака. Так, супруги теряют право именоваться общей фамилией, право на общее гражданство, право на пользование жилым помещением другого супруга, право на алименты и другие права.

К имуществу, приобретенному совместно супругами, брак которых признан недействительным, применяются не нормы семейного

законодательства о совместной собственности супругов, а нормы гражданского законодательства о долевой собственности. Брачный договор, заключенный такими супругами, признается недействительным.

Однако признание брака недействительным не влияет на права детей, родившихся в таком браке. Это означает, что в отношении данных детей сохраняется презумпция отцовства мужа матери ребенка, если он родился во время брака или в течение 300 дней со дня признания брака недействительным.

Кроме того, добросовестный супруг, права которого нарушены заключением брака, вправе требовать возмещения материального и морального вреда, а также вправе сохранить фамилию, избранную им при государственной регистрации заключения брака.

Расторжение брака. Расторжение брака отличается от признания брака недействительным тем, что при разводе брак прекращается на будущее время, в то время как признание брака недействительным обладает обратной силой и прекращает правовые последствия брака с момента его заключения. Основанием для расторжения брака является взаимное согласие супругов на развод¹. Право требовать развод по российскому законодательству в принципе ничем не ограничено. Однако существует одно исключение. Согласно ст. 17 СК РФ муж не вправе без согласия жены возбудить дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение одного года с момента рождения ребенка. Это положение распространяется и на случаи, когда ребенок родился мертвым или умер до достижения им возраста одного года². Данное правило призвано защитить женщину в период, когда она является наиболее уязвимой.

СК РФ предусматривает две процедуры расторжения брака: судебную и административную — в органах ЗАГС.

Брак расторгается в органах ЗАГС, если у супругов нет общих несовершеннолетних детей и оба супруга согласны на расторжение брака. Роль органов ЗАГС сводится к простой регистрации развода. Выяснять причины развода они не вправе. Регистрация производится по истечении одного месяца с момента подачи заявления. Этот срок

¹ До принятия ныне действующего СК РФ основанием для расторжения брака считался непоправимый распад семьи. Наличие этого обстоятельства устанавливалось при расторжении брака в судебном порядке. В суде выяснялись причины развода, и возможно было отказать в расторжении брака, если они представлялись суду необидительными.

² См. п. 1 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака».

установлен для того, чтобы предотвратить расторжение брака под влиянием минутной ссоры.

В органах ЗАГС также расторгается брак между супругами, один из которых признан безвестно отсутствующим, недееспособным или осужден за преступление на срок свыше трех лет. В этих случаях не имеет значения, есть у супругов общие несовершеннолетние дети или нет. Согласию супруга-ответчика также не придается правового значения.

Во всех перечисленных случаях споры о разделе имущества супругов, уплате алиментов нетрудоспособному нуждающемуся супругу, а также споры о несовершеннолетних детях, рассматриваются судом независимо от расторжения брака в органах ЗАГС (ст. 20 СК РФ).

При расторжении брака в органах ЗАГС брак считается прекращенным с момента внесения соответствующей записи в книгу актов гражданского состояния.

Расторжение брака в судебном порядке предусмотрено в случае, если супруги имеют общих несовершеннолетних детей, а также при отсутствии согласия одного из супругов на развод. В судебном порядке также расторгается брак, если один из супругов, хотя и заявляет о своем согласии на развод, но уклоняется от расторжения брака в органах ЗАГС: отказывается подать совместное заявление, не является для регистрации развода (п. 2 ст. 21 СК РФ).

При расторжении брака по взаимному согласию супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей, роль суда в принципе такая же, как роль органов ЗАГС. Суд не вправе выяснять причины развода, принимать меры к примирению супругов или допускать какое-либо иное вторжение в их личную жизнь. В ст. 23 СК РФ прямо сказано, что суд расторгает брак без выяснения мотивов развода. Суд не обладает правом отказать в расторжении брака, если оба супруга заявляют требование об этом. Задачей суда в этом случае является соблюдение интересов детей. Супруги вправе представить на рассмотрение суда свое соглашение о том, с кем из них будут проживать несовершеннолетние дети и в каком порядке и размере им будут уплачивать алименты. Суд обязан проверить, отвечает ли соглашение интересам детей, и утвердить соглашение. Если соглашение не достигнуто или если представленное соглашение противоречит интересам детей, суд обязан по своей инициативе разрешить указанные вопросы в судебном заседании и вынести по ним решение¹.

¹ См. п. 11 постановления Пленума Верховного суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15.

Расторжение брака в судебном порядке при отсутствии согласия одного из супругов на развод обладает существенной спецификой. В данном случае основанием для расторжения брака является непоправимый распад семьи. В п. 1 ст. 22 СК РФ указано, что брак расторгается, если суд установит, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны. Для установления этих обстоятельств суд должен выяснить причины развода. Если у суда возникли сомнения относительно того, действительно ли дальнейшая семейная жизнь супругов невозможна, он может отложить рассмотрение дела и дать супругам срок для примирения в пределах трех месяцев. Если по истечении срока для примирения один из супругов по-прежнему настаивает на своем желании развестись, суд обязан вынести решение о разводе. Согласно абз. 2 п. 2 ст. 22 СК РФ брак расторгается судом, если меры по примирению супругов оказались безрезультатными и один из супругов настаивает на разводе. При этом, даже если судьи продолжают сомневаться относительно того, возможно ли сохранение данной семьи, суд не вправе отказать в расторжении брака против воли одного из супругов.

При расторжении брака в суде моментом прекращения брака является момент вступления решения суда в законную силу (ст. 25 СК РФ). Регистрация развода в органах ЗАГС и получение свидетельства о разводе в настоящее время не входят в состав юридических фактов, необходимых для прекращения брака¹. После вступления решения суда в законную силу суд в течение трех дней направляет выписку из решения в органы ЗАГС для регистрации развода в книге записи актов гражданского состояния. Для бывших супругов регистрация расторжения брака и получение свидетельства о разводе имеют определенное правовое значение, поскольку без этого документа они не вправе вступить в новый брак.

Помимо признания брака недействительным и развода, брак прекращается также смертью или объявлением умершим одного из супругов. В этих случаях брак прекращается автоматически с момента смерти супруга или с момента вступления в законную силу решения суда об объявлении супруга умершим.

¹ Ранее, согласно КоБС прекращение брака при разводе в судебном порядке происходило только после регистрации развода в органах ЗАГС. Это порождало правовую неопределенность, так как срок, в течение которого супруги, получившие решение суда о разводе, могли зарегистрировать развод в органах ЗАГС, был неограничен. В течение этого периода один из супругов в любой момент мог получить свидетельство о разводе и прекратить брак, при этом другой супруг даже не уведомлялся об этом. Брак формально существовал, но в весьма нестабильной и неопределенной форме.

В случае прекращения брака путем развода с супругом, признанным безвестно отсутствующим, или при автоматическом прекращении брака с супругом, объявленным умершим, при явке такого супруга брак может быть восстановлен органами ЗАГС на основании совместного заявления обоих супругов. Восстановление брака невозможно, если один из супругов вступил в новый брак.

Имущественные отношения супругов. Брачный договор.

Имущественные отношения супругов можно подразделить на две группы отношений: отношения супружеской собственности и алиментные правоотношения супругов. В данной главе рассматривается только первая группа отношений. Согласно особенностям правового регулирования выделяют законный и договорной режим имущества супругов.

Законный режим имущества супругов установлен диспозитивными нормами семейного и гражданского законодательства. Законным режимом является режим совместной собственности супругов, который применяется постольку, поскольку он не изменен брачным договором. Совместную собственность супругов составляет имущество, нажитое супругами во время брака. Существует презумпция того, что все имущество, приобретенное в течение брака, относится к общей собственности¹. В п. 2 ст. 34 СК РФ перечислены основные виды общего имущества, к которому относятся:

— доходы каждого из супругов от трудовой, предпринимательской деятельности;

— доходы от результатов интеллектуальной деятельности, авторское вознаграждение. Причем к данному пункту относится авторское вознаграждение, полученное в период брака, даже если творческая работа началась и была завершена до вступления в брак. Но, если вознаграждение получено после развода, хотя бы творческая работа велась и была закончена во время брака, то оно к совместной собственности не относится. Произведения искусства, созданные супругом, не становятся совместной собственностью, так как создатель приобретает на него не только авторское право, но и право собственности. Но деньги от его продажи относятся к совместной собственности;

полученные супругами пенсии, пособия, иные денежные выплаты нецелевого назначения (материальная помощь, суммы в возмещение ущерба и проч.);

¹ См. п. 15 постановления Пленума Верховного суда РФ от 5 ноября 1998 г. № 15.

— движимые и недвижимые вещи, приобретенные за счет общих доходов супругов, при этом не имеет значения, на чье имя приобретено и зарегистрировано имущество;

— ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, денежные средства, внесенные в кредитные учреждения, независимо от того, на чье имя и кем из супругов деньги внесены на банковский счет.

Данный перечень не исчерпывающий, к совместной собственности может быть отнесено любое имущество, нажитое супругами во время брака.

Право на общее совместное имущество супругов является равным независимо от размера их вкладов в его приобретение. Даже в том случае, если один из супругов вообще не участвовал в приобретении или увеличении общего совместного имущества, это не влечет к умалению его права, если он не получал доходов по уважительным причинам (п. 3 ст. 34 СК РФ). Прежде всего эта норма направлена на защиту интересов того из супругов, который не получал доходов в период брака из-за того, что по совместному решению обоих супругов он осуществлял ведение домашнего хозяйства и воспитание детей.

Супруги владеют, пользуются и распоряжаются совместным имуществом по обоюдному согласию. Предполагается, что при совершении сделок по распоряжению совместной собственностью требуется согласие другого супруга, но СК РФ закрепил отступление от этого правила. Совершенная одним из супругов сделка по распоряжению общим имуществом может быть признана судом недействительной по мотивам отсутствия согласия другой стороны, но только при одновременном наличии следующих условий:

— если этого требует другой супруг (проявление принципа невмешательства в дела семьи);

— если доказано, что другая сторона в сделке знала или должна была знать о несогласии другого супруга на ее совершение.

Помимо совместного имущества, супругам принадлежит имущество, составляющее собственность каждого из супругов (ст. 36 СК РФ). К этой категории относятся:

— имущество, принадлежавшее супругу до вступления в брак;

— имущество, полученное супругом (но не семьей в целом) в дар в период брака. К дару среди прочего относят государственные, международные премии, единовременное вознаграждение за особые личные заслуги;

— имущество, полученное супругом по наследству в период брака;

— имущество, полученное супругом по иным безвозмездным сделкам (пожертвование, ссуда);

— вещи индивидуального пользования, даже если они приобретены в браке за счет общих средств (одежда, обувь, индивидуальные предметы обихода и т.п.). Исключение составляют предметы индивидуального пользования, являющиеся предметами роскоши: драгоценности, дорогие меховые изделия и др., приобретенное в период брака на общие супружеские средства. К предметам роскоши, помимо драгоценностей, относят: вещи, которые нельзя считать необходимыми для повседневной жизни (антиквариат, картины, редкие книги, сложную дорогостоящую технику). Однако на практике определение того, что является для данной семьи предметом роскоши, бывает довольно сложно. Прежде всего это зависит от уровня доходов конкретной супружеской пары.

Своей собственностью супруг владеет, пользуется, распоряжается самостоятельно. Согласие другого супруга для совершения любой сделки с вещью из разряда раздельной собственности супругов, даже для ее отчуждения, не требуется.

Супруги имеют право произвести раздел совместного имущества в любой момент в период существования брака, а также после его расторжения. При отсутствии спора между супругами раздел имущества может быть произведен добровольно. В этом случае супруги заключают соглашение о разделе. В добровольном порядке супруги могут поделить имущество не в равных долях, а в иной пропорции. Однако отступление от равенства долей не должно нарушать интересы третьих лиц, в частности детей, кредиторов.

При недостижении соглашения раздел совместного имущества супругов производится в судебном порядке. После расторжения брака бывшие супруги вправе заявить требование о разделе имущества только в пределах трехгодичного срока исковой давности. При разделе имущества судом производится определение долей, причитающихся каждому из супругов. В соответствии со ст. 39 СК РФ доли супругов признаются равными, однако при наличии определенных обстоятельств суд вправе отступить от принципа равенства долей, например, исходя из интересов несовершеннолетних детей или заступающих внимания интересов одного из супругов. При разделе истец и ответчик обычно конкретизируют, какие вещи, какой стоимости, в каких пределах стоимости они хотели бы получить. Но если не удастся разделить общее супружеское имущество на равные доли, то другому супругу присуждают выплатить денежную компенсацию.

Все сказанное ранее относится к законному режиму имущества: так установлено общими положениями ГК РФ и СК РФ. Кроме этого, СК РФ предусматривает так называемый **договорной режим** имущества супругов, определяемый брачным договором. В ст. 40 СК

РФ брачный договор определяется как соглашение супругов, устанавливающее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения. Основная правовая цель брачного договора — определение правового режима имущества супругов и их иных имущественных правоотношений на будущее время.

Этот договор напрямую зависит от факта существования брака или намерения лиц зарегистрировать брак. Если договор был заключен до регистрации брака, то он вступает в силу в момент регистрации брака. Признание брака недействительным автоматически приводит к недействительности брачного договора.

Брачный договор обязательно должен быть заключен в письменной форме и нотариально удостоверен под страхом его недействительности.

Основным элементом содержания брачного договора является установление правового режима супружеского имущества. Супруги в договоре могут предусмотреть законный режим, т.е. общую совместную собственность, но с изменениями и дополнениями. Например: исключают из общего имущества пенсии, пособия, предметы профессиональной деятельности, доходы от своей предпринимательской деятельности. Супруги могут выработать режим раздельного имущества, когда имущество, приобретенное в браке каждым из супругов, будет принадлежать этому супругу. При режиме раздельности нужно определить, в какой мере каждый супруг будет выделять средства на ведение общего хозяйства, оплату общего жилья, другие общие расходы. Вложения могут быть равными или пропорциональными доходу каждого супруга. Супруги могут установить, что некоторое имущество, приобретаемое на общие средства (машина, квартира), будет принадлежать им на праве общей долевой или совместной собственности.

В большинстве случаев супруги предпочитают смешанный режим (с элементами общего и раздельного имущества), когда трудовые доходы и приобретенное на них имущество находятся в общей собственности, а дополнительные доходы каждого супруга — в их раздельной собственности.

В брачном договоре супруги имеют право предусмотреть обязательства по взаимному содержанию или по содержанию одного из супругов другим. Причем такой супруг по действующему законодательству может и не иметь права на получение алиментов. Можно предусмотреть, что право на получение содержания будет существовать и после расторжения брака.

Права и обязанности супругов по брачному договору могут ограничиваться сроком, например, в течение первых пяти брачных лет имущество раздельное, а затем совместное, либо с рождением

ребенка раздельный режим имущества сменяется совместным, либо супруг имеет право на получение содержания до окончания своей учебы.

Несмотря на относительную свободу волеизъявления супругами при заключении брачного договора, последний не должен противоречить требованиям закона, а именно брачный договор не может:

- ограничивать правоспособность и дееспособность супругов, право супругов обращаться в суд за защитой своих прав;

- регулировать права супругов относительно детей, так как это договор со специальным субъектным составом, и его условия должны касаться только супругов, а не создавать права и обязанности для третьих лиц;

- регулировать личные неимущественные отношения супругов, так как в него могут включаться только условия, при невыполнении которых можно принудить к их исполнению. Принудить к выполнению чисто личных обязанностей нельзя;

- содержать условия, направленные на ограничение права нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение алиментов;

- ставить одного из супругов в крайне неблагоприятное положение (например, один из супругов полностью отказывается от прав на имущество, нажитое в браке, либо передает свое добрачное имущество другому супругу).

Изменение или прекращение брачного договора возможно в любое время по обоюдному согласию супругов. Соглашение об этом должно быть в письменной форме и нотариально удостоверено. Односторонний отказ от исполнения брачного договора не допускается. Договор может быть изменен или расторгнут решением суда по требованию одной стороны. Порядок и условия такого изменения или прекращения регулируются ст. 451 ГК РФ. Суд вправе изменить или прекратить договор в исключительных случаях, если обстоятельства изменились настолько существенно, что его исполнение приведет к значительному ущербу для сторон.

Если брачный договор не расторгнут, он действует до момента прекращения брака, за исключением тех обязательств, которые предусмотрены на период после прекращения брака, к примеру, обязательство по содержанию супруги после прекращения брака.

Финансовое право представляет собой совокупность юридических норм, регулирующих общественные отношения, которые возникают в процессе образования, распределения и использования денежных фондов государства и местного самоуправления в целях осуществления ими своих функций. Значение финансового права для регулирования общественных отношений в сфере транспорта заключается в том, что в его нормах закрепляются общие принципы и формы финансовой деятельности государства, методы аккумуляции средств в государственные денежные фонды, виды используемых для формирования этих фондов платежей, порядок их взимания, а также порядок получения и использования государственных денежных средств, источники формирования финансовых ресурсов государственных предприятий, организаций, учреждений. В том числе они закрепляют права и обязанности государственных органов, хозяйствующих субъектов, учреждений и граждан, возникающие в процессе участия государства в финансовом обеспечении функционирования транспортного комплекса, налогообложения транспортных предприятий и организаций, осуществления расчетов и т.п. Финансово-правовые отношения в сфере транспорта возникают, в частности, по поводу предоставления безвозвратной основе бюджетных средств на развитие транспортной инфраструктуры, решение вопросов обеспечения транспортной безопасности; субсидирования целевых программ развития транспорта на долевой основе; дотирования расходов на транспортные перевозки отдельных видов грузов и категорий пассажиров; предоставления налоговых льгот (преференций) организациям транспортного комплекса; осуществления расчетных и кассовых операций; финансового контроля за целевым и целесообразным расходованием бюджетных ассигнований и субсидий и т.д.

Наличие глубоких знаний норм финансового права, определяющего основы финансовой деятельности в Российской Федерации, раскрывающего содержание финансово-правовых институтов, их особенности и специфику, развитых навыков и умений по квалифицированному решению задач, возникающих перед специалистами в области транспорта, является, таким образом, необходимым условием успешной практической деятельности будущего специалиста по предстоящему должностному предназначению.

8.1. Финансы и финансовое право

В различных источниках по-разному определяется само происхождение, а также значение термина «финансы». В одних случаях утверждается факт его происхождения от французского «finance» — совокупность всех денежных средств, находящихся в распоряжении предприятия, государства, а также система их формирования, распределения и использования¹. В других случаях исходным предлагается считать средне-латинский термин «finantia», означавших завершение, приказ о выплате². Высказывается также мнение о том, что термин «финансы» происходит от латинского глагола «finare», что означает окончить урегулировать спор (обычно денежный), от которого, в свою очередь, произошел термин «financia» — обязательная уплата денег или денежный платеж вообще³.

Единое мнение о функциях финансов отсутствует, что свидетельствует о различных подходах к определению сущности финансов.

Регулирующая функция финансов отражает общественное назначение финансов и проявляется в упорядочивании и обеспечении целенаправленного характера процессов распределения и перераспределения финансовых ресурсов в интересах общества и государства.

Контрольная функция финансов имеет самостоятельное значение, predeterminedена необходимостью получения достоверной информации соблюдении пропорций в распределении денежных средств, своевременности и полноте поступления финансовых средств в соответствующие фонды, степени экономности и эффективности их использования и проявляется в системе мероприятий уполномоченных органов (должностных лиц) на всех стадиях формирования, распределения и использования фондов денежных средств.

¹ Современный словарь иностранных слов. М., 1993. С. 649.

² Финансово-кредитный энциклопедический словарь / под общ. ред. А. Г. Грязновой. М. : Финансы и статистика, 2002. С. 1045.

³ Финансы : учебник / под ред. В. М. Родионовой. М. : Финансы и статистика, 1995. С. 12.



Исходя из изложенного, представляется возможным дать следующее определение: **финансы** представляют собой систему объективно обусловленных экономических денежных отношений, возникающих в процессе и по поводу формирования, распределения и использования централизованных и децентрализованных фондов денежных средств государства, его территориальных подразделений, а также предприятий, организаций и учреждений в целях выполнения функций и задач государства и обеспечения расширенного воспроизводства, в процессе осуществления которых происходит регулирование социально-экономических процессов посредством распределения и перераспределения финансовых ресурсов и контроль за удовлетворением потребностей общества.

Финансовая система Российской Федерации включает в себя:

— бюджетную систему, в основе которой лежит распределение доходов и расходов между бюджетами различных уровней;

— налоговую систему, включающую в себя все налоги и сборы, взимаемые на территории РФ, а также органы осуществляющие организацию их уплаты и налоговый контроль;

— систему внебюджетных целевых фондов, состоящую из Пенсионного фонда РФ, Фонда социального страхования Российской Федерации, фондов обязательного медицинского страхования, а также внебюджетных фондов, образованных в соответствии с законодательством субъектов РФ и нормативными правовыми актами органов местного самоуправления;

— финансы предприятий, учреждений и организаций, являющиеся исходным звеном, основой всей финансовой системы России;

— денежное обращение, обращение ценных бумаг и обращение валютных ценностей, наличие которых является необходимым условием существования финансовых отношений;

— кредитную систему, включающую в себя три формы кредита: государственный кредит, муниципальный кредит и банковский кредит;

— страховую систему, представляющую собой совокупность всех форм и видов страхования, существующих на территории РФ¹.

Каждое из звеньев финансовой системы России представляет собой совокупность относительно обособленных финансовых отно-

¹ Финансы : учебник / под ред. В. М. Родионовой. М. : Финансы и статистика, 1995. С. 14—16.

шений, через которые образуются, распределяются и используются специальные фонды денежных средств, направленные на удовлетворение различных по своему значению и содержанию общественных потребностей.

Финансы являются средством решения многих задач, достижения определенных целей любого государства.

Таким образом, осуществляя финансовую деятельность, государство обеспечивает условия выполнения задач, стоящих перед обществом. Лучший способ управления государством — это управление при помощи денег и лучшего средства управления человечество пока не придумало¹.

В современной российской финансово-правовой литературе в большей части устоялось единое мнение относительно понятия **финансовой деятельности государства**, охватывающее процесс образования, распределения и использования денежных фондов государства.

Формы финансовой деятельности государства разнообразны. В каждой из них практически выражаются действия государственных органов (и органов местного самоуправления) по образованию, распределению и использованию финансовых ресурсов на соответствующем уровне.

По своему характеру эти формы могут быть правовыми и неправовыми. *Правовые* формы выражаются в установлении или применении норм права. *Неправовые* (неюридические) формы создают предпосылки для осуществления правовых форм финансовой деятельности, в которых проявляется государственно-властный характер действий органов государственной власти в области финансов, но не имеют самостоятельного юридического значения. К числу неправовых форм финансовой деятельности государства относятся: инструктирование финансовой службы предприятий; проведение совещаний в аппарате финансовых и налоговых органов; проведение заседаний комитетов по бюджетно-финансовым вопросам представительных органов власти; разъяснение финансового законодательства населению и другая организаторская работа; финансово-технические операции; финансово-экономический анализ; подготовка материалов к финансовому планированию, прогнозированию и отчетности и др.

Конкретные правовые формы финансовой деятельности обусловлены тем, что она протекает в виде деятельности представительных и исполнительных органов власти всех уровней и организа-

¹ Финансовое право : учебник / под ред. О. Н. Горбуновой. 3-е изд., перераб. и доп. М. : Юристъ, 2005. С. 16.

ционно-правовых форм. Осуществляя финансовую деятельность, государственные органы и органы местного самоуправления в пределах своей компетенции принимают финансово-правовые акты, посредством которых в пределах своих полномочий регулируют общественные отношения в области аккумуляции, распределения и использования финансовых ресурсов, проведения контроля за их расходованием, за выполнением финансовых планов, финансовых обязательств перед государством. В таких актах и выражаются юридические (или правовые) формы финансовой деятельности государства и муниципальных образований.

Финансово-правовые акты — это принятые в предусмотренной форме и имеющие юридические последствия решения государственных органов и органов местного самоуправления по вопросам финансовой деятельности, входящим в их компетенцию. Они устанавливают, изменяют или отменяют финансово-правовые нормы или служат основанием для возникновения, прекращения, изменения конкретных правоотношений.

В основе метода финансового права лежит метод власти и подчинения, суть которого состоит в том, что содержание правоотношения определяется одной из сторон посредством издания властного предписания обязательного для другой. Стороной издающей властные предписания в финансовых отношениях является государство или муниципальные образования, в лице уполномоченных органов, должностных лиц или организаций. Сторона, несущая бремя подчинения, не должна обладать властными полномочиями или их объем должен быть менее значительным.

Исходным первичным элементом, из которого состоит финансовое право как отрасль права, является финансово-правовая норма.

Финансово-правовая норма — это установленное государством и закрепленное в нормативных актах правила поведения сторон по поводу образования, распределения и использования денежных фондов для реализации стоящих перед государством целей и задач.

Финансово-правовая норма среди иных норм российского права выделяется целевой направленностью, которая определяется предметом финансово-правового регулирования. Таким образом, финансово-правовая норма призвана установить правило поведения для участников отношений, складывающихся в процессе осуществления финансовой деятельности государства и муниципальных образований.

Экономическая политика государства осуществляется с помощью финансово-кредитных рычагов. Одним из наиболее важных рычагов управления финансовой системой является финансовый кон-

троль, наличие которого объективно обусловлено тем, что финансам как экономической категории присущи не только распределительная, но и контрольная функции. Поэтому использование государством финансов для решения своих задач с необходимостью предполагает проведение с их помощью контроля за ходом выполнения этих задач.

В наиболее общем виде под финансовым контролем следует понимать контроль за законностью и целесообразностью действий в области образования, распределения и использования денежных фондов государства и субъектов местного самоуправления.

Объектом финансового контроля является, прежде всего, денежное отклонение, возникающее при формировании и использовании финансовых ресурсов в материальном производстве и непродуцированной сфере, во всех звеньях финансовой системы. Однако, диапазон действия финансового контроля включает в себя также проверку целого комплекса хозяйственных отношений. Вполне основательно отмечается, что в ряде случаев финансовый контроль бывает сложно отделить от контроля хозяйственного, поскольку в большинстве хозяйственных операций находят свое отражение отдельные элементы хозяйственной деятельности¹. Контроль за формированием таких финансовых показателей, как себестоимость, прибыль и др. предполагает анализ разных аспектов производственной, снабженческой и сбытовой деятельности предприятия.

Финансовый контроль присущ всем финансово-правовым институтам. Поэтому помимо общих финансово-правовых норм, регулирующих организацию и порядок проведения финансового контроля в целом, имеются нормы, предусматривающие его специфику в отдельных финансовых правовых институтах.

Основное **содержание финансового контроля** в отношениях, регулируемых финансовым правом, заключается:

— в проверке выполнения финансовых обязательств перед государством и органами местного самоуправления, организациями и гражданами;

— проверке правильности использования государственными и муниципальными предприятиями, учреждениями, организациями, находящихся в их хозяйственном ведении или оперативном управлении денежных ресурсов (банковских ссуд, внебюджетных средств и других средств);

— проверке соблюдения правил совершения финансовых операций, расчетов и хранения денежных средств предприятиями, организациями, учреждениями;

¹ Белобжецкий И. А. Финансовый контроль и новый хозяйственный механизм. М., 1989. С. 24.

- выявлении внутренних резервов производства;
- устранении и предупреждении нарушений финансовой дисциплины. В случае их выявления в установленном порядке принимаются меры воздействия к организациям, должностным лицам и гражданам, обеспечивается возмещение материального ущерба государству, организациям, гражданам.

8.2. Основы бюджетного права Российской Федерации



Согласно ст. 6 БК РФ **бюджет** — форма образования и расходования денежных средств, предназначенных для финансового обеспечения задач и функций государства и местного самоуправления.

То есть в настоящее время бюджет более не определяется через понятие «фонд денежных средств», что, впрочем, существенного смыслового значения не имеет, поскольку «образование денежных средств» и последующее их расходование без обособления, выделения указанных средств, т.е. создания соответствующего фонда фактически не представляется возможным.

Бюджет — это централизованный фонд денежных средств, являющийся собственностью соответствующего государственного или муниципального образования, образуемый и используемый посредством системы императивных экономических (денежных) отношений по распределению и перераспределению национального дохода страны в интересах финансового обеспечения задач и функций государства и местного самоуправления, показатели которого закрепляются в виде финансового плана, имеющего универсальный и координирующий характер, утверждаемого правовым актом высшей юридической силы соответствующего представительными органами государственной власти (местного самоуправления).

Соответственно распределению власти и территориальному устройству государства в Российской Федерации правом на бюджеты обладают: Российская Федерация, субъекты РФ, а также муниципальные образования. Статья 10 БК РФ устанавливает *трехуровневую структуру бюджетной системы России*, характерную для федеративного государства. *Первый* уровень бюджетной системы России образует федеральный бюджет и бюджеты государственных внебюджетных фондов РФ. Ко *второму* уровню относятся бюджеты субъек-

ектов РФ и бюджеты территориальных государственных внебюджетных фондов. Третий уровень составляют местные бюджеты, в том числе:

- бюджеты муниципальных районов, бюджеты городских округов, бюджеты внутригородских муниципальных образований городов федерального значения Москвы и Санкт-Петербурга;
- бюджеты городских и сельских поселений.

Согласно ст. 28 БК РФ *бюджетная система России основана на принципах:*

- единства бюджетной системы России;
- разграничения доходов, расходов и источников финансирования дефицитов бюджетов между бюджетами бюджетной системы России;
- самостоятельности бюджетов;
- равенства бюджетных прав субъектов РФ, муниципальных образований;
- полноты отражения доходов, расходов и источников финансирования дефицитов бюджетов;
- сбалансированности бюджета;
- эффективности использования бюджетных средств;
- общего (совокупного) покрытия расходов бюджетов;
- прозрачности (открытости); (гласности);
- достоверности бюджета;
- адресности и целевого характера бюджетных средств;
- подведомственности расходов бюджетов;
- единства кассы

В этих принципах в концентрированном виде выражены основы бюджетного регулирования в Российской Федерации, предопределяющие содержание российского бюджетного законодательства.

Особенностью бюджетов всех уровней является последовательное прохождение постоянно возобновляющихся одних и тех же стадий их формирования и исполнения в установленном законом порядке. Это обусловлено тем, что акт, издаваемый о бюджете того или иного уровня, действует в течение определенного периода времени, по окончании которого должен быть принят новый акт о конкретном бюджете на следующий период времени. В связи с этим велика роль бюджетного планирования, которое выступает как важнейшая составная часть финансового планирования, подчиненная требованиям финансовой политики государства на соответствующем этапе его существования.

Под **бюджетным процессом** традиционно понимается регламентированная законом деятельность органов власти по составлению, рассмотрению, утверждению и исполнению бюджетов.

В основе бюджетного процесса лежат *принципы*: единства; полноты; реальности; гласности; самостоятельности; разграничения компетенции между органами представительной и исполнительной властей; специализации бюджетных показателей (выражается в конкретизации доходов бюджетной системы по источникам, а расходов — по целевому направлению); ежегодности.

Стадиями бюджетного процесса, применяемыми к бюджетам всех уровней, являются: составление и внесение проектов бюджетов; рассмотрение бюджетов и утверждение бюджетов; исполнение бюджетов; рассмотрение и утверждение отчетов об исполнении бюджетов.

Составление проектов бюджетов относится к компетенции соответствующих органов исполнительной власти и основывается на Бюджетном послании Президента РФ; прогнозе социально-экономического развития соответствующей территории; основных направлениях бюджетной и налоговой политики (ст. 172 БК РФ). Статья 171 БК РФ устанавливает, что это исключительная прерогатива Правительства РФ, высших исполнительных органов государственной власти субъектов РФ и местных администраций муниципальных образований. Непосредственное составление проектов бюджетов осуществляют Минфин России, финансовые органы субъектов РФ и муниципальных образований.

После завершения первой стадии бюджетного процесса осуществляется *внесение проекта закона (решения) о бюджете на рассмотрение законодательного (представительного) органа*.

С этого момента начинается вторая стадия бюджетного процесса — *рассмотрение и утверждение бюджетов*.

Государственная Дума рассматривает проект федерального закона о федеральном бюджете на очередной финансовый год и плановый период в трех чтениях (ст. 196 БК РФ).

Принятый Государственной Думой федеральный закон о федеральном бюджете на очередной финансовый год и плановый период *в течение пяти дней* со дня принятия передается на рассмотрение Совета Федерации.

Рассмотрение федерального закона о федеральном бюджете на очередной финансовый год и плановый период Советом Федерации осуществляется в соответствии со ст. 208 БК РФ. При этом Совет Федерации рассматривает федеральный закон *в течение 14 дней* со дня представления Государственной Думой.

При рассмотрении федеральный закон о федеральном бюджете на очередной финансовый год и плановый период голосуется на предмет его одобрения в целом.

Одобренный Советом Федерации федеральный закон о федеральном бюджете на очередной финансовый год и плановый период *в течение пяти дней* со дня одобрения направляется Президенту Российской Федерации для подписания и обнародования.

Согласно ст. 5 БК РФ закон о бюджете подлежит официальному опубликованию не позднее пяти дней после его подписания в установленном порядке. Решение о бюджете подлежит официальному опубликованию не позднее 10 дней после его подписания в установленном порядке.

Закон (решение) о бюджете вступает в силу с 1 января и действует по 31 декабря финансового года, если иное не предусмотрено БК РФ и (или) законом (решением) о бюджете (ст. 5 БК РФ).

Исполнение бюджета имеет своей целью обеспечить поступление доходов и финансирование расходов в пределах утвержденных бюджетов: федерального, субъектов РФ, местных (органов местного самоуправления).

Статья 215.1 БК РФ гласит, что исполнение федерального бюджета и бюджетов государственных внебюджетных фондов РФ, бюджета субъекта РФ и бюджета территориального государственного внебюджетного фонда, местного бюджета обеспечивается соответственно Правительством РФ, высшим исполнительным органом государственной власти субъекта РФ, местной администрацией муниципального образования. Бюджет исполняется на основе единства кассы и подведомственности расходов. *Кассовое обслуживание исполнения бюджетов* бюджетной системы России осуществляется Казначейством России. По соглашению с исполнительным органом государственной власти субъекта РФ полномочия Казначейства России по кассовому обслуживанию исполнения бюджета субъекта РФ, бюджетов территориальных государственных внебюджетных фондов субъекта РФ и бюджетов муниципальных образований, входящих в состав субъекта РФ, могут быть переданы исполнительным органам государственной власти субъекта РФ при условии финансового обеспечения указанных полномочий за счет собственных доходов бюджета субъекта РФ и наличия в собственности (пользовании, управлении) субъекта РФ необходимого для их осуществления имущества.

Согласно ст. 215.1 БК РФ для кассового обслуживания исполнения бюджетов бюджетной системы России Казначейство России открывает в Центральном банке РФ счета, через которые осуществляются все кассовые операции по исполнению бюджетов.

Исполнить бюджет по доходам означает мобилизовать контингенты налогов, сборов, других платежей и распределить их по уровням бюджетной системы в соответствии с существующим законодательством.

Исполнить бюджет по расходам — значит профинансировать расходы, предусмотренные в бюджете, в соответствии с бюджетной росписью. Согласно ст. 6 БК РФ **бюджетная роспись** — документ, который составляется и ведется главным распорядителем бюджетных средств (главным администратором источников финансирования дефицита бюджета) в соответствии с БК РФ в целях исполнения бюджета по расходам (источникам финансирования дефицита бюджета) Бюджетные росписи главных распорядителей бюджетных средств составляются в соответствии с бюджетными ассигнованиями, утвержденными сводной бюджетной росписью, и утвержденными финансовым органом лимитами бюджетных обязательств. Утверждение бюджетной росписи и внесение изменений в нее осуществляются главным распорядителем (распорядителем) бюджетных средств (ст. 219.1 БК РФ). **Сводная бюджетная роспись** составляется и ведется соответствующим финансовым органом.

Исполнение бюджета по расходам согласно ст. 219 БК РФ предусматривает:

- принятие бюджетных обязательств;
- подтверждение денежных обязательств;
- санкционирование оплаты денежных обязательств;
- подтверждение исполнения денежных обязательств.

Операции по исполнению бюджета завершаются 31 декабря.

С окончанием финансового года бюджетный процесс не завершается, так как далее следует стадия подготовки, рассмотрения и утверждения отчета об исполнении бюджета.

Годовой отчет об исполнении федерального бюджета до его рассмотрения в Государственной Думе *подлежит внешней проверке* Счетной палатой РФ (ст. 264.9 БК РФ).

Рассмотрение и утверждение годового отчета об исполнении федерального бюджета Государственной Думой регламентировано ст. 264.10 БК РФ.

Статья 283 БК РФ устанавливает основания для применения мер принуждения за нарушение бюджетного законодательства РФ. Основанием для привлечения к бюджетной ответственности является нарушение бюджетного законодательства (бюджетное правонарушение). Названная ответственность установлена нормами бюджетного законодательства — БК РФ и законами о бюджетах.

Административная ответственность за нарушение в бюджетной сфере выражается в наложении штрафов на руководителей получателей бюджетных средств, на руководителей государственных органов, органов местного самоуправления или на руководителей кредитных организаций.

Согласно же ст. 282 БК РФ к нарушителям бюджетного законодательства могут быть применены следующие меры:

- предупреждение о ненадлежащем исполнении бюджетного процесса;
- блокировка расходов;
- изъятие бюджетных средств;
- приостановление операций по счетам в кредитных организациях;
- наложение штрафа;
- начисление пени;
- иные меры в соответствии с БК РФ и федеральными законами.

8.3. Финансово-правовые основы банковской деятельности

Общей целью банковской деятельности выступает извлечение прибыли из оборота финансовых инструментов. Кредитные организации осуществляют операции, связанные с оборотом финансовых инструментов, в качестве выступают деньги (наличные и безналичные), ценные бумаги, валютные ценности¹.

Применительно к банковской деятельности признаки предпринимательства своеобразно проявляются в следующем: банк рискует не только своими, но и привлеченными средствами; законодательно установлен запрет на осуществление производственной, страховой и торговой деятельности; перечень осуществляемых операций и сделок установлен законом и лицензией; предъявляются требования к финансовому состоянию учредителей, к руководителю и главному бухгалтеру кредитной организации, размеру уставного капитала; осуществляется контроль и надзор со стороны Банка России за осуществлением банковской деятельности и т.д.

Признаками банковской деятельности являются:

- системность осуществления банковских операций, т.е. их единство, неразрывность;
- постоянство, длительность осуществления операций;
- целенаправленность всех операций (цель банковской деятельности — получение прибыли из оборота финансовых инструментов, что предполагает единство частных и публичных интересов).

¹ Олейник О. М. Основы банковского права : курс лекций. М. : Юристъ, 1999. С. 17.

Под **правовым режимом банковской деятельности** понимаются нормативно установленные правила, определяющие порядок осуществления кредитными организациями банковских операций и сделок и последствия несоблюдения установленных правил.

Режимными требованиями, распространяющимися на банковскую деятельность, являются следующие: государственная регистрация кредитных организаций; лицензирование их деятельности Банком России; запрет на осуществление производственной, торговой и страховой деятельности; уголовно-правовой запрет, предусматривающий ответственность за незаконную банковскую деятельность; другие требования, касающиеся порядка формирования и использования резервных фондов, соблюдения обязательных нормативов, организации внутреннего контроля и внешнего аудита и т.д.

Закон подразделяет сделки, которые вправе осуществлять кредитные организации, на три группы:

- банковские операции;
- сделки, которые кредитная организация вправе осуществлять помимо банковских операций;
- иные сделки, которые кредитная организация вправе осуществлять в соответствии с законодательством РФ.

Субъектами банковских правоотношений являются: кредитные организации; физические и юридические лица; Банк России; органы государственной власти; государство. Субъектами банковского права являются любые физические лица с 14 лет или юридические лица с момента их регистрации; они имеют право вступать в различные правоотношения с кредитными организациями. С момента реализации своих прав, т.е. заключения, например, договора банковского вклада или кредитного договора с кредитной организацией физические и юридические лица приобретают статус субъекта банковского правоотношения.

Банковская система РФ имеет двухуровневую структуру.

Первый (верхний) уровень образует Центральный банк РФ (Банк России), который, с одной стороны, осуществляет регулирование и надзор за деятельностью коммерческих банков, а с другой — осуществляет банковские операции. Правовой статус и компетенция единого и единственного субъекта первого уровня банковской системы России — Центрального банка РФ (Банка России) — определяется Конституцией, Федеральным законом от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)», а также Федеральным законом от 2 декабря 1990 г. № 395-1 «О банках и банковской деятельности». Согласно действующему законодательству Банк России является органом, осуществляющим управление банковской системой страны.

Второй (нижний) уровень образуют участники системы, выполняющие основные ее функции по обслуживанию физических и юридических лиц, непосредственно обеспечивающие денежный оборот страны и потребности в кредитных ресурсах: банковские и небанковские кредитные организации, филиалы и представительства иностранных банков.

Субъекты второго уровня, т.е. банки и иные кредитные организации, в качестве основных задач имеют прежде всего осуществление сделок с клиентами и организацию межбанковского рынка расчетов и кредитных ресурсов. Кроме того, значительной спецификой отличается совершение сделок с ценными бумагами и иностранной валютой. Включение в банковскую систему не только собственно банков, но и иных кредитных организаций является традиционным.

8.4. Правовые основы денежного обращения и расчетов в Российской Федерации



***Деньги** — экономическая категория, в которой проявляются и при участии которой строятся общественные отношения; деньги выступают в качестве самостоятельной формы меновой стоимости, средства обращения, платежа и накопления.*

Деньги выступают в качестве: меры стоимости; средства обращения; средства платежа; средства накопления; мировых денег.

Основной формой денег являются денежные знаки, наделенные в силу закона платежной силой. Государство устанавливает их ценность, по которой они должны приниматься при осуществлении платежа (номинальную стоимость). *Вся совокупность денежных знаков, выраженных в одной денежной единице, определяющей их законную денежную силу, составляет денежную систему данной территории (страны).*

Денежная система любой страны состоит из ряда элементов, таких как: официальная денежная единица; официальные денежные знаки; эмиссия денежных знаков (наличных денег); организация денежного обращения в наличной и безналичной формах; регулирование денежного обращения и кредитно-денежная политика; средства обеспечения законной платежной силы официальной денежной единицы и др.

Правовое регулирование денежного обращения осуществляется на основе Конституции, федеральных законов, актов, издаваемых Президентом и Правительством РФ, а также Банком России. Статья

75 Конституции устанавливает, что денежной единицей России служит рубль, состоящий из 100 копеек. Данное положение Конституции нашло свое развитие в ГК РФ, Федеральном законе «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)», нормативных правовых актах Банка России.

Банкноты и монета Банка России являются безусловными обязательствами Банка России и обеспечиваются всеми его активами.

Денежное обращение представляет собой процесс непрерывного движения денег в наличной или безналичной формах. *Наличное денежное обращение* начинается с эмиссии денежных знаков, имеющих хождение в соответствующей стране. При *безналичном денежном обращении* реальные денежные знаки отсутствуют, а используются цифровые записи об обращающейся денежной массе. Основной формой безналичного денежного обращения является система безналичных расчетов. Суть безналичных расчетов заключается в том, что физическое либо юридическое лицо дает поручение кредитной организации о списании со счета данного лица, находящегося в данной кредитной организации определенной денежной суммы и зачислении ее на счет другого лица, открытый в этой либо другой кредитной организации.

Принципами организации денежного оборота в Российской Федерации установлено, что все юридические лица, независимо от их организационно-правовой формы: обязаны хранить свои наличные денежные средства в кредитных организациях; должны производить расчеты по своим обязательствам преимущественно в безналичном порядке через кредитные учреждения; могут иметь в своей кассе наличные деньги в пределах лимитов, установленных кредитными организациями по согласованию с руководителем юридического лица; обязаны сдавать в банк всю денежную наличность сверх установленных лимитов остатка наличных денег в кассе в порядке и сроки, согласованные с учреждением банка; имеют право хранить в своих кассах наличные деньги сверх установленных лимитов только для оплаты труда, выплаты пособий по социальному страхованию, стипендий, пенсий и только на срок не свыше трех рабочих дней, включая день получения денег в учреждении банка; обязаны документально оприходовать все денежные средства, поступающие в кассу и выплачиваемые из нее путем составления приходных и расходных кассовых ордеров; обязаны обеспечивать сохранность наличных денежных средств, хранящихся в кассе.

Безналичные расчеты — это денежные расчеты путем записей по счетам в банках, когда деньги списываются со счета плательщика и зачисляются на счет получателя. Операции по безналичным расчетам отражаются на расчетных, текущих и иных счетах, от-

кываемых банками своим клиентам после представления последними соответствующих документов. В современном мире подавляющее большинство расчетов осуществляется не путем передачи наличных денег от одной стороны другой, а в безналичном порядке при помощи финансово-кредитного посредника (банка, иной кредитной организации) с использованием различных форм безналичных расчетов, так как это открывает возможность быстро и качественно осуществлять денежные платежи.

При безналичных расчетах используются цифровые записи об обращающейся денежной массе. При этом определенная сумма списывается со счета одного субъекта и зачисляется на счет другого субъекта. Проводимые расчеты признаются безналичными и в случае, когда перевод денежных средств осуществляется по поручению физических лиц без открытия банковского счета.

Расчетно-кассовые операции — ведение счетов юридических и физических лиц и осуществление расчетов по их поручению. Учитывая, что для юридических лиц в нашей стране хранение средств в банках является обязательным, функция расчетно-кассового обслуживания является одной из приоритетных в деятельности коммерческого банка.

Юридические лица и граждане-предприниматели обязаны хранить свои денежные средства в банках и осуществлять платежи, превышающие предельный размер, установленный для расчетов наличными средствами, с использованием безналичных расчетов. При безналичных расчетах все платежи производятся путем перечисления (перевода) денег со счета плательщика на счет получателя в учреждениях коммерческих банков. Клиенты банков вправе использовать любую из предусмотренных законом форм расчетов исходя из собственных интересов с закреплением выбранной формы в договорных отношениях с партнерами.

Пунктом 1 ст. 862 ГК РФ предусмотрено, что при осуществлении безналичных расчетов допускаются расчеты платежными поручениями, по аккредитиву, чеками, расчеты по инкассо, а также расчеты в иных формах, предусмотренных законом, установленными в соответствии с ним банковскими правилами и применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота.

Под **формами безналичных расчетов** согласно ст. 862 ГК РФ следует понимать определенные законодательством и банковской практикой способы надлежащего исполнения денежных обязательств через банки.

Формы безналичных расчетов различаются порядком документооборота, видом расчетного документа, а также наличием или отсутствием условий предоставления денежных средств в распоряже-

ние получателя платежа. В зависимости от того, зачисляются ли полученные от плательщика средства на счет получателя платежа безусловно или в зависимости от выполнения последним определенных требований, следует различать перевод и аккредитив. Например, в Правовом руководстве ЮНСИТРАЛ по электронному переводу средств указано, что под кредитовым переводом средств (переводом кредита) понимается безусловный перевод средств, осуществляемый по инициативе плательщика (т.е. должника) — инициатора платежа¹.

В ГК РФ содержится перечень наиболее важных *форм расчетов* (ст. 862). К их числу отнесены расчеты платежными поручениями, аккредитивами, по инкассо и расчеты чеками. Однако допускаются и иные формы расчетов, предусмотренные законом, банковскими правилами и обычаями делового оборота. Стороны вправе избрать любую из указанных форм расчетов. Форма расчетов определяются договором.

При осуществлении безналичных расчетов используются следующие *расчетные документы*:

- а) платежные поручения;
- б) аккредитивы;
- в) чеки;
- г) платежные требования;
- д) инкассовые поручения.

Расчетные операции по перечислению денежных средств через кредитные организации (филиалы) могут осуществляться с использованием:

- корреспондентских счетов (субсчетов), открытых в Банке России;
- корреспондентских счетов, открытых в других кредитных организациях;
- счетов участников расчетов, открытых в небанковских кредитных организациях, осуществляющих расчетные операции;
- счетов межфилиальных расчетов, открытых внутри одной кредитной организации.

Корреспондентский счет — это счет, расчеты с которого производятся одним банком по поручению и за счет другого кредитного учреждения. Корреспондентский счет открывается на основании заключенного договора о корреспондентских отношениях. Корреспондентские счета подразделяются на два вида: счет «НОСТРО» (активный, «наш счет у Вас») и счет «ЛОРО» (пассивный, «Ваш счет

¹ Правовое руководство ЮНСИТРАЛ по электронному переводу средств. Подготовлено секретариатом Комиссии ООН по праву международной торговли (Нью-Йорк, 1987).

у нас»). Счета типа «НОСТРО» открываются каким-либо банком в банках-корреспондентах, а счета типа «ЛОРО» — на имя его банков-корреспондентов. Эти счета могут открываться в одностороннем порядке и на взаимной основе. Причем счет «НОСТРО» в одном кредитном учреждении является счетом «ЛОРО» у банка-корреспондента.

Расчеты по клирингу представляют собой форму расчетов, осуществляемых путем определения взаимных обязательств и их зачету.

Банки осуществляют **операции по счетам** на основании расчетных документов.

Расчетный документ представляет собой оформленное в виде документа на бумажном носителе или, в установленных случаях, электронного платежного документа:

распоряжение плательщика (клиента или банка) о списании денежных средств со своего счета и их перечислении на счет получателя средств;

распоряжение получателя средств (взыскателя) на списание денежных средств со счета плательщика и перечисление на счет, указанный получателем средств (взыскателем).

Банки *приостанавливают списание денежных средств в бесспорном порядке* в следующих случаях:

— по решению органа, осуществляющего контрольные функции в соответствии с законодательством, о приостановлении взыскания;

— при наличии судебного акта о приостановлении взыскания;

— по иным основаниям, предусмотренным законодательством.

В документе, представляемом в банк, указываются данные инкассового поручения, взыскание по которому должно быть приостановлено. При возобновлении списания денежных средств по инкассовому поручению его исполнение осуществляется с сохранением указанной в нем группы очередности и календарной очередности поступления документа внутри группы.

Расчеты платежными поручениями (банковский перевод) — наиболее часто применяемая в имущественном обороте форма расчетов.

Платежным поручением является распоряжение владельца счета (плательщика) обслуживающему его банку, оформленное расчетным документом, перевести определенную денежную сумму на счет получателя средств, открытый в этом или другом банке. Поручение является действительным в течение 10-ти дней со дня выписки, причем день выписки в расчет не принимается. Платежное поручение исполняется банком в срок, предусмотренный законодатель-

ством, или в более короткий срок, установленный договором банковского счета либо определяемый применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота.

Переводы через банк платежными поручениями применяются для платежей за товары и услуги: срочных — сразу после отгрузки (путем прямого акцепта товара), а также частичных платежей при крупных сделках; досрочных и отсроченных платежей — в рамках договорных отношений без ущерба для финансового положения сторон. Все виды нетоварных платежей практически полностью осуществляются посредством переводов платежными поручениями.

Используя данную форму расчетов, поставщик несет риски, во-первых, задержки выписки плательщиком платежного поручения из-за отсутствия или недостаточности средств, или невозможности получения ссуды; во-вторых, несвоевременного поступления (или непоступления) средств при исполнении платежного поручения соответствующими банками или расчетно-кассовым центром (РКЦ).

Платежные поручения, полученные банком, должны исполняться в порядке очередности, установленной ст. 855 ГК РФ. В связи с этим необходимо подчеркнуть, что платежные поручения на перевод денежных средств контрагенту по договору относятся к платежным документам, которые при недостаточности денежных средств на счете плательщика для удовлетворения всех предъявленных к нему требований исполняются банком в шестую очередь, после списания средств в счет удовлетворения требований по исполнительным листам судов и платежных документов предыдущих очередей.

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения платежного поручения клиента банк, выступающий в роли должника по обязательству, возникшему из этого поручения, обязан возместить клиенту причиненные этим убытки.

Если нарушение правил совершения расчетных операций банком повлекло неправомерное удержание денежных средств, банк обязан уплатить проценты в порядке и в размере, предусмотренных ст. 395 ГК РФ.

Особенности правового регулирования *расчетов чеками* предопределены тем обстоятельством, что чек по своей природе является ценной бумагой, т.е. документом, удостоверяющим с соблюдением установленной формы и обязательных реквизитов имущественные права, осуществление или передача которых возможны только при его предъявлении. Чековое законодательство России в основном отражает содержание Единообразного закона о чеках, являющегося Приложением № 1 к Женевской конвенции 1931 г.

В соответствии с ГК РФ **чеком** признается ценная бумага, содержащая ничем не обусловленное распоряжение чекодателя банку

произвести платеж указанной в нем суммы чекодержателю (ст. 877 ГК РФ). Чек является лишь суррогатом денег, а потому такое обязательство считается исполненным только в момент получения кредитором настоящих денежных средств (зачисления их на его счет).

Чек действителен в течение 10 календарных дней, не считая дня его выписки.

В настоящее время в расчетах за товары и услуги клиенты могут использовать чеки из лимитированных чековых книжек, выдаваемых им кредитными организациями, осуществляющими расчетно-кассовое обслуживание.

Единообразный закон устанавливает, что чекодатель или чекодержатель могут запретить оплату чека наличным путем учинения на лицевой стороне чека надписи «только для расчетов» (ст. 39 ГК РФ). В этом случае оплата чека происходит только путем записи по счету.

Чек как ценная бумага может быть *именным, ордерным и предъявительским* (ст. 880 ГК РФ), в зависимости от этого происходит передача чека (осуществляется по общим правилам, ст. 146 ГК РФ)

ГК РФ устанавливает, что именной чек не подлежит передаче (не допускается цессия). Передача прав по чеку, или *индоссамент* по переводному чеку, допускается в пользу всякого лица, включая самого чекодателя. Индоссамент на плательщика утрачивает силу нормальной передаточной надписи и является лишь распиской за получение платежа. Из этого следует, что воспрещается индоссамент, совершенный плательщиком (либо он будет считаться недействительным).

Передаточная надпись совершается на самом чеке (его обороте) или на присоединенном листе (аллонже). Индоссамент переносит все права, вытекающие из чека.

Срок исковой давности по чековому обязательству сокращенный. Иск чекодержателя к обязанным лицам может быть заявлен в течение 6-ти месяцев со дня окончания срока предъявления чека к платежу. Регрессные иски обязанных друг другу лиц погашаются по истечению 6-ти месяцев со дня, когда соответствующее обязанное лицо удовлетворило требование, или со дня предъявления к нему иска.

При **расчетах по инкассо** банк-эмитент обязуется по поручению клиента осуществить за счет клиента действия по получению от плательщика платежа и (или) акцепта платежа. Для выполнения поручения клиента банк-эмитент вправе привлечь иной банк (исполняющий банк). В соответствии с Унифицированными правилами по инкассо, разработанными Международной торговой палатой, указан-

ная операция осуществляется банком на основе полученных от клиента инструкций.

Признаками инкассо являются:

- 1) поручение клиента банку получить (инкассировать) деньги от плательщика или получить согласие уплатить деньги (акцепт платежа);
- 2) выполнение поручения за счет клиента;
- 3) выполнение поручения банком-эмитентом самостоятельно или при помощи исполняющего банка.

Общие правила об исполнении инкассового поручения содержатся в ст. 875—876 ГК РФ.

Банк-эмитент, получив документы от клиента, начинает процедуру инкассирования сам или направляет их исполняющему банку. При отсутствии какого-либо документа или при несоответствии документа по внешним признакам инкассовому поручению исполняющий банк извещает об этом банк-эмитент или клиента (продавца). Если указанные дефекты не устранены в установленный законом, банковскими правилами или договором срок, то исполняющий банк оставляет эти документы без исполнения.

Срок оплаты документов может быть двояким:

- 1) по предъявлении — исполняющий банк должен сделать представление к платежу немедленно по получении инкассового поручения;

- 2) в установленный срок — исполняющий банк действует в зависимости от того, какая инкассирующая операция на него возложена:

— получение акцепта платежа — он обязан предоставить документы плательщику немедленно по получении инкассового поручения;

— инкассация платежа должна быть сделана не позднее дня наступления указанного в документе срока платежа.

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения поручения клиента по получению платежа на основании платежного требования или инкассового поручения банк-эмитент несет перед ним ответственность в соответствии с законодательством.

Инкассовое поручение является расчетным документом, на основании которого производится списание денежных средств со счетов плательщиков в бесспорном порядке.

Инкассовые поручения применяются:

- 1) в случаях, когда бесспорный порядок взыскания денежных средств установлен законодательством, в том числе для взыскания денежных средств органами, выполняющими контрольные функции. Например, при списании налоговыми органами со счетов организа-

ций недоимок по налогам и др. обязательным платежам, а также сумм пени, предусмотренных налоговым законодательством, таможенными органами задолженности юридических лиц и граждан, перемещающих товары через таможенную границу таможенного союза с коммерческой целью, по уплате таможенных платежей;

2) для взыскания по исполнительным документам;

3) в случаях, предусмотренных сторонами по основному договору, при условии предоставления банку, обслуживающему плательщика, права на списание денежных средств со счета плательщика без его распоряжения.

При взыскании денежных средств со счетов в бесспорном порядке в случаях, установленных законом, в инкассовом поручении в поле «Назначение платежа» должна быть сделана ссылка на закон (с указанием его номера, даты принятия и соответствующей статьи).

При взыскании денежных средств на основании исполнительных документов инкассовое поручение должно содержать ссылку на дату выдачи исполнительного документа, его номер, номер дела, по которому принято решение, подлежащее принудительному исполнению, а также наименование органа, вынесшего такое решение. В случае взыскания исполнительского сбора судебным приставом-исполнителем инкассовое поручение должно содержать указание на взыскание исполнительского сбора, а также ссылку на дату и номер исполнительного документа судебного пристава-исполнителя.

Инкассовые поручения на взыскание денежных средств со счетов, выставленные на основании исполнительных документов, принимаются банком взыскателя с приложением подлинника исполнительного документа либо его дубликата. Банки не принимают к исполнению инкассовые поручения на списание денежных средств в бесспорном порядке, если прилагаемый к инкассовому поручению исполнительный документ предъявлен по истечении срока, установленного законодательством.

Банки не рассматривают по существу возражений плательщиков против списания денежных средств с их счетов в бесспорном порядке.

Важное значение имеет закрепление в ГК РФ обязанности исполняющего банка немедленно передать полученные суммы в распоряжение банка-эмитента, который, в свою очередь, должен обеспечить зачисление этих сумм на счет клиента.

Документарные аккредитивы и банковские переводы.

Одной из форм расчетов, широко используемой в имущественном обороте, является расчет по аккредитиву. В этом случае банк, действующий по поручению плательщика об открытии аккредитива и в соответствии с его указанием (банк-эмитент), обязуется произвести

платежи получателю средств или оплатить, акцептовать или учесть переводной вексель либо дать полномочия другому банку произвести платежи получателю средств или оплатить, акцептовать или учесть переводной вексель. Если банк-эмитент, не передавая полномочия иному банку, сам производит платежи либо оплачивает, акцептует или учитывает переводной вексель, к нему будут применяться предусмотренные ГК РФ правила в отношении не только банка-эмитента, но и исполняющего банка (ст. 867 ГК РФ).

Основные отличия аккредитивной формы расчетов от расчетов платежными поручениями состоят в том, что:

— при использовании аккредитивной формы расчетов суть поручения плательщика заключается не в переводе денежных средств на счет получателя, а в открытии аккредитива, т.е. в выделении, «бронировании», денежных средств, за счет которых будут вестись расчеты с аккредитива получателем:

— получение денежных средств при открытии аккредитива обусловлено для их получателя (бенефициара) необходимостью соблюдения условий аккредитива, которые определяются его договором с плательщиком, а также дублируются в поручении аккредитоводателя банку на открытие аккредитива.

В настоящее время российские нормы о расчетах по аккредитиву отражают мировую практику обращения этих платежных документов и в первую очередь Унифицированные правила и обычаи для документарных аккредитивов (публикация Международной торговой палаты № 500). В ГК РФ предусмотрена возможность использования нескольких видов аккредитива, различающихся источником финансирования данной формы расчетов и правами участников соответствующих обязательств: покрытого (депонированного) и непокрытого (гарантированного) аккредитивов; отзывного и безотзывного аккредитивов; подтвержденного аккредитива.

Открытие покрытого (депонированного) аккредитива означает, что банк-эмитент должен перечислить сумму аккредитива за счет плательщика либо предоставленного ему кредита в распоряжение исполняющего банка на весь срок действия аккредитива. В этом случае все расчеты с бенефициаром осуществляются исполняющим банком именно за счет средств, перечисленных ему банком-эмитентом.

Открытие непокрытого (гарантированного) аккредитива означает, что банк-эмитент не перечисляет сумму аккредитива исполняющему банку, однако последний получает право списывать денежные средства, предоставленные бенефициару в порядке исполнения аккредитива с ведущегося у него счета банка-эмитента.

Открытие отзывного аккредитива сохраняет за банком-эмитентом право изменить или отменить аккредитив без предвари-

тельного уведомления бенефициара. Следует подчеркнуть, что всякий аккредитив предполагается отзывным, если только в его тексте не будет прямо указано на то, что открывается безотзывной аккредитив.

Если открывается безотзывный аккредитив, то он не может быть отменен без согласия получателя средств.

Подтвержденный аккредитив представляет собой безотзывный аккредитив, который по просьбе банка-эмитента подтвержден исполняющим банком. Очевидно, что подтвержденный аккредитив не может быть изменен или отменен не только без согласия получателя средств, но и без согласия исполняющего банка.

Во внешнеторговых отношениях применяются так называемые переводные (трансфертабельные) аккредитивы (ст. 48 Унифицированных правил). Это такой аккредитив, по которому первый бенефициар имеет право дать указание банку-эмитенту о переводе всех или части прав по аккредитиву другому лицу (второму бенефициару). Обычно трансфертабельный аккредитив может быть передан лишь один раз. Его следует отличать от уступки выручки (платежа) по аккредитиву, когда третьему лицу переводятся не права бенефициара, а сами денежные средства.

Помимо перечисленных форм безналичных расчетов применяются и новые для российского банковского оборота **электронные формы расчетов**, в частности — с помощью пластиковые карточки. Их применение пока не основано на четкой юридической базе. Удобство данной формы расчетов состоит в том, что клиент, имеющий банковский счет, не должен передавать банку расчетных документов для совершения платежа. Их заменяет специальная пластиковая карточка с магнитным носителем, содержащая информацию о клиенте и его счете.

Под **кассовыми операциями** понимается совокупность материально-технических процедур, заключающихся в приеме, хранении и выдаче наличных денежных средств субъектами предпринимательской деятельности.

Предприятия, объединения, организации и учреждения независимо от организационно-правовых форм и сферы деятельности обязаны хранить свободные денежные средства в учреждениях банков. Предприятия производят расчеты по своим обязательствам с другими предприятиями, как правило, в безналичном порядке через банки или применяют другие формы безналичных расчетов, устанавливаемые Банком России в соответствии с законодательством РФ.

В России действуют следующие унифицированные *формы первичной учетной документации* по учету кассовых операций: № КО-1 «Приходный кассовый ордер», № КО-2 «Расходный кассовый ор-

дер», № КО-3 «Журнал регистрации приходных и расходных кассовых документов», № КО-4 «Кассовая книга», № КО-5 «Книга учета принятых и выданных кассиром денежных средств»

Для осуществления расчетов наличными деньгами каждое предприятие должно иметь кассу и вести кассовую книгу по установленной форме.

Наличные деньги, полученные предприятиями в банках, расходуются на цели, указанные в чеке. Предприятия могут иметь в своих кассах наличные деньги в пределах лимитов, установленных банками, по согласованию с руководителями предприятий. При необходимости лимиты остатков касс пересматриваются.

Предприятия обязаны сдавать в банк всю денежную наличность сверх установленных лимитов остатка наличных денег в кассе в порядке и сроки, согласованные с обслуживающими банками. Наличные деньги могут быть сданы в дневные и вечерние кассы банков, инкассаторам и в объединенные кассы при предприятиях для последующей сдачи в банк, а также предприятиям связи для перечисления на счета в банках на основе заключенных договоров.

Предприятия не имеют права накапливать в своих кассах наличные деньги сверх установленных лимитов для осуществления предстоящих расходов, в том числе на оплату труда.

Выдача денег из выручки одних предприятий, имеющих постоянную денежную выручку, на нужды других допускается в отдаленных местностях, где нет банков, на основе договора между предприятиями по согласованию с банками, обслуживающими эти предприятия.

Предприятия имеют право хранить в своих кассах наличные деньги, сверх установленных лимитов только для оплаты труда, выплаты пособий по социальному страхованию и стипендий не свыше трех рабочих дней (для предприятий, расположенных в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, — до пяти дней), включая день получения денег в банке.

Выдача наличных денег под отчет производится из касс предприятий. При временном отсутствии у предприятий кассы разрешается выдавать по согласованию с банком кассирам предприятий или лицам, их заменяющим, чеки на получение наличных денег непосредственно из кассы банка.

Предприятия выдают наличные деньги под отчет на хозяйственно-операционные расходы, а также на расходы экспедиций, геологоразведочных партий, уполномоченных предприятий и организаций, отдельных подразделений хозяйственных организаций, в том числе филиалов, не состоящих на самостоятельном балансе и

находящихся вне района деятельности организаций в размерах и на сроки, определяемые руководителями предприятий.

Выдача наличных денег под отчет на расходы, связанные со служебными командировками, производится в пределах сумм, причитающихся командированным лицам на эти цели.

Лица, получившие наличные деньги под отчет, обязаны не позднее трех рабочих дней по истечении срока, на который они выданы, или со дня возвращения их из командировки, предъявить в бухгалтерию предприятия отчет об израсходованных суммах и произвести окончательный расчет по ним.

Выдача наличных денег под отчет производится при условии полного отчета конкретного подотчетного лица по ранее выданному ему авансу.

Передача выданных под отчет наличных денег одним лицом другому запрещается.

При приеме денежных билетов и монет в платежи кассиры предприятий обязаны руководствоваться установленными Банком России признаками и правилами определения платежности банковских билетов (банкнот) и монет Банка России.

Прием наличных денег кассами предприятий производится по приходным кассовым ордерам, подписанным главным бухгалтером или лицом на это уполномоченным письменным распоряжением руководителя предприятия.

О приеме денег выдается квитанция к приходному кассовому ордеру за подписями главного бухгалтера или лица, на это уполномоченного, и кассира, заверенная печатью (штампом) кассира или оттиском кассового аппарата.

Выдача наличных денег из касс предприятий производится по расходным кассовым ордерам или надлежаще оформленным другим документам (платежным ведомостям (расчетно-платежным), заявлениям на выдачу денег, счетам и др.) с наложением на этих документах штампа с реквизитами расходного кассового ордера. Документы на выдачу денег должны быть подписаны руководителем, главным бухгалтером предприятия или лицами на это уполномоченными.

В тех случаях, когда на прилагаемых к расходным кассовым ордерам документах, заявлениях, счетах и др. имеется разрешительная надпись руководителя предприятия, подпись его на расходных кассовых ордерах не обязательна.

Приходные и расходные кассовые ордера или заменяющие их документы до передачи в кассу регистрируются бухгалтерией в журнале регистрации приходных и расходных кассовых документов. Расходные кассовые ордера, оформленные на платежных (расчетно-

платежных) ведомостях на оплату труда и других приравненных к ней платежей регистрируются после их выдачи.

Выдача денег из кассы, не подтвержденная распиской получателя в расходном кассовом ордере или другом заменяющем его документе, в оправдание остатка наличных денег в кассе не принимается. Эта сумма считается недостачей и взыскивается с кассира. Наличные деньги, не подтвержденные приходными кассовыми ордерами, считаются излишком кассы и зачисляются в доход предприятия.

Главный (старший) кассир перед началом рабочего дня выдает другим кассирам авансом необходимую для расходных операций сумму наличных денег под расписку в книге учета принятых и выданных кассиром денег.

Кассиры в конце рабочего дня обязаны отчитаться перед главным (старшим) кассиром в полученном авансе и в деньгах, принятых по приходным документам, и сдать остаток наличных денег и кассовые документы по произведенным операциям (главному) старшему кассиру под расписку в книге учета принятых и выданных кассиром денег.

По авансам, полученным для оплаты труда и выплаты стипендий, кассир обязан отчитаться в срок, указанный в платежной ведомости, для их выплаты. До истечения этого срока кассиры обязаны ежедневно сдавать в кассу остатки наличных денег, не выданных по платежным ведомостям. Эти деньги сдаются в опечатанных кассирами сумках, пакетах и других упаковках главному (старшему) кассиру под расписку, с указанием объявленной суммы.

Руководители предприятий обязаны оборудовать кассу (изолированное помещение, предназначенное для приема, выдачи и временного хранения наличных денег) и обеспечить сохранность денег в помещении кассы, а также при доставке их из учреждения банка и сдаче в банк. В тех случаях, когда по вине руководителей предприятий не были созданы необходимые условия, обеспечивающие сохранность денежных средств при их хранении и транспортировке, они несут в установленном законодательством порядке ответственность.

Помещение кассы должно быть изолировано, а двери в кассу во время совершения операций — заперты с внутренней стороны. Доступ в помещение кассы лицам, не имеющим отношения к ее работе, воспрещается.

Кассы предприятий могут быть застрахованы в соответствии с действующим законодательством.

Все наличные деньги и ценные бумаги на предприятиях хранятся, как правило, в несгораемых металлических шкафах, а в от-

дельных случаях — в комбинированных и обычных металлических шкафах, которые по окончании работы кассы закрываются ключом и опечатываются печатью кассира.

Ответственность за соблюдение Порядка ведения кассовых операций возлагается на руководителей предприятий, главных бухгалтеров и кассиров.

Лица, виновные в неоднократном нарушении кассовой дисциплины, привлекаются к ответственности в соответствии с законодательством РФ.

Банки систематически проверяют соблюдение предприятиями требований Порядка ведения кассовых операций.

Особенностью ведения кассовых операций организациями и индивидуальными предпринимателями, непосредственно осуществляющими прием платежей от населения за товары и услуги, является то, что им требуется для этого *применение контрольно-кассовой техники*. Правительством РФ определяется перечень отдельных категорий субъектов предпринимательской деятельности, которые освобождаются от этой обязанности в связи со своим местонахождением или характером деятельности.

Согласно Федеральному закону от 22 мая 2003 г. № 54-ФЗ «О применении контрольно-кассовой техники при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт» под **контрольно-кассовой техникой** (ККТ) понимается техника, используемая при осуществлении наличных денежных расчетов и (или) расчетов с использованием платежных карт, а именно:

- контрольно-кассовые машины, оснащенные фискальной памятью;
- электронно-вычислительные машины, в том числе персональные;
- программно-технические комплексы.

Вся контрольно-кассовая техника должна иметь в своем составе общие элементы, в частности блок питания, блок индикации, блок управления, печатающее устройство, блок клавиатур, оперативное запоминающее устройство, блок фискальной памяти, денежный ящик.

Для того чтобы контрольно-кассовые и электронно-вычислительные машины, программно-технические комплексы могли быть признаны контрольно-кассовой техникой, необходимо соблюдение определенных требований:

- техника должна быть зарегистрирована в налоговых органах по месту учета организации или индивидуального предпринимателя в качестве налогоплательщика;

— техника должна быть исправна, опломбирована в установленном порядке;

— техника должна иметь фискальную память и эксплуатироваться в фискальном режиме;

— модели допускаемой к использованию техники должны быть внесены в Государственный реестр, применяемый на территории РФ в обязательном порядке всеми организациями и индивидуальными предпринимателями при осуществлении ими наличных денежных расчетов.

Организация либо индивидуальный предприниматель, применяющие контрольно-кассовую технику (за исключением кредитных организаций), должны ее зарегистрировать в налоговом органе по месту учета данной организации или индивидуального предпринимателя в качестве налогоплательщика.

Организации, использующие контрольно-кассовые машины, должны были находиться на техническом обслуживании в региональных центрах технического обслуживания контрольно-кассовых машин или непосредственно на предприятиях — изготовителях контрольно-кассовых машин.

Не требуется применения ККТ при наличных денежных расчетах, если организации или индивидуальные предприниматели осуществляют определенные виды предпринимательской деятельности (специфика деятельности). К таковым относятся:

— продажа газетно-журнальной продукции;

— продажа ценных бумаг;

— продажа лотерейных билетов;

— продажа проездных билетов и талонов;

— обеспечение питанием учащихся и работников школ;

— торговля на специально отведенных территориях. Под специально отведенными для торговли территориями в данном случае подразумеваются рынки, ярмарки, выставочные комплексы, а также иные специально отведенные территории. Определение терминов «рынок» и «ярмарка» даны в ГОСТ Р 51303-99. Причем рынком признается организация, создающая условия для ведения торгов на основе договоров купли — продажи, а ярмаркой — самостоятельное рыночное мероприятие, доступное для всех товаропроизводителей-продавцов и покупателей, организуемое в установленном месте и на установленный срок с целью заключения договоров купли-продажи и формирования региональных, межрегиональных и межгосударственных хозяйственных связей;

— разносная мелкорозничная торговля;

— продажа в пассажирских вагонах поездов чайной продукции;

— торговля мороженым. Такой вид торговли можно осуществлять без кассовой техники только при торговле через киоск, который представляет собой закрытое, оснащенное торговым оборудованием строение, не имеющее торгового зала и помещений для хранения товаров, рассчитанное на одно рабочее место продавца, на площади которого хранится товарный запас;

— торговля безалкогольными напитками. Законодатель освободил от обязанности использования контрольно-кассовой техники только те организации (индивидуальных предпринимателей), которые осуществляют продажу безалкогольной продукции в розлив. Например, посредством специальных автоматов или иных приспособлений, обеспечивающих процесс перемещения безалкогольной жидкости из резервуара определенного устройства в специальную емкость (бокал, стакан и т.п.), отличную от цистерны, с тем, чтобы дать покупателю возможность употребить напитки в месте нахождения продавца или взять напиток с собой;

— торговля из цистерн различными товарами.

— торговля овощами и бахчевыми культурами. Такой вид торговли можно осуществлять без кассовой техники только при их торговле вразвал, то есть без использования павильонов, палаток, помещений контейнерного типа, лотков либо иных специально оборудованных торговых мест;

— прием от населения стеклопосуды и утильсырья;

— реализация религиозных предметов и услуг;

— продажа государственных знаков почтовой оплаты.

Применения контрольно-кассовой техники не требуется при наличных денежных расчетах, если организации или индивидуальные предприниматели находятся в отдаленных или труднодоступных местностях (специфика местонахождения).

Право утверждать перечни отдаленных и труднодоступных местностей (за исключением городов, районных центров, поселков городского типа), где допускается осуществление деятельности без применения контрольно-кассовой техники, предоставлено органам власти субъектов России.

Наряду с применением непосредственно ККТ законодатель предусмотрел альтернативный вариант оформления денежных отношений: *применение бланков строгой отчетности*.

Административная ответственность на организации и индивидуальных предпринимателей, которые нарушают требования Закона о ККТ, может налагаться только по ст. 14.5 КоАП РФ, в соответствии с которой организации и индивидуальные предприниматели могут быть привлечены к административной ответственности при продаже товаров, выполнении работ либо оказании услуг в организациях тор-

говли либо в иных организациях, осуществляющих реализацию товаров, выполняющих работы либо оказывающих услуги, а равно гражданами, зарегистрированными в качестве индивидуальных предпринимателей, при отсутствии установленной информации об изготовителе или о продавце либо без применения в установленных законом случаях контрольно-кассовых машин.

8.5. Валютное регулирование



Валютное регулирование представляет собой законодательную форму осуществления валютной политики государства, направленной на укрепление валютно-финансового положения страны, поддержание на высоком уровне ее платежеспособности и кредитоспособности, обеспечения поступления валюты из-за рубежа по внешнеэкономическому обороту, привлечение иностранного капитала, укрепление российской валюты и т.д.

Вопросы валютного регулирования относятся к исключительному ведению Российской Федерации (п. «ж» ст. 71 Конституции), субъекты РФ нормотворческих полномочий в этой сфере не имеют. Единственными исключениями являются: право органов государственной власти субъектов РФ определять в установленном федеральным законодательством порядке пределы полномочий соответствующих органов исполнительной власти при определении порядка лицензирования видов деятельности в области обращения драгоценных металлов и право устанавливать путем издания законов порядок образования и деятельности валютных фондов субъекта РФ.

Для создания механизма правового регулирования валютных отношений, а также для стабильного и эффективного осуществления валютной политики требуется формирование комплекса *валютного законодательства* — совокупности нормативных правовых актов, регулирующих порядок совершения валютных сделок и валютных операций резидентами и нерезидентами на территории Российской Федерации и резидентами за ее пределами, а также международных двух— и многосторонних общеэкономических, валютных и инвестиционных договоров и соглашений Российской Федерации.

Рамочным законом, определяющим порядок и правила валютного регулирования является Федеральный закон от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ «О валютном регулировании и валютном контроле»

На основе валютного законодательства в российском праве выделилась новая подотрасль финансового права — **валютное право**, как совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, возникающие по поводу валютных ценностей.

Валютные правоотношения представляют собой совокупность урегулированных правом общественных отношений, возникающих по поводу или в связи с использованием валютных ценностей. *Совокупность валютных правоотношений формируют три группы правоотношений*: в сфере валютного регулирования, включая валютные ограничения; в сфере валютного контроля; в сфере валютного обращения.

Валютные отношения регулируют нормы различных отраслей права: финансового, административного, государственного, гражданского, уголовного, международного (частного и публичного).

Валютное регулирование представляет собой комплекс осуществляемых государственными органами правовых мер, предусматривающих: создание и обеспечение функционирования органов валютного регулирования, органов и агентов валютного контроля; установление и реализация порядка проведения операций с валютными ценностями на внутреннем валютном рынке, порядка перемещения валютных ценностей за пределы государства или на его территорию из-за рубежа, режима осуществления иностранных инвестиций; обеспечение и защита права собственности и иных имущественных прав на валютные ценности; регламентация международных расчетов; поддержание стабильного курса национальной валюты и национального платежного баланса; обеспечение желаемого режима взаимодействия страны с мировым валютным рынком.

Согласно ст. 5 Федерального закона «О валютном регулировании и валютном контроле» органами валютного регулирования в Российской Федерации являются Банк России и Правительство РФ. Для реализации функций, предусмотренных указанным законом, Банк России и Правительство РФ издают в пределах своей компетенции акты органов валютного регулирования, обязательные для резидентов и нерезидентов. При этом не допускается установление органами валютного регулирования требования о получении резидентами и нерезидентами индивидуальных разрешений.

Помимо Банка России определенные функции в сфере валютного регулирования осуществляют также иные государственные органы: *Федеральное Собрание РФ* определяет порядок формирования государственных валютных резервов, принимает федеральные законы в сфере валютного регулирования, решает вопросы предоставления резидентам льгот и полного их освобождения от обязательной продажи части валютной выручки, участвует в регулировании госу-

дарственных внешних заимствований и выдаваемых государственных кредитов, займов и гарантий в иностранной валюте; *Президент РФ* определяет порядок ввоза в Россию и вывоза из нее драгоценных металлов и драгоценных камней, устанавливает порядок обязательной продажи резидентами поступлений в иностранной валюте на внутреннем валютном рынке России, в том числе решает вопросы о предоставлении резидентам льгот по порядку обязательной продажи валютной выручки от экспорта товаров, либо освобождении их от указанной обязанности; *Правительство РФ* устанавливает порядок отнесения изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней к ювелирным и другим бытовым изделиям и лому таких изделий, порядок совершения сделок с драгоценными металлами, природными драгоценными камнями и жемчугом, порядок обязательного ввоза и пересылки на территорию России вышеназванных ценностей, принадлежащих резидентам, порядок лицензирования видов деятельности в области обращения драгоценных металлов и драгоценных камней и другие функции.

Основными задачами *Минфина России* являются разработка, реализация и обеспечение проведения единой государственной валютной политики в России, координация деятельности в этой сфере иных федеральных органов исполнительной власти, а также участие в разработке и проведении единой политики в сфере формирования и использования государственных ресурсов драгоценных металлов и драгоценных камней, в том числе путем издания нормативных правовых актов, разработка с участием Банка России мер по регулированию рынка драгоценных металлов и драгоценных камней в Российской Федерации.

ФНС России в пределах своих полномочий регулирует порядок налогообложения доходов, полученных в иностранной валюте лицами и организациями, признаваемыми налогоплательщиками по законодательству РФ.

ФТС России обладает организационными полномочиями в сфере валютного регулирования, определяя функции и полномочия иных таможенных органов России при осуществлении ими валютного контроля.

Полномочия *ФСФР России* в валютно-правовой сфере достаточно ограничены: ей предоставлено право осуществлять регулирование операций с валютными фондовыми ценностями по согласованию с Банком России.

Предметом валютного регулирования являются операции, осуществляемые резидентами и нерезидентами с валютными ценностями.

Под **валютой Российской Федерации** понимается:

— денежные знаки в виде банкнот и монеты Банка России, находящиеся в обращении в качестве законного средства наличного платежа на территории РФ, а также изымаемые либо изъятые из обращения, но подлежащие обмену указанные денежные знаки;

— средства на банковских счетах и в банковских вкладах.

Под **иностранной валютой** понимается:

— денежные знаки в виде банкнот, казначейских билетов, монеты, находящиеся в обращении и являющиеся законным средством наличного платежа на территории соответствующего иностранного государства (группы иностранных государств), а также изымаемые либо изъятые из обращения, но подлежащие обмену указанные денежные знаки;

— средства на банковских счетах и в банковских вкладах в денежных единицах иностранных государств и международных денежных или расчетных единицах.

В валютном законодательстве выделяются также **внутренние ценные бумаги**:

— эмиссионные ценные бумаги, номинальная стоимость которых указана в валюте Российской Федерации и выпуск которых зарегистрирован в Российской Федерации;

— иные ценные бумаги, удостоверяющие право на получение валюты Российской Федерации, выпущенные на территории РФ.

Иные ценные бумаги относятся к числу **внешних ценных бумаг**.

К **валютным ценностям** отнесена иностранная валюта и внешние ценные бумаги;

Под **валютным обращением** понимается совокупность действий субъектов валютных отношений по заключению, изменению и (или) прекращению (включая исполнение) валютных сделок и совершению валютных операций.

Под **валютными операциями** понимаются юридически значимые действия субъектов публичного и частного права, как связанные, так и не связанные с заключением сделок, ведущие либо к изменению субъекта вещных прав на валютные ценности, либо к трансграничному перемещению валютных ценностей, к ним относятся: операции, связанные с переходом права собственности и иных прав на валютные ценности, в том числе по поводу использования в качестве средства платежа иностранной валюты и платежных документов в иностранной валюте; ввоз и пересылка в Россию, вывоз и пересылка из России валютных ценностей; осуществление международных денежных переводов; расчеты между резидентами и нерезидентами в валюте Российской Федерации.

В интересах валютного регулирования выделяются в качестве **резидентов:**

— физические лица, являющиеся гражданами Российской Федерации, за исключением граждан Российской Федерации, признаваемых постоянно проживающими в иностранном государстве в соответствии с законодательством этого государства;

— постоянно проживающие в Российской Федерации на основании вида на жительство, предусмотренного законодательством РФ, иностранные граждане и лица без гражданства;

— юридические лица, созданные в соответствии с законодательством РФ;

— находящиеся за пределами территории РФ филиалы, представительства и иные подразделения резидентов;

— дипломатические представительства, консульские учреждения РФ и иные официальные представительства Российской Федерации, находящиеся за пределами территории РФ, а также постоянные представительства РФ при межгосударственных или межправительственных организациях;

— Российская Федерация, субъекты РФ, муниципальные образования, которые выступают в отношениях, регулируемых законодательством РФ.

Иные лица отнесены к числу нерезидентов.

К валютным операциям отнесены:

— приобретение резидентом у резидента и отчуждение резидентом в пользу резидента валютных ценностей на законных основаниях, а также использование валютных ценностей в качестве средства платежа;

— приобретение резидентом у нерезидента либо нерезидентом у резидента и отчуждение резидентом в пользу нерезидента либо нерезидентом в пользу резидента валютных ценностей, валюты Российской Федерации и внутренних ценных бумаг на законных основаниях, а также использование валютных ценностей, валюты Российской Федерации и внутренних ценных бумаг в качестве средства платежа;

— приобретение нерезидентом у нерезидента и отчуждение нерезидентом в пользу нерезидента валютных ценностей, валюты Российской Федерации и внутренних ценных бумаг на законных основаниях, а также использование валютных ценностей, валюты Российской Федерации и внутренних ценных бумаг в качестве средства платежа;

— ввоз на таможенную территорию РФ и вывоз с таможенной территории РФ валютных ценностей, валюты Российской Федерации и внутренних ценных бумаг;

— перевод иностранной валюты, валюты Российской Федерации, внутренних и внешних ценных бумаг со счета, открытого за пределами территории РФ, на счет того же лица, открытый на территории РФ, и со счета, открытого на территории РФ, на счет того же лица, открытый за пределами территории РФ;

— перевод нерезидентом валюты Российской Федерации, внутренних и внешних ценных бумаг со счета (с раздела счета), открытого на территории РФ, на счет (раздел счета) того же лица, открытый на территории РФ.

Ввоз в Российскую Федерацию иностранной валюты и внешних ценных бумаг в документарной форме осуществляется резидентами и нерезидентами без ограничений при соблюдении требований таможенного законодательства РФ.

Физические лица — резиденты и физические лица — нерезиденты имеют право вывозить из Российской Федерации иностранную валюту, а также внешние ценные бумаги в документарной форме, ранее ввезенные, пересланные или переведенные в Российскую Федерацию, при соблюдении требований таможенного законодательства Российской Федерации в пределах, указанных в таможенной декларации или ином документе, подтверждающем их ввоз, пересылку или перевод в Российскую Федерацию.

Физические лица — резиденты и физические лица — нерезиденты имеют право одновременно вывозить из Российской Федерации наличную иностранную валюту в сумме, равной в эквиваленте 10 тыс. долл. США или не превышающей этой суммы. При этом не требуется представление в таможенный орган документов, подтверждающих, что вывозимая наличная иностранная валюта была ранее ввезена, переслана или переведена в Российскую Федерацию либо приобретена в Российской Федерации.

При единовременном вывозе из Российской Федерации физическими лицами — резидентами и физическими лицами — нерезидентами наличной иностранной валюты в сумме, равной в эквиваленте 3 тыс. долл. США или не превышающей этой суммы, вывозимая наличная иностранная валюта не подлежит декларированию таможенному органу.

При единовременном вывозе из Российской Федерации физическими лицами — резидентами и физическими лицами — нерезидентами наличной иностранной валюты в сумме, превышающей в эквиваленте 3 тыс. долл. США, вывозимая наличная иностранная валюта подлежит декларированию таможенному органу путем подачи письменной таможенной декларации на всю сумму вывозимой наличной иностранной валюты.

Единовременный вывоз из Российской Федерации физическими лицами — резидентами и физическими лицами — нерезидентами наличной иностранной валюты в сумме, превышающей в эквиваленте 10 тыс. долл. США, не допускается, за исключением случаев, когда она была ранее ввезена, переслана или переведена в Российскую Федерацию.

Под **валютным контролем** понимается комплекс нормативно закрепленных административных (правоприменительных) и организационных мер, осуществляемых специально уполномоченными государственными органами или иными организациями по их поручению и направленных на реализацию порядка совершения валютных операций в части валютных ограничений, а также мер по выявлению, предупреждению и пресечению нарушений этого порядка.

В действующем законодательстве подчеркивается самостоятельная роль валютного контроля, который признается одним из методов правового регулирования внешнеэкономической деятельности и объектами которого являются: поступление в Россию валютной выручки от экспорта товаров; обоснованность платежей в иностранной валюте за импортируемые товары; совершение бартерных сделок, предусматривающих перемещение товаров через таможенную границу России либо выполнение работ, предоставление услуг и результатов интеллектуальной деятельности, выраженных в материально-вещественной форме. Целью валютного контроля является обеспечение соблюдения валютного законодательства при осуществлении валютных операций.

Основными формами валютного контроля являются: контроль за соблюдением валютного законодательства при совершении сделок и операций с валютными ценностями, соблюдением условий лицензирования и порядка регистрации валютных операций; контроль за исполнением субъектами валютных правоотношений своих юридических обязанностей в отношении государства; контроль за обоснованностью осуществляемых платежей в иностранной валюте; контроль за объективностью и полнотой учета и отчетности по валютным операциям; применение мер юридической ответственности за нарушение валютного законодательства; сбор, хранение и обмен информацией по валютному контролю между полномочными органами.

Валютный контроль в России осуществляется Правительством Российской Федерации, органами и агентами валютного контроля в соответствии с настоящим Федеральным законом и иными федеральными законами.

Органами валютного контроля в Российской Федерации являются Банк России, федеральный орган (федеральные органы) ис-

полнительной власти, уполномоченный (уполномоченные) Правительством РФ.

Агентами валютного контроля являются уполномоченные банки, подотчетные Банку России, а также не являющиеся уполномоченными банками профессиональные участники рынка ценных бумаг, в том числе держатели реестра (регистраторы), подотчетные федеральному органу исполнительной власти по рынку ценных бумаг, и территориальные органы федеральных органов исполнительной власти, являющихся органами валютного контроля.

Контроль за осуществлением валютных операций кредитными организациями, а также валютными биржами осуществляет Банк России.

Контроль за осуществлением валютных операций резидентами и нерезидентами, не являющимися кредитными организациями или валютными биржами, осуществляют в пределах своей компетенции федеральные органы исполнительной власти, являющиеся органами валютного контроля, и агенты валютного контроля.

Правительство РФ обеспечивает координацию деятельности в области валютного контроля федеральных органов исполнительной власти, являющихся органами валютного контроля, а также их взаимодействие с Банком России.

Правительство РФ обеспечивает взаимодействие не являющихся уполномоченными банками профессиональных участников рынка ценных бумаг как агентов валютного контроля с Банком России.

Банк России осуществляет взаимодействие с другими органами валютного контроля и обеспечивает взаимодействие с ними уполномоченных банков как агентов валютного контроля в соответствии с законодательством РФ.

Органы и агенты валютного контроля и их должностные лица в пределах своей компетенции и в соответствии с законодательством РФ имеют право:

- проводить проверки соблюдения резидентами и нерезидентами актов валютного законодательства РФ и актов органов валютного регулирования;

- проводить проверки полноты и достоверности учета и отчетности по валютным операциям резидентов и нерезидентов;

- запрашивать и получать документы и информацию, которые связаны с проведением валютных операций, открытием и ведением счетов. Обязательный срок для представления документов по запросам органов и агентов валютного контроля не может составлять менее семи рабочих дней со дня подачи запроса.

В условиях рыночной экономики отношения, возникающие в процессе функционирования транспортной системы, приобретают особое значение. Поскольку продукция транспорта как отрасли материального производства — это деятельность по территориальному перемещению грузов или людей, постольку транспорт является связующим звеном экономики страны, охватывающим все виды общественного производства, распределения и обмена. В связи с их значимостью, общественные отношения на транспорте подлежат правовому регулированию, что предопределяет потребность оформления транспортного законодательства и транспортного права как относительно самостоятельных комплексных образований соответственно российского законодательства и права.

Особое значение четкое и однозначное понимание места и роли транспортного права в российской правовой системе имеет для будущих специалистов в области транспорта, поскольку от этого прямо зависит возможность адекватного использования ими в процессе деятельности по предстоящему предназначению, степень законности принимаемых ими управленческих решений.

9.1. История государственного управления транспортом в России

Транспорт является одной из ключевых отраслей любого государства, представляет собой единый комплекс, который охватывает все виды общественного производства, распределения и обмена. Объем транспортных услуг во многом зависит от состояния экономики страны, однако сам транспорт часто стимулирует повышение уровня ее активности. Он освобождает возможности, таящиеся в слабо-развитых регионах страны или мира, позволяет расширить масштабы производства, связать его и потребителей.

Особое место транспорта в сфере производства заключается в том, что транспортная промышленность составляет самостоятельную отрасль и значит, пользуется особым вниманием со стороны крупного капитала.

К первым историческим документам, отражающим заботу государства о развитии путей сообщения Русского государства, относится принятие при царе Алексее Михайловиче Романове Уложения

1649 г. В состав этого документа входил первый закон об охране судоходства в России¹.

Первые упоминания об органах государственного управления, связанных с перевозками, относятся к середине XVI в. Это — Ямской приказ. Он просуществовал до 1711 г. На его основе образован впоследствии Почтовый департамент (1782 г.).

В XVIII в., при Петре I Россия превращается в империю с огромной территорией, однако налаженная система дорожного сообщения еще отсутствовала. Поэтому правительство приступило к усовершенствованию путей сообщения. Главная цель — единство управления транспортом.

При Петре I, как известно, столица государства перенесена в Санкт-Петербург. Здесь же учреждена Коммерц-Коллегия, наблюдавшая только за сухопутным транспортом. В новой столице появилась необходимость строительства новых путей сообщений. В первую очередь в 1709 г. заработала речная Вышневолоцкая водная система, а во вторую — в 1712 г. началось строительство тракта Санкт-Петербург — Москва. Для осуществления этих задач учредили Канцелярию перспективной дороги. Именно к ней в 1742 г. перешли функции наблюдения и за сухопутными дорогами от существовавшей ранее Коммерц-Коллегии. Спустя годы, при Екатерине II организовали «Комиссию о дорогах в Государстве», которая непосредственно подчинялась императрице.

Павел I принял решение выделить управление водными коммуникациями в отдельный департамент. Год рождения управления на речном транспорте считают 1798. У истоков образования департамента стоял Я. Е. Сиверс, который и стал его главным директором.

После него в 1800 г. эту должность занял русский адмирал, граф Г. Г. Кушелев. При Александре I эту почетную должность пожаловали графу Н. П. Румянцеву.

Именно при Румянцеве в департаменте был расширен отдел «по учебной части». Николай Петрович осознавал остроту дефицита инженеров-строителей, требующихся для ускоренного строительства путей сообщений. Он выдавал рекомендации для обучения группы специалистов в Англии и Франции, с другой стороны приглашал в Россию ученых и инженеров для проектирования и строительства шоссейных дорог, мостов, обводных каналов, каменных устоев и других технических сооружений. Он создал в департаменте первую в России транспортную библиотеку, а также модельный кабинет, с ко-

¹ См. подробнее *Путятин В. Д., Газдиев Я. М.* Из исторического опыта становления и развития системы государственного управления на транспорте России (историко-правовой аспект) // *Транспортное право.* 2009. № 3.

пиями инженерных сооружений и механизмов. На базе, построенной Румянцевым, в 1809 г. был создан военный Институт корпуса путей сообщения, заложивший основы создания в России отечественной школы инженеров-транспортников.

Департамент при Румянцеве действовал успешно и в 1809 г. расширил свои полномочия. 20 ноября вышел Манифест императора Александра I, которым было учреждено Управление водяными и сухопутными сообщениями как единый орган управления транспортом. Таким образом, власть решила объединить водный и сухопутный транспорт в одно ведомство. Главой управления, получивший портфель министра назначен супруг сестры императора принц Голштайн-Ольденбургский.

Управление не раз преобразовывалось и меняло название. В 1833 г. Главное управление водяными и сухопутными коммуникациями преобразовали в Главное управление путей сообщения и публичных зданий. На должность Главноуправляющего был назначен граф К. Ф. Толь.

В 1842 г. в его составе образован Департамент железных дорог. В 1864 г. Институт Корпуса инженеров путей сообщения преобразован в Институт инженеров путей сообщения.

В 1865 г. Главное управление путей сообщения и публичных зданий преобразовано в Министерство путей сообщения (МПС). Первым министром путей сообщения был назначен генерал-лейтенант П.П. Мельников. Павел Петрович один из авторов проекта железной дороги Петербург-Москва, инженер-генерал, профессор прикладной математики, почетный член РАН, член Государственного совета, автор первой русской книги о железных дорогах. Труды П.П. Мельникова положили начало железнодорожной науке. Кроме П.П. Мельникова, в разные годы Министерство путей сообщения дореволюционной России возглавляли выдающиеся деятели русского государства, среди которых были известные политические деятели, коммерсанты, ученые.

Министерство состояло из 4 департаментов: сухопутных сообщений, водяных сообщений, железных дорог, ревизий и отчетов. В таком виде Министерство путей сообщения просуществовало до 1918 г., когда было преобразовано в Народный комиссариат путей сообщения (НКПС).

В 1930 г. Институт инженеров путей сообщения преобразован в два самостоятельных учебных заведения: Ленинградский институт инженеров водного транспорта (ЛИВТ), образованный на базе водного факультета, и Ленинградский институт инженеров железнодорожного транспорта (ЛИИЖТ), созданный на базе строительного, механического и эксплуатационного факультетов.

В 1931 г. Народный комиссариат путей сообщения, как единый орган управления на транспорте, прекратил существование и разделился на комиссариаты по отдельным видам транспорта.

В 1930 г. было организовано Всесоюзное объединение гражданского воздушного флота. Принятый в 1931 г. Устав Всесоюзного объединения ГВФ законодательно закрепляет его деятельность.

В 1946 г. Народный комиссариат путей сообщения был преобразован в МПС СССР. В 1954 г. из состава МПС выделилось Министерство транспортного строительства СССР (с 1992 г. преобразовано в концерн «Трансстрой»).

В 1990 г. создано Министерство транспорта РСФСР, которое задумывалось как единый орган государственного управления на транспорте и объединило под своим началом дорожное хозяйство, автомобильный, речной, морской, промышленный транспорт и гражданскую авиацию. В 1991 г. создано Министерство транспорта Российской Федерации.

В 1992 г. на базе упраздненного МПС СССР создано Министерство путей сообщения Российской Федерации, как федеральный орган исполнительной власти на железнодорожном транспорте.

Указом Президента РФ от 9 марта 2004 г. № 314 «О системе и структуре федеральных органов исполнительной власти» Министерство транспорта РФ и Министерство путей сообщения РФ упразднены. Одновременно образовано Министерство транспорта и связи РФ (Минтранссвязи России).

20 мая 2004 г. Минтранссвязи России преобразовано в Министерство транспорта РФ и Министерство информационных технологий и связи РФ, которое также впоследствии было упразднено (Указ Президента РФ от 20 мая 2004 г. № 649).

Таким образом, 20 мая 2004 г. в России воссоздан единый федеральный орган исполнительной власти в области транспорта — Министерство транспорта РФ (Минтранс России).

9.2. Место транспортного права в системе российского права

Рассматривая место транспортного права в системе права, следует исходить из следующего.



Транспортное право представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, которые возникают в связи с организацией и функционированием транспортных предприятий, отношения между транспортными предприятиями и их многочисленной клиентурой, пользующейся транспортными средствами, а также между транспортными предприятиями как одного, так и разных видов транспорта.

Так, например, в ст. 1 УЖТ РФ установлено, что Устав регулирует отношения, возникающие между перевозчиками, пассажирами, грузоотправителями (отправителями), грузополучателями (получателями), владельцами инфраструктур железнодорожного транспорта общего пользования, владельцами железнодорожных путей необщего пользования, другими физическими и юридическими лицами при пользовании услугами железнодорожного транспорта общего пользования и железнодорожного транспорта необщего пользования, и устанавливает их права, обязанности и ответственность.

В транспортном праве накоплена достаточная отраслеобразующая «критическая масса» нормативного материала. К числу законодательных актов, непосредственно регулирующих транспортные отношения, в частности, относятся: УЖТ РФ, Федеральный закон от 8 ноября 2007 г. № 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта»; Кодекс внутреннего водного транспорта Российской Федерации от 7 марта 2001 г. № 24-ФЗ; Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30 апреля 1999 г. № 81-ФЗ. Таким образом, с достаточной степенью обоснованности можно утверждать наличие группы правовых актов, образующих в совокупности достаточно предметно определенный и институционально обособленный блок транспортного законодательства.

Не так очевидно обстоит дело со статусными характеристиками транспортного права. В разное время некоторые авторы публикаций предлагали признать самостоятельными отраслями права все транспортное право или его отдельные части. Так, например, в отношении воздушных перевозок был сделан вывод о необходимости признать воздушное право уже на современном уровне его развития самостоятельной отраслью права¹. Представители морского транспорта в более категоричной форме утверждали, что морское право является самостоятельной отраслью права, содержание которой определяется отношениями, складывающимися на морском транспорте и в торго-

¹ Вопросы воздушного права : сб. Ч. 2. М., 1930. С. 211.

вом мореплавании¹. На состоявшейся в апреле 2004 г. Всероссийской научно-практической конференции «Теоретические проблемы формирования транспортного права» некоторые выступающие настаивали (не приводя при этом достаточно весомых аргументов) на том, что «транспортное право — это самостоятельная отрасль системы российского права, которая представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих однородную группу общественных отношений по организации и деятельности транспортных организаций, предприятий, физических лиц, присущими ей методами, основанная на определенных правовых принципах и обладающая самостоятельными источниками права, обеспечиваемая поддержкой общества и государства»².

Определяясь в вопросе о месте транспортного права в системе российского права, следует исходить из того, что общепринято разграничивать отрасли права по предмету и методу правового регулирования. Как справедливо отмечал О. С. Иоффе, всякая отрасль права характеризуется двумя моментами: во-первых, определенным предметом регулирования, т.е. теми общественными отношениями, которые ею формируются, закрепляются и охраняются, и во-вторых, определенным методом регулирования, т.е. тем специфическим способом, при помощи которого законодатель на основе данной совокупности юридических норм обеспечивает нужное ему поведение людей как участников правоотношений³. Совершенно очевидно, что предметом правового регулирования в отдельной отрасли права должен служить однородный круг общественных отношений. Однако нередко такие однородные общественные отношения (как, например, в транспортной деятельности) складываются и развиваются под воздействием целого ряда других отраслей права: гражданского, административного, трудового и т.д. В таких случаях возникает необходимость в дополнительных мерах, позволяющих определить предмет данной отрасли права. В этом смысле наиболее важное значение имеет метод правового регулирования, под которым понимается юридическое средство воздействия, применяемое при правовом регулировании общественных отношений. Только единство предмета и метода регулирования является правильным классификационным признаком распределения норм права по отраслям.

При этом возникает вполне закономерный вопрос: обладает ли транспортное право особым методом регулирования? Вопрос не ри-

¹ См.: *Жудро А. К.* Правовое регулирование эксплуатации советского морского транспорта : автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1953.

² Государство и право. 2004. № 9. С. 114, 118.

³ *Иоффе О. С.* Советское гражданское право. Т. 1. М., 1967. С. 7.

торический, требующий ясного конкретного ответа, поскольку от его решения, по сути, и зависит возможность придания транспортному праву отраслевого статуса.

Что касается базовых отраслей права, здесь все просто: они обладают всеми присущими им признаками (структурными особенностями, юридическим своеобразием, наличием специфического предмета). Комплексные же отрасли — только частью этих признаков. Комплексные отрасли имеют лишь особый предмет (рассматриваемый в иной плоскости, нежели предметы основных отраслей) и некоторые черты юридического своеобразия, а именно — самостоятельную область законодательства, некоторые единые принципы, положения, приемы регулирования. Однако у них нет главных черт юридического своеобразия — «своего» метода и механизма регулирования.

Особенностью транспортного права является то, что оно сочетает в себе властно-организационные отношения, регулируемые административным правом, и имущественные отношения, регулируемые гражданским правом. Однако такое сочетание само по себе не является достаточным основанием для выделения транспортного права в самостоятельную отрасль. Не может служить аргументом и наличие уставов и кодексов на транспорте, а также большое количество нормативного материала, регулирующего отношения на транспорте. Как мы уже отмечали, это дает лишь основания для выделения особого законодательного массива — транспортного законодательства.

По нашему мнению, появление новой отрасли права возможно лишь там и тогда, где и когда можно сформулировать общие положения, отражающие единые для всех норм принципы и методы регулирования. Если же это невозможно, то нет оснований говорить о наличии самостоятельной отрасли права.

В научной литературе мы видим парадоксальную ситуацию: все те же предмет и метод правового регулирования применяется и к подотрасли и к институту права, что позволяет беспрепятственно присваивать им ранг отрасли. Это дает возможность до бесконечности плодить все новые и новые отрасли в современной системе права.

Так, например, в учебнике банковского права под редакцией Б. Н. Топорнина указывается, что предметом банковского права являются отношения, возникающие в процессе построения, функционирования и развития банковской системы России, в том числе в процессе регулирования банковской деятельности со стороны Банка России и других органов государственной власти, а также союзов и ассоциаций кредитных организаций. Поэтому банковское право яв-

ляется самостоятельной отраслью российского права¹. С таким выводом согласиться не представляется возможным.

Действуя по той же схеме, А. Ю. Шумилов присваивает ранг отрасли права российскому уголовно-розыскному праву². В. М. Сырых обосновывает обособление образовательного права в качестве самостоятельной отрасли, указывая на специфику метода регулирования соответствующих общественных отношений в «сочетании государственного контроля качества образования с автономностью образовательных учреждений, свободой, плюрализмом образования»³. К. Ю. Тотьев объявляет конкурентное право самостоятельной отраслью со специфическим предметом (отношения, связанные с конкуренцией и отношения в сфере монополий) и методом (сочетание диспозитивного регулирования и императивного воздействия) правового регулирования⁴.

Транспортное право определяется предметом и методом, характерными в своем большинстве для гражданского, административного, трудового права, которые не отражают единых особенностей, характерных исключительно для транспортного права. А там, где методы правового регулирования не трансформируются и не видоизменяются, еще не созрели условия для появления новой отрасли права. Все сказанное позволяет сделать вывод, что транспортное право, а тем более его части не являются самостоятельными отраслями права. Транспортное право представляет собой комплексную отрасль российского права. Оно регулирует разные по характеру отношения, которые возникают в процессе взаимоотношений транспортных предприятий с клиентурой, когда такие отношения нуждаются в специальном правовом регулировании из-за их особенностей.

¹ Банковское право Российской Федерации. Общая часть : учебник / под ред. Б. Н. Топорнина. М., 1999. С. 20.

² Шумилов А. Ю. О преподавании в юридических вузах России учебного курса «Основы российского уголовно-розыскного права» // Государство и право. 2000. № 8. С. 76—88.

³ Сырых В. М. Образовательное право как отрасль российского права. 2-е изд. М. : Исследовательский центр качества подготовки специалистов, 2000. С. 34.

⁴ Тотьев К. Ю. Конкурентное право. М. : Юридическая фирма «Контракт», «Инфра-М», 2000. С. 16, 17.

9.2. Предмет и метод транспортного права

Общая цель объединения в едином комплексе транспортного права норм различных отраслей права — гражданского, административного, трудового, земельного и т.д. — состоит в регулировании деятельности различных видов транспорта как единой транспортной системы страны. Нормы транспортного права регулируют главным образом отношения между транспортными предприятиями и их клиентурой по перевозкам грузов, пассажиров, багажа, отличающиеся большим многообразием и сложностью, и поэтому изучение их в учебных заведениях выделяется в специальный самостоятельный курс. В этих взаимоотношениях (перевозчика и клиентуры) имеется ряд моментов, которые регулируются общими нормами, относящимися ко всем видам транспорта. Сюда относятся, например, заключение долгосрочных договоров, подача транспортных средств, ответственность за невыполнение обязательств, тарифы, предъявление претензий и исков и т.д. Специальные части транспортного права — железнодорожное, внутренневодное, воздушное, морское и автомобильное право — касаются конкретных вопросов, регулирующих отношения на каждом виде транспорта с учетом его специфики, например, оформление транспортных документов, порядок лицензирования транспортной деятельности и т.д.

Таким образом, транспортное право, представляя собой комплексную отрасль российского права, но не является самостоятельной отраслью права.

В пользу указанного суждения можно привести следующие аргументы. В качестве предмета регулирования комплексных отраслей законодательства в юридической литературе выдвигаются отрасли хозяйства, культурного строительства; определенные сферы государственной, хозяйственной и социально-культурной жизни; определенный вид общественной деятельности¹. Признавая существование комплексных отраслей законодательства, Н. В. Витрук считает, что их формирование идет: а) по видам общественных отношений, сферам общественной и государственной жизни, областям деятельности, функциям правовой системы в целом; б) по субъектам². С. С.

¹ См.: Теоретические вопросы систематизации советского законодательства. М., 1963. С. 239; Яковлев В. Ф. Отраслевая дифференциация и отраслевая интеграция как основы системы законодательства // Правоведение. 1976. № 1 и др.

² Витрук Н. В. Система советского права и перспективы ее развития // Советское государство и право. 1982. № 7. С. 105.

Алексеев обращает внимание на предметное и юридическое единство специальных норм, образующих комплексные отрасли¹.

Следует отметить, что теоретическое обоснование наличия комплексных отраслей права осуществлялось многочисленными авторами. Еще в 1947 г. идея комплексных правовых образований на базе нормативно-правового материала о социальном страховании была высказана В. К. Райхером, различавшим в системе советского права отрасли основные и комплексные². При обсуждении теоретических вопросов военного законодательства на сессиях совета Военно-юридической академии в 1954 и 1956 гг. подавляющее большинство военных юристов признало, что советское военное законодательство — комплексная область законодательства³. В последующем проблемы комплексных правовых образований активно обсуждались учеными-юристами в связи с хозяйственным правом, а затем переросли отраслевой срез дискуссии, поднявшись на общетеоретический уровень.

В пользу признания комплексных отраслей права высказался С. С. Алексеев, утверждая, что структура права не может быть с достаточной полнотой и точностью раскрыта, если не видеть ее органического единства с внешней нормой права, использование которой как категории комплексной отрасли права позволяет осветить механизм воздействия на систему права субъективного фактора развития законодательства⁴.

Идея основных и комплексных отраслей права была также поддержана Ю. К. Толстым, О. С. Иоффе и М. Д. Шаргородским. Но они, в отличие от В. К. Райхера, не признавали комплексные отрасли составными частями системы права, рассматривая их как продукт систематизации правовых норм, используемый в различных целях. Теория основных и комплексных отраслей права наиболее предметно и обстоятельно рассматривалась в трудах Ю. К. Толстого, по мнению которого между основными и комплексными отраслями имеются следующие различия.

1. Каждая основная (самостоятельная) отрасль обладает предметным единством, тогда как комплексная отрасль лишена подобно-го единства.

¹ Алексеев С. С. Структура советского права. М., 1961. С. 193.

² Райхер В. К. Общественно-экономические типы страхования. М.—Л., 1947. С. 186.

³ См.: Материалы сессии Совета академии. М., 1954; Труды Военно-юридической академии. Вып. 23. 1956.

⁴ Алексеев С. С. Проблемы теории права. Т. 1. М., 1973. С. 148.

2. В состав основных отраслей не могут входить нормы других отраслей права, в то время как комплексная отрасль по своему составу складывается из норм иных (основных) отраслей права.

3. Каждой основной отрасли права присущ свой специфический метод регулирования, тогда как комплексная отрасль использует ряд методов правового регулирования, почерпнутых из основных отраслей.

4. Основные отрасли занимают определенное место в системе права, напротив, комплексным отраслям отводится лишь условное место (в зависимости от целей систематизации) при систематике права.

Таким образом, комплексные отрасли законодательства, как и соответствующие им комплексные отрасли права, — столь же объективное явление, как и отрасли законодательства, адекватные одноименным традиционным отраслям права, и не могут быть полностью сведены к результатам субъективной деятельности в процессе систематизации. В полной мере это относится и к транспортному праву.



Предметом транспортного права является совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения по поводу деятельности различных видов транспорта как единой транспортной системы страны, возникающие на основе этих норм правоотношения, а также другие элементы правовой системы и системы российского законодательства, принципы и закономерности функционирования транспортной системы.

Каждая наука осуществляет изучение своего предмета с применением методов познания, то есть совокупности конкретных подходов, приемов, способов. Предмет науки неразрывно связан с ее методом познания. Если предмет отражает направленность исследования, то метод определяет инструментарий научного познания, систему приемов и способов исследования.

Возможны два подхода к методам познания в транспортном праве, которые дополняют друг друга. При одном из них её теория по существу отождествляется с методом познания. Второй подход заключается в том, что в качестве методов изучения своего предмета транспортное право применяет:

— во-первых, общефилософские методы. Принципы, законы и категории философии являются для транспортного права методологической основой исследований;

— во-вторых, общенаучные методы: анализ и синтез, индукцию и дедукцию, аналогию, системно-структурный и функциональный анализ и др.;

— в-третьих, частнонаучные методы правоведения, такие как, технико-юридический (формально-юридический, догматический) и сравнительно-правовой методы.

Метод правовой науки — это система методов познания, которые используются в конкретных юридических науках и составляют их методологическую основу.

Транспортное право, как комплексная отрасль правовой науки использует общенаучные методы познания, в числе которых особое значение имеет методология *системного анализа*. Системный подход как один из общенаучных методов чаще всего связан с анализом, проектированием и конституированием объектов как систем. По своей природе он является междисциплинарным, общенаучным, его понятия, методы и принципы могут быть использованы как весьма приемлемый инструментарий и методологическая основа анализа системы транспортной безопасности страны. В транспортной системе предметом правового анализа, в первую очередь, выступают: его структурная (организационная) составляющая; функциональная составляющая (собственно функционирование транспортной системы); содержательная составляющая (совокупность правоотношений, возникающих в процессе и по поводу осуществления функций государства и организаций транспортного комплекса в области транспорта).

К числу основных задач системного подхода относятся: разработка концептуальных средств (содержательных и формальных) представления исследуемых объектов как систем; построение обобщенных моделей систем, включая модели их динамики, развития и функционирования; исследование методологических оснований различных теорий систем.

С точки зрения системного подхода наука транспортного права выделяет структурные элементы транспортной системы, закономерности и основы их взаимодействия в процессе реального функционирования, формулирует принципы правового регулирования отношений на транспорте, пути оптимизации организационно-правовых основ транспортной системы и т.д.

Формально-догматический (специально-юридический) метод исследует «догму» права. С его помощью осуществляется юридическая обработка правового материала, т.е., в первую очередь, правовых норм, выступающих в совокупности как субстратная составляющая транспортной системы. Этот метод включает такие приемы, как описание и анализ правовых норм и правоотношений, их толкование, классификацию. С точки зрения формально-догматического подхода особенно значима роль классификации и систематизации. При классификации посредством группировки правовые явления и понятия сопоставляются, что помогает составить более полное пред-

ставление об исследуемом предмете — норме транспортного права и конкретном правоотношении, возникающем в процессе функционирования транспортной системы России.

Метод обращения к другим наукам заключается в том, что при анализе правовых явлений следует использовать положения и выводы, предлагаемые другими науками — теорией государства и права, конституционным, административным, финансовым правом, экономикой, логистикой, менеджментом и др., что позволяет обеспечивать комплексный подход в научном исследовании транспортных правоотношений, заимствовать передовые достижения базовых и смежных отраслей научного знания.

Метод сравнительно-правового исследования характеризуется как способ исследования двух или более правовых институтов либо правовых систем (например, российского и германского транспортного права), который решает задачу их сравнения, выявления общего и различного. Сравнение, как логический прием, предполагает выделение в исследуемых объектах сходство и различия, что дает возможность обмена опытом, заимствования, унификации и совершенствования отечественной транспортной системы, оптимизации правового регулирования транспортных отношений с учетом, естественно, специфики национальной системы транспортной безопасности.

Метод конкретно-социологического исследования включает такие приемы, как личное наблюдение, контент-анализ различных источников правовой информации, социологические опросы, анкетирование, собеседования, что обеспечивают получение необходимой фактической информации о практике правового регулирования отношений в процессе функционирования транспортной системы России.

Сравнительно-исторический метод исследования предполагает исторический подход к анализу и оценке правовых явлений в области транспорта, что обеспечивает преемственность правового регулирования, отбор апробированных и положительно зарекомендовавших себя форм государственного управления, выявление тенденций правового регулирования транспортных отношений.

Методы научного познания правовых явлений взаимосвязаны и взаимно дополняют друг друга, обеспечивая комплексность и всесторонность правового исследования.

Следует иметь в виду, что если *предмет транспортного права* как науки определяет направленность исследования, т.е. то, что подлежит изучению, то *метод* устанавливает совокупность приемов и способов познания правовых явлений, т.е. каким образом будет осуществлена познавательная деятельность, а *система науки* эти знания упорядочивает, систематизирует для удобства пользования ими.

Получение необходимого представления о транспортном праве предполагает рассмотрение её значения. Значение науки проявляется через её функции. В свою очередь функции обусловлены потребностью общества в познавательном и преобразовательном действии какой-либо науки. Одной из наиболее важных функций транспортном праве является *познавательная*, которая характеризует в основном её теоретический уровень и реализуется путем изучения роли, участия государства и права в строительстве и функционировании транспортной системы России, форм, принципов и закономерностей этого участия.

Научная разработка проблем транспортного права, имеющих самое непосредственное значение для функционирования транспортной системы России, далеко не завершена. Научные изыскания в условиях модернизации транспортной системы России должны быть направлены на научное решение правовых проблем в области транспорта, совершенствования его правовых основ, дальнейшее укрепление дисциплины и законности.

Глава 10 **ОСНОВЫ СТРАХОВОГО ПРАВА. СТРАХОВАНИЕ НА ТРАНСПОРТЕ**

10.1. Понятие и значение страхового права

Страховое право, наряду с банковским, налоговым, валютным и др., является правовым образованием, призванным регулировать разнообразные отношения. При этом в орбиту правового регулирования вовлечены некоторые институты гражданского права, а также государственного, административного, финансового, уголовного и других отраслей права, регулирующих общественные отношения, складывающиеся по поводу страховой деятельности и ее результатов. Современное Российское государство в условиях глобальных перемен во всех сферах экономической жизни заинтересовано в создании страхового права как самостоятельной отрасли.



Нормализовав различия точки зрения о месте страхования в системе российского права¹, можно сделать вывод, что **страховое право** является *формирующейся отраслевой юридической наукой, которая изучает совокупность норм права, регулирующих страховые отношения.*

В страховом праве выделяются предмет, метод, законодательство, субъекты, принципы².

Источники страхового права³ многообразны и неодинаковы по юридической силе и значению. Практика показала, что сотрудникам юридических служб страховых компаний приходится использовать в своей ежедневной работе более 7 тыс. правовых нормативных актов по вопросам страхования. Такое значительное число правовых норм требует систематизации и кодификации.

¹ Петров Д. А. Страховое право. СПб., 2009; Белых В. С., Кривошеев И. В. Страховое право. М. : Норма, 2001; Худяков А. И. Страховое право. СПб. : Юридический центр — Пресс, 2004; Абрамов В. Ю. Страхование: теория и практика. М., 2007; Шахов В. В., Кузбагаров А. Н. Страховое право. М. : Закон и право, 2009.

² Рассолова Т. М. Страховое право. М. : Закон и порядок, 2008. С. 28.

³ Более подробно см.: Лазарева Л. И., Ульянищев В. Г. Правовое регулирование страховых договорных отношений // в сб. «Вопросы гражданского и предпринимательского права». Вып. 15. М., 2008.

В настоящее время действует Классификатор правовых актов, утв. Указом Президента РФ от 15 марта 2002 г. № 511, где правовые акты по страхованию расположены в разделе о гражданском законодательстве. Кроме этого значительная часть вопросов по страхованию содержится в других разделах Классификатора: «финансы», «здравоохранение», «туризм», «физкультура и спорт» и др. В связи с этим все нормативные правовые акты подразделены на две группы: общие, адресованные всем участникам страховых отношений, и специальные — адресованные страховым компаниям.

К общим нормативным актам относится Конституция — правовой акт, регулирующий в определенной степени и страховые отношения. Устанавливает право на охрану собственности (ст. 35), равенство ее форм (ст. 8), право на жизнь и охрану здоровья (ст. 41), что служит правовой основой личного и имущественного страхования. Конституция, гарантируя свободу предпринимательства, предоставляет страховым компаниям право на осуществление страховой деятельности.

В качестве источников страхового права выступают, главным образом, федеральные законы. Прежде всего ГК РФ (гл. 48). Сфера действия главы определяет сущность и правовые отношения добровольного и обязательного страхования. При этом часть норм гл. 48 ГК РФ являются общими для страхования в целом, другая часть посвящена личному или имущественному страхованию.

Среди страховых законов основополагающим является Закон РФ от 27 ноября 1992 г. № 4015-1 «Об организации страхового дела», с 1998 г. он получил статус федерального. В нем содержатся нормы, регулирующие страховые отношения и нормы административного, финансового права, которые регулируют нестраховые отношения в сфере страхования. В связи с принятием части второй ГК РФ, именно он стал приоритетным в договорном регулировании. В полном объеме сохраняют действие лишь правила Закона, посвященные обеспечению финансовой устойчивости страховщиков и государственному надзору за их деятельностью. В остальном данный Закон может применяться лишь в субсидиарном порядке.

Кроме общих нормативных актов существует множество нормативных актов по отдельным видам страхования, например, Кодекс торгового мореплавания, Воздушный, Трудовой, Налоговый кодексы, Устав железнодорожного транспорта, в которых имеются главы, разделы, статьи, посвященные соответствующим видам страхования; Федеральный закон от 29 ноября 2010 г. № 326-ФЗ «Об обязательном медицинском страховании в Российской Федерации»; Федеральный закон от 1 апреля 1996 г. № 27-ФЗ «Об индивидуальном (персонифицированном) учете в системе обязательного пенсионного страхования»; Федеральный закон от 14 июня 2012 г. № 67-ФЗ «Об обя-

зательном страховании гражданской ответственности перевозчика за причинение вреда жизни, здоровью, имуществу пассажиров и о порядке возмещения такого вреда, причиненного при перевозках пассажиров метрополитеном».

Вместе с тем особенностью страхового законодательства является то, что законы, указанные в ст. 970 ГК РФ, в иерархии источников страхового права стоят впереди норм ГК РФ. Речь идет о страховании иностранных инвестиций от некоммерческих рисков, морском страховании, медицинском страховании, страховании банковских вкладов и страховании пенсий.

Подзаконные нормативные акты играют заметную роль в правовом регулировании отношений в сфере страхования. Они не должны противоречить Конституции и федеральным законам. К подзаконным нормативным актам страхового законодательства относятся предписания, изданные в виде указов Президента РФ, постановлений Правительства РФ, ведомственные нормативные акты. Например, распоряжение Правительства РФ от 25 сентября 2002 г. № 1361-Р «Концепция развития страхования в Российской Федерации».

Помимо правовых актов, т.е. законов, указов Президента и постановлений Правительства РФ, страхование регулируется и ведомственными актами. В общем объеме нормативного материала, регулирующего страховые отношения, ведомственных актов значительно больше. По форме их можно подразделить на положения, правила, письма, приказы, инструкции и др.

Наиболее важными в сфере страхования можно назвать следующие ведомственные акты: Порядок размещения страховщиками средств страховых резервов, утвержденный приказом Минфина России от 2 июля 2012 г. № 100н.

В страховой деятельности применяются также локальные нормативные правовые акты (уставы, правила внутреннего трудового распорядка, коллективные договоры и др.).

Среди них особое значение имеют правила страхования, которые должны соответствовать действующему законодательству. Примерные правила нося рекомендательный характер и через договор страхования становятся обязательными для сторон.

Правила страхования соответствующего вида широко применяются на практике в связи с неурегулированностью в действующем законодательстве отношений, в частности железнодорожного страхования. Предусмотренные в ст. 943 ГК РФ правила страхования — это особый вид локальных актов страховщика. Их специфика заключается в том, что в случае ссылки в договоре страхования на возможность применения таких правил последние (даже если они не включены в текст договора) обязательны для страхователя (выгодно-

приобретателя). Страхователь (выгодоприобретатель) вправе ссылаться при защите своих интересов на правила страхования соответствующего вида, на которые имеется ссылка в договоре страхования, даже если эти правила для него необязательны.

Судебную практику по страховым спорам также можно признать источником страхового права¹. При этом разрешаются многие правовые проблемы изменения, прекращения договоров страхования, перестрахования и суброгации.

Особое место среди источников страхового права занимают международные договоры. В настоящее время расширяется число договорных отношений с иностранными партнерами.

В России соотношение актов международного и актов национального законодательства подчиняется режиму, установленному в ч. 4 ст. 15 Конституции (см., к примеру, Соглашение о партнерстве и сотрудничестве, учреждающее партнерство между Российской Федерацией и Европейскими сообществами и их государствами-членами, Римскую конвенцию о возмещении вреда, причиненного иностранными воздушными судами третьим лицам на поверхности земли, и др.).

Как уже отмечалось, договор также выступает источником регулирования отношений между сторонами. И несмотря на то что данный источник не является нормативным правовым актом, ему принадлежит значительная роль в деле определения прав и обязанностей сторон, ответственности и т.д. Участникам страховых отношений предоставлена во многом свобода в выборе варианта поведения и сужения сферы императивного регулирования государством страховых отношений, хотя эта тенденция представляется спорной. Например, в транспортном страховании представляется более оправданным закрепление этих положений в УЖТ РФ.

Представленная система страхового законодательства не является неизменной. По мере развития страхования будут возникать новые законы, подзаконные акты, будет меняться сама система, и это вполне соответствует духу времени.

Однако в России пока нет единого консолидирующего все страховые акты закона. Учеными высказывается мнение о разработке страхового кодекса РФ.

На уровне государств — участников СНГ ведется разработка проекта Модельного закона СНГ «О транспортной деятельности», в котором предложено закрепить положения о страховании обязательном и добровольном при осуществлении транспортной деятельности в Российской Федерации².

¹ Вестник ВАС РФ. 2004. № 1.

² Семенова Г. Предпосылки к разработке Модельного закона СНГ //

10.2. Договор страхования

Общего определения понятия «договор страхования» в нормативных правовых актах нет. Положениями п. 1 ст. 929 и п. 1 ст. 934 ГК РФ дано определение договоров имущественного и личного страхования.



По мнению большинства ученых, **договор страхования** — это *соглашение между страхователем и страховщиком, согласно которому в обмен на получение от страховщика денежной суммы в виде страховой премии страховщик обязуется возместить страхователю убытки, возникшие в результате наступления страхового случая, предусмотренного при заключении договора страхования.*

Договор страхования является двусторонним, включающим обязательство страховщика при встречном обязательстве страхователя. При этом у каждой стороны договора страхования имеются взаимные права и обязанности друг перед другом.

Исходя из ст. 929, 934 954 ГК РФ следует, что договор страхования является возмездным. Страхователь уплачивает страховую премию, а страховщик при наступлении страхового случая производит ему или лицу, в пользу которого заключен договор страхования, страховую выплату. В случае, если страховая выплата не производится, это не меняет суть договора, он остается возмездным. Страховщик по соглашению со страхователем может предоставить встречные услуги, выполнить работы и т.д.

В юридической литературе нет единства мнений относительно того, является реальным или консенсуальным договор страхования. Большинство авторов относят его к реальному договору. Другие авторы считают договор консенсуальным. Третьи авторы отмечают в нем черты реального и консенсуального договора одновременно. Так в учебнике «Договорное право»¹ указано, что конструирование договора зависит от его цели, поэтому он может быть реальным или консенсуальным. Например, договор железнодорожного страхования является консенсуальным, так как его целью является оказание услуги по страховой защите страховщиком.

Транспортное право. 2005. № 3. С. 3.

¹ Брагинский М. М. Договорное право. Книга первая: Общие положения. М. : Статут, 2005. С. 392.

Договор страхования является алеаторным, т.е. рисковым договором. В рисковом договоре страхования вероятный и случайный характер наступления определенного события исключает при его наступлении исполнение своего обязательства страховщиком, хотя встречное обязательство страхователя было своевременно исполнено.

Кроме рисковых договоров страхования на практике заключаются еще и договоры накопительно-сберегательного страхования. По этим договорам страховщик в любом случае выплачивает так называемую «выкупную сумму» страхователю (выгодоприобретателю).

Договор страхования является самостоятельным договором, так как возникающие из него страховые правоотношения имеют самостоятельный характер. Договоры дополнительные (поручительства, банковской гарантии, залога) предопределяются основной сделкой, по обеспечению которой принимаются соответствующие меры. Профессор В. И. Серебровский видит в самостоятельности «ключ» к отграничению страхового договора от других договорных форм¹.

Следует отметить, что договоры страхования в сфере транспорта — железнодорожного, морского, воздушного и др. — носят вторичный, производный характер от договора перевозки.

Договор страхования является компенсационным. Соблюдение компенсационного характера обязательства, недопущение наживы страхователем — одно из главных условий существования страхового правоотношения.

Признак компенсационности договора страхования присущ договору транспортного страхования. Например, при страховании гражданской ответственности перевозчика страховое возмещение в случае причинения вреда не будет превышать его реального размера.

Договор страхования является срочным. Исходя из прямой зависимости срока действия договора и стоимости страхования законодатель относит условие о сроке к существенным условиям договора страхования (ст. 942 ГК РФ). Многие договоры страхования на железнодорожном транспорте заключаются на один год, период перевозки, поездки или ее части, а также период доставки в течение срока действия договора страхования.

Договор страхования является публичным договором. Статья 426 ГК РФ содержит определение публичного договора: договор, заключаемый коммерческой организацией и устанавливающий ее обя-

¹ См. *Серебровский В. И.* Понятие страхового договора в советском праве. М. : Право и жизнь, 1926.

занности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится.

Таким образом, страховщик, имеющий лицензию на тот или иной вид страхования, обязан заключить его с любым, кто к нему обратится.

Если страховщик, имеющий соответствующую лицензию, отказал, например, в заключении договора страхования транспортного средства, его можно принудить сделать это в судебном порядке.

Несостоятельными являются условия публичного договора, которые ограничивают равенство для всех потребителей. При этом в роли потребителя по ст. 426 ГК РФ может выступать и физическое и юридическое лицо. Существенные признаки потребителя — его незащищенность и зависимость от коммерческой организации. Например, к категории публичных относят договоры розничной купли-продажи, проката, перевозки транспортом общего пользования, страхования, складского хранения на складах общего пользования. Публичность этих договоров допускает возможность выступления на стороне потребителя юридического лица.

Специальный режим публичных договоров распространяется на любые договоры, содержащие признаки, указанные в ст. 426 ГК РФ.

Публичный договор является исключением из общего принципа свободы договора, ибо он определяет порядок вмешательства государства в договорные отношения, главной целью которого является защита более слабой стороны — потребителя от произвола путем предоставления ему односторонних гарантий.

В зависимости от вида застрахованных интересов выделяют различные *виды договоров страхования*.

Договор имущественного страхования — это договор, по которому одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить другой стороне (страхователю) или иному лицу (выгодоприобретателю) в пользу которого заключен договор, причиненные вследствие этого события убытки в застрахованном имуществе либо убытки в связи с иными имущественными интересами страхователя выплатить страховое возмещение в пределах определенной договором суммы (ст. 929 ГК РФ).

По договору имущественного страхования могут быть застрахованы следующие имущественные интересы:

1) риск утраты (гибели), недостачи или повреждения определенного имущества;

2) риск ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, а в случаях, предусмотренных законом, также ответственности по договорам — риск гражданской ответственности. По договору страхования риска ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц может быть застрахован риск ответственности самого страхователя или иного лица, на которое такая ответственность может быть возложена;

3) риск убытков от предпринимательской деятельности из-за неисполнения своих обязательств контрагентами предпринимателя, в том числе неполучения ожидаемых доходов — предпринимательский риск. По договору страхования предпринимательского риска может быть застрахован предпринимательский риск только самого страхователя и только в его пользу.

Приведенный перечень рисков, застрахованных по договору имущественного страхования, прямо указан в ГК РФ (п. 2 ст. 929), но охватывает лишь часть распространенных случаев имущественного страхования. Стороны свободны заключить договоры по любым имущественным рискам за исключением предусмотренных в ст. 928 ГК РФ, страхование которых запрещено законом.

По **договору личного страхования** одна из сторон (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию), уплачиваемую другой стороне (страхователю), выплатить одновременно и выплачивать периодически обусловленную договором сумму (страховую премию) в случае причинения вреда жизни или здоровью самого страхователя или другого названного в договоре гражданина (застрахованного лица), достижения им определенного возраста или наступления в его жизни иного предусмотренного договором события (страхового случая) (п. 1 ст. 934 ГК РФ).

В формировании отдельных видов договоров личного страхования большую роль играет практика — страхование от несчастных случаев, смешанное страхование, страхование ренты и др.

В Законе РФ «Об организации страхового дела в Российской Федерации» (п. 2 ст. 11) предусмотрено, что договором личного страхования страховая сумма устанавливается по соглашению сторон. Страховая сумма по определенным договорам личного страхования подлежит выплате страхователю (выгодоприобретателю) независимо от сумм, которые причитаются ему по другим договорам страхования.

Для того чтобы процесс страхования осуществлялся в соответствии с законом, необходимо заключение договора страхования, оговаривающего *условия страхования*. Условия страхования подраз-

деляются на существенные и несущественные. В имущественном страховании к ним относятся условие о размере страховой суммы; условие об имуществе или имущественном интересе; условие о характере события, на случай которого осуществляется страхование.

В личном страховании к существенным условиям договора страхования относятся: условие о застрахованном лице; условие о сроке действия договора; условие о характере события, на случай наступления которого в жизни застрахованного лица осуществляется страхование (ст. 942 ГК РФ).

В ст. 434 ГК РФ выделяются два способа заключения договора:

- 1) путем составления одного документа, согласованного и подписанного сторонами;
- 2) путем обмена документами, которые бы свидетельствовали о желании сторон заключить договор страхования.

Договор вступает в силу с момента уплаты страхователем страховой премии или ее части, если иное не оговорено сторонами.

Договор страхования считается заключенным с момента выдачи страхового полиса (свидетельства, сертификата, квитанции и т.д.).

Договор страхования в соответствии с абз. 1 п. 1 ст. 940 ГК РФ должен быть заключен в письменной форме. Исключением из этого является обязательное государственное страхование (ст. 969 ГК РФ).

Среди документов, регулирующих правоотношения, связанные со страхованием перевозок железнодорожным транспортом, важное место занимает Положение об организации страховой защиты ОАО «РЖД», утвержденное распоряжением ОАО «РЖД» от 23 мая 2005 г. № 757р, согласно которому ОАО «РЖД» заключают следующие договоры обязательного и добровольного страхования:

- обязательное личное страхование пассажиров;
- страхование движимого имущества (в том числе средств железнодорожного транспорта);
- страхование гражданской ответственности владельца средств железнодорожного транспорта.

Страхование подвижного состава является разновидностью имущественного страхования.

Исходя из правил страхования — договор страхования подвижного состава — это соглашение, в силу которого страховщик обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при поступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить страхователю или выгодоприобретателю причиненные вследствие этого события убытки в застрахованном подвижном составе путем выплаты страхового возмещения в пределах

определенной договором страховой суммы. О возмещении убытков в полном объеме указано в ст. 104, 105 УЖТ РФ.

Объектом страхования являются не противоречащие законодательству РФ имущественные интересы страхователя, связанные с владением, пользованием, распоряжением подвижным составом, принадлежащим страхователю на праве собственности, а также которым страхователь пользуется на ином законном основании, вследствие его повреждения, утраты или уничтожения. Помимо страхователя страховым интересом в отношении подвижного состава могут обладать выгодоприобретатель и иные лица, которые несут риск случайной гибели подвижного состава.

По договору страхования могут быть застрахованы:

- тяговый подвижной состав (локомотивы);
- моторвагонный подвижной состав;
- грузовой вагонный состав;
- пассажирский вагонный состав;
- иные железнодорожные транспортные средства: хоппер-дозаторы, фитинговые платформы, рельсовые автобусы.

В правилах страхования указывается, что подвижной состав должен быть технически исправным, удовлетворяет соответствующим стандартам, иметь сертификат соответствия, акт технического осмотра, технический паспорт железнодорожного подвижного состава и распоряжение на право курсирования по сети железных дорог.

Принятый на страхование подвижной состав считается застрахованным только при их эксплуатации в указанных в договоре районах и в течение определенного срока.

Не подлежит страхованию подвижной состав:

- подлежащий конфискации на основании вступившего в законную силу решения суда;
- являющийся музейными экспонатами, независимо от того, в рабочем они состоянии или нет;
- используемые в целях, не предусмотренных заводской конструкцией.

При страховании подвижного состава страховая сумма не должна превышать его действительной (страховой) стоимости с учетом износа. Такой стоимостью для подвижного состава считается его действительная стоимость в месте его нахождения в день заключения договора страхования.

Возможно неполное страхование, когда страховая сумма будет ниже страховой стоимости. При таком условии договора страховщик при наступлении страхового случая возместит лишь часть понесенных убытков страхователя.

Если страховая сумма превышает страховую стоимость, договор может быть признан недействительным в части страховой суммы, которая превышает страховую стоимость. В этом случае уплаченная излишне часть страховой премии возврату не подлежит.

Иные последствия наступают для страхователя, если завышение страховой суммы явилось следствием обмана. Здесь страховщик вправе не только требовать признания договора страхования недействительным, но и требовать возмещения причиненных ему убытков.

Страховая защита по договору предоставляется на случай повреждения, уничтожения или утраты подвижного состава при наступлении следующих событий:

- крушение подвижного состава;
- угон подвижного состава;
- авария подвижного состава;
- пожар или взрыв на подвижном составе;
- противоправные действия третьих лиц;
- стихийные бедствия;
- падение летательных аппаратов, космических объектов, частей их конструкций.

В большинстве правил страхования называются события, исключаящие ответственность страховщика:

— военные действия, а также маневры или иные военные мероприятия;

— гражданские войны, народные волнения всякого рода или забастовки, любые теракты;

— изъятие, конфискация, реквизиция, арест или уничтожение застрахованного подвижного состава по распоряжению государственных органов;

— умышленные действия или грубая неосторожность страхователя (выгодоприобретателя), диспетчеров, машинистов, помощников машинистов и другого персонала, работающего на застрахованном подвижном составе либо обслуживающего его;

— несоответствие технического состояния подвижного состава предъявляемым требованиям, которые были известны страхователю до выхода его в рейс;

— сверхнормативный износ, коррозия подвижного состава, его машин, оборудования или механизмов;

— неустранение страхователем обстоятельства, повышающего степень риска, на необходимость которого указывал страховщик страхователю;

— незаконные действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления либо должностных лиц этих

органов, в том числе издания ими документов, не соответствующих законам или другим правовым актам.

Размер ущерба при наступлении страхового случая правилами страхования определяется в следующем порядке:

— при полной (фактической или конструктивной) гибели подвижного состава — в размере страховой суммы, установленной в договоре страхования. Подвижной состав считается погибшим, если затраты на его ремонт составили бы более 90% страховой стоимости или стоимости его замены на момент страхового случая;

— при частичной гибели подвижного состава — в размере его страховой стоимости, за вычетом остатков, годных для использования, но не более страховой суммы;

— при повреждении конструкции подвижного состава или его оборудования — в размере затрат на его восстановление в соответствии со сметой, но не более страховой суммы.

При этом в расходы на восстановление включают средства на приобретение запчастей, оплату работ по демонтажу и повторному монтажу и т.д.

В сумму ущерба не включаются расходы на профилактический ремонт, связанные со срочностью работ и т.д.

Некоторые убытки и расходы могут возмещаться владельцами подвижного состава в порядке наступления гражданско-правовой ответственности. Среди них:

— связанные с причинением вреда жизни или здоровью пассажиров транспортного средства;

— причинение вреда грузу, находящемуся в застрахованном транспортном средстве и т.д.

Необходимость внедрения страховых отношений в сферу грузоперевозок вытекает из обязанности всех участников перевозочного процесса обеспечить безопасность грузоперевозок.

В п. 2 ст. 20 Федерального закона «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации» указывается, что владельцы инфраструктур, перевозчики, грузоотправители (отправители) и другие участники перевозочного процесса в пределах, установленных законодательством РФ обеспечивают:

— безопасные для жизни и здоровья пассажиров условия проезда;

— безопасность перевозок грузов, багажа и грузобагажа;

— безопасность движения и эксплуатации железнодорожного транспорта;

— экологическую безопасность (см. Федеральный закон от 9 февраля 2007 г. № 16-ФЗ «О транспортной безопасности»).

Среди документов, регулирующих правоотношения, связанные со страхованием перевозок грузов железнодорожным транспортом, важное значение занимает Положение об организации страховой защиты ОАО «РЖД», утвержденное распоряжением ОАО «РЖД» от 23 мая 2005 г. № 757р, согласно которому ОАО «РЖД» заключает договоры обязательного страхования. Среди них страхование движимого имущества, обязательное личное страхование пассажиров, страхование гражданской ответственности владельца средств железнодорожного транспорта. Конкретные виды страхования регламентируются правилами страхования. В настоящее время можно говорить о недостаточности правовой базы для осуществления страхования грузов на железной дороге.

Правила добровольного страхования грузов основаны на правилах перевозки грузов, разработанных Институтом лондонских страховщиков.

В качестве страхователя выступает грузовладелец, который имеет страховой интерес на этот груз или иное лицо, которое имеет основанный на законе, ином правовом акте или договоре интерес в сохранении груза. В соответствии со ст. 965 ГК РФ страховщик, выплатив страхователю страховое возмещение, вправе предъявить к перевозчику денежные требования в порядке суброгации. В связи с этим страхование груза владельцем не исключает страхования перевозчиком своей ответственности за несохранность груза. Иными словами, перевозчик вправе переложить на страховщика за определенную страховую премию свою ответственность за несохранность перевозимого груза. Железнодорожный перевозчик вправе также заключить договор страхования груза в пользу грузовладельца, становясь в договоре страхователем. Подобное страхование выгодно перевозчику. В этом случае страховщик не сможет в порядке суброгации взыскать с перевозчика страховое возмещение, выплаченное грузовладельцу-выгодоприобретателю.

Условия страхования и страховой тариф зависят от технических характеристик груза и условий его транспортировки, маршрута, упаковки, объема перевозки, объема ответственности страховщика, временного хранения, наличия перегрузок, перевалок и промежуточного хранения, убытков страхователя, т.е. всего комплекса услуг, принятых в рамках заключенного договора по грузоперевозке.

Согласно правилам договор страхования грузов может быть заключен как по месту расположения страхователя, так и по месту нахождения груза.

Договор заключается на основании письменного заявления страхователя, составляется в двух экземплярах. Заявление должно содержать необходимые сведения. Среди них — точное название,

род упаковки, вид транспорта, способ отправки и т.д. Договор может заключаться с осмотром средств железнодорожного транспорта. На основании этих данных страховщик определит размер страхового платежа.

Если страхователь сообщил неправильные сведения (не сообщил) о существенных обстоятельствах о страховом риске, страховщик вправе отказать в выплате страхового возмещения при наступлении страхового случая.

Важное значение при страховании перевозимых железнодорожным транспортом грузов имеет объем ответственности страховщика. Правила страхования грузов, утвержденные Минфином СССР от 24 декабря 1990 г. № 140, а также правила большинства страховых компаний предусматривают следующие виды условий:

- с ответственностью за все риски;
- с ограниченной ответственностью, ответственностью за частную аварию;
- без ответственности за повреждения, кроме случаев крушения;
- с ответственностью за противоправные действия третьих лиц.

По договору *страхования с ответственностью за все риски*, признаются страховыми случаями и возмещаются:

- убытки от утраты, гибели или повреждения всего или части груза, происшедшие по любой причине, в том числе в результате кражи, грабежа, разбойного нападения, умышленного и неумышленного повреждения груза третьими лицами, пропажи груза, огня, взрыва, ДТП, аварий, катастроф и стихийных бедствий, за исключением случаев, представляющих собой ситуации необходимой обороны, крайней необходимости, военных действий, умышленных действий, грубой небрежности страхователя, выгодоприобретателя или их представителей, подтвержденных компетентными органами;

- убытки, расходы и взносы по общей аварии;
- необходимые и целесообразные расходы, произведенные для спасения груза или уменьшения убытков и установления его размера, если убытки подлежат возмещению по условиям страхования.

По договору *страхования с ограниченной ответственностью* признаются страховым случаем и возмещаются:

- убытки от повреждения или полной гибели всего или части груза вследствие огня, удара молнии, бури, вихря и других стихийных бедствий, крушения или столкновения перевозящих средств между собой, удара их о неподвижные предметы, дорожно-

транспортного происшествия, провала мостов, взрыва, а также вследствие мер, принятых для спасания груза или тушения пожара;

- убытки от пропажи груза вместе с перевозящим средством;
- убытки, расходы и взносы по общей аварии.

По договору страхования *без ответственности за повреждение кроме случаев крушения* перечень страховых событий идентичен перечню с «ограниченной ответственностью», рассмотренному выше. Однако страховщик несет ответственность лишь за полную гибель груза, а за его повреждения не отвечает, за исключением случаев крушения или столкновения транспортных средств между собой или удара их о неподвижные предметы, пожара или взрыва на средстве железнодорожного транспорта.

В практике страхования перевозимых грузов распространено условие, что груз застрахован на время всей перевозки, включая перегрузки и хранение не более 30 дней, с момента его погрузки на транспортное средство до момента выдачи грузополучателю, но не более 30 дней после доставки в пункт назначения.

Страхователь может по согласованию со страховщиком выбрать отдельные виды всех рисков хранения груза. Хранение груза считается застрахованным только на том складе и в тех местах, которые указаны в договоре страхования.

Значение страхования *гражданской ответственности при перевозках железнодорожным транспортом* особенно возросло в связи с принятием Федерального закона от 4 мая 2011 г. № 99-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности».

В рамках страхования следует отличать страхование ответственности за причинение вреда (ст. 931 ГК РФ) и страхование ответственности по договору перевозки (ст. 932 ГК РФ), а также страхование груза и страхование гражданской ответственности перевозчиков, которые осуществляются в другом правовом режиме.

На возмещение причиненного имущественного вреда от действий железнодорожных перевозчиков могут претендовать как пассажиры и иные третьи лица, которые состоят с перевозчиком в договорных отношениях, так и третьи лица, которые в таких отношениях с перевозчиком не состоят.

Страхование ответственности при перевозках железнодорожным транспортом реализуется, главным образом, посредством страхования внедоговорной ответственности перевозчика.

В действующем законодательстве отсутствуют указания на осуществление страхования договорной ответственности железнодорожного перевозчика.

При страховании гражданской ответственности железнодорожных перевозчиков страхованию подлежит ответственность, связан-

ная с эксплуатацией самого железнодорожного транспорта, как источника повышенной опасности. Страхование ответственности за причинение вреда осуществляется только в пользу третьих лиц.

При страховании ответственности перевозчика возможна суброгация к страхователю (ст. 965 ГК РФ), поскольку страхование ответственности отнесено к имущественному страхованию.

Страхователями по договору страхования ответственности перевозчиками могут выступать юридические лица любой организационно-правовой формы, владеющие на правах собственности, аренды, лизинга, оперативного управления средствами железнодорожного транспорта и занимающиеся их эксплуатацией с целью выполнения перевозок грузов на основании лицензии или иного полученного в установленном порядке официального разрешения на осуществление таких перевозок.

В России императивно установлено, что страховщиками могут быть только юридические лица. Страховщики в силу социальной значимости своей деятельности должны предоставлять реальные гарантии выполнения своих обязательств страхователям. Реализация указанных положений в случае, когда на стороне страховщика выступает физическое лицо, является сомнительной, так как он может лишиться здоровья и поставить «под удар» своих страхователей.

Объектом страхования являются имущественные интересы страхователя, связанные с его обязанностью возместить ущерб, причиненный жизни, здоровью и имуществу третьих лиц, а также окружающей среде, возникший при перевозке груза.

По договору страхования страховщик возмещает расходы и убытки, которые понес страхователь в связи с причинением им вреда третьим лицам в течение срока действия договора. Причем, ответственность возникает при эксплуатации принадлежащих ему и указанных в договоре средств железнодорожного транспорта. В договоре оговариваются страховые случаи, при которых ущерб третьим лицам подлежит возмещению. В качестве страховых случаев при этом рассматриваются причинение вреда в связи с эксплуатацией средств транспорта в результате различных аварийных событий, то есть не из-за нарушения договора перевозки.

В частности, страховыми случаями могут выступать:

- утрата, недостача или повреждение груза по причинам, за которые страхователь несет гражданско-правовую ответственность;
- просрочка в доставке груза по причинам, за которые страхователь несет ответственность в соответствии с законодательством;
- выдача груза страхователем в несоответствии с указаниями о задержке выдачи или без получения взамен соответствующего документа о наличии права собственности на груз;

— неправильная засылка груза страхователем.

Размер страховых взносов по договору страхования зависит от дальности маршрутов и географии перевозок, характеристики и состояния транспортных средств, характера грузов и других факторов, влияющих на величину риска.

Страховое возмещение по договору страхования должно исчисляться в таком размере, в котором это предусмотрено действующим законодательством РФ или международными правовыми нормами.

Размер страхового возмещения устанавливается страховщиком по согласованию со страхователем (выгодоприобретателем) на основании акта о страховом случае и документов, его подтверждающих.

При наличии спора между сторонами размер страхового возмещения определяется судом. При этом страховщику должны быть предоставлены документы судебных органов, подтверждающие факт причинения ущерба и его размеры. В частности, в сумму страхового возмещения включаются следующие выплаты:

а) в случае смерти или причинении вреда здоровью физических лиц:

— доходы, которых потерпевший лишился вследствие потери трудоспособности;

— дополнительные расходы, необходимые для восстановления здоровья (на усиленное питание, санаторно-курортное лечение, посторонний уход, протезирование, транспортные расходы, расходы на платное медицинское обслуживание и т.д.);

— часть заработка, которого лишились в случае смерти потерпевшего его нетрудоспособные иждивенцы;

— расходы на погребение;

б) в случае утраты груза — стоимость утраченного имущества;

в) в случае повреждения грузов — величина затрат на ремонт поврежденного имущества;

г) в случае просрочки в доставке груза или прибытии пассажиров — штрафы, пени и другие выплаты, которые обязан произвести страхователь потерпевшим;

д) в случае неправильной засылки груза — стоимость затрат, понесенных потерпевшим.

Кроме того, страховщик, как правило, оплачивает:

— необходимые расходы по выяснению обстоятельств страхового случая;

— расходы по оплате труда экспертов, адвокатов и других лиц, принимавших участие в урегулировании убытков;

— расходы по ведению дел в судах по страховым случаям;

— целесообразные расходы страхователя, направленные на уменьшение ущерба, подлежащего возмещению в связи со страховым случаем.

В договоре страхования всегда устанавливается предел ответственности страховщика (страховая сумма или лимит ответственности).

Если вред будет причинен нескольким лицам на сумму выше лимита ответственности страховщика, то страховая выплата каждому потерпевшему составит сумму, пропорциональную объему ущерба в пределах агрегатного лимита ответственности.

Согласно российскому законодательству возможно заключение договоров страхования пассажиров в двух *формах* — обязательной и добровольной.

Обязательное страхование пассажиров введено Указом Президента РФ от 6 апреля 1994 г. № 667 «Об основных направлениях государственной политики в сфере обязательного страхования». На железнодорожном транспорте вопросы личного страхования регламентируются УЖТ РФ и Федеральным законом «О железнодорожном транспорте». Большую роль играют правила страхования.

На железнодорожном транспорте обязательное страхование распространяется лишь на пассажиров дальнего следования. Объектом страхования являются имущественные интересы пассажиров, связанные с их жизнью и здоровьем. Страховщиком может быть любая страховая организация, имеющая лицензию на данный вид страхования. Особенность обязательного страхования состоит в том, что страховщик не вправе отказаться от принятия риска к страхованию. А страхователь обязан его застраховать. Страхователем является ОАО «РЖД», который заключает со страховщиком договор.

В обязательном страховании страхователь не вправе самостоятельно определять размеры страховой суммы, страховых платежей, страховых выплат и другие условия договора, так как они уже определены законодателем.

Пассажирами считаются граждане, имеющие билет или проездные документы, дающие право на бесплатный проезд. В пользу пассажиров страхователем (ОАО «РЖД») заключается договор со страховщиком, т.е. пассажиры имеют статус застрахованных лиц в указанном договоре.

Парадокс состоит в том, что на застрахованных лиц (пассажиров), являющихся третьими лицами в договоре страхования, возложена обязанность по уплате страховых премий. Таким образом, страхователь (перевозчик), переложил свою обязанность на самих пассажиров.

Срок страхования исчисляется с момента объявления посадки в поезд и до момента оставления вокзала (станции), но не более, чем в течение одного часа после прибытия поезда. Транзитные пассажиры считаются застрахованными на территории вокзала (станции) на весь период ожидания посадки в поезд.

Страхование транзитных пассажиров автоматически прекращается в случае оставления ими территории вокзала (станции) и возобновляется при возвращении обратно.

Договор страхования заключается в устной форме, когда пассажир делает заявление о намерении совершить поездку поездом. Заключение договора страхования подтверждается приобретением билета. Договор прекращается при отказе пассажира от поездки, страховая премия возвращается.

Страховыми случаями признаются травмы и смерть пассажиров в результате несчастного случая на железнодорожном транспорте. Чаще всего это травмы, связанные с падением вещей и пассажиров с верхних полок, ожоги горячим чаем, отравление, простуда и т.д.

Не признаются страховыми случаями события, связанные с совершением пассажиром умышленного преступления; самоубийством, нахождением в состоянии опьянения, действия, связанные с этим фактором; нарушением инструкций, определяющих порядок пользования железнодорожным транспортом.

При этом не считается страховым случаем естественная смерть пассажира, в том числе от обострения хронических заболеваний в пути.

Страховая выплата в случае смерти пассажира составляет 12 тыс. руб., при повреждении здоровья — часть страховой суммы, соответствующей степени тяжести полученной травмы¹.

При наступлении страхового случая страхователь обязан составить страховой акт и вручить его пассажиру, второй экземпляр акта переслать в страховую компанию.

В литературе высказывается своевременное предложение наделить страховщика дополнительной обязанностью в отношении пассажира, который зачастую плохо знает свои права. Предлагается обязать страховщика обеспечить для застрахованных лиц (пассажиров) возможность ознакомления с Таблицами страховых выплат по

¹ В соответствии с Типовыми правилами обязательного страхования гражданской ответственности перевозчика перед пассажиром воздушного судна, утвержденными постановлением Правительства РФ от 27 октября 2008 г. № 797, страховая выплата в случае смерти авиапассажира увеличена до 2 млн. руб., что соответствует международным стандартам. Увеличен размер и иных возмещений для авиапассажиров и их выгодоприобретателей.

соответствующим страховым рискам. Указанное предложение вполне согласуется с требованиями Закона РФ «О защите прав потребителей» о представлении потребителям необходимой информации о страховых услугах.

Следует иметь в виду, что любой вид обязательного страхования (ОМС, ОСАГО и др.) гарантируют минимум защиты от реальной опасности. Пассажиры могут защитить себя дополнительно с помощью **добровольного страхования**. С помощью добровольного страхования пассажиры смогут увеличить размер покрытия, период ответственности страховщика, перечень страховых рисков и др.

В соответствии с правилами добровольного страхования пассажиров железнодорожного транспорта от несчастных случаев страховая сумма устанавливается по соглашению сторон, страховыми случаями признаются — несчастный случай с пассажиром, повлекший за собой повреждение здоровья или смерть; обращение в медицинское учреждение, начиная с первого дня, повлекшее расходы за оказанное лечение; покупка лекарственных средств, перевязочных материалов, реабилитационно-восстановительное лечение; преждевременные роды, выкидыш вследствие травмы при несчастном случае; транспортировка пассажира в лечебное учреждение или к постоянному месту жительства; репатриация тела погибшего пассажира к месту постоянного жительства (без расходов на погребение).

При наступлении несчастного случая пассажиру выплачивается 0,3% страховой суммы за каждый день непрерывного лечения, начиная с первого дня. При травме лица, шеи выплачивается 0,5% за каждый день лечения независимо от его срока.

При наступлении инвалидности вследствие страхового случая размер страховых выплат пассажиру составляет: по инвалидности 3 степени — 100% страховой суммы; 2 степени — 70% и 1 степени — 35% страховой суммы.

В случае смерти пассажира от несчастного случая его выгодоприобретателю выплачивается полная страховая сумма.

Размер страховой премии зависит от страховой суммы. Договор страхования заключается в письменной форме, вступает в силу с момента уплаты страховой премии страховщику, если иное не предусмотрено законом или договором.