

Серия
КЛАССИЧЕСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТСКИЙ УЧЕБНИК

КЛАССИЧЕСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТСКИЙ УЧЕБНИК

Редакционный совет серии

Председатель совета
ректор Кыргызско-Российского Славянского университета
В.И. Нифадьев

Члены совета:

В.М. Плоских (зам. председателя),
Л.В. Тарасова (отв. секретарь),
А.А. Бекбалаев, В.К. Гайдамако, А.Г. Зарифьян,
К.И. Исаков, В.М. Лелевкин, В.А. Лоцев, А.М. Муксинов,
Л.Ч. Сыдыкова, Б.Г. Тугельбаева, С.Ф. Усманов

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ
КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ
ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
КЫРГЫЗСКО-РОССИЙСКИЙ СЛАВЯНСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

МЕДИЦИНСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ

Кафедра судебной медицины

Р.О. Орункулова, Н.К. Исмаилов

ОСНОВЫ ПРАВОВЕДЕНИЯ И МЕДИЦИНСКОГО ПРАВА

Учебник

Допущено Министерством образования и науки
Кыргызской Республики в качестве учебника
для студентов высших учебных заведений

Бишкек 2016

УДК 340
ББК 67.99(2)1
О 70

Рецензенты:

А.Э. Турганбаев, канд. мед. наук, доцент,
С.В. Шевчук, региональный юрист,
К.С. Касымалиев, ст. препод.

Рекомендовано к изданию
Ученым советом ГОУВПО КРСУ

Орункулова Р.О., Исмаилов Н.К.

О 70 **ОСНОВЫ ПРАВОВЕДЕНИЯ И МЕДИЦИНСКОГО ПРАВА:** учебник. Бишкек: Изд-во КРСУ, 2016. 264 с.

ISBN 978-9967-19-354-3

Учебник состоит из 33 глав, последовательно и системно раскрывающих основные вопросы правоведения и медицинского права. В структурном отношении книга охватывает два крупных блока медицинских проблем.

Данный учебник предназначен для студентов, ординаторов и аспирантов медицинских вузов, а также для всех, кто интересуется проблемами правового обеспечения медицинской деятельности в нашей стране.

О 1203021400-16

ISBN 978-9967-19-354-3

УДК 340

ББК 67.99(2)1

© ГОУВПО КРСУ, 2016

ОГЛАВЛЕНИЕ

| | |
|--|-----|
| ОГЛАВЛЕНИЕ | 5 |
| ПРЕДИСЛОВИЕ | 7 |
| ЧАСТЬ I. ПРАВОВЕДЕНИЕ ОБЩИЕ ВОПРОСЫ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА | 10 |
| Глава I. Правоведение в системе общественных наук. Структура правоведения. Общие вопросы теории государства и права как часть правоведения. Общие вопросы государства и права | 10 |
| Глава II. Понятие и основные признаки государства | 18 |
| Глава III. Сущность и функции государства | 20 |
| Глава IV. Типы и формы государства. Понятие и признаки правового государства | 21 |
| ЧАСТЬ II. ОБЩИЕ ВОПРОСЫ ПРАВА | 26 |
| Глава V. Сущность, принципы и функции права | 26 |
| Глава VI. Виды норм | 34 |
| Глава VII. Источники и отрасли права | 36 |
| Глава VIII. Система законодательства | 42 |
| Глава IX. Правовые отношения | 43 |
| Глава X. Объекты правоотношений | 45 |
| Глава XI. Юридическая обязанность. Субъективное право. Юридическая ответственность | 47 |
| Глава XII. Система наказаний | 55 |
| Глава XIII. Законность и правопорядок | 61 |
| ЧАСТЬ III. ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ | 64 |
| Глава XIV. Государственное (конституционное) право | 64 |
| Глава XV. Административное право | 66 |
| Глава XVI. Гражданское право | 86 |
| Глава XVII. Трудовое право | 96 |
| Глава XVIII. Семейное право | 109 |
| Глава XIX. Уголовное право | 126 |

| | |
|---|------------|
| Глава XX. Экологическое право | 152 |
| Глава XXI. Процессуальная область правоотношений | 154 |
| ЧАСТЬ IV. ОСНОВЫ МЕДИЦИНСКОГО ПРАВА | 159 |
| Глава XXII. Медицинское право | 159 |
| Глава XXIII. Нормы права и правоотношения в сфере охраны здоровья | 174 |
| Глава XXIV. Нормы права граждан в правоотношениях области охраны здоровья | 175 |
| Глава XXV. Нормы права отдельных групп населения в правоотношениях области охраны здоровья | 178 |
| Глава XXVI. Права граждан при оказании медико-социальной помощи | 184 |
| Глава XXVII. Медицинская деятельность по планированию семьи и регулированию репродуктивной функции человека | 187 |
| Глава XXVIII. Гарантии осуществления медико-социальной помощи гражданам | 189 |
| Глава XXIX. Медицинская экспертиза | 195 |
| Глава XXX. Права и социальная защита медицинских и фармацевтических работников | 197 |
| Глава XXXI. Ответственность субъектов охраны здоровья граждан | 206 |
| Глава XXXII. Современное состояние правового регулирования здравоохранения | 208 |
| Глава XXXIII. Принципы организации и функционирования системы здравоохранения | 209 |
| Глава XXXIV. Современное медицинское страхование .. | 218 |
| Глава XXXV. Гражданско-правовая ответственность при нарушении прав пациентов | 223 |
| Глава XXXVI. Уголовная ответственность при нарушении прав пациентов | 232 |
| ЗАКЛЮЧЕНИЕ | 254 |
| ЛИТЕРАТУРА | 256 |

ПРЕДИСЛОВИЕ

В современных условиях построения правового государства, становления гражданского общества и многоукладной формы развития экономики, стали как никогда ранее востребованными юридические знания. Это связано в первую очередь с тем, что в нашей жизни изменилась роль права. Оно стало широко использоваться для решения многих необходимых проблем, для разрешения множественных видов конфликтов, а также для защиты прав и интересов различных субъектов.

Юридические знания сейчас нужны не только специалистам-юристам, но и лицам иных специальностей. Без такого познания и жить, и работать становится все труднее, особенно в важнейшей и отличительной социально-правовой системе «врач – пациент». Это свидетельствует о том, что пришло время, когда правовая подготовка специалистов сферы здравоохранения становится обязательной и принципиально значимой составной частью общей профессиональной подготовки. Без твердого знания правовых норм, регулирующих профессиональную медицинскую деятельность, врач не может на должном уровне выполнять свои профессиональные обязанности. Практика убедительно свидетельствует: чем больше с осознанной необходимостью согласуются правомерные действия субъекта (медицинского работника) с его юридическими обязанностями, тем неукоснительней исполняются им профессиональные обязанности и тем выше эффективность и качество медицинской помощи, реальнее обеспечение прав и законных интересов участников правоотношения (врач, пациент, лечебно-профилактические учреждения) в сфере охраны здоровья.

Указанная необходимость правового обеспечения деятельности медицинских работников в частности и правовой сферы здравоохранения в общем обусловила введение в медицинских вузах нового предмета – «Правоведение» (юридические основы деятельности врача). Это является самым верным шагом нашего общества к правовым отношениям в медицине, направленным на повышение уровня медико-правовых знаний работников практи-

ческого здравоохранения, а значит, и на предупреждение правонарушений медицинскими работниками, оказывающими услугу на различных уровнях медико-профилактической помощи. Поэтому кроме учебников для студентов-юристов, нашим студентам медицинских ВУЗов потребовались специальные учебные пособия, обеспечивающие подготовку по курсу «Основы правоведения» с блоком «Основы медицинского права», где представлены особенности регуляции правоотношений и их участников в сфере здравоохранения.

Одно из таких учебных пособий предлагается нами студентам медикам. Оно подготовлено в соответствии с государственным образовательным стандартом высшего профессионального образования, является адаптированным именно к учебному плану обучения студентов медицинских вузов. Учебник написан более простым и доступным языком, снабжен подробными комментариями юридических понятий правовой системы и кратким изложением сути некоторых отраслей системы права (блок собственного правоведения). Их освоение поможет студентам владеть на требуемом уровне отдельным блоком правоведения, комплексной отраслью права – медицинским правом. В книге в конце каждой главы дается рекомендательное предложение читателю (студенту), а также список использованной литературы.

Для удобства изучения учебный материал условно разбивается на два тома. В первом томе (по блоку «Основы правоведения») рассматриваются некоторые разделы двух первых частей Комплексного права собственного правоведения: основные положения теории права, отрасли права, нормы права, по отраслям регламентирующие правовые отношения субъектов, в том числе медицинских работников, учреждений и организаций. Во втором томе (по блоку «Основы медицинского права») представлены основы законодательства об охране здоровья граждан, а также юридические механизмы защиты прав и законных интересов, как медицинских работников, так и пациентов.

Широкая часть собственного правоведения (Комплексного права), посвященная специальным юридическим наукам (криминалистика, судебная медицина, судебная психиатрия, бухгалтер-

ский учет и экспертиза, юридическая статистика и др.), в данном пособии не рассматриваются. Не рассматриваются «земельное право», «уголовный процесс» ввиду мало изученности о взаимном применении их методов правовой регуляции в сфере здравоохранения Кыргызской Республики.

Каждая отрасль права излагается в отдельной главе, в «Особенной части» книги.

ЧАСТЬ I ПРАВОВЕДЕНИЕ ОБЩИЕ ВОПРОСЫ ТЕОРИИ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Глава I. Правоведение в системе общественных наук. Структура правоведения. Общие вопросы теории государства и права как часть правоведения. Общие вопросы государства и права

Правоведение в системе современных общественных наук.
Структура правоведения. Правоведение – это самостоятельно определенная часть обществоведения, в состав которой входят взаимосвязанные между собой юридические науки, изучающие государственно-правовую систему общества как общий предмет познания.

Общественные науки, в составе которых находится правоведение, изучают деятельность людей в различных сферах общественной жизни, в основном, социальные процессы.

В отличие от всех общественных наук, правоведение изучает только деятельность людей, связанную с властным управлением социальными процессами и нормативным регулированием возникающих в них общественных отношений. В процессе этой деятельности создаются и функционируют многообразные виды правоотношений в виде социальных институтов, суботраслей или отраслей, входящих в единую государственно-правовую систему общества.

Основным объектом познания для правоведения является государственно-правовая система общества, определяющая специфику правоведения как области научного знания и отличающая входящие в его состав юридические науки от других общественных наук.

Правоведение на современном этапе – это развитый комплекс юридических наук, в состав которого входят:

- Теоретическо-правовые и историко-теоретические науки (теория государства и права, история государства и права и др.), которые исследуют свойства государственно-пра-

вовой системы как отдельной самостоятельной и целостной части общественной жизни;

- Юридические отраслевые правовые науки (конституционное право, гражданское право, административное право, уголовное право, трудовое право, семейное право, право судопроизводства, нотариальное право, прокурорское надзорное право, медицинское право и др.), которые исследуют отдельные свойства касающихся видов правовой регуляции государственно-правовой системы (государственные институты, отрасли и другие сферы правового регулирования общественных отношений);
- Юридические специальные науки (криминалистика, судебная медицина, судебная психиатрия, бухгалтерский учет и экспертиза, юридическая статистика и др.), которые исследуют применение специальных неюридических знаний и навыков в отдельных областях юридической деятельности.

Данные группы юридических наук изучают свой срез государственно-правовой системы, из совокупности полученных данных складывается объект правоведения, обуславливающий его предмет изучения.

Для глубокого понимания предметного значения правоведения необходимо знать ролевую сущность отмеченных выше юридических наук, являющихся составными его частями. Роль и значение юридических наук в составе правоведения можно познать при изучении предмета и функции каждой из составляющих.

Предмет теории государства и права и его роль в системе правоведения. Теория государства и права – это базовая юридическая наука в составе правоведения, изучающая сущность, структуру (содержание), формы и основные закономерности появления, развития, функционирования государственно-правовой системы целого общества, а также понятия и юридические категории данной системы.

Согласно этому определению, можно выделить предмет изучения данной дисциплины, который заключается в свойствах государственно-правовой системы общества в целом и сущност-

ном характере закономерности появления, составления и развития государственно-правовой системы общества.

Познание предмета изучения теории государства и права порождает знание ролевого значения её в системе правоведения. В краткой форме его можно выразить следующим образом:

- Теория государства и права является фундаментальной в системе юридических наук, поэтому все частные понятия отраслевых и специальных юридических наук базируются на ней;
- Теория государства и права обеспечивает взаимосвязь всех юридических наук внутри правоведения, а также образует переходное связывающее звено между системой юридических наук входящих в состав самого правоведения;
- Теория государства и права на достаточно познавательном и преемственном уровне трансформирует обществоведческие понятия в систему категории правоведения.

Объёмный характер предмета теории государства и права обуславливает её структурное содержание.

Структура теории государства и права. Структура теории государства и права – это взаимосвязь отдельных частей в пределах одного научного знания. Современная наука подразделяет теорию государства и права на две основные части:

- Теорию государства;
- Теорию права.

Теория государства изучает закономерности государственной организации общества. Теория права изучает правовое регулирование общественных отношений в государстве.

Они тесно взаимосвязаны между собой и составляют единую науку в связи с тем, что:

- В реальности они представляют единый организм, имеющий одинаковые закономерности возникновения, развития, цели, функции в обществе;
- Они взаимно дополняют и выделяют друг друга, образуя единую государственно-правовую систему;
- Исторически государство играло основную роль в формировании, реализации и обеспечении права, в связи с этим

любая практическая деятельность по праву связана с деятельностью государственной власти.

Теория государства и теория права, в зависимости от того, какими системами методов учения (исследования) легче познается их объект, также делятся на:

- Онтологическую часть;
- Гносеологическую часть.

Эта структура имеет целостное значение в её профилированном познании через целый ряд методов учения (методологии) о ней.

Методология теории государства и права: соотношение, содержание, значение. Методология теории государства и права – это исследовательская часть, вырабатывающая правильные, эффективные приемы и способы исследования государственно-правовой системы общества. Методология может предлагать методы изучения теории государства и права.

Метод – это форма научного познания, объединяющая пути, способы и приемы изучения предмета. Правильность методов напрямую влияет на объективность и истинность получаемых наукой знаний, изучение методов позволяет определить какие из них применимы в исследовании государственно-правовых явлений в обществе. Отсюда методология – это совокупность знаний о применяемых наукой методах или система методов.

Выделяют следующие *основные методы*, применяемые в гносеологической части теории государства и теории права:

- Философский – метод изучения философской направленности;
- Общий – метод изучения любых свойств;
- Частный – метод изучения отдельных (обособленных) свойств.

Все методы работают в совокупной системе.

Система методов теории государства и права. Система методов теории государства и права – это совокупность приемов, последовательно применяемых наукой в зависимости от этапа, стадии познавательного процесса.

В соответствии с основными этапами познавательного процесса методы, применяемые юридической наукой, подразделяют на:

- Эмпирические;
- Теоретические.

К *эмпирическим методам* относятся:

- Методы толкования права, с помощью которых уясняется содержание правовых норм, выражение в них воля законодателя;
- Конкретно-социологические методы, связанные с применением в области права достижения конкретной социологии, изучением фактического поведения людей в сфере политики и права с помощью методик наблюдения, анализа письменных источников, анкетирования, интерпретирования и др.

К *эмпирическим методам обобщения единичных фактов* относятся:

- метод сравнительного поведения, который состоит, главным образом, из методик выявления фактов сходства и различия, присущих государственным и правовым системам разных стран;
- статистический метод, применяющийся к факторам, полученным при помощи методов анкетирования, наблюдения, анализа письменных источников, социально-психологических методов с целью выведения в них общего и устойчивого;
- метод социально-правового эксперимента, когда в ограниченной сфере создается реальный выбор государственно-правовых условий с целью изучения их приемлемости для практики и более широкого распространения.

К *теоретическим методам* относятся:

- Теоретический метод научной абстракции;
- Теоретический метод познания закономерностей;
- Системно-структурный метод.

Цель теоретических методов научной абстракции – преобразовать полученные на эмпирической стадии исследования представления об отдельных государственно-правовых фактах в теоретические абстракции – общие понятия, которые обхватывают однотипные явления и процессы, раскрывая существенные свойства и признаки.

Здесь используются такие приемы, как определение понятия через ближайший род и видовое отличие, генетические определения понятий, определение через противоположность или отношение, методы логической индукции, дедукции и др.

Цель теоретических методов познания закономерностей – установить необходимые существенные связи между отдельными явлениями и процессами государственно-правовой деятельности, понять ее как единый, взаимосвязанный механизм.

На этой стадии используются, в основном, системно-структурный метод, который предполагает четкое выделение структурных компонентов того или иного явления, отграничение одного элемента от других, установление его основных свойств, выделение иерархической соподчиненности (взаимосвязи) отдельных элементов, благодаря которой они приобретают свойства единичного целого.

В развитом научном знании на этой стадии особую роль играет *метод восхождения от абстрактного к конкретному*, который выделяет в изучаемом предмете исходный родовой элемент, отраженный в простейшем теоретическом понятии и, путем установления его закономерных переходов в другие элементы предмета, развертывает в логически последовательную систему понятий. Эти системы, в идеале, должны отражать логику самодвижения, саморазвития государственно-правовой системы в реальной действительности, общую часть правопедения (общие вопросы государства и права).

Второй вид юридической науки, который входит в состав правопедения, – это группа, как указано выше, отраслевых правовых юридических наук (конституционное право, административное право, трудовое право, гражданское право, экологическое право, семейное право, и т.д.). Она отличается от первой (основы теории государства и права, историко-теоретическое право) по целевому назначению предмета изучения, имея при этом совершенно одинаковые объекты познания (государственно-правовая система) и почти идентичные методологии исследования.

Совпадение объектов познания этих юридических наук обуславливает единство их предметов изучения, отличая их всего

лишь по целевым направлениям исследования. Следовательно, предметы юридических наук, включенных в состав правоведения, реально отражают содержание предмета самого правоведения.

Предмет правоведения состоит из общей части, изучающей вопросы государства и системы права, понятие и юридические категории права и государства, и из особенной части, которая изучает регуляцию правоотношений по отраслевым сферам системы права и из юридических специальных познаний.

Дальнейшее изложение материала идет из общей части правоведения основ государства и права.

Основы государства и права. Понятие и определения: основные понятия об обществе; основные понятия о государстве; основные понятия о праве. Учитывая тот факт, что, как только появляется общество, сразу же возникают потребность в управлении и общество, возникло гораздо раньше, чем государство. Необходимо, в целях наиболее полного познания государственно-правовых институтов, дать характеристику самого общества в целом.

Общество, по современному историко-литературному определению, представляет собой совокупность людей, объединенных сходными потребностями и интересами, которые могут быть удовлетворены только совместными усилиями. Общество тоже может состоять из различных общностей (например, групп, классов, слоев), некоторые из которых испытывают потребность в объединении, а некоторые нуждаются в ряде случаев в «разъединении». Все это, как правило, происходит на основе экономических, политических, религиозных интересов, ибо эти интересы без их согласования способны «разрушить» общество, так как выступают решающим регулятором отношений.

В современном познании наиболее важным элементом общества считается государство. Оно выполняет в обществе главные политические функции, но это отнюдь не означает, что общество идентично государству. Тем более, по утверждению ряда ученых, существует общество, которое имеет более высокий уровень развития, чем государство, например, демократическое общество или гражданское общество в идеале.

Гражданское общество – это общество устойчивого порядка, поддерживаемого не только силой государственных органов, но и самодеятельными усилиями самих граждан.

В гражданском обществе отмечается высокая степень его самоорганизации. Оно не требует усиленного воздействия государственных органов, государство будет находиться под контролем гражданского общества. Поэтому это общество самостоятельно регулирует не только политическую, культурную, но и экономическую, социальную жизнь. Общественные институты в таком обществе означают гораздо больше, чем государственные структуры, ввиду чего гражданское общество является показателем достаточно высокого уровня общественного развития. Далеко не все общества являются гражданскими.

В современном мире самым высокоорганизованным обществом считается общество демократическое. В подлинно демократическом обществе государственно-политические, межнациональные, межэтнические отношения находятся в полной гармонии, человек и общество, государственная власть и общество живут в мире и согласии. То есть, любое общество представляет собой целостную систему общественных отношений нуждающихся в определенной системе управления (государственной власти), которое считается основным элементом любого общества.

Происхождение государства. Человеческое общество прошло в своем развитии длительный путь до возникновения государства. Первобытное общество, в котором не было ни государства, ни права, прошло три стадии: дикость, варварство и цивилизацию, отличающиеся, главным образом, степенью развития производительных сил. По мере развития и совершенствования орудий труда, с общественным разделением труда (например, отделение скотоводства от земледелия, ремесла – от земледелия, выделение торговли в самостоятельную область экономики), образуются излишки производства, что приводит к возникновению частной собственности и общественному расслоению общества. Благодаря этому, с одной стороны, возникает необходимость, а с другой – экономические предпосылки и возможность содержания специальных групп людей, которые занимались бы охра-

ной сложившихся отношений между частной собственностью и интересами собственников.

Таким образом, происходит постепенное превращение общественной власти, которой располагали вожди, старейшины, родоначальники, носители культовой власти в первобытном обществе в публичную, т.е. государственную, власть. Если основным средством поддержания общественной власти (неполитическая власть) в «догосударственном» обществе были общественное мнение и личный авторитет иерархов, то сущностью государственной власти (политическая власть) становится принуждение.

Следовательно, государство возникло на определенной ступени развития общества в результате смены типов власти как аппарат управления и принуждения. При появлении государства власть встает над обществом, становится политической – обеспеченной аппаратом силового воздействия и принуждения. Это и есть государство.

В условиях демократии государство получает развитие в соответствии с требованиями цивилизации. Оно становится целостной организацией (механизмом) публичной политической власти, которая обеспечивает целостность общества, его управляемость и цивилизованное развитие.

Глава II. Понятие и основные признаки государства

Понятие «государство» многозначно. По одному из наиболее распространенных определений, государство – это организованная публичная политическая власть с аппаратом управления и принуждения. Для лучшего понимания определения необходимо разобраться в его сущности.

В рассмотрении сущности государства существуют три основных теоретических подхода:

- 1) Общественный;
- 2) Классовый;
- 3) Политико-правовой.

Суть первого (общественного): государство есть средство решения общих проблем и дел, оно регулирует отношения пра-

вителей и народа. *Квинтэссенция второго (классового)*: государство появилось с разделением общества на классы и служит орудием классовой борьбы, подавления одних классов другими. *Основа третьего (политико-правового)* есть источник права, которое организует жизнь общества и самого государства. Представляется, что определенный смысл есть во всех этих трех позициях. Ответные результаты этих подходов обозначают истинную сущность государства.

Государство как объективное реальное явление имеет свои собственные ему признаки, отличающие его от других видов общественных явлений.

Основными признаками государства являются:

1) Наличие особой публичной власти – государственной власти, т.е. наличие аппарата власти и управления, аппарата принуждения;

2) Территориальная организация населения – это значит, что граждане живут в пределах государственных границ, в определенных административно-территориальных единицах;

3) Суверенитет – т.е. независимость при проведении внутренней и внешней политики;

4) Правотворчество – т.е. способность издавать законы, по которым живут все, находящиеся в пределах государственных границ;

5) Способ сбора с населения налогов, за счет которых содержится государственный аппарат, а также оказывается помощь малоимущим слоям населения;

6) Выполнение общих функций – т.е. защищать территорию, бороться с преступностью, осуществлять цели общего благополучия.

Если в каком-то обществе имеются эти признаки, то можно считать, что в данном обществе есть государство. Сущность государства проявляется и в его функциях, в том, чем занимается государство.

Глава III. Сущность и функции государства

Функции государства – это основные направления его деятельности. Выполняются они государственным аппаратом, который обладает необходимой компетенцией.

Функций у государства очень много, они делятся на внутренние и внешние.

Внутренние функции – основные направления деятельности государства по управлению внутренней жизнью общества. К внутренним функциям относятся:

1) Охрана правопорядка, которая выражается в равной правовой защите всех форм собственности, охране прав и свобод людей, граждан, а также природы;

2) Экономическая – выработка экономической политики и воздействие на экономическую жизнь общества, руководство государственным сектором экономики, установление правовых основ рынка и ценовой политики;

3) Социальная – распределение социальных благ, социальная защита наиболее уязвимых слоев населения (инвалидов, многодетных семей, безработных), пенсионное обеспечение, выделение средств на здравоохранение, развитие культуры, строительство жилья, развитие общественного транспорта и т.п.;

4) Политическая – защита прав и свободы граждан, соблюдение законности и правопорядка, обеспечение стабильности, межнационального и гражданского согласия;

5) Духовная – государственная поддержка искусства, развитие национальной культуры, забота о нравственном здоровье общества;

6) Финансовая – взимание налогов, таможенный контроль, собственно финансовый контроль;

7) Идеологическая – государство поддерживает определенную идеологию;

8) Научная – обеспечивает развитие научной мысли.

Внешние функции – основные направления деятельности государства на международной арене. К внешним функциям относятся:

- 1) Международное сотрудничество (внешнеполитическая деятельность);
- 2) Оборона и обеспечение национальной безопасности;
- 3) Внешнеэкономическая деятельность.

Международное сотрудничество жизненно необходимо любому государству. На Земле в настоящее время насчитывается около 200 государств. Каждое из них нуждается в нормальной жизни и сотрудничестве друг с другом. Мировое сообщество выработало целый комплекс общепризнанных принципов и норм, которые составляют сердцевину международного права. На основе этих принципов и осуществляется сотрудничество между государствами и международными организациями.

Что касается обороны страны и обеспечения ее безопасности, то эту функцию государства осуществляют, прежде всего, Вооруженные Силы страны, а также Государственный комитет национальной безопасности.

Организация внешнеэкономических связей выражается в обеспечении экономического сотрудничества, интеграции в мировую экономику.

Глава IV. Типы и формы государства. Понятие и признаки правового государства

Формы государства. Под формой государства понимается совокупность его внешних характеристик, определяющих способ организации и устройства государства. «Форма государства» – это сложное понятие, включающее три элемента:

- Форму правления;
- Форму государственного устройства;
- Политический режим.

Они указывают на то, как организована власть в государстве и какими методами она осуществляется.

Под *формой правления* понимается организация верховной государственной власти, ее органов, их взаимоотношения с населением, степень участия населения в формировании этих органов. По формам правления государства подразделяется на монархии и республики.

Монархия (от греч. «единовластие») – такая форма организационного государства, при которой власть находится в руках единоличного главы государства и передается по наследству.

Основные признаки монархии:

- 1) Монарх персонифицирует государство, выступает во внешней и внутренней политике как глава государства;
- 2) Монарх осуществляет личное правление;
- 3) Власть монарха объявляется священной;
- 4) Монарх формально независим в своей деятельности;
- 5) Особый порядок легитимации (утверждения, принятия) власти;
- 6) Бессрочное, пожизненное правление;
- 7) Монарх свободен от юридической ответственности за результаты своего правления.

Монархия может быть неограниченной (абсолютной) и ограниченной (конституционной, парламентской). Абсолютной она называется, если государственную власть единолично осуществляет монарх (король, царь, император), не ограниченный каким-либо другим органом государственной власти (Саудовская Аравия). Ограниченной (конституционной, парламентской) она является, если власть монарха ограничена каким-то представительным органом, действующим на основе Конституции (Великобритания, Дания, Норвегия, Швеция).

Республика (от греч. «общее дело») – такая форма организации государства, при которой высшие органы власти избираются на определенный срок.

Основные признаки республики:

- 1) Наличие выборных высших органов власти;
- 2) Разделение ветвей властей;
- 3) Строгая процедура принятия высшими органами власти своих решений;
- 4) Повышение авторитета суда как органа, осуществляющего контроль за исполнением законов;
- 5) Возможность участия граждан в управлении делами государства.

Республика может быть президентской, парламентской и смешанной. Президентская республика характеризуется тем,

что во главе государства находится Президент, избираемый всенародно, обладающий очень широкими полномочиями. Он и глава государства, и глава правительства. Правительство в такой республике назначается самим президентом (Российская Федерация, Соединенные Штаты Америки, Республика Казахстан).

Парламентская республика характеризуется тем, что президент избирается парламентом и является лишь номинальной главой государства, фактически выполняющим представительские функции. Глава государства – выборное должностное лицо – имеет очень небольшие полномочия. Его роль в формировании правительства и управления страной номинальная. Он не возглавляет правительство (оно возглавляется премьер-министром), а правительство несет ответственность перед парламентом, который может распустить это правительство (Республика Австрия, Республика Италия, Федеративная Республика Германия, Турецкая Республика).

Смешанная республика характеризуется тем, что во главе государства находится Президент, избираемый всенародно, но он не возглавляет правительство (оно возглавляется премьер-министром). Он является главой государства, а также характеризуется Парламентом, избираемым всенародно, где правительство несет ответственность перед парламентом, который может распустить это правительство.

Форма государственного устройства – это его национально-территориальная организация. По этому признаку все государства делятся на унитарные, федеративные, конфедеративные.

Все вышеописанные формы государства окончательно не решили многовековую проблему – как найти сбалансированное равновесие между интересами государства и личности, между властью и обществом, между порядком и свободой. Тысячелетняя эволюционная человеческо-общественная цивилизация нашла этот баланс в концепции правового государства, которая реализуется современными развитыми государствами.

Понятия и признаки правового государства. Правовое государство – это такое демократическое государство, в котором обеспечивается господство права, верховенство закона, равен-

ство всех перед законом и независимым судом, где гарантируются права и свободы человека, а в основу организации власти положен принцип разделения властей.

К числу *основных признаков правового государства* относятся:

1) Господство права. Все, кто находятся на территории государства, подчиняются праву: граждане этого государства, иностранцы, лица без гражданства, юридические лица, должностные лица, органы государственной власти.

2) Верховенство конституции и закона. Конституция и законы обладают высшей юридической силой в системе правовых норм государства. Все иные нормативно-правовые акты, которые издают различные государственные органы, не должны противоречить законам.

3) Соблюдение, защита и обеспечение прав и свободы человека. Права и свободы даны человеку с рождения, они неотчуждаемы. Речь идет, прежде всего, о праве человека на жизнь, свободу, неприкосновенность, безопасность и проч. Все граждане равны перед законом и независимым судом.

4) Взаимная ответственность государства и гражданина. Определяя в законах меру свободы личности, государство в этих же пределах ограничивает себя в собственных решениях.

5) Легитимность власти в обществе. Легитимной считается власть, сформированная путем демократических выборов, эффективная, обеспечивающая стабильность и порядок в обществе, признаваемая как внутри страны, так и на международном уровне.

6) Разделение властей. Чтобы не было сосредоточения власти в одних руках, необходимо обособить три ветви власти: законодательную, исполнительную и судебную. Каждая из этих ветвей действует в пределах своей компетенции.

7) Независимость суда. Суд, как и две другие ветви власти, должен быть независимым. Иными словами, не допускается вмешательство в деятельность суда кого бы то ни было.

8) Эффективная работа правоохранительных органов. Если нарушены права и свободы человека или имеется угроза им, на помощь человеку должны прийти правоохранительные органы. Они должны защищать эти права и свободы.

9) Высокий уровень правовой культуры. Важнейший показатель правовой культуры – уровень правосознания в обществе. Правосознание – это совокупность правовых взглядов, в которых выражено отношение к праву, степень осознания необходимости выполнения требований закона. Правовая культура проявляется в знании действующего выполнения требований закона, знании действующего законодательства, уважении к праву, соблюдении правовых норм.

10) Развитие и совершенствование демократии. Необходимо, чтобы были гарантированы политические права и свободы, и народ постоянно участвовал в управлении государством, чтобы было сформировано развитое общество и имелась определенная конструктивная оппозиция.

Главным инструментом любого государства (любой формы) регулирования общественных отношений служит право. С помощью права государство выполняет свои функции и задачи. В ранге права воплощена воля государства. В правовых государствах такая воля, опосредуя, выражает волю народа. Отсюда очевидна необходимость изучения категории права.

ЧАСТЬ II ОБЩИЕ ВОПРОСЫ ПРАВА

Глава V. Сущность, принципы и функции права

Причинные особенности возникновения права. Право возникает практически вместе с государством, так как они во многом призваны обеспечивать действия друг друга. Невозможно представить существование государства без права, а права – без государства (права организует политическую власть, выступает средством осуществления политики определенного государства, а государство устанавливает, применяет и гарантирует юридические нормы). Более того, органы государства являются основными структурами, контролирующими выполнение правовых предписаний и реализующими в случаях правонарушений соответствующие юридические меры.

Если учесть, что государство вызвано к существованию для экономического и политического управления всякими общественными делами, для их реализации оно должно было принимать общеобязательные правила поведения в виде юридических норм или хотя бы придать общеобязательность существующим правовым обычаям. Отсюда получается, что право – единственная форма общеобязательных правил, в которой государство может выражать свои веления в виде общеобязательных.

Причинные условия возникновения права во многом сходны с причинами, породившими государство. Но отличия все-таки существуют. Их можно увидеть в существовании более глубокой преемственности между моно-нормами первобытного общества и нормами права, чем между органами родового самоуправления и органами государства. Проверенные многими поколениями веков обычаи расценивались как справедливые и правильные, данные свыше. Только наиболее ценные из них были реализованы как санкции государства.

Исторически право возникло как классовое явление и выражало в первую очередь интересы господствующего класса. Достаточно убедительные доказательства этого можно найти, если посмотреть древнейшие правовые акты рабовладельческого

и феодальных эпохальных строев. Как пример: если раньше при совершении кражи решающее значение придавалось тому, кем она совершена (*того лишь принуждали вернуть похищенное*), то теперь любое посягательство на собственность влекло за собой жесткое наказание, и особенно жестко каралось посягательство на имущество знати.

Особо важное влияние на процесс возникновения и развитие права оказывало множество других факторов, специфика культурно-исторических и географических обстоятельств. Например, на Востоке право возникает под сильным воздействием традиций, обычаев и религий. Поэтому основными источниками права на Востоке выступают нравственно-религиозные воззрения или нормы в виде идеи Конфуция в Китае, Корана в мусульманских странах и т.д. В Европе источником возникновения права выступает, в первую очередь, правотворчество государственных органов в виде законодательных актов или прецедентов (судебное право). Таким образом, зарождение и развитие права шло по схеме: «мононормы – правовые обычаи – писание права – нормативные акты».

Все причинные особенности возникновения права обуславливают его сложную характеристику как многопонятийного явления. Вообще, принято выделять в обще-социальном смысле, как моральное право, право народов и т.д., где под этим подразумеваются эстетические, нравственные, политические и другие возможности в поведении субъектов. Например, следуя моде, изменить свой внешний вид, поступить по совести, права члена какой-то политической партии и т.д.

Также принято определять право в специально-юридическом смысле. В этом смысле наиболее полное определение дается профессором А.В. Малько (2008): «Система общеобязательных, формально определенных юридических норм, выражающих общественную, классовую волю (конкретные интересы общества, классов и т.д.), устанавливаемых и обеспечиваемых государством и направленных на урегулирование общественных отношений».

В это определение включены все признаки существования явления «право». Первый признак права – его волевой характер, государ-

ственно выраженная воля классов, демократического большинства общества. Вторым признаком является его общеобязательность, так как все принимаемые нормы права распространяются на все субъекты. Третий признак – его нормативность, означающая, что право, прежде всего, состоит из норм (или общих правил поведения), являющихся регулирующим средством большого количества общественных отношений. Четвертый признак права – это его связь с государством, ведь все реализуемые права в виде принятия (приема), применения и обеспечения осуществляются государственной властью. Право внешне имеет выраженную письменную форму – формальную определенность. Шестым признаком права является его системность, которая означает совокупность юридических норм, в которой все их элементы упорядочены, согласованы в соответствии их местом и ролью каждого.

Право рассматривается в двух аспектах:

1. Формальная сторона, где право выступает как регулятор;
2. Содержательная сторона, где этот регулятор обслуживает чьи-то интересы.

Более важной считается содержательная сторона права, где чьи-то интересы обеспечиваются данным регулятором. В этой связи различают несколько подходов к сущности права:

- Классовый подход, где права рассматривается в узком варианте, обозначая систему юридических норм, гарантированных государством и выражающих волю, возведенную в закон господствующего класса;
- Общесоциальный подход, где право рассматривается в более широком плане, как средство закрепления и реального обеспечения прав людей и гражданина, демократии свободы экономического характера и т.д.

Также различают национальный, расовый, религиозный и другие подходы к сущности права, в пределах которых в законах, подзаконных актах, нормативных договорах и правовых обычаях, соответственно, будут доминировать национальные, расовые, религиозные и другие интересы. Таким образом, сущность права многоаспектна, поэтому определяющим в сущности

права, в зависимости от исторических условий, может быть любой из перечисленных подходов.

Право в объективном и субъективном значении. Правосударственный регулятор общественных отношений. В гуманитарной науке и практике право рассматривается в двух значениях: объективное право и субъективное право. Объективное право (его иногда понимают, как собственно право) представляет собой совокупность общеобязательных и формально определенных юридических норм, устанавливаемых и обеспечиваемых государством и направленных в первую очередь на урегулирование общественных отношений. Эти нормы существуют независимо от воли и сознания того или иного человека, субъекта. Другими словами, объективное право – это юридические обычаи, законодательство, юридические прецеденты, нормативные договоры конкретного периода в определенном государстве.

Субъективное право представляет собой меру юридически возможного поведения, направленную на удовлетворение конкретных собственных интересов лица (право на жизнь, свободу, образование, труд, здоровье и т.д.). Субъективно оно в том смысле, что связано с субъектом, зависит от его воли и его сознания и поэтому принадлежит ему.

Хотя в понятийном значении эти два смысла права существуют раздельно, в действительности между ними просматривается очень тесная связь. Например, объективное право – это юридические нормы в тех или иных формах, а субъективное право – это конкретные юридически возможности, базирующиеся на объективном праве. Поэтому субъективное право возникает на основе и в пределах права объективного.

При рассмотрении связи субъективного права с государством не следует забывать, что не государство создает и предоставляет личности права. Личность имеет их от рождения, а государство обязано признавать и защищать эти права.

Подразделение права на объективное и субъективное не просто связано с государством, но и коренится в самой жизни, потому надо знать, что речь идет о праве в смысле юридических норм или в смысле имеющихся в наличии прав субъектов (участников)

общественных отношений. В обоих значениях права его наиболее существенный признак, как его тесная связь с государством, будет выражаться в следующем:

1) Установление права официально осуществляется государством, им же обеспечивается его исполнение с помощью аппарата надзора и контроля, судебных разбирательств, наказания или пресечения нарушений и т.д.;

2) Право, выражая государственную волю в виде норм, регулирует общественные отношения в интересах господствующего класса или для компромисса обще-социальных и иных интересов;

3) Право, как дано в его определении, имеет общеобязательный характер, поэтому в этом смысле оно выступает как социальный регулятор, определяющий индикатора нарушения поведения (правомерности или неправомерности).

Результативность действия права зависит от соблюдения его принципов.

Определения принципов права в гуманитарных и общественных науках многообразны. Но если всех их обобщить, то принципы права представляют собой некоторую конструкцию фундаментально обобщенных основ и способов реализации не только нормы, институтов или отраслей права, но и всей его системы. В таком сюжете они могут быть «подсказчиком» для правотворческой, правоприменительной и правоохранительной деятельности, т.е. уровень эффективности действия правовой системы находится в прямой зависимости от степени соблюдения этих принципов.

Различают следующие принципы:

- Общеправовые;
- Межотраслевые;
- Отраслевые.

К общеправовым принципам относятся:

- Справедливость – это соответствие между ролью лица в обществе и его социально-правовым положением, соразмерность между преступлением и наказанием и т.д.;
- Юридическое равенство перед законом – это означает равный правовой статус всех субъектов;

- Гуманизм – это закрепление конституцией и законом права и свободы человека и гражданина, запретов действий, посягающих на человеческое достоинство;
- Демократизм – это принцип означает, что в нормах права обязательно должны быть закреплены институты и механизмы непосредственной представительной власти народа, через которые граждане могут непосредственно участвовать в управлении государством или обществом и защищать свои права и свободу;
- Единство права и обязанностей – этот принцип означает и неразрывную связь между правами и обязанностями субъектов правоотношений, т.е. нет права без обязанностей и обязанностей без прав;
- Законность – этот принцип означает общественную и государственную систему требований, состоящую в реализации норм права всеми и повсеместно;
- Сочетание убеждения и принуждения – этот принцип означает воплощение в праве двух соответствующих методов диспозитивного и императивного.

Указанные принципы являются общеправовыми, так как они действуют во всех отраслях права без исключения.

Есть принципы, которые характеризуют наиболее существенные черты нескольких отраслей права, их называют *межотраслевыми* (например, принцип неотвратимости ответственности, принцип состязательности и гласности судопроизводства).

Некоторые принципы действуют только в пределах одной отрасли права, их называют *отраслевыми* (например, принцип гражданского права – это равенство сторон в имущественных отношениях, принцип свободы труда – в трудовом праве и т.д.).

Принципы права не только определяют общие векторы правового воздействия и участвуют в регулировании общественных отношений, но и могут быть фундаментом в обосновании решения по определенному юридическому делу (например, по аналогии права).

Понятие и виды функций права. Роль и значение права в жизни общества определяются теми функциями, которые право выполняет при воздействии на общественные отношения.

По функции права различают их в широком (обще-социальном) и узком (специально-юридическом) смысле. К первому виду относят экономическую, политическую, воспитательную и коммуникативную, ко второму – регулятивную и охранительную функции. Во всех этих функциях можно видеть главное предназначение права, состоящее в создании и обеспечении правопорядка, в чем заинтересовано государство, общество и иные субъекты.

Нормы права и их структура. Право, прежде всего, состоит из норм права, которые представляют собой общие юридические правила и поведения, распространяющие свое действие в течение длительного периода времени на большой круг ситуаций и большой круг лиц.

Если присмотреться к отдельной норме права, то это правила, которые возлагают на нас права или обязанности. Через нормы права государство добивается от субъектов определенного поведения, общественного порядка.

Различают правовую (юридическую) и социальную нормы прав. Всем видам норм характерно качество регулятора общественных отношений, но правовая норма имеет свои особенности:

- Правовая норма в своем четком обозначенном и конкретном значении может являться критерием, правомерности поведения;
- Норма права представляет собой модель поведения, в таком качестве может определять границы возможных и должных поступков в различных отношениях и это качество обеспечивает меру свободы субъектов права.

Наиболее важной особенностью правовой нормы является в том, что она, прежде всего, принимается государством либо негосударственными структурами (органами местного самоуправления). Поэтому формально определенное закрепление нормы права в официальном тексте выступает в качестве нормативного предписания. Социальным нормам права больше принадлежит регулятивная роль общественных отношений. Отсюда следует, что нормы права в любом виде выступают регулятором обще-

ственных отношений. Таким образом, норма права является общеобязательным, формально определенным правилом поведения, которое устанавливается, обеспечивается и охраняется государством, чтобы регулировать общественные отношения.

Норма и право соотносятся между собой как часть и целое. Поэтому норме также свойственны основные признаки права как особого социального явления.

Признаки нормы права:

- **Общий характер** – неперсонифицированность правила поведения, которое распространяется на большой круг лиц или государство, нормы направлены не конкретным индивидам, а всем субъектам;
- **Обязательность** – предписание государства относительно возможного и должного поведения людей;
- **Формальная определенность** – норма права выражается в письменной форме в официальных документах, через которые она должна четко и строго установить (определить) пределы деяний субъектов;
- **Связь с государством** – норма устанавливается государственными органами и обеспечивается мерами государственного воздействия (стимулированием и принуждением);
- **Представительно-обязывающий характер** – признак правовой нормы позволяет удовлетворить интересы управомоченных лиц через действие обязанных лиц. Другими словами, субъективные права и юридические обязанности в правовой норме коррелируют, т.е. выполнение обязанностей одной стороной обуславливает использование прав другой стороной. Например, в сфере здравоохранения те права, которые не обеспечены реальными обязанностями соответствующих лиц, остаются благими пожеланиями;
- **Микро-системность** – представляет собой микросистему, состоящую из гипотезы, диспозиции и санкции, которые взаимосвязаны, взаимно упорядочены.

Структура нормы права. Структуре правовой нормы соответствует ее внутреннее строение, наличие в ней взаимосвязанных между собой составных частей. Структуру юридической

нормы представляет упорядоченное единство необходимых и взаимодополняющих друг друга элементов (гипотеза, диспозиция, санкция), обеспечивающих ее функциональную самостоятельность.

Гипотеза – это часть нормы права, указывающая на условия ее действия (например, условиями могут быть: возраст, вменяемость, время, место и т.д.) но эти условия определяются путем закрепления юридических фактов.

Диспозиция – это часть нормы права, определяющая само правило поведения, из которого проистекают права и обязанности или обязанности субъектов права, возникающих при наличии указанных в гипотезе юридических фактов.

Санкция – это элемент нормы, выступающий как указание на ответственность в случае нарушения нормы.

Для того, чтобы правильно понять и применить ту или иную форму права, необходимо определить законодательную волю, что требует обязательного наличия в нормативных актах всех этих трех частей нормы.

Глава VI. Виды норм

Существует множество норм и прав. Чтобы обозначить роль и место юридических норм в системе правового регулирования необходимо их классифицировать.

Существуют следующие *классификационные виды правовых норм*:

1) По содержанию:

- исходные нормы, определяющие основы правового регулирования общественных отношений (декларативные нормы, провозглашающие принципы);
- общие нормы, которые распространяются на все или большую часть институтов соответствующей отрасли права;
- специальные нормы, которые принадлежат отдельным институтам отрасли права и регулируют определенный вид общественных отношений.

2) По предмету правового регулирования:

- конституционные;
 - административные;
 - гражданские;
 - земельные.
- 3) По характеру:
- материальные (аграрные, экологические, уголовные);
 - процессуальные (гражданско-процессуальные и уголовно-процессуальные).
- 4) По методам правового регулирования:
- императивные;
 - диспозитивные;
 - рекомендательные;
 - поощрительные.
- 5) По времени действия:
- постоянные;
 - временные.
- 6) По функциям:
- регулятивные;
 - охранительные.
- 7) По тому, на какие сферы распространяется эта норма:
- общераспространенная (действует в отношении всех граждан);
 - специально распространенная (действует только в отношении определенной категории лиц: учащихся, военнослужащих и т.д.).
- 8) По юридической силе:
- правовые нормы подзаконных актов;
 - правовые нормы законов.
- 9) По способу правотворчества:
- нормы, принятые государственными органами;
 - нормы, принятые негосударственными структурами.

Таким образом, многообразие норм права обусловлено многообразием общественных отношений, для регуляции которых они созданы. В любом случае, норма права несет волю государства. Это воля (норма права) должна быть определенным образом сформулирована в виде закона или акта. Здесь нормы находятся

внутри законов. Эти два понятия выступают между собой как понятия «содержание» и «форма», что поможет в разборе вопроса об источниках права.

Глава VII. Источники и отрасли права

Права имеют свои источники. Для того, чтобы понять «источник права», нужно обратиться к философским категориям «содержание» и «форма». Если соотношение этих двух философских категорий перенести в обществознание (в общество, государство, право), то государство предстает как форма организации власти, а власть – это содержание. Аналогично можно подходить и к праву. Право – это совокупность правил или норм, исходящих от государства. Но эти нормы должны в какой-то форме существовать или определенным образом формулироваться, выражаться, т.е. нормам права нужна своя форма.

Такой формой права в древности явились санкционированные правовые обычаи. В современных условиях право существует в форме нормативных актов, т.е. законов, подзаконных актов. Отсюда форма существования норм права называется источником права.

Выделяют обычно несколько видов источников. Наиболее распространенными, как правило, считаются:

- 1) Правовой обычай;
- 2) Нормативный акт.

Наиболее древним источником права являются *правовые обычаи*. Правовые обычаи – это обычаи, которые подкреплены силой государства или санкционируются государством, т.е. в них заложена воля государства или высшей власти. В современных развитых правовых системах правовых обычаев почти не осталось, они давно трансформировались в законы и подзаконные акты.

В настоящее время самой распространенной формой существования права являются *нормативные акты*. Нормативный акт – это официальный документ, разработанный компетентными органами государства и содержащий юридические правовые нормы.

Нормативными актами могут быть законы, кодексы, указы, постановления, инструкции, положения, приказы и т.д. Эти разнородные акты подразделяются на две категории:

1) Законы. Они принимаются парламентами (органами законодательной представительной палат) либо народом на референдуме и имеют высшую юридическую силу;

2) Подзаконные акты. Они принимаются органами исполнительной власти (Президентом, Правительством, Жогорку Кенешем, Национальным банком, Центральной комиссией по выборам и проведению референдумов, Представительными органами местного самоуправления) во имя исполнения законов.

Законы во многих странах подразделяются на:

- Конституционные законы;
- Текущие законы;
- Кодексы.

Конституционные законы закрепляют основы общественного и государственного строя. Саму Конституцию считают Основным законом, а Конституционные законы являются своего рода продолжением конституции, ее дополнением и конкретизацией. Процедура принятия этих законов сложнее, чем аналогичная процедура с текущими законами. К тому же, конституционные законы обладают более высокой юридической силой, чем текущие.

Текущие законы регулируют различные стороны политической, экономической, культурной жизни стран. Текущие законы называют кодифицированными законами или кодексами. Также они имеют другое название – «органические» законы.

Кодекс – нормативно-правовой акт, обеспечивающий системное регулирование однородных общественных отношений. Кодексы очень сложные и систематизированные законы.

Подзаконные акты, как источники права, также являются формой существования норм права.

В состав подзаконных актов входят:

- 1) Президентские указы;
- 2) Постановления Жогорку Кенеша;
- 3) Правительственные постановления;
- 4) Постановление Национального банка;

5) Постановление Центральной комиссии по выборам и проведению референдумов;

6) Постановления представительных органов местного самоуправления.

Подзаконные акты имеют свою субординацию: более высокой юридической силой обладают указы президента, затем – акты правительства, и, наконец, министерств и ведомств.

Следующим источником права является судебный прецедент. В некоторых странах формировать правовые нормы имеют право не только парламенты, органы исполнительной власти, но также судебная ветвь власти (суды, высшие и окружные). Решение судов в таких случаях называют судебными прецедентами. В некоторых странах судебный прецедент превращается в форму, источник права, который становится правилом обязательным для всех судов той же или низшей инстанции по аналогичным делам. Примером государства прецедентного права является Великобритания.

В настоящее время государства заключают между собой договоры по различным вопросам и обстоятельствам. В результате, организуется еще одна система права – международное право. Источником международного права в данном случае выступают международные договоры, содержащие нормы международного права, которые играют возрастающую роль во внутренней жизни государства, в их правовых системах. Таким образом, многие нормы международного права вводятся государствами во внутреннее право. Такое преобразование международной нормы в государственно-правовую называют трансформацией, когда государство вводит нормы международных договоров в свое внутреннее право путем издания специального закона, ратификацией международного договора или его публикацией с тем, чтобы его нормы стали применяться непосредственно во внутреннем праве.

Правильно пользоваться правом, применять нормы права, толковать их позволяет знание системы право.

Система отраслей и институтов права. В современной науке в познании любого явления требуется системный подход. Согласно такому взгляду, весь окружающий мир в целом и отдельные его составные части представляют системы. Представ-

ление системы достигается применением в ее познании философской категории соотношения целого к отдельным частям, которое поможет увидеть взаимосвязи между отдельными элементами; то главное, что делает из системы нечто единое – целое. Например, человек – не просто анатомическая сумма рук, ног и головы, а целая биологическая система.

Отсюда право – тоже не простая совокупность нормы и правила, а целая система норм и правил, со своей структурой и взаимосвязями. Таким образом, система права – это структурная организация норм. Она имеет свои элементы и более сложные компоненты, находящиеся в определенном порядке.

Первым элементом права считается норма или отдельное правило, исходящее от государства. Однако одной нормой в современности нельзя отрегулировать ни одно общественное отношение. Часто для регуляции отдельных отношений требуются целые группы норм, которые называются правовыми институтами. Тогда вся система права состоит из множества институтов.

Отрасль права. Отдельные правовые институты, даже их группы по родственным признакам тяготеют друг к другу и объединяются в отрасли права. Тогда отрасль права – это есть обособившаяся совокупность норм, регулирующих определенную область общественных отношений.

Можно назвать следующие *отрасли права*:

1) Конституционное право. Регулирует отношения между государством и обществом по части прав человека и гражданина, принципов организаций самой власти;

2) Административное право. Регулирует отношения в процессе организации и исполнительно-распорядительной деятельности;

3) Гражданское право. Направлено на регуляцию имущественных отношений в обществе;

4) Трудовое право. Регулирует отношения между наемными работниками и работодателями;

5) Семейное право. Регулирует внутрисемейные отношения, по вступлению в брак, прекращению брака, отношения между родителями и детьми и т.д.;

б) Уголовное право. Содержит запреты и наказания, является наиболее важным для государства и общества.

Соответственно видам отрасли права можно классифицировать нормы права (конституционные нормы, административно-правовые, гражданско-правовые, трудовые, семейно-правовые и уголовно-правовые).

Отрасли права не придумываются, а складываются объективно, при этом законодатель лишь осознает и оформляет общественную потребность.

В каждой отрасли, как правило, выделяется общая и особенная части. В общую часть отрасли входят нормы, обслуживающие особенную часть, а задача особенной части заключается в конкретизации общей части.

В зависимости от характера участия норм, институтов, отраслей в регуляции общественных отношений право условно подразделяется на две части:

- Материальное право;
- Процессуальное право.

Вышеуказанные институты и отрасли являются материальными потому, что к материальному праву относятся все нормы, институты и отрасли, непосредственно регулирующие общественные отношения.

Но в общественных отношениях, когда одна из сторон не выполняет своих обязательств, вытекающих из права (выступает как правонарушитель), либо возникает спор между сторонами по поводу выполнения того или иного обязательства, появляется необходимость в правилах (нормах) обращения к суду, привлечения к ответственности (разрешения споров). Все возникшие такого рода правила как раз составляют процессуальную часть права. Отсюда процессуальное право – это нормы, регулирующие процедурные, организационные вопросы разрешения споров и судебного рассмотрения правонарушений. К процессуальному праву относятся конституционно-процессуальное, уголовно-процессуальное, гражданско-процессуальное, арбитражно-процессуальное право.

В Гражданском кодексе содержатся нормы и институты материального права, а в Гражданско-процессуальном кодексе –

нормы и институты процессуального права. Уголовный кодекс содержит нормы и институты материального права, а «Уголовно-процессуальный кодекс» – нормы и институты процессуального права. В реальной жизни, ответ на вопрос «Что можно и чего нельзя делать?» можно узнать из Уголовного и Гражданского кодексов. Когда же реально видно нарушение Уголовного кодекса или на лицо спор по гражданско-правовому договору, необходимо обращаться к Уголовно-процессуальному и Гражданско-процессуальному кодексу. Именно в них содержатся правила и обращения к суду и рассмотрение дела в суде.

Право так же условно подразделяется на:

- Публичное;
- Частное.

К *публичному праву* относятся нормы, институты и отрасли, в которых преобладают наивысшие интересы государства, интересы публичной власти. Например, в Уголовной сфере государство следит за соблюдением запретов, и если кто-то нарушит запрет, то будет иметь дело с государством. В Конституционном праве очевидна регуляция отношений между государством и обществом в области прав человека и гражданина, организации самой власти.

К *публичному праву* также относятся административное, финансовое право и другие нормы, институты и отрасли. В публичном праве государство использует более жесткие методы регулирования, которые называются императивным методом регулирования. Императивный метод регулирования предполагает однозначное формулирование нормы и не предполагает какой-то свободы в выборе поведения (альтернатив), а также четко прописывает права и обязанности, не предусматривая возможности отступить от других прав и обязанностей. Большая часть права содержит именно такие нормы.

Частное право регулирует отношения, в которых преобладают частные интересы, главным образом, физических и юридических лиц.

В сфере частных интересов государство регулирует общественные отношения не так жестко: устанавливают правила, по-

звolyающие сторонам при необходимости и желании отступить от них. В этом случае степень свободы лиц в выборе поведения расширяется, появляется альтернатива. Такой метод регуляции правоотношений называется диспозитивным.

К частному праву относятся гражданское право, трудовое право, право социального обеспечения, семейное право и др.

Таким образом, правовые нормы, в зависимости от метода правового регулирования, делятся на нормы императивные и диспозитивные. К ним также можно добавить нормы рекомендательные, в пределах которых государство представляет еще большую степень свободы действий, чем при диспозитивном. В рекомендательных нормах не предусматривается каких-либо санкций за нарушение рекомендаций. В виду этого не обеспечивают четкого и жесткого регулирования и система права является более подвижным явлением. Многие ее структурные части (институты и отрасли) в зависимости от исторической ситуации и конкретных условий могут переходить из публичной части права в частное право. Отнесение отраслей к публичному или частному праву носит в определенном смысле условный характер. Например, в Союзное время земельное право было публичной отраслью права: земля была государственной и любая сделка с землей – делом государственным. В современных условиях земля стала предметом частной собственности. Земельные дела уже сфера частных интересов. Поэтому в наше время земельное право постепенно превращается в частноправовую отрасль.

Знание системы права позволяет правильно пользоваться правом, правильно применять нормы права и толковать их. В силу этого, зная систему права, нельзя не знать систему законодательства.

Глава VIII. Система законодательства

Законодательство – это система официальных документов (нормативных актов, законов, подзаконных актов), содержащих нормы права. Право – это система норм (правил), исходящих от государства.

Получается, что норма права содержится в нормативном акте, а право целиком содержится в законодательстве. Следовательно, между нормой права и нормативным актом, а также между правом и законодательством, сохраняется такое же соотношение, как между философскими категориями: формой и содержанием. Форма и содержание в чем-то следуют друг за другом, повторяют друг друга, но в тоже время они являются обособленными самостоятельными явлениями.

В виду этого, права и законодательства имеют собственные системы. Эти системы, хотя в чем-то похожи, имеют существенные отличия. Как замечено выше, право организовано и систематизировано в институты и отрасли, в системе права насчитывается порядка двадцати отраслей.

Законодательство также определенным образом систематизировано в институты и отрасли, только в системе законодательства их более пятидесяти. Отрасли в системе законодательства, в отличие от отраслей в системе права, создаются для удобства использования нормативных актов, а отрасли системы права создаются для регуляции общественных отношений (правоотношений).

Глава IX. Правовые отношения

Государство регулирует наиболее важные общественные отношения посредством правовых норм. Следует подчеркнуть, что регулируются государством не все общественные отношения, а только те, которые служат для поддержания порядка, согласования сталкивающихся интересов. Большая часть общественных отношений регулируется не правом, а другими регуляторами: моральными, религиозными, народными обычаями и т.д.

Та часть общественных отношений, которая урегулирована всеми нормами (правом в целом), называется правоотношениями (в широком смысле). В то же время, отдельная норма также образует правоотношение – в узком смысле. Именно оно нам позволяет понять, каким образом государство через нормы и правоотношения добивается от субъектов общества нужного поведения. Правоотношения в узком смысле – общественное отношение, урегулированное юридической нормой, порождающей субъек-

тивные права и юридические обязанности. Именно в этом смысле используется понятие правоотношение.

Обязанность в правоотношении называют юридической обязанностью, право – субъективным правом (право принадлежит конкретному субъекту в конкретных обстоятельствах).

Правоотношение имеет свою структуру (состав), в которую входят следующие элементы:

- 1) Субъекты правоотношения;
- 2) Объект правоотношения;
- 3) Субъективное право;
- 4) Юридическая обязанность.

Тех, кто обладает юридическими правами и обязанностями, участвует в правоотношении, принято называть *субъектами правоотношений*. Субъектами правоотношений могут быть граждане, которые обладают всей полнотой прав и обязанностей, вытекающих из конституции, законов, подзаконных актов. Данное свойство – быть субъектом права – называется *правосубъектностью*.

Правосубъектность характеризуется, прежде всего, наличием возможности быть участником правоотношения, носителем прав и обязанностей. Внутри понятия правосубъектности содержатся два взаимосвязанных, но самостоятельных понятия:

- Правоспособность;
- Дееспособность.

Правоспособность – способность иметь субъективные права и юридические обязанности из числа предусмотренных действующим законодательством. Эта сторона правосубъективности признается за каждым человеком без исключений. Правоспособностью обладают все граждане без исключения, с момента рождения. Каждый человек способен к правообладанию и имеет право на жизнь, свободу, здоровье, честь, достоинство, безопасность и т.д.

Дееспособность – способность самостоятельно реализовывать свои права и обязанности, приобретать их, участвовать в правоотношениях. Эта сторона правосубъективности может быть не у всех. Дееспособность – способность своими личными действи-

ями осуществлять права и обязанности. Объем дееспособности в основном зависит от возраста, душевного здоровья (умственного состояния) и гражданства. В полном объеме здоровый человек становится дееспособным с 18 лет, а неполной дееспособностью обладают дети с 14 до 18 лет, которые в праве совершать лишь мелкие бытовые сделки и не несут ответственность по отдельным видам правонарушений. Дети до 14 лет считаются недееспособными, поэтому их права и интересы представляют в правоотношениях их родители.

В составе понятия дееспособности иногда отдельно выделяют понятия:

- 1) Сделкоспособности;
- 2) Деликтоспособности.

Сделкоспособность – это способность заключать имущественные сделки.

Деликтоспособность – это способность нести ответственность за отдельные или за все виды правонарушений. Несовершеннолетние несут ответственность за умышленные преступления с 14 лет.

Ограничить в дееспособности можно только решением суда, который руководствуется медицинским заключением. Над недееспособными людьми, достигшими 18 лет и старше, устанавливается опека. Опекуны совершают от имени подопечных все необходимые сделки. Над людьми с неполной или ограниченной дееспособностью устанавливается попечительство. Попечители в праве дать согласие на совершение тех сделок, которые эти граждане не вправе совершать самостоятельно. Опекуны и попечители назначаются органами опеки и попечительства по месту жительства недееспособного лица.

Глава X. Объекты правоотношений

Объекты правоотношений. Правоотношения между субъектами права возникают по разным поводам. Тот повод, по которому субъекты вступают в правоотношения, называется объектом правоотношения. Именно объект составляет предмет интересов субъектов, на него направлены действия субъектов.

В связи с объектом рождаются субъективное право и юридическая обязанность.

Можно, к примеру, посмотреть ряд объектов, по поводу которых возникают правоотношения:

- В конституционных правоотношениях объектом выступают полномочия государственных органов;
- В трудовых правоотношениях – нормы выработки, заработная плата, режим труда и отдыха;
- В гражданско-правовых отношениях – вопросы собственности, движимое и недвижимое имущество;
- В семейных правоотношениях вопросы воспитания детей; в уголовных правоотношениях – запрещенные виды поведения;
- В правоотношениях сферы здравоохранения – вопросы о здоровье и жизни и т.д.

Условно различают следующие объекты правоотношения:

1) Материальные блага разного рода:

- Предметы;
- Деньги;
- Имущество;
- Бриллианты.

2) Нематериальные блага:

- Жизнь;
- Здоровье;
- Честь;
- Достоинство;
- Свобода;
- Безопасность;
- Неприкосновенность личности;
- Тайна переписки.

3) Результаты интеллектуального труда:

- Произведения живописи;
- Произведения искусства;
- Произведения музыки;
- Произведения литературы;
- Научные открытия;
- Изобретения.

4) Ценные бумаги, официальные документы:

- Акции;
- Векселя;
- Паспорта;
- Дипломы;
- Аттестаты;
- Административные протоколы.

5) Действия, поведение субъектов, услуги и их результаты:

- Явка лица по вызову компетентных органов;
- Дача показаний свидетелем;
- Перевозка пассажира.

Общепризнанно, что человек не может быть объектом правоотношения. Например, в случае спора по поводу ребенка, объектом правоотношений является не ребенок, а возможность повседневного общения с ним, интересы его нормального воспитания.

Глава XI. Юридическая обязанность.

Субъективное право. Юридическая ответственность

В правоотношениях между субъектами права возникает связь в виде юридической обязанности и неотрывности от нее субъективного права (т.е. юридические обязанности и субъективность права возникают в правоотношениях без отрыва друг от друга).

Субъективные права возникают только в тех случаях, когда государство регулирует общественные отношения с помощью права (т.е. в процессе правоотношения).

Однако бывают общественные отношения, не урегулированные правом. Такие сферы государству неинтересны, безразличны. Члены общества такой сферы могут совершать определенные действия в части, которая не урегулирована правом. Такие общественные сферы называются сферами общего дозволения, где действует принцип: «что не запрещено, то разрешено». Например, любой человек может в праве слушать музыку, петь песню, совершать прогулки, любоваться природой и т.д. (сфера всеобщего дозволения). Но все это можно делать лишь до того предела, до которого не существует правового регулирования, пока не натыкаешься на запрет или другую норму права.

Всеми указанными действиями заниматься можно лишь тогда и так, чтобы не нарушать этим прав других субъектов, не нарушать при этом прочих своих обязанностей, скажем, обязанности соблюдать тишину в ночное время в общежитии и т.д.

С субъективным правом неразрывно связана юридическая обязанность.

В зависимости от ситуаций, юридические обязанности имеют разновидности (обязанность совершить определенное действие, обязанность не совершать определенное действие, обязанность понести ответственность и т.д.).

Правоотношение как некое обстоятельство начинается, изменяется и заканчивается. Такое обстоятельство обычно называют юридическим фактом. Получается, что юридические факты «включают» и «выключают» правоотношения. Так, например, если человек входит в автобус (маршрутный) – это факт. Этот факт порождает право человека доехать по маршруту до любой точки. Соответственно департамент пассажирских автобусов несет обязанность доставить пассажира в любую точку маршрута. Но в то же время появляется обязанность пассажира заплатить за проезд, а транспортный департамент приобретает право получить плату за перевозку пассажира.

Отсюда следует, что большая часть наших действий – это юридические факты, потому что они влекут за собой юридические последствия (порождают права и обязанности). Итак, *юридический факт* – это жизненное обстоятельство, которое порождает, изменяет или прекращает правоотношения:

1) Когда юридический факт порождает правоотношения, его называют *правообразующим*. Например, рождение ребенка является правообразующим фактом, который порождает правоотношение между ребенком и каждым родителем, между ребенком и государством, между мужем и женой по воспитанию ребенка;

2) Юридический факт может называться *право-изменяющим*, когда он изменяет правоотношение;

3) Юридический факт, приводящий к прекращению правоотношения, называется *право-прекращающим*. Например, смерть человека прекращает все виды правоотношения.

В зависимости от наличия или отсутствия воли людей юридический факт классифицируется на:

- Событие;
- Действие.

Событием называют факт, который произошел помимо воли и сознания человека. Болезнь, пожар, наводнение, естественная смерть – все это события, которые порождают, изменяют и прекращают правоотношения. В результате, возникают правоотношения, связанные с возмещением ущерба, страховым вознаграждением, наследованием и т.д.

Если в акте присутствует воля человека, такой факт называется *действием*. Действия подразделяются на:

- Правомерные;
- Неправомерные.

Неправомерные иначе называют противоправными. Если действие осуществляется без нарушения нормы права (заключение договора, составление завещания), такое действие называют *правомерным*. Действие, осуществляемое нарушением нормы права или против нормы (подделка документов, избивание человека, опоздание на работу и т.д.) считается неправомерным, или правонарушением, либо противоправным. Факт неправомерных действий открывает правоотношение ответственности, где у нарушителя порождается обязанность отвечать за свои действия (возместить причиненный ущерб, понести наказание).

В аспекте юридического факта может рассматриваться и *бездействие*, которое также может порождать права и обязанности. Например, у человека была обязанность заплатить налоги, он не заплатил, т.е. бездействовал там, где надо было действовать. Этот факт бездействия повлеч за собой обязанность понести ответственность.

Среди возможных неправомерных (противоправных) действий особо можно выделить действия с высокой степенью общественной опасности. Такие действия называются преступлениями. Все о преступлениях отражено в одном нормативном акте – в Уголовном кодексе.

Прочие неправомерные (противоправные) действия называются проступками. Их степень общественной опасности ниже,

чем у преступлений. Проступки указаны в различных нормативных актах (Гражданский кодекс, Кодекс об административных правонарушениях, Трудовой кодекс, Налоговый кодекс, Таможенный кодекс и др.).

К примеру, в кодексе об административных правонарушениях предусмотрены составы многих проступков, таких как: нарушение авторских, изобретательских и патентных прав; занятие проституцией; самовольная перепланировка жилых помещений в многоквартирных домах; самовольное выкапывание деревьев в лесах; мелкое хищение чужого имущества; самовольная без надобности остановка поезда, курение в вагонах и тамбурах; повреждение телефонов-автоматов; нарушение правил дорожного движения; ложный вызов милиции, пожарной охраны, скорой помощи; нецензурная брань в общественных местах и приставание к прохожим; появление в общественных местах в состоянии опьянения. За все указанные проступки применяются обычно большие штрафы.

Нередко одним деянием человек совершает несколько правонарушений. Например, нарушение водителем автомобиля правил дорожного движения может повлечь за собой и административную, и имущественную, и гражданско-правовую ответственность.

Юридическая ответственность. Чтобы понимать юридическую ответственность, нужно понимать правонарушение как юридический факт, который включает санкции, правоотношения ответственности при невыполнении субъектом своей обязанности, которую он несет в правоотношении. К примеру, нарушая трудовые обязанности, придется претерпеть дисциплинарные наказания; если нарушил запрет, содержащийся в Уголовном кодексе, – уголовная ответственность; нарушение обязанности из области гражданских правоотношений – ответственность возмещения нанесенного ущерба или в форме штрафа.

Но не всегда просто определить, являются ли те или иные действия правонарушениями. Чтобы точно определить правонарушение необходимо учитывать ряд, отвечающих любому правонарушению, признаков:

1) Правонарушением может быть только действие (бездействие). Мысли, чувства, воззрения, какими бы плохими они ни были, сами по себе правонарушениями не могут быть, а вот когда они реализуются в противоправных действиях, то уже выступают противоправным действенным признаком правонарушения. Например, слова не являются правонарушением, но если это слово призывает толпу к насильственному свержению власти – то это не просто слова, а действия;

2) Правонарушение – это всегда противоправное действие (бездействие);

3) Правонарушением признается только поведение дееспособных (вменяемых) субъектов;

4) В действии должна быть вина. Под виной понимается отношение человека к своему поведению и его последствиям, осознание им недопустимости своего поведения и связанных с ним последствий. Определяют две формы вины: умысел и неосторожность (халатность и легкомыслие). Если вина фигурирует в форме умысла, то наказание будет строже;

5) Наличие вреда (ущерба) человеку, организации, обществу или государству. Причем, вред может быть имущественный, социальный, моральный, политический, физический, как угроза обществу. Вред может выражаться не только в конкретных последствиях, но и в возможности привести к таким последствиям.

Итак, обобщая все вышеуказанные признаки правонарушения, можно дать следующее определение. *Правонарушение* – это виновное, противоправное действие (бездействие) дееспособного лица, причиняющего вред обществу, государству или отдельным лицам. Следует отметить, что при отсутствии хотя бы одного из названных признаков действие (бездействие) не рассматривается как правонарушение и не влечет ответственности.

В любом правовом государстве и демократическом обществе обычно действует так называемая презумпция невиновности. Это означает, что вина должна быть доказанной, только при этом доказывать, что он не виновен, должен не сам человек, а выступающие от лица государства следствие, суд, прокуратура, которые ищут и представляют доказательства его виновности.

Также нужно особо отметить, что в отдельных случаях возможно наступление ответственности и без вины. Допускается ответственность без вины за вред, причиненный источником повышенной опасности – электрической энергией, транспортным средством, сильнодействующими ядами, взрывчатыми веществами и др. (Гражданский кодекс).

Таким образом, юридическая ответственность – это обязанность лица (субъекта) претерпеть неблагоприятные последствия, понести *наказание*.

Наказание – это мера государственного принуждения, выступающая в виде средства воздействия на лицо, совершившего правонарушение. Поэтому юридическая ответственность является очень важным общественным правовым явлением, которое стоит на страже порядка.

Ответственность в реальности познается со своими неотъемлемыми социальными функциями:

1) Наказать правонарушителя – карательная функция (как самозащита общества от нарушений порядка): если нанес вред обществу, то получи кару;

2) Предупреждение правонарушения – превентивная функция, которая заключается в том, что если ответственность регулярно поражает нарушителей, то многие остерегутся нарушать;

3) Воспитательная функция, которая означает привитие гражданам уважения к праву (например, претерпел наказание – стал лучше, умнее, мудрее, осторожнее, хитрее);

4) Право-восстановительная или компенсационная функция – означает восстановление нарушенного права, компенсации ущерба: причинил ущерб – восстанови все как было за свой счет.

При разработке института ответственности государство делает опирается на некие исходные принципы. Они заложены в конструкцию юридической ответственности и делают ее более эффективной.

К основным *принципам юридической ответственности* относятся:

1) Первый принцип законности юридической ответственности означает, что ответственность должна следовать только

за такие правонарушения, которые предусмотрены правом. Если действие или бездействие государством не признается как правонарушение, то и ответственности не может быть;

2) Второй принцип – обоснованность юридической ответственности. Этот принцип заключается в том, что применение мер наказания допустимо, только если факт нарушения права имеет обоснованные доказательства (т.е. доказан);

3) Третий принцип – справедливость юридической ответственности. То есть, при назначении мер ответственности и при ее реализации она должна отвечать множеству правил и требований. Например: нельзя наказывать дважды за одно правонарушение, ответственность несет тот, кто совершил правонарушение, закон обратной силы не имеет, мера и вид наказания зависит от тяжести правонарушения и т.д.;

4) Четвертый принцип – это принцип целесообразности. Данный принцип состоит в том, что наказание должно соответствовать целям предупреждения правонарушения, целям, стоящим перед государством и обществом (вряд ли в настоящее время целесообразно признать такую меру наказания, как каторга).

5) Пятый и последний принцип юридической ответственности – это принцип неотвратимости, который состоит в неизбежности наказания. Это означает, что никто не может быть освобожден от наказания и ответственности, ни под каким предлогом.

В жизненных реалиях ответственность проявляется в разных видах. Принято ее разделять по отраслевому признаку на уголовную, административную, гражданско-правовую, дисциплинарную и материальную.

Уголовная ответственность устанавливается только Уголовным кодексом. Уголовная ответственность наступает только за совершенное преступление и только лишь по приговору суда.

За совершение административных проступков, предусмотренных Кодексом об административных правонарушениях, Таможенным кодексом, Налоговым кодексом, наступает Административная ответственность.

В случаях, если причинен имущественный ущерб или нарушены обязательства, которые были приняты по договору в соот-

ветствии с Гражданским кодексом, наступает Гражданско-правовая ответственность.

Если работником нарушены трудовые обязательства, наступает дисциплинарная ответственность. Меры дисциплинарной ответственности предусмотрены в Трудовом кодексе, а также содержатся в правилах внутреннего трудового распорядка, утверждаемых руководителем организации, в дисциплинарных положениях и уставах, действующих в различных сферах государственного управления.

Следующий вид ответственности – материальная. Она имеет место в трудовых отношениях, если работник нанес ущерб работодателю или, наоборот, работодатель нанес материальный ущерб работнику.

При особых обстоятельствах действия субъекта, очень похожие на правонарушение, государством не считается правонарушением и не влекут наказания. Например, не считается преступлением и не влечет ответственности деяние, совершенное недееспособным (невменяемым) лицом. Таких лиц по назначению суда направляют на принудительное лечение.

Другим таким особым обстоятельством является необходимая оборона. В этих случаях имеет место причинение вреда тому, кто посягает на жизнь, собственность, интересы и права лица, государства, общества. При наступлении необходимой обороны доказательным критерием отсутствия ответственности является недопущение превышения пределов необходимой обороны (например, если нападавший не был ничем вооружен, а его убили выстрелом из пистолета – превышение необходимой обороны).

Особым обстоятельством, освобождающим от ответственности, является также обстоятельство крайней необходимости. Это когда имеет место причинение вреда для того, чтобы устранить опасность или ущерб, угрожающие личности, обществу, государству, когда эта опасность или ущерб не могут быть ликвидированы другими средствами. Например, пожарные разрушают строения, близко расположенные к источнику огня, чтобы приостановить его распространение на жилые здания.

Исключающим преступность деяния обстоятельством является психическое и физическое принуждение. Такое принуждение может быть в различных формах: незаконное лишение свободы, пытки, побои, угрозы, использование психотропных веществ, гипноза и др.

Также обстоятельством, освобождающим от ответственности, является причинение вреда при исполнении приказа. Уголовную ответственность за причинение вреда в подобной ситуации несет лицо, отдавшее незаконный приказ.

Не несет ответственность лицо, причинившее вред при обоснованном риске, который заключается в том, что для достижения общественно полезной цели необходимо рискнуть, так как другими средствами цели не достичь. К примеру, врач может рискнуть сделать операцию безнадежному больному. В риске появится шанс, что у больного продлится жизнь (спасен от смерти). Оправдательным показателем обоснованного риска является отсутствие превышения пределов оправданного риска. Таким образом, юридическая ответственность, проявляя свои истинные функции, – защиту права, включение показания, меры принуждения удовлетворяет главному общественному и государственному интересу – обеспечению порядка.

Глава XII. Система наказаний

Юридическая ответственность предполагает определенное *наказание*. Объем и характер наказания определяется в санкциях юридических норм.

Наказание может быть в виде:

- Ущемления прав (лишение родительских прав, лишение свободы и др.);
- Возложения новых, дополнительных обязанностей (возместить ущерб, выплатить определенную сумму, совершить определенные действия).

Вид наказаний определяется точно так же в зависимости от отраслевого признака, как, например, классифицируется вид ответственности по отраслевому признаку.

В административном праве за проступки предусмотрены следующие виды наказаний:

- 1) Предупреждение;
- 2) Штраф;
- 3) Отстранение должностного лица от занимаемой должности;
- 4) Лишение лицензии (разрешения) на занятие определенными видами деятельности;
- 5) Лишение специального права, предоставленного данному гражданину (права управления транспортными средствами, права на охоту, права хранения огнестрельного оружия, права на эксплуатацию радиоэлектронных средств или высокочастотных устройств и т.д.);
- 6) Проверка знаний правил дорожного движения. Проверка знаний охотничьего минимума;
- 7) Приостановление определенного вида деятельности, восстановление объекта в его первоначальное состояние, снос (демонтаж) объекта либо его части;
- 8) Конфискация предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения;
- 9) Административный арест;
- 10) Выдворение из пределов Кыргызской Республики иностранных граждан и лиц без гражданства;
- 11) Сокращение срока пребывания иностранных граждан и лиц без гражданства;
- 12) Взыскание стоимости товара и транспортных средств, являющихся непосредственными объектами таможенных правонарушений, товаров и транспортных средств со специально изготовленными тайниками, использованными для перемещения через таможенную границу КР с сокрытием предметов, являющихся непосредственными объектами таможенных правонарушений.

***Примечание.** Взыскание стоимости товара и транспортных средств, являющихся непосредственными объектами таможенных правонарушений, товаров и транспортных средств со специально изготовленными тайниками, использованными для перемещения через таможенную границу КР с сокрытием предметов, являющихся непосредственными объектами та-*

моженных правил, состоит из взыскания денежной суммы в процентном выражении от рыночной цены таких товаров и транспортных средств на день обнаружения правонарушения и применяется в качестве дополнительного взыскания.

13) Привлечение к общественным работам.

Также следует отметить, что законодательством может быть предусмотрено применение специальных средств. Например, должностные лица таможенных органов вправе применить физическую силу, резиновые палки, наручники, слезоточивые вещества или специальные средства для того, чтобы отразить нападение, пресечь нарушение или сопротивление нарушителя, задержать нарушителя (Таможенный кодекс).

В трудовом праве в качестве наказаний предусмотрены следующие виды *дисциплинарных взысканий*:

- 1) Замечание;
- 2) Выговор;
- 3) Увольнение по соответствующим основаниям.

Перед принятием решения о взыскании работник должен написать в письменной форме объяснительную о причине проступка. Дисциплинарное взыскание оформляется приказом работодателя.

В гражданском праве наказания имеют место при нарушении договорных или прочих обязательств имущественного характера. Используются в этих случаях следующие виды наказаний: возмещение имущественного вреда, восстановление нарушенного права, выплата штрафа (пени, неустойки).

Если одна сторона обязалась по договору выполнить работу и не выполнила ее в срок или выполнила некачественно, не так, как договорились, то должна наступать гражданско-правовая ответственность со стороны такого лица. Характер ответственности обычно обговаривается сторонами договора. Предусматриваются разного вида штрафные санкции в виде пени, неустойки, а также выплата определенной суммы за каждый день просрочки (при поставке товара) или в строительстве объекта.

При отсутствии договора обязанность возместить ущерб может возникнуть по закону.

Отказ от выполнения этой обязанности влечет за собой принуждение – обращение пострадавшего в суд, решение суда и исполнение решения в принудительном порядке. В итоге нарушитель наказывается лишением денег, имущества, прав на свои имущества.

Гражданско-правовая ответственность осуществляется не только в судебном, но и в арбитражном, административном порядке.

Предусмотренная система наказаний лиц, совершивших преступления в уголовном праве. Могут применяться следующие основные *виды наказания*:

- 1) Привлечение к общественным работам;
- 2) Штраф;
- 3) Тройной айып;
- 4) Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью;
- 5) Публичное извинение с возмещением ущерба;
- 6) Исправительные работы;
- 7) Ограничение свободы;
- 8) Содержание в дисциплинарной воинской части;
- 9) Лишение свободы;
- 10) Пожизненное лишение свободы.

Кроме основных наказаний, к осужденным могут применяться следующие дополнительные наказания:

- Лишение специального, воинского, почетного звания, классного чина, специального классного чина, дипломатического ранга и государственных наград;
- Конфискация имущества.

Штраф, публичное извинение с возмещением ущерба и лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью могут применяться и в качестве дополнительных наказаний.

Краткое представление в реалии механизма правового регулирования. Подробное ознакомление в данном разделе с понятиями нормы, юридического акта, правоотношения, ответственности и др. в изучении правовых явлений позволяет увязать их

в единое целое с тем расчетом, чтобы понять их общую роль в регулировании общественных явлений. Все вместе они составляют механизм правового регулирования, который используется государством.

Общественные отношения в реальной жизни представляют собой большой круг интересов: интересы организаций, предприятий, отдельных людей, семей, национальностей, национально-территориальных и административно-территориальных образований, самого государства, общества в целом. Интересы постоянно сталкиваются и вызывают большие или малые конфликты. Словом, интересы мобилизуют волю.

Для согласования интересов, устранения превентивных конфликтов и обеспечения необходимого порядка нужен особый механизм. Таким механизмом у государства выступает право, в котором заложена его воля. Государство на все важные случаи общественной жизни для всех субъектов устанавливает нормы права.

Но нормы права могут не включиться в процесс регулирования. Например, правила купли-продажи не воздействуют на поведение субъекта, если он в данный момент не выступает как покупатель или продавец. По отношению к субъекту они находятся в бездействии.

Норма права приходит в действие, только если имеет место определенное жизненное обстоятельство (юридический факт). Например, заключен договор купли-продажи, с этого момента нормы купли-продажи стали действовать применительно к субъекту, приступили к своей регулирующей функции.

Отсюда ясно, что юридический факт обуславливает наступление правоотношений, в рамках которых стороны приобретают (имеют, получают) субъективные права и связанные с правами юридические обязанности.

Далее, если обязанная сторона выполнила свою обязанность, значит, управленческая сторона реализовала свое субъективное право и можно считать, что правоотношение выполнило свою регулирующую функцию.

Когда правоотношение выполнило (выполняет) свою регулирующую функцию, то получается, что стороны согласова-

ли свои интересы. Произошло совпадение интересов субъектов (участников). В итоге интересы сторон удовлетворены, а общество и государство получает порядок. Данный механизм правового регулирования на самом деле обеспечил основную задачу государства – дать обществу порядок. Воля государства, таким образом, реализована.

Когда обязанная сторона не выполняет свою юридическую обязанность, то в действие включаются защитные механизмы права. Их называют юридической ответственностью. Она сохраняет субъективные права, стоит на страже права. Через элемент механизма правовой регуляции «юридическая ответственность» государство заставляет субъекта-нарушителя выполнить свои обязанности или потерпеть определенный вид наказания.

Таким образом, весь механизм правового регулирования представляет собой последовательную реализацию основных его элементов, таких как интересы, воля, норма, юридический факт, правоотношение, выполнение юридической обязанности, удовлетворение (согласованных) интересов, порядок.

Этот механизм не всегда заканчивается установлением порядка, когда имеется невыполнение юридической обязанности – юридический факт правонарушения.

При наличии юридического факта правонарушения этот механизм правовой регуляции реализуется с учетом юридического факта правонарушения, порождающего правоотношение ответственности.

Итак, все изложенное выше свидетельствует о том, что государство воздействует на общественные отношения большей частью посредством права, используя управомочивающие, запрещающие нормы. Но использует государство эти нормы по-разному, охватывая ими сферы, которые необходимо отрегулировать. Отсюда порождаются типы правового регулирования, такие как запретительный, разрешительный (обще-дозволительный) тип регулирования. Например, при охвате запретом очень широкой сферы отношений жизни человека, государство применяет запретительный тип регулирования. Но не надо забывать, что практически при любом типе регулирования бывают исклю-

чения, например, в запрете на убийство, в случае необходимой обороны и угрозы жизни разрешается убить нападающего. Данный тип регуляции также действует в сфере лишения всего, кроме прямым образом разрешенного.

Во многих сферах общественных отношений государство применяет разрешительный (обще-дозволительный) тип регулирования, например, государство в имущественных отношениях разрешает субъектам заключать любые виды договоров. Здесь субъекты (люди, организации, предприятия, госорганы) сами выбирают, с кем заключить договор (какой договор, с каким содержанием) для того, чтобы воспользоваться своими правами и распорядиться своим имуществом. Однако, и тут без исключений не бывает. К примеру, свобода заключения договоров – неполная, не всеохватывающая, и она обставлена множеством требований и условий. Тогда, получается, что в этой области действует другой тип регулирования, который характеризуется разрешением всего, кроме прямым образом запрещенного. В отношениях человека с окружающей природой средой разрешаются любые формы общения его с природой (туризм, альпинизм, плавание, пикники, обработка земли и т.д.), но при этом государство устанавливает и запреты: нельзя заражать, загрязнять, отравлять среду, источники питьевого водоснабжения, нельзя заниматься браконьерством, порубкой лесов и т.д.

Следует отметить, что на практике эти два типа регулирования наслаиваются друг на друга, и нет отраслей права, построенных лишь на одном типе правового регулирования.

В то же время, в правовой практике прослеживается определенная закономерность: запретительный тип регулирования имеет преимущество в отраслях публичного права, а разрешительный тип – в отраслях частного права.

Глава XIII. Законность и правопорядок

Если право действует эффективно, глубоко охватывая своим регулированием общественную жизнь, люди и все субъекты права выполняют то, что предписано правом, то в государственном обществе устанавливается самый высокий уровень законности.

Законность – это господство права и закона в общественной жизни, или такой режим, где строго соблюдаются и исполняются нормы права всеми участниками (субъектами) общественных отношений.

Результатом или итогом режима законности можно назвать правопорядок. Другими словами, последнее означает фактическое состояние урегулированных правом отношений, т.е. это состояние упорядоченности на основе права и законности общественных отношений. Право и законность являются основными составными элементами правопорядка. Следовательно, правопорядок не мыслим без правомерного поведения людей, субъектов. Правомерное поведение бывает необходимым и допустимым в зависимости от вида норм (обязывающих, запрещающих, управомочивающих), требующих от субъекта данного поведения.

Законность и правопорядок считаются главными социальными ценностями жизни людского общества. Существует понятие общественный порядок, который, в отличие от правопорядка, образуется под воздействием не только правовых норм, но и иных социальных: норм морали, религиозных норм, обычаев. Поэтому правопорядок считается частью общественного порядка.

Правосознание и его влияние на эффект права. Люди общества постоянно, в той или иной форме, выражают свое отношение к праву, законам и многим другим правовым явлениям.

Реакция людей на правовые явления может быть в рационально-идеологической форме (идеи) или в виде эмоционально-психических чувств.

Совокупность идей (представлений) и чувств, выражающих отношение людей к праву, называют правосознанием. В структуре правосознания определяются два основных элемента: правовая психология и правовая идеология.

Правовая психология – это вся психологическая реакция, складывающаяся из чувств, настроений, эмоций, радости, огорчения, удовлетворения, недовольства и т.п. по поводу принятия или отмены закона и т.д.

Правовой идеологией называют всю совокупность юридических идей, теорий и взглядов на правовую реальность. Например,

Марксистская теория государства и права, концепция правового государства и т.д.

Поэтому, часто государство закрепляет идеологические принципы в конституциях, декларативных документах.

Отсюда важно знать и учитывать особенности правосознания, потому что оно может как ослаблять эффект права, так и усиливать его. Например, если государство будет давать обществу законы, которые идут вразрез с общественным правосознанием, они не будут исполняться и работать. Это может привести к воспитанию непокорного населения, провалу государственных мероприятий, пренебрежению к праву.

Правосознание бывает обыденным, научным, профессиональным, индивидуальным и коллективным.

Обыденное правосознание складывается на базе повседневной жизни и наблюдается у обычных людей. Научное правосознание характерно для людей из ученой сферы, профессиональное – для профессионалов-юристов.

Индивидуальное правосознание определяется по тому, каким образом воспринимаются нормы права отдельной личностью, коллективное – общественными структурами (партиями, организациями, социальными группами, просто толпой митингующих, демонстрантов и т.д.).

Деформации правосознания могут привести к правовому нигилизму или правовому идеализму.

Правовой нигилизм может выражаться в высоком уровне преступности, правонарушений, пренебрежением прав и свобод человека и т.д. Правовой идеализм – обратное проявление правового нигилизма. При правовом идеализме считается, что любую проблему можно решать правом и принятием закона, не учитывая, что для решения многих общественных проблем необходима подготовительная работа. Принятый закон под давлением идеализма не оправдывает себя, приведет к усилению нигилизма.

Чтобы повысить уровень правосознания, нужно применить такое незаменимое средство, как правовое обучение и воспитание.

ЧАСТЬ III ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

Глава XIV. Государственное (конституционное) право

Конституционное право считается ведущей отраслью системы права и содержит нормы, регулирующие отношения между государством и обществом в области прав человека и гражданина, организацию самого государства (конституционные правоотношения).

Конституционное право представляется в виде упорядоченной совокупности правовых норм, охраняющих права и свободы человека, организующих и устанавливающих для этих целей определенную систему государственной власти. Главное предназначение конституционного права – закрепить и гарантировать права и свободы человека и гражданина.

Отношения, которые регулируются нормами конституционного права и составляют его предмет:

- 1) Отношения между государством и человеком;
- 2) Основы конституционного строя;
- 3) Устройство государства;
- 4) Форма правления.

Метод конституционно-правового регулирования представляет собой совокупность способов и приемов правового воздействия на соответствующие общественные отношения. Обычно определяют два основных метода:

- Императивный метод, который представляет собой метод властных предписаний и субординации, метод, основанный на запретах, обязанностях и ответственности;
- Диспозитивный метод, который основан на дозволениях или на равноправии сторон, координации.

Источниками Конституционного права являются нормативно-правовые акты, регулирующие конституционные отношения, они, в свою очередь, являются своеобразным резервуаром или хранилищем правовых предписаний.

Различают следующие виды источники Конституционного права:

- 1) Конституция – ведущий источник конституционного права;
- 2) Акты всенародного референдума;
- 3) Декларация о государственном суверенитете;
- 4) Общеизвестные принципы и нормы международного права;
- 5) Решения органов конституционного правосудия;
- 6) Законы (о поправке к Конституции, законы субъектов, Уставы субъектов);
- 7) Нормативно-правовые акты главы государства, парламента и правительства, высших должностных лиц и исполнительных органов власти;
- 8) Договоры: межгосударственные и внутригосударственные;
- 9) Конституционно-правовые обычаи;
- 10) Нормативно-правовые акты органов местного самоуправления;
- 11) Правовые акты.

В этой большой системе источников конституционного права высшую юридическую силу в регуляции отношений имеет конституция. Как высший источник права, *Конституция* – это система правовых норм, регулирующих основы отношений между человеком и обществом с одной стороны, и государством – с другой, а также основы организации самого государства. Она является основным законом государства в политике, жизни общества, государства и граждан и выполняет учредительную (может учреждать новые институты власти), идеологическую (закрепляет определенную систему общественных ценностей, внедряя ее в сознание людей) и правовую (создает условия для развития законодательства и принятия новых нормативных актов) функции.

Наличие Конституции в государстве не означает, что в нем установлено конституционное государство (конституционный строй). Для своего состояния последнее должно иметь основу конституционного строя – идейную и нормативную базу всей системы конституционного права.

Основы конституционного строя представляют собой концентрированное выражение и обобщение общеизвестных норм

поведения субъектов конституционного права по поводу определения формы правления, государственного устройства, политического режима, конституционно-правовой регламентации отношений в основных системах общества, обеспечения их взаимодействия. Конституционное государство характеризуется приоритетом прав личности, подчинением праву всех органов государства, должностных лиц и граждан.

Глава XV. Административное право

Основы административного права. Предмет, метод, система и источники административного права. Административное право – это отрасль права, регулирующая общественные отношения, возникающие в процессе управленческой деятельности государства. Отношения, возникающие в ходе осуществления государством управленческой деятельности, многообразны, в них важнейшее место отводится административному управлению.

Прежде всего, это управленческие отношения, возникающие в процессе повседневной практической деятельности субъектов исполнительной власти при реализации ими функций и задач по руководству хозяйственными, социально-экономическими, культурными и административно-политическими процессами государства.

К предмету административного права относятся также общественные отношения, связанные с внутриорганизационной деятельностью, как исполнительной власти, так и законодательной и судебной властей.

Административным правом регулируются отношения, возникающие и в процессе деятельности органов самоуправления граждан.

Административное право призвано упорядочить осуществление исполнительной власти, поставить деятельность властных структур в четкие рамки закона. Оно регламентирует границы властных функций исполнительной власти, их содержание, определяет правовой режим организации и деятельность субъектов административно-правовых отношений.

Административное право состоит из двух частей: Общей и Особенной. Общая часть включает в себя нормы, определяющие общие для всех субъектов исполнительной власти принципы правового регулирования. Особенная часть определяет применение принципов в процессе административного регулирования отношений в области экономического и социального развития, культуры, образования, обороны, общественного порядка, внешних сношений.

Нормы административного права группируются также по правовым институтам, таким как органы исполнительной власти, государственная служба, административная ответственность. Каждый такой институт может включать нормы Общей и Особенной частей.

Главным источником административного права является Конституция, определяющая правовой статус органов исполнительной власти и основы организации их деятельности, основные административно-правовые права и обязанности, органов самоуправления граждан, общественных объединений граждан.

Важное место в системе источников административного права занимает законодательство. К нему относятся законы о местных органах власти, об органах самоуправления граждан, об общественных объединениях, Кодекс об административной ответственности и др. Значительное количество административно-правовых норм содержится в указах Президента. В соответствующих отраслях государственного управления в качестве источников административного права выступают приказы и инструкции министерства и государственных комитетов и агентств.

Понятие и виды административно-правовых норм. Нормы административного права – это вытекающие из природы социального строя, закрепленные и обеспеченные государственной властью правила, призванные регулировать отношения, возникающие в процессе осуществления исполнительной власти по управлению государством.

Нормы административного права упорядочивают организацию и функционирование всей системы исполнительной власти,

определяют границы должного, допустимого или рекомендуемого поведения участников административно-правовых отношений. Нормы административного права обеспечивают эффективную реализацию субъектами исполнительной власти Конституции и законов, устанавливают правовой режим субъектов и объектов государственного управления, порядок осуществления управленческой деятельности. Нормы административного права устанавливают права и обязанности органов самоуправления граждан, общественных объединений и граждан в сфере управления государством, порядок и гарантии их реализации.

Административно-правовые нормы делятся на материальные и процессуальные. Первые закрепляют принципы государственного управления, правовое положение участников административно-правовых отношений. Вторые определяют порядок реализации норм первой группы, устанавливают процедуру их осуществления в сфере управленческой деятельности.

Административные нормы, закрепленные непосредственно Конституцией, законами, носят конституционный, законодательный характер. Имеются еще нормы, которые устанавливаются самими субъектами исполнительной власти, они являются подзаконными. Эти нормы создаются на основе и во исполнение Конституции и законов. Административно-правовые нормы носят повелительный и поощрительный характер. За нарушение административно-правовых норм применяют юридическую ответственность, а за хорошую работу и добросовестное выполнение своего долга индивид поощряется.

По содержанию административно-правовые нормы подразделяются на:

- Обязывающие, т.е. предписывающие совершать определенные действия;
- Запрещающие – налагающие запрет на совершение тех или иных действий;
- Уполномочивающие – наделяющие правом действовать по своему усмотрению;
- Рекомендательные – определяющие возможные варианты поведения в тех или иных конкретных условиях;

- Стимулирующие – обеспечивающие с помощью соответствующих средств материального или морального воздействия, которые соответствуют поведению участников административно-правовых отношений.

Нормы административного права, как и других отраслей права, имеют пределы действия во времени, пространстве и по кругу лиц. В силу они вступают с момента доведения их до исполнителей. Лишь нормы, предусматривающие административную ответственность, вступают в силу не сразу, а через определенный срок.

Как правило, административно-правовые нормы действуют неопределенный срок. Но в тех случаях, когда их действия могут быть связаны с определенными событиями (стихийными бедствиями, эпидемиями и т.д.), они могут быть приостановлены на определенный срок.

Административно-правовые нормы, устанавливающие административную ответственность, обратной силы не имеют. Однако встречаются случаи, когда действия той или иной нормы распространяются и на ранее возникающие отношения. Такое положение оговаривается в нормативном акте.

Административно-правовые отношения. Административно-правовые отношения – это организационные отношения, в рамках которых обеспечиваются нормальное функционирование механизма управления государством.

Содержанием административно-правовых отношений являются права и обязанности субъектов, в качестве которых выступают Президент, губернаторы (акимы), органы исполнительной власти и их служащие, предприятия, учреждения, организации, органы самоуправления граждан, общественные объединения, граждане, иностранные граждане, лица без гражданства.

В административно-правовых отношениях выступают:

- 1) Субъект административного права;
- 2) Субъект административно-правовых отношений;
- 3) Субъект управления.

Субъект административного права определяется общим образом (гражданин, органы исполнительной власти), а *субъ-*

ект административно-правовых отношений всегда конкретен. Под *субъектом управления* подразумеваются должностное лицо, орган исполнительной власти, на которых нормы административного права возлагают организацию деятельности управляемых объектов.

Административно-правовые отношения подразделяются на:

- Вертикальные;
- Горизонтальные.

Вертикальные – это отношения соподчинения, в которых один из субъектов обладает юридически властными полномочиями, а другие либо не имеют их вовсе, либо имеют, но в меньшем объеме.

Горизонтальные отношения исключают возможность юридически властного веления кого-либо из субъектов этих отношений к другим участникам, все они юридически равноправны.

Основанием возникновения административно-правовых отношений являются юридические факты, в качестве которых, как правило, выступают действия. Эти отношения могут быть и событиями, например, рождение ребенка обязывает родителей зарегистрировать его, а органы записи актов гражданского состояния (ЗАГС) – произвести такую регистрацию.

Действия, в процессе которых возникают, изменяются, прекращаются административные отношения, могут быть как правомерными, так и правонарушающими. Основным видом правомерного действия, с которым связано возникновение, изменения, прекращение административно-правовых отношений, является правовой акт субъекта исполнительной власти. Его действие может произойти по инициативе других возможных участников административно-правовых отношений, например, в результате жалоб, заявлений и т.п.

Субъекты административного права. Одним из первых субъектов административно-правовых отношений является Президент страны. Согласно Конституции, Президент является высшим должностным лицом государства. Руководителем исполнительной власти является Премьер-министр, он решает многие вопросы управления делами кабинетов министров, на-

значает и освобождает министров, их замов, председателей государственных комитетов, агентств, губернаторов/акимов областей. Он издает указы и распоряжения, которые обязательны для исполнения всеми органами исполнительной власти, должностными лицами и гражданами. Он осуществляет контроль над деятельностью органов исполнительной власти и губернаторов/акимов, отменяет и приостанавливает принимаемые ими решения. Губернатор/аким, как субъект административно-правовых отношений, является высшим должностным лицом государства в области и районе. Они осуществляют управление объектами собственности, руководят хозяйственным и социально-культурным строительством на собственной территории, организуют исполнение законов, указов президента, постановлений кабинета министров.

Еще одним субъектом административно-правовых отношений является орган исполнительной власти. Это государственные учреждения, создаваемые в установленном законом порядке для осуществления функций и задач исполнительной власти.

Деятельность органов исполнительной власти – это организующая деятельность, в ходе которой на разных уровнях организуется деятельность людей по решению задач в области хозяйственного, социально-культурного и административно-политического строительства. В этих целях органы исполнительной власти осуществляют упорядочение отношений в сфере управления, решают общие вопросы, связанные с функционированием управляемой системы, объединяют и координируют деятельность участников управленческих отношений.

Практическая управленческая деятельность органов исполнительной власти проявляется в разработке и принятии управленческих решений, в организации исполнения принятого решения, проверке исполнения, контроле, учете, прогнозировании, финансировании, подборе и расстановке кадров, их обучении.

Важнейшим признаком органов исполнительной власти является наличие государственно-властных полномочий, которые дают им возможность решать в пределах предоставленных прав определенные вопросы, издавать обязательные для исполнения

другими субъектами административно-правовых отношений нормативные акты, обеспечивать их исполнение

Властные полномочия органов исполнительной власти выражаются в их компетенции, под которой понимается совокупность их предметов ведения. Для органов исполнительной власти характерно действие в установленном законом порядке, они образуют систему, обусловленную тем, что она объединена единством социальной сущности, общностью целей, задач, функций.

К *принципам деятельности органов исполнительной власти* относятся:

- Демократический централизм. Он выражается в подотчетности и подконтрольности должностных лиц государства и органов исполнительной власти представительным органам, в обязательности решений вышестоящих должностных лиц и органов исполнительной власти для нижестоящих, в сочетании единого, централизованного руководства с инициативой и творческой активностью должностных лиц и органов исполнительной власти на местах;
- Забота об интересах человека. Этот принцип прямо вытекает из основополагающего положения Конституции страны, предполагающего, что вся деятельность нашего государства строится в интересах благосостояния человека, а основной ее целью является всемерное обеспечение человеку достойной его жизни;
- Широкое участие граждан в деятельности органов исполнительной власти. Этот принцип предполагает:
 - 1) широкую информированность граждан о деятельности исполнительной власти и принимаемых ими решениях;
 - 2) широкое участие граждан в практической реализации решений органов исполнительной власти;
 - 3) постоянный учет органами исполнительной власти при организации своей деятельности общественного мнения.

Государственные служащие также являются субъектами административно-правовых отношений. Государственная служба представляет собой один из видов трудовой деятельности, не свя-

занной с производством материальных благ, в процессе которой осуществляется практическая реализация функций государства.

Принципы деятельности государственной службы:

- Верховенство Конституции и закона в их деятельности;
- Приоритет прав и свобод человека;
- Подчинение государственной службы интересам народа, неослабленная забота о решении социальных вопросов, вопросов труда, быта, культуры, об удовлетворении интересов и нужд людей;
- Гласность в деятельности государственной службы;
- Равенство прав граждан на государственную службу, предполагающее равенство на замещение государственных должностей и продвижение по службе, получение одинакового вознаграждения за труд, единый порядок поощрения и ответственности;
- Подбор и расстановка кадров по деловым качествам, что обеспечивает наиболее качественное комплектование государственных должностей и рост в должности тех, кто в наибольшей мере способен решать поставленные задачи;
- Личная ответственность за порученное дело и сменяемость кадров.

Круг служебных обязанностей и прав, а также границы ответственности государственного служащего, требования к его профессионально-квалификационной подготовке определяются занимаемой им должностью, которая также отражает характер выполняемой им работы.

Правовое положение государственных служащих гарантируется тем, что их права и обязанности определяются, главным образом, пределами компетенции органа государственной власти, где они проходят службу.

Деятельность государственных служащих направлена на реализацию функций и задач этих органов и носит официальный характер. Их права одновременно являются обязанностями, а обязанности – правами. Осуществление их прав и обязанностей гарантируется законом. Они имеют право на продвижение по службе и определенные законом льготы. Для них установлена

повышенная ответственность за нарушение служебных обязанностей.

Содержание прав и обязанностей государственных служащих характеризуется их общегражданскими правами и обязанностями, а также правами и обязанностями по занимаемой должности. Общегражданские права и обязанности государственных служащих закреплены Конституцией и другими нормативными актами.

В зависимости от видов государственной должности различают служащих органов представительной власти, органов исполнительной власти и органов правосудия. По характеру труда государственные служащие делятся на руководителей, специалистов и технических работников.

К руководителям относятся руководящие работники органов государства, а также предприятий, учреждений, организаций и их структурных подразделений.

Специалистами признаются служащие, имеющие высшее или среднее специальное образование и выполняющие работу, требующую специальных знаний и трудовых навыков.

Технические исполнители – это служащие, занятые подготовкой и оформлением документов, хозяйственным обслуживанием, учетом и контролем, ведением делопроизводства.

В зависимости от характера служебных полномочий государственные служащие делятся на служащих, имеющих государственно-властные полномочия, и служащих, не имеющих их. Первая группа, в свою очередь, подразделяется на должностных лиц и представителей власти.

Должностными лицами называются государственные служащие, имеющие право совершать в пределах своей компетенции властные действия, влекущие за собой правовые последствия для подчиненных. К ним также относятся служащие, которые не совершают таких действий, но руководят подчиненными им работниками и уполномочены предъявлять к ним обязательные для исполнения требования. К должностным лицам относятся и специалисты, которые, хотя и лишены права издавать юридические акты, совершают юридические действия.

Представители власти – это государственные служащие, которые имеют право предъявлять государственно-властные требования от имени государства и принимать меры воздействия к органам и лицам, не находящимися в их подчинении.

Государственные служащие, не имеющие властных полномочий (оперативный состав), создают условия для нормального функционирования государственного органа, где они работают.

Предприятия, учреждения, организации и их объединения – субъекты административно-правовых отношений. В общую систему органов исполнительной власти входят и органы управления предприятий, организаций, учреждений и их объединений. Но, в отличие от органов исполнительной власти, они осуществляют не руководство, а организацию производственно-хозяйственной, социально-культурной и иной деятельности в целях удовлетворения материальных, духовных и других потребностей общества, государства и граждан, создавая материальные ценности или оказывая материальные услуги.

Учреждения выполняют соответствующие социально-культурные или административно-политической функции.

Организациями называются предприятия, учреждения научно-исследовательского, проектно-конструкторского, технологического характера.

Органы самоуправления граждан, как известно, не являются органами государственной власти – это форма непосредственного народовластия. Они могут вступать в различные правоотношения, в том числе, и административно-правовые. В своей повседневной деятельности они постоянно взаимодействуют с органами государственной власти, с органами и должностными лицами исполнительной власти, помогают им обеспечивать исполнение Конституции и законов страны, других нормативных актов государства, укреплять общественный порядок, своевременно собирать налоги и страховые платежи, взимать с граждан платежи за коммунальные услуги.

Более того, органы самоуправления граждан наделены отдельными полномочиями, которые носят государственно-властный характер. Например, органы самоуправления граждан, киш-

лаков, аулов могут совершать некоторые нотариальные действия, регистрировать акты гражданского состояния.

Органам самоуправления граждан предоставлено право формировать собственные средства и распоряжаться ими, привлекать к решению вопросов развития социальной инфраструктуры предприятия, учреждения, организации, расположенные на соответствующей территории.

Субъектами административно-правовых отношений могут выступать также *общественные объединения*. Конкретные права и обязанности общественных объединений в области управления делами государства весьма разнообразны и определяются Конституцией и другими текущими законодательными актами государства.

Они могут возникнуть:

- При осуществлении ими конституционного права и выработке решений органами государственного управления, в частности, по вопросам экономической и социальной защиты населения, определении критериев жизненного уровня, размеров компенсации от изменения цен;
- В процессе совместной с органами государственного управления разработки правовых актов по вопросам управленческой деятельности;
- При осуществлении полномочий по представлению интересов своих членов в органах государственного управления и защите политических, экономических, социальных и культурных прав и свобод граждан;
- В процессе осуществления допускаемой законодательством Республики производственной и хозяйственной деятельности;
- При выполнении органами исполнительной власти конституционного требования о широком привлечении общественных объединений к выполнению государственных задач, необходимости учета их мнения со своей практической деятельности.

Административно-правовые отношения с участием граждан могут возникать в связи с:

- реализацией гражданами принадлежащих им по закону прав в сфере государственного управления;
- выполнением возложенных на граждан обязанностей в сфере государственного управления;
- нарушением органами государственного управления или их должностными лицами и законных интересов граждан.

Для того, чтобы участвовать в административно-правовых отношениях, гражданин должен обладать административной правоспособностью и дееспособностью.

Административная правоспособность – это способность иметь права и обязанности административно-правового характера. Она возникает с момента рождения гражданина и прекращается после его смерти. Все граждане страны обладают равным объемом административной правоспособности. Однако, для отдельных граждан в случаях, предусмотренных законом, правоспособность может быть частично или временно ограничена. Например, кодексом об административной ответственности предусматривается возможность временного лишения гражданина предоставленного ему специального права (права управлять транспортными средствами, право на охоту).

Административная дееспособность – это способность гражданина своими действиями приобретать отдельные права и выполнять возложенные на него обязанности в области государственного управления. Административная дееспособность возникает, как правило, по достижении гражданином 18-летнего возраста. Но в некоторых случаях она может возникать и раньше. Например, субъектами административных правонарушений признается лицо, достигшее 16 лет.

Некоторые граждане могут быть признаны частично или полностью недееспособными. Законом установлено, например, что не являются субъектами административных правонарушений лица, совершившие их в состоянии невменяемости.

В качестве субъектов административно-правовых отношений могут выступать и иностранные граждане, лица без гражданства. Они пользуются правом на обжалование незаконных действий органов государственной власти и их должностных лиц на

свободу и личную неприкосновенность, на неприкосновенность жилища, право на образование.

Формы и методы государственного управления. Эффективность государственного управления в основном зависит от форм и методов, которые субъекты исполнительной власти используют в процессе реализации своих функций и задач по управлению государством.

Под формой управления понимается внешнее выражение деятельности субъекта исполнительной власти, осуществляемой в рамках его компетенции и вызывающей определенные последствия. Когда эти последствия носят юридический характер, формы управления именуются административно-правовыми.

Основными административно-правовыми формами управленческой деятельности субъектов исполнительной власти являются правотворческая деятельность (издание правовых актов, нормативного и индивидуального характера), заключение и выполнение административных договоров, рассмотрение жалоб и заявлений граждан, реагирование на них.

Под методом управления понимается способ практического осуществления субъектами исполнительной власти своих функций и задач по управлению государством.

К административно-правовым методам управления государством относятся:

- Наблюдение;
- Административное регулирование;
- Экономическое регулирование;
- Общее руководство;
- Непосредственное управление;
- Стимулирование;
- Принуждение.

Наблюдение – это пассивный метод государственного управления. Контроль, деятельность по проверке выполнения законов, указов, решений и предписаний государственных органов, соблюдения участниками административно-правовых отношений, возложенных на них обязанностей.

Административное регулирование – это способ воздействия на деятельность объектов управления путем установления их

обязанностей с использованием полномочий и системы подчиненности.

Экономическое регулирование – это также способ воздействия, но уже с помощью экономических рычагов.

Стимулирование – это побуждение к выполнению возложенных обязанностей с помощью специальных форм положительной оценки и одобрения достигнутых результатов в работе и поведении. Такими формами положительной оценки являются государственные награды, присвоение почетных званий, премирование, награждение ценными подарками и другие меры морального и материального поощрения.

Принуждение – это властное воздействие на объект управления с тем, чтобы побудить его действовать в соответствии с требованиями законодательства или законными предписаниями органов государственной власти.

К принудительным мерам обеспечения законности, правопорядка и дисциплины относятся меры дисциплинарного и административного принуждения. Дисциплинарное принуждение применяется, как правило, в порядке служебного подчинения и только определенным кругом субъектов дисциплинарной власти. Существует три вида дисциплинарной ответственности: в порядке подчиненности, в порядке, установленном по дисциплине, и в порядке, установленном правилами внутреннего трудового распорядка.

В отличие от мер дисциплинарного принуждения, меры административного принуждения применяются лишь специально на то уполномоченными органами государственного управления, а в некоторых случаях – только судом.

Меры административного принуждения подразделяются на административно-предупредительные меры административного пресечения и административные взыскания. Первый вид обеспечивает предотвращение правонарушений, второй используется как средство принудительного пресечения правонарушений, третий представляет собой вид юридической ответственности, которая именуется административной.

Административная ответственность. Административная ответственность – это разновидность юридической ответ-

ственности. К ней привлекаются лица, виновные в совершении административного правонарушения (проступка).

Существует большое количество норм, правил, соблюдение которых необходимо для поддержания общественного порядка, порядка управления, создания благоприятных условий для труда и отдыха людей. Нарушение этих правил, если они представляют большую опасность, могут рассматриваться как преступления. Многие из этих нарушений не столь существенны, и как уголовные преступления рассматриваться не могут, но они рассматриваются как административные правонарушения и к ним применяется административная ответственность.

Основным законодательным актом административной ответственности является Кодекс об административной ответственности. Согласно этому кодексу, административным правонарушением признается посягающее на личность, права и свободы граждан, собственность, общественный порядок, природную среду, противоправное, виновное действие или бездействие, за которое законодательством предусмотрена административная ответственность.

Административное правонарушение признается совершенным по неосторожности, если лицо, его совершившее знало о возможности наступления вредных последствий своего действия или бездействия, но легкомысленно рассчитывало их предотвратить, либо не предвидело возможности таких последствий, хотя должно было и могло их предвидеть.

К умышленным административным нарушениям относятся мелкое хулиганство, охота запрещенным способом. К неосторожным – нарушения правил пожарной безопасности, охраны труда.

Административные правонарушения нередко граничат с уголовными преступлениями и, чтобы отличить их, часто бывает необходимо учитывать обстоятельства, при которых они были совершены, размер ущерба, наличие или отсутствие тяжелых последствий.

Объектом административного посягательства является общественный порядок, собственность, права и свободы граждан, установленный порядок управления.

Субъектами административного правонарушения смогут быть достигшие 16-летнего возраста граждане, лица без гражданства, иностранные граждане, не обладающие дипломатическим иммунитетом.

За отдельные административные правонарушения ответственность наступает только с 18 лет, например, за нарушение правил воинского учета.

К лицам в возрасте от 16 до 18 лет, совершившим административные правонарушения, применяются меры, предусмотренные положением о комиссиях по делам несовершеннолетних в случае нижеперечисленных нарушений:

- Правил, связанных с использованием транспортных средств;
- Сроков регистрации и порядка хранения, перевозки и постановки на учет огнестрельного оружия, стрельбы из него с нарушением установленного порядка;
- Изготовления или распространения материалов, содержащих угрозу общественному порядку и безопасности граждан;
- Незаконного изготовления и распространения продукции массовой информации;
- Совершения мелкого хищения или хулиганства;
- Нарушения правил движения пешеходами;
- Невыполнения законных требований работника милиции они подлежат административной ответственности на общих основаниях.

В отдельных случаях эти дела могут передаваться на рассмотрение комиссии по делам несовершеннолетних.

К органам и должностным лицам, которым дано право рассматривать дела об административных правонарушениях, относятся:

- Судьи по административным делам, рассматривающие дела о наиболее серьезных правонарушениях, посягающих на права и свободы граждан, их здоровье, собственность в области охраны природной среды и природопользования, посягающие на порядок управления и др.;

- Административные комиссии, образуемые при органах самоуправления граждан отдаленных поселков, кишлаков, аулов;
- Районные, городские комиссии по делам несовершеннолетних;
- Органы внутренних дел (милиции), которые рассматривают некоторые дела о правонарушениях в транспорте, в области дорожного хозяйства и связи, посягающие на установленный порядок управления;
- Органы государственного пожарного надзора, которым подведомственны дела о нарушениях требований пожарной безопасности;
- Органы железнодорожного, воздушного, пассажирского, городского, междугороднего и электротранспорта, министерства обороны, охраны природы, таможенные, государственные, налоговые и другие органы, уполномоченные на то законодательством государства.

Виды административных правонарушений. Административные правонарушения подразделяются на:

- Посягающие на права и свободы граждан;
- Правонарушения в области охраны здоровья;
- Посягающие на собственность;
- Правонарушения в области охраны природной среды и природопользования;
- Правонарушения в промышленности, строительстве и в области использования тепловой и электрической энергии;
- Правонарушения в сельском хозяйстве, нарушения ветеринарно-санитарных правил;
- Правонарушения на транспорте, в области дорожного хозяйства и связи;
- Правонарушения в области жилищных прав граждан, коммунального обслуживания и благоустройства;
- Правонарушения в области торговли, предпринимательством и финансов;
- Посягающие на правосудие, общественный порядок и установленный порядок управления.

В зависимости от характера и степени общественной опасности административного правонарушения закон устанавливает *виды административных взысканий*, являющихся мерой ответственности и применяющихся в целях воспитания лица, совершившего административное правонарушение в духе соблюдения и уважения законов, а также предупреждения совершения новых правонарушений, как самим правонарушителем, так и другими лицами.

К смягчающим обстоятельствам относятся:

- Чистосердечное раскаяние виновного;
- Предотвращение виновным вредных последствий правонарушения, добровольное возмещение ущерба или устранение причиненного вреда;
- Совершение правонарушений под влиянием сильного душевного волнения, либо при стечении тяжелых личных, семейных или иных обстоятельств;
- Совершение правонарушения под влиянием угрозы, принуждения либо в силу служебной, материальной или иной зависимости;
- Совершение правонарушения несовершеннолетним;
- Совершение правонарушения беременной женщиной или лицом, воспитывающим в одиночку ребенка в возрасте до четырнадцати лет.

К отягчающим обстоятельствам относятся:

- Продолжение противоправного поведения, несмотря на требования уполномоченных на то лиц прекратить его;
- Повторное в течение года совершение однородного правонарушения, за которое лицо уже подвергалось административному взысканию, либо совершение правонарушения лицом, имеющим судимость;
- Вовлечение несовершеннолетнего в правонарушение;
- Совершение правонарушений группой лиц;
- Совершение правонарушений в условиях стихийного бедствия или других чрезвычайных обстоятельствах;
- Совершение правонарушения в состоянии опьянения.

Административное взыскание может быть применено не позднее двух месяцев со дня совершения правонарушения, если

правонарушение не обнаружено к этому периоду, то двух месяцев со дня обнаружения. По истечении года, если не совершено новое административное правонарушение, лицо считается не подвергавшимся административному взысканию.

Производство по делам об административных правонарушениях. Задачами производства по делам об административных правонарушениях являются своевременное, всестороннее, полное и объективное выяснение обстоятельств каждого дела, разрешение его соответствии с законом, обеспечение исполнения, вынесенного постановления, а также выявление причин и условий, способствующих им, предупреждение правонарушений, воспитание граждан в духе соблюдения Конституции и законов, укрепление законности.

Производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое подлежит прекращению, при:

- Отсутствии состава или события правонарушения;
- Не достижении лицом на момент совершения правонарушения шестнадцатилетнего возраста;
- Невменяемости лица, совершившего правонарушение;
- Действии лица в состоянии необходимой обороны или крайней необходимости;
- Издании акта амнистии, если он отменяет применение административного взыскания;
- Отмене акта, устанавливающего административную ответственность;
- Истечении к моменту рассмотрения дела, сроков применения административного взыскания или неотмененного постановления о прекращении дела об административном правонарушении;
- Наличии по данному факту уголовного дела;
- Смерти правонарушителя.

При рассмотрении дела об административном правонарушении все граждане, независимо от их пола, социального происхождения, личного и общественного положения, расы, национальности, языка, религии и убеждений, равны перед законом и органом (должностным лицом), рассматривающим дело.

Дело об административном правонарушении рассматривается открыто. О совершении административного правонарушения уполномоченным на это лицом составляется протокол. Протокол подписывается лицом, которое его составило, правонарушителем, а также свидетелями и потерпевшим. В случае отказа правонарушителя от подписания протокола, в нем делается об этом запись.

Дело об административном правонарушении рассматривается в присутствии лица, привлекаемого к административной ответственности, его присутствие обязательно. Если лицо уклоняется от явки, оно может быть подвержено приводу.

Интересы правонарушителя или потерпевшего, являющегося несовершеннолетним или страдающего физическими либо психическими недостатками, в силу чего он не может сам осуществлять свои права, могут представлять его законные представители (родители, опекуны, попечители, усыновители).

В качестве свидетеля по делу разрешается вызывать любое лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, подлежащие установлению. Свидетель обязан явиться и дать показания.

Дела об административных правонарушениях рассматриваются в пятнадцатидневный срок со дня получения протокола. Дела о незаконном приобретении или сбыте валютных ценностей, проявлении неуважения к суду, мелком хулиганстве и некоторые другие рассматриваются в течение суток. Ряд дел рассматривается в трехдневный срок, дела о мелком хищении – в пятидневный срок.

Постановление по делу об административном правонарушении лицом, в отношении которого оно вынесено, потерпевшим, а также их законными представителями и адвокатом может быть обжаловано и вышестоящем органе (должностному лицу), судьей по административным делам, а постановление судьбы по административным делам – председателем районного / городского суда, или в вышестоящем суде. Подача жалобы в десятидневный срок приостанавливает исполнение решения до ее рассмотрения.

Глава XVI. Гражданское право

Термин «гражданское право» известен в правоведении со времен Древнего Рима и происходит от латинского *jus civile* – гражданское право, то есть право римских граждан. Это термин получил впоследствии всеобщее распространение. В современных системах права гражданским правом обозначают область, которая регулирует имущественные и личные неимущественные отношения в данном обществе.

Гражданское право представляет собой (совокупность) систему правовых норм, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, связанные с имущественными, отличающиеся самостоятельностью и независимостью их участников.

Одним из предметов гражданского права являются имущественные отношения, возникающие по поводу различного рода материальных благ, которые могут иметь денежную оценку. Это, прежде всего, рыночные отношения, связанные с возмездным обменом товаров и различного рода услуг, созданием и использованием интеллектуальной собственности.

Под имущественными правами мы понимаем субъективные права участников правоотношений, связанные с владением, пользованием и распоряжением имуществом, а также с теми материальными (имущественными) требованиями, которые возникают между участниками гражданского оборота по поводу распределения этого имущества и обмена (товарами, услугами, работами, ценными бумагами и др.). Имущественными правами являются правомочия собственника, право хозяйственного ведения, право оперативного управления (вещные имущественные права) и обязательственные права (в т.ч. права на возмещение ущерба, причиненного жизни или здоровью гражданина, а также вреда, причиненного имуществу физического или юридического лица), права авторов и изобретателей на вознаграждение за созданные ими произведения (сделанные изобретения), наследственные права.

Гражданским правом регулируются не все имущественные отношения, а только их определенная часть, избранная гражданским законодательством: отношения собственности, граждан-

ского оборота движимого и недвижимого имущества, результаты интеллектуальной деятельности, основанные на равенстве участников этих отношений, независимости этих отношений, независимости их волеизъявления в возникновении, изменении и прекращении отношений, имущественной обособленности каждого из них, имущественной самостоятельности.

Различают две основные группы имущественных отношений:

- Вещные отношения;
- Обязательственные отношения.

Вещные отношения – отношения, выражающие степень присвоения тех или иных вещей (имущества) конкретным лицам (например, право собственности, право хозяйственного ведения, оперативного управления).

Вещные права – субъективные гражданские права, объектом которых является вещь. Лицо, обладающее вещными правами, осуществляет его самостоятельно, не прибегая для этого к каким-либо определенным действиям, содействию других обязанных лиц. Среди вещных прав выделяются право собственности, как наименее ограниченное из вещных прав, и целый ряд других вещных прав. Права на имущество принадлежат лицам, не являющимся его собственниками, но, тем не менее, получающим возможность в том или ином (ограниченном) объеме использовать чужое имущество в своих интересах без посредничества собственника, в том числе иногда и помимо его воли.

Вещное право, как отдельная разновидность гражданских прав, обычно противопоставляется правам обязательственным. В этом качестве основной чертой всех вещных прав выступает их абсолютный характер, в силу которого субъекты данного права самостоятельно воздействуют на соответствующее имущество без содействия каких-либо иных лиц, а все другие участники имущественных отношений должны не препятствовать им в осуществлении таких возможностей.

Поскольку характер и содержание ограниченных вещных прав, как и само их возникновение, обычно не зависят от воли собственника, а определяются непосредственно законом, последний должен сам установить все их разновидности. В связи с этим

в гражданский кодекс (ГК) включен в принципе исчерпывающий перечень ограниченных вещных прав. К ним отнесены две группы таких прав:

- Вещные права по использованию чужих земельных участков, право постоянного (бессрочного) пользования земельными участками;
- Сервитуты юридических лиц по хозяйственному использованию имущества собственника (право хозяйственного ведения и право оперативного управления).

Обязательственные отношения связаны с переходом имущественных благ от одних лиц к другим, объектом этих отношений является действие субъекта (передать вещь, выполнить работу и т.д.).

Обязательственное право – совокупность гражданско-правовых норм, регулирующих обязательства, складывается из Общей и Особенной частей. Общая часть включает определение понятия и сторон обязательства, нормы обеспечения исполнения обязательств и др. Нормы Особенной части обязательственного права регулируют отдельные виды обязательств.

Другим из предметов гражданского права являются личные неимущественные отношения – т.е. отношения, которые складываются по поводу нематериальных (духовных) благ, принадлежащих личности или организации.

Личные неимущественные отношения делят на две группы:

- Личные неимущественные отношения, связанные с имущественными отношениями;
- Личные неимущественные отношения, связанные такими имущественными правами, относящимися к предмету гражданского права, которые составляют неотчуждаемые права и свободы человека.

Личные неимущественные отношения, связанные с имущественными отношениями, в основном, возникают в связи с созданием объектов творческой деятельности (произведения литературы, науки или искусства, изобретения и др.). У создателя возникает ряд личных неимущественных прав, важнейшим из которых является право авторства, то есть право считаться создате-

лем данного объекта. Если этот объект будет использован (например, рассказ с разрешения автора будет опубликован), то у автора возникает имущественное право на получение вознаграждения за использование данного объекта творческой деятельности.

Личные неимущественные отношения, связанные такими имущественными правами и относящиеся к предмету гражданского права, составляющие неотчуждаемые права и свободы человека, не имеют экономической природы и носят личностный характер:

- Жизнь и здоровье;
- Честь и достоинство;
- Деловая репутация;
- Имя гражданина;
- неприкосновенность частной жизни.

Личные «нематериальные блага» в большинстве стран также охраняются нормами уголовного законодательства.

Методы гражданского права. Под методом правового регулирования общественных отношений понимается совокупность приемов и способов, посредством которых право воздействует на общественные отношения, на поведение граждан и организации в этих отношениях. Иначе говоря, метод правового регулирования – способ воздействия юридических норм на общественные отношения.

Методы правового регулирования характеризуются следующими чертами:

- Свойственны только государству в лице его органов;
- Касаются лишь юридических норм;
- Действенность обеспечивается государственным принуждением.

Методы правового регулирования подразделяются на:

- Императивные;
- Диспозитивные.

Императивный метод – способ властного воздействия на участника общественных отношений, урегулированных нормами права. Примером может служить административное или уголовное право.

Диспозитивный метод – способ регулирования отношений между участниками, являющимися равноправными сторонами. Он предоставляет им самим решать вопрос о форме своих взаимоотношений, урегулированных нормами права. Этот метод включает в себя три способа регулирования общественных отношений:

- Дозволение совершить известные действия, имеющие правовой характер;
- Предоставление участникам общественных отношений, урегулированных нормами права, определенных прав;
- Предоставление лицам, участвующим в определенных взаимоотношениях, возможности выбора варианта своего поведения.

И все-таки методы правового регулирования – это специфические приемы, формы, способы регулирования, которые отвечают на вопросы «как?», и разъяснение их представляется следующим образом:

- *Юридическое равенство сторон*. Оно означает, что ни одна из сторон в гражданском правоотношении не может предопределять поведение другой стороны только в силу занимаемого ею положения, то есть между участниками отсутствует отношения власти и подчинения (внеэкономического равенства).
- Основанная в законе *инициатива участников гражданских правоотношений* в формировании и развитии последних; граждане и организации, вступая в гражданские правоотношения, проявляют свою волю, инициативу, то есть делают предложения, первый шаг.
- Основанные на законе *начала диспозитивности в осуществлении прав*, принадлежащих субъектам гражданского права. Эти права участники гражданских правоотношений осуществляют по своему усмотрению, сообразуясь лишь требованиям закона в пределах осуществления субъективных прав.
- Характерной чертой метода гражданско-правового регулирования является *имущественная ответственность*. Она возлагается на субъекты гражданского права всякий

раз, когда их действиями причинен имущественный вред и налицо законные основания для возмещения указанного вреда.

- *Исковой порядок защиты гражданских прав* характеризует метод гражданско-правового регулирования тем, что защита нарушенных прав по общему правилу осуществляется путем предъявления иска в суде.

Итак, гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений предполагает юридическое равенство субъектов права, допускает проявление их инициативы и диспозитивности в формировании и реализации гражданских правоотношений, возлагает меры имущественной ответственности в случае нарушения гражданских прав, предоставляя уполномоченному лицу средства исковой защиты против правонарушения.

Наряду с «*равенством*» выделяют еще два признака гражданско-правового метода:

- Автономия участников гражданских правоотношений;
- Имущественная самостоятельность участников гражданских правоотношений.

Первый признак (*автономия участников гражданских правоотношений*) означает способность лица свободно формировать свою волю.

Смысл второго признака (*имущественная самостоятельность участников гражданских правоотношений*) выражается в возможности самостоятельно распоряжаться принадлежащим лицу имуществом.

Степень автономии и имущественной самостоятельности может быть различной. Наиболее широкой она оказывается у граждан (в частности, предпринимателей), акционерных либо иных хозяйственных обществ и товариществ. Значительно ограничена автономия воли и имущественной самостоятельности у государственного или муниципального предприятия, чье имущество принадлежит на праве собственности государству либо муниципальному образованию. Наконец, существенно урезаны признаки у государственного либо муниципального учреждения или казенного предприятия: в соответствии с целями своей дея-

тельности и заданиями, определенными для них собственником и назначением имущества.

Применяя метод в качестве одного из двух критериев для разграничения отношений, регулируемых гражданским законодательством, с одной стороны, административно-финансовым – с другой, ГК допускает случаи, при которых нормы гражданского законодательства распространяются на отношения, построенные по принципу «власть и подчинение». Это возможно, если существует на этот счет прямое указание в законодательстве. Примером такого рода исключений могут служить отношения, которые возникают при обращении участников гражданского оборота, в том числе и предпринимателей, к органу государственной власти или к самому государству с требованием о возмещении вреда, причиненного действиями самого органа или его должностных лиц при исполнении ими обязанностей в области административного управления. Возможность использования ГК применительно к такому роду отношениям расширилась. Имеется в виду, признание судом недействительными актов государственного органа или органа местного самоуправления.

Принципы гражданского права. Принципы гражданского права – это закрепленные в правовых актах общеобязательные положения, идеи, начала, которые пронизывают все гражданское право, выражают тенденции развития и потребности общества и характеризуют гражданское право в целом.

Принципы гражданского права – основные идеи этой отрасли права. Они представлены в виде следующих основных начал:

- Равенство правового режима субъектов гражданского права;
- Неприкосновенность собственности;
- Свобода договора;
- Недопустимость произвольного вмешательства в частные дела;
- Принцип диспозитивности (самостоятельности) и инициативы в приобретении и осуществлении гражданских прав;
- Принцип запрета злоупотребления правом и иного ненадлежащего осуществления гражданских прав;

- Беспрепятственное осуществление гражданских прав и их защита.

Принцип равенства правового режима субъектов гражданского права характеризуется равными возможностями всех участников гражданских правоотношений по отношению друг к другу, одинаковым их правовым положением (статусом). На их действия, по общему правилу, распространяются и те же гражданско-правовые нормы.

Принцип неприкосновенности собственности означает обеспечение собственникам возможности использовать принадлежащее им имущество в своих интересах, не опасаясь его изъятия или запрета (ограничений) в использовании. Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Изъятие имущества в публичных интересах также допускается лишь в прямо установленных законом случаях и с обязательной предварительной равноценной компенсацией.

Принцип свободы договора является одним из основополагающих принципов, влияющих на развитие гражданского имущественного оборота. Субъекты гражданского права свободны в заключении договора, т.е. в выборе контрагента, и в определении условий своего соглашения. Понуждение к заключению договора, в том числе, со стороны государственных органов, по общему правилу исключается.

Принцип недопустимости произвольного вмешательства в частные дела характеризует гражданское право, как частное право. Прежде всего, принцип обращен к публичной власти, непосредственное вмешательство которой в частные дела допустимо лишь в случаях, прямо предусмотренных законом. Неприкосновенность частной жизни, личной и семейной тайны граждан также можно отнести к действию этого принципа.

Принцип диспозитивности означает возможность участников отношений самостоятельно, по своему усмотрению и в соответствии со своими интересами выбирать варианты соответствующего поведения (вступать или не вступать в гражданские правоотношения, требовать или не требовать исполнения обязательств контрагентом, обращаться за судебной защитой своих прав или нет и т.д.).

Принцип запрета злоупотребления правом можно считать исключением (изъятием) из общих частноправовых подходов гражданского права. Согласно ему, право всегда имеет определенные границы, как по содержанию, так и по способам осуществления вариантов поведения. То есть, фактически исключается безграничная свобода в использовании участниками гражданских правоотношений имеющихся у них прав (нельзя осуществлять свои права, нарушая права других лиц). Такие запреты ставят в цивилизованные рамки правовые отношения и ограничивают возможные недобросовестные действия участников. Например, собственник земли или иных природных ресурсов осуществляет свои права свободно, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает прав и законных интересов других лиц.

Принцип беспрепятственности осуществления гражданских прав предполагает невозможность необоснованных помех в гражданских правоотношениях. Он проявляется, например, в свободе предпринимательской и иной незапрещенной законом экономической деятельности, в свободе перемещения по территории государства товаров, услуг, и финансовых средств и т.д. При этом, законом могут устанавливаться некоторые необходимые в общественных (публичных) интересах ограничения (запрет монополизации рынка, недобросовестной конкуренции и т.п.).

Любая отрасль права является составной частью (элементом) единой правовой системы и обладает присущими ей особыми функциями (задачами), которые характеризуют ее место в системе права.

Функции гражданского права, как отрасли права, – задачи, которые оно выполняет в обществе:

- Регулятивная;
- Охранительная.

Особенностью гражданско-правового *регулирования* является преобладание в нем регулятивных задач (в сравнении, например, с функциями, выполняемыми уголовным правом).

Это связано с тем, что роль гражданского права состоит, прежде всего, в налаживании экономических отношений в обществе и их регулировании. Именно поэтому количество право-

вых запретов минимально наряду с максимальным количеством возможных дозволений. Участникам правоотношений предоставлена самая широкая возможность их самоорганизации и саморегулирования возникающих отношений.

Охранительная функция гражданского права имеет своей целью защиту имущественных и неимущественных интересов участников гражданского оборота. Она направлена на поддержание имущественного и неимущественного состояния (статуса) добросовестных субъектов, существовавшего до нарушения их прав и охраняемых законом интересов. Как правило, она реализуется путем восстановления нарушенных прав либо компенсации причиненных потерпевшим убытков.

Охранительная функция имеет также предупредительно-воспитательную (превентивную) задачу, которая состоит в стимулировании такого поведения участников, которое исключало бы обоснование нарушения чужих интересов.

Гражданское право как наука и учебная дисциплина. Понятие гражданского права как науки шире, чем понятие гражданского права как отрасли права. Оно включает отрасль права, т.е. совокупность правовых норм, регулирующих имущественные отношения, законодательство по этой отрасли права, историю развития отрасли права, теорию основным положениям отрасли права, закономерности и тенденции развития законодательства.

Главным источником гражданского права является Гражданский кодекс. Он состоит из частей, в которых имеются положения, касающиеся гражданских прав и их защиты, статуса юридических и физических лиц, регулирования сделок в виде договоров, вопросов гражданско-правовых обязательств, права собственности; положения, касающиеся вопросов отдельных видов обязательств в виде договоров (аренда, подряд, прокат, купля-продажа, дарение, мена, хранение, перевозка, поручение, страхование, комиссия,) финансовых сторон (банковский счет, банковский вклад, банковские расчеты); положения по наследственному праву и международному частному праву.

Кроме Гражданского кодекса, в регулировании гражданско-правовых отношений задействованы и другие нормативные акты, которые приводятся в специальных литературных источниках.

Глава XVII. Трудовое право

Основы трудового права. Понятие, предмет, метод, источники, принципы и функции трудового права. Трудовое право – это важная отрасль права, нормы которой регулируют трудовые отношения между работодателем и работником, между людьми в процессе самостоятельного, наемного труда. Нормы трудового права, регулируют не технологические процессы, но и социальные связи субъектов трудовых правоотношений, то есть общественные формы труда. С этой точки зрения труд ученого, изобретателя, писателя и другие индивидуальные формы труда не подлежат регуляции нормами трудового права, так как совершаются вне общественных отношений. Трудовое право регулирует общественные отношения, которые возникают по поводу применения и реализации способности к труду.

Трудовое право не регулирует индивидуальные, самостоятельные трудовые отношения: труд домашней хозяйки, писателя, художника, фермера и др.

Предметом трудового права являются *трудовые отношения*, возникающие при применении работником своей способности к труду в процессе трудовой деятельности, а также другие общественные отношения, связанные с трудом. К ним относятся:

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

Трудовое право характеризуется сочетанием централизованного и локального регулирования. В локальных актах (правила внутреннего распорядка, графики отпусков, режим работы), при-

меняемых по соглашению сторон, определяются распорядок рабочего дня, устанавливается время отдыха (перерыва), согласуются графики отпусков и другие вопросы, детально регламентирующие условия труда работников. Важно, чтобы нормы локальных актов не противоречили основному трудовому законодательству.

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

Источники трудового права представляют собой акты, содержащие правовые нормы, посредством которых регулируются трудовые отношения. Главным из них считается трудовой кодекс. К источникам трудового права относятся также законы, названия и перечень которых приводится в специальной литературе.

К принципам трудового права относятся: принцип свободного распоряжения гражданами своими способностями к труду, принцип равного вознаграждения за равный труд без какой бы то ни было дискриминации.

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

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

Основными субъектами трудовых отношений являются работник и работодатель.

Дополнительными субъектами являются:

- Совет трудового коллектива;
- Комиссии по трудовым спорам;

- Профсоюзы;
- Службы занятости;
- Юридические службы на предприятии и другие структуры, обеспечивающие нормальное функционирование производства.

Дополнительные субъекты могут выступать в качестве основных, когда они непосредственно определяют судьбу возникновения, действия или прекращения трудовых отношений.

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

Виды трудовых отношений. Выделяют следующие виды трудовых отношений:

- Отношения по вопросам приема на работу. Строго говоря, эти отношения не являются еще трудовыми. Они предшествуют возникновению трудовых отношений и создают для них соответствующую юридическую базу. Они определяют характер будущих трудовых отношений. На этом этапе еще нет работника и работодателя. Здесь есть физическое лицо, вступающее в отношение с администрацией предприятия по поводу заключения трудового договора;
- Непосредственные трудовые отношения. Здесь действуют все субъекты трудового права (основные и дополнительные);

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

Права и обязанности субъектов. Одной из составляющих трудового отношения права и обязанности субъектов. Основными правами работников являются:

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

Обязанности и права работников определены в Трудовом кодексе и детально регламентируются правилами внутреннего трудового распорядка и дополнительными инструкциями.

Работник обязан:

- Добросовестно выполнять трудовые обязанности;
- Соблюдать трудовую дисциплину;
- Бережно относиться к имуществу предприятия, учреждения, организации;
- Выполнять установленные нормы труда.

Основные права и обязанности работодателя закреплены в трудовом кодексе.

Коллективные договоры и соглашения. Трудовые отношения регулируются так же коллективными соглашениями и трудовыми договорами. Коллективный договор является правовым актом, регулирующим отношения между работником и работо-

дателем. Закон «О коллективных договорах» устанавливает, что для исключения коллективного договора достаточно инициативы одной из сторон, которая представляет проект коллективного договора другой стороне. В случае разногласия сторон между ними ведутся коллективные переговоры. Спорные вопросы о содержании коллективного договора решаются во внесудебном порядке и без обращения в комиссию по трудовым спорам. Это одна из черт, отличающих коллективные договоры от индивидуальных трудовых. Для ведения переговоров и подготовки проекта коллективного договора стороны на равноправной основе образуют комиссию из своих полномочных представителей. Полномочность представителей определяется из содержания специального правового акта или в силу должностных обязанностей того или иного лица. Полномочными представителями трудового коллектива, как правило, являются председатель профсоюзного комитета предприятия и председатель совета трудового коллектива. Полномочными представителями работодателя могут быть руководитель предприятия или другое должностное лицо, либо любой представитель администрации предприятия, действующий на основе доверенности. Если стороны не смогли прийти к соглашению, составляется протокол разногласий, и в течение трех дней формируется примирительная комиссия, либо стороны обращаются к посреднику, выбранному по взаимному согласию. Полномочные представители сторон, участвующие в работе примирительной комиссии, на время переговоров освобождаются от основной работы с сохранением среднего заработка на срок не более трех месяцев в течение года. Полномочные представители трудового коллектива, участвующие в коллективных переговорах, не могут быть подвергнуты дисциплинарному взысканию, переведены на другую работу или уволены. Протокол разногласий должен быть рассмотрен в семидневный срок. В случае уклонения от принятия коллективного договора работодатель несет административную ответственность (штраф до десятикратной величины минимального размера оплаты труда за каждый день после истечения срока, предусмотренного для заключения договора). Работодатель, виновный в невыполнении обязательств

по коллективному договору, подвергается штрафу до стократной величины минимального размера заработной платы. В качестве крайней меры протеста против невыполнения работодателем положений коллективного договора работники вправе объявить забастовку, предварительно уведомив о ней работодателя не позднее, чем за 14 дней до ее начала. Решение о забастовке должно быть принято на общем собрании коллектива предприятия не менее чем 2/3 голосов от общего числа работников. Согласованный с работодателем коллективный договор должен приниматься на общем собрании работников простым большинством голосов. Коллективный договор вступает в силу с момента его регистрации в министерстве труда и социального развития РФ. На больших предприятиях возможно принятие нескольких коллективных договоров (например, для каждого цеха и т.д.).

Помимо коллективных договоров законом предусмотрено заключение соглашений.

Соглашения могут быть нескольких видов:

- Генеральные;
- Отраслевые (тарифные);
- Специальные.

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

Отраслевое (тарифное) соглашение заключается на отраслевом уровне или по определенному тарифному плану.

Специальное соглашение заключается на территориальном уровне между профсоюзами предприятий и территориальными органами исполнительной власти. Соглашение включает в себя положение по оплате, условиям и охране труда, режиму труда и отдыха и другими существенными вопросам трудовых отношений.

Трудовой договор. Порядок заключения и расторжения.

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

Трудовой договор является соглашением между работником и работодателем по поводу существенных условий труда. В таком смысле трудовой договор представляет собой акт передачи работником своей способности к труду, умений, навыков, квалификации во временное пользование работодателю. Трудовой договор устанавливает юридическую связь между субъектами трудового права.

Трудовые договоры могут заключаться на:

- Не определенный срок;
- Определенный срок.

Не определенный срок – сроки трудового договора не обозначены.

Определенный срок – заключение трудового договора с лицом, принятым в порядке замещения на выборную должность в государственный орган на определенное время. Важная особенность трудового договора состоит в том, что, когда срок срочного трудового договора истек, и ни одна из сторон не требовала расторжения трудового договора, его действие считается продолженным на неопределенный срок.

Содержание трудового договора должно включать в себя ряд *необходимых (обязательных) положений*:

- 1) Дата и место заключения трудового договора;
- 2) Реквизиты сторон:
 - полное наименование работодателя – юридического лица, его местонахождение, номер и дата государственной регистрации учредительных документов;
 - фамилия, имя, отчество (если указано в документе, удостоверяющем личность) и должность работодателя (его представителя), а в случае, когда работодатель – физическое лицо, то адрес его постоянного места жительства, наименование, номер, дата выдачи документа, удостоверяющего личность;
 - фамилия, имя, отчество работника (если указано в документе, удостоверяющем личность работника, идентификационный номер удостоверения социальной защиты);

- 3) Рабочее место, на котором должна выполняться работа;
- 4) Наименование должности, специальности, профессии с указанием квалификации в соответствии со штатным расписанием организации или конкретная трудовая функция;
- 5) Дата начала работы;
- 6) Срок действия трудового договора;
- 7) Режим работы;
- 8) Права и обязанности работника и работодателя;
- 9) Условия оплаты труда (в том числе, размер тарифной ставки или должностного оклада работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты, выплаты компенсаций за тяжелые, опасные и вредные условия труда);
- 10) Достоверные характеристики условий труда, компенсации и льготы работникам за работу в тяжелых, вредных или опасных условиях;
- 11) Подписи сторон.

Помимо основных условий, трудовой договор может содержать дополнительные условия, конкретизирующие обязательства сторон (например, о продолжительности дополнительного отпуска, о режиме рабочего времени и времени отдыха, о различных дополнительных выплатах и т.д.). Текст трудового договора составляется в двух экземплярах, скрепляется печатью предприятия и подписями сторон. Один экземпляр хранится непосредственно у работодателя, другой – у работника. Порядок приема на работу предусматривает личную явку лица в управленческий орган предприятия, полномочный заключать трудовые договоры. Трудовые договоры заключаются только по обоюдному согласию сторон. Начальная воля должна исходить от лица, желающего поступить на работу. Встречная воля должна исходить от работодателя, который обязан отреагировать на письменное заявление. В случае согласия работодателя заключить трудовой договор работник представляет в регистрирующий и учетный орган предприятия (отдел кадров) удостоверение личности и трудовую книжку. Если работник принимается на работу, требующей специальной квалификации и необходимой специальности, он обязан предоставить документ, подтверждающий эту квалифика-

цию и специальность (диплом, удостоверение и т.д.). Трудовой кодекс запрещает требовать от поступающих на работу документы, помимо предусмотренных законодательством. При приеме на работу испытательный срок не устанавливается для лиц моложе 18 лет, молодых рабочих по окончании профессиональных учебных заведений, молодых специалистов по окончании высших и средних специальных учебных заведений. В трудовой книжке отведено специальное место для записей о награждении, поощрениях и благодарностях. Данные записи делаются с указанием даты и номера приказа. Взыскания в трудовую книжку не вносятся. Переводом на другую работу считается изменение одного из необходимых условий трудового договора. Трудовое законодательство различает несколько видов переводов на другую работу: перевод на том же предприятии, который имеет место, если работнику на постоянной основе поручается работа по другой профессии, специальности, квалификации или должности; перевод на другое предприятие; перевод на другую работу в другую местность. Под производственной необходимостью понимается необходимость предотвращения или ликвидации стихийного бедствия, производственной аварии, а также необходимость замещения отсутствующего работника. От перевода на другую работу следует отличать перемещение. Перемещение может происходить на том же предприятии либо на другое предприятие, но в той же местности. Любое перемещение не требует согласия работника, так как происходит без изменения существенных условий труда, то есть работник перемещается без смены должности, квалификации и специальности (например, поручение работы на другом механизме или агрегате в пределах квалификации и специальности или должности, обусловленной трудовым договором). Не считается переводом или перемещением ситуация, если в связи с изменениями в организации производства, изменяются существенные условия труда (режим рабочего времени, размер оплаты труда, изменение разрядов, наименования должностей и т.п.), но работник продолжает работать по той же специальности, квалификации, должности. При этом работодатель обязан поставить в известность работника о предстоящих

изменениях существенных условий труда не позднее, чем за два месяца. Основания прекращения трудового договора изложены в Трудовом кодексе. Основной формой трудового договора является расторжение, которое, в отличие от прекращения трудового договора в связи с истечением срока его действия, представляет собой волевой акт обоюдного или одностороннего волеизъявления сторон. Истечение срока имеет отношения только к срочным трудовым договорам.

Трудовой договор может быть расторгнут:

- 1) Соглашением сторон;
- 2) По истечению срока трудового договора;
- 3) По инициативе работника;
- 4) По инициативе работодателя;
- 5) Переводом работника по его просьбе или с его согласия на работу к другому работодателю или переход на выборную (работу) должность;
- 6) В силу обстоятельств, не зависящих от воли сторон;
- 7) Из-за отказа работника от продолжения работы в связи с изменением существенных условий труда;
- 8) Из-за отказа работника от продолжения работы в организации в связи со сменой собственника, изменением ее подчиненности (подведомственности) и ее реорганизации;
- 9) Из-за отказа работника от перевода в связи с перемещением работодателя в другую местность;
- 10) По причине неудовлетворительных результатов испытательного срока.

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

Расторжение трудового договора по инициативе работника допускается в соответствии с Трудовым кодексом. Если работник желает расторгнуть трудовой договор, заключенный на неопределенный срок, он должен предупредить об этом работодателя письменно за две недели. В заявлении об увольнении по собственному желанию работник должен указать причину уволь-

нения. Если увольнение работника обусловлено невозможностью продолжением им работы (зачисление в учебное заведение, переход на пенсию и т.п.), трудовой договор расторгается в срок, о котором просит работник. При наличии иных причин увольнения договор расторгается через две недели, но может быть, расторгнут и раньше этого срока по договоренности между работником и работодателем.

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

Расторжение трудового договора по инициативе работодателя может быть осуществлено в соответствии с Трудовым кодексом. Это относится к трудовым договорам, заключенным на неопределенное время, и срочным договорам.

Они могут быть расторгнуты на основании:

1) Ликвидации организации или прекращении деятельности работодателем – физическим лицом;

2) Сокращения численности или штата работников организации;

3) Несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работы вследствие:

- состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением,

- недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации;

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

5) Неоднократного неисполнения работником без уважительных причин трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание;

6) Однократного грубого нарушения работником трудовых обязанностей: прогула (отсутствия на рабочем месте без уважи-

тельных причин более четырех часов подряд в течение рабочего дня);

7) Совершения работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы;

8) Принятия необоснованного решения руководителем организации (филиала, представительства) его заместителями и главным бухгалтером, повлекшего за собой нарушения сохранности имущества, неравномерное его использование или иной ущерб имуществу организации.

Трудовая дисциплина. Под трудовой дисциплиной понимается определенный порядок поведения участников трудового процесса, определяющий их обязанности и обеспечивающий согласованность в действиях при выполнении их конкретных трудовых действий. Правовыми средствами, предусмотренными законодательством по обеспечению трудовой дисциплины, являются: поощрения за успехи в работе и дисциплинарную ответственность.

Обязанность администрации и работника обеспечивать (соблюдать) дисциплину труда отмечается и конкретизируется в правилах внутреннего распорядка, которые утверждаются на собрании работников по решению администрации.

В некоторых сферах экономики предусматриваются повышенные требования к трудовой дисциплине и для этого действуют специальные положения и уставы о дисциплине (железнодорожный, морской транспорт, связь и т.д.).

Порядок разрешения трудовых споров. Трудовые споры бывают индивидуальными и коллективными. Под трудовыми спорами следует понимать разногласия, возникающие по поводу применения трудового законодательства, установления либо изменения условий труда.

Причинами споров могут быть:

- Недостаточная осведомленность работодателей и работников в трудовом законодательстве, в результате чего оно применяется неверно;
- несовершенство самого законодательства в быстро меняющихся внешних обстоятельствах;

- Разногласия между работниками и работодателем по вопросам установления новых или изменения действующих условий труда, например, введение новых норм выработки;
- Разногласия между работодателем и профсоюзом.

Индивидуальные трудовые споры, возникающие между работником и работодателем по вопросам применения законодательства и иных нормативных актов о труде, коллективного договора и других соглашений о труде, а также условий трудового договора, рассматриваются комиссиями по трудовым спорам или судами общей юрисдикции. Коллективные трудовые споры разрешаются с помощью примирительных процедур – через создания примирительных комиссий или трудового арбитража.

Дисциплинарная и материальная ответственность. При совершении работником дисциплинарного проступка, наступает дисциплинарная ответственность.

Дисциплинарным проступком называется противоправное виновное неисполнение работником трудовых обязанностей – нарушение правил внутреннего распорядка. К таким проступкам относятся:

- Прогулы без уважительных причин (например, отсутствие на рабочем месте до 3-х часов);
- Появление на работе в нетрезвом состоянии;
- Систематические опоздания на работу;
- Отказ от сдачи экзамена по технике безопасности;
- Отказ от специального обучения.

Дисциплинарная ответственность характеризуется *дисциплинарным взысканием*, которое налагается только администрацией, с которой работник состоит в трудовых отношениях (не позднее месяца со дня обнаружения проступка).

К дисциплинарным взысканиям относятся:

- Замечание;
- Выговор;
- Увольнение.

Любые другие взыскания законом не предусмотрены и незаконны.

При наложении взыскания администрация обязана затребовать объяснительную. Отказ дать объяснение работником не

препятствует наложению взыскания. Взыскание оформляется распоряжением или приказом, с которым работник должен быть ознакомлен под расписку. Если в течение года у работника не будет нового взыскания, то можно считать, что у него этого взыскания не было.

В случае материального ущерба по вине работника, когда он не выполняет свое обязательство бережно относиться к имуществу работодателя, наступает материальная ответственность. Она бывает ограниченной – в пределах месячного заработка, или в полном объеме ущерба, но не свыше предела, установленного законом.

Если нанесенный ущерб превышает средний месячный заработок, возмещение ущерба производится путем предъявления администрацией иска в суд.

Работодатель тоже несет материальную ответственность перед работником, если работник при исполнении трудовых обязанностей повредил здоровье, утратил трудоспособности. Эта ответственность может выражаться в виде выплаты единовременного пособия, компенсации расходов, выплаты деньгами с учетом вреда здоровью, возмещением морального вреда.

Глава XVIII. Семейное право

Семейное право – одна из отраслей права, представляющая собой систему правовых норм, регулирующих семейные отношения, т.е. личные и связанные с ними имущественные отношения, возникающие между гражданами из брака, рождения детей, родства, усыновления, принятия детей в семью на воспитание. Семейное право регулирует определенный вид общественных отношений – семейные отношения, которые возникают из факта брака или рождения детей и принадлежности к семье.

Единственной особенностью семейного права, по сравнению с гражданским правом, является лично-доверительный характер семейных правоотношений, и это обособляет семейное право в самостоятельную отрасль права.

Семейные отношения являются главным вытекающим фактором в этой отрасли права.

Семейные отношения наступают при наличии таких *юридических фактов*, как:

- Вступление в брак;
- Прекращение брачных отношений;
- Отношения между супругами;
- Отношения между родителями и детьми;
- Родственные взаимоотношения;
- Алименты;
- Лишение родительских прав;
- Усыновление и удочерение детей;
- Опекунство.

Предмет семейного права включает в себя отношения по поводу:

- Условий и порядка вступления в брак, прекращения брака и признания его недействительным;
- Регулирования личных неимущественных и имущественных отношений между членами семьи: супругами, родителями и детьми, а также между другими родственниками и иными лицами, (в случаях и в пределах, установленных нормами семейного права);
- Определения формы и порядка устройства в семью детей, оставшихся без попечения родителей.

Указанные виды общественных отношений объединяет то, что они начинают функционировать после заключения брака, при наличии родства и просто родственных отношений.

Принципы семейного права. Под принципами семейного права нужно понимать основные руководящие нормы, на которых строится вся система права и которые являются общеобязательными для всех субъектов отрасли права:

- Принцип укрепления семьи;
- Принцип недопустимости вмешательства в дела семьи.

Основными принципами семейного права являются:

- Принцип добровольности. Он означает, что мужчина и женщина добровольно образуют семью, вступая в брак. Они выбирают себе супруга по собственному усмотрению, исходя из личных взглядов. Взаимное согласие является одним из главных условий вступления в брак;

- Принцип признания только заключенного в органах ЗАГСа брак. Означает, что никто не вправе заключать и регистрировать брачные отношения, кроме Органов ЗАГСа. Иные браки, которые могут быть заключены, исходя их церковных или религиозных побуждений, не имеют юридической силы и не могут повлечь последствий;
- Принцип совместного разрешения разногласий заключается в обоюдном согласовании внутрисемейных вопросов, например, о расходовании семейного бюджета или воспитании детей;
- Принцип равенства супругов. Жена и муж наделены равными правами в семье по отношению друг к другу;
- Принцип приоритета воспитания детей в семье. Семейный кодекс закрепляет право ребенка на воспитание в семье. Именно такое воспитание обеспечивает наилучший индивидуальный подход к каждому ребенку;
- Приоритет прав и интересов нетрудоспособных членов в семье. Согласно действующему закону, совершеннолетние дети обязаны оказывать материальную поддержку и помощь своим нетрудоспособным родителям;
- Равноправие граждан. Граждане одинаковы в своих правах, независимо от семейного положения, профессии, пола или расы.

Нормы семейного права. Нормы семейного права осуществляют воздействие на семейные правоотношения и содержатся в законодательных актах. Большое количество правовых норм закреплено в Семейном кодексе. Однако, другие законы и подзаконные акты также содержат нормы права, относящиеся к категории семейных.

Например, нормы закона о пособии гражданам, имеющим детей, или нормы Конституции о защите материнства и детства. Все нормы семейного права должны строго соответствовать Конституции и дополнять ее содержание. Нормы могут отображаться и в подзаконных актах, например, в акте, определяющем компетенцию органов ЗАГСа.

Нормы семейного законодательства направлены, прежде всего, на укрепление семьи.

При помощи правовых норм в семье устанавливаются отношения, при которых не происходит нарушение прав и свобод личности. Основная задача правовых норм – обеспечить нормальное функционирование семьи, защиту прав и интересов каждого субъекта семейных правоотношений. Нормы семейного права должны помочь гражданам беспрепятственно осуществлять свои конституционные права, не допускать вмешательства во внутренние дела семьи.

При помощи норм государство осуществляет защиту семейных правоотношений, оно создает нормальные условия для их функционирования. С помощью норм происходит поддержание приемных семей и детей инвалидов, материнства и детства, воспитание детей и развитие каждого члена семьи. Любая социальная поддержка осуществляется при помощи принятия соответствующих норм права, будь то строительство дошкольных учреждений или оказание помощи трудным подросткам.

Сроки в семейном праве. Как правило, семейные правоотношения относятся к категории длящихся и не имеют определенных во времени границ. Но, бывают, случаи, когда прекращение, возникновение или изменение некоторых прав или обязанностей зависит от четко определенных временных сроков в семейном праве. Под сроком следует понимать некоторый промежуток времени, с истечением или наступлением которого законодательно связаны определенные постановления.

Срок семейного права является определенным юридическим фактом, так как он влияет на возникновение каких-либо определенных правом норм, последствий. Время не зависит от воли людей, поэтому такой юридический факт, как время, следует относить к разновидности фактов, независящих от воли людей.

Одной из отличительных особенностей семейного законодательства от гражданского является отсутствие института сроков, хотя отрасли относятся к системе частного права.

Субъекты семейного права. Под субъектами семейных правоотношений нужно понимать их участников, которые наделены право- и дееспособностью, однако, наличие последней не всегда нужно для участия в семейных правоотношениях. Законодатель-

ство не содержит четкого определения семейной дееспособности, поэтому определять ее нужно по аналогии права. Под правоспособностью необходимо понимать саму возможность несения каких-либо прав или обязанностей, а под дееспособностью – приобретение прав в результате определенных действий субъектов.

Семейная правоспособность присуща любому субъекту рассматриваемого вида правоотношений. Она возникает сразу же после рождения и в дальнейшем расширяется, с достижением определенного возраста. Она установлена нормами закона и ни каким образом не зависит от волеизъявления субъекта. Например, гражданин может вступать в брак после достижения восемнадцатилетнего возраста, это и есть правоспособность, причем совершенно не важно, будет ли он вообще вступать в брак или нет.

Полная дееспособность в семейном праве наступает после 18-летнего возраста. Она может возникнуть и ранее, но после специальной процедуры снижения брачного возраста. До 18 лет может возникнуть и частичная дееспособность. Она возникает в следующих случаях:

- Несовершеннолетние родители могут в судебном порядке устанавливать отцовство с 14 лет;
- По достижении десятилетнего возраста ребенок дает свое согласие на смену имени, отцовства, фамилии.

Субъектами семейных правоотношений являются граждане, вступающие в брак, наделенные правами родителей и государство, которое регулирует при помощи своей власти развитие семейных правоотношений.

Понятие брака по семейному праву. Под браком, согласно семейному праву, следует понимать добровольный союз женщины и мужчины, целью которого является создание семьи, воспитание детей и ведение совместного хозяйства. После заключения брака мужчина и женщина становятся супругами и наделяются одинаковыми по отношению друг к другу правами и обязанностями.

Брак является юридическим фактом, который подлежит регистрации определенными государственными органами и с на-

ступлением которого связано возникновение прав и обязанностей.

Брак подлежит обязательной государственной регистрации. Только зарегистрированный брак может повлечь за собой наступление определенных правовых последствий.

Заключение браков по церковным и национальным обычаям государством не признается. В таких случаях, никакие последствия не наступают, семейные правоотношения не возникают и обязанность государства по их защите отсутствует.

Для регистрации брака, прежде всего, необходимо подать заявление в уполномоченный орган. Сама регистрация производится через месяц после подачи в органы ЗАГСа соответствующего заявления. Подтверждением заключения брака служит свидетельство установленного образца.

Запрещена регистрация между близкими родственниками. Такие браки приводят к смешиванию крови и риску тяжелых заболеваний. Между сводными сестрами–братьями браки разрешены.

В определенных законом случаях факт заключения брака может быть признан недействительным в судебном порядке. Например, если до брака один из супругов скрыл от другого наличие тяжелого заболевания.

Условия заключения брака и препятствия к его заключению. Общая цель закрепления таких норм в законе – обеспечить стабильность брака и прочность семейных отношений. Условия заключения брака – это обстоятельства, наличие которых необходимо, чтобы брак имел правовую силу. Их соблюдение свидетельствует о законности заключенного брака. Поэтому, придавая большое значение государственной регистрации брака, закон устанавливает обязательные условия для его заключения.

Для заключения брака необходимо наличие следующих условий:

- Различие (противоположность) полов, так как брак может быть заключен только между мужчиной и женщиной;
- Взаимное добровольное согласие мужчины и женщины на вступление в брак;
- Достижение брачного возраста.

Брак – это союз между мужчиной и женщиной, без каких-либо исключений. Сексуальные меньшинства, чья деятельность активизировалась в последние годы по всему миру, в отношении заключения браков между собой не получили никакого правового закрепления или иной регламентации. В некоторых странах (Дании, Исландии, Норвегии, Швеции) такого рода сожителства хотя и не признаются браками, однако, регистрируются как семейные партнерства с рядом существенных ограничений (например, эти лица не могут ни вместе, ни порознь усыновить ребенка или завести ребенка, воспользовавшись применением одного из методов искусственной репродукции). Общественность этих стран выступает с резкой критикой подобных законодательных новелл.

Взаимное добровольное согласие означает свободное, без какого-либо насилия или принуждения (физического или психологического) волеизъявление на вступление в брак, осознание вступающими в брак совершаемого действия и соответствие этого действия намерению лиц вступить в брак и создать семью.

На выявление взаимного, добровольного согласия направлены правовые нормы:

- О фиксации волеизъявления на вступление в брак в письменном совместном заявлении;
- О производстве регистрации заключения брака только в присутствии лиц, вступающих в брак;
- О запрете представительства при заключении брака.

Согласие родителей или других лиц на заключение брака не требуется. Однако, согласие родителей лиц, вступающих в брак в молодом возрасте, имеет большое значение для прочности молодой семьи (практика показывает, что нередко причиной разводов бывают плохие отношения с родителями супругов). При этом, правового значения отсутствие такого согласия не имеет.

Единый брачный возраст для мужчин и женщин – восемнадцать лет – совпадает с возрастом их гражданского совершеннолетия. Совершеннолетие является той возрастной границей, при достижении которой молодые люди становятся полноправными гражданами: они обретают гражданскую дееспособность, стано-

вятся субъектами избирательного права, на них возлагается военная обязанность.

В брак может вступить лицо, достигшее шестнадцати лет, но с разрешения в каждом случае местного самоуправления по месту жительства этого лица и только при наличии уважительных причин. Закон не содержит перечня таких причин, учитывая многообразие жизненных ситуаций. Достаточно, чтобы эти причины орган местного самоуправления счел уважительными. Решение принимается с учетом обстоятельств каждого конкретного случая и исключительно в интересах несовершеннолетних лиц. На практике чаще всего решение о снижении брачного возраста принимается при беременности невесты или при рождении у нее ребенка, при нахождении лиц, желающих вступить в брак, в фактических брачных отношениях.

Вопрос о снижении брачного возраста рассматривается органом местного самоуправления по просьбе лиц, желающих вступить в брак. С такой просьбой при наличии согласия самих несовершеннолетних могут также обратиться их родители или другие лица, являющиеся законными представителями несовершеннолетних – усыновители, попечители, приемные родители.

Для решения вопроса о снижении брачного возраста не требуется согласие родителей (или других законных представителей) несовершеннолетних. На практике оно, как правило, выявляется, но само по себе согласие родителей юридической силы не имеет.

Вступление в брак лиц моложе шестнадцати лет возможно, но лишь как исключение, с учетом особых обстоятельств, если условия и порядок заключения брака в таких случаях установлены законами субъектов, например, при наличии таких особых обстоятельств, как беременность невесты и рождение ею ребенка. Требуется и согласие родителей.

После регистрации заключения брака граждане, не достигшие восемнадцати лет (совершеннолетия), приобретают дееспособность в полном объеме. Это правило необходимо для обеспечения равноправия супругов в браке, что является одним из основных принципов семейного права, а также для осуществле-

ния лицом, вступившим в брак до восемнадцати лет, прав и обязанностей по воспитанию детей в полном объеме.

Предельного возраста для вступления в брак или предельной разницы в годах между лицами, вступающими в брак, закон не устанавливает.

Препятствием к заключению брака является:

- Наличие другого брака. Никто не вправе заключить новый брак до тех пор, пока заключенный ранее брак не прекратился в связи со смертью супруга, объявлением одного из супругов умершим, разводом или с признанием его недействительным. Когда прекращение брака соответствует закону, никаких ограничений для вступления в повторный брак не устанавливается (например, «запретительных сроков» после развода, «траурных сроков» после смерти супруга);

Близкое родство. Не допускается заключение брака между прямыми родственниками по восходящей линии без учета степени родства, а также между боковыми родственниками (имеющих общих только отца или мать), братьями и сестрами. Мотивы такого запрета имеют как биологический, так и нравственно-этический характер. Во многих зарубежных странах заключение кровосмесительных браков влечет уголовную ответственность. Однако, не существует запрета на заключение брака между боковыми родственниками более отдаленной степени родства: двоюродными братьями и сестрами (третья степень бокового родства), дядей (тетей) и племянницей (племянником) (четвертая степень бокового родства), и т.п., а также сводными братьями и сестрами (детьми каждого из супругов), поскольку последние состоят не в родстве, а в своячестве;

- Усыновление. Исходя из морально-этических соображений, не могут заключить брак между собой усыновитель и усыновленный (до тех пор, пока существует усыновление), поскольку усыновленный полностью приравнивается законом к родным детям усыновителя. В то же время, допускаются браки между лицами, которые в результате усыновления оказались в отношениях родственников по прямой линии или в положении братьев и сестер;

- Недееспособность лица (лиц), вступающих в брак. Не может вступить в брак гражданин, признанный судом недееспособным вследствие психологического расстройства (душевной болезни или слабоумия). Недееспособный гражданин не в состоянии осознанно решить вопрос о вступлении в брак, с душевнобольным невозможна нормальная семейная жизнь, рожденные в таком браке дети также могут оказаться умственно отсталыми.

Недееспособным по суду признается гражданин, если, вследствие психического расстройства, он не может понимать значение своих действий или руководить ими. Судебная процедура признания гражданина недееспособным регулируется нормами.

Приведенный перечень обстоятельств, препятствующих заключению брака, является исчерпывающим. Никаких других ограничений и запретов к вступлению в брак закон не предусматривает.

Условия и препятствия для заключения браков российских граждан с иностранными гражданами на территории России определяются для каждого из вступающих в брак законодательством государства, гражданином которого он является (например, для невесты-россиянки и жениха, являющегося гражданином Италии, по закону данной страны, в отношении брачного возраста, препятствий к браку и т.п.).

Нарушение условий заключения брака, а также заключение брака при наличии препятствий к браку приводит к его недействительности.

Обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей. Алиментные обязательства родителей и детей относятся к разряду обстоятельств первой очереди. Родители и дети обязаны предоставлять содержание друг другу независимо от наличия у них других родственников.

Основанием алиментной обязанности родителей в отношении несовершеннолетних детей является наличие между родителями и детьми родственной связи и несовершеннолетнего ребенка. Ребенок до достижения 18 лет считается нетрудоспособным, независимо от того, работает он или нет. Из этого правила

установлено исключение, в соответствии с которым обязанность родителей по уплате алиментов несовершеннолетним детям прекращается в случае эмансипации ребенка или приобретения им полной дееспособности при вступлении в брак в результате снижения брачного возраста.

Содержание детей в нормальной семье осуществляется добровольно. При этом родители сами определяют порядок предоставления детям такого содержания.

Если по вопросу о содержании детей между родителями возникают разногласия или они разошлись, желательным способом разрешения является соглашение об алиментах. В соглашении определяется размер, порядок и форма уплаты алиментов.

Верхний предел размера алиментов не ограничен, однако нижний предел определен законом. Размер алиментов должен соответствовать статье семейного кодекса. Такое ограничение предусмотрено в целях предотвращения злоупотреблений со стороны родителей.

При заключении соглашения об уплате алиментов на ребенка родители действуют не от своего имени, а от имени ребенка. Поэтому возможна ситуация, когда они заключают соглашение, нарушающее интересы ребенка. Например, мать согласится на получение незначительной суммы алиментов, если отец, с которым она не хочет поддерживать контакты, откажется от права на посещение ребенка.

Субъектами права на получение алиментов, а, следовательно, и стороной алиментарного соглашения всегда является сам ребенок. Если ребенок не достиг 14 лет, соглашение от его имени заключается одним из его родителей или опекуном. Ребенок от 14 до 18 лет в соответствии со статьей Семейного кодекса заключает соглашение об уплате алиментов с согласия законного представителя, которым является его родитель или попечитель.

Если родители не предоставляют содержание своим детям и не заключают соглашение об уплате алиментов, средства на содержание детей взыскиваются в судебном порядке. Взыскание алиментов является обязанностью того родителя, с которым проживает ребенок. Отказываться от права на алименты они не вправе.

Расторжение брака. При жизни брак может быть прекращен путем расторжения брака (развода). Для осуществления права на развод не требуется ни истечения определенного срока с момента заключения брака, ни согласия другого супруга. Но из этого правила есть исключение. Во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка муж без согласия жены не имеет права возбудить дело о разводе. Это положение распространяется и на случаи, когда ребенок родился мертвым или умер до достижения им возраста одного года. Безусловно, подобным мораторием семью не сохранить, но можно оградить беременную женщину и кормящую мать от волнений, связанных с разводом.

При отсутствии согласия жены на рассмотрение дела о расторжении брака судья отказывает в принятии искового заявления, если оно было принято, суд прекращает производство. Отказ суда, однако, не является препятствием к повторному обращению в суд с иском о расторжении брака, если впоследствии отпали обстоятельства. Брак, может быть расторгнут супругами в органах ЗАГСа или суде. Однако, форма расторжения брака зависит не от воли супругов, а определена в законе. В законе установлено, при наличии каких обстоятельств брак может быть расторгнут в органах ЗАГСа или суде. Основной критерий – это наличие или отсутствие у супругов общих несовершеннолетних детей.

Расторжение брака в органах ЗАГСа. При отсутствии у супругов общих несовершеннолетних детей и наличии взаимного согласия на развод расторжение брака производится в органах ЗАГСа независимо от наличия или отсутствия между супругами имущественных споров: о разделе их общего имущества и о выплате средств на содержание (алиментов) нетрудоспособному нуждающемуся супругу. Исключение из этого правила составляют случаи, когда один из супругов, не смотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органах ЗАГСа. Например, отказывается от подачи совместного заявления о расторжении брака. В этих случаях расторжение брака производится судом по заявлению другого супруга.

С совместным заявлением о расторжении брака супруги вправе обратиться в органы ЗАГСа по месту жительства их обо-

их (или одного из супругов) или по месту государственной регистрации заключения брака. В заявлении супруги должны подтвердить взаимное согласие на расторжение брака и отсутствие у них общих несовершеннолетних детей. Расторжение брака производится по истечении месяца со дня подачи заявления в орган ЗАГСа в присутствии хотя бы одного из супругов, расторгающих брак.

О расторжении брака органом ЗАГСа составляется соответствующая актовая запись. На основании данной записи выписывается свидетельство о расторжении брака, которое выдается на руки каждому из бывших супругов.

Непосредственно в органах ЗАГСа брак может быть расторгнут также в случаях (независимо от наличия общих несовершеннолетних детей), когда один из супругов призван судом безвестно отсутствующим или недееспособным, а также осужден за совершение преступления на лишение свободы сроком свыше трех лет. Государственная регистрация расторжения брака производится по его одностороннему заявлению по истечении месяца после подачи заявления. Одновременно с заявлением о расторжении брака он должен предъявить решение суда о признании другого супруга безвестно отсутствующим или недееспособным, либо приговор суда об осуждении другого супруга к лишению свободы на срок свыше трех лет.

Согласие другого супруга на расторжение брака правового значения не имеет и не запрашивается, но в целях обеспечения его прав и решения в дальнейшем вопросов, вытекающих из прекращения брака (о детях, об имуществе, и т.д.), он, его опекун либо управляющий имуществом безвестно отсутствующего супруга (если таковой имеется) извещается органом ЗАГСа о поступившем заявлении и дате, назначенной для государственной регистрации расторжения брака.

При наличии общих несовершеннолетних детей расторжение брака возможно только в судебном порядке (за исключением случаев расторжения брака с лицами, призванными судом безвестно отсутствующими, недееспособными и осужденными с лишением свободы на срок свыше трех лет) независимо от того,

согласны или нет оба супруга на расторжение их брака. Последнее обстоятельство влияет только на судебную процедуру расторжения брака.

Брак расторгается судом, если распад семьи очевиден, сохранение такого брака не отвечает интересам ни самих супругов, ни их детей, ни общества.

Рассмотрение судом дела о расторжении брака производится в порядке искового производства.

Расторжение брака в судебном порядке

Имеются две различные процедуры рассмотрения дел о расторжении брака:

- 1) Расторжение брака при отсутствии согласия одного из супругов на развод;
- 2) Расторжение брака при взаимном согласии супругов на расторжение брака.

Применение той или другой процедуры зависит от наличия или отсутствия согласия супругов на развод.

Расторжение брака при отсутствии согласия одного из супругов на развод. В этих случаях суд должен установить, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи стали невозможны, т.е. установить факт распада семьи, исследуя те причины, которые привели к этому.

Если суд приведет к выводу, что иск о расторжении брака является недостаточно продуманным и есть возможность сохранить семью, он должен отложить разбирательство дела и назначить срок для примирения супругов в пределах трех месяцев.

Если примирительная процедура не дала результатов и хотя бы один из супругов настаивает на расторжении брака, брак расторгается. Суд в этих случаях не вправе вынести иное решение (об отказе в расторжении брака), даже при его убежденности в том, что данную семью еще можно сохранить. Конечно, сохранить семью важно, но в то же время, невозможно ни законом, ни решением суда заставить супругов жить вместе, если они (или один из них) сами этого не хотят. Сохранение такого брака несовместимо с интересами как самих супругов, так и их детей. Именно такая позиция и получила свое законодательное закрепление.

В тех случаях, когда брак расторгается, суд по требованию супругов (одного из них) разрешает одновременно вопросы, вытекающие из прекращения совместной жизни супругов, о детях, о разделе общего имущества, имущества средств на содержание супруга. Вопросы, связанные с судьбой детей: об их месте жительства (с матерью или отцом), о выплате средств на их содержание, суд обязан решить и при отсутствии соответствующих требований разводящихся супругов, если они не достигли по этим вопросам соглашения или если достигнутое ими соглашение, по мнению суда, противоречит интересам ребенка.

Расторжение брака при взаимном согласии супругов на развод. Наличие обоюдного согласия супругов на развод является подтверждением распада семьи, поэтому суд в этих случаях устанавливает не распад семьи, а наличие добровольного и осознанного согласия супругов на расторжение брака. Мотивы развода не выясняются, и примирительная процедура не применяется, но интересы несовершеннолетних детей при разводе их родителей должны быть судом защищены.

В целях обеспечения интересов детей супруги еще до суда могут договориться, как они будут после развода решать проблему воспитания и содержания своих несовершеннолетних детей. Если супруги не достигли соглашения о том, с кем из них после развода будут проживать дети и о порядке выплаты средств на их содержание или если достигнутое соглашение, по мнению суда, нарушает интересы детей, суд обязан (по просьбе одного или обоих супругов, либо по собственной инициативе) разрешить указанные вопросы и вынести по ним свое решение. Таким образом, обеспечение интересов детей берется под контроль суда. Суд также обязан по требованию супругов (или одного из них) произвести раздел их общего имущества и взыскать средства на содержание супруга, который по закону имеет право на их получение.

Важное значение об обеспечении прав и законных интересов бывших супругов имеет определение момента прекращения брака. Этот момент определен в статье семейного кодекса.

Брак, расторгнутый в органах ЗАГСа, прекращается со дня государственной регистрации расторжения брака, т.е. со дня составления активной записи «О расторжении брака».

Брак, расторгнутый в суде, считается прекращенным со дня вступления решения суда «О расторжении брака» в законную силу. При этом закон содержит весьма существенную оговорку: бывшие супруги не вправе вступать в новый брак, т.е. до его государственной регистрации. Правовые последствия развода распространяются только на будущее время.

Алиментное обязательство представляет собой правоотношение, возникающее на основании предусмотренных законом юридических фактов. Это соглашение об уплате алиментов или решение суда о взыскании алиментов, в силу которых одни члены семьи вправе требовать выплаты алиментов от других членов семьи, а последние обязаны их выплачивать.

Обязанность по содержанию существует только между членами семьи, специально указанными в законе:

- Между родителем и детьми;
- Между супругами и бывшими супругами;
- Между братьями и сестрами (полнородными и не полнородными);
- Между дедушкой, бабушкой и внуками.

Алиментные обязательства также возлагаются на:

- Фактических воспитанников в отношении своих фактических воспитателей;
- Пасынков, падчериц в отношении отчима;
- Бывших усыновителей в отношении бывших усыновленных при отмене усыновления.

Лишение родительских прав. Лишение родительских прав – это санкция, применяемая в тех случаях, когда физическое, психическое и духовное здоровье, а также нравственное развитие ребенка подвергается опасности вследствие применения родителями неправомерных способов осуществления прав, недостойного их поведения или злостного уклонения от выполнения родительских обязанностей. Лишение родительских прав – это мера крайняя. Прежде всего, неблагополучной семье пытаются помочь, но, когда интересы ребенка под угрозой и доверить его дальнейшее воспитание родителям никак нельзя, принимается решение о лишении таких родителей родительских прав.

Так, одинокая мать систематически не работала, домой приходила поздно, детей (а у нее их было трое) оставляла без надзора и даже без пищи. Нередко пьянствовала на глазах у детей в компании своих «приятелей». Дети были свидетелями драк, скандалов, нецензурной брани. На комиссии по делам несовершеннолетних мать сначала пытались вразумить, помогли с устройством на работу, двоих младших детей устроили в детский сад. Однако, это вмешательство ни к чему не привело. Мать даже не считала нужным отводить детей в детский сад, с работы за пьянки в очередной раз была уволена. Старший ребенок, мальчик двенадцати лет, бросил школу, стал воровать, связался с наркомамами. В результате, суд по иску комиссии по делам несовершеннолетних лишил мать родительских прав в отношении всех трех детей и поместил их на воспитание в детские государственные учреждения.

Понятие и условия усыновления. Усыновление является самой предпочтительной формой семейного воспитания детей, оставшихся без попечения родителей. При усыновлении (удочерении) между ребенком (а впоследствии и его потомками) и лицами (лицом), усыновившими ребенка, и его родственниками устанавливаются такие же правовые отношения, как и предусмотренные законом для родителей и детей.

Принять в семью и воспитать чужого ребенка – это благородное, но чрезвычайно трудное и ответственное дело. Поэтому усыновление поставлено под строгий контроль государства. Оно допускается только в отношении несовершеннолетних детей (не достигших восемнадцати лет), исключительно в интересах ребенка и производится решением суда.

Усыновление может быть произведено только при соблюдении условий усыновления установленным законом. К ним относятся:

- Требования, предъявляемые к усыновителям;
- Согласие на усыновление родителей ребенка (в тех случаях, когда оно требуется) или лиц, их заменяющих;
- Согласие на усыновление самого ребенка, если он достиг 10-летнего возраста;

- Согласие на усыновление супруга усыновителя, если ребенок усыновляется одним из супругов.

По закону, усыновителями могут быть только совершеннолетние и дееспособные граждане обоего пола. Совместно усыновить ребенка могут только супруги.

Ни при каких условиях не могут быть усыновителями:

- Граждане, признанные судом недееспособными (вследствие психического расстройства), или ограниченно дееспособными (вследствие злоупотребления алкоголем или наркотиками);
- Граждане, лишённые по суду родительских прав или ограниченные в родительских правах;
- Бывшие опекуны (попечители), отстранённые от выполнения своих обязанностей вследствие ненадлежащего их осуществления;
- Бывшие усыновители при отмене судом усыновления по их вине.

Опека и попечительство. Опека и попечительство устанавливаются над детьми, оставшимися без попечения родителей, в целях их воспитания в семье, а также для защиты их прав и законных интересов.

В отличие от усыновления, эти формы семейного воспитания детей являются временными. Их установление не приравнивает принятого на воспитание ребенка в правах к родному. Опека устанавливается над детьми, не достигшими четырнадцати лет, а попечительство – над детьми от 14 до 18 лет.

Нормы семейного права отражены в его источниках, главным из которых считается Семейный кодекс. Помимо Семейного кодекса к источникам семейного права относятся законы, которые более подробно приводятся в специальной тематической литературе.

Глава XIX. Уголовное право

Основы уголовного права. Предмет, метод, система и источники уголовного права. Уголовное право – это отрасль права, регулирующая отношения, связанные с совершением преступ-

ных деяний, назначением наказания и применением иных мер уголовно-правового характера, устанавливающая основания привлечения к уголовной ответственности либо освобождения от нее и наказания. Кроме того, под уголовным правом можно понимать раздел правовой науки, изучающий данную правовую отрасль, а также учебную дисциплину, в рамках которой изучаются как правовые нормы, так и общетеоретические положения.

Предмет уголовного права – это совокупность общественных отношений, которые регулируются данной отраслью. В многообразии общественных отношений особо выделяется группа отношений, которые складываются между государством и человеком по поводу запрещенных видов поведения. Известно, что государство в обществе устанавливает определенные запреты, нарушение которых рассматривается как преступление, за которое предусматривается наказание по всей строгости закона. Данная уголовно-правовая сфера общественных отношений является собственно предметом регуляции этой отрасли. Обычно предметы регулирования в уголовном праве группируются в следующие виды общественных отношений.

Охранительные правоотношения. Возникают между государством в лице органов охраны правопорядка с одной стороны, и лицом, совершившим преступное деяние, с другой стороны. Государство в данном правоотношении вправе и обязано привлечь виновного к ответственности за данное деяние и назначить ему наказание, применить иные меры уголовно-правового воздействия, либо, при наличии оснований, освободить его от неблагоприятных последствий, связанных с совершением преступления. Совершившее преступное деяние лицо обязано подвергнуться принудительному воздействию со стороны государства и имеет право на то, чтобы его действия получили правильную правовую оценку.

Регулятивные правоотношения. Связаны с наделением граждан правом на причинение вреда или создание угрозы причинения вреда охраняемым уголовным правом общественным отношениям, благам и интересам при определенных условиях (например, при обороне от посягательства, под воздействием

принуждения или других обстоятельствах, исключающих преступность деяния).

Вопрос о моменте возникновения охранительного правоотношения и его субъекта в уголовно-правовой теории является спорным.

Моментом возникновения охранительно правового правоотношения является момент вступления в законную силу приговора суда, а его субъектами являются осужденный и суд, вынесший приговор.

Моментом возникновения охранительного правоотношения является момент возбуждения уголовного дела, а субъектами выступают обвиняемый и орган предварительного расследования.

Субъектами являются общество в целом и лицо, совершившее преступное деяние.

Метод регулирования. 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. Этот метод характерен для охранительных правоотношений.

- Уголовно-правовое поощрение (антирепрессивный метод).

Применяется к лицам, совершившим преступление и стремящимся искупить свою вину перед обществом, либо к лицам, причиняющим вред при наличии обстоятельств, исключающих преступность деяния. Выражается в стимулировании лица к совершению определенных действий путем освобождения его от обременений, связанных с уголовно-правовым принуждением. Этот метод характерен как для охранительных, так и для регулятивных правоотношений.

В последнее время в уголовном праве большинства государств наметился сдвиг от пунитивного (карательного) правосудия, целью которого является наказание преступника, к реституционному правосудию, целью которого является урегулирование социального конфликта, реставрация общественных отношений, нарушенных преступлением.

Задачи и функции. Задачей уголовного права большинства государств является охрана интересов общества от преступных посягательств и предупреждение преступлений. Конкретные формулировки могут отличаться в деталях. Например, Уголовный кодекс штата Нью-Йорк так формулирует эти задачи:

1) Запретить поведение, которое не оправданно и не извинительно причиняет или угрожает причинить существенный вред индивидуальным или публичным интересам;

2) Обеспечить публичную безопасность, предупреждая совершение посягательств посредством устрашающего воздействия налагаемых наказаний;

3) Принять меры по социальному восстановлению личности осужденных, а также их изоляции, когда это требуется в интересах охраны общества.

Решая эти задачи, уголовное право выполняет следующие функции:

- *Охранительная функция* – является основной и традиционной для уголовного права и выражается в защите нормального уклада общественной жизни от нарушения путем установления преступности конкретных деяний, применения уголовного наказания и иных мер уголовно-правового характера за их совершение;
- *Предупредительная (профилактическая) функция.* Выражается в создании препятствий для совершения преступлений путем установления уголовно-правового запрета, в поощрении законопослушных граждан к активному противодействию преступным деяниям, а преступников – к отказу от проведения начатых преступлений до конца, к восстановлению нарушенных их поступком благ и интересов. Выделяют общую превенцию (предупреждение совершения преступлений любым лицом) и специальную превенцию (предупреждение повторного совершения преступлений лицами, которые уже ранее совершали преступления).
- *Воспитательная функция* – выражается в формировании у граждан уважения к охраняемым правовым обществен-

ным отношениям, интересам и благам, нетерпимого отношения к правонарушениям.

Всех людей по характеру воздействия на них уголовного права можно условно разделить на три части:

1) Для первых наличие уголовно-правовых запретов не является обязательным, поскольку совершение преступлений противоречит их мировоззрению, в том числе, представлениям о добре и зле;

2) Вторые не совершают преступлений из-за страха перед наказанием;

3) Третьи осознанно идут на совершение преступлений.

Воспитательная функция уголовного права направлена на формирование у всех граждан убеждений, делающих для них совершение преступлений внутренне неприемлемым. Реализация данной функции невозможна чисто уголовно-правовыми средствами, для достижения её целей необходима согласованная работа всех правовых и иных общественных институтов.

Важность воспитательной функции подчеркивается тем, что эффективность уголовно-правовых норм существенным образом зависит от господствующего в обществе уголовного правосознания: например, если большинство граждан считает допустимым такие явления, как взяточничество, хищение государственного имущества и т.д., то законы, направленные на борьбу с ними, какими бы суровыми они не были, своей цели не достигнут.

Соотношение с другими отраслями права. Уголовное право носит материальный характер (содержит нормы, непосредственно регулирующие правовые отношения). Данные общественные отношения регулируются порождаемыми уголовным правом процессуальными отраслями права:

- Уголовно-процессуальным правом;
- Уголовно-исполнительным правом.

Во многих случаях четкие границы между материальным и процессуальным уголовным правом отсутствуют: так, в англо-американском праве даже сам термин «уголовное право» «*criminal law*» относится к совокупности уголовно-правовых и уголовно-процессуальных норм.

Реализация охранительной функции уголовного права обеспечивает нормальное течение социально-полезных общественных отношений, регулируемых другими отраслями права: гражданским, трудовым, экологическим правами и т.д. Кроме того, нередко уголовно-правовые нормы содержат отсылки к нормам других отраслей права: например, уголовное право может устанавливать ответственность за преступления, связанные с нарушением порядка осуществления предпринимательской деятельности, но установление законного порядка такой деятельности входит в предмет гражданского права.

В тех странах, где административные правонарушения ограничиваются от преступлений, при применении норм уголовного права необходимо учитывать положение административного права. Нередко уголовное право и административное право устанавливают наказуемость деяний со схожими признаками, но отличающимися друг от друга степенью причиненного вреда. Если деяние целиком охватывается составом административного правонарушения, уголовная ответственность за него исключается. Выделение административного права характерно не для всех стран: во многих государствах уголовным считается любое правонарушение, кроме гражданско-правовых деликтов и дисциплинарных проступков.

Существуют два возможных подхода к разрешению ситуаций, когда нормы уголовного права вступают в конкуренцию с нормами административного или гражданского права. Приоритет может отдаваться нормам уголовного права или нормам других отраслей: последнее является одним из проявлений принципов экономии уголовной репрессии, который предполагает, что уголовная ответственность должна применяться лишь в тех случаях, когда без нее нельзя обойтись. Следует отметить также доктрину «уголовной сферы» (*matiere penal*), которая применяется Европейским Судом по правам человека и охватывает уголовно-процессуальные, уголовно-правовые и часть административных правоотношений. Фактически к ней оказываются отнесены все аналогичные уголовно-правовые ограничения прав и свобод человека. Необходимость выделения такой сферы связана с тем,

что некоторые государства не выполняют обязательства по защите прав человека, ссылаясь на то, что ответственность носит административный, а не уголовный характер.

Некоторые нормы уголовного права делают отсылку к международному праву: при определении территориальных пределов действия национального уголовного законодательства, решение вопроса о привлечении к ответственности лиц, выполняющих обязанности дипломатического и консульского представительства, о выдаче лиц, совершивших преступление, о преступлениях против мира и безопасности человечества, необходимо следовать нормам международных договоров.

Уголовное право тесно связано с некоторыми *внеотраслевыми* юридически науками:

- Криминология – изучает преступность в целом, средства и способы ее предупреждения и борьбы с ней;
- Криминалистика – рассматривает механизмы совершения конкретных преступлений и способы их раскрытия;
- Судебная психология – исследует причины уголовно-противоправного поведения и методы исправительного воздействия на лиц, совершивших преступление;
- Судебная психиатрия – решает вопрос о влиянии на поведение человека (в том числе, уголовно-противоправное) психических заболеваний и иных патологических состояний психики;
- Судебная медицина – занимается установлением характера и степени вреда здоровью, причиненного человеку преступными посягательствами.

Принципы уголовного права – это основные устойчивые правовые положения, являющиеся основой для всех его норм, определяющие содержание как всего уголовного права в целом, так и отдельных его институтов.

Основные принципы уголовного права, как правило, закрепляются в уголовном законодательстве. Конкретное содержание принципов может варьироваться от страны к стране, но некоторые из них известны практически во всех странах мира.

Принцип законности. Законность, как общеправовой принцип, понимается как установление недопустимости произвольно-

го толкования правовых норм, не соответствующего источникам права. Применительно к уголовному праву принцип законности означает, что борьба с преступностью как в целом, так и в единичном (при применении мер уголовной ответственности к конкретному лицу) случае должна проходить в строгих правовых рамках, и отступления от них недопустимы ни в каких целях.

Международно-правовое закрепление данного принцип получил в п. 2. ст. 11 Всеобщей Декларации Прав Человека: «Никто не может быть осужден, за преступление на основании совершения какого-либо деяния или за бездействие, которые во время их совершения не составили преступления по национальным законам или по международному праву. Не может также налагаться наказание более тяжкое, нежели то, которое могло быть применено в то время, когда преступление было совершено».

Запрет применения уголовного закона по аналогии

Требование определенности правовых норм (*lex certa*), которое подразумевает, что уголовно-правовой запрет должен быть сформулирован четко, чтобы «правоприменитель» не мог толковать его произвольно.

Неприменение наказания более тяжкого, чем предусматривалось при совершении преступления.

Процессуальная законность – возможность привлечения к уголовной ответственности лишь в определенном процессуальном порядке и по приговору суда.

Принцип равенства граждан перед законом. Все люди равны перед законом и имеют право на равную защиту закона. Данный принцип прямо вытекает из ст. 7 Всеобщей Декларации Прав Человека и поэтому является общим для всего мирового сообщества.

При этом закон может предусматривать отдельные социально обусловленные особенности уголовной юрисдикции государства пребывания. На таких лиц (например, сотрудников дипломатических представительств и консульств) продолжает распространяться уголовная юрисдикция страны, представителями которой они являются.

Принцип гуманизма. То, что применение уголовного права должно быть основано на началах гуманизма, писали еще тео-

ретики права эпохи нового времени (Чезаре Беккариа, Шарль Луи Монтескье).

Этот принцип нашел выражение и в международно-правовых нормах. Так, *ст. 5 Всеобщей Декларации Прав Человека* устанавливает, что никто не должен подвергаться пыткам или жестоким, бесчеловечным, унижающим его достоинства обращению и наказанию.

Принцип запрета двойной ответственности. Никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление. Это положение восходит к римскому праву и часто цитируется в форме «*non bis in idem*». Если лицо было осуждено или оправдано судом в ходе уголовного судопроизводства, то повторное привлечение его к ответственности за то же самое деяние (даже при условии другой его квалификации) является недопустимым.

В протоколе № 7 к Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод данный принцип сформулирован следующим образом:

- Никакое лицо не должно быть повторно судимо или наказано в уголовном порядке в рамках юрисдикции одного и того же государства за преступление, за которое это лицо было окончательно оправдано или осуждено в соответствии с законом и уголовно-процессуальным законодательством этого государства;
- Положения предыдущего пункта не препятствуют повторному рассмотрению дела в соответствии с законом и уголовно-процессуальными нормами соответствующего государства, если имеются сведения о новых или вновь открывшихся обстоятельствах или если в ходе предыдущего разбирательства были допущены существенные нарушения, повлиявшие на исход дела.

Уголовное законодательство – система нормативных правовых актов, принимаемых уполномоченными органами государственной власти, содержащих нормы, регулирующие отношения, связанные с установлением оснований привлечения к уголовной ответственности и освобождения от нее, определением преступ-

ности деяний и иные отношения, входящие в предмет регулирования уголовного права.

Уголовный закон современными учеными, как правило, признается формой выражения уголовного права, производной от воли общества и правосознания народа, а не навязанной ему извне.

Уголовное законодательство может существовать как в форме единого систематизированного (кодифицированного) свода законов (кодекса), так и в форме отдельных актов, содержащих конкретные нормы уголовного права.

Структура уголовного законодательства. Уголовное законодательство имеет форму единого кодифицированного акта и как правило, в нем выделяются:

- Общая часть;
- Особенная часть.

Общая часть включает нормы, в которых закрепляются основные принципы и другие общие положения уголовного права: понятия и определения, связанные с его основными институтами, перечень видов наказаний и т.д. Нормы общей части, как правило, носят регулятивный характер: это нормы-декларации, нормы-предписания, нормы-определения; некоторые из этих норм носят поощрительный и разрешительный характер.

Особенная часть включает нормы, содержащие описания конкретных преступных деяний и устанавливающие конкретные меры наказания за них.

В процессе применения закона нормы Общей и Особенной частей применяются во взаимодействии: невозможно привлечь лицо к уголовной ответственности, не обратившись к нормам Общей части (например, о возрасте уголовной ответственности, смягчающих и отягчающих обстоятельствах) и не квалифицировав содеянное им по конкретной статье Особенной части.

Уголовно-правовая норма. Уголовно-правовые нормы бывают следующих видов:

- Нормы-предписания, устанавливающие нормативные определения понятий, относящихся к сфере уголовного права («преступление», «наказание») или содержащие общеобязательные правила поведения;

- Нормы-дозволения, определяющие меру возможного поведения лица в рамках установленных предписаний;
- Нормы-запреты, устанавливающие недопустимость совершения определенных общественно опасных действий под страхом наказания;
- Нормы-поощрения, стимулирующие лицо к совершению определенных действий.

Структура уголовно-правовой нормы. Вопрос *структуры уголовно-правовой нормы* является спорным. Обычно считается, что правовая норма состоит из трех элементов:

- Гипотезы;
- Диспозиции;
- Санкции.

Традиционная схема построения уголовного законодательства с делением на Общую и Особенную части такова, что в явном виде некоторые из этих элементов отсутствуют.

Ввиду этого имеются следующие основные точки зрения на структуру уголовно-правовой нормы:

- Статьи Общей части состоят только из диспозиции, формулирующей нормативные принципы, декларации или определения; статьи Особенной части состоят из диспозиции и санкции;
- Нормы Особенной части состоят из гипотезы, диспозиции и санкции. Гипотеза не приводится в тексте уголовного закона, она подразумевается и имеет следующий вид: «...если кто-либо совершит убийство...». Диспозиция представляет собой определение конкретного деяния, составляющего уголовное правонарушение;
- Уголовно-правовая норма состоит из гипотезы, диспозиции и санкции: в гипотезе содержатся условия действия нормы, диспозицией устанавливается правило поведения, а санкцией – меры ответственности за нарушение нормы; нормы Общей части могут состоять также только из гипотезы и диспозиции и даже только из диспозиции (нормы-определения);
- Нормы уголовного закона состоят из гипотезы (которая в уголовно-правовой теории обычно называется диспози-

цией), которая описывает условия применимости данной нормы, и санкции, а их диспозиция (устанавливающая правила поведения), как правило, лишь предполагается в уголовном законе: это внешнее по отношению к нему правило поведения или норма морали, которую государство считает нужным охранять в уголовно-правовом порядке.

Споры вызывает даже сам факт существования уголовно-правовых норм: так, в нормативной теории К. Биндинга считается, что функция уголовного права сводится к назначению кары за нарушение правовых норм, относящихся к другим отраслям права: гражданскому, конституционному и т.д.

Виды диспозиций. Диспозиция уголовно-правовой нормы (относящейся к Особенной части уголовного закона) устанавливает признаки конкретного преступного деяния. Она может быть нескольких видов:

- Простая диспозиция называет деяние («похищение человека», «угон судна»), но не раскрывает его признаков, не содержит его определения;
- Описательная диспозиция помимо наименования деяния содержит его определение или описание («убийство, то есть умышленное причинение смерти другому человеку»). Описание может быть кратким или подробным;
- Ссылочная (или отсылочная) диспозиция характеризуется наличием отсылки к другой статье уголовного закона. Как правило, ссылочная диспозиция формулируется в негативной форме: например, «не повлекшее последствий, указанных в ст. ... настоящего кодекса»;
- Бланкетная диспозиция предполагает использование для установления признаков деяния нормативных актов других отраслей права: например, для того, чтобы установить полный перечень деяний, запрещаемых статьей уголовного закона, устанавливающей ответственность за преступное нарушение правил дорожного движения, необходимо обратиться к соответствующим нормативным актам, устанавливающим эти правила;

- Смешанные, содержащие признаки одновременно описательной и бланкетной диспозиции или бланкетной и ссылочной диспозиции и т.д.;
- Альтернативные диспозиции, в которых предусматривается несколько самостоятельных действий, каждое из которых является достаточным для наступления ответственности по данной уголовно-правовой норме.

Виды санкций. В санкциях норм уголовного закона устанавливаются меры ответственности, подлежащие применению к лицу, совершившему конкретное деяние. Существуют следующие виды санкций:

- Относительно определенная, устанавливающая конкретный вид наказания и его минимальный и максимальный пределы (или только максимальный предел; в этом случае наказание не может быть меньше предусмотренной в статье Общей части, регулирующей порядок применения соответствующего вида наказания);
- Альтернативная, предусматривающая выбор одного из нескольких видов наказания (например, лишения свободы или штрафа);
- Абсолютно определенная, предусматривающая единственный вид наказания с точно определенным его размером, не допускающим вариаций. В современном законодательстве такие санкции применяют редко;
- Отсылочная, в которой не указывается наказание, подлежащее применению за совершение деяния, а содержится отсылка к санкции другой статьи уголовного законодательства;
- Кумулятивная, предусматривающая назначение одновременно двух видов наказания: основного и дополнительного. В некоторых случаях применение дополнительного наказания может ставиться по усмотрению суда, выносящего решение по делу;
- Абсолютно неопределенная, не включающая никаких указаний о виде или размере наказания; такие санкции в основном применяются в рамочных нормативных актах

международного характера в сфере борьбы с преступностью.

Действие уголовного законодательства во времени. По общему правилу, действие уголовного законодательства ограничено определенными временными рамками. Уголовный закон начинает применяться после его вступления в силу и действует вплоть до его отмены или замены новым законодательным актом. Действие закона также может прекращаться вследствие истечения срока его действия, который был изначально предусмотрен в самом законе, либо отпадения обстоятельств, обусловивших его принятие (например, военного положения).

В современных государствах, как правило, к совершенному преступлению применяется тот уголовный закон, который действовал в момент его совершения. Это правило не распространяется на случаи, когда новый уголовный закон смягчает или исключает уголовную ответственность за совершенное деяние, такой закон может иметь обратную силу.

Обратная сила уголовного закона. Если расследование и рассмотрение судом уголовного дела происходит уже после вступления в силу нового уголовного закона, к деянию, которое было совершено до вступления его в силу, по общему правилу применяются нормы старого уголовного законодательства (так называемое ультра-активное действие или переживание уголовного закона). Этот принцип закреплен и нормами международного права (ст. 15 Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 года).

Однако, в некоторых случаях вновь принятый уголовный закон может применяться и к преступным деяниям, совершенным до его принятия. Такое действие закона называется ретроактивным, а закон считается имеющим обратную силу.

Как правило, имеющим обратную силу признается уголовный закон, улучшающий положение лица, совершившего преступление: признающий совершенное деяние непроступным, смягчающий наказание и т.д. Смягчающим наказанием может быть признан уголовный закон:

- Предусматривающий более мягкий вид наказания за совершенное преступление (например, штраф вместо лишения свободы);
- Предусматривающий более низкий верхний предел санкции при неизменном или уменьшившемся нижнем;
- Уменьшающий нижний предел санкции при не измененном верхнем;
- Заменяющий подлежащее обязательному применению дополнительное наказание таким же по строгости, но подлежащим факультативному применению.

Конкретный перечень обстоятельств, при которых закон считается более мягким, может варьироваться в различных юрисдикциях и различных доктринальных исследованиях. Так, например, Н.С. Таганцев считал, что вновь принятый закон должен применяться ко всем деяниям, которые на момент его принятия уже считались преступными, то есть, что обратной силы не имеет только закон, устанавливающий преступность деяния.

Спорным является вопрос о том, какой из законов должен быть применен, если новый закон одновременно и смягчает, и усиливает ответственность (например, повышает верхний предел наказания и уменьшает нижний). Предлагались различные варианты его решения: предоставить право выбора применимого закона самому обвиняемому; применять закон, устанавливающий более мягкий минимальный предел наказания; применять закон, устанавливающий более мягкий максимальный предел наказания. На практике может быть принято решение о придании новому закону обратной силы в части, которая связана с улучшением положения виновного (то есть минимальный срок наказания будет задаваться новым законом, а максимальный – старым).

Обратная сила может носить простой или ревизионный характер. В первом случае новый закон применяется только за уголовные дела, приговор по которым не вступил в законную силу, уже исполняемые наказания пересмотру не подлежат (такие положения предусмотрены уголовным кодексом Французской Республики 1992 года). Во втором – пересмотру в связи с принятием нового уголовного закона подлежат и уже вступившие в силу

приговоры. Неоднозначно решается вопрос о пересмотре уже вступивших в законную силу приговоров в связи принятием нового уголовного закона, уменьшающего максимальный срок наказания за преступление. В таких случаях в одних государствах наказание может смягчаться пропорционально смягчению санкции (Республика Таджикистан), а в других пересмотру подлежат только наказания, превышающие максимальный предел новой санкции (Российская Федерация).

В практике встречаются случаи, когда в период между совершением преступления и вынесением приговора уголовный закон изменяется неоднократно, причем «промежуточный» уголовный закон является более мягким (вплоть до декриминализации деяния), чем действовавший в момент совершения деяния или действующий в момент вынесения приговора.

Позиции ученых и судебной практики по данному вопросу являются противоречивыми. В.Н. Кудрявцев указывал, что «промежуточный» закон не может применяться, так как он не действовал ни в момент совершения преступления, ни при рассмотрении дела судом. Противоположной точки зрения придерживались такие ученые, как Л. Зайцев, И. Тишкевич, И. Горелик, Н.Д. Дурманов, Я.М. Брагинин и др.

Вопрос о действии такого промежуточного уголовного закона разрешается неоднозначно: в некоторых юрисдикциях (например, в Федеративной Республике Германии) применяется наиболее благоприятный для виновного закон, даже если он был позже отменен, в других – «промежуточный» уголовный закон не применяется. Современные российские ученые и судебная практика придерживаются точки зрения, согласно которой промежуточному уголовному закону придается обратная сила.

Спорным о теории права долгое время являлся вопрос о возможности придания обратной силы уголовному закону любого характера (в том числе, устанавливающему и усиливающему ответственность). Случаи такого придания имели место: например, в СССР принятым в ходе рассмотрения дела поправками в УК РСФСР были приговорены к смертной казни и расстреляны, несмотря на то, что максимальный срок составил 10 лет лишения

свободы. Сомнительным также является право законодателя отказать от придания обратной силы закону, смягчающему уголовную ответственность; однако, и такие случаи известны мировой практике: например, ч. (2) ст. 5 УК Латвийской Республики 1997 года прямо предусматривает такое право.

Современным международным правом (ст. 15 Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 года, ст. 11 Всеобщей декларации прав человека 1948 года) такая практика признана нарушающей основные неотъемлемые права и свободы человека. В то же время, международные правовые акты не ограничивают государства в возможности придания обратной силы национальному закону, устанавливающему уголовную ответственность за деяния, которые в момент совершения являлись уголовным преступлением согласно общим принципам права, признанными международным сообществом.

На практике возможность реализуется достаточно редко. Например, ей воспользовались государства Восточной Европы, принявшие в 1944–1945 годах законы, устанавливающие ненаказуемость деяний военных преступников, которым была придана обратная сила (постольку, поскольку они относились к деяниям, совершенным до их принятия).

В литературе отмечается, что практика придания обратной силы вновь введенным уголовным законам существует и в современных развитых странах: так, в ФРГ проводятся массовые судебные процессы в отношении граждан бывшей ГДР, осуществлявшими свою деятельность в строгом соответствии с действовавшим в тот период законодательством, а в Латвии были привлечены к уголовной ответственности более 100 бывших сотрудников органов НКВД – МГБ – КГБ, партийных, государственных, общественных деятелей, сотрудников правоохранительных органов в связи с выполнением ими служебных обязанностей в советский период.

Время совершения преступления. Спорным в уголовно-правовой теории является вопрос о том, какой момент времени следует считать моментом совершения преступления. По этому поводу имеются следующие точки зрения:

- Моментом совершения преступления является момент совершения общественно опасного действия или бездействия;
- Временем совершения преступления является время наступления общественно опасных последствий;
- В случае, когда после совершения действий виновный сохраняет контроль над развитием событий и может предотвратить последствия – момент наступления последствий, в остальных случаях – момент совершения действия;
- Временем совершения преступления признается время совершения преступного деяния, однако, если виновный желал наступления последствий в другое время, временем совершения преступления признается время наступления последствий.

Особенности при определении момента совершения преступления имеются в продолжаемых преступлениях (состоящих из ряда тождественных действий) и длящихся преступлениях (суть которых заключается в длительном невыполнении лицом возложенной на него юридической обязанности). Обычно время совершения этих преступлений определяется в продолжаемых преступлениях – по моменту совершения последнего из действий или пресечения преступления, в длящихся – по моменту добровольного или принудительного прекращения преступления (по моменту фактического окончания преступления). Некоторыми учеными предлагается исходить при определении времени совершения таких преступлений из момента их юридического окончания – времени, когда в деянии виновного уже будут присутствовать все признаки состава преступления, которое он замыслил совершить.

В современных системах уголовного права момент совершения преступления обычно связывается с моментом совершения деяния. Это объясняется тем, что именно в этот момент окончательно формируется субъективное отношение виновного к своим поступкам, которое, в соответствии с принципом субъективного вменения, является необходимой предпосылкой уголовной ответственности.

Не имеет единственного решения также вопрос о времени совершения преступления соучастниками: организатором, подстрекателем, пособником. Согласно одной точке зрения, момент совершения преступления исполнителем и этими соучастниками совпадает. Согласно другой, в расчет надлежит принимать только действия самого соучастника, а момент совершения преступления исполнителем роли не играет.

В законодательствах различных государств мира может быть принята одна из изложенных выше точек зрения.

Действие уголовного законодательства в пространстве.

В истории известно множество способов решения проблемы выбора уголовного закона, подлежащего применению в конкретных случаях, в зависимости от государственной принадлежности преступника и места совершения преступления. Так, в средневековой Европе выбор закона зависел от национальности преступника: «...франк судился по законам франков, алеман – по закону алеманов и т.д.»; позже нередко применялся закон места задержания преступника.

В современном уголовном праве *действие уголовного закона в пространстве определяется несколькими принципами:*

- Территориальным;
- Гражданства;
- Покровительственным;
- Универсальным;
- Реальным;
- Оккупационным.

Территориальный принцип. Если преступление совершено в пределах территории определенного государства, то ответственность наступает по уголовному законодательству этого государства независимо от того, кто совершил преступление: гражданин данного государства, иностранный гражданин или лицо без гражданства.

В соответствии с положением международного права к территории государства относятся суша, воды (внутренние и территориальные), недра и воздушное пространство в пределах его государственной границы. Ширина территориальных вод

в различных государствах составляет от 3 (Великобритания) до 24 морских миль. Конвенция ООН по морскому праву от 01 декабря 1982 года устанавливает максимальную протяженность территориальных вод в 12 морских миль, отсчитываемых от исходной линии, предусматриваемых конвенцией (по общему правилу, это линия наибольшего отлива вдоль берега, указанная на официально признанных прибрежным государством морских картах крупного масштаба). К внутренним водам в соответствии с этой конвенцией относятся воды, расположенные в сторону берега от исходной линии территориального моря (за исключением государств-архипелагов).

При этом устанавливаются ограничения в отношении осуществления уголовной юрисдикции по преступлениям, совершенным на борту морских судов, находящихся в пределах территориального моря, и воздушных судов, находящихся в пределах воздушного пространства иностранного государства. *Статья № 27 Конвенции ООН по морскому праву* устанавливает, что юрисдикция прибрежного государства распространяется только на случаи, когда последствия преступления распространяются на прибрежное государство, либо преступление нарушает спокойствие в стране или добрый порядок в территориальном море, либо если капитан судна или дипломатический (консульский) представитель государства флага обратится с просьбой о помощи к местным властям, либо если эти меры необходимы для пресечения незаконного оборота наркотических или психотропных средств.

В соответствии с Конвенцией ООН по морскому праву, суверенитет государства (в том числе и связанный с осуществлением уголовно-правовой юрисдикции) распространяется на континентальный шельф в целях его разведки и разработки его природных ресурсов. Кроме того, этой конвенцией государствам предоставляется право применять за пределами своих вод (не более 200 морских миль) уголовную и иную юрисдикцию государства в отношении исключительной экономической зоны. Это распространяется на отношения, связанные с использованием и разведкой природных ресурсов, созданием и использованием

искусственных островов, установок и сооружений, морскими научными исследованиями, защитой и сохранением морской среды.

Согласно Конвенции о международной гражданской авиации 1944 года, все государства обладают полным и исключительным суверенитетом над воздушным пространством над своей территорией. Однако, Токийская конвенция о преступлениях и некоторых других актах, совершаемых на борту воздушных судов, от 1963 года устанавливает, что в отношении преступлений, совершенных на борту воздушных судов других государств, находящихся в территориальном воздушном пространстве, уголовная юрисдикция осуществляется лишь если преступление имеет последствия на территории государства, либо совершено гражданином (резидентом) или в отношении гражданина (резидента) такого государства, либо направлено против безопасности государства, либо связано с нарушением правил воздушных полетов, либо если вмешательство требуется для выполнения международных обязательств данного государства.

В соответствии с договором о принципах деятельности государства по исследованию космического пространства, включая Луну и другие небесные тела, государство, которому принадлежит объект, сохраняет над ним и его экипажем контроль и осуществляет в отношении него уголовную юрисдикцию.

В отношении Международной космической станции соответствующим договором установлен специальный уголовно-правовой режим: государства-участники вправе осуществлять уголовную юрисдикцию в отношении своих граждан, находящихся на борту МКС. Однако, если преступление затрагивает жизнь или безопасность гражданина другого государства-партнера или причиняет ущерб такому орбитальному элементу, уголовную юрисдикцию может осуществлять также государство, интересы которого были затронуты преступлением, по соглашению с государством гражданства преступника или если это государство не предоставило гарантий осуществления уголовного преследования в отношении данного лица.

Международным правом могут устанавливаться исключения из территориальной уголовной юрисдикции. Одним из наиболее

известных таких исключений является дипломатический и консульский иммунитет.

Дипломатическим иммунитетом от уголовной ответственности обладают:

- Глава дипломатического представительства (посол, посланник, поверенный в делах);
- Советник;
- Торговые представители и их заместители;
- Военные, военно-полевые и военно-воздушные атташе и их помощники;
- Первый, второй и третий секретарь посольства;
- Атташе и секретарь-архивариус, а также члены их семей, не являющиеся гражданами государства, в котором действует дипломатическая миссия, и проживающие с ними совместно.

Ограниченным иммунитетом от уголовной юрисдикции, связанным с выполняемой данными лицами деятельностью, обладают:

- Консульские должностные лица;
- Сотрудники обслуживающего персонала дипломатических представительств;
- Представители и должностные лица международных организаций;
- Члены парламентских и правительственных делегаций.

Если такие лица совершают преступление, как правило, за этим следует их объявление персоной *non grata* и их высылка. Известны также случаи лишения таких лиц дипломатического иммунитета той стороны, представителями которой они являются, чтобы дать стране пребывания возможность привлечь их к уголовной ответственности. Не является территорией иностранного государства территория его посольства в другой стране; тем не менее, здания посольств и автомашины послов пользуются иммунитетом от осуществления в отношении их действий правоохранительных органов иностранных государств, связанных с уголовным преследованием.

Принцип гражданства. Государство может распространять свою уголовно-правовую юрисдикцию на всех своих граждан,

где бы они ни находились. Если гражданин государства совершил преступление за рубежом и не был осужден судом иностранного государства, по возвращении он может быть подвергнут осуждению по уголовному законодательству своего государства. При этом также могут быть приняты в расчет положения уголовного закона иностранного государства, касающиеся преступности деяния и максимального наказания за него.

Может также устанавливаться конкретный перечень деяний, за которые гражданин государства подлежит ответственности, даже если они не являются преступными по законам того государства, где совершено деяние.

В случае, если лицо, имеющее двойное гражданство, совершает преступление в третьем государстве, законодательство, по которому оно должно нести уголовную ответственность исходя из принципа «эффективного гражданства»: применяется закон того государства, в котором это лицо постоянно проживает, имеет движимое и недвижимое имущество, работает и осуществляет свои гражданские и политические права.

Покровительственный принцип. Покровительственный или специальный принцип предусматривает распространение уголовной юрисдикции государства в соответствии с международными договорами на ограниченные контингенты его граждан (например, военнослужащих), находящихся на территории иностранных государств. Например, в отношении воинских частей, дислоцированных на территории иностранных государств, в соответствии со сложившейся международной практикой, применяется следующая схема распределения юрисдикции: за преступление, совершенное вне территории таких частей, ответственность наступает по законам страны пребывания, а за преступление, совершенное на территории воинской части – по законам страны, которой принадлежит данная воинская часть.

Универсальный принцип. Ответственность за некоторые разновидности преступлений (фальшивомонетничество, захват заложника и т.д.) предусматривается не только национальным законодательством, но и международными договорами. В отношении лиц, совершивших такие преступления, любое госу-

дарство-участник соответствующих международных договоров имеет право осуществлять свою уголовную юрисдикцию независимо от их гражданства или подданства и места совершения преступления.

Реальный принцип. Уголовное законодательство может предусматривать защиту интересов принявшего его государства и его граждан от посягательств, исходящих со стороны граждан иностранных государств, установив, что такие лица могут быть привлечены на территории данного государства к уголовной ответственности в соответствии с его законами.

Оккупационный принцип. В случае, когда два государства находятся в состоянии войны и войска одного государства оккупируют часть территории другого государства, к лицам, совершившим преступление на оккупированной территории, временно (как правило, до создания на ней собственных органов власти и судов) применяется уголовное законодательство государства, чьи войска осуществляют оккупацию.

Оккупационный принцип применялся, например, в период оккупации Японии вооруженными силами США, когда все американские военнослужащие были неподсудны судами Японии и подчинялись юрисдикции США.

Аналогичный характер носил также применявшийся до середины XX века режим капитуляции, согласно которому граждане колониальных государств за преступления, совершенные в колониях или иных странах с подобным режимом, отвечали за них по преступлениям.

Место совершения преступления. Неоднозначно определяется в уголовном праве различных государств вопрос о том, какое место можно считать местом совершения преступления. Достаточно распространенной является позиция, суть которой выразил еще Н.С. Таганцев: если, например, применяясь к известному «Бременскому случаю», мы представим себе, что на торговом судне, отправляющемся из Данцига в Россию, была упрятана «Адская машинка» с часовым приводом, долженствующая взорвать пароход с грузом и экипажем через 48 часов после установки прибора, если затем, по прибытии судна в Либаву,

действительно произошел взрыв, сопровождающийся повреждением имущества и гибелью людей, то очевидно, что местом совершения преступления должна быть признана Россия, а не Германия, где было сделано приготовление, и не открытое море, где развивалось преступление. Если бы преступная деятельность ограничилась только приготовлением, например, преступление обнаружилось при самой установке на корабли машины, то местом учинения, конечно, была бы Германия, а не Россия¹.

Аналогичные положения содержатся, например, в современном УК ФРГ. В странах, где время совершения преступления определяется моментом совершения преступного деяния независимо от времени наступления последствий, аналогичным образом может определяться и место совершения деяния: по месту совершения преступного деяния.

Экстрадиция. Экстрадиция или выдача – институт, в соответствии с которым лицо, находящееся на территории государства, передается другому государству, на территории которого это лицо совершило преступление, для применения к нему мер уголовной ответственности. Экстрадиция осуществляется в соответствии с международными конвенциями (например, Европейская Конвенция о выдаче лиц, совершивших преступления от 13 декабря 1957 года), двусторонними или многосторонними международными договорами. В международной практике обычно признается, что *выдача может быть завершена государством при соблюдении следующих условий:*

- Преступление совершено на территории;
- Преступник является гражданином данного государства;
- Преступление было направлено против этого государства или причинило ему вред.

В отношении экстрадиции государствами обычно устанавливаются *следующие ограничения:*

- Отказ от выдачи собственных граждан;
- Отказ от выдачи лиц, которым предоставлено политическое убежище;

¹ Таганцев Н.С. Уголовное право (Общая часть). Часть 1. По изданию 1902 года.

- Отказ от выдачи, если преступление совершено на территории запрашиваемого государства (приоритет территориального принципа над принципом гражданства);
- Отказ от выдачи лица, уже привлеченного к уголовной ответственности за то же деяние (вступил в законную силу приговор суда) или освобожденного от нее в связи с тем же деянием;
- Отказ от выдачи лица, которое не может быть подвергнуто уголовному преследованию на территории запрашиваемого государства вследствие истечения срока давности или по иным основаниям.

Кроме того, достаточно часто государства оставляют за собой право не выдавать преступников, если преступление наказывается смертной казнью и запрашивающей выдачу стороной не будет предоставлено достаточных гарантий неприменения этого вида наказания.

В отношении экстрадиции действует принцип «выдать или наказать»: если лицо не выдается запрашивающей стороне, оно все равно подлежит уголовной ответственности и предается суду в стране пребывания. Принцип, согласно которому национальное уголовное законодательство подлежит применению к иностранцам, находящимся на территории данного государства, в том числе и совершившим преступление за его пределами, в уголовно-правовой теории получил название принципа представительной компетенции.

Политическое убежище. Существует также практика предоставления политического убежища лицам, в отношении которых в государстве, гражданами или резидентами которого они являются, осуществляется преследование по мотивам гражданской принадлежности или за их общественно-политическую деятельность и убеждения. Политическое убежище предоставляется, если деятельность лица не противоречит общепризнанным демократическим принципам и нормам международного права.

Источником уголовного права является уголовный кодекс (УК). На приоритетное место в Уголовном кодексе помимо защиты государства и государственной собственности, поставле-

на защита личности, далее – сферы экономики. В действующем уголовном кодексе заложены принципы демократического государства. Все остальные подробности содержания УК находятся в специальной литературе.

Глава XX. Экологическое право

Экологическое право – это самостоятельная комплексная отрасль права, которая регулирует общественные отношения в области охраны окружающей среды и использования природных ресурсов (вод, лесов, недр, животного мира и т.д.). Предметом регулирования является экологически значимое поведение людей, специфические задачи по сохранению окружающей среды, улучшения ее состояния, обеспечение экологического правопорядка и др. Комплексность экологического права объясняется тем, что общественные отношения во взаимоотношениях человека и природы, человека и окружающей среды, наряду с нормами экологического права регулируются также нормами других отраслей права:

- Конституционного;
- Гражданского;
- Административного;
- Уголовного;
- Финансового;
- Трудового.

Регулирование экологических отношений осуществляется путем сочетания императивного и диспозитивного методов, с преобладанием императивного, что обусловлено тем, что охрана окружающей среды – государственная задача, решаемая, прежде всего, путем установления запретов и разрешений, методом власти и подчинения.

Вместе с тем, присутствуют договорные и экономические способы регулирования экологических отношений, то есть применение диспозитивных норм и диспозитивного метода.

Источники экологического права:

1) По юридической силе их можно подразделить на законы и подзаконные нормативно-правовые акты:

- Законы как источники экологического права представляют собой нормативные акты, принятые законодательной властью;
- Подзаконные нормативные акты как источники экологического права представляют собой документы нормативного характера, принятые президентом, правительством и иными органами, имеющими право на принятие данных актов.

2) По предмету регулирования: общие (конституционные), специальные законы («Об охране окружающей среды», закон «Об экологической экспертизе»);

3) По направленности правового регулирования:

- Материальные (по поводу использования и безопасности);
- Процессуальные (процедура обеспечения охраны окружающей среды).

4) По характеру нормативно-правовых актов:

- Кодифицированные (водный кодекс, лесной кодекс);
- Не кодифицированные.

Согласно Конституции, как источнику экологического права:

- Земля и другие ресурсы природы используются и охраняются;
- Распоряжение, пользование и владение землей и другими природными ресурсами свободно осуществляется их собственниками согласно законодательству;
- Каждый человек имеет право на благоприятную окружающую среду;
- Каждый человек имеет право на достоверную информацию о влиянии на его здоровье;
- Каждый человек имеет право на возмещение ущерба, причиненного экологическими правонарушениями.

Экологические правонарушения могут привести к ряду юридических ответственностей по типу:

- Уголовной;
- Административной;
- Дисциплинарной;

- Материальной;
- Гражданско-правовой.

Законодательство устанавливает у граждан экологические обязанности, которые в широком аспекте отражены в специальной литературе.

Глава XXI. Процессуальная область правоотношений

Отношения, связанные с разрешением споров, защитой прав, привлечением нарушителей к ответственности, составляют отдельную область общественных правоотношений. Для разрешения споров или привлечения к ответственности необходимы специальные правила. Их называют процедурными правилами. Они регулируют порядок действий в этих вопросах. Эти правила образуют процессуальное право.

Процессуальные нормы позволяют, каким образом получить возмещение, что именно сделать, как надо сделать (составить иск, предъявить в суд и т.д.).

Процессуальное право подразделяется на отрасли (институты):

- Уголовно-процессуальное право;
- Гражданско-процессуальное право;
- Арбитражно-процессуальное право;
- Административно-процессуальное право;
- Конституционно-процессуальное право.

Гражданское процессуальное право – это нормы права, регулирующие отношения, которые возникают между судом и участниками процесса при отправлении правосудия по гражданским делам. Гражданский процесс – это состязательный процесс, где стороны приводят факты и доказывают их. Гражданский процесс – это система неких процессуальных действий, имеющих место при разрешении гражданских дел, иначе говоря, это деятельность суда по разрешению гражданских дел. Воплощаясь в правовой форме, данная система действий преобразует вид гражданского судопроизводства.

Судопроизводство имеет *стадии и виды*.

Стадией называют совокупность процессуальных действий, предназначенных для выполнения специфических задач и объединенных частной целью. По действующему гражданско-правовому кодексу (ГПК) выделяют следующие стадии:

- 1) Возбуждение производства по делу;
- 2) Подготовка дела к судебному разбирательству;
- 3) Судебное разбирательство;
- 4) Производство, связанное с обжалованием, не вступивших в законную силу судебных постановлений (апелляционное, кассационное производство);
- 5) Производство, связанное с обжалованием вступивших в законную силу судебных постановлений (надзорное производство);
- 6) Пересмотр по вновь открывшимся обстоятельствам решений, определений, постановлений суда;
- 7) Исполнительное производство.

Вид гражданского судопроизводства обусловлен спецификой исследуемого гражданского дела, обладающего различной материально-правовой характеристикой, влияющей и на особенности применяемой судом процессуальной процедуры. В зависимости от этого выделяют иски и неиски судопроизводства.

Исковой вид судопроизводства используется в практической деятельности наиболее часто, поскольку сопровождается наличием спора о праве, зарождающимся в недрах гражданских, семейных, трудовых и иных правоотношений.

Дела *неисковых видов судопроизводства* рассматривают в целом по правилам искового производства, но с учетом некоторых особенностей и дополнений, которые предопределяются целями и задачами, поставленными перед судебным законодателем.

Неисковые виды судопроизводства:

- 1) Приказное (производство по бесспорным требованиям);
- 2) Особое (производство по делам, которые не нуждаются в защите субъективных прав, а цель разбирательства выражается в охране законных интересов граждан);
- 3) Публичное (производство по делам, возникающим из публичных правоотношений);

4) Согласно принятому новому ГПК, к неисковым видам относится также производство по делам об оспаривании решений третейских судов и о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений третейских судебных постановлений и постановлений иных органов.

Принцип гражданского процессуального права представляет собой нормативно установленное положение, которое призвано отражать основные господствующие идеи общества и государства в течение некоторого промежутка времени.

Классификация принципов гражданско-процессуально-го права:

1) По источникам их нормативного закрепления:

- конституционные принципы (например, принцип состязательности, который закреплен в Конституции);
- отраслевые принципы, описанные в законодательстве о судопроизводстве, принцип национального языка судопроизводства.

2) По объекту правового регулирования:

- организационные принципы – это начала, определяющие суть судопроизводства (принципы осуществления правосудия только судом, сочетания единоличного и коллегиального рассмотрения гражданского правового конфликта, независимости судей и подчинение их только закону);
- функциональные принципы регламентируют судопроизводство (к ним относятся принципы законности, диспозитивности, судебной истины, состязательности).

3) В зависимости от того, на какую область правовых отношений они распространяются:

- общеправовые принципы (принцип законности);
- принципы, действующие только в рамках гражданского судопроизводства (принцип судебной истины);
- принципы отдельных правовых институтов (принципы прерывности, непосредственности).

Субъектами гражданских процессуальных отношений являются:

1) Суд;

2) Индивиды (граждане, иностранцы, лица без гражданства);

3) Организации (которые благодаря юридическим нормам и фактам могут быть участниками правоотношений, то есть нести процессуальные субъективные права и выполнять обязанности).

Субъекты гражданских процессуальных отношений в зависимости от властных полномочий делят на две большие группы:

- Суд;
- Все иные участники, участвующие в деле, содействующие осуществлению правосудия.

Состав лиц, участвующих в деле, приводится в ГПК:

- Стороны;
- Третьи лица;
- Прокурор;
- Лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц или вступающие в процессе в целях дачи заключения;
- Заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства и делам, возникающим из публичных правоотношений.

Лица, содействующие осуществлению правосудия в большей мере обязанностями, чем правами, поскольку они выполняют вспомогательную функцию:

- Свидетели;
- Переводчик;
- Эксперты;
- Специалисты;
- Секретарь судебного заседания.

В настоящее время многочисленных юридические коллизии в праве рассматривать не только суды общей юрисдикции, но и:

- органы исполнительной власти (налоговые и таможенные учреждения);
- комиссии по трудовым спорам, действующие на предприятиях и организациях;
- органы, которые избираются специально для урегулирования правового конфликта (в частности, третейские суды);
- межгосударственные организации, рассматривающие различные дела, связанные с нарушением прав и свобод человека;

- прочие органы, названные в том или ином нормативном правовом акте.

Правильному перераспределению правовых коллизий между всеми этими органами способствует институт подведомственности, под которым понимают упорядоченную совокупность юридических норм, регулирующих группу общественных отношений, которые возникают при необходимости разграничения компетенции различных органов, отвечающих за защиту гражданских прав.

Широкий материал об остальных видах процессуального права можно найти в специальной литературе.

Уголовно-процессуальное право – это разновидность процессуального права и представляет собой совокупность норм, регулирующих деятельность органов и лиц в уголовном процессе. Деятельность государственных органов в виде органов дознания, предварительного следствия, прокуратуры и суда по возбуждению, расследованию, рассмотрению и разрешению уголовных дел называется *уголовным процессом*. Главным нормативным актом в этой сфере является *уголовно-процессуальный кодекс*.

Источниками уголовного и уголовно-процессуального права являются так же законы, подробную информацию о которых можно найти в специальной литературе.

ЧАСТЬ IV ОСНОВЫ МЕДИЦИНСКОГО ПРАВА

Глава XXII. Медицинское право

Медицинское право – это совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения системы здравоохранения и сферы охраны здоровья вообще. Медицинское право обеспечивает правовую регуляцию деятельности здравоохранения, включая нормы поведения, обязанности и ответственность всех ее участников. Медицинское право также обеспечивает деятельность смежных с медициной областей научного знания и видов оказания услуг. По объему и предмету изучения медицинское право – не только учебная обучающая дисциплина, но и нормативный акт права в сфере охраны здоровья.

Кроме отмеченного выше существуют ещё два определения медицинского права в системе права. Первый исходит из того, что медицинское право является подотраслью социального обеспечения. Второй позиционирует медицинское право в качестве комплексной отрасли законодательства, которая представляет собой совокупность нормативных актов и отдельных норм, регулирующих отношения в сфере здравоохранения.

Общественные отношения, возникающие в сфере здравоохранения, в медицинской сфере и в сфере охраны здоровья населения, вообще регулируются многими отраслями. Так, нормы конституционного права закрепляют право на охрану здоровья и гарантии его реализации.

Сложность определения предмета регулирования медицинского права, связана с тем, что нет однозначного понятия объема медицинского права, как отрасли права. Поэтому юридическая наука не в состоянии дать окончательного единого определения этой отрасли. Наиболее часто употребляемыми обозначениями относительно терминологии, но безотносительно сути содержания, являются «медицинское право», «здравоохранительное право», «врачебное право», «лечебное право», «право об охране здоровья населения», «право о здравоохранении».

О необходимости выделения медицинского права в специальный раздел говорилось еще на V Международной медико-

правовой конференции (Prague 1977). Но развитие отмечается лишь в последние годы в постсоветских странах, и сейчас большинство медиков и юристов говорят о формировании новой отрасли – Медицинского права.

В 80–90-х годах XX века медицинское право считали подотраслью права социального обеспечения.

Социальное обеспечение в юридическом отношении – это система социально-экономических мероприятий, проводимых государством. Иными словами, это система мероприятий, связанных с обеспечением граждан в старости и при нетрудоспособности, с заботой о материнстве и детстве, с государственной помощью, обеспечением санитарно-курортного лечения как важнейшего средства оздоровления, профилактики и восстановления трудоспособности.

Социальное обеспечение выражается в определенных денежных суммах либо материальных благах и услугах, представляющих виды социального обеспечения.

К видам социального обеспечения в форме денежных выплат относятся:

- Пенсии;
- пособия.

Пенсии – основной вид социального обеспечения. Бывают пенсии:

- по возрасту;
- по инвалидности;
- по случаю потери кормильца.

Следующий социально-экономический вид мероприятий связанный с обеспечением граждан – это *пособия, которые* представляют собой все иные денежные выплаты помощи гражданам по закону. Бывают пособия:

- по временной нетрудоспособности;
- по беременности и родам;
- по переквалификации и т.д.

В группу социального обеспечения входят следующие услуги:

- 1) Медицинская помощь;
- 2) Санаторно-курортное лечение;

- 3) Подготовка к труду;
- 4) Трудоустройство инвалида;
- 5) Содержание и воспитание детей и т.д.

Все эти формы социального обеспечения отражают суть правоотношений, возникающих в отрасли права социального обеспечения.

Право социального обеспечения – это отрасль права, представляющая собой систему правовых норм, регулирующих отношения по медицинской помощи и лечению, пенсионные и некоторые другие отношения алиментарного характера, по обеспечению граждан в старости и при нетрудоспособности, материнства и детства, государственной помощи, а также тесно связанные с ними процессуальные отношения по установлению юридических фактов и разрешению споров.

Право социального обеспечения – система норм, состоящая из общей (разделы, правовые институты) и особенной (разделы, правовые институты) частей.

Разделы, правовые институты – совокупность норм, регулирующих отдельные виды однородных отношений.

Общая часть – правовые нормы, определяющие предмет, сферы действия и принципы права социального обеспечения.

Особенная часть – все другие правовые нормы социального обеспечения, которые регламентируют основания, порядок и размеры предоставления гражданам видов обеспечения.

Предмет права социального обеспечения – регуляция общественных отношений, связанных с пенсией, материально-бытовым и культурным обслуживанием престарелых и нетрудоспособных по оказанию медицинской помощи и лечению, а также санаторно-курортному лечению, отношений по содержанию детей в детских учреждениях, по установлению фактов, процессуальные отношения по разрешению споров, не входящих в предмет процессуального права.

Отношения по социальному обеспечению имеют характерный признак: носят алиментарный характер. Тот или иной вид социального обеспечения предоставляется либо самим государством, в лице его органов управления или учреждения, либо по

поручению государства – профсоюзами или органами крестьянского хозяйства.

Одним из субъектов данных отношений может быть гражданин или семья, а другим – органы государства или учреждения, либо, по поручению государства, профсоюзы или органы крестьянского хозяйства.

В результате указанных отношений обеспечения производится за счет фондов для нетрудоспособных, ассигнований на медицинскую помощь, содержание детей детских учреждений.

Отмеченные признаки общественных отношений, регулируемых нормами права социального обеспечения, служат основой для отграничения права социального обеспечения от трудового, колхозного, административного, финансового и медицинского права.

Принципы права социального обеспечения:

1. Всеобщность обеспечения;
2. Всесторонность и многообразие его видов;
3. Обеспечение в высоких размерах, соответствующих уровню удовлетворения потребностей граждан;
4. Обеспечение за счет государственных общественных средств;
5. Осуществление обеспечения самими трудящимися через органы государственного управления и общественных организаций.

Критерии различий между отношениями, связанными с оказанием медицинской помощи, и отношениями, входящими в предмет права социального обеспечения:

1. Одним из субъектов отношений, входящих в предмет права социального обеспечения, является гражданин, а другим – государство в лице его органов либо профсоюзы, которым делегированы соответствующие полномочия;
2. Такие отношения носят алиментарный характер: в случаях, предусмотренных законом, государство обязано предоставлять гражданам обеспечение;
3. Обеспечение осуществляется за счет специальных фондов, создаваемых за счет всего общества.

Анализируя описанного выше материала, касающегося права социального обеспечения и критериев различий между отношениями, возникающими в сфере охраны здоровья и отношениями в праве социального обеспечения, можно утверждать, что отношения, связанные с оказанием медицинской помощи, гораздо сложнее и разнообразнее.

Отношения, связанные с оказанием медицинской помощи, включают в себя:

- Профилактические мероприятия;
- Проведение обязательных медицинских осмотров;
- Платное и бесплатное оказание услуг;
- Добровольное медицинское страхование;
- Санитарно-эпидемиологические мероприятия;
- Реабилитацию;
- Судебно-медицинскую экспертизу;
- Принудительное лечение.

Также существует множество необходимых отношений, не связанных непосредственно с оказанием медицинской помощи.

Следовательно, рассматривать медицинское право, как подотрасль права социального обеспечения, никак нельзя. Свидетельство тому – то, что общественные отношения, возникающие в сфере охраны здоровья, регулируются нормами различных отраслей права. Например, основы законодательства «Об охране здоровья граждан» – это комплексный акт, содержащий нормы различных отраслей права. С одной стороны, в него входят нормы, регулирующие административно-правовые отношения между органами управления, здравоохранением и лечебными учреждениями по руководству этими учреждениями, с другой – нормы, регулирующие гражданско-правовые отношения, предусматривающие права и обязанности пациентов.

Нормативные методы указанных отраслей могут порождать характерные методы правовой регуляции, включающие в себя выполнение медицинских услуг и работ по оказанию:

- Доврачебной медицинской помощи;
- Скорой медицинской помощи;
- Неотложной медицинской помощи;

- Амбулаторно-поликлинической медицинской помощи;
- Санаторно-курортной медицинской помощи;
- Стационарной (в том числе, дорогостоящей специализированной) медицинской помощи по соответствующим медицинским специальностям.

Медицинские услуги и работы включают в себя проведение:

- Профилактических мероприятий;
- Медицинских мероприятий;
- Диагностических мероприятий;
- Лечебных мероприятий;
- Медицинских экспертиз.

Медицинские услуги и работы включают методы традиционной медицины, а также заготовку органов и тканей в медицинских целях.

Деятельность по охране здоровья граждан представляет собой систему органов и их полномочия, их обязанности и ответственность. В систему здравоохранения входят не только органы государственной власти, ответственные за принятие решений и управление в области здравоохранения, но и система социального медицинского страхования (все его виды).

Под медицинской следует понимать деятельность, создающую условия для оказания людям медицинской помощи. Это:

- Управленческая деятельность по организации и контролю за медицинской деятельностью, ее качеством;
- Фармацевтическая деятельность, включая институт аптечного производства;
- Научная деятельность по развитию медицины, лекарств и медицинских продуктов;
- Правовая деятельность по обеспечению функционирования и охраны перечисленных видов деятельности.

Предметом регулирования комплексного образования являются отношения по охране здоровья граждан, включающие:

- Основы организации охраны здоровья населения;
- Регулирование обязательного и добровольного медицинского страхования;
- Номенклатуру и статус учреждений и работников здравоохранения;

- Организацию лечебно-профилактической помощи населению;
- Организацию санаторно-курортного лечения;
- Санитарно-эпидемиологическое благополучие населения;
- Обеспечение населения лекарственными средствами и изделиями медицинского назначения.

Таким образом, медицинское право является одной из самых сложных и объемных отраслей права. Его сложность и объемность заключаются в том, что оно относится к комплексной отрасли права, отличающейся от самостоятельной отрасли права тем, что не имеет единого однородного предмета регулирования, состоит из норм, взятых из различных отраслей права, пользуется методами многих основных отраслей права и поэтому только по юридическому принципу не занимает определенного места в системе права.

Медицинское право регулирует отношения в сфере охраны здоровья, в основном, нормами:

- Конституционного права;
- Гражданского права;
- Административного права;
- Трудового права;
- Финансового права;
- Уголовного права;
- Права социального обеспечения.

В сфере охраны здоровья в некоторых случаях осуществляется регуляция правоотношений с использованием:

- Норм этики;
- Нормы деонтологии;
- Норм морали.

Но они не входят в систему правовой нормы. Это затрудняет задачу более полного определения предмета медицинского права как части или отрасли права. Поэтому при определении предмета медицинского права необходимо обратить внимание на его особенности. Особенность предмета медицинского права определяется комплексностью правовой регуляции этой отрасли и объемом содержания правоотношений. Как предмет регулирования

комплексной отрасли, предмет медицинского права отличается неоднородностью: он заимствовал множество методов регуляции из разных отраслей всей правовой системы, где все они группируются в две главные:

- Гражданско-правовую;
- Административную.

Медицинское право может претендовать на выделение в самостоятельную отрасль (часть) права на следующих основаниях:

1. Наличие общественной потребности и государственного интереса в самостоятельном правовом регулировании такой социально и политически значимой для каждого человека, общества и государства сферы, каковой является здравоохранение;

2. Наличие неоднородного, но постепенно приобретающего вид самостоятельного предмета правового регулирования;

3. Потребность в особом сочетании методов правового регулирования;

4. Наличие и потребность в специальных источниках права;

5. Наличие специфических понятий и категорий, присущих только данной отрасли права.

При решении вопроса о самостоятельности отрасли (как этого требует современная теория права) нужно исходить, прежде всего, из критерия наличия предмета права и метода правового регулирования.

Предмет права – особый участок общественной жизни, комплекс однородных общественных отношений. Несомненно, медицинское право имеет свой специфический предмет правового регулирования. Он рассматривается либо как общественные отношения, возникающие в процессе осуществления медицинской деятельности, либо в расширенном понимании: как общественные отношения, возникающие по поводу охраны здоровья граждан, медицинской и иной деятельности, тесно связанной с процессом реализации прав граждан на охрану здоровья.

Метод правового регулирования – это особый юридический режим, который во многом ориентирован на способы правового регулирования (дозволения, запрещения, обязывания). Поскольку медицинское право относится к разряду комплексных отраслей, то

и методы правового регулирования будут различными в зависимости от характера общественных отношений под регулируемых нормами отраслей материального права. Большинство отношений, складывающихся в здравоохранении, носит преимущественно гражданско-правовой характер, следовательно, способ правового регулирования в данном случае ориентирован на дозволение. Если в рамках медицинского права рассматриваются общественные отношения, носящие уголовно-правовой характер, то и способы их регулирования будут тяготеть к запрещениям, а в случае административно-правового характера – к обязываниям.

Таким образом, медицинское право, постоянно используя множество способов правовой регуляции из основных методов правовой системы, не разрабатывает собственного уникального метода правового регулирования. Однако, это не может мешать ему быть самостоятельной отраслью, так как в правовой науке объективно существует только два основных метода:

- Административно-правовой.
- Гражданско-правовой.

Наоборот, это доказывает комплексно-отраслевой статус медицинского права.

Медицинское право – это комплексная отрасль права, включающая систему правовых норм, которая регулирует общественные отношения, возникающие в сфере охраны здоровья граждан вообще и в здравоохранении в частности. В этом смысле медицинское право приобретает законодательную форму и ведет себя как источник части права. Свидетельством тому является существование закона «Об охране здоровья граждан».

Ради справедливости следовало бы подчеркнуть, что «Медицинское право» – слишком молодая отрасль, ввиду чего в настоящее время нет единого термина для его обозначения. Существующие варианты:

- Право на здоровье;
- Право на охрану здоровья;
- Здравоохранительное право;
- Право на охрану здоровья;
- Здравоохранное право.

Внешне эти определения имеют различную форму, но обозначают одну суть определения медицинского права как предмета регуляции общественных отношений в сфере охраны здоровья, как отрасли (части) права и как источника законодательства сферы охраны здоровья.

Диапазон проблем, требующих регулирования с помощью норм медицинского права (новый термин – «биомедицинское право»), расширяется:

- Биологическая безопасность;
- Молекулярная медицина;
- Генная инженерия;
- Криология;
- Клонирование;
- Использование стволовых клеток;
- Правовой статус эмбриона человека;
- Суррогатное материнство;
- Медицинский эксперимент;
- Трансплантация;
- Эвтаназия.

В отрасли медицинского права в механизме правового регулирования, который используется государством в сфере охраны здоровья, придается большое значение в изучении правовых явлений и понятий:

- Нормы права;
- Жизненные обстоятельства (юридического факта);
- Правоотношения;
- Ответственность.

Все они (из курса правоведения) вместе составляют понятие механизма правового регулирования, используемого государством. Их общая роль в регулировании общественных отношений заключается в увязке их в единое целое.

Правовая норма – обязательное правило, установленное государством и лежащее в основе отрасли права. Правовые нормы, регулирующие сравнительно небольшую группу однородных общественных отношений, образуют субинститут данной отрасли права. Нормы права близких по своей сущности субинститутов

объединяются в правовые институты данной отрасли права. Взаимосвязанные общими положениями качественно однородные институты отрасли образуют ее подотрасли.

Примерами субинститутов отрасли медицинского права могут быть блоки норм права, регулирующие первичную медико-санитарную помощь, специализированную медицинскую помощь, скорую медицинскую помощь, санаторно-курортное лечение. В качестве институтов медицинского права можно рассматривать институт оказания медицинской помощи, институт охраны здоровья матери и ребенка, институт медицинского обеспечения лиц, страдающих заболеваниями, которые представляют опасность для здоровья населения, институт медицинской экспертизы. Подотрасли медицинского права к настоящему времени еще не оформились, хотя можно прогнозировать выделение фармацевтического права, пенитенциарного медицинского права, военного медицинского права и т.д.

Из этого следует, что государство регулирует не все общественные отношения посредством правовых норм, а только те, которые необходимы, с точки зрения власти или общества, для поддержания порядка. Поэтому ту часть общественных отношений, которая урегулирована всеми нормами права в целом, называют правоотношениями. Так понимают правоотношения в широком смысле слова.

В то же время, и отдельная норма образует правоотношение. Это – понимание правоотношения в узком смысле, демонстрирующее, каким образом государство через нормы и правоотношения добивается от субъектов общества необходимого поведения.

Правоотношение в узком смысле понимают, как общественное отношение, урегулированное юридической нормой, порождающей субъективные права и юридические обязанности.

Именно в этом понимании используется понятие «правоотношение». Суть правоотношения в узком смысле легко понять на примерах из области гражданского права. Например, что было бы, если человек захотел продать дом или какую-нибудь вещь, а другой – купить её, но при этом в обществе не было бы правил купли-продажи? Без таких нормативных правил эти отноше-

ния вряд ли осуществились бы мирно. Поэтому люди выработали правила купли-продажи, а государства санкционировали их, включили в нормативные акты.

Тогда с появлением правила, скажем, первого, в сфере купли-продажи могло быть так: в обязанность продавца входит отдать продаваемую вещь, а покупатель имеет право её взять. Это правило невозможно без другого (второе правило): покупатель обязан за вещь отдать деньги, а продавец имеет право их получить (взять). Эти нормы содержатся в Гражданском кодексе. Это – сценарий правоотношений. В нем продавец и покупатель связаны друг с другом отдельными нормами, из которых проистекают взаимные (встречные) права и обязанности. Покупатель и продавец связаны между собой в отношении по поводу вещи и денег за нее. Зная права и обязанности, покупатель и продавец будут вести себя так, как предписано нормативным актом (законом), а значит, их отношения будут отрегулированы.

Обязанность в правоотношениях называют юридической обязанностью, а право – субъективным, потому что оно принадлежит конкретному субъекту в конкретных обстоятельствах.

Сторону, которая имеет субъективное право называют управомоченной, сторона, которая несет обязанность – обязанная сторона.

В данном примере продавец и покупатель выступили как субъекты, а вещь и деньги – объекты правоотношения. Юридическая обязанность, которую несет продавец, – это передать вещь покупателю, а покупатель получает субъективное право взять вещь. На правоотношение накладывается еще одно, в котором субъекты и объекты остаются те же, только покупатель несет юридическую обязанность – заплатить деньги, а продавец приобретает субъективное право – взять деньги. Рядом с такими правоотношениями могут находиться еще десятки и сотни правоотношений, касающихся купли-продажи.

Самое главное значение правоотношения заключается не в количестве наступлений, а в выполнении регулирующей функции. Если обе стороны выполняют свою юридическую обязанность по правоотношению, можно считать, что правоотношение

завершается, выполнив свою регулирующую функцию. Все стороны получили то, что хотели, продавец получил вещь, покупатель – деньги, государство – порядок. Правоотношения со сценариями «открываются» и «закрываются» в обществе ежесекундно, в огромном количестве. В самые различные сферы общественных отношений «включаются» и права, и обязанности сторон. Если права реализованы, обязанности исполнены, правоотношения «выключаются».

Существует множество разновидностей правоотношений и различных тонкостей и аспектов, касающихся реализации правоотношений.

Одной из сложных и больших разновидностей правоотношений в широком смысле слова являются правоотношения в сфере здравоохранения (сфере охраны здоровья). Оно отличается не только по объекту правоотношения, но и по субъекту (участникам) правоотношения в сфере охраны здоровья (сфере здравоохранения).

Участники правоотношений в сфере здравоохранения. Роль государства в системе здравоохранения. Положение здравоохранения в современном государстве. Главными участниками рассматриваемых правоотношений являются:

- Пациент;
- Медицинский персонал (в частности – лечащий врач);
- Медицинское учреждение (ЛПУ, НИИ, медицинские институты и иные субъекты);
- Страховая медицинская организация;
- Страхователи (страхователь);
- Государственные органы регулирования и управления в сфере здравоохранения (министерство здравоохранения, фонды обязательного медицинского страхования, фонды социального страхования).

Кроме того, в медицинских правоотношениях возможно участие следующих субъектов:

- Органов, выдающих медицинским учреждениям разрешение на занятие медицинской деятельностью (лицензии и сертификаты);

- Медицинских ассоциаций;
- Контролирующих организаций (профсоюзов, обществ защиты прав потребителей, антимонопольных комитетов и проч., судов).

Роль государства в здравоохранении достаточно сильна и объемна:

- Во-первых, государство провозглашает право на охрану здоровья граждан и гарантирует минимальный объём медицинской помощи, оказываемой бесплатно по ОМС.
- Во-вторых, оно устанавливает стандарты оказания медицинской помощи, обязательные для исполнения, как государственными медицинскими учреждениями, так и частными.
- В-третьих, государство контролирует деятельность медицинских учреждений: устанавливает необходимые разрешения для оказания медицинских услуг (лицензии, сертификаты медицинских учреждений; дипломы и сертификаты врачей), проводит аккредитацию деятельности, устанавливает перечень надзорных организаций.
- В-четвёртых, государство привлекает лиц, виновных в нарушении прав и законных интересов, к ответственности.
- В-пятых, государство предполагает развитие системы здравоохранения субъектами и даёт им на это соответствующие полномочия. Кроме того, государство определяет круг прав и законных интересов лица в области здравоохранения, охраняет их и гарантирует право на защиту в случае их нарушения.

Необходимо отметить, что настоящее положение здравоохранения таково:

- Отсутствие чёткой регламентации деятельности по организации и оказанию медицинской помощи;
- Отсутствие единых стандартов качества медицинской помощи;
- Низкое качество медицинской помощи и формальность отношений в его системе;
- Отсутствие правового воспитания субъектов здравоохранения и иные особенности отечественного здравоохранения

нения (связаны с наследством системы, существовавшей в СССР).

В СССР система здравоохранения регулировалась посредством служебных актов и была скрыта как от пациентов, так и от врачей. Финансировалась исключительно государством при объявлении всей медицинской помощи бесплатной и доступной, и была соответствующей по качеству. Защита своих прав в сфере здравоохранения в таких условиях была чересчур трудоёмка и малоэффективна.

Положение дел сменилось с принятием закона «Об охране здоровья граждан». Так, отныне провозглашались дополнительные системы здравоохранения:

- Муниципальная;
- Ведомственная;
- Частная.

Провозглашались дополнительные гарантии:

- Обязательное медицинское страхование;
- Добровольное медицинское страхование.

Провозглашались дополнительные возможности (платные медицинские услуги). Далее, регулирование здравоохранения поручалось праву, а контроль: Министерству здравоохранения, медицинским ассоциациям, специальным организациям, общественным организациям, отдельному гражданину.

Процесс оказания медицинской помощи стал более прозрачен, а защита своих прав в сфере здравоохранения – более реальна.

Разумеется, процесс реформирования системы здравоохранения ещё далёк от завершения и требует определённых усилий в следующих моментах:

- Организация качественной и доступной медицинской помощи;
- Организация достойного обеспечения медицинского персонала и медицинских учреждений;
- Правовое регулирование системы здравоохранения;
- Налаживание отношений в системе медицинского страхования;
- Введение единых стандартов качества медицинской помощи.

Однако, как юристы, так и правоведы уверены, что правовое регулирование в сфере охраны здоровья не может выполняться без формальной определенности норм права, т.е. без источников права (медицинского права).

Глава XXIII. Нормы права и правоотношения в сфере охраны здоровья

Нормы права в правоотношениях вообще, а в регуляции отношений в сфере охраны здоровья в частности, являются главными факторами в механизме регуляции правоотношений. Особенно когда создается правоотношение, обусловленное наступлением жизненного обстоятельства (юридического факта) в сфере охраны здоровья, правовые нормы медицинских субъектов автоматически приобретают встречные право-юридические обязанности, т.е. норма права действует как юридическая обязанность. Невыполнение нормы права (юридической обязанности) грозит правонарушениями субъектов или не наступлением правопорядка, либо нарушением регуляции правоотношений и, в конце концов, появлением юридической ответственности в правоотношениях в среде охраны здоровья.

Главной причиной невыполнения нормы права медицинскими субъектами в правоотношениях сферы охраны здоровья, является, согласно практическим данным, незнание ими норм права вообще и механизма правового регулирования (из курса правоведения) в частности в указанных выше институтах, суботраслях медицинского права.

Обеспечение пониманием, изучением регламентационных содержаний нормы права, механизма правовой регуляции и навыками подготовленности к принятию при наступлении правоотношения последних как юридической обязанности будущими медицинскими право-субъектами являются главной целевой задачей изучения медицинского права. Данная цель медицинского права, в основном, направлена на профилактическое предотвращение определённого объёма правонарушений в сфере охраны здоровья.

Таким образом, придавая большое значение нормам права (регламент содержаний) в механизме правовой регуляции право-

отношения в сфере охраны здоровья и в целях профилактического предотвращения угрозы правонарушений (ответственность) будущими медицинскими право-субъектами, ниже мы приводим совокупность конспектированных, но декларативного характера регламентационные нормы (правоотношения в сфере охраны здоровья), изъятые из законодательств страны в области охраны здоровья по разделам.

Глава XXIV. Нормы права граждан в правоотношениях области охраны здоровья

Право граждан на охрану здоровья. Граждане обладают неотъемлемым правом на охрану здоровья. Это право обеспечивается охраной окружающей природной среды, созданием благоприятных условий труда, быта, отдыха, воспитания и обучения граждан, производством и реализацией доброкачественных продуктов питания, а также предоставлением населению доступной медико-социальной помощи.

Государство обеспечивает гражданам охрану здоровья независимо от пола, расы, национальности, языка, социального происхождения, должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств.

Государство гарантирует гражданам защиту от любых форм дискриминации, обусловленной наличием у них каких-либо заболеваний. Лица, виновные в нарушении этого положения, несут установленную законом ответственность.

Гражданам, находящимся за пределами своего государства, гарантируется право на охрану здоровья в соответствии с международными договорами.

Право иностранных граждан, лиц без гражданства и беженцев на охрану здоровья. Иностранным гражданам, находящимся на территории страны, гарантируется право на охрану здоровья в соответствии с международными договорами.

Лицам без гражданства, постоянно проживающим в стране, и беженцам предоставляется право на охрану здоровья наравне с гражданами, если иное не предусмотрено международными договорами.

Порядок оказания медицинской помощи иностранным гражданам, лицам без гражданства и беженцам определяется Министерством здравоохранения.

Право граждан на информацию о факторах, влияющих на здоровье. Граждане имеют право на регулярное получение достоверной и своевременной информации о факторах, способствующих сохранению здоровья или оказывающих на него вредное влияние, включая информацию о санитарно-эпидемиологическом благополучии района проживания, рациональных нормах питания, продукции, работах, услугах, их соответствии санитарным нормам и правилам, о других факторах. Эта информация предоставляется местной администрацией через средства массовой информации или непосредственно гражданам по их запросам в порядке, устанавливаемом Правительством.

В интересах охраны здоровья граждан реклама алкогольных напитков и табачных изделий в средствах массовой информации запрещается. Нарушение указанной нормы влечет ответственность, установленную законодательством страны.

Право граждан на медико-социальную помощь. При заболевании, утрате трудоспособности и в иных случаях граждане имеют право на медико-социальную помощь, которая включает профилактическую, лечебно-диагностическую, реабилитационную, протезно-ортопедическую и зубопротезную помощь, а также меры социального характера по уходу за больными, нетрудоспособными и инвалидами, включая выплату пособия по временной нетрудоспособности.

Медико-социальная помощь оказывается медицинскими, социальными работниками и иными специалистами в учреждениях государственной, муниципальной и частной систем здравоохранения, а также в учреждениях системы социальной защиты населения.

Граждане имеют право на бесплатную медицинскую помощь в государственной и муниципальной системах здравоохранения в соответствии с законодательством страны.

Гарантированный объем бесплатной медицинской помощи гражданам обеспечивается в соответствии с программами обязательного медицинского страхования.

Граждане имеют право на дополнительные медицинские и иные услуги на основе программ добровольного медицинского страхования, а также за счет средств предприятий, учреждений и организаций, своих личных средств и иных источников, не запрещенных законодательством страны.

Граждане имеют право на льготное обеспечение протезами, ортопедическими, корригирующими изделиями, слуховыми аппаратами, средствами передвижения и иными специальными средствами.

Категории граждан, имеющих это право, а также условия и порядок их обеспечения льготной протезно-ортопедической и зубопротезной помощью определяются Правительством.

Граждане имеют право на медицинскую экспертизу, в том числе независимую, которая производится по их личному заявлению в специализированных учреждениях в соответствии с законодательством страны.

Дети, подростки, учащиеся, инвалиды и пенсионеры, занимающиеся физической культурой, имеют право на бесплатный медицинский контроль.

Работающие граждане имеют право на пособие при карантине в случае отстранения их от работы санитарно-эпидемиологической службой вследствие заразного заболевания лиц, окружавших их.

Если карантину подлежат несовершеннолетние или граждане, признанные в установленном законом порядке недееспособными, пособие выдается одному из родителей (иному законному представителю) или иному члену семьи в порядке, установленном законодательством страны.

Работающие граждане в случае болезни имеют право на три дня неоплачиваемого отпуска в течение года, который предоставляется по личному заявлению гражданина без предъявления медицинского документа, удостоверяющего факт заболевания.

Охрана здоровья граждан, занятых отдельными видами профессиональной деятельности. В целях охраны здоровья граждан, предупреждения инфекционных и профессиональных заболеваний работники отдельных профессий, производств,

предприятий, учреждений и организаций, перечень которых утверждается Правительством, проходят при поступлении на работу обязательные предварительные и периодические медицинские осмотры.

Гражданин может быть временно (на срок не более пяти лет и с правом последующего переосвидетельствования) или постоянно признан не пригодным по состоянию здоровья к выполнению отдельных видов профессиональной деятельности и деятельности, связанной с источником повышенной опасности. Такое решение принимается на основании заключения медико-социальной экспертизы в соответствии с перечнем медицинских противопоказаний и может быть обжаловано в суд.

Перечень медицинских противопоказаний для осуществления отдельных видов профессиональной деятельности и деятельности, связанной с источником повышенной опасности, устанавливается Министерством здравоохранения и пересматривается не реже одного раза в пять лет.

Работодатели несут ответственность за выделение средств на проведение обязательных и периодических медицинских осмотров работников в случаях и порядке, предусмотренных законодательством.

Глава XXV. Нормы права отдельных групп населения в правоотношениях области охраны здоровья

Права семьи. Государство берет на себя заботу об охране здоровья членов семьи. Каждый гражданин имеет право по медицинским показаниям на бесплатные консультации по вопросам планирования семьи, наличия социально значимых заболеваний и заболеваний, представляющих опасность для окружающих, по медико-психологическим аспектам семейно-брачных отношений, а также на медико-генетические и другие консультации и обследования в учреждениях государственной или муниципальной системы здравоохранения с целью предупреждения возможных наследственных заболеваний у потомства.

Семья, по договоренности всех ее совместно проживающих совершеннолетних членов, имеет право на выбор семейного вра-

ча, который обеспечивает ей медицинскую помощь по месту жительства.

Семьи, имеющие детей (в первую очередь, неполные, воспитывающие детей-инвалидов и детей, оставшихся без попечения родителей), имеют право на льготы в области охраны здоровья граждан, установленные законодательством и правовыми актами области, округов, краев, областей, городов.

Одному из родителей или иному члену семьи по усмотрению родителей предоставляется право в интересах лечения ребенка находиться вместе с ним в больничном учреждении в течение всего времени его пребывания, независимо от возраста ребенка. Лицу, находящемуся вместе с ребенком в больничном учреждении государственной или муниципальной системы здравоохранения, выдается листок нетрудоспособности.

Пособие при карантине, по уходу за больным ребенком в возрасте до семи лет выплачивается одному из родителей (иному законному представителю) или иному члену семьи за весь период карантина, амбулаторного лечения или совместного пребывания с ребенком в больничном учреждении, а пособие по уходу за больным ребенком в возрасте старше семи лет выплачивается за период не более 15 дней, если по медицинскому заключению не требуется большего срока.

Права беременных женщин и матерей. Государство обеспечивает беременным женщинам право на работу в условиях, отвечающих их физиологическим особенностям и состоянию здоровья.

Каждая женщина в период беременности, во время и после родов обеспечивается специализированной медицинской помощью в учреждениях государственной или муниципальной системы здравоохранения за счет средств целевых фондов, предназначенных для охраны здоровья граждан, а также за счет иных источников, не запрещенных законодательством.

Женщины во время беременности и в связи с рождением ребенка, а также во время ухода за больными детьми в возрасте до 15 лет имеют право на получение пособия и оплачиваемого отпуска в установленном законом порядке.

Гарантированная продолжительность оплачиваемого отпуска по беременности и родам определяется законодательством.

Государство гарантирует беременным женщинам, кормящим матерям, а также детям в возрасте до трех лет полноценное питание, в том числе, в случае необходимости обеспечение их продуктами через специальные пункты питания и магазины, по заключению врачей в соответствии с порядком, устанавливаемым Правительством.

Права несовершеннолетних. В интересах охраны здоровья, несовершеннолетние имеют право на:

1. Диспансерное наблюдение и лечение в детской и подростковой службах в порядке, устанавливаемом Министерством здравоохранения;

2. Медико-социальную помощь и питание на льготных условиях, устанавливаемых Правительством, за счет средств бюджетов всех уровней;

3. Санитарно-гигиеническое образование, обучение и труд в условиях, отвечающих их физиологическим особенностям и состоянию здоровья и исключающих воздействие на них неблагоприятных факторов;

4. Бесплатную медицинскую консультацию за счет средств бюджетов всех уровней при определении профессиональной пригодности;

5. Получение необходимой информации о состоянии здоровья в доступной для них форме. Несовершеннолетние в возрасте старше 16 лет имеют право на добровольное информированное согласие на медицинское вмешательство или на отказ от него.

Несовершеннолетние с недостатками физического или психического развития по заявлению родителей или лиц, их заменяющих, могут содержаться в учреждениях системы социальной защиты за счет средств бюджетов всех уровней, благотворительных и иных фондов, а также за счет средств родителей или лиц, их заменяющих.

Права военнослужащих, граждан, подлежащих призыву на военную службу и поступающих на военную службу по контракту. Военнослужащие имеют право на медицинское освиде-

тельство для определения годности к военной службе и досрочное увольнение с военной службы на основании заключения военно-врачебной комиссии.

Граждане, подлежащие призыву на военную службу и поступающие на военную службу по контракту, проходят медицинское освидетельствование и имеют право на получение полной информации о медицинских противопоказаниях для прохождения военной службы и показаниях на отсрочку или освобождение от призыва на военную службу по состоянию здоровья.

В случае несогласия с заключением военно-врачебной комиссии военнослужащие, граждане, подлежащие призыву на военную службу и поступающие на военную службу по контракту, имеют право на производство независимой медицинской экспертизы и/или обжалование заключений военно-врачебных комиссий в судебном порядке.

Военнослужащие, граждане, подлежащие призыву на военную службу и поступающие на военную службу по контракту, имеют право на получение медицинской помощи в учреждениях государственной или муниципальной системы здравоохранения.

Порядок организации медицинской помощи военнослужащим устанавливается законодательством страны, нормативными актами Министерства обороны и другими министерствами, государственными комитетами и ведомствами, в которых законом предусмотрена военная служба. Деятельность медицинских комиссий военных комиссариатов обеспечивают и финансируют Министерство обороны и другие министерства, государственные комитеты и ведомства, в которых законом предусмотрена военная служба.

Права граждан пожилого возраста. Граждане пожилого возраста имеют право на медико-социальную помощь на дому, в учреждениях государственной или муниципальной системы здравоохранения, а также в учреждениях системы социальной защиты населения и на лекарственное обеспечение, в том числе, на льготных условиях. Медико-социальная помощь гражданам пожилого возраста, включая одиноких граждан пожилого возраста и членов семей, состоящих из одних пенсионеров, направлена на лечение

имеющихся у них заболеваний и уход, поддержание их активного образа жизни и социальную защиту в случае болезни и неспособности удовлетворять свои основные жизненные потребности.

Граждане пожилого возраста на основании медицинского заключения имеют право на санаторно-курортное лечение и реабилитацию бесплатно или на льготных условиях за счет средств социального страхования, органов социальной защиты населения и за счет средств предприятий, учреждений и организаций при их согласии.

Права инвалидов. Инвалиды, в том числе дети-инвалиды и инвалиды с детства, имеют право на медико-социальную помощь, реабилитацию, обеспечение лекарствами, протезами, протезно-ортопедическими изделиями, средствами передвижения на льготных условиях, а также на профессиональную подготовку и переподготовку.

Нетрудоспособные инвалиды имеют право на бесплатную медико-социальную помощь в учреждениях государственной или муниципальной системы здравоохранения, на уход на дому, а в случае неспособности удовлетворять основные жизненные потребности – на содержание в учреждениях системы социальной защиты населения.

Порядок оказания инвалидам медико-социальной помощи и перечень льгот для них определяются законодательством.

Для ухода за детьми-инвалидами и инвалидами с детства до достижения ими возраста 18 лет одному из работающих родителей или лиц, их заменяющих, предоставляются четыре дополнительных оплачиваемых выходных дня в месяц, которые могут быть использованы одним из названных лиц либо разделены ими между собой по своему усмотрению.

Права граждан при чрезвычайных ситуациях и в экологически неблагоприятных районах. Граждане, пострадавшие при чрезвычайной ситуации, имеют право на получение бесплатной медицинской помощи, санаторно-курортного и восстановительного лечения, проведение гигиенических и противоэпидемических мероприятий по преодолению последствий чрезвычайной ситуации и снижению риска для их жизни и здоровья.

Гражданам, проживающим в районах, признанных в установленном законодательством порядке экологически неблагополучными, гарантируются бесплатная медицинская помощь, медико-генетические и другие консультации и обследования при вступлении в брак, а также санаторно-курортное и восстановительное лечение, обеспечение лекарственными средствами, иммунобиологическими препаратами и изделиями медицинского назначения на льготных условиях.

Гражданам, пострадавшим при спасании людей и оказании медицинской помощи в условиях чрезвычайной ситуации, гарантируются бесплатное лечение, включая санаторно-курортное лечение, и все виды реабилитации, а также материальная компенсация в порядке, установленном законодательством.

Права лиц, задержанных, заключенных под стражу, отбывающих наказание в местах лишения свободы либо административный арест, на получение медицинской помощи. Лица, задержанные, заключенные под стражу, отбывающие наказание в местах лишения свободы либо административный арест, имеют право на получение медицинской помощи, в том числе, в необходимых случаях – в учреждениях государственной или муниципальной системы здравоохранения, за счет средств бюджетов всех уровней.

Беременные женщины, женщины во время родов и в послеродовой период имеют право на специализированную помощь, в том числе в родильных домах. В местах лишения свободы, где предусматривается совместное содержание матерей и детей в возрасте до одного года, создаются детские ясли с квалифицированным персоналом.

Испытание новых методов диагностики, профилактики и лечения, а также лекарственных средств, проведение биомедицинских исследований с привлечением в качестве объекта лиц, задержанных, заключенных под стражу, отбывающих наказание в местах лишения свободы либо административный арест, не допускаются.

В отношении лиц, отбывающих наказание в местах лишения свободы, приостанавливается действие договора о добровольном

медицинском страховании до окончания срока пребывания в местах лишения свободы.

Порядок организации медицинской помощи лицам, задержанным, заключенным под стражу, отбывающим наказание в местах лишения свободы либо административный арест, устанавливается законодательством, ведомственными актами Министерства внутренних дел и Министерства здравоохранения.

Глава XXVI. Права граждан при оказании медико-социальной помощи

Права пациента. При обращении за медицинской помощью и ее получении пациент имеет право на:

1. Уважительное и гуманное отношение со стороны медицинского и обслуживающего персонала;

2. Выбор врача, в том числе семейного и лечащего врача, с учетом его согласия, а также выбор лечебно-профилактического учреждения в соответствии с договорами обязательного и добровольного медицинского страхования;

3. Обследование, лечение и содержание в условиях, соответствующих санитарно-гигиеническим требованиям;

4. Проведение по его просьбе консилиума и консультаций других специалистов;

5. Облегчение боли, связанной с заболеванием и (или) медицинским вмешательством, доступными способами и средствами;

6. Сохранение в тайне информации о факте обращения за медицинской помощью, о состоянии здоровья, диагнозе и иных сведений, полученных при его обследовании и лечении;

7. Информированное добровольное согласие на медицинское вмешательство;

8. Отказ от медицинского вмешательства;

9. Получение информации о своих правах и обязанностях и состоянии своего здоровья, а также на выбор лиц, которым в интересах пациента может быть передана информация о состоянии его здоровья;

10. Получение медицинских и иных услуг в рамках программ добровольного медицинского страхования;

11. Возмещение ущерба в случае причинения вреда его здоровью при оказании медицинской помощи;

12. Допуск к нему адвоката или иного законного представителя для защиты его прав;

13. Допуск к нему священнослужителя, а в больничном учреждении – на предоставление условий для отправления религиозных обрядов, в том числе на предоставление отдельного помещения, если это не нарушает внутренний распорядок больничного учреждения;

14. В случае нарушения прав пациента, он может обращаться с жалобой непосредственно к руководителю или иному должностному лицу лечебно-профилактического учреждения, в котором ему оказывается медицинская помощь, и в соответствующие профессиональные медицинские ассоциации и лицензионные комиссии либо в суд.

Право граждан на информацию о состоянии здоровья.

Каждый гражданин имеет право в доступной для него форме получить имеющуюся информацию о состоянии своего здоровья, включая сведения о результатах обследования, наличии заболевания, его диагнозе и прогнозе, методах лечения, связанном с ними риске, возможных вариантах медицинского вмешательства, их последствиях и результатах проведенного лечения.

Информация о состоянии здоровья гражданина предоставляется ему, а в отношении лиц, не достигших возраста 15 лет, и граждан, признанных в установленном законом порядке недееспособными, – их законным представителям лечащим врачом, заведующим отделением лечебно-профилактического учреждения или другими специалистами, принимающими непосредственное участие в обследовании и лечении.

Информация о состоянии здоровья не может быть предоставлена гражданину против его воли. В случаях неблагоприятного прогноза развития заболевания информация должна сообщаться в деликатной форме гражданину и членам его семьи, если гражданин не запретил сообщать им об этом и (или) не назначил лицо, которому должна быть передана такая информация.

Гражданин имеет право непосредственно знакомиться с медицинской документацией, отражающей состояние его здоровья,

и получать консультации по ней у других специалистов. По требованию гражданина, ему предоставляются копии медицинских документов, отражающих состояние его здоровья, если в них не затрагиваются интересы третьей стороны.

Согласие на медицинское вмешательство. Необходимым предварительным условием медицинского вмешательства является информированное добровольное согласие гражданина.

В случаях, когда состояние гражданина не позволяет ему выразить свою волю, а медицинское вмешательство неотложно, вопрос о его проведении в интересах гражданина решает консилиум, а при невозможности собрать консилиум – непосредственно лечащий (дежурный) врач с последующим уведомлением должностных лиц лечебно-профилактического учреждения.

Согласие на медицинское вмешательство в отношении лиц, не достигших возраста 15 лет, и граждан, признанных в установленном законом порядке недееспособными, дают их законные представители. При отсутствии законных представителей решение о медицинском вмешательстве принимает консилиум, а при невозможности собрать консилиум непосредственно лечащий (дежурный) врач с последующим уведомлением должностных лиц лечебно-профилактического учреждения и законных представителей.

Отказ от медицинского вмешательства. Гражданин или его законный представитель имеет право отказаться от медицинского вмешательства или потребовать его прекращения.

При отказе от медицинского вмешательства гражданину или его законному представителю в доступной для него форме должны быть разъяснены возможные последствия. Отказ от медицинского вмешательства с указанием возможных последствий оформляется записью в медицинской документации и подписывается гражданином либо его законным представителем, а также медицинским работником.

При отказе родителей или иных законных представителей лица, не достигшего возраста 15 лет, либо законных представителей лица, признанного в установленном законом порядке недееспособным, от медицинской помощи, необходимой для спасения

жизни указанных лиц, больничное учреждение имеет право обратиться в суд для защиты интересов этих лиц.

Оказание медицинской помощи без согласия граждан. Оказание медицинской помощи (медицинское освидетельствование, госпитализация, наблюдение и изоляция) без согласия граждан или их законных представителей допускается в отношении лиц, страдающих заболеваниями, представляющими опасность для окружающих, лиц, страдающих тяжелыми психическими расстройствами, или лиц, совершивших общественно опасные деяния, на основаниях и в порядке, установленных законодательством.

Решение о проведении медицинского освидетельствования и наблюдения граждан без их согласия или согласия их законных представителей принимается врачом (консилиумом), а решение о госпитализации граждан без их согласия или согласия их законных представителей – судом.

Оказание медицинской помощи без согласия граждан или согласия их законных представителей, связанное с проведением противоэпидемических мероприятий, регламентируется санитарным законодательством.

Освидетельствование и госпитализация лиц, страдающих тяжелыми психическими расстройствами, проводятся без их согласия в порядке, устанавливаемом Законом «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании».

В отношении лиц, совершивших общественно опасные деяния, могут быть применены принудительные меры медицинского характера на основаниях и в порядке, установленных законодательством.

Пребывание граждан в больничном учреждении продолжается до исчезновения оснований, по которым проведена госпитализация без их согласия, или по решению суда.

Глава XXVII. Медицинская деятельность по планированию семьи и регулированию репродуктивной функции человека

Искусственное оплодотворение и имплантация эмбриона. Каждая совершеннолетняя женщина детородного возраста

та имеет право на искусственное оплодотворение и имплантацию эмбриона.

Искусственное оплодотворение женщины и имплантация эмбриона осуществляются в учреждениях, получивших лицензию на указанный вид деятельности, при наличии письменного согласия супругов (одинокой женщины).

Сведения о проведенных искусственном оплодотворении и имплантации эмбриона, а также о личности донора составляют врачебную тайну.

Женщина имеет право на информацию о процедуре искусственного оплодотворения и имплантации эмбриона, о медицинских и правовых аспектах ее последствий, о данных медико-генетического обследования, внешних данных и национальности донора, предоставляемую врачом, осуществляющим медицинское вмешательство.

Незаконное проведение искусственного оплодотворения и имплантации эмбриона влечет за собой уголовную ответственность, установленную законодательством Российской Федерации.

Искусственное прерывание беременности. Каждая женщина имеет право самостоятельно решать вопрос о материнстве. Искусственное прерывание беременности проводится по желанию женщины при сроке беременности до 12 недель, по социальным показаниям – при сроке беременности до 22 недель, а при наличии медицинских показаний и согласии женщины независимо от срока беременности.

Искусственное прерывание беременности проводится в рамках программ обязательного медицинского страхования в учреждениях, получивших лицензию на указанный вид деятельности, врачами, имеющими специальную подготовку.

Перечень медицинских показаний для искусственного прерывания беременности определяется Министерством здравоохранения, а перечень социальных показаний – положением, утвержденным Правительством.

Незаконное проведение искусственного прерывания беременности влечет за собой уголовную ответственность, установленную законодательством.

Медицинская стерилизация. Медицинская стерилизация как специальное вмешательство с целью лишения человека способности к воспроизводству потомства или как метод контрацепции может быть проведена только по письменному заявлению гражданина не моложе 35 лет или имеющего не менее двух детей, а при наличии медицинских показаний и согласии гражданина – независимо от возраста и наличия детей.

Перечень медицинских показаний для медицинской стерилизации определяется Министерством здравоохранения.

Медицинская стерилизация проводится в учреждениях государственной или муниципальной системы здравоохранения, получивших лицензию на указанный вид деятельности.

Незаконное проведение медицинской стерилизации влечет за собой уголовную ответственность, установленную законодательством.

Глава XXVIII. Гарантии осуществления медико-социальной помощи гражданам

Первичная медико-санитарная помощь. Первичная медико-санитарная помощь является основным, доступным и бесплатным для каждого гражданина видом медицинского обслуживания и включает:

1. Лечение наиболее распространенных болезней, а также травм, отравлений и других неотложных состояний; проведение санитарно-гигиенических и противоэпидемических мероприятий, медицинской профилактики важнейших заболеваний;
2. Санитарно-гигиеническое образование;
3. Проведение мер по охране семьи, материнства, отцовства и детства, других мероприятий, связанных с оказанием медико-санитарной помощи гражданам по месту жительства.

Скорая медицинская помощь. Скорая медицинская помощь оказывается гражданам при состояниях, требующих срочного медицинского вмешательства (при несчастных случаях, травмах, отравлениях и других состояниях и заболеваниях), осуществляется безотлагательно лечебно-профилактическими учреждениями независимо от территориальной, ведомственной подчиненности

и формы собственности, медицинскими работниками, а также лицами, обязанными ее оказывать в виде первой помощи по закону или по специальному правилу.

Скорая медицинская помощь оказывается специальной службой скорой медицинской помощи государственной или муниципальной системы здравоохранения в порядке, установленном Министерством здравоохранения.

Скорая медицинская помощь гражданам и иным лицам, находящимся на их территории, оказывается бесплатно за счет средств бюджетов всех уровней.

При угрозе жизни гражданина медицинские работники имеют право использовать бесплатно любой имеющийся вид транспорта для перевозки гражданина в ближайшее лечебно-профилактическое учреждение. В случае отказа должностного лица или владельца транспортного средства выполнить законное требование медицинского работника о предоставлении транспорта для перевозки пострадавшего, они несут ответственность, установленную законодательством.

Специализированная медицинская помощь. Специализированная медицинская помощь оказывается гражданам при заболеваниях, требующих специальных методов диагностики, лечения и использования сложных медицинских технологий.

Специализированная медицинская помощь оказывается врачами-специалистами в лечебно-профилактических учреждениях, получивших лицензию на указанный вид деятельности.

Виды, объем и стандарты качества специализированной медицинской помощи, оказываемой в учреждениях государственной или муниципальной системы здравоохранения, устанавливаются Министерством здравоохранения.

Специализированная медицинская помощь оказывается за счет средств бюджетов всех уровней, целевых фондов, предназначенных для охраны здоровья граждан, личных средств граждан и других источников, не запрещенных законодательством. Отдельные виды дорогостоящей специализированной медицинской помощи, перечень которых ежегодно определяется Министерством здравоохранения, финансируются за счет средств государственной системы здравоохранения.

Гражданам, страдающим социально значимыми заболеваниями, перечень которых определяется Правительством, оказывается медико-социальная помощь и обеспечивается диспансерное наблюдение в соответствующих лечебно-профилактических учреждениях бесплатно или на льготных условиях.

Виды и объем медико-социальной помощи, предоставляемой гражданам, страдающим социально значимыми заболеваниями, устанавливаются Министерством здравоохранения совместно с заинтересованными министерствами и ведомствами.

Перечень и виды льгот при оказании медико-социальной помощи гражданам, страдающим социально значимыми заболеваниями, устанавливаются Законодательными органами и Правительством.

Финансирование медико-социальной помощи гражданам, страдающим социально значимыми заболеваниями, осуществляется за счет средств бюджетов всех уровней, целевых фондов, предназначенных для охраны здоровья граждан, и иных источников, не запрещенных законодательством.

Медико-социальная помощь гражданам, страдающим заболеваниями, представляющими опасность для окружающих. Перечень таких граждан определяется Правительством.

Виды и объем медико-социальной помощи гражданам, страдающим заболеваниями, представляющими опасность для окружающих, устанавливаются Министерством здравоохранения и Государственным комитетом санитарно-эпидемиологического надзора совместно с заинтересованными министерствами и ведомствами.

Для отдельных категорий граждан, страдающих заболеваниями, представляющими опасность для окружающих, сохраняется место работы на период их временной нетрудоспособности, устанавливаются льготы в предоставлении жилья и иные льготы, определяемые Законодательными органами и Правительством.

Финансирование медико-социальной помощи гражданам, страдающим заболеваниями, представляющими опасность для окружающих, осуществляется за счет средств бюджетов всех уровней и иных источников, не запрещенных законодательством.

Порядок применения новых методов профилактики, диагностики, лечения, лекарственных средств, иммунобиологических препаратов, дезинфекционных средств и проведения биомедицинских исследований. В практике здравоохранения используются:

- Методы профилактики;
- Методы диагностики;
- Методы лечения;
- Медицинские технологии;
- Лекарственные средства
- Иммунобиологические препараты;
- Дезинфекционные средства.

Не разрешенные к применению, но находящиеся на рассмотрении в установленном порядке методы диагностики, лечения и лекарственные средства могут использоваться в интересах излечения пациента только после получения его добровольного письменного согласия.

Не разрешенные к применению, но находящиеся на рассмотрении в установленном порядке методы диагностики, лечения и лекарственные средства могут использоваться для лечения лиц, не достигших возраста 15 лет, только при непосредственной угрозе их жизни и с письменного согласия их законных представителей.

Порядок применения указанных в частях второй и третьей настоящей статьи методов диагностики, лечения и лекарственных средств, иммунобиологических препаратов и дезинфекционных средств, в том числе используемых за рубежом, устанавливается Министерством здравоохранения или иными уполномоченными на то органами.

Проведение биомедицинского исследования допускается в учреждениях государственной или муниципальной системы здравоохранения и должно основываться на предварительно проведенном лабораторном эксперименте.

Любое биомедицинское исследование с привлечением человека в качестве объекта может проводиться только после получения письменного согласия гражданина. Гражданин не может быть принужден к участию в биомедицинском исследовании.

При получении согласия на биомедицинское исследование гражданину должна быть предоставлена информация о целях, методах, побочных эффектах, возможном риске, продолжительности и ожидаемых результатах исследования. Гражданин имеет право отказаться от участия в исследовании на любой стадии.

Пропаганда, в том числе средствами массовой информации, методов профилактики, диагностики, лечения и лекарственных средств, не прошедших проверочных испытаний в установленном законом порядке, запрещается. Нарушение указанной нормы влечет ответственность, установленную законодательством.

Обеспечение населения лекарственными средствами и изделиями медицинского назначения, иммунобиологическими препаратами и дезинфекционными средствами. Производство и закупка лекарственных средств и изделий медицинского назначения обеспечиваются в соответствии с потребностями населения Правительством.

Контроль за качеством лекарственных средств, иммунобиологических препаратов, дезинфекционных средств и изделий медицинского назначения осуществляется Министерством здравоохранения или иными уполномоченными на то министерствами и ведомствами.

Категории граждан, обеспечиваемых лекарственными средствами и изделиями медицинского назначения индивидуального пользования на льготных условиях, устанавливаются Правительством. Право на выписку рецептов для лекарственного обеспечения граждан на льготных условиях имеют лечащие врачи государственной, муниципальной и частной систем здравоохранения.

Запрещение эвтаназии. Медицинскому персоналу запрещается осуществление эвтаназии – удовлетворение просьбы больного об ускорении его смерти какими-либо действиями или средствами, в том числе, прекращением искусственных мер по поддержанию жизни.

Лицо, которое сознательно побуждает больного к эвтаназии и (или) осуществляет эвтаназию, несет уголовную ответственность в соответствии с законодательством.

Определение момента смерти человека. Констатация смерти осуществляется медицинским работником (врачом или

фельдшером). Критерии и порядок определения момента смерти человека, прекращения реанимационных мероприятий устанавливаются положением, утверждаемым Министерством здравоохранения, согласованным с Министерством юстиции.

Изъятие органов и (или) тканей человека для трансплантации. Допускается изъятие органов и (или) тканей человека для трансплантации в соответствии с законодательством.

Органы и (или) ткани человека не могут быть предметом купли, продажи и коммерческих сделок.

Не допускается принуждение к изъятию органов и (или) тканей человека для трансплантации. Лица, участвующие в указанных коммерческих сделках, купле и продаже органов и (или) тканей человека, несут уголовную ответственность в соответствии с законодательством.

Проведение патологоанатомических вскрытий. Патологоанатомическое вскрытие проводится врачами в целях получения данных о причине смерти и диагнозе заболевания.

Порядок проведения патологоанатомических вскрытий определяется Министерством здравоохранения.

По религиозным или иным мотивам в случае наличия письменного заявления членов семьи, близких родственников или законного представителя умершего либо волеизъявления самого умершего, высказанного при его жизни, патологоанатомическое вскрытие при отсутствии подозрения на насильственную смерть не производится, если иное не предусмотрено законодательством.

Заключение о причине смерти и диагнозе заболевания выдается членам семьи, а при их отсутствии – близким родственникам или законному представителю умершего, а также правоохранительным органам по их требованию.

Членам семьи, близким родственникам или законному представителю умершего предоставляется право на приглашение специалиста соответствующего профиля, с его согласия, для участия в патологоанатомическом вскрытии. По требованию членов семьи, близких родственников или законного представителя умершего может быть произведена независимая медицинская экспертиза в порядке, предусмотренном статьей 53 настоящих Основ.

Глава XXIX. Медицинская экспертиза

Экспертиза временной нетрудоспособности. Экспертиза временной нетрудоспособности граждан в связи с болезнью, увечьем, беременностью, родами, уходом за больным членом семьи, протезированием, санаторно-курортным лечением и в иных случаях производится в порядке, установленном законодательством.

Экспертиза временной нетрудоспособности производится лечащими врачами государственной, муниципальной и частной систем здравоохранения, которые единолично выдают гражданам листки нетрудоспособности сроком до 30 дней, а на больший срок листки нетрудоспособности выдаются врачебной комиссией, назначаемой руководителем медицинского учреждения.

При экспертизе временной нетрудоспособности определяют необходимость и сроки временного или постоянного перевода работника по состоянию здоровья на другую работу, а также принимается решение о направлении гражданина в установленном порядке на медико-социальную экспертную комиссию, в том числе, при наличии у этого гражданина признаков инвалидности.

При оформлении листка нетрудоспособности сведения о диагнозе заболевания с целью соблюдения врачебной тайны вносятся с согласия пациента, а в случае его несогласия указывается только причина нетрудоспособности (заболевание, травма или иная причина).

В отдельных случаях по решению местных органов управления здравоохранением экспертиза временной нетрудоспособности граждан в учреждениях государственной или муниципальной системы здравоохранения может быть поручена работнику со средним медицинским образованием.

Медико-социальная экспертиза. Медико-социальная экспертиза устанавливает причину и группу инвалидности, степень утраты трудоспособности граждан, определяет виды, объем и сроки проведения их реабилитации и меры социальной защиты, дает рекомендации по трудовому устройству граждан. Медико-социальная экспертиза производится учреждениями медико-социальной экспертизы системы социальной защиты населения.

Рекомендации медико-социальной экспертизы по трудовому устройству граждан являются обязательными для администрации предприятий, учреждений, организаций независимо от формы собственности.

Порядок организации и производства медико-социальной экспертизы устанавливается законодательством.

Гражданин или его законный представитель имеет право на приглашение по своему заявлению любого специалиста с его согласия для участия в проведении медико-социальной экспертизы.

Заключение учреждения, производившего медико-социальную экспертизу, может быть обжаловано в суде самим гражданином или его законным представителем в порядке, установленном законодательством.

Военно-врачебная экспертиза. Военно-врачебная экспертиза определяет годность по состоянию здоровья к военной службе граждан, подлежащих призыву на военную службу, поступающих на военную службу по контракту, пребывающих в запасе (резерве), военнослужащих, устанавливает у граждан, призванных на военные сборы и уволенных с военной службы причинную связь заболеваний, ранений, травм с военной службой (прохождением военных сборов), определяет виды, объем, сроки осуществления медико-социальной помощи военнослужащим и их реабилитации.

Порядок организации и производства военно-врачебной экспертизы, а также требования к состоянию здоровья граждан, подлежащих призыву на военную службу, поступающих на военную службу по контракту и военнослужащих устанавливаются Правительством.

Заключения военно-врачебной экспертизы являются обязательными для исполнения должностными лицами на территории.

Заключение учреждения, производившего военно-врачебную экспертизу, может быть обжаловано в суде самим гражданином или его законным представителем в порядке, установленном законодательством.

Судебно-медицинская и судебно-психиатрическая экспертизы. Судебно-медицинская экспертиза производится в медицинских учреждениях государственной или муниципальной си-

стемы здравоохранения экспертом бюро судебно-медицинской экспертизы, а при его отсутствии – врачом, привлеченным для производства экспертизы, на основании постановления лица, производящего дознание, следователя, прокурора или определения суда.

Судебно-психиатрическая экспертиза производится в предназначенных для этой цели учреждениях государственной или муниципальной системы здравоохранения.

Гражданин или его законный представитель имеет право ходатайствовать перед органом, назначившим судебно-медицинскую или судебно-психиатрическую экспертизу, о включении в состав экспертной комиссии дополнительно специалиста соответствующего профиля с его согласия.

Порядок организации и производства судебно-медицинской и судебно-психиатрической экспертиз устанавливается законодательством.

Заключения учреждений, производивших судебно-медицинскую и судебно-психиатрическую экспертизы, могут быть обжалованы в суд в порядке, установленном законодательством.

Альтернативная медицинская экспертиза. При несогласии граждан с заключением медицинской экспертизы по их заявлению производится альтернативная медицинская экспертиза соответствующего вида.

Экспертиза признается альтернативной, если производящие ее эксперт либо члены комиссии не находятся в служебной или иной зависимости от учреждения или комиссии, производивших медицинскую экспертизу, а также от органов, учреждений, должностных лиц и граждан, заинтересованных в результатах альтернативной экспертизы.

В конфликтных случаях окончательное решение по заключению медицинской экспертизы выносится судом.

Глава XXX. Права и социальная защита медицинских и фармацевтических работников

Право на занятие медицинской и фармацевтической деятельностью. Право на занятие медицинской и фармацевти-

ческой деятельностью имеют лица, получившие высшее или среднее медицинское и фармацевтическое образование, имеющие диплом и специальное звание. На занятие определенными видами деятельности, перечень которых устанавливается Министерством здравоохранения, необходимо иметь также сертификат специалиста и лицензию.

Сертификат специалиста выдается на основании послевузовского профессионального образования (аспирантура, ординатура), дополнительного образования (повышение квалификации, специализация) или проверочного испытания, проводимого комиссиями профессиональных медицинских и фармацевтических ассоциаций по теории и практике избранной специальности, вопросам законодательства в области охраны здоровья граждан.

Врачи в период их обучения в учреждениях государственной или муниципальной системы здравоохранения имеют право на работу в этих учреждениях под контролем медицинского персонала, несущего ответственность за их профессиональную подготовку.

Студенты высших и средних медицинских учебных заведений допускаются к участию в оказании медицинской помощи гражданам в соответствии с программами обучения, под контролем медицинского персонала, несущего ответственность за их профессиональную подготовку, в порядке, устанавливаемом Министерством здравоохранения.

Лица, не имеющие законченного высшего медицинского или фармацевтического образования, могут быть допущены к занятию медицинской или фармацевтической деятельностью в должностях работников со средним медицинским образованием в порядке, устанавливаемом Министерством здравоохранения.

Врачи или провизоры, не работавшие по своей специальности более пяти лет, могут быть допущены к практической медицинской или фармацевтической деятельности после прохождения переподготовки в соответствующих учебных заведениях или на основании проверочного испытания, проводимого комиссиями профессиональных медицинских и фармацевтических ассоциаций.

Работники со средним медицинским или фармацевтическим образованием, не работавшие по своей специальности более пяти лет, могут быть допущены к практической медицинской или фармацевтической деятельности после подтверждения своей квалификации в соответствующем учреждении государственной или муниципальной системы здравоохранения либо на основании проверочного испытания, проводимого комиссиями профессиональных медицинских и фармацевтических ассоциаций.

Лица, получившие медицинскую и фармацевтическую подготовку в иностранных государствах, допускаются к медицинской или фармацевтической деятельности после экзамена в соответствующих учебных заведениях, в порядке, устанавливаемом Правительством, а также после получения лицензии Министерства здравоохранения на занятие определенными видами деятельности, если иное не предусмотрено международными договорами.

Лица, незаконно занимающиеся медицинской и фармацевтической деятельностью, несут уголовную ответственность в соответствии с законодательством.

Порядок и условия выдачи лицам лицензий на определенные виды медицинской и фармацевтической деятельности. Выдачу лицам лицензий на определенные виды медицинской и фармацевтической деятельности осуществляют лицензионные комиссии, создаваемые органом государственного управления субъекта.

Лицензия выдается на определенный вид деятельности на основании перечисленных документов. Выдача лицензии на иной вид деятельности осуществляется отдельной процедурой.

Лишение лиц, занимающихся определенными видами медицинской и фармацевтической деятельности, лицензии или приостановление ее действия осуществляется лицензионными комиссиями или по решению суда в случае несоответствия осуществляемой ими деятельности установленным стандартам качества медицинской помощи или положениям, закрепленным настоящими Основами. Действие лицензии возобновляется после повторного лицензирования при исчезновении оснований, по

которым было осуществлено лишение лицензии или приостановление ее действия. Решения лицензионных комиссий могут быть обжалованы в соответствующие органы государственной власти и (или) в суд.

Порядок и условия выдачи лицам лицензий на определенные виды медицинской и фармацевтической деятельности устанавливаются Правительством.

Право на занятие частной медицинской практикой. Частная медицинская практика – это оказание медицинских услуг медицинскими работниками вне учреждений государственной и муниципальной систем здравоохранения за счет личных средств граждан или за счет средств предприятий, учреждений и организаций, в том числе страховых медицинских организаций, в соответствии с заключенными договорами.

Частная медицинская практика осуществляется в соответствии с законодательством.

Право на занятие частной медицинской практикой имеют лица, получившие диплом о высшем или среднем медицинском образовании, сертификат специалиста и лицензию на избранный вид деятельности.

Запрещение занятия частной медицинской практикой производится по решению органа, выдавшего разрешение на занятие частной медицинской практикой, или суда.

Право на занятие народной медициной (целительством). Народная медицина – это методы оздоровления, профилактики, диагностики и лечения, основанные на опыте многих поколений людей, утвердившиеся в народных традициях и не зарегистрированные в порядке, установленном законодательством.

Решение о выдаче диплома целителя принимается на основании заявления гражданина и представления профессиональной медицинской ассоциации либо заявления гражданина и совместного предоставления профессиональной медицинской ассоциации и учреждения, имеющего лицензию на соответствующий вид деятельности. Диплом целителя дает право на занятие народной медициной на территории, подведомственной органу управления здравоохранением, выдавшему диплом.

Проведение сеансов массового целительства, в том числе, с использованием средств массовой информации, запрещается.

Лишение диплома целителя производится по решению органа управления здравоохранением, выдавшего диплом целителя, и может быть обжаловано в суд.

Незаконное занятие народной медициной (целительством) влечет за собой административную ответственность, а в случаях, предусмотренных законодательством уголовную ответственность.

Лечащий врач. Лечащий врач – это врач, оказывающий медицинскую помощь пациенту в период его наблюдения и лечения в амбулаторно-поликлиническом или больничном учреждении. Лечащим врачом не может быть врач, обучающийся в высшем медицинском учебном заведении или образовательном учреждении послевузовского профессионального образования.

Лечащий врач назначается по выбору пациента или руководителя лечебно-профилактического учреждения (его подразделения). В случае требования пациента о замене лечащего врач, последний должен содействовать выбору другого врача.

Лечащий врач организует своевременное и квалифицированное обследование и лечение пациента, предоставляет информацию о состоянии его здоровья, по требованию больного или его законного представителя приглашает консультантов и организует консилиум.

Рекомендации консультантов реализуются только по согласованию с лечащим врачом, за исключением экстренных случаев, угрожающих жизни больного. Лечащий врач единолично выдает листок нетрудоспособности сроком до 30 дней. Он может отказаться по согласованию с соответствующим должностным лицом от наблюдения и лечения пациента, если это не угрожает жизни пациента и здоровью окружающих, в случаях несоблюдения пациентом предписаний или правил внутреннего распорядка лечебно-профилактического учреждения.

Лечащий врач несет ответственность за недобросовестное выполнение своих профессиональных обязанностей в соответствии с законодательством.

Семейный врач. Семейный врач – это врач, прошедший специальную многопрофильную подготовку по оказанию первичной медико-санитарной помощи членам семьи независимо от их пола и возраста.

Порядок деятельности семейного врача устанавливается Министерством здравоохранения.

Присяга врача. Лица, окончившие высшие медицинские учебные заведения и получившие диплом врача, дают присягу врача.

Врачи за нарушение присяги врача несут ответственность, предусмотренную законодательством.

Врачебная тайна. Информация о факте обращения за медицинской помощью, состоянии здоровья гражданина, диагнозе его заболевания и иные сведения, полученные при его обследовании и лечении, составляют врачебную тайну. Гражданину должна быть подтверждена гарантия конфиденциальности передаваемых им сведений.

Не допускается разглашение сведений, составляющих врачебную тайну, лицами, которым они стали известны при обучении, исполнении профессиональных, служебных и иных обязанностей, кроме случаев, установленных частями третьей и четвертой настоящей статьи.

С согласия гражданина или его законного представителя допускается передача сведений, составляющих врачебную тайну, другим гражданам, в том числе должностным лицам, в интересах обследования и лечения пациента, для проведения научных исследований, публикации в научной литературе, использования этих сведений в учебном процессе и в иных целях.

Предоставление сведений, составляющих врачебную тайну, без согласия гражданина или его законного представителя допускается:

- 1) В целях обследования и лечения гражданина, не способного из-за своего состояния выразить свою волю;
- 2) При угрозе распространения инфекционных заболеваний, массовых отравлений и поражений;

3) По запросу органов дознания и следствия, прокурора и суда в связи с проведением расследования или судебным разбирательством;

4) В случае оказания помощи несовершеннолетнему в возрасте до 15 лет для информирования его родителей или законных представителей;

5) При наличии оснований, позволяющих полагать, что вред здоровью гражданина причинен в результате противоправных действий.

Лица, которым в установленном законом порядке переданы сведения, составляющие врачебную тайну, наравне с медицинскими и фармацевтическими работниками с учетом причиненного гражданину ущерба несут за разглашение врачебной тайны дисциплинарную, административную или уголовную ответственность в соответствии с законодательством.

Профессиональные медицинские и фармацевтические ассоциации. Медицинские и фармацевтические работники имеют право на создание профессиональных ассоциаций и других общественных объединений, формируемых на добровольной основе для защиты прав медицинских и фармацевтических работников, развития медицинской и фармацевтической практики, содействия научным исследованиям, решения иных вопросов, связанных с профессиональной деятельностью медицинских и фармацевтических работников.

Профессиональные медицинские и фармацевтические ассоциации принимают участие:

1. В разработке норм медицинской этики и решении вопросов, связанных с нарушением этих норм;

2. В разработке стандартов качества медицинской помощи, федеральных программ и критериев подготовки и повышения квалификации медицинских и фармацевтических работников, в присвоении медицинским и фармацевтическим работникам квалификационных категорий;

3. В аттестации медицинских и фармацевтических работников;

Профессиональные медицинские и фармацевтические ассоциации могут проводить проверочные испытания медицинских

и фармацевтических работников по теории и практике избранной специальности, вопросам законодательства в области охраны здоровья граждан и выдавать им соответствующий сертификат специалиста, а также вносить предложения о присвоении им квалификационных категорий.

Профессиональные медицинские, фармацевтические ассоциации и другие общественные объединения осуществляют свою деятельность в соответствии с законодательством.

Социальная и правовая защита медицинских и фармацевтических работников. Медицинские и фармацевтические работники имеют право на:

1. Обеспечение условий их деятельности в соответствии с требованиями охраны труда;

2. Работу по трудовому договору (контракту), в том числе за рубежом;

3. Защиту своей профессиональной чести и достоинства;

4. Получение квалификационных категорий в соответствии с достигнутым уровнем теоретической и практической подготовки;

5. Совершенствование профессиональных знаний;

6. Переподготовку за счет средств бюджетов всех уровней при невозможности выполнять профессиональные обязанности по состоянию здоровья, а также в случаях высвобождения работников в связи с сокращением численности или штата, ликвидации предприятий, учреждений и организаций;

7. Страхование профессиональной ошибки, в результате которой причинен вред или ущерб здоровью гражданина, не связанный с небрежным или халатным выполнением ими профессиональных обязанностей;

8. Беспрепятственное и бесплатное использование средств связи, принадлежащих предприятиям, учреждениям, организациям или гражданам, а также любого имеющегося вида транспорта для перевозки гражданина в ближайшее лечебно-профилактическое учреждение в случаях, угрожающих его жизни;

9. Первоочередное получение жилых помещений, установку телефона, предоставление их детям мест в детских дошкольных и санаторно-курортных учреждениях, приобретение на льготных

условиях автотранспорта, используемого для выполнения профессиональных обязанностей при разъездном характере работы, и иные льготы, предусмотренные законодательством.

Врачи, провизоры, работники со средним медицинским и фармацевтическим образованием государственной и муниципальной систем здравоохранения, работающие и проживающие в сельской местности и поселках городского типа, а также проживающие с ними члены их семей имеют право на бесплатное предоставление квартир с отоплением и освещением в соответствии с действующим законодательством.

Порядок переподготовки, совершенствования профессиональных знаний медицинских и фармацевтических работников, получения ими квалификационных категорий определяется в соответствии с настоящими Основами Министерства здравоохранения совместно с профессиональными медицинскими и фармацевтическими ассоциациями.

Оплата труда и компенсации. Оплата труда медицинских и фармацевтических работников, а также научных работников и профессорско-преподавательского состава высших и средних медицинских и фармацевтических учебных заведений, медицинских факультетов университетов производится в соответствии с их квалификацией, стажем и выполняемыми ими обязанностями, что предусматривается трудовым договором (контрактом).

Медицинские и фармацевтические работники имеют право на компенсационную выплату в процентах к должностным окладам за работу с вредными, тяжелыми и опасными условиями труда, а также иные льготы, предусмотренные трудовым законодательством.

Перечень категорий работников, имеющих право на повышение заработной платы, надбавки и доплаты к заработной плате, а также на другие виды компенсаций и льгот, устанавливается Правительством по согласованию с профессиональными союзами.

Порядок и условия выплаты компенсаций и предоставления льгот научным работникам государственной и муниципальной систем здравоохранения, а также профессорско-преподавательскому составу высших и средних медицинских и фармацевтиче-

ских учебных заведений, медицинских факультетов университетов соответствуют порядку и условиям выплаты компенсаций и предоставления льгот медицинским и фармацевтическим работникам.

Для медицинских, фармацевтических и иных работников государственной и муниципальной систем здравоохранения, работа которых связана с угрозой их жизни и здоровью, устанавливается обязательное государственное личное страхование на сумму в размере 120 месячных должностных окладов в соответствии с перечнем должностей, занятие которых связано с угрозой жизни и здоровью работников, утверждаемым Правительством.

В случае причинения вреда здоровью медицинских и фармацевтических работников при исполнении ими трудовых обязанностей или профессионального долга, им возмещается ущерб в объеме и порядке, устанавливаемых законодательством.

В случае гибели работников государственной и муниципальной систем здравоохранения при исполнении ими трудовых обязанностей, профессионального долга во время оказания медицинской помощи или проведения научных исследований, семьям погибших выплачивается единовременное денежное пособие в размере 120 месячных должностных окладов.

На выпускников медицинских и фармацевтических высших и средних учебных заведений, прибывших на работу в сельские лечебно-профилактические учреждения по направлению, распространяются порядок и условия выдачи единовременного пособия на хозяйственное обзаведение, устанавливаемые для специалистов, окончивших сельскохозяйственные учебные заведения.

Глава XXXI. Ответственность субъектов охраны здоровья граждан

Ответственность за незаконное врачевание. Занятие врачеванием как профессией, в том числе народным целительством, осуществляемое лицом, не имеющим соответствующего медицинского образования и лицензии уполномоченного государственного органа в области здравоохранения, проведение сеансов массового целительства, в том числе с использованием

средств массовой информации, влечет ответственность в соответствии с законодательством.

Ответственность граждан. Граждане несут ответственность в соответствии с законодательством:

- За нарушение санитарно-гигиенических, противоэпидемических норм и правил, загрязнение окружающей среды, повлекшее за собой вред их здоровью или здоровью окружающих;
- За уклонение от наблюдения и лечения при наличии у них заразных и опасных заболеваний, которые могут принести вред здоровью окружающих;
- За невыполнение медицинских предписаний в отношении их здоровья и здоровья несовершеннолетних детей, беременных женщин;
- За ложный вызов скорой медицинской помощи.

Ответственность медицинских и фармацевтических работников.

Медицинские и фармацевтические работники в соответствии с законодательством несут ответственность за нарушение врачебной этики, причиненный ущерб здоровью граждан, разглашение врачебной тайны.

Ответственность организаций здравоохранения. Организации здравоохранения независимо от форм собственности, оказывающие медико-санитарную помощь, несут ответственность за причиненный ущерб здоровью граждан в порядке и объеме, определенных законодательством.

Ответственность государственных и муниципальных организаций здравоохранения не распространяется на денежные средства и имущество, направляемые на мероприятия, связанные с оказанием медицинских и профилактических услуг населению.

Организации здравоохранения не несут ответственности за ущерб, нанесенный здоровью пациента при несоблюдении им предписаний лечащего врача.

Страхование ответственности организаций здравоохранения. Организации здравоохранения в добровольном порядке заключают договоры со страховыми организациями по страхова-

нию риска причинения вреда жизни, здоровью граждан при оказании им медицинских услуг.

Порядок и условия страхования риска причинения вреда осуществляются в соответствии с законодательством.

При причинении вреда жизни, здоровью граждан при оказании им медицинских услуг страховые организации возмещают гражданам или их семьям понесенные расходы, наступившие вследствие врачебной ошибки.

Глава XXXII. Современное состояние правового регулирования здравоохранения

Еще в начале прошлого века было высказано мнение о том, что врачебное право – отрасль законодательства, которая состоит из трех частей: социально санитарного, врачебно-лечебного законодательства и норм, определяющих общественное положение врача. В настоящее время медицинское (врачебное, здравоохранительное) право или право об охране здоровья граждан представляет собой самостоятельную комплексную отрасль права, систему нормативных актов или норм, регулирующих организационные, имущественные, личные отношения, возникающие в связи с проведением санитарно-эпидемиологических мероприятий и оказанием лечебно-профилактической помощи гражданам.

Медицинское право формируется как комплексная отрасль законодательства, включающая нормы многих отраслей российского права, регулирующих отношения в различных сферах медицинской деятельности – от управления здравоохранением до конкретных отношений между лечебными учреждениями и гражданами.

Медицинская деятельность тесно связана с нормами различных отраслей права:

- Гражданское законодательство (регулирует имущественные и личные неимущественные отношения);
- Трудовое законодательство (регулирует общественные отношения, связанные с трудовой деятельностью граждан);
- Законодательство о браке и семье (определяет юридические основы семейно-брачных отношений);

- Природоохранительное законодательство (закрепляет нормы природопользования и экологической безопасности);
- Административное законодательство (регулирует отношения в процессе исполнительно-распорядительной деятельности органов государственной власти и управления);
- Уголовное законодательство (регулирует отношения по защите граждан от преступных посягательств на их права).

Глава XXXIII. Принципы организации и функционирования системы здравоохранения

Общемировая практика функционирования здравоохранения. Всемирная организация здравоохранения (ВОЗ) еще в 1948 году сформулировала: «здоровье является состоянием полного физического, духовного и социального благополучия, а не только отсутствием болезней и физических дефектов». ВОЗ провозглашен принцип, в соответствии с которым «обладание наивысшим достижимым уровнем здоровья является одним из основных прав каждого человека».

Закон «Об охране здоровья граждан» определяет охрану здоровья как совокупность мер политического, экономического, правового, социального, культурного, научного, медицинского, санитарно-гигиенического и противоэпидемического характера, направленных на сохранение и укрепление физического и психического здоровья каждого человека, поддержание его долголетней активной жизни, предоставление ему медицинской помощи в случае утраты здоровья.

Национальные системы охраны здоровья могут быть построены по трем основным организационно-экономическим вариантам:

1. Государственная (бюджетная);
2. Частное здравоохранение (система, основанная на добровольном (частном) медицинском страховании или непосредственной оплате медицинской помощи);
3. Система здравоохранения, основанная на социальном (обязательном) медицинском страховании.

Исторически государственная система здравоохранения являлась преемницей благотворительной медицины, при которой

церковь и государство принимали на себя финансирование медицинской помощи наименее обеспеченным слоям населения.

Особенности государственной системы здравоохранения:

1. Основным источником финансирования здравоохранения при такой системе являются государственные налоги, а структурами, аккумулирующими финансовые ресурсы здравоохранения, выступают бюджеты различного уровня;

2. Финансирование медицинской помощи осуществляется преимущественно по структурному принципу (возмещение расходов учреждения в целом, а не оплата отдельных медицинских услуг);

3. Медицинские учреждения имеют государственный некоммерческий статус;

4. Планирование и управление государственной системой происходит централизованно (унитарно);

5. Оплата труда врачей производится тарифным способом, а правила найма и оплаты труда диктуются государством;

6. Административный контроль качества оказания медицинской помощи.

Основные преимущества государственно-бюджетной системы здравоохранения:

- Высокая степень социальной защищенности граждан путем установления гарантий предоставления бесплатной медицинской помощи, осуществления строгого государственного контроля за условиями оказания медицинской помощи;
- Высокая эффективность при воздействии на заболеваемость особо опасными инфекционными заболеваниями, а также в условиях чрезвычайных ситуаций.

Конституция СССР (1977) впервые закрепила и обеспечила ряд гарантий права граждан на охрану здоровья. В эту систему гарантий вошла и гарантия предоставления бесплатной медицинской помощи.

Медицинские ресурсы в подавляющем большинстве были исключительной собственностью государства, а врачи – государственными служащими. В 50–60-х годах прошлого столетия

государственная служба здравоохранения рассматривалась как передовая национальная система организации медицинской помощи.

Однако в последующем был выявлен целый ряд существенных системных *дефектов* данной системы:

- Дефицит финансовых и иных ресурсов здравоохранения, обусловленный нестабильным состоянием бюджетов в периоды экономического спада и неэффективным распределением материальных и специальных ресурсов;
- Ограниченность материальных стимулов в деятельности медицинских работников и учреждений;
- Общий низкий уровень оплаты труда медиков;
- Слабая зависимость оплаты труда медицинских работников и финансирования медицинских учреждений от объемов и качества выполняемой работы;
- Отсутствие возможности выбора врача и медицинского учреждения пациентом;
- Слабое внедрение новых методов диагностики, лечения и профилактики заболеваний;
- Отвлечение значительных финансовых ресурсов на содержание учреждений;
- Слабая оснащенность учреждений.

Частная система здравоохранения основывается на добровольном (частном) медицинском страховании и непосредственной оплате медицинской помощи потребителями (платная медицина).

Особенности частной системы:

1. Преимущественно негосударственный, коммерческий статус страховых, медицинских и других организаций, аккумулирующих финансовые средства здравоохранения и обеспечивающих оказание медицинской помощи;

2. Свободное (нерегулируемое) ценообразование на медицинские услуги; высокая доля национального дохода, выделяемого на здравоохранение; основной источник финансирования медицинской помощи – личные средства граждан и прибыль (доход) юридических лиц;

3. Широкий диапазон медицинских учреждений, различных по уровню качества и стоимости медицинских услуг, обеспечивающих удовлетворение разнообразных индивидуальных потребностей;

4. Особое внимание к качеству медицинской помощи, защите прав потребителя;

5. Высокие доходы врачей и других медицинских работников.

Система частного здравоохранения в чистом виде не функционирует ни в одной из национальных систем организации медицинской помощи, что обусловлено некоторыми ее недостатками:

1. Высокая стоимость медицинских услуг;

2. Недоступность медицинской помощи для значительных слоев населения; недостаточное внимание к помощи на дому и профилактике; приоритет в лечении легких заболеваний; неэффективное использование ресурсов; преобладание затратных хозяйственных механизмов;

3. Гипердиагностика, выполнение значительной доли дорогостоящих процедур и вмешательств без достаточных медицинских показаний;

4. Отсутствие государственного регулирования и контроля за качеством медицинских процедур;

5. Применение медицинских технологий, иногда небезопасных для здоровья пациентов.

Возникновение частного здравоохранения исторически было связано с удовлетворением потребности в высококачественных и дорогостоящих медицинских услугах состоятельных слоев населения, в силу чего данная система не может быть организационно-финансовой основой национальной системы охраны здоровья в целом, а должна использоваться как дополнение к государственному здравоохранению или системе, основанной на социальном страховании.

Современная система здравоохранения – система регулируемого страхования здоровья граждан. Здравоохранение, основанное на социальном медицинском страховании, начало складываться в конце XIX – начале XX века, а к настоящему вре-

мени имеется в большинстве цивилизованных стран, в том числе, и в нашей стране. Как правило, такие системы охраны здоровья в той или иной степени управляются государством (регулируемые системы страхования здоровья).

Для такой системы характерны следующие признаки:

1. Наличие нескольких основных источников финансирования, среди которых – средства бюджетов, обязательные платежи по страхованию, осуществляемые как работодателями, так и самими работниками;

2. Наличие децентрализованной системы финансирования, основанной на независимых специализированных организациях (фондах, страховых компаниях);

3. Осуществление контроля качества медицинской помощи и объемов расходов при оказании медицинских услуг финансируемыми организациями;

4. Многообразие форм собственности и хозяйствования медицинских учреждений и частных лиц, оказывающих услуги застрахованным;

5. Регулируемое ценообразование на медицинские услуги, многообразие форм и способов оплаты медицинской помощи.

Таким образом, система, основанная на социальном страховании, объединяет в себе положительные черты государственного и частного здравоохранения. Объектом медицинского страхования является страховой риск, связанный с затратами на оказание лечебно-диагностических услуг при возникновении страхового случая.

Страховой риск определяется как предполагаемое событие, на случай наступления которого проводится страхование. Событие, рассматриваемое в качестве страхового риска, должно обладать признаками вероятности и случайности его наступления, как, например, развитие того или иного заболевания.

Под страховым случаем понимают свершившееся событие, предусмотренное договором страхования или законом, с наступлением которого возникает обязанность страховщика произвести страховую выплату страхователю, застрахованному лицу, выгодоприобретателю или иным третьим лицам.

Экономической базой медицинского страхования является специально формируемый фонд денежных средств, из которых оплачиваются услуги. Роль центральной финансирующей организации в страховой медицине в нашей стране выполняют фонды обязательного медицинского страхования как экономически самостоятельные некоммерческие структуры. Они вступают в правовые и финансовые отношения либо с гражданами (физическими лицами), либо с предприятиями, учреждениями, организациями (юридическими лицами, страхователями), страховыми организациями, лечебными учреждениями.

К наиболее важным преимуществам системы регулируемого страхования относят:

1. Высокую степень охвата населения медицинским страхованием;
2. Наличие гарантий бесплатной помощи;
3. Свободный выбор фондов медицинского страхования (страховых организаций) населением, работодателем;
4. Разделение функций финансирования и оказания медицинских услуг;
5. Обеспечение высокого, гарантированного государством уровня качества оказания медицинской помощи.

К недостаткам данной системы можно отнести:

1. Недостаточно полный охват населения программами обязательного медицинского страхования;
2. Высокую стоимость медицинских услуг, неэффективность мер по сдерживанию цен;
3. Недостаточное применение долгосрочного стратегического планирования в национальном масштабе;
4. Высокие административные расходы, обусловленные прежде всего ведением информационно-емких учетных операций.

Общемировые концепции развития здравоохранения. При выборе форм и методов, проводимых в здравоохранении преобразований, учитывается потребность населения в медицинской помощи, а также экономические возможности общества по удовлетворению этих потребностей.

Долгое время считалось, что уровень медицинской помощи в стране тем выше, чем значительнее затраты на развитие здра-

воохранения (экстенсивный путь развития). Данное положение в значительной степени утратило свое значение с начала 1960-х годов, когда наметились негативные тенденции в динамике здоровья практически во всех странах. Стало очевидно, что экстенсивный способ развития здравоохранения себя исчерпал и требуются новые подходы и концепции развития медицинской помощи.

Среди таких новых концепций – два направления развития, на базе которых строилась современная система охраны здоровья в большинстве развитых стран.

Первая концепция (*факторов риска*) предполагает, что здоровье людей зависит не только от здравоохранения, но и от образа и условий жизни с их общественными и индивидуально-поведенческими особенностями, а также состояния окружающей среды. В дальнейшем это направление выросло в стратегию укрепления здоровья и профилактики болезней, которая во многих странах реализуется в виде рекомендованной ВОЗ программы «Здоровье для всех».

Вторая концепция была связана с необходимостью повышения эффективности служб здравоохранения, что соответствовало переходу от экстенсивного развития здравоохранения к интенсивному. Это означало, что во многих странах мира стали измерять результаты с затратами, стремясь найти такую оптимальную модель, при которой относительно небольшие затраты давали бы хорошие результаты в виде улучшения показателей здоровья населения.

С середины 1980 годов в нашей стране проводилось непрерывное реформирование здравоохранения, вначале в форме так называемого нового хозяйственного механизма (1987–1991), а начиная с 1992 года и по настоящее время – в виде становления системы здравоохранения, основанной на социальном страховании.

Смысл преобразований заключается в решении некоторых принципиальных вопросов:

- Включение пациента в систему отношений здравоохранения, активного участия в сохранении и укреплении здо-

рevity и защиты его прав при получении медицинской помощи;

- Переход от экстенсивных к интенсивным путям развития отрасли здравоохранения путем создания действенной системы контроля качества медицинской помощи и достижения эффективности расходования всех видов ресурсов;
- Создание оптимального соотношения больничных и внебольничных, специализированных и общих видов медицинской помощи;
- Децентрализация системы оказания медицинской помощи, создание моделей здравоохранения, отвечающих потребностям и уровню развития конкретных территорий.

С финансово-экономической точки зрения структура любой системы здравоохранения может быть представлена в виде **пяти важнейших элементов**:

1. Источники финансирования;
2. Держатели финансовых ресурсов здравоохранения;
3. Способы оплаты или способы финансирования здравоохранения;
4. Хозяйственный статус медицинских учреждений;
5. Хозяйственный статус медицинских работников.

Оптимальное сочетание этих элементов обеспечивает эффективно функционирующую систему здравоохранения.

Основными источниками финансирования здравоохранения на всех этапах реформы были средства бюджета различного уровня. В ходе реформы на втором ее этапе увеличилась роль платежей обязательного медицинского страхования (ОМС). Следует отметить три основные тенденции по отношению к существующим источникам финансирования:

- Сохраняющаяся и даже увеличивающаяся роль государства в финансировании здравоохранения;
- Переход основного объема финансирования с республиканского/федерального уровня на территориальный;
- Увеличение роли средств ОМС.

В роли держателей средств здравоохранения выступают распорядители бюджетов различных уровней:

- Органы управления здравоохранением;
- Фонды;
- Страховые организации.

Таким образом, имеет место конкуренция между различными фондодержателями за право обладания большим количеством средств.

В соответствии с Законом «О медицинском страховании», основными фондодержателями являются фонды ОМС и страховые медицинские организации.

При рассмотрении вопроса о хозяйственном статусе медицинских учреждений следует отметить, что большая их часть существует в форме учреждений. В соответствии с тенденцией изменения действующего гражданского законодательства, в будущем медицинские учреждения приобретут статус некоммерческих организаций. Будут расширены их возможности по привлечению дополнительных финансовых ресурсов на собственное содержание. Одновременно должно быть ограничено налогообложение этих организаций.

Современный этап реформирования здравоохранения связан с переходом от чисто хозяйственных и финансовых задач к решению системных задач, среди которых следующие:

- Перенос методологического и организационно-финансового аспектов развития здравоохранения с лечения уже имеющихся заболеваний на их профилактику;
- Изменение роли пациента, обеспечение его полноправного участия в сохранении и восстановлении своего здоровья;
- Формирование эффективных механизмов управления качеством медицинской помощи;
- Выработка оптимальных соотношений между больничной и внебольничной, специальными и общими видами медицинской помощи, развитие этапности медицинского обслуживания;
- Децентрализация управления здравоохранением, строгое разграничение компетенции различных уровней власти;
- Развитие межсекторного взаимодействия различных отраслей национального хозяйства в целях обеспечения здоровья населения;

- Развитие многомерных моделей финансирования здравоохранения на основе оптимального сочетания объемных и компенсационных механизмов;
- Реорганизация системы медицинского образования в целях удовлетворения истинной потребности здравоохранения в кадрах.

Глава XXXIV. Современное медицинское страхование

Понятие страхования. Особенности медицинского страхования. Охрана здоровья – это совокупность мер политического, экономического, правового, социального, культурного, научного, медицинского, санитарно-гигиенического и противоэпидемического характера, направленных на сохранение и укрепление физического и психического здоровья каждого человека, поддержание его долголетней активной жизни, предоставление ему медицинской помощи в случае утраты здоровья.

Гражданам гарантируется право на охрану здоровья в соответствии с Конституцией, общепризнанными принципами, международными нормами и договорами.

Жизнь и здоровье людей, которые являются наивысшей ценностью на нашей планете, постоянно подвержены опасности повреждения. Такая опасность обусловлена средой обитания человека, которая включает различные факторы (физические, химические, биологические, социальные), воздействующие на организм.

Современный уровень научного познания не в состоянии обеспечить полный контроль человека над объектами и явлениями природы, не дает возможности предотвратить и даже предвидеть исходящую от них опасность.

В этом смысле представляется невозможной сама постановка проблемы юридической ответственности государства за повреждение здоровья и смерть граждан в результате воздействия неконтролируемых сил природы.

Несмотря на это, человек при современном уровне его развития может и должен предвидеть угрозу опасности со стороны

указанных факторов, в состоянии различными методами, в том числе, и правовыми, обеспечить возможность восполнения имущественных потерь, вызванных повреждением здоровья (страхование, социальное страхование, пенсионное обеспечение).

Страховая деятельность (страховое дело) представляет собой сферу деятельности страховщиков по страхованию, перестрахованию, взаимному страхованию, а также страховых брокеров, страховых актуариев по оказанию услуг, связанных со страхованием, с перестрахованием.

Целью организации страхового дела является обеспечение защиты имущественных интересов физических и юридических лиц при наступлении страховых случаев.

Задачами организации страхового дела являются:

- Проведение единой государственной политики в сфере страхования;
- Установление принципов страхования и формирование механизмов страхования, обеспечивающих экономическую безопасность граждан и хозяйствующих субъектов.

Под страховым случаем понимают совершившееся событие, предусмотренное договором страхования или законом, с наступлением которого возникает обязанность страховщика произвести страховую выплату страхователю, застрахованному лицу, выгодоприобретателю или иным третьим лицам.

Медицинское страхование представляет собой форму социальной защиты интересов населения в сфере охраны здоровья, его основная цель – гарантировать гражданам при возникновении страхового случая получение медицинской помощи за счет накопленных средств и финансировать профилактические мероприятия.

Медицинское страхование представляет собой совокупность видов страхования, предусматривающих обязанности страховщика по осуществлению страховых выплат (выплат страхового обеспечения) в размере частичной или полной компенсации дополнительных расходов застрахованного, вызванных обращением застрахованного в медицинские учреждения за медицинскими услугами, включенными в программу медицинского страхования.

В отличие от классических видов страхования, при медицинском страховании выплата производится не в денежной, а в натуральной форме, в виде комплекса медицинских и иных услуг, оплаченных страховщиком.

При этом, застрахованный является потребителем страховой и одновременно медицинской услуги, что обуславливает высокую степень ответственности страховщика за качество организации медицинской помощи, за безопасность и эффективность оказываемых медицинских услуг.

Законодательством предусмотрены два вида медицинского страхования:

- Обязательное;
- Добровольное.

Обязательное медицинское страхование является составной частью государственного социального страхования и обеспечивает всем гражданам равные возможности в получении медицинской и лекарственной помощи, предоставляемой за счет средств обязательного медицинского страхования в объеме и на условиях, которые соответствуют программам обязательного медицинского страхования.

Система обязательного медицинского страхования строится на принципе общественной солидарности, когда богатый платит за бедного, здоровый – за больного, она основана на стабильном источнике финансирования здравоохранения посредством целевого взноса.

В этой системе оплата медицинской помощи должна осуществляться в зависимости от объема и качества проделанной работы с одновременным контролем за целевым использованием средств.

Обязательное медицинское страхование основано на следующих *принципах*:

1. Всеобщий характер. Все граждане независимо от пола, возраста, состояния здоровья, места жительства, уровня личного дохода имеют право на получение медицинских услуг, включенных в государственную (базовую) программу ОМС.

2. Государственный характер. Средства ОМС находятся в государственной собственности. Государство в лице местных

органов исполнительной власти выступает непосредственным страхователем неработающего населения. Оно осуществляет контроль за сбором, перераспределением и использованием средств обязательного медицинского страхования, обеспечивает финансовую устойчивость системы ОМС, гарантирует выполнение обязательств перед застрахованными.

3. Некоммерческий характер. Средства ОМС не могут стать доходом (прибылью) юридических и физических лиц, являющихся акционерами или учредителями страховых медицинских организаций, участвующих в операциях ОМС. Прибыль (доход), получаемая от операций ОМС, может направляться только на развитие системы ОМС и учреждений здравоохранения.

4. Общественная солидарность и социальная справедливость. Все члены общества имеют равные права на получение медицинской помощи за счет средств ОМС, однако фактически потребление медицинских услуг осуществляется лишь отдельными, нуждающимися в них лицами, обратившимися за медицинской помощью.

Источниками средств ОМС являются:

- Части единого социального налога по ставкам, установленным законодательством;
- Части единого налога на вмененный доход для определенных видов деятельности в установленном законодательством размере;
- Иные поступления, предусмотренные законодательством.

Таким образом, страховые платежи по ОМС уплачиваются за всех граждан, но востребование финансовых ресурсов осуществляется лишь при их обращении за медицинской помощью.

Номенклатура и объем предоставляемых услуг не зависит от абсолютного размера платежа по ОМС. Граждане с различным уровнем дохода (например, крупный бизнесмен, домохозяйка, дворник) и, соответственно, с различным объемом начислений на заработную плату имеют одинаковые права на получение медицинских услуг, входящих в программу обязательного медицинского страхования.

Утверждаемые органом исполнительной власти в сфере здравоохранения протоколы и стандарты диагностики и лечения, ба-

зовые перечни лекарственных средств призваны служить реализацией гарантий граждан на оказание бесплатной медицинской помощи, обеспечения жизненно необходимыми и важнейшими лекарственными средствами. Таким органом исполнительной власти в сфере здравоохранения является Министерство здравоохранения, осуществляющее функции по выработке государственной политики и нормативно-правовому регулированию в сфере здравоохранения, социального развития, труда и защиты прав потребителей, включая вопросы организации медицинской профилактики, в том числе, инфекционных заболеваний и СПИДа, медицинской помощи и медицинской реабилитации, фармацевтической деятельности, качества, эффективности и безопасности лекарственных средств, санитарно-эпидемиологического благополучия, уровня жизни и доходов населения, демографической политики, медико-санитарного обеспечения работников отдельных отраслей экономики с особо опасными условиями труда, медико-биологической оценки воздействия на организм человека особо опасных факторов физической и химической природы и т.д.

Типовые правила обязательного медицинского страхования граждан устанавливают, что гражданам гарантируются предоставление медицинской помощи и ее оплата через систему обязательного медицинского страхования в объеме и на условиях действующей на территории государства территориальной программы обязательного медицинского страхования.

Добровольное медицинское страхование осуществляется на основе программ добровольного медицинского страхования и обеспечивает гражданам получение дополнительных медицинских и иных услуг сверх установленных программами обязательного медицинского страхования. Страховые взносы производятся в различных формах (наличная оплата, безналичное перечисление, использование пластиковых карт и др.). Предусмотрено добровольное медицинское страхование в форме коллективного и индивидуального страхования.

Субъектами медицинского страхования являются:

- Гражданин;
- Страхователь;

- Фонд обязательного медицинского страхования;
- Страховая медицинская организация;
- Медицинское учреждение.

Глава XXXV. Гражданско-правовая ответственность при нарушении прав пациентов

Ответственность субъектов медицинского страхования.

Медицинские работники или лечебно-профилактические учреждения (ЛПУ) могут привлекаться к различным видам ответственности: дисциплинарной, административной, гражданской (имущественной), уголовной.

Медицинские учреждения несут ответственность за объем и качество предоставляемых медицинских услуг, а также за отказ в оказании медицинской помощи застрахованной стороне.

В случае нарушения медицинским учреждением условий договора страховая медицинская организация вправе частично или полностью не возмещать затраты по оказанию медицинских услуг.

Страховая медицинская организация (СМО) осуществляет контроль качества медицинской помощи, предоставленной застрахованным по программам ОМС, а также контроль качества обеспечения необходимыми лекарственными средствами отдельных категорий граждан при оказании амбулаторно-поликлинической помощи.

В случае невозможности оказания лечебно-профилактической помощи, соответствующей условиям договора, силами данного учреждения, СМО обязана осуществить перевод пациента в другое медицинское учреждение или пригласить соответствующего специалиста.

Важной обязанностью СМО является оказание помощи пациенту во взыскании с виновного медицинского учреждения причиненного застрахованному ущерба.

СМО имеет право требовать от юридических или физических лиц, ответственных за причиненный вред здоровью гражданина, возмещения ей расходов в пределах суммы, затраченной на оказание застрахованному медицинской помощи, за исключением случаев, когда вред причинен страхователем.

Ответственность медицинского учреждения по договору на оказание медицинской помощи. Обязательства, принятые сторонами, должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона и иных правовых актов.

В соответствии с законом, если представление ненадлежащей, т.е. недостоверной или недостаточно полной, информации об услуге повлекло приобретение услуги, не обладающей необходимыми потребителю свойствами, потребитель вправе расторгнуть договор и потребовать полного возмещения убытков. Если же результатом стало причинение вреда здоровью, то потребитель вправе требовать еще и возмещения вреда.

При рассмотрении требований потребителя о возмещении убытков, причиненных недостоверной или недостаточно полной информацией об услуге, необходимо исходить из предположения об отсутствии у потребителя специальных познаний о свойствах и характеристиках услуги.

Медицинское учреждение обязано сообщить пациенту информацию, касающуюся не только услуги как таковой, но и требований, которые необходимо соблюдать для эффективного и безопасного использования результата работы, а также о возможных для пациента последствиях несоблюдения соответствующих требований. Данная информация может касаться поведения пациента в процессе оказания услуги и после ее завершения и т.д. (режим, диета и т.п.).

Медицинское учреждение обязано немедленно предупредить пациента и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении непригодности или недоброкачества предоставленных им в соответствии с договором медикаментов, предметов медицинского назначения и т.д.:

1. При выполнении услуги из материалов заказчика (пациента);

2. Возможных неблагоприятных для пациента последствий выполнения его указаний о способе исполнения работы;

3. Иных независимых от медицинского учреждения обстоятельств, которые могут повлиять на результат оказания услуги или невозможность ее оказания в срок.

Поскольку трудно заранее предвидеть все виды работ, которые могут потребоваться при оказании медицинской помощи, то пациент должен быть предупрежден о том, что, возможно, понадобятся дополнительные методы диагностики и лечения с соответствующей оплатой.

Одной из особенностей оказания медицинской помощи является малая предсказуемость определения всего объема работ, необходимого для обследования или лечения пациента, что может существенно сказаться на стоимости оказываемых услуг. Однако медицинское учреждение не вправе навязывать пациенту оказание дополнительной услуги, предоставляемой за плату, а также оказывать такие услуги без согласия пациента – он может отказаться от оплаты услуги, не предусмотренной договором. Следует также учитывать, что в соответствии с Законом «Об охране здоровья граждан» требуется согласие пациента вообще на любое медицинское вмешательство. Медицинское учреждение обязано оказать услуги в срок, установленный правилами оказания отдельных видов работ или договором. В договоре срок выполнения работы может определяться датой (периодом), к которой должно быть закончено выполнение работы, или (и) датой, к которой учреждение должно приступить к оказанию услуги.

В случае если оказание услуг осуществляется по частям, в договоре могут быть установлены частные сроки (этапы) выполнения работ.

Медицинское учреждение вправе не приступать к оказанию услуг в случаях, когда имеет место нарушение пациентом своих обязанностей по договору, которое препятствует исполнению учреждением договора. Например, речь может идти о ситуациях, когда пациент не предоставляет результаты исследований, которые должны быть выполнены в другом медицинском учреждении или не принял необходимые меры по подготовке к процедуре и т.д., иллюстрируется следующим примером.

Если обусловленное договором исполнение пациентом своих обязанностей не произведено в установленный срок, медицинское учреждение вправе приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от исполнения этого обязательства

и потребовать возмещения убытков. Если медицинское учреждение своевременно не приступило к оказанию услуги или если во время выполнения работы стало очевидным, что оказание услуги не будет осуществлено в срок, пациент вправе по своему выбору:

- Назначить исполнителю новый срок;
- Поручить выполнение работы (оказание услуги) третьим лицам за разумную цену или выполнить ее своими силами и потребовать от исполнителя возмещения понесенных расходов;
- Потребовать уменьшения цены за выполнение работы (оказание услуги);
- Отказаться от исполнения договора о выполнении работы (оказании услуги).

Потребитель вправе потребовать также полного возмещения убытков, причиненных ему в связи с нарушением сроков выполнения работы (оказания услуги). Убытки возмещаются в сроки, установленные для удовлетворения соответствующих требований потребителя.

В случае нарушения медицинским учреждением установленных сроков выполнения работ, оно обязано уплачивать пациенту за каждый день (или час, если срок определен в часах) неустойку (пеню) в размере 3 % от стоимости услуги. Сумма взысканной неустойки (пени) не может превышать цену оказания услуги. Медицинское учреждение несет ответственность за вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу пациента в связи с использованием материалов, оборудования, инструментов и иных средств, необходимых для оказания услуги, независимо от того, позволял уровень научных и технических знаний выявить их способность оказывать вредное воздействие или нет.

В литературе встречается мнение о том, что лечебная деятельность неоднородна, что отдельные методы (способы) лечения соответствуют определению источника повышенной опасности, выработанному юридической наукой и воспринятому судебной практикой.

Наличие вредоносных свойств у подавляющего большинства лекарственных средств, а не только отдельных их групп (нарко-

тики, психотропные, сильнодействующие, ядовитые вещества) закономерно обуславливает постановку вопроса о признании (или непризнании) медицинской деятельности по применению лекарственных средств в качестве повышено опасной для окружающих, так как именно от этого зависит установление гражданско-правовой ответственности обязанных субъектов в случае причинения вреда здоровью или жизни гражданина применением лекарственных средств (источников повышенной опасности).

Гражданско-правовая ответственность при причинении вреда учитывает наличие вины медицинского учреждения.

Под виной понимают психически-волевое отношение правонарушителя к совершаемому деянию или его последствиям. Вина проявляется в двух формах: умысел или неосторожность. Для применения гражданско-правовой ответственности безразлично, действовал ли причинитель умышленно или по неосторожности. Лечебное учреждение признается виновным, если установлена вина его работников, выражающаяся в ненадлежащем (виновном) исполнении своих служебных обязанностей по оказанию медицинской помощи. Лечебные учреждения, возместившие вред пациенту, имеют право регресса (обратного требования) к своим виновным работникам, если они установлены.

Вред, причиненный здоровью пациента в результате виновных действий (бездействия) медицинского учреждения, может выражаться в утрате (полностью или частично) заработка, в несении каких-либо дополнительных расходов (на лекарства, усиленное питание, посторонний уход за потерпевшим и др.).

Если по вине медицинского учреждения пациент временно утратил трудоспособность, а по листку нетрудоспособности он получает денежное пособие меньше своего полного заработка (например, при отсутствии необходимого трудового стажа), то разницу между этими суммами он вправе взыскать с медицинского учреждения. В случаях стойкой утраты трудоспособности потерпевший направляется на врачебную экспертизу, которая определяет процент утраты профессиональной трудоспособности. Если он велик, то может быть установлена группа инвалидности, и органами социальной защиты назначается пенсия. С уче-

том этих данных и определяется размер материального вреда, подлежащего возмещению.

В примерные перечни дополнительных (помимо возмещения утраченного заработка) расходов, вызванных повреждением здоровья могут быть включены расходы на усиленное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, включая стоимость проезда к месту лечения и обратно самого потерпевшего, а в необходимых случаях и сопровождающего, приобретение специальных транспортных средств, расходы, необходимые для обслуживания потерпевших в быту (стирку белья, уборку квартиры и т.п.). Необходимость в указанных дополнительных расходах должна быть подтверждена заключением судебно-медицинской экспертизы. Расходы на усиленное (дополнительное) питание определяются на основании справки медицинского учреждения о рационе усиленного питания и справки о ценах на продукты, сложившихся в той местности, в который потерпевший понес эти расходы.

По законодательству, пациенту возмещается не только имущественный, но и моральный (неимущественный) вред, причиненный неправомерными действиями.

Моральный (неимущественный) вред возмещается причинителем при наличии его вины и представляет собой такие последствия правонарушения, которые не имеют экономического содержания и стоимостной формы (физические и нравственные страдания). Моральный вред подлежит возмещению в денежной или иной материальной форме в размере, определенном судом. Неимущественный вред взыскивается независимо от подлежащего возмещению имущественного вреда.

При причинении неимущественного вреда в форме физической боли и страданий в качестве критериев определения размера компенсации следует учитывать вид и степень тяжести вреда, причиненного здоровью, которые устанавливаются судебно-медицинской экспертизой.

Ненадлежащее исполнение медицинским учреждением своих обязанностей может причинить пациенту неимущественный вред в форме нравственных страданий, в частности, при разгла-

шении информации, являющейся врачебной тайной. Размер возмещаемого морального вреда при этом зависит от объема и характера распространенных сведений, составляющих врачебную тайну, широты распространения сведений, состава лиц, получивших информацию.

Следует учитывать, что медицинское учреждение освобождается от ответственности за неисполнение обязательств или за ненадлежащее исполнение обязательств, если докажет, что это произошло вследствие непреодолимой силы или нарушения потребителем установленных правил, которые он должен соблюдать: режим, диета, выполнение определенных процедур и т.д. Поэтому в договоре или иным официальным способом необходимо довести до пациента те требования, которые он должен выполнять для того, чтобы оказанная услуга принесла необходимый результат.

Качество выполненной работы при оказании услуг должно соответствовать условиям договора, а при отсутствии или неполноте условий договора – требованиям, обычно предъявляемым к работам соответствующего рода, а также обязательным требованиям, предъявляемым к оказанию медицинской помощи.

В соответствии с законом при обнаружении недостатков выполнения работы (оказанной услуги) пациент вправе по своему выбору потребовать:

- Безвозмездного устранения недостатков оказанной услуги;
- Соответствующего уменьшения цены оказанной услуги;
- Безвозмездного повторного оказания услуги;
- Возмещения понесенных им расходов по устранению недостатков оказанной услуги своими силами или третьими лицами.

Условие договора об освобождении исполнителя (медицинского учреждения) от ответственности за определенные недостатки не освобождает его от ответственности, если будет доказано, что недостатки возникли по его вине.

При возникновении между пациентом и медицинским учреждением спора по поводу недостатков выполненной работы

или вызвавших их причин по требованию любой из сторон должна быть назначена экспертиза.

Расходы на экспертизу несет исполнитель (медицинское учреждение) за исключением случаев, когда экспертизой установлено отсутствие нарушений медицинским учреждением условий договора или причинной связи между действиями учреждения и обнаруженными недостатками. В указанных случаях расходы на экспертизу несет сторона, потребовавшая назначения экспертизы, а если она назначена по соглашению между сторонами, обе стороны поровну.

Договор на оказание платных медицинских услуг может быть расторгнут:

- По соглашению сторон;
- В случае, если пациентом обнаружены существенные недостатки оказанной услуги или иные существенные отклонения от условий договора;
- В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон;
- При существенном изменении обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора;
- По иным основаниям, предусмотренным законодательством или указанным в самом договоре.

Пациент (заказчик) вправе отказаться от исполнения договора возмездного оказания медицинских услуг при условии оплаты медицинскому учреждению (исполнителю) фактически понесенных им расходов. Медицинское учреждение (исполнитель), в отличие от пациента (заказчика), вправе отказаться от исполнения обязательств по договору возмездного оказания услуг лишь при условии полного возмещения пациенту (заказчику) убытков. В случае отказа от одностороннего расторжения договора и полного возмещения пациенту (заказчику) убытков, такое требование может быть заявлено пациентом в суд после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор.

Требование к лечебно-профилактическому учреждению о добровольном устранении нарушений прав пациента (претен-

зия) должно быть предъявлено в письменной форме, подписано пациентом или его законным представителем. Могут быть предъявлены следующие основные виды требований (претензий):

- О возмещении морального вреда;
- О возмещении вреда, причиненного жизни и здоровью пациента;
- О возмещении вреда по случаю потери кормильца;
- О возмещении расходов по устранению недостатков медицинской услуги.

В претензии указывается фамилия, имя, отчество, адрес пациента, наименование ЛПУ, к которому предъявляется претензия, дата предъявления, обстоятельства, послужившие основанием для предъявления претензии, доказательства, подтверждающие требования пациента, требования заявителя, сумма претензии и обоснованный ее расчет, если претензия подлежит денежной оценке.

В претензии также указываются ссылки на нормативные акты, договор или иные правоустанавливающие документы, перечень прилагаемых документов, иные сведения, которые пациент считает существенными.

Претензия отправляется заказным или ценным письмом либо вручается под расписку. Претензия рассматривается администрацией ЛПУ в течение 30 дней со дня ее получения, после чего ЛПУ принимает соответствующее решение, оформляемое приказом руководителя ЛПУ. Копия приказа руководителя ЛПУ о возмещении вреда направляется заявителю вместе с ответом на претензию.

Ответ на претензию дается в письменной форме и подписывается руководителем или заместителем руководителя ЛПУ. В нем указываются (при полном или частичном удовлетворении претензии) признанная сумма, срок и способ удовлетворения претензии. При полном или частичном отказе в удовлетворении претензии указываются обоснованные мотивы отказа.

Порядок возмещения вреда, причиненного пациенту, регулируется рядом законодательных актов (Законом «Об охране здоровья граждан»). Кроме того, уголовным кодексом в некоторых случаях предусмотрена уголовная ответственность медицинских работников.

Глава XXXVI. Уголовная ответственность при нарушении прав пациентов

Основания наступления уголовной ответственности.

В уголовном кодексе (УК) предусмотрена ответственность за причинение по неосторожности смерти. Привлечение к предусмотренной законом ответственности врачей и лиц среднего медперсонала, по вине которых наступили столь тяжкие последствия, может способствовать предупреждению подобных фактов в будущем и в конечном итоге повышению уровня медицинской помощи населению.

Четкое определение оснований и пределов такой ответственности является необходимой гарантией против необоснованных обвинений медицинских работников в тех случаях, когда вред причинен не вследствие их недобросовестности или небрежности, а ввиду, например, особой сложности диагностики заболевания, отсутствия на данный момент научно обоснованных методов лечения или других объективных причин.

Основанием привлечения конкретного медицинского работника к уголовной ответственности является совершение им правонарушения – преступления, под которым понимают виновно совершенное общественно опасное деяние, запрещенное Уголовным кодексом под угрозой наказания.

Деяние – это поведение человека в форме действия или бездействия, причем действие – это активное волевое поведение, а бездействие – пассивное волевое поведение, которое выражается в невыполнении лежащей на лице обязанности действовать. Обязательными признаками преступления являются противоправность, общественная опасность, виновность, наказуемость.

Противоправность означает совершение деяния, предусмотренного действующим УК.

Общественная опасность рассматривается как способность предусмотренного уголовным законом деяния причинять существенный вред охраняемым уголовным законом объектам (интересам): жизни, здоровью, правам и свободам человека и гражданина, собственности, общественному порядку и общественной безопасности, окружающей среде, конституционному строю.

Следует учитывать, что не является преступлением деяние, формально подпадающее под признаки, указанные в УК, но, в силу малозначительности, не представляющее общественной опасности, т.е. не причинившее вреда и не создавшее угрозы причинения вреда личности, обществу или государству.

Наказуемость означает, что за совершение того или иного запрещенного уголовным законом деяния, действующим УК предусмотрено определенное наказание.

Виновность – определенное психическое отношение к деянию и его последствиям со стороны лица, совершившего это деяние. Если действия лица невиновно вызвали общественно опасные последствия, то его поведение не является преступлением. Выделяют две основные формы вины: умысел и неосторожность.

В зависимости от формы вины все преступления делятся на умышленные и неосторожные. Умысел, в свою очередь, делится на прямой и косвенный. К признакам прямого умысла относят осознание лицом общественной опасности своих действий (бездействия), предвидение возможности или неизбежности наступления общественно опасных последствий, желание их наступления. Признаками косвенного умысла являются осознание лицом общественной опасности своих действий, предвидение возможности наступления общественно опасных последствий, нежелание, но сознательное допущение этих последствий либо безразличное к ним отношение.

Преступная неосторожность выступает в форме легкомыслия или небрежности. Неосторожные деяния сами по себе являются не преступными, а административными, дисциплинарными, производственными, технологическими и иными нарушениями установленных правил или элементарной осторожности. Неосторожные деяния приобретают характер преступных, когда они становятся причиной наступивших общественно опасных последствий. Неосторожная вина возможна только при совершении преступлений с материальным составом, т.е. когда в УК предусмотрены общественно опасные последствия, являющиеся результатом тех или иных действий виновного.

При легкомысленной вине субъект предвидит возможность наступления общественно опасных последствий, но без доста-

точных к тому оснований самонадеянно рассчитывает на их предотвращение. При небрежной вине лицо, совершая действие, не предвидит возможности наступления общественно опасных последствий, хотя при соответствующей внимательности и предусмотрительности оно должно было и могло по своим субъективным возможностям предвидеть эти последствия. Субъективный критерий, т.е. то, что входит в понятие «могло», является главным, определяющим. Здесь учитываются индивидуальные особенности субъекта: возраст, жизненный опыт, образование, квалификация, эмоциональное состояние.

Возможны случаи, когда преступление совершается с двумя формами вины: умышленно и неосторожно. Отношение субъекта к совершаемым действиям характеризуется умыслом, а к наступившим тяжким последствиям – неосторожностью (например, умышленное производство аборта лицом, не имеющим высшего медицинского образования соответствующего профиля, повлекшее по неосторожности смерть потерпевшей либо причинение тяжкого вреда ее здоровью, неоказание помощи больному – умышленное бездействие, повлекшее по неосторожности смерть больного либо причинение вреда здоровью).

Общественно опасные по характеру совершенных действий (бездействия) и наступивших последствий деяния, совершенные невиновно, не относятся к числу преступлений и не влекут за собой наступления уголовной ответственности (невиновное причинение вреда).

В УК деяние признается совершенным невиновным, если лицо, его совершившее, не осознавало и по обстоятельствам дела не могло осознавать общественной опасности своих действий либо не предвидело возможности наступления общественно опасных последствий и по обстоятельствам дела не должно было или не могло их предвидеть (неблагоприятный исход лечения, именуемый «несчастливым случаем»). Совокупность субъективных и объективных невозможностей осознания и предвидения дает основание признать действия лица, повлекшие общественно опасные последствия, невиновными.

В УК деяние признается совершенным невиновным, если лицо, его совершившее, хотя и предвидело возможность наступ-

пления общественно опасных последствий своих действий, но не могло предотвратить эти последствия в силу несоответствия своих психофизиологических качеств требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам. В каком случае интеллектуальный момент в психическом отношении лица к возможным последствиям состоит в том, что оно предвидит их наступление. При этом воля его направлена не на достижение прогнозируемых последствий, а на их предотвращение.

Под экстремальными условиями понимаются обстоятельства крайние, необычные по трудности и сложности. Несоответствие психофизиологических качеств лица требованиям экстремальных условий или нервно-психическим перегрузкам означает то, что лицо, имеющее необходимые профессиональные навыки, знания, опыт, состояние здоровья, допуск к таким видам работ и так далее, при всем напряжении своих субъективных возможностей и профессиональной грамотности действий не могло предупредить наступление последствий.

Под обстоятельствами, исключаящими преступность, причинение вреда не рассматривается как влекущее уголовную ответственность деяние. К их числу относятся: необходимая оборона, крайняя необходимость, задержание лица, совершившего преступление, физическое или психическое принуждение, исполнение приказа, *обоснованный риск*.

Обоснованный риск может иметь место в различных сферах общественной жизни, в том числе и в медицине.

В Уголовном кодексе определены пределы (условия) правомерности риска, при которых уголовная ответственность исключается:

- Не является преступлением причинение вреда охраняемым законом интересам при обоснованном риске для достижения общественно полезной цели;
- Риск признается обоснованным, если указанная цель не могла быть достигнута не связанными с риском действиями и лицо, допустившее риск, предприняло достаточные меры для предотвращения вреда;
- Риск не признается обоснованным, если он заведомо был сопряжен с угрозой для жизни многих людей, с угрозой экологической катастрофы или общественного бедствия.

Обоснованный риск предполагает общественно полезную цель, которая не могла быть достигнута иными методами, не связанными с риском. При этом лицо предпринимает достаточные с профессиональной точки зрения меры предосторожности, а его действия не сопряжены с угрозой для жизни многих людей, с угрозой экологической катастрофы или общественного бедствия. Лицо, действующее в условиях правомерного риска, не подлежит уголовной ответственности за причиненный вред.

Медицинский риск является разновидностью обоснованного риска, он возможен при оперативных вмешательствах, терапевтическом лечении, при проведении различных биомедицинских экспериментов. Применительно к медицинскому риску уголовно-правовые условия его правомерности конкретизированы.

Первое условие предполагает достижение общественно полезного результата, заключающегося в сохранении жизни и здоровья человека как важнейших общечеловеческих ценностей, признанных Всеобщей декларацией прав человека и закрепленных в Конституции.

Второе условие обоснованности риска предусматривает, что при наличии альтернативы медицинский работник должен выбрать путь лечения, не связанный с риском, чтобы избежать причинения вероятного вреда пациенту.

Третье условие определяет, что медицинский работник, допуская риск при лечении больного, предпринимает достаточные меры, направленные на предотвращение или снижение возможного вреда, т.е. действует на основе накопленного опыта, знаний и умений, руководствуется при этом соответствующими нормативными предписаниями (приказами, инструкциями и т.д.), использует достижения современной медицинской науки и практики.

Медицинский работник, нарушивший в ситуации *риска* перечисленные выше условия правомерности, повлекшие вредные последствия для жизни и здоровья пациента (смерть, существенное ухудшение здоровья и т.д.), при наличии вины в виде преступного легкомыслия либо косвенного умысла привлекается к уголовной ответственности за необоснованный риск.

Если при оценке конкретного случая будут установлены все условия правомерности, тогда следует признать, что вред был причинен при обстоятельствах правомерного риска и, следовательно, в действиях лица нет преступления.

Ненаказуемо причинение вреда при рискованных методах лечения, если такой вред наступает в результате недостаточного практического познания на данном этапе определенных закономерностей функционирования органов и тканей человека, воздействия лекарств, парадоксальной реакции организма и т.д.

Виды уголовно-наказуемых деяний медицинских работников. В Уголовном кодексе ряд статей напрямую затрагивают интересы пациентов и медицинских работников, среди которых:

- Причинение смерти по неосторожности;
- Причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности;
- Незаконное производство аборта;
- Неоказание помощи больному;
- Незаконное помещение в психиатрический стационар;
- Незаконная выдача либо подделка рецептов или иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ;
- Незаконное занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью.

Уголовный кодекс предусматривает специальные составы профессиональной неосторожности:

- Причинение смерти по неосторожности вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей;
- Причинение тяжкого вреда здоровью по неосторожности вследствие ненадлежащего исполнения лицом своих профессиональных обязанностей.

Неосторожное причинение смерти, тяжкого вреда здоровью может быть результатом как действия, так и бездействия, которые с неизбежностью или реальной возможностью ведут к лишению жизни потерпевшего или причинению ему тяжкого вреда.

Случаи неосторожного причинения смерти, тяжкого вреда здоровью пациента в результате осуществления медицинским

работником своих профессиональных обязанностей по оказанию медицинской помощи принято называть неблагоприятными исходами лечения.

В судебно-медицинской литературе неблагоприятные исходы лечения классифицируются на врачебные ошибки, несчастные случаи, наказуемые упущения.

Врачебная ошибка – добросовестное заблуждение врача в диагнозе, методах лечения, выполнении операций и др., возникшее вследствие объективных и субъективных причин: несовершенства медицинских знаний, техники, недостаточности знаний в связи с недостаточным опытом работы. Ответственность не наступает.

Несчастный случай – неблагоприятный исход такого врачебного вмешательства, в результате которого не удастся предвидеть, а следовательно, и предотвратить его из-за объективно складывающихся случайных обстоятельств, хотя врач действует правильно и в полном соответствии с принятыми в медицине правилами и методами лечения. Ответственность не наступает.

Наказуемые нарушения – случаи уголовно наказуемого недобросовестного оказания медицинской помощи.

При оценке обстоятельств, которые могли повлечь объективно ненадлежащую медицинскую помощь, необходимо учитывать следующие факторы:

- Недостаточность, ограниченность медицинских познаний в вопросах диагностики, лечения, профилактики некоторых заболеваний и осложнений (неполнота сведений в медицинской науке о механизмах патологического процесса; отсутствие четких критериев раннего распознавания и прогнозирования болезней);
- Несовершенство отдельных инструментальных медицинских методов диагностики и лечения;
- Чрезвычайную атипичность, редкость, злокачественность данного заболевания или его осложнения;
- Несоответствие между действительным объемом прав и обязанностей данного медицинского работника и производством требуемых действий по диагностике и лечению;

- Недостаточные условия для оказания надлежащей медицинской помощи пациенту с данным заболеванием в условиях конкретного лечебно-профилактического учреждения (уровень оснащенности диагностической и лечебной аппаратурой и оборудованием);
- Исключительность индивидуальных особенностей организма пациента;
- Ненадлежащие действия самого пациента, его родственников, других лиц (позднее обращение за медицинской помощью, отказ от госпитализации, уклонение, противодействие при осуществлении лечебно-диагностического процесса, нарушение режима лечения);
- Особенности психофизиологического состояния медицинского работника (болезнь, крайняя степень переутомления).

Если же главным в наступлении тяжелых для больного последствий является ненадлежащее оказание помощи, выражающееся в запоздалом (несвоевременном), недостаточном, неправильном (неадекватном) ее предоставлении, обусловленном причинами субъективного порядка, то это, безусловно, является основанием для уголовной ответственности.

Действия медицинского работника будут неправильными в том случае, если он не выполнил какие-то обязательные, известные в медицине требования (при переливании крови не определил групповую и резус-принадлежность крови донора и реципиента, необоснованно превысил дозировку лекарственного вещества или нарушил требования относительно способов его введения, без достаточных оснований допустил существенные отступления от схемы или принципов лечения определенной болезни и т.п.).

При оценке правильности тех или иных действий необходимо иметь в виду, что может существовать несколько методов лечения болезни и врач в таких случаях имеет право выбора исходя из своего опыта, знаний, обеспеченности лекарственными средствами и других обстоятельств. Если из нескольких равноценных методов лечения болезни, принятых в современной медицине,

врач остановился на каком-то одном, действия его являются правомерными.

Под ненадлежащим исполнением лицом своих обязанностей понимается совершение деяния, не отвечающего полностью или частично официальным требованиям, предписаниям, правилам. Медицинский работник несет ответственность за ненадлежащее исполнение (неисполнение) обязанностей, относящихся к его должности и соответствующих его образованию.

Для квалификации «ненадлежащего исполнения» необходимо:

- Установить, какие профессиональные обязанности нарушил виновный;
- Установить, что данное лицо знало или должно было знать эти обязанности;
- Установить, в результате чего это деяние обусловило причинение смерти или вреда здоровью.

Уголовная ответственность за неправильные действия медицинского работника может наступить лишь в случаях, когда он, в соответствии с полученным образованием и занимаемой должностью, обязан был понимать, что его действия находятся в противоречии с определенными правилами медицины и способны привести к неблагоприятным последствиям.

Обязанность сознавать неправильность тех или иных действий предполагает также, что данный медицинский работник не только должен был, но и имел реальную возможность знать, как следует поступать в определенной ситуации.

Таким образом, уголовная ответственность не наступает, если при неблагоприятном исходе лечения действия медицинского работника были правильными, если он сделал все, что следовало сделать в данной ситуации, если медицинский работник не мог предвидеть, что его действия являются неправильными, если при объективно неправильных действиях не наступили вредные последствия или же отсутствует причинная связь между действиями и наступившими последствиями.

Прогресс в медицинской науке в области трансплантации породил возможность возникновения криминальных ситуаций, связанных с поиском и использованием подходящих лиц для изъ-

ятия у них органов и тканей, в том числе и путем принуждения (Принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации).

Преступное деяние включает принуждение, психическое давление на потерпевшего в любой форме: угрозу применения насилия, носящую реальный, действительный характер, обещания, предложение денег, обман под предлогом необходимости проведения медицинской операции и т.д. Состав преступления образует принуждение к согласию на изъятие любых органов и тканей.

Преступление считается оконченным с момента принуждения.

Если же принуждение реализовано и орган или ткани изъяты, содеянное квалифицируется по совокупности совершенных преступлений в зависимости от наступивших последствий:

- Принуждение к изъятию органов или тканей для трансплантации;
- Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью;
- Умышленное причинение средней тяжести вреда здоровью;
- Убийство в целях использования органов и тканей потерпевшего.

Квалифицирующий признак – заведомое использование беспомощного состояния лица или материальной и иной зависимости от виновного (бессознательное состояние, физическая неспособность лица оказать сопротивление, зависимость, обусловленная долгом, проживанием на жилплощади виновного, иждивением, служебная зависимость и т.д.).

Преступление имеет место при совершении виновным лицом действия или бездействия (ненадлежащим выполнением лицом тех профессиональных обязанностей, которые обеспечивают предупреждение заражения ВИЧ-инфекцией).

Субъектом данного преступления может быть не только лицо, работающее в системе здравоохранения, осуществляющее диагностику и лечение ВИЧ-инфицированных, но также лица, работа которых связана с материалами, содержащими вирус иммунодефицита человека.

Обязательным условием данного преступного деяния является наступление опасных последствий для потерпевшего (установление факта заражения ВИЧ-инфекцией), а также установление причинной связи между ненадлежащим исполнением профессиональных обязанностей и наступившими последствиями.

Субъективная сторона выступает в виде неосторожности (легкомыслия, небрежности), а при наличии умысла ответственность наступает по совокупности преступлений, включая умышленное (либо неосторожное) причинение тяжкого вреда здоровью.

В УК предусмотрена ответственность за незаконное производство аборта лицом, не имеющим высшего медицинского образования соответствующего профиля (т.е. не имеющего сертификата по акушерству и гинекологии), а также, если незаконный аборт повлек по неосторожности смерть потерпевшей либо причинение тяжкого вреда ее здоровью.

Аборт как прерывание беременности в медицинской науке подразделяется на самопроизвольный и искусственный. Искусственный аборт, в свою очередь, подразделяется на правомерный и незаконный (криминальный).

Искусственное прерывание беременности может проводиться по желанию женщины при сроке беременности до 12 недель, по социальным показаниям – при сроке беременности до 22 недель, а при наличии медицинских показаний и согласия женщины – независимо от срока беременности.

Преступное деяние проявляется в действиях, направленных на искусственное прерывание беременности женщины другим человеком. Способы совершения незаконного аборта могут быть различными и не влияют на квалификацию преступления.

Преступление считается оконченным с момента осуществления криминального аборта. Если действия виновного не привели к прерыванию беременности по независящим от него причинам, содеянное надлежит квалифицировать как оконченное преступление.

Обязательным признаком незаконного производства аборта является согласие беременной женщины на его производство. Прерывание беременности вопреки воле женщины подлежит

квалификации как умышленное причинение тяжкого вреда здоровью.

В УК обязательным является наступление опасных последствий в виде причинения тяжкого вреда либо смерти. Установление причинной связи между производством аборта и наступившими последствиями является обязательным.

Субъективная сторона представлена прямым умыслом, когда лицо осознает, что прерывает беременность, и желает этого.

В УК предусмотрена *двойная форма вины*:

- Умысел по отношению к действию (незаконному аборту);
- Неосторожность по отношению к наступившим последствиям (причинение тяжкого вреда либо смерти).

Данное преступление предполагает наличие специального субъекта – лица, не имеющего высшего медицинского образования соответствующего профиля. Врач-специалист в качестве субъекта исключен, поэтому врач-специалист (акушер-гинеколог), осуществляющий в пределах лечебного учреждения преступные действия (например, производящий аборт при отсутствии медицинских показаний при сроке беременности 23 недели), не подлежит уголовной ответственности по анализируемой статье УК. В таких случаях виновные лица будут нести ответственность только при наличии вредоносных последствий, но уже по другим статьям УК.

В соответствии с УК, преступлением признается неоказание помощи больному без уважительных причин лицом, обязанным ее оказывать в соответствии с законом или со специальным правилом, если это повлекло по неосторожности причинение средней тяжести вреда здоровью больного, смерть либо причинение тяжкого вреда здоровью.

Ответственность за неоказание помощи больному наступает только при наличии последствий (смерти или существенного вреда здоровью). Если помощь больному не оказана и реальных вредоносных последствий для здоровья не наступило, уголовная ответственность врача, не оказавшего помощь, исключается. Уголовная ответственность за неоказание помощи больному наступает при наличии существующей правовой обязанности ее

оказывать и обращения больного, или его представителя, либо других лиц за медицинской помощью.

В исключительных случаях медицинский работник обязан оказывать помощь и без такого обращения, например, когда врач оказывается свидетелем дорожно-транспортного происшествия и пострадавшие не могут обратиться с просьбой о помощи.

Неоказание помощи может выразиться в различных действиях, к которым относятся: неявка врача на дом по вызову, отказ принять больного в больницу, отказ в оказании помощи пациенту, находящемуся в лечебном учреждении, не вызов специалиста медработником, который явился в больницу, но оказался некомпетентным в диагностике и лечении обнаруженной болезни, невыполнение в полном объеме своих профессиональных обязанностей.

Ответственность за неоказание помощи больному не наступает при наличии уважительных причин, к которым относят:

- Непреодолимую силу (действия внешних факторов или посторонних лиц, препятствующих оказанию помощи);
- Крайнюю необходимость (помощь другому тяжело больному, «сортировка» больных);
- Болезнь медицинского работника;
- Отсутствие медикаментов, инструментов, средств транспортировки больного;
- Некомпетентность медицинского работника (при условии, что им была оказана вся возможная первая медицинская помощь и предприняты меры для вызова соответствующего – профильного – специалиста или предприняты меры для профильной госпитализации).

Неоказание помощи больному признается оконченным преступлением с момента, когда в результате неоказания помощи больному наступает средней тяжести вред его здоровью.

Для наличия в действиях виновного состава преступления необходимо установить причинную связь между неоказанием помощи больному и наступившим вредом его здоровью. Если будет установлено, что последний наступил в силу каких-то других причин, то в действиях медицинского работника не будет состава преступления.

Субъективная сторона преступления характеризуется умыслом по отношению к невыполнению лицом своих профессиональных обязанностей по оказанию помощи больному и неосторожностью по отношению к наступившим последствиям в виде средней тяжести вреда здоровью.

В УК предусмотрена ответственность за неоказание помощи больному, если это привело к смерти или повлекло тяжкий вред здоровью. Для квалификации действий виновного по УК необходимо установление причинной связи между неоказанием помощи больному медицинским работником и наступившими указанными последствиями.

Субъектом преступления является лицо, обязанное оказывать медицинскую помощь в силу закона или иного нормативного акта. Медицинские работники, независимо от того, в какой системе здравоохранения они работают, по своему профессиональному долгу обязаны оказывать срочную медицинскую помощь в любое время и в любом месте, где они оказались.

В УК предусмотрена ответственность за незаконное помещение в психиатрический стационар и за незаконное помещение в психиатрический стационар, если данное деяние совершено лицом с использованием своего служебного положения либо повлекло по неосторожности смерть потерпевшего или иные тяжкие последствия.

Основания и порядок помещения в психиатрический стационар предусмотрены Законом «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании».

Объектом преступления являются личная свобода человека и здоровье потерпевшего, когда ему без необходимости проводят «лечение» путем дачи лекарственных препаратов или используются другие средства.

Потерпевшим может быть любое лицо, не нуждающееся в психиатрическом лечении, в том числе, психически больной человек, которому на момент помещения в стационар лечение не было показано. Потерпевшим может оказаться и малолетний ребенок, у которого есть родители или опекун, а также ребенок-сирота, содержащийся в доме-интернате. Незаконное помещение

в психиатрический стационар заведомо не нуждающегося в психиатрическом лечении человека является специальным видом лишения свободы. Объективная сторона преступления характеризуется незаконным помещением в психиатрический стационар человека, не нуждающегося в психиатрическом лечении.

Под помещением в психиатрический стационар следует понимать окончательное оформление документов в приемном отделении. С этого момента преступление следует считать окончательным.

Отказ выписать пациента из психиатрического стационара после его излечения также следует квалифицировать по статьям УК.

Субъективная сторона преступления характеризуется умышленной виной, когда виновный сознает, что потерпевший не нуждается в психиатрической помощи, но действия совершает с целью поместить «больного» в психиатрический стационар. Такие преступления не преследуют медицинских целей. В случае помещения в психиатрический стационар заведомо здорового человека с целью содействовать уклонению от действительной военной службы отсутствует состав преступления, предусмотренного УК, поскольку деяние совершается не вопреки воле потерпевшего, а с его согласия.

Субъектом преступления является лицо, которое окончательно решает вопрос о помещении потерпевшего на стационарное лечение. Соучастниками преступления могут быть и другие лица, в том числе, не имеющие отношения к медицинской практике. Ответственность за незаконное помещение в психиатрическую больницу усугубляется в случаях, если оно осуществляется лицом с использованием своего служебного положения.

В случае, если вследствие незаконного помещения в психиатрический стационар наступила смерть потерпевшего или был причинен тяжкий вред его здоровью или иные тяжкие последствия, содеянное квалифицируется по статьям УК. Под иными тяжкими последствиями понимают, например, самоповреждения, самоубийство потерпевшего. Следует установить наличие причинной связи между незаконным помещением в психиатри-

ческую больницу и наступившими последствиями. Вина к последствиям со стороны субъекта преступления может быть только неосторожной.

Объектом преступления, предусмотренного УК (нарушение неприкосновенности частной жизни с использованием своего служебного положения), являются конституционные права и свободы гражданина, неприкосновенность его частной жизни.

Неприкосновенность частной жизни установлена Конституцией. Использование и распространение информации о частной жизни гражданина без его согласия не допускается.

Преступление проявляется в распространении сведений, составляющих врачебную тайну, в виде сообщения виновным без согласия потерпевшего таких сведений третьим лицам в разговоре, оглашением в публичном выступлении, в магнитной или видеозаписях, обнародованием этих сведений в печати и т.д.

Причинение вреда правам и законным интересам гражданина может быть в виде морального или материального ущерба (недоверие со стороны других лиц, отказ в приеме на работу или увольнение с нее, срыв выгодной сделки, разлад в семье и т.д.).

Преступление считается оконченным с момента причинения вреда правам и законным интересам потерпевшего.

Субъективная сторона преступного деяния представлена прямым или косвенным умыслом (лицо осознает, что совершает преступление, предвидит неизбежность, а иногда возможность причинения ущерба правам потерпевшего, желает наступления этих последствий или безразлично относится к ним).

Мотивом преступления является корыстная или иная личная заинтересованность. Корыстная заинтересованность состоит в желании получить материальную выгоду, иная – в стремлении устранить претендента на вакантную должность, дискредитировать соперника, отомстить обидчику, навредить недоброжелателю и т.п.

Субъектом преступления выступает лицо, которому в связи с исполнением своих служебных обязанностей стали известны сведения, составляющие врачебную тайну.

Объектами преступления, предусмотренного УК (незаконная выдача либо подделка рецептов или иных документов, дающих

право на получение наркотических средств или психотропных веществ), являются законный порядок оборота (использования) наркотических и психотропных веществ, предусмотренный Законом «О наркотических средствах и психотропных веществах», а также здоровье человека.

Рецепты, дающие право на получение наркотических средств или психотропных веществ, являются единственным документом такого рода для граждан.

Под иными документами следует понимать любые другие документы, в соответствии с установленным порядком дающие право на получение наркотических средств или психотропных веществ в процессе осуществления деятельности в сфере их законного оборота. Это могут быть заявка медицинского учреждения на получение указанных средств или веществ, документ, выдаваемый органом внутренних дел и подтверждающий наличие условий для сохранности наркотических средств или психотропных веществ, лицензия, дающая право на соответствующую деятельность, и др.

Предусмотрена ответственность за следующие преступления:

- Незаконная выдача рецептов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ;
- Подделка таких рецептов;
- Незаконная выдача иных документов, дающих право на получение наркотических средств или психотропных веществ;
- Подделка таких документов.

Незаконность в смысле настоящей статьи означает, что выдача рецепта или иного документа произошла с нарушением установленного порядка их выдачи. Так, рецепт может быть выдан без медицинских показаний, лицензия на право деятельности с наркотическими средствами дана аптеке без соответствующего документа из органа внутренних дел, подтверждающего наличие в аптеке условий сохранности таких средств, и т.п.

Порядок выдачи рецептов устанавливается нормативными правовыми актами Министерства здравоохранения. Все наркотические средства должны выписываться на специальных рецептур-

ных бланках, имеющих защиту и серийные номера. Эти бланки подлежат специальному учету и регистрации. Лечебно-профилактические учреждения получают бланки рецептов через местные органы здравоохранения. Врач получает бланки под отчет и обязан вести их специальную регистрацию и учитывать корешки выписанных рецептов. Выданные рецептурные бланки числятся как за лечебным учреждением, так и за конкретным врачом.

Рецепты имеют право выписывать только врачи и только при наличии соответствующих медицинских показаний. Рецепт должен быть написан рукой врача, прописавшего его, и снабжен его личной печатью, а также иметь штамп и круглую печать лечебного учреждения. Кроме того, для наркотических средств ограничено их количество, которое может быть выписано в одном рецепте. Рецепт, выписанный гражданину в установленном порядке, является единственным законным документом, дающим ему право на получение наркотических средств или психотропных веществ.

Выдача рецепта или другого документа, дающего право на получение наркотических средств или психотропных веществ, означает предоставление рецепта или документа в распоряжение лица для последующего использования. Подделка рецепта либо документа состоит во внесении изменений, искажающих содержание, в подлинный рецепт или документ (изменение количества выписанного наркотического средства, даты выдачи и т.п.), а равно в изготовлении подложного рецепта или документа.

Преступления, предусмотренные настоящей статьей, оконченны с момента совершения незаконных действий независимо от того, были ли рецепт или иной документ использованы для получения наркотических средств или психотропных веществ либо разрешения на деятельность, связанную с получением указанных средств и веществ.

Субъективная сторона рассматриваемых преступлений характеризуется прямым умыслом, когда виновный осознает, что незаконно выдает рецепт или иной документ, дающий право на получение наркотических средств или психотропных веществ, либо подделывает их и желает этого.

Субъектами этих преступлений могут быть частные лица, достигшие 16-летнего возраста (если предметом является рецепт), медицинские работники, как имеющие право выдачи рецептов на получение наркотических средств или психотропных веществ, так и не имеющие такового, а также должностные лица, в обязанность которых входят выдача документов, дающих право на деятельность в сфере оборота наркотических средств или психотропных веществ, связанную с их получением; представление заявок предприятий, учреждений, организаций на получение указанных средств или веществ; представление документов, необходимых на получение лицензий на деятельность по обороту наркотиков.

Незаконной частной практикой признается занятие частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью лицом, не имеющим лицензии на избранный вид деятельности, если это повлекло по неосторожности причинение вреда здоровью или смерть человека.

Преступление, предусмотренное настоящей статьей, посягает на здоровье населения и порядок регулирования частной медицинской и фармацевтической деятельности.

Незаконность занятия частной медицинской практикой или частной фармацевтической деятельностью означает, что лицо не имеет лицензии на выбранный вид деятельности. Закон «Об охране здоровья граждан» содержит общее требование о необходимости иметь лицензии на указанные виды деятельности. Лицензия является официальным документом, дающим право на осуществление указанного в ней вида медицинской деятельности. По смыслу данной статьи незаконным будет не только занятие частной медицинской практикой либо фармацевтической деятельностью без получения лицензии, но и продолжение такой деятельности после окончания срока выданной лицензии либо изменение вида деятельности по сравнению с указанным в лицензии без изменения самой лицензии. Ответственность за данное преступление наступает в случае причинения вреда здоровью, причем, вред может быть любой тяжести. Необходимым условием наступления ответственности выступает причинная

связь между незаконным занятием частной медицинской или фармацевтической деятельностью и причиненным вредом.

С субъективной стороны данное преступление характеризуется неосторожной формой вины по отношению к последствиям, предусмотренным УК. Субъектом преступления является лицо, занимающееся частной медицинской практикой или фармацевтической деятельностью без лицензии на избранный вид деятельности.

В случае наличия прямого умысла по отношению к вреду, причиненному здоровью человека, либо к его смерти, преступное деяние квалифицируется по другим статьям УК, предусматривающим ответственность за соответствующее преступление против жизни и здоровья.

Среди должностных преступлений в сфере здравоохранения различают получение взятки, служебный подлог, халатность.

Получение взятки квалифицируется УК, взятка может быть получена в виде денег, ценных бумаг, иного имущества или выгод имущественного характера за действия (бездействие) в пользу взяткодателя или представляемых им лиц. Должностное лицо может лично или через посредников получить незаконное вознаграждение за выполнение или невыполнение в интересах дающего взятку какого-либо действия, которое оно должно совершить в силу своего служебного положения, например, выдачу врачом листков нетрудоспособности трудоспособным гражданам, госпитализацию главным врачом больницы вне очереди и др.

Получение взятки считается оконченным преступлением с момента принятия получателем взятки вознаграждения независимо от того, совершены ли действия, обещанные за взятку, или их предполагается совершить в будущем. Размер вознаграждения, позволяющего вести речь об уголовной ответственности за получение взятки, должен превышать пяти минимальных размеров оплаты труда.

Получение взятки является должностным преступлением, поэтому ответственность за его совершение будут нести не все врачи, а только те, которые являются должностными лицами (руководители ЛПУ, их заместители, руководители структур-

ных подразделений и лица, выполняющие организационно-хозяйственные и административные функции). К категории должностных лиц относят и медицинских работников, принимающих решения, дающих заключения или оформляющих документы, на основании которых у пациентов появляются определенные права и обязанности (врач, дающий экспертное заключение и выполняющий функции эксперта, врач, оформляющий листок нетрудоспособности).

Врач, получающий от пациента деньги за выполнение чисто лечебных и диагностических мероприятий, не будет подлежать уголовной ответственности по УК.

Отягчающими обстоятельствами при получении взятки являются: получение взятки должностным лицом за незаконные действия, лицом, занимающим государственную должность, а равно главой органа местного самоуправления.

В соответствии с УК особо отягчающими обстоятельствами получения взятки являются совершение этого преступления группой лиц по предварительному сговору или организованной группой, вымогательство при получении взятки, крупный размер взятки.

Служебный подлог выражается во внесении должностным лицом, а также государственным служащим или служащим органа местного самоуправления, не являющимся должностным лицом, в официальные документы заведомо ложных сведений, а равно внесение в указанные документы исправлений, искажающих их действительное содержание, если эти деяния совершены из корыстной или иной личной заинтересованности.

Халатностью является неисполнение или ненадлежащее исполнение должностным лицом своих обязанностей вследствие недобросовестного или небрежного отношения к службе. К ответственности по данной статье могут привлекаться должностные лица учреждений здравоохранения, халатно относящиеся к выполнению своих организационно-распорядительных, административных функций, если подобные действия или бездействие повлекли за собой причинение крупного ущерба или существенное нарушение прав и законных интересов граждан или

организаций либо охраняемых законом интересов общества или государства. В подобных ситуациях важное значение имеет оценка тех обязанностей должностного лица, которые отражены в должностных инструкциях, имеющихся во всех ЛПУ.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В заключении можно констатировать, что противоправное поведение имеет, безусловно, социальную природу. Главное в нем то, что оно противоречит существующим общественным отношениям, способно причинить или причиняет вред интересам и правам граждан, обществу и государству в целом, мешает поступательному развитию общества. Правонарушения различают по направленности, по целям, по характеру вызвавших их мотивов, по вероятности наступления вредных последствий и их тяжести и т.д.

Несмотря на все эти различия, противоправные деяния (правонарушения) в социальном и правовом отношении составляют одну группу явлений, поскольку они характеризуются единой сущностью и сходными юридическими признаками.

В отличие от правомерных действий, которые могут быть прямо предусмотрены нормами права (законом), противоправные действия должны быть четко сформулированы действующими правовыми нормами. С этой точки зрения о правонарушениях можно говорить лишь в рамках и с позиции закона, определяющего понятие и признаки гражданского, административного или иного правонарушения. Противоправные действия в медицинской сфере почти всегда направлены во вред жизни и здоровью человека, в связи с чем их общественная опасность крайне велика.

Поэтому в предупреждении правонарушений в здравоохранении большую роль играет правовое воспитание будущих медицинских работников, одно из направлений которого – совершенствование изучения основ правоведения и медицинского права.

Правовое воспитание в здравоохранении должно быть направлено, прежде всего, на правовые нормы нормативно-правовых актов (законов), охраняющих жизнь, здоровье и законные интересы в сфере охраны здоровья граждан (людей); их знание и строгое соблюдение медицинскими, фармацевтическими и другими работниками здравоохранения; превращение правовых знаний в убеждения и правильное применение их в поведении, трудовой и профессиональной деятельности.

Данные идеи и идеалы направлений правового воспитания в здравоохранении, изложенные в книге, являются попыткой восполнения пробелов общего его объёма в медицинском праве, чтобы оно предстало в качестве учебной дисциплины, ибо отсутствие соответствующей учебной дисциплины в медицинских высших учебных заведениях чревато тем, что их выпускники остаются несведущими в вопросах правовой защиты самого дорого для общества и человека – здоровья.

Очевидно, правоведение с медицинским правом как обособленный курс программы обучения будущих медиков становится необходимым для формирования правовой культуры специалистов медицинского профиля.

Если представленное книжное пособие с право-воспитательным назначением, поможет в формировании взглядов на обширность применения медицинского права в практической деятельности медицинских и фармацевтических работников, а также в практике других сфер здравоохранения, задачу этой учебной разработки можно считать выполненной.

Попытки внедрить отмеченные выше задумки в учебную практику посредством издания книжного пособия реализуются впервые. Книга предназначена для студентов медицинских образовательных учреждений, ординаторов, аспирантов, преподавателей, судебно-медицинских экспертов, а также для широкого круга врачей других специальностей.

Авторы с благодарностью примут все предложения, замечания и советы, направленные на улучшение данной работы.

ЛИТЕРАТУРА

1. Административное право: учебник / под ред. Л.Л. Попова. М., 2014.
2. *Акопов В.И.* Врач и больной: мораль, право, проблемы. Ростов н/Д, 1994. 192 с.
3. *Акопов В.И.* Право в медицине. М., 2002.
4. *Акопов В.И.* Медицинское право в вопросах и ответах. М., 2000.
5. *Акопов В.И.* Экспертиза вреда здоровью: правовые вопросы судебно-медицинской практики. М., 1998.
6. *Антокольская М.В.* Семейное право. М., 1999.
7. *Бедрин Л.М., Загрядская А.П., Ширинский П.П.* Вопросы права и деонтология в подготовке и воспитании врача. Ярославль, 1986.
8. *Бердичевский Ф.Ю.* Уголовная ответственность медицинского персонала за нарушение профессиональных обязанностей. М., 1970.
9. *Беседкина Н.В., Дмитриев Ю.А., Исаева Э.А.* Медицинское право: учебник для вузов. М.: Элит, 2006. 496 с.
10. *Билибин А.Ф., Царегородцев Г.И.* О клиническом мышлении. М., 1973.
11. *Бирмидис Г.В.* правовое обеспечение профессиональной деятельности медицинских работников: учебник для вузов. 2-е изд. М.: Феникс, 2008. 313 с.
12. *Блинов А.Г.* Уголовно-правовая охрана пациента. Саратов: Изд-во Саратовской гос. академии права, 2004.
13. *Боголюбов С.А.* Экологическое право России: учебник. М., 1998.
14. Большая медицинская энциклопедия. Т. 18. М., 1962.
15. Большая советская энциклопедия. М., 1970.
16. *Вермель И.Г.* К вопросу о классификации судебно-медицинских диагностических признаков. Свердловск, 1982.
17. *Вермель И.Г.* Судебно-медицинская экспертиза лечебной деятельности. Свердловск, 1988.
18. *Викут М.А., Зайцев И.М.* Гражданский процесс России: учебник. М., 1999.

19. *Гагаринов А.В.* Правовые основы здравоохранения. М.: Издательский центр «Академия», 2006. 192 с.
20. *Гейхман В.Л., Дмитриева И.К.* Трудовое право: учебник для вузов. М., 2002.
21. *Герасименко Н.Ф., Александрова О.Ю., Григорьев И.Ю.* Законодательство в сфере охраны здоровья граждан. М.: МЦФЭР, 2005.
22. Гражданский кодекс Кыргызской Республики. Часть I от 8 мая 1996 года № 15.
23. Гражданский кодекс Кыргызской Республики. Часть II от 5 мая 1998 года № 1.
24. Гражданское право: учебник / под ред. Е.А. Суханова. М., 1998.
25. Гражданское право России: учебник / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 2004.
26. Гражданский процесс: учебник / под ред. М.К. Треушников. М., 2003.
27. Гражданское процессуальное право: учебник / под ред. М.С. Шакарян. М., 2004.
28. *Гришин И.П., Гришин И.И.* Семейное право. М., 2001.
29. *Громов А.П.* Врачебная деонтология и ответственность медицинских работников. М., 1969.
30. *Давид Р.* Основные правовые системы современности. М., 1988.
31. *Давтян А.Г.* Экспертиза в гражданском процессе. М., 2000.
32. *Давыдовский И.В.* Врачебные ошибки // Советская медицина. 1941. № 3. С. 3–10.
33. *Даль В.И.* Толковый словарь живого великорусского языка. Т. 4. СПб., 1997.
34. Доказывание в уголовном процессе: Традиции и современность / под ред. В.А. Власихина. М., 2000.
35. *Емельянова А.Ю.* Экологическое право: курс лекций. М.: Юстицинформ, 2005.
36. *Казанцев В.И.* Трудовое право: учебник. М., 2003.
37. *Кибальник А.Г., Соломенко И.Г.* Практический курс уголовного права России. Ставрополь, 2001.

38. Кодекс Российской Федерации «Об административных правонарушениях». М.: ВИТРЭМ, 2002.
39. Конституция Кыргызской Республики. Принята референдумом (всенародным голосованием) 27 июня 2010 года.
40. Комментарий к Уголовному кодексу РФ / под ред. С.И. Никулина. М., 2000.
41. *Кондрашова Т.В.* Проблемы уголовной ответственности за преступления против жизни, здоровья, половой свободы и половой неприкосновенности. Екатеринбург, 2000.
42. *Колоколов Г.Р., Махонько Н.И.* Медицинское право: учеб. пособ. М.: Давшков и К, 2009.
43. *Комаров С.А.* Общая теория государства и права. 7-е изд. М., 2004.
44. *Конин Н.М.* Административное право России. Общая и особенная части: курс лекций. М., 2004.
45. *Коротких Р.В., Жилинская Е.В., Симакова Н.В. и др.* Страхование профессиональной ответственности как форма социальной защиты медицинских работников // *Здравоохранение*. 2000. № 7.
46. *Кралько А.А.* Медицинское право: руководство для специалистов, вовлеченных в ВИЧ-сервисную и другую медико-социальную деятельность. СПб.: БОО «Позитивное движение», 2007. 195 с.
47. *Крассов О.И.* Земельное право: учебник. М., 2004.
48. *Крассов О.И.* Экологическое право: учебник. М., 2001.
49. Курс советского уголовного права. М., 1971.
50. *Лазарев В.В., Липень С.В.* Теория государства и права. М., 1998.
51. *Леонтьев О.В.* Юридические основы медицинской деятельности: учеб. пособ. СПб.: Спецлит, 2003.
52. *Лившиц Р.З.* Теория права. М., 1994.
53. Малеина М.Н. Человек и медицина в современном праве: учеб. и практ. пособ. М.: Изд-во «БЕК», 1995. 272 с.
54. *Марченко М.Н.* Теория государства и права. М., 2004.
55. *Матвеев В.Ф.* Основы медицинской психологии, этики и деонтологии. М., 1989.

56. Медицина и права человека: сб. международных казусов. М., 1993.
57. *Мохов А.А.* Теоретические проблемы медицинского права России. Волгоград, 2002.
58. *Мохов А.А.* Использование медицинских знаний в гражданском судопроизводстве России: опыт комплексного исследования. Волгоград, 2003.
59. *Мохов А.А.* Медицинское право – самостоятельная отрасль российского права // Право и политика. 2002. № 8.
60. *Мохов А.А.* Организационно-правовые проблемы судебно-медицинской экспертизы по «врачебным» делам // Арбитражный и гражданский процесс. 2002. № 6.
61. *Назаренко Г.В.* Общая теория права и государства: курс лекций. Орел, 1995.
62. *Новоселов В.П.* Ответственность работников здравоохранения за профессиональные правонарушения. Новосибирск, 1998.
63. Общая теория государства и права. Академический курс: в 3 т. / Отв. ред. М.Н. Марченко. М., 2005.
64. *Оксамытный В.В.* Теория государства и права. М., 2004.
65. *Осокина Г.Л.* Гражданский процесс. Общая часть. М., 2000.
66. *Попов В.Л.* Судебно-медицинская экспертиза: справочник. СПб., 1997.
67. *Попов В.Л. Попова Н.П.* Правовые основы медицинской деятельности. СПб., 2008.
68. Права человека: учебник для вузов / под ред. Е.А. Лукашева. М., 1999.
69. Права человека: учебник для вузов / отв. ред. Е.А. Лукашева. М., 2004.
70. Правовые основы здравоохранения в России / под ред. Ю.Л. Шевченко. М.: ГЭОТАР Медицина, 2000.
71. *Россинский Б.В.* Административная ответственность: курс лекций. М., 2004.
72. *Савенко Ю.С.* Медицинское право, биоэтика и права человека // Медицина и право: мат-лы первой Всесоюзной конференции. М., 1999.

73. *Сальников В.П., Стеценко С.Г.* Нормативно-правовое обеспечение здравоохранения в советский период // Журнал Российского права. 2002. № 1.

74. *Сальников В.П., Стеценко С.Г.* Право и медицина: Доктрина информированного согласия // Новая правовая мысль. 2002. № 1.

75. Сборник нормативных актов по охране здоровья граждан РФ / под ред. Ю.Д. Сергеева. М., 1995.

76. *Сергеев Ю.Д.* Права пациента и медицинское право // АиФ, Здоровье. 1997. № 25.

77. *Сергеев Ю.Д.* Юридическая защита прав и законных интересов граждан в сфере охраны здоровья // Рекомендации для граждан и некоммерческих организаций по защите прав и интересов населения в области здоровья. М.: ПОЛИТЕК, 1997. С. 60–171.

78. *Сквирская Г.П.* Лицензирование и сертификация учреждений здравоохранения в Российской Федерации // Здравоохранение. 1998. № 9.

79. *Смирнов А.В., Калиновский К.Б.* Уголовный процесс: учебник для вузов / под ред. А.В. Смирнова. СПб., 2004.

80. *Спиридонова Л.П.* Теория государства и права: учебник. М.: Проспект, 2001.

81. *Стеценко С.Г.* Право и медицина: проблемы соотношения. М., 2002.

82. *Тарадонов С.В.* Страхование право. М.: Юристъ, 2007.

83. Теория государства и права / под ред. В.М. Карельского, В.Д. Первалова. М., 2004.

84. *Тихомиров А.В.* Медицинская услуга: Правовые аспекты. М., 1997.

85. *Тихомиров А.В.* Медицинское право: практ. пособ. М., 1998.

86. *Глепцерилиев Р.А.* Правовое обеспечение охраны здоровья населения. М., 1998.

87. Уголовное право / под ред. Л.Д. Гаухмана. М., 1999.

88. Уголовно-процессуальное право Российской Федерации: учебник / под ред. П.А. Лупинской. М., 2003.

89. Уголовный процесс: учебник для вузов / под ред. А.В. Гриненко. М., 2004.

90. Федорова Т.А. Медицинское страхование и защита здоровья населения // Финансы. 2008. № 10.

91. Филипов П.М., Мохов А.А. Судебно-медицинская экспертиза по гражданским делам: теория и практика. Краснодар, 2001.

92. Чердакцев А.Ф. Теория государства и права. М., 2004.

93. Чмыхало Е.Ю. Земельное право: Общая часть: учеб. пособие. Саратов. 2004.

94. Шалаев Н.Г. Экспертно-правовое значение медицинских документов и врачебных вмешательств в здоровье больных, пострадавших от внешних воздействий: методические рекомендации для лечебных учреждений. Волгоград, 1994.

95. Шевченко Ю.Л. Врач и государство, здравоохранение и нравственность, медицина и право // Право и жизнь. 2000. № 8.

96. Шевченко А.В. Правовые основы охраны здоровья. М., 1998.

Р.О. Орункулова, Н.К. Исмаилов

**ОСНОВЫ ПРАВОВЕДЕНИЯ
И МЕДИЦИНСКОГО ПРАВА**

Учебник

Редактор *К. Тимофеева*
Компьютерная верстка *А.Ж. Малдыбаева*

Подписано в печать 8.12.2016
Формат 60×84 ¹/₁₆. Печать офсетная.
Объем 16,5 п.л. Тираж 100 экз. Заказ 68

Издательство КРСУ
720000, г. Бишкек, ул. Киевская, 44

Отпечатано в типографии КРСУ
720048, г. Бишкек, ул. Горького, 2



Орункулова

Рахия Орункуловна

Кандидат медицинских наук, доцент кафедры «Судебной медицины» Кыргызско-Российского Славянского университета.

Окончила КГМИ, клиническую ординатуру проходила в ЦОЛИУВ г. Москвы, аспирантуру на кафедре «Судебной медицины» Первого Московского медицинского института им. И.М. Сеченова, г. Москва. Отличник здравоохранения Кыргызской Республики.



Исмаилов

Нурлан Калыбекович

Кандидат медицинских наук, доцент, заведующий кафедрой «Судебной медицины» Кыргызско-Российского Славянского университета. Окончил КГМА им. И.К. Ахунбаева. Отличник здравоохранения Кыргызской Республики.

