**ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ «ДОНЕЦКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ ТЕХНИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ»**

**КАФЕДРА ИСТОРИИ И ПРАВА**

**КОНСПЕКТ ЛЕКЦИЙ ПО УЧЕБНОЙ ДИСЦИПЛИНЕ**

**«ПРАВОВЕДЕНИЕ»**

РАССМОТРЕНО

на заседании кафедры

истории и права от 31.08.2022 г.

протокол № 1

СОСТАВИТЕЛЬ доц. Шульга Р.Р.

Донецк – 2022 г.

УДК 340

Конспект лекций по учебной дисциплине «Правоведение»/ сост. Р. Р. Шульга. – Донецк: ДОННТУ, 2022. – 62 с.

Конспект лекций по учебной дисциплине «Правоведение» подготовлен для студентов стационарной и заочной форм обучения. Лекции написаны на основе Кодексов и других нормативно-правовых актов Донецкой Народной Республики. В них представлено краткое изложение основных вопросов теории государства и права, основ конституционного, гражданского, семейного, трудового и уголовного права. Лекционный материал можно использовать при подготовке к практическим занятиям, для самостоятельной работы, для написания контрольных работ, а также для подготовки к сдаче зачетов.

Автор:

К.ю.н., доцент кафедры истории и права ДОННТУ Р.Р. Шульга

Рецензент: Зав. кафедры истории и права ДОННТУ, д.и.н., профессор А.А.Саржан

**СОДЕРЖАНИЕ**

Тема 1. Общие положения о праве. Общая характеристика права 4

Тема 2. Основы конституционного права Донецкой Народной Республики 12

Тема 3. Основы гражданского права (общая часть) 21

Тема 4. Основы гражданского права (особенная часть) 28

Тема 5. Основы семейного права 68

Тема 6. Основы трудового права (общая часть) 79

Тема 7. Основы трудового права (особенная часть) 87

Тема 8. Основы уголовного права Донецкой Народной Республики 95

**Лекция 1**

**Тема: Общие положения о праве. Общая характеристика права**

**План**

* 1. Понятие, признаки и сущность права.
  2. Понятие и виды источников (форм) права.
  3. Система права и ее элементы. Понятие и структура нормы права.
  4. Характеристика правового отношения.
  5. Понятие правонарушения, его признаки и виды.
  6. Характеристика юридической ответственности.
  7. **Понятие, признаки и сущность права**

На определенном этапе развития общества в человеческом коллективе возникает необходимость урегулирования общественных отношений. Данная функция отведена **праву.**

**Понятие права** многозначно.

***Необходимо выделить следующие значения, в которых возможно толкование термина право:***

***1)*** право – это совокупность общеобязательных для всех членов общества правил поведения, оформленная в виде юридических норм;

***2)*** право, как неотъемлемая принадлежность индивида, субъективное право (например, конституционные права – право на труд, право на жилище и т. д.).

Таким образом, в науке правоведение **право** рассматривается как совокупность установленных государством общеобязательных норм, регулирующих общественные отношения, выраженных в официальной форме и обеспеченных государственным принуждением.

**Значение права** очень велико: оно регулирует отношения в обществе в сферах экономики, политике и иных отношений; защищает законные права и интересы граждан. Именно право выступает в качестве нормативной основы законности и правопорядка, всей правовой системы общества.

Праву присущи следующие специфические **признаки.**

***1. Нормативность –*** означает, что право состоит из норм, а нормы - это правила поведения общего характера, мера дозволенного и не дозволенного поведения, тем самым, право регулирует общественные отношения.

***2. Системность –*** право представляет собой совокупность юридических норм, взаимосвязанных между собой и взаимообусловленных.

***3. Формальная определенность и закрепленность –*** этот признак означает, что право имеет строго установленную форму (закон, указ, постановление), письменно закреплено в документе. Определенность, означает, что правовые предписания отличаются ясностью, понятностью и не подлежат двусмысленному толкованию.

***4. Общеобязательность права***состоит в том, что право обязательно для исполнения для всех на кого оно распространяется.

***5. Обеспеченность права институтом государственным принуждением*,** т.е. если кто-то полностью или частично не исполняет требования правовых норм, то государство заставляет (принуждает) их исполнять.

***6. Волевой характер права* –** воля, это сознательно-обусловленное психологическое состояние человека, вороженное в целенаправленном поведении. Правовые нормы не создаются спонтанно, они всегда выражают чью-то волю, создаются людьми сознательно, для регулирования общественных отношений и в чьих-то интересах.

Выделяется ***объективное право -*** право, созданное государством и имеющее определенную форму, и ***субъективное право -*** возможность субъекта права действовать в своем интересе в рамках, предусмотренных объективным правом (право на жизнь).

**Сущность и содержание права** отражают основные и устойчивые свойства права. Они зависят от экономического строя государства, политики, морали, культуры и т. д. Важное влияние на формирование права и его содержание играет такой духовный фактор, как учение о прирожденных, естественных и неотъемлемых правах человека. ***По своей сущности право –*** ***общесоциальное,*** так как:

1) изъявляет согласованную общественную волю;

2) призвано служить интересам всего без исключения населения государства;

3) гарантирует организованность и развитие социальных связей;

4) право является мерилом свободы и ответственности субъектов правоотношений;

5) выступает как средство удовлетворения разнообразных потребностей и интересов.

***Социальная ценность права определяется:***

*1)* общественной востребованностью, т. е. состоянием права в качестве определенного достижения цивилизации, проявления культуры и развития мысли отдельного человека;

*2)* инструментальной востребованностью – использованием права как инструмента механизма, который с помощью юридических средств регулирует общественные отношения и обеспечивает их правильность и определенность.

**Функции права** соответствуют функциям государства. Исходя из этой аналогии, согласно первой классификации можно выделить экономическую, социальную, экологическую и другие функции.

Если же исходить из специфических признаков права и способов воздействия на общественные отношения, то выделяют следующие **функции:**

**1.** ***Регулятивную****–* реализуется через закрепление общественных отношений в нормативно-правовых актах. Но при этом обеспечивается свобода и организованность общественных отношений;

*Регулятивная функция права реализуется следующими путями:*

*1)* путём закрепления этих отношений в нормативно-правовых актах. Правовые нормы придают общеобязательную форму тем отношениям, которые составляют основу нормального функционирования общества;

*2)* путём обеспечения высокой степени свободы и организованности общественных отношений, способствования их непрерывному совершенствованию и развитию.

**2.** ***Охранительную –*** она ориентирована на охрану положительных правоотношений и пресечение противоправного поведения.

Охранительная функция реализуется через установление запретов на совершение противоправных деяний.

* 1. **Понятие и виды источников (форм) права**

**Источники (формы) права -** это официальные способы внешнего выражения и закрепления норм права.

В истории развития права различают **несколько видов источников права,** причем их значение в каждом типе права неодинаково.

***1. Правовой обычай -*** это правило поведения, которое сложилось исторически в силу постоянной повторяемости в течение длительного времени и санкционировано государством в качестве общеобязательного правила. В период становления права преобладающее значение имел правовой обычай. Обычное право было основным источником права на ранних этапах развития рабовладельческого и феодального права. В современных государствах правовой обычай применяется довольно редко.

***2. Судебный прецедент -*** это решение суда (обычно это высшая судебная инстанция в стране) по конкретному делу, которое затем становится образцом, обязательным правилом для решения аналогичных дел в будущем. В настоящее время такой источник широко используется в англосаксонских странах (например "общее право" Англии). Прецедентное право чрезвычайно громоздко, запутанно и противоречиво, позволяет суду осуществлять правотворческие функции, как в случае отсутствия соответствующего закона, так и при его наличии.

***3. Нормативный договор -*** это соглашение между различными субъектами права, в которых содержатся нормы права. Он является одним из основных источников международного права. В ряде случаев нормативный договор используется во внутригосударственном праве.

***4. Доктринальные тексты -*** это мнения, идеи и доктрины выдающихся ученых-юристов. В римском праве работы некоторых известных юристов (например, Ульпиана) зачастую составляли основу решения юридических дел. Судьи в англоязычных странах нередко основывают свои решения на трудах английских ученых. В мусульманских странах созданные в XII-XIV в. труды арабских юристов, знатоков ислама (иджма) имеют официальное юридическое значение.

***5. Нормативный правовой акт как источник права -*** это официальный письменный акт, изданный компетентным органом или принятый всеми гражданами государства в форме референдума, устанавливающий, изменяющий либо отменяющий нормы права. Это наиболее совершенный источник права, создающий основу для четкости, точности и стабильности правового регулирования, укрепления законности, доступности и обозримости правовых предписаний. Он облегчает надзор за исполнением юридических предписаний, их толкование, систематизацию, учет. Ему присуща письменная, строго документированная форма и особый, четко регламентированный процессуальный порядок принятия и опубликования.

В современных государствах нормативно-правовой акт представляет собой наиболее распространенный источник права. Он устанавливает, изменяет, отменяет нормы права, вводит их в действие. Основными субъектами права, которые принимают и издают нормативно-правовые акты, являются соответствующие правотворческие органы государства. Они принимают и издают нормативно-правовые акты на основе и в пределах своей компетенции.

* 1. **Система права и ее элементы. Понятие и структура нормы права**

Исторически система права в разных государствах формировалась исходя из потребностей в регулировании некоторых групп наиболее важных, часто встречающихся отношений, которые нуждаются в стабилизации. Именно поэтому формируются группы норм права, регулирующих определенные родовые и видовые группы отношений.

Понятие **системы права,** в отличие от правовой системы, отображает не совокупность всех правовых явлений вместе, а только *внутреннее строительство права как системы правовых норм.*

***Внутренняя форма (структура) права характеризуется:***

***а****)* единством его составных частей, что обусловлено системой общественных отношений, определяющих содержание правовых норм, созданием и действием последних на основе единых принципов, возможностью применения методов принуждения со стороны государства, волею большинства населения и т.д.;

***б****)* дифференциацией права на относительно отдельные составные части в виде определенных объединений правовых норм (отрасли и институты права);

***в****)* наличием различных видов связей норм права и их объединений между собой (социальных, идеологических, юридических, государственных и др.).

**Итак, система права** — это его внутреннее строение (содержание), состоящее из правовых элементов, взаимосвязанных и взаимодействующих между собой.

**Элементы системы права:**

1. [***Отрасль права***](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/otrasl-prava.html)— совокупность норм, регулирующих однородные общественные отношения присущим ей методом правового регулирования. Отрасль права представляет собой основной компонент системы права. Разделение права на отрасли есть объективное явление, поскольку отражает объективно существующие сферы общественных отношений. Систему права составляют отрасли конституционного, административного, гражданского, трудового, финансового, земельного, уголовного, международного и др.
2. ***Подотрасль***— совокупность норм, регулирующих несколько сторон (участков) однородных общественных отношений (например, подотраслью гражданского права является авторское право, финансового – банковское).
3. [***Правовой институт***](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/institut-prava.html) — совокупность норм, регулирующих определенный участок (сторону) однородных общественных отношений. Правовые институты обособляются, как правило, в рамках одной отрасли права (например, в отрасль уголовно-процессуального права включаются институты: возбуждения уголового дела, предъявления обвинения, применения мер пресечения и т.д.). В некоторых случаях правовой институт выделяется из нескольких отраслей права (например, институт прав человека составляют нормы конституционного, гражданского, уголовного и других отраслей права). Если отрасль права регулирует род общественных отношений, то институт – лишь их вид.
4. ***Субинститут права***  — какая-то часть норм правового института (например, в институте необходимой обороны уголовного права можно выделить субинститут средств необходимой обороны).
5. [***Норма права***](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/normy-prava.html) является первичным компонентом, регулирующим «элементарное» общественное отношение, например ответственность за совершение кражи.

Нормы права — своеобразные «кирпичики», из которых складываются последующие, более сложные элементы (институты и отрасли права), регулирующие гораздо больший объем общественных отношений.

«Норма» с греч. – «правило поведения».

**Норма права (правовая норма) -** это общеобязательное формально-определенное правило поведения, установленное и обеспеченное государством, закрепленное и опубликованное в официальных актах, направленное на урегулирование общественных отношений.

Правовые нормы регулируютважные экономические, политические, моральные и другие социальные отношения, они тесно связаны с экономикой и политикой. В правовых нормах выражается: экономическая политика государства или общества и его политическая система общества, регулируется деятельность политических партий и других общественных организаций. В нормах права закрепляются: честь и достоинство человека, право на работу и отдых и т.п.. Они официально устанавливаются государственной властью, формально выражены в законах и других нормативных актах, общеобязательны для всех субъектов общественныхых отношений и охраняются государством. Другие социальные нормы не имеют таких признаков и свойств. Но они закрепляют юридические права и обязанности всех субъектов общественных отношений.

Нормы права выполняют *общесоциальные* и *специальные функции*, объединяют другие нормативные системы. О*бщесоциальные:* экономические, политические, экологические, идеологические, информационные, организационные, познавательные, оценочные, и др. *Специально-юридические:* регулятивные - делятся на *статические*, что юридически закрепляет определенные общественные отношения (например, формысобственности); и *динамические -* развивают, стимулируют социальное развитие общества, (но могут и тормозить это развитие, если законы бездействуют); нормы права выполняют и *охранительную* функцию с помощью госаппарата. Госвласть должна руководствоваться только нормами права.

**Структура нормы права** сложна, ибо существуют: *нормы-принципы, нормы-дефиниции (понятия), нормы-предписания,* др. Ныне структура норм-предписаний и норм — правил поведения, рассматривается как логическая структура правовой нормы с выделением: ***гипотезы, диспозиции и санкции.***

***Гипотеза —***часть нормы: в ней выражаются обстоятельства и условия наступления юридических прав и обязанностей; когда возникают юридические факты и правоотношения. Гипотеза устанавливает и обусловливает сферу и границы регулирующего действия диспозиции. К ней применим термин «если».

***Диспозиция —*** описаны правила поведения субъектов, что они могут и обязаны делать, а что нет. К ней можно применить термин «то».

***Санкция —***часть нормы, закрепляет государственное принуждение при неисполнении обязанностей или нарушении диспозиции. Санкция наступает (может наступить) за правонарушение. К ней применяется термин «то», «иначе». Эту структуру нормы можно выразить по схеме: «если — это», или «если — это — иначе», а к нормам-предписаниям — только «если». Логическая структура правовой нормы может не совпадать со статьями нормативных актов, иногда ее нужно конструировать самому, ибо статьи законов формулируются лаконично. В некоторых статьях закона может быть не одна, а 2-3 нормы права, а в отдельных - только части правовой нормы: гипотезы-диспозиции, гипотезы-санкции, диспозиции-санкции**.**

В отличие от системы права***система законодательства –***это система нормативно-правовых актов, прежде всего законов, которые являются внешней формой существования правовых норм, способом придания им объективности, определенности, всеобщности. Система права и система законодательства соотносятся как содержание и форма. Право и законодательство взаимосвязаны, но не тождественны.

***Структуру системы права составляют*** отрасли, подотрасли, правовые, комплексные объединения и нормы права; ***структуру законодательства* –** его отрасли, комплексные отрасли и нормативно-правовые акты.

* 1. **Характеристика правового отношения**

**Правоотношение -** общественные отношения урегулированные нормами права, находящиеся под охраной государства.

***Признаки правоотношений:***

1. они возникают, изменяются и прекращаются на основании правовых норм; нет нормы - нет правоотношения;
2. субъекты правоотношений взаимосвязаны юридическими правами и обязанностями, которые называют субъективными;
3. правоотношения носят волевой характер;
4. правоотношения охраняются государством;
5. правоотношения возникают по поводу определяемого блага, ценности.

***Классификация правоотношений***

1. *В зависимости от предмета правового регулирования правоотношения подразделяются на* конституционные, административные, уголовные, гражданские и др.;
2. *В зависимости от характера правового регулирования* – на материальные и процессуальные;
3. *В зависимости от функциональной роли –* на регулятивные (определяющие содержание прав и обязанностей) и охранительные (применение санкций);
4. *В зависимости от природы юридической обязанности –* на пассивные и активные;
5. *В зависимости от степени определенности сторон (по субъектам) –* на общие (правоотношения возникают в силу закона), абсолютные (определена лишь управомоченная сторона) и относительные (конкретно поименованы, т.е. определены обе стороны);
6. *В зависимости от продолжительности действия –* на кратковременные и долговременные;
7. *В зависимости от состава участников –* на простые (которые не делятся на составные части, элементарные) и сложные (включающие в себя систему элементарных правоотношений, например, уголовно-исполнительные, исправительно-трудовые);
8. *По целям правоотношения делятся на* статические (закрепляющие определенный объем прав и обязанностей) и динамические (стимулирующие положительные изменения).

*Общие правоотношения* в отличие от *конкретных* выражают юридические связи более высокого уровня между государством и гражданами, а также последних между собой по поводу гарантирования и осуществления основных прав и свобод личности, обязанностей. Эти правоотношения возникают на основе норм Конституции и являются базовыми для отраслевых правоотношений. Общие правоотношения именуются также *общерегулятивными*. В *абсолютных правоотношениях* точно известна одна сторона – управомоченная, которой противостоит круг обязанных лиц (все возможные субъекты, призванные воздерживаться от нарушений интересов управомоченного). В *относительных правоотношениях* конкретно определены все участники (управомоченные и обязанные).

*Правоотношения не понять без рассмотрения* ***структуры и содержания.*** В ***структуру*** входят: *субъекты,* *объекты* (материальные или духовные), *содержание* (юридические права и обязанности).

***Субъектами***правоотношений являются физические и юридические лица. Они обязаны: быть правоспособными, дееспособными и деликтоспособными. ***Правоспособность*** *—* способность лица иметь юридические права и обязанности, наступает с рождения и прекращается со смертью физического лица. ***Дееспособность*** *—* способность своими действиями приобретать юридические права и нести юридические обязанности, она возникает с 18 лет. ***Деликтоспособность*** *—* способность лица нести юридическую ответственность. Она не всегда совпадает с дееспособностью. В различных правоотношениях и в разных отраслях права дееспособность наступает соответственно возрасту.

***Объекты***правоотношений - материальные и духовные ценности. *Материальные:* средства производства, имущество, вещи, деньги, ценные бумаги и т.п.. *Духовные:* произведения культуры, жизнь, честь и достоинство лица, авторское право и т.п.. Объектами правоотношений могут быть и объекты, находящиеся в гражданском товарообороте, а также деятельность и поведение субъектов.

***Содержание правоотношений -*** *э*то юридические или естественные права и обязанности участников общественных отношений. Специалисты различают *юридическое и фактическое содержание правоотношений*. Последнее выражает материальные или духовные ценности, относительно которых возникли правоотношения. *Юридическое содержание* составляют субъективные права и обязанности участников правоотношений. Они закрепляются в нормативно-правовых актах и правоотношения изменяются на основании нормативных актов. Так, по договору купли-продажи в правоотношениях выделяются элементы: субъекты — продавец и покупатель; объекты правоотношений - имущество, товары или другие ценности; содержание - права и обязанности продавца и покупателя.

Говоря о правоотношениях, необходимо упомянуть о таком понятии, как **юридический факт**. ***Юридические факты -*** это конкретные жизнененные обстоятельства, с которыми нормы связывают возникновение изменение или прекращение правоотношений. *Их черты:* вызывают правовые последствия только во взаимодействии с правовыми нормами. Не всякий жизненный факт является юридическим фактом. Им может быть только такое обстоятельство, которое предусмотрено нормой права.

Существует два ***вида юридических фактов****:*

1. *События.* Ситуации, возникающие независимо от воли человека (например, [стихийное бедствие](https://www.calc.ru/Globalnyye-Problemy.html)), сам факт которого подразумевает какие-либо юридические действия (социальная помощь пострадавшим).
2. *Действия.* Ситуации, возникающие по воле человека и имеющие ту или иную юридическую характеристику:

- правомерные действия – юридические акты (заключение брака, исковое заявление) и юридические поступки (изобретения, создание произведений литературы или искусства и т.д.);

- неправомерные действия – это [правонарушения](https://www.calc.ru/Pravonarusheniye-Ponyatiye-I-Vidy-Pravonarusheniy.html), подразумевающие неблагоприятные юридические последствия.

* 1. **Понятие правонарушения, его признаки и виды**

**Правонарушение —**это социально опасное или вредное, противоправное, виновное деяние деликтоспособного субъекта (физического или юридического лица), что предусмотрено действующим законодательством и за него установлена юридическая ответственность.

Под***правонарушением***понимается такое неправомерное поведение человека, которое выражается в действии или бездействии.

Правонарушениями не могут быть мысли, чувства, помыслы, так как они не подпадают под регулирующее воздействие права, пока не выразятся в определенном поведенческом акте.

Бездействие является правонарушением в том случае, если человек должен был совершить определенные действия, предусмотренные нормами права (оказать помощь, заботиться о детях и т. д.), но не совершил их.

**Признаки правонарушения:**

1. ***Общественная опасность.*** Она выражается не только в причинении вреда другому или другим лицам, но и в самой возможности причинения вреда.
2. ***Противоправность.*** Противоправным считается действие, запрещенное законом, или бездействие, если лицо должно было совершить определенные действия, предусмотренные законом, но не совершило.
3. ***Виновность.*** Это значит, что правонарушением признается деяние, совершенное по вине конкретного лица, которое осознает, что совершает неправомерное действие, и руководит своими поступками. Данный признак указывает на то, что понятие правонарушения применимо только к дееспособным лицам.
4. ***Наказуемость.*** Это значит, что правонарушение влечет за собой применение мер государственного воздействия к лицам, совершившим неправомерное деяние.

***Все правонарушения по степени общественной опасности правонарушения можно подразделить на две группы:***

***1)*** *преступления* (уголовные правонарушения);

***2)*** *противоправные проступки* (административные проступки, дисциплинарные проступки, гражданские правонарушения — деликты).

Преступления отличаются от проступков тем, что они обладают высокой степенью общественной опасности, которая определяется ценностью объекта посягательства, размером причиненного ущерба, степенью вины правонарушителя. Таким образом, *преступление —* запрещенное уголовным законом общественно опасное деяние, посягающее на отношения, особо охраняемые государством: общественный строй, личность, собственность, общественный порядок и др.

Каждое правонарушение имеет свою ***состав*** (***структуру)*** или ***элементы:*** *объект, объективную сторону правонарушения, субъект* и *субъективную сторону правонарушения.*

*Объектом* правонарушения являются определенные блага или социальныеые ценности, на повреждение, лишение или уничтожение которых направлено противоправное действие. Объектами правонарушения могут быть материальные и духовные ценности, которые являются объектами правоотношений. Это может быть собственность, жизнь, здоровье человека, порядок, управление и т.п..

*Объективная сторона* включает противоправное действие, его вредный или опасный результат. В объективную сторону входит необходимая причинная связь между противоправным действием и вредными или социально опасными последствиями. Это необходимо при установлении уголовной ответственности. Такое действие может быть выражено в активных действиях и в результате бездеятельности, когда субъект не выполняет обязывающих норм права. Юридическая ответственность наступает лишь за физические противоправные действия. Не могут быть основанием юридической ответственности мысли, убеждения, желания, мировоззрение, социальныеые или личные свойства человека.

*Субъект правонарушения* – физическое или юридическое лицо, способное нести юридическую ответственность. Она наступает за собственные действия правонарушителя. Никто не может за кого-то отвечать.

*Субъективная сторона юридической ответственности* выражаетсяв формах вины: *умысле и неосторожности.* Умысел выступает в двух формах: *прямой умысел*: субъект осознает противоправность своего действия, предусматривает и желает наступления его отрицательных последствий; *косвенный умысел* — субъект осознает противоправность своего действия, предусматривает его отрицательные последствия, но безразлично относится к возможности их наступления.

*Неосторожность* также выступает в двух формах: *противоправная самоуверенность*, когда субъект осознает противоправность своего действия, предусматривает возможность наступления его отрицательных последствий, тем не менее надеется, что они все-таки не возникнут; *противоправная небрежность* - субъект осознает противоправность своего действия. Но он не предусматривает возможности наступления его отрицательных последствий, а по уровню своего развития должен это предусмотреть.

* 1. **Характеристика юридической ответственности**

**Юридическая ответственность —** это применение мер государственного принуждения к нарушителю за совершение противоправного деяния.

Юридическая ответственность - одна из форм социальной ответственности. ***Ее особенности:***

- всегда оценивает прошлое (действие или бездействие);

- устанавливается за нарушение правовых требований, а не за их выполнение.

**Признаки юридической ответственности:**

- предполагает государственное принуждение, налагается от имени государства;

- мера и объем государственного принуждения четко предусмотрены санкцией нормы права, поэтому принуждение является легализованным;

- ответственность следует за правонарушением и обращена на правонарушителя;

- влечет за собой негативные последствия для правонарушителя: ущемление прав я возложение дополнительных обязанностей;

- возлагается компетентными правоприменительными государственными органами по установленной законом процедуре.

***Цели юридической ответственности:*** защита правопорядка, восстановление социальной Справедливости, предупреждение совершения новых правонарушений (частная и публичная превенция).

**Виды юридической ответственности:**

- уголовная (осуждение по приговору суда физического лица и отбывание наказания за преступление),

- административная (наказание физического или юридического лица по акту административных органон за административный проступок),

- гражданско-правовая (возмещение ущерба физическим, юридическим лицом или государством за деликт

- дисциплинарная (наказание работника или служащего за дисциплинарный проступок работодателем),

- материальная (возмещение материального ущерба, причиненного работником работодателю или наоборот).

**Принципы юридической ответственности:** законность, целесообразность, справедливость, неотвратимость, гуманизм, своевременность, вины, ответственность за деяние.

***Основанием юридической ответственности в узком смысле*** является состав правонарушения, то есть наличие всех элементов, составляющих акт правонарушения (объект, субъект, объективная сторона, субъективная сторона), выступающих в неразрывном единстве, как единое целое.

Однако состав правонарушения - это решающее, но не единственное основание юридической ответственности. ***Основанием юридической ответственности в широком смысле*** является наличие трех оснований: *нормативного, фактического, процессуального.* Поэтому в юридической литературе, нередко ставиться вопрос не об «основании» юридической ответственности, а об ее «основаниях».

*Нормативное основание -* это наличие нормы права, предусматривающей возможность возложения ответственности.

*Фактическое основание -* это наличие факта правонарушения (фактически совершенного деяния), с которым связывается возникновение охранительного правоотношения, в рамках которого реализуется юридическая ответственность.

*Процессуальное основание -* это наличие правоприменительного акта, который конкретизирует общие предписания охранительной нормы права (содержит санкции), определяет вид и меру юридической ответственности.

**Лекция 2**

**Тема: Основы конституционного права Донецкой Народной Республики**

**План**

* 1. Понятие, предмет, метод и система конституционного права.
  2. Источники конституционного права Донецкой Народной Республики.
  3. Основы конституционного строя Донецкой Народной Республики.
  4. Понятие и классификация конституционных прав, свобод и обязанностей человека и гражданина и механизм их рализации.
  5. Основные формы непосредственной демократии.
  6. **Понятие, предмет, метод и система конституционного права**

Термин «конституционное право» имеет три значения: отрасль действующего права, наука и учебная дисциплина.  *Как отрасль права -* это совокупность правовых норм, регулирующих определенную группу общественных отношений. *Как наука -* это совокупность различных теорий, учений, взглядов, гипотез по вопросам конституционного права. *Как учебная дисциплина -* это предмет преподавания в высшей школе.

Конституционное право – одна из фундаментальных отраслей системы права конституционного государства. Свое название Конституционное право получило от *особого**юридического документа –* ***Конституции*.** Однако эта отрасль права не сводится к Конституции, а включает множество других правовых актов.

**Конституционное право -** ведущая отрасль права, которая представляет собой совокупность правовых норм, закрепляющих и регулирующих общественные отношения, обеспечивающие организационное и функциональное единство общества, статус человека и гражданина, территориальное устройство государства и формы непосредственной демократии.

*Предмет правового регулирования -* это общественные отношения, которые возникают во всех сферах жизнедеятельности общества: политической, экономической, социальной, духовной и регулируются правом.

**Предметом** конституционного права являются формы непосредственной демократии, прежде всего выборы, референдум, система органов государственной власти, местного самоуправления, основы их организации и функционирования. К предмету конституционного права относится территориальное устройство государства.

Особенностью конституционного права как отрасли права является то, что основу его предмета составляют две группы важнейших общественных отношений:

1) отношения между органами государства в процессе осуществления государственной власти;

2) отношения между государством и гражданами.

*Метод правового регулирования* *-* совокупность способов и средств правового воздействия на общественные отношения. Существуют следующие методы правового регулирования: запрещения, обязывания, дозволения и императивно-властного воздействия. От других отраслей права конституционное право отличается **методом** императивно-властного воздействия (предполагает прямое осуществление власти, т.к. один из субъектов – государство – реализует свою власть, обязывая другие субъекты выполнять его властные предписания).

.       В целом для конституционно-правового регулирования общественных отношений характерно властно-императивный метод, поскольку нормы конституционного права регламентируют большой объем отношений, которые базируются на власти и подчинении, реализации властными структурами своих полномочий.

***Конституционное право -*** элемент правовой системы государства. В свою очередь, оно является сложной системой, которая формируется из многих частей, взаимодействующих между собой, и характеризует внутреннюю структуру конституционного права.

Классическое деление отрасли конституционного права предполагает наличие в нем:

1. подотраслей;
2. конституционных институтов;
3. конституционных норм.

В то же время наукой конституционного права разработаны и иные подходы к структуре отрасли. Например, распространено деление конституционного права на общую и особенную части, включающие в себя конституционно-правовые принципы (идеи, начала), (общая часть) и конкретные группы норм регулирующие, организацию (устройство) гражданского общества и государства.

Но при любом подходе базовым элементом отрасли конституционного права являются конституционно-правовые нормы.

*Конституционно-правовые нормы –* это общеобязательные правила поведения, закрепленные (или санкционированные) государством, регулирующие общественные отношения, входящие в предмет конституционного права, и наделяющие его субъектов конституционными правами и обязанностями.

*Конституционно-правовой институт –* это совокупность согласованных конституционно-правовых норм, регулирующих схожие общественные отношения.

**Система** отрасли конституционного права состоит из важнейших конституционно-правовых институтов, к которым относятся институты: основ конституционного строя; основ правового статуса человека и гражданина; территориального устройства; органов государственной власти и местного самоуправления; непосредственной демократии.

* 1. **Источники конституционного права Донецкой Народной Республики и Российской Федерации**

Под **источниками** конституционного права понимаются правовые акты, которые содержат нормы, регулирующие конституционно-правовые отношения.

*Основными видами источников конституционного права* *в мире* *являются* нормативно-правовые акты, судебные прецеденты, правовые обычаи, международные и внутригосударственные договоры и тому подобное. Особое место среди источников конституционного права принадлежит Конституции.

Источники конституционного права являются результатом правотворчества государственных органов и непосредственно самого народа. Источники конституционного права представляют сложную по содержанию и структуре систему.

Источники конституционного права классифицируются по различным основаниям. Наиболее общий характер имеет *классификация по юридической силе*. Эта классификация включает четыре разновидности законов: основной закон (конституция), конституционный закон, органичный закон, обычный закон.

Первое место в этой иерархии занимает ***конституция* -** основной закон государства, акт высшей юридической силы. *Конституционный закон* - нормативно-правовой акт, который вносит изменения и дополнения в конституцию, принимается в особом порядке, имеет такую же юридическую силу, как и сама конституция. *Органичный закон* - это нормативно-правовой акт, который принимается по прямому предписанию конституции в порядке, который отличается от порядка принятия как конституционных, так и обычных законов. Такие законы принимаются по вопросам предусмотренных конституцией (законы о гражданстве, о конституционном суде и др.) *Обычные законы* - это нормативно-правовые акты, которые принимаются в обычном порядке и регулируют различные виды общественных отношений, которые составляют предмет конституционного права.

Для источников конституционного права установлен определенный порядок их принятия, отмены, изменения, признания утратившими силу. ***К источникам конституционного права Донецкой Народной Республике (ДНР) относятся*** Конституция ДНР, акты Главы ДНР, акты Совета Министров ДНР, правовые акты органов местного самоуправления ДНР, акты референдумов ДНР. Нужно отметить, что источниками конституционного права являются не все перечисленные выше акты, а только те из них, которые содержат нормы конституционного права.

Конституция любого государства является отображением объективных процессов общественного развития, реального соотношения политических сил, сложившихся в обществе. Конституция – это, как правило, единый правовой акт или система таких актов, с помощью которых народ или органы государства, которые выступают от его имени, устанавливают основные принципы устройства общества и государства, формы непосредственной демократии, определяют статус государственной власти и местного самоуправления, механизм их осуществления, закрепляют права и свободы человека и гражданина. Конституция – особый институт правовой системы государства, которому принадлежит правовое верховенство по отношению ко всем ее актам. Это не просто закон, а основной закон государства: закон законов, как называл его К. Маркс. Конституция оформляет национальную систему права, объединяет действующее законодательство, определяет основы законности и правопорядка в государстве.

*Основными чертами конституции являются:*

1. основополагающий характер, поскольку предметом конституционного регулирования являются фундаментальные, наиважнейшие политико-правовые, общественные отношения, которые определяют лицо общества;
2. народный характер, который состоит в том, что конституция выражает интересы народа и должна служить ему;
3. реальный характер, то есть соответствие фактически существующим общественным отношениям;
4. стабильность.

*Юридическими особенностями конституции являются:*

1) конституция – это в первую очередь, закон, то есть акт исключительной важности и значения;

2) конституции свойственно юридическое главенство, наивысшая юридическая сила по сравнению с другими правовыми актами: ни один акт не может быть выше конституции;

3) конституция является основой правовой системы государства, её законодательства; текущее законодательство развивает конституционные предписания, детализирует их;

4) конституции присущ особый порядок её принятия и изменения;

5) существует достаточно сложный механизм реализации конституции, поскольку её действие происходит на двух уровнях: на уровне реализации конституции в целом и на уровне реализации конституционных норм.

Конституция – явление историческое: она постоянно развивается и усовершенствуется. Поэтому и её сущность не может рассматриваться как что-то постоянное и неизменное.

Конституция, как правило, - это своеобразный общественный договор, который фиксирует и координирует политические интересы различных социальных групп, слоев, классов, и т. д.

Конституция Донецкой Народной Республики построена с учетом современного зарубежного опыта. Она состоит из Преамбулы, основной части, которая охватывает девять глав и переходных положений (глава 10). Конституция Донецкой Народной Республики принимается Народным Советом Донецкой Народной Республики не менее чем двумя третями голосов от установленного числа депутатов и вступает в силу со дня ее официального опубликования.

Предложения о внесении изменений в Конституцию Донецкой Народной Республики могут вносить Глава Донецкой Народной Республики, Народный Совет Донецкой Народной Республики, а также группа численностью не менее одной третьи от установленного числа депутатов Народного Совета Донецкой Народной Республики.

Предложение о внесении изменений в Конституцию Донецкой Народной Республики оформляется в виде проекта закона Донецкой Народной Республики о внесении изменений в Конституцию Донецкой Народной Республики. Закон Донецкой Народной Республики о внесении изменений в Конституцию Донецкой Народной Республики принимается Народным Советом Донецкой Народной Республики не менее чем двумя третями голосов от установленного числа депутатов и вступает в силу со дня его официального опубликования, если иное не предусмотрено в самом законе.

* 1. **Основы конституционного строя Донецкой Народной Республики**

**Конституционный строй** включает целостную систему основных политико-правовых, экономических и общественных отношений, которые возникают в обществе, в его закреплении участвуют все отрасли национального права, однако ведущее место среди них принадлежит нормам Конституции, поскольку она является нормативным актом высшей юридической силы и базой отраслевого законодательства.

Среди конституционных норм главную роль играют нормы, закрепляющие общие принципы конституционного строя, в которых заложены основные принципы конституционного государства, отражающие его сущность.

Основные **принципы** конституционного строя Донецкой Народной Республики, которые являются базой для конституционного регулирования важнейших общественных отношений, закреплены в первой главе Конституции ДНР «Основы конституционного строя». Она состоит из 11 статей.  
Статья 1 Конституции ДНР провозглашает Донецкую Народную Республикунезависимым суверенным демократическим правовым государством.

1. ***Суверенитет -*** необходимый атрибут государственной власти и составляет важную засаду конституционного строя Донецкой Народной Республики. Он требует: верховенства государственной власти на всей территории; единства и неделимости государственной власти; независимости и самостоятельности государственной власти.  
2. ***Демократизм*** предполагает правления, созданного и действующего по воле народа. Только народ является единственным источником власти непосредственно, а также через органы государственной власти и местного самоуправления (п. 1,2 ст.2).  
3. ***Гуманизм*** конституционного строя означает, что человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанность Донецкой Народной Республики, ее государственных органов и должностных лиц (ст. 3).

4. ***Плюрализм.*** Этот принцип исключает возможность существования в обществе какой-либо обязательной идеологии, предусматривает задача государства содействовать организации и деятельности всех политических партий, других партий, деятельность которых не противоречит положениям Конституции и действующего законодательства Донецкой Народной Республики. Государство гарантирует свободу идеологического выбора и политической деятельности, равенство всех субъектов права собственности.  
5. ***Распределение власти.***Организация государственной власти в Донецкой Народной Республике осуществляется на принципе ее разделения на законодательную, исполнительную, судебную (п.1 ст.6). Три ветви власти действуют относительно самостоятельно и независимо друг от друга таким образом, чтобы не допустить возможности доминирования одной из них и узурпации вследствие этого всей полноты власти в одних руках.  
6. ***Верховенство права.*** Суть этого принципа заключается в том, что государство может выдавать только такие законы, которые соответствуют принципам естественного права. Составными элементами принципа верховенства права является: верховенство закона, в частности, признание за Конституцией высшей юридической силы; господство закона, безусловное подчинение закону всех членов общества и государства в целом, признание приоритета прав человека перед государством, отнесение к предмету законодательного регулирования важнейших общественных отношений во всех сферах общественной жизни.  
7. ***Унитаризм.*** Конституция (п.2 ст.1) провозглашает территорию Донецкой Народной Республики единой и неделимой, что означает отсутствие на ее территории других образований, которые имели признаки суверенитета и право вступать в отношения с другими государствами, а также право выхода из состава ДНР.

Так, Донецкая НароднаяРеспубликазащищает конституционный строй и обеспечивает его стабильность.

В ст. 55 Основной Закон определяет, что государственными языками Донецкой Народной Республики являются русский и украинский.

Положения первой главы Конституции составляют основы конституционного строя Донецкой Народной Республики. Никакие другие положения Конституции не могут противоречить основам конституционного строя Донецкой Народной Республики (ст.11).

Донецкая Народная Республика самостоятельно решает вопросы своего административно-территориального устройства. Административно-территориальными единицами Донецкой Народной Республики являются районы и города республиканского значения (п.2 ст.54). Границы административно-территориальных единиц устанавливаются и изменяются законом Донецкой Народной республики.

Согласно ст. 55 Конституции государственные флаг, герб и гимн Донецкой Народной Республики, их описание и порядок официального использования устанавливаются законом Донецкой Народной Республики.

*Государственный флаг -* это официальный отличный знак (эмблема) государства, символ ее суверенитета.

*Государственный герб -* это отличный знак, являющийся официальной эмблемой государства, он изображается на знаменах, денежных знаках и знаках почтовой оплаты, служебных удостоверениях, штампах, бланках государственных учреждений.

Столицей Донецкой Народной Республики является город Донецк (п.2 ст. 55).

* 1. **Понятие и классификация конституционных прав, свобод и обязанностей человека и гражданина и механизм их рализации**

**Конституционными (основными) правами и свободами челове­ка и гражданина** являются неотъемлемые права и свободы, принад­лежащие ему от рождения (в надлежащих случаях — в силу его гра­жданства), защищаемые государством, составляющие основу правового статуса личности.

Конституционные права и свободы человека и гражданина можно определить, как закрепленную и гарантированную Конституцией возможность человека и гражданина пользоваться различными социальными благами для удовлетворения своих потребно­стей.

Конституционные права, свободы и обязанности характеризуются опре­деленными признаками, которые отличают их от других прав и свобод. Эти признаки в совокупности определяют юридическую природу основных прав, свобод и обязанностей.

*Особенности* конституционных прав, свобод и обязанностей заключаются в следующем:

1. Конституционные права, свободы и обязанности опосредуют наиболее важные, наиболее значимые отношения между личностью и государством, без которых нормальная жизнедеятельность как отдельного человека, так и государства в целом невозможна.

2. Конституционные права, свободы и обязанности получают правовое закрепление в Основном Законе государства, тем самым они обладают высшей юридической силой и имеют повышенную государственно-правовую охрану.

3. Конституционные права, свободы и обязанности, в отличие от иных прав, свобод и обязанностей, закрепленных нормами других отраслей, носят всеобщий характер, обладание ими не связано с наличием у лица какого-либо статуса (например, собственника имущества, индивидуального предпринимателя, трудящегося и т. д.).

4. Конституционные права, свободы и обязанности являются юридической базой для всех иных прав, свобод и обязанностей, закрепленных в текущем законодательстве, ибо они содержат исходные положения в той или иной сфере регулирования общественных отношений. Например, из права    человека на жилище вытекают все права и обязанности, закрепленные нормами жилищного права.

Конституционные права, свободы и обязанности человека и гражданина в Донецкой Народной Республике закреплены во второй главе Конституции ДНР «Защита прав и свобод человека и гражданина». Она состоит из 42 статьи (ст.12 – ст.53).  
 **Классификация конституционных прав, свобод и обязанностей** строится не произвольно, а с учетом наличия в обществе различных сфер деятельности, качественно различных по содержанию общественных отношений.

Принимая во внимание отдельные сферы деятельности государства и граждан, можно выделить следующие ***группы основных прав и свобод граждан Украины:***

1) гражданские права и свободы;

2) политические права и свободы;

3) экономические права и свободы;

4) социальные права и свободы;

5) экологические права и свободы;

6) культурные права и свободы;

7) семейные права и свободы.

***Гражданские права и свободы* -** это возможности людей, характеризующие их физическое и биологическое существование, направленные на удовлетворение материальных, духовных и других потребностей.

Сюда относят такие субъективные права: на жизнь; на неприкосновенность личности, жилища, на тайну переписки, телефонных разговоров, телеграфной и другой корреспонденции; на выбор места жительства, на свободу передвижения, на свободу собственного мнения и слова, на свободное выражение своих взглядов и т.д.

***Политические права* *и свободы*-** это возможности человека и гражданина участвовать в общественной и государственной жизни, вносить предложения об улучшении работы государственных органов, их должностных лиц и объединений граждан, критиковать недостатки в работе, непосредственно участвовать в различных объединениях граждан.

***Экономические права и свободы* -** это возможности человека и гражданина, характеризующие их участие в выработке материальных благ. К ним относятся: право на частную собственность; право на труд, выбор профессии и рода трудовой деятельности; возможность выбора рода занятий и работы по призванию; право на профессиональную подготовку и переподготовку; право на справедливую оплату труда; право на забастовку; право на отдых и т.д.

***Социальные права и свободы* -** это возможности человека и гражданина по обеспечению надлежащих социальных условий жизни. Это право па здравоохранение; право на жилье; право на материальное обеспечение в старости, в случае болезни, полной или частичной утраты трудоспособности, потери кормильца и др.; право на достаточный жизненный уровень для себя и своей семьи (питание, одежда, жилье).

***Экологические праваи свободы*  -** это права человека и гражданина на безопасную экологическую среду. То есть, это право на безопасную для жизни и здоровья окружающую среду; на возмещение, причиненного нарушением этого права, вреда и тому подобное.

***Культурные права* *и свободы* -** это возможности доступа человека к духовным ценностям своего народа (нации) и всего человечества. Это право на образование; право на пользование достижениями отечественной и мировой культуры; право на свободу научного, технического и художественного творчества; на защиту интеллектуальной собственности; право на использование результатов интеллектуальной деятельности и тому подобное.

***Семейные права* *и свободы* -** это возможности человека и гражданина свободно распоряжаться собой в семейных правоотношениях. Это означает право на невмешательство в личную и семейную жизнь; право на добровольное вступление в брак, равные права и обязанности в браке и семье; право на государственную охрану семьи, материнства, отцовства и детства; право на равенство детей независимо от происхождения или рождения в браке или вне брака.

Основные права граждан неразрывно связаны с их **обязанностями.** Основная обязанность гражданина - это установленные Конституцией государства вид и степень его необходимого и обязательного поведения. Чтобы человек мог успешно реализовать свои права, получать от общества определенные материальные и духовные блага, он должна выполнять возложенные на него обязанности, отдавать обществу свой труд, свои усилия, заботиться о государственных и общественных делах.

Основные обязанности граждан условно можно классифицировать по группам**. *В сфере экономической и социальной жизни*** это обязанности платить налоги и сборы, подавать декларации о своем имущественном состоянии и доходах, сохранять природу и охранять ее богатства. ***В области культурной деятельности*** граждане обязаны охранять исторические памятники и другие культурные ценности, должны возмещать причиненные ими убытки.

***К обязанностям в сфере общественно-политической жизни*** относятся обязанности соблюдать Конституцию и законы государства; оберегать интересы государства и способствовать укреплению его могущества и авторитета; защищать Родину, уважать национальное достоинство других граждан. В области личной и индивидуальной свободы, обязанностью граждан является необходимость уважать права и законные интересы других лиц.

Для обеспечения прав и свобод необходим **механизм** по практической **их реализации.** Под таким механизмом следует понимать всю совокупность различных гарантий и действий, соответствующий процесс, благодаря которому граждане, имеющие определенное право, свободу или обязанность, реально достигают целей, интересов, благ, предусмотренных нормой Конституции.

Из этого определения следует, что ***механизм реализации прав, свобод и обязанностей человека и гражданина*** *-* это категория очень объемная и широкая в том смысле, что она охватывает не только юридические, но и политические, экономические, идеологические и другие явления.

Так, ***механизм реализации прав, свобод и обязанностей*** состоит, прежде всего, *из гарантий обеспечения прав, свобод и обязанностей человека и гражданина.* Указанные ***гарантии -*** это соответствующие условия и средства, способствующие реализации каждым человеком и гражданином прав, свобод и обязанностей, закрепленных Конституцией. Они дифференцируются на личные, политические, экономические, идеологические и юридические.

***Личные гарантии* -** это собственные возможности человека и гражданина по защите его прав, свобод, законных интересов и обязанностей в суде:

- Право на возмещение материального и морального ущерба, причиненного государственными органами, органами местного самоуправления и их должностными лицами;

- Право знать свои права и обязанности;

- Право на правовую помощь;

- Право не выполнять явно преступные приказы;

- Право на индивидуальную юридическую ответственность и только за вину;

- Право отвечать только за деяния, совершенные во времени и пространстве действия нормативно-правового акта;

- Право не нести ответственности за отказ давать показания или давать объяснения в отношении себя, членов семьи или близких родственников, круг которых определен законом;

- Право осужденного пользоваться всеми правами человека и гражданина за исключением ограничений, определенных законом и установленных приговором суда.

Под ***политическими гарантиями*** следует понимать политический плюрализм и свободу политической деятельности, не запрещенной законодательством, реальное признание народа единственным источником власти и осуществления государственной власти на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную, в ограничении деятельности ультрарадикальных политических организаций и др.

Самыми главными ***экономическими гарантиями*** следует считать: конституционные положения о равенстве всех форм собственности и их защита государством; справедливость и беспристрастность распределения общественного богатства; обеспечение частной собственности и др.

К ***идеологическим гарантиям*** относят: идеологическое многообразие общественной жизни, отсутствие государственной (обязательной) идеологии и цензуры; обеспечение свободного развития языков и др.

***Юридические гарантии*** - это государственно-правовые средства, обеспечивающие осуществление и охрану прав, свобод и обязанностей человека и гражданина. Это юридическое закрепление гарантий прав и свобод, создание широкой системы охраны и защиты государством прав и свобод.

*Государство со всеми его властными органами должно стать главным гарантом обеспечения этих прав, свобод и обязанностей, поскольку построение правового государства следует начинать с обеспечения прав человека и гражданина*.

*В Донецкой Народной Республике признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и в соответствии с Конституцией Донецкой Народной Республики.*

Права, свободы и обязанности закреплены также и в Законах ДНР: «Об обращениях граждан», «Об образовании», «О социальной защите ветеранов войны» и др.

* 1. **Основные формы непосредственной демократии**

С правовой точки зрения **народовластие** означает принадлежность всей общественной власти, в том числе и государственной, народу, свободное осуществление народом этой власти в соответствии с его суверенной волей и в интересах, как всего общества, так и отдельных граждан. Признание народа верховным носителем государственной власти является выражением народного суверенитета. Это означает, что народ осуществляет власть самостоятельно и независимо, исключительно в своих интересах. Народное волеизъявление осуществляется через выборы, референдум и другие формы непосредственной демократии.

Носителем суверенитета и единственным источником власти в демократических государствах является народ, который осуществляет власть непосредственно и через органы государственной власти и местного самоуправления. Народовластие реализуется через всю систему государственных органов, исполнительные, судебные органы, а также органы местного самоуправления. Источником государственного суверенитета является народный суверенитет, поскольку народ является первоисточником власти. Это подтверждается и положениями конституций, что право определять и изменять конституционный строй принадлежит исключительно народу и не может быть узурпировано государством, его органами или должностными лицами.

Исходя из различных способов волеизъявления народа, направленных на осуществление власти, в науке различают две главные**формы народовластия –** непосредственное (прямое) и представительное (косвенное).

***Непосредственное (прямое) народовластие****–* это прямое волеизъявление народа или его части по разрешению важнейших для государства вопросов регулирования общественной жизни. ***Представительная (косвенное)*** ***народовластие******–*** это осуществление власти народом через представительные органы [государственной власти](http://be5.biz/gosudarstvo_i_pravo/gosudarstvennaia_vlast.html) и местного самоуправления

Основополагающими **формами непосредственного (прямого) народовластия** являются выборы и референдумы.

К ним также относятся: собрания трудовых коллективов; собрания граждан по месту жительства (сельские сходы, собрания жителей микрорайона в городе); проведения общественных и всенародных обсуждений актуальных вопросов местного и общегосударственного уровня; митинги и демонстрации; совещания общегосударственного и местного значения; обращения граждан (петиции).

В соответствии с институтом петиции обращения граждан выражаются в форме предложений (замечаний), заявлений (ходатайств) и жалоб, которые могут быть как индивидуальными, так и коллективными и являются обязательными для рассмотрения уполномоченными государственными органами, которые обязаны предоставить мотивированный ответ на запросы граждан в определенные сроки.

В современных условиях институты непосредственной демократии имеют существенное значение для реализации гражданами своих прав, прежде всего, в сфере политических отношений. Это делает прямую демократию ярким проявлением народовластия и является залогом дальнейшего развития. Все формы народовластия служат интересам граждан, обеспечивают их активное участие в решении государственных и общественных дел. Жизнь требует дальнейшего развития и совершенствования непосредственной демократии, использование потенциала ее институтов на благо народа и каждого человека. При этом важно не противопоставлять формы непосредственной и представительной демократии, которые тесно между собой взаимосвязаны и дополняют друг друга.

Характерными чертами непосредственной демократии обязательно должны выступать: прямое волеизъявление народа, то есть участие граждан в принятии решений и осуществлении власти от своего имени, а также принятие решений обязательного императивного характера.

***Формы непосредственной демократии принято классифицировать*:**

* по результатам деятельности (способам влияния на общественные отношения) - на императивные, консультативные, комплексные, правотворческие и те, которые не создают норм права;
* по механизму деятельности-на прямо связанные с представительской демократией и не связанные (относительно самостоятельные);
* по правовым основаниям - на традиции или обычаи;
* по территориальному признаку - на национальные и местные;
* по субъектам-на всенародные, групповые и индивидуальные.

При анализе форм прямого народовластия нельзя ограничиваться только нормативными подходами, так или иначе абсолютизируя суть непосредственной демократии, так как последняя при всех ее особенностях всегда связана с обществом, его жизнью и деятельностью. При разных политических условиях применение институтов непосредственной демократии может иметь, как правило, разные последствия.

**Лекция 3**

**Тема 3. Основы гражданского права (общая часть)**

**План**

**3.1.** Понятие гражданского права, его предмет, метод и система. Источники гражданского права.

**3.2**. Гражданские правоотношения.

**3.3**. Физические и юридические лица как субъекты гражданского права.

**3.4.** Имущественные и личные неимущественные права. Вещные права и право собственности, его содержание.

**3.1. Понятие, предмет, метод, функции и принципы гражданского права. Источники и система гражданского права**

**Гражданское право** — это отрасль частного права, регулирующая имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности их участников.

*Предмет отрасли права —* это круг общественных отношений, которые она регулирует.

**Предметом** гражданского права являются имущественные отношения, а также связанные с имущественными личные неимущественные отношения.

***В предмет гражданского права входят:***

- имущественные отношения;

- личные неимущественные отношения, связанные с имущественными;

- личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными.

Чтобы отграничивать предмет гражданско-правового регулирования от круга отношений, регулируемых иными отраслями права, необходимо учитывать **метод правового регулирования**.

***Выделяют два метода правового регулирования:***

- метод власти и подчинения (метод субординации, императивный метод);

- метод равенства участников правоотношений (метод координации, диспозитивный метод).

***Основными признаками метода гражданско-правового регулирования являются:***

- юридическое равенство участников гражданских правоотношений;

- автономия воли участников;

- имущественная самостоятельность участников гражданских правоотношений.

**Гражданско-правовой метод** представляет собой такой способ воздействия на общественные отношения, который является дозволительным, характеризуется наделением субъектов на началах их юридического равенства способностью правообладания, диспозитивностью и инициативой, обеспечивает установление правоотношений на основе правовой и имущественной самостоятельности сторон.

Гражданское право как составная часть единой правовой системы имеет присущие ему особые функции. Функции правовой отрасли также характеризуют ее место в системе права, поскольку отдельные отрасли различаются по содержанию и характеру выполняемых ими функций.

**Функции гражданского права -** это выражающие его социальное назначение специфические направления правого регулирования имущественных и личных неимущественных отношений в процессе решения стоящих перед ним задач. Основными функциями гражданского права являются ***регулятивная*** и ***охранительная.*** Особенностью гражданско-правового регулирования является преобладание регулятивных задач. Роль гражданского права состоит прежде всего в регулировании нормальных экономических отношений в обществе. С помощью гражданско-правового инструмента участники имущественных отношений самостоятельно организуют свою деятельность, с целью достижения необходимых им результатов. Таким образом, ***регулятивная функция*** гражданского права заключается в предоставлении участникам регулируемых отношений, возможностей их самореализации. ***Охранительная функция*** гражданского права имеет первоначальной целью защиту имущественных интересов участников гражданского оборота. Она направлена ​​на поддержку имущественного положения добросовестных субъектов в положении, существовавшие до нарушения их прав и интересов.

**Принципы гражданского права -** это выраженные в его нормах основополагающие идеи (начала, положения), в соответствии с которыми осуществляется регулирование имущественных и личных неимущественных отношений.

***К принципам гражданского права относятся:***

1. *Принцип равенства участников гражданских отношений.* Данный принцип означает, что ни один из участников не обладает властными полномочиями относительно другого участника, в том числе государство.
2. *Принцип неприкосновенности собственности* является конституционным. Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное изъятие у собственника имущества не допускаются, кроме случаев, когда по основаниям, предусмотренным законом, производятся обращение взыскания на имущество по обязательствам; отчуждение имущества.
3. *Принцип свободы договора* означает, что граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключеним случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена Гражданским кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.
4. *Принцип недопустимости произвольного вмешательства* кого-либо в частные дела.
5. *Принцип беспрепятственного осуществления гражданских прав.* Граждане и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своём интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора.
6. *Принцип обеспечения восстановления нарушенных прав и их судебной защиты*. Наиболее распространенной формой защиты гражданских прав является судебная.

**Система гражданского права -** это его структура, состав отдельных институтов и норм их определенных последовательности.

Гражданское право включает в себя две большие группы институтов о норм: ***общую*** и ***особенную*** части. Далее система гражданского права делится на ***подотрасли права:*** представляют собой совокупность нескольких однородных и предметно взаимосвязанных и гражданско-правовых институтов и имеют подотрослевой предмет и метод регулирования. В свою очередь, общая часть и подотрасли особенной части делятся на ***институты,*** то есть совокупность правовых норм.

*Общая часть включает в себя следующие подотрасли права:* право собственности; обязательственном праве; личные неимущественные права; право на результаты творческой деятельности; наследственное право.

Основными **источниками гражданского права** является нормативно-правовые акты гражданского законодательства: Конституция ДНР; Гражданский кодекс ДНР (далееГК ДНР); Законы; подзаконные нормативные акты; международно-правовые нормы и международные договоры. Основным актом гражданского законодательства является Гражданский кодекс ДНР.

**3.2. Понятие, особенности и классификация гражданских правоотношений Структура гражданских правоотношений**

**Гражданское правоотношение** – это общественное отношение, урегулированное нормой гражданского права. Следовательно, *гражданское правоотношение -* это входящие в предмет гражданского права (гражданского законодательства) имущественные или личные неимущественные отношения.

***Гражданские правоотношения имеют следующие особенности:***

 Во-первых, субъекты гражданских правоотношений отделены друг от друга как в имущественном, так и в организационном плане

Во-вторых, равенство участников общественных отношений, составляющих предмет гражданско-правового регулирования, заложено в данных отношениях, присущее им.

В-третьих, самостоятельность участников общественных отношений, подпадающих под гражданско-правовое регулирование, диспозитивность.

В-четвертых, в качестве юридических гарантий реализации гражданских правоотношений применяются присущие только гражданскому праву меры защиты субъективных гражданских прав.

**Классификация гражданских правоотношений** имеет не только теоретическое, но и практическое значение, она различаются так:

***В зависимости от экономического содержания:***

1) *имущественные правоотношения*;

2) *неимущественные правоотношения*.

***По юридическому содержанию:***

1) *абсолютные правоотношения -* это правоотношения, в которых управомоченному лицу противостоит неопределенный круг обязанных лиц (например, правоотношения между автором и другими лицами, которые не должны нарушать его прав);

2) *относительные правоотношения -* это правоотношения, в которых управомоченному лицу противостоит определенное обязанное лицо (например, кредитор и должник по договору займа).

***По характеру осуществления права:***

1) *вещные правоотношения -* характеризуют принадлежность субъекту материальных благ (например, право собственности);

2) *обязательственные правоотношения* - это отношения, которые опосредуют передачу имущества, прав на объекты интеллектуальной собственности, выполнение работ или оказание услуг.

***В зависимости от направленности и целей возникновения:***

1) *регулятивные правоотношения* (возникшие на основе правомерного поведения, направленного на развитие общественных отношений);

2) *охранительные правоотношения* (возникшие на основе неправомерного поведения, направленного на защиту восстановления нарушенных прав).

***С учетом структуры содержания:***

1) *простые правоотношения -* это правоотношения, которые имеют своим содержанием одно право и одну обязанность, либо по одному праву и одной обязанности;

2) *сложные правоотношения -* это правоотношения, которые характеризуются наличием нескольких прав и обязанностей.

Определение вида гражданских правоотношений имеет большое практическое значение, так, что позволяет правильно применять нормы гражданского права в каждом конкретном случае.

Гражданские правоотношения как и другие правоотношения имеют свои **элементы (структуру).** Традиционной считается трех звеньевая структура по которой к элементам гражданского правоотношения относят ***субъекты, объекты*** и ***содержание.***

***Субъектами гражданских правоотношений*** являются физические и юридические лица, которые вступают между собой в определенные отношения по поводу имущества или личных неимущественных прав. В отдельных случаях субъектом указанных отношений может быть государство, территориальные громады, иностранные государства и другие субъекты публичного права. В гражданских правоотношениях всегда должно быть не менее двух субъектов (две стороны), так как это отношения между лицами.

***Объектом гражданских правоотношений*** конкретные блага, по поводу которых субъекты вступают между собой в указанные правовые отношения. К материальным благам относятся вещи, в том числе деньги и средства бумаги, имущественные права, результаты работ, услуги. Неимущественными благами результаты интеллектуальной деятельности (произведения науки, литературы, искусства), информация, личные неимущественные права и свободы человека к которым относятся жизнь, здоровье, честь, достоинство, имя, свобода и личная неприкосновенность.

***Содержание гражданских правоотношений*** составляют субъективные права и соответствующие им юридические обязанности субъектов правоотношений.

***Юридические факты*** в зависимости от наличия или отсутствия воли субъектов делятся на *события* и *действия.* *События -* обстоятельства, протекающие независимо от воли человека. События, в свою очередь, делятся на абсолютные и относительные. *Действия -* это обстоятельства, которые совершаются по воле человека. В зависимости от соответствия закону действия делятся на правомерные и неправомерные. Правомерны ли действия делятся на юридические акты и юридические поступки. В зависимости от характера последствий, порождаемых юридическими фактами, они делятся на правопорождающие, правоизменяющие, правовосстанавливающие.

**3.3. Физические и юридические лица как субъекты гражданского права**

Понятие **субъектов права,** т.е. лиц, выступающих участниками правоотношений, понятие "лица" - родовое, т.е. охватывает всех субъектов, как ***индивидуальных,*** так и ***коллективных.*** Первых обозначают понятием "физические лица", т.е. людей как членов общества. *Человек -* субъект множества прав и обязанностей, в т. ч. гражданских. Но гражданское законодательство для обозначения человека как субъекта гражданских прав и обязанностей употребляет другое понятие - "гражданин". Это понятие юридически и означает его принадлежность к данному государству. Понятие "физическое лицо", относящееся к отдельному человеку, индивидууму, позволяет более четко отграничивать этих субъектов права от лиц юридических.

**Физическим лицом** считается человек как участник гражданских отношений. К физическим лицам относятся граждане, иностранные граждане, и лица без гражданства. Чтобы выступать субъектами гражданских правоотношений, физические лица должны иметь ***гражданскую правосубъектность,*** которая включает в себя *правоспособность* и *дееспособность.*

***Гражданской правоспособностью*** называется способность ***физического лица*** иметь гражданские права и нести гражданские обязанности.

Гражданская правоспособность физического лица возникает в момент его рождения и прекращается с его смертью. Гражданская правоспособность как общественно-правовое качество признается за всеми гражданами государства, которые должны быть равны перед законом. Она закрепляется в гражданском законодательстве как равная для всех и для каждого независимо от происхождения, социального и имущественного положения, расовой и национальной принадлежности, пола, образования, языка, религиозных взглядов, рода и характера занятий, места жительства и т.п.. Каждый гражданин в течение своей жизни не может быть лишен гражданской правоспособности, но может быть ограничен в ней.

***Гражданской дееспособностью*** ***физического лица*** называется его способность своими действиями приобретать для себя гражданские права и самостоятельно их осуществлять, а также способность своими действиями создавать для себя гражданские обязанности, самостоятельно их выполнять и нести ответственность в случае их невыполнения. Объем гражданской дееспособности зависит от возраста и психического здоровья физического лица. *Исходя из этого различают несколько разновидностей дееспособности:*

1. Частичная гражданская дееспособность;

2. Неполная гражданская дееспособность;

3. Полная гражданская дееспособность;

4. Ограниченная гражданская дееспособность;

5. Недееспособность физического лица.

Дееспособность возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, т.е. по достижении 18-летнего возраста.

Участниками имущественных и личных неимущественных отношений кроме физических лиц, выступают различные организации - государственные, коммунальные, общественные, хозяйственные общества и другие организации. Но для того, чтобы эти организации стали субъектами гражданских правоотношений, они должны быть ***юридическим лицом,*** которому свойственны следующие ***признаки:***

- организационное единство;

- регистрация в установленном законом порядке;

- наличие гражданской правоспособности и дееспособности;

- наличие имущественной обособленности;

- самостоятельная имущественная ответственность по обязательствам;

- участие в гражданском обороте от своего шимени;

- способность быть истцом и ответчиком в суде.

Итак, ст. 80 ГК ДНР устанавливает, что **юридическим лицом** признается организация, созданная и зарегистрированная в установленном законом порядке. Юридическое лицо наделяется ***гражданской правоспособностью и дееспособностью***, может быть истцом и ответчиком в суде.

***Гражданская правоспособность юридического лица*** возникает с момента его создания и прекращается со дня внесения в единый государственный реестр записи о его прекращении.

Гражданская правоспособность юридического лица возникает одновременно с возникновением у него гражданской дееспособности и осуществляется через систему органов юридического лица или через своих участников. Юридическое лицо может иметь как один орган (директор, президент), так и несколько одновременно (наблюдательный совет, правление, общее собрание). Указанные органы могут быть как коллегиальными, так и единоличными.

***Юридические лица, в зависимости от порядка их создания, делятся на:***

***1.*** *Юридических лиц частного права* (создаются на основании учредительных документов);

***2.*** *Юридических лиц публичного права* (создаются распорядительным актом Главы ДНР, органа государственной власти, органа местного самоуправления).

Юридическое лицо подлежит государственной регистрации органами юстиции в порядке, установленном законом. В единый государственный реестр вносятся сведения об организационно-правовой форме юридического лица, его наименование, место нахождения, органы управления, филиалы и представительства, предмет деятельности общества или цель учреждения, а также другие сведения, установленные законом.

Юридические лица могут создаваться в форме обществ, учреждений и в других формах, предусмотренных законом.

***Виды юридических лиц:***

***1.*** *В зависимости от форм собственности различаю*т: частные, коммунальные и государственные юридические лица;

***2.*** *В зависимости от характера деятельности различают:* коммерческие и некоммерческие. Коммерческими являются субъекты предпринимательской деятельности, цель которой прибыль (предприятия, хозяйственные общества). Некоммерческими юридическими лицами является объединение граждан, благотворительные организации, органы государственной власти и местного самоуправления;

***3.*** *В зависимости от состава учредительных документов различают:* договорные, уставные, договорно-уставные юридические лица, действующие на основании Положения.

**3.4.** **Имущественные и личные неимущественные права**. **Вещные права и право собственности, его содержание**

**Гражданские правоотношения** делятся на ***имущественные***и***личные неимущественные****.*

Понятием ***имущественных правоотношений*** охватываются не только отношения, возникающие по поводу материальных благ (вещей, выполнения работ, оказания услуг и т.д.), но и отношения, например, в связи с результатами творческого труда, (если их управомоченные субъекты - авторы произведений науки, литературы и искусства и т.д. - передают свое право на использование своего результата творческого труда другим лицам за определенное вознаграждение).

***Личные неимущественные отношения*** подразделяются на *связанные с имущественными* (личные отношения авторства, возникающие в связи с созданием произведений науки, литературы и искусства, изобретений и т.д.) и *не связанные с ними* (отношения по поводу чести и достоинства граждан и организаций, деловой репутации последних и т.д.). По общему правилу, права и обязанности в имущественных правоотношениях обладают свойством передаваемости. При передаче вещи от одного лица к другому с вещью может переходить и право собственности на нее. Но права и обязанности в личных неимущественных отношениях, как правило, этим свойством не обладают. Так, когда произведение науки, искусства, литературы, изобретение используется другими лицами, то право авторства на эти результаты творческого труда остается за их создателями. Не могут отчуждаться и все другие личные права. Имущественные правоотношения, если они нарушены, требуют незамедлительного принятия мер защиты со стороны их участников. В противном случае будет подрываться стабильность (устойчивость) регулируемых правом имущественных отношений.

Имущественные отношения всегда возникают и существуют либо в связи с нахождением имущества у определенного лица ***(вещные отношения)***, либо в связи с переходом имущества от одного лица к другому ***(обязательственные отношения)******. Вещные права*** являются одними из важнейших гражданских прав, опосредствующих принадлежность вещей (телесного имущества) конкретным субъектам. В отличие от ***обязательственного,*** **вещное право:**

а) является разновидностью абсолютного права, т. е. обладателю такого права противостоит неограниченный круг субъектов, обязанных не нарушать его право на вещь;

б) вещными правами признаются только права, прямо предусмотренные нормами данной национальной системы гражданского права (замкнутый круг вещных прав);

в) объектом вещных прав всегда является индивидуально определенная вещь.

**Вещное право –**это непосредственная юридическая связь лица с вещью.

Вещные права имеют ряд ***признаков:***

1. их объектом всегда является вещь (имущество);

2) содержание вещного права определяется законом. Например, собственник телевизора не должен договариваться с кем – либо о том, как он будет его использовать – права собственника (владение, пользование, распоряжение) вытекают непосредственно из закона.

3) вещное право является длящимся, т.е. сроками не ограничивается. Лицо приобретает вещь как бы навечно, хотя, разумеется, когда – ни будь эта вещь выйдет из строя и станет ненужной собственнику;

4) вещное право является абсолютным: управомоченному субъекту (собственнику, владельцу) противостоит неопределенное число обязанных субъектов, которые должны уважать его права и не нарушать их;

5) вещное право в случае его нарушение подлежит абсолютной защите. Это значит, что собственник вправе истребовать свою вещь из владения любого лица, даже лица не являющегося правонарушителем и получившего вещь добросовестно.

***Виды вещных прав:***

1. право собственности;
2. право владения;
3. право пользования (сервитут);

4) право пользования земельным участком для сельскохозяйственных надобностей (эмфитевзис);

5) право застройки земельного участка (суперфиций).

Наряду с правом собственности Гражданский кодекс признает существование прав на чужое имущество:

1) ***право*** ***владения.*** *Владение –* это фактическое господство над чужой вещью, держание чужой вещи. Например, владельцем является лицо, получившее вещь от собственника во временное безвозмездное пользование, лицо. Присвоившее находку и т.д. недееспособный владелец обязан немедленно вернуть вещь собственнику или иному лицу, имеющему на нее право;

2) ***право*** ***пользования (сервитут).*** *Сервитут –* это право пользования чужой недвижимостью, в частности право прохода по чужому участку, право прокладывания линии электропередачи, связи и трубопроводов. Особый вид сервитута – право членов семьи собственника жилья на пользование жильем. Сервитут может носить возмездный или безвозмездный характер;

3) ***право*** ***пользования земельным участком для сельскохозяйственных надобностей (эмфитевзис).*** *Эмфитевзис –* это основанное на договоре платное отчуждаемое пользование чужим земельным участком сельскохозяйственного назначения. Иначе говоря, это аренда земли, которая может продаваться и передаваться по наследству;

4) ***право застройки земельного участка*** (***суперфиций***). *Суперфиций –* это основанное на договоре или завещании право постройки зданий и сооружений на чужом земельном участке. Подобно эмфитевзису суперфиций является платным отчуждаемым пользованием.

**Право собственности** представляет собой разновидность вещных прав которые   закрепляют   принадлежность вещей субъектам гражданских правоотношений.

Вообще, ***собственность -*** отношение лица к принадлежащей ему вещи как к своей, которые выражается во владении, пользовании и распоряжении ею, а также в устранении вмешательства всех третьих лиц в ту сферу хозяйственного господства, на которую простирается власть собственника.

*Владение* означает хозяйственное господство над вещью. Во владении выражается статистика отношений собственности, закрепленность вещей за индивидами и коллективами.

*Пользование* означает извлечение из вещи полезных свойств путем ее производительного и личного потребления.

*Распоряжение* означает совершение в отношении вещи актов, определяющих ее судьбу, вплоть до уничтожения вещи. Это и отчуждение вещи, и сдача ее внаем, и залог вещи, и многое другое. В пользовании и распоряжении выражается уже динамика отношений собственности. С учетом сказанного конкретизируем данное ранее определение собственности.

**Право собственности —** это система правовых норм, регулирующих отношения по владению, пользованию и распоряжению собственником принадлежащим ему имуществом по усмотрению собственника и в его интересах, а также по устранению вмешательства всех третьих лиц в сферу его хозяйственного господства.

***Формы собственности:***

***а)*** частная собственность;

***б)*** государственная собственность;

***в)*** коммунальную собственность.

По Конституции ДНР ***право частной собственности*** охраняется законом. Каждый вправе иметь имущество в собственности, владеть, пользоваться и распоряжаться им как единолично, так и совместно с другими лицами. Никто не может быть лишен своего имущества иначе как по решению суда. Принудительное отчуждение имущества для государственных нужд может быть произведено только при условии предварительного и равноценного возмещения (ст.28).

В ***государственной собственности*** находится имущество, в т.ч. денежные средства, которые принадлежат государству.

В ***коммунальной собственности*** находится имущество, в т.ч. денежные средства, которые принадлежат территориальной громаде.

**Лекция 4**

**Тема: Основы гражданского права (особенная часть)**

**План**

* 1. Понятие и виды обязательств. Осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей.
  2. Понятие, содержание, форма и виды гражданско – правовых договоров.
  3. Характеристика договоров: купли – продажи, аренды, займа.
  4. Понятие наследства. Наследование по закону и по завещанию.
  5. Защита гражданских прав и интересов. Срок исковой давности.

Гражданско – правовая ответственность.

**4.1. Понятие и виды обязательств.** **Осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей**

**Обязательственное право** - это часть (подотрасль) гражданського права, которая регулирует общественные отношения в сфере имущественного оборота и регламентирует как отношения между субъектами хозяйственной деятельности, так и в сфере удовлетворения запросов граждан.

В гражданском праве обязательственные правоотношения именуются **обязательствами**. Они тесно связаны с правоотношениями собственности.

В силу обязательства одно лицо (должник) обязано произвести в пользу другого лица (кредитора) обусловленное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, оказать услугу, внести вклад в совместную деятельность, уплатить деньги и т. п., либо воздержаться от подобного действия, а кредитор наделен правом требовать от должника исполнять его обязанности (ст. 366 ГК ДНР).

1. В качестве субъектов в обязательствах могут выступать физические и юридические лица, административно-территориальные образования и государство. Субъектов обязательственных правоотношений принято именовать сторонами. Управомоченная сторона в обязательстве именуется кредитором, а обязанная - должником. Эти лица являются невременными участниками обязательственных отношений и ими могут быть лица, обладающие достаточной дееспособностью.
2. В любом обязательстве всегда присутствует две стороны: управомоченная (выдвигающая какие-либо требования) и обязанная - должная их исполнять. В классическом варианте обязательства складываются между двумя субъектами (сторонами). Однако в некоторых случаях в обязательстве может быть и более двух сторон, например, в обязательствах по совместной деятельности.
3. В ряде случаев, на стороне одного из участников обязательств одновременно выступает несколько лиц. Такие обязательства именуются обязательствами с множественностью лиц и в зависимости от того, на какой из сторон существует эта множественность, различают обязательства с активной, пассивной и смешанной множественностью.
4. Под множественностью лиц в обязательстве понимаются случаи, когда сторона обязательства представлена двумя и более лицами.
5. **В зависимости от того, на какой из сторон обязательства множественность имеет место, различают:**

˗ активную множественность, которая возникает, если на стороне кредитора участвуют несколько лиц при одном должнике, когда несколько участников гражданского правоотношения имеют право требовать от должника совершения действий, предусмотренных обязательством;

˗ пассивную множественность, которая имеет место в случаях, когда одному кредитору противостоят на стороне должника два и более лица, и кредитор вправе требовать исполнения обязательства от всех должников;

˗ смешанную множественность, которая характеризуется тем, что и на стороне кредитора, и на стороне должника одновременно выступают несколько лиц.

**В зависимости от объема права и обязанностей, принадлежащих каждому из участников, выступающих на одной стороне различают:**

**Долевое обязательство**: при активной множественности каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения лишь в определенной причитающейся ему доле, при пассивной множественности каждый из должников обязан исполнить обязательство лишь в определенной доле;

**Солидарное обязательство:** при активной множественности любой из кредиторов вправе предъявить к должнику требование в полном объеме. При пассивной множественности любой из должников обязан по требованию кредитора предоставить исполнение в полном объеме, причем кредитор может потребовать исполнения от всех должников совместно или от любого из них отдельности, притом, как полностью, так и в части долга.

**Обязательства подразделяются по структуре** на простые (одно право и одна обязанность) и сложные(совокупность прав и обязанностей), а также на односторонние (одной стороне принадлежат только права, другой - только обязанности) и взаимные (каждой из сторон принадлежат и права, и обязанности).

**По содержанию обязательства подразделяются**на определённые и альтернативные (должнику или кредитору принадлежит право выбора действий по исполнению обязательства).

**По объекту обязательства подразделяются** на имущественные(действия по обязательству связаны с имуществом) и неимущественные. По основаниям возникновения обязательства подразделяются на договорные и внедоговорные (обязательства из причинения вреда называются деликтными).

**В зависимости от основания возникновения все обязательства делятся на два типа:**

1) договорные

2) внедоговорные обязательства.

Договорные обязательства возникают на основе заключенного договора, а внедоговорные обязательства предполагают в качестве своего основания другие юридические факты. Содержание договорных обязательств определяется не только законом, но и соглашением лиц, участвующих в обязательстве. Содержание внедоговорных обязательств зависит только от закона или закона и воли одной из сторон в обязательстве.

В рамках договорных обязательств в зависимости от характера, опосредуемого ими перемещения материальных благ выделяются следующие группы:

- обязательства по реализации имущества,

- обязательства по предоставлению имущества в пользование,

- обязательства по выполнению работ,

- обязательства по перевозкам,

- обязательства по оказанию услуг,

- обязательства по расчетам и кредитованию,

- обязательства по страхованию,

- обязательства по совместной деятельности,

- смешанные обязательства.

Внутри внедоговорных обязательств можно выделить две группы:

- обязательства из односторонних сделок

- охранительные обязательства.

**В зависимости от экономического содержания в пределах одной и той же группы** различаются отдельные виды обязательств. Например, в группу обязательств по выполнению работ входят обязательства подряда, бытового подряда, строительного подряда, подряда на выполнение проектных и изыскательских работ и т.д.

**В зависимости от функций права выделяют:**

- регулятивные обязательства – охватывают обязательства, которые юридически опосредуют нормально возникающие экономические отношения (купли-продажи, подряда, перевозки, оказания услуг и т. д.).

- охранительные обязательства – охватывают обязательства, которые возникают, когда перемещение материальных благ и закрепление их за определенными лицами в том или ином звене оказывается нарушенным. Таковы, в частности, обязательства из причинения вреда и из неосновательного обогащения.

Есть и такие обязательства, которые можно рассматривать как своего рода сплав регулятивных и охранительных обязательств. Их место определяется в зависимости от того, к какой группе обязательств они тяготеют по своему основному содержанию. Таковы, например, обязательства по страхованию.

**С точки зрения определенности предмета исполнения выделяются:**

- альтернативное - обязательство, по которому должник обязан совершить одно из двух или нескольких действий (воздержаться от совершения действий), выбор между которыми принадлежит должнику, если законом, иными правовыми актами или договором право выбора не предоставлено кредитору или третьему лицу;

- факультативное обязательство - обязательство, по которому должнику предоставляется право заменить основное исполнение другим (факультативным) исполнением, предусмотренным условиями обязательства. В случае, если должник осуществляет свое право на замену исполнения, предусмотренного условиями обязательства, кредитор обязан принять от должника соответствующее исполнение по обязательству.

Такая классификация обязательств касается тех ситуаций, когда предметом обязательства становится совершение должником не одного, а нескольких конкретных действий.

Обязательства возникают из различных юридических фактов, называемых в обязательственном праве основаниями возникновения обязательств (ст. 366 ГК ДНР):

**1. Наиболее распространенное основание возникновения обязательств составляет договор, а договорные обязательства - основную разновидность обязательств.** Речь идет не только о договорах по передаче вещей, производству работ или оказанию услуг, но и о договорах об уступке (передаче) различных имущественных прав, в том числе исключительных и корпоративных.

**2. Обязательства возникают и из иных, односторонних сделок**. Например, содержащийся в завещании завещательный отказ после открытия наследства порождает обязательство между наследниками и отказополучателем.

**Обязательственные правоотношения возникают также из сделок, не предусмотренных законом, но не противоречащих ему и порождающих гражданские права и обязанности в силу общих начал и смысла гражданского законодательства**.

**3. Акты публичной власти.** К их числу относятся:

**- во-первых, административные акты государственных органов и органов местного самоуправления ненормативного (индивидуального) характера**, если они прямо названы в этом качестве законом. Например, решение компетентного органа публичной власти об изъятии у частного собственника земельного участка для государственных нужд порождает обязательство по выкупу такого участка государством или его продаже с публичных торгов, а решение о реквизиции вещи у частного собственника порождает обязательство по оплате ее стоимости. Принятие государственным органом или органом местного самоуправления акта, не соответствующего закону или иному правовому акту, может стать основанием возникновения деликтного обязательства;

**- во-вторых, речь идет о судебных решениях, которые также могут порождать обязательства.**

**Совершение неправомерных действий по причинению вреда другому лицу или неосновательному обогащению за счет другого лица.** Существо этих обязательств составляет обязанность компенсации причиненного вреда или возврата неосновательно приобретенного имущества, которая всегда носит имущественный характер, включая и случаи возмещения морального вреда. Такие обязательства могут возникать в результате действий как граждан и юридических лиц, так и органов публичной власти, в том числе при принятии ими индивидуальных или нормативных актов, не соответствующих закону или иным правовым актам.

**Юридические поступки, называемые законом «иными действиями граждан и юридических лиц»**, т.е. не являющихся сделками. Таковы, например, находка или обнаружение клада, порождающие обязательства соответственно по возврату найденной вещи или по передаче клада либо его части собственнику имущества, где был обнаружен клад, а также действия по предотвращению вреда личности или имуществу гражданина, порождающие обязательство по возмещению понесенных при этом расходов, а в отдельных случаях - и по дополнительному вознаграждению.

**Не зависящие от воли людей юридические факты - события**, например, наступление стихийного бедствия или иного чрезвычайного обстоятельства, сделавшее непригодным для проживания единственное жилое помещение гражданина, порождает обязательство по предоставлению ему для временного проживания другого жилого помещения из маневренного фонда.

**Осуществление гражданских прав —** это совершение участниками имущественного оборота тех действий, которые предусмотрены нормами законодательства и условиями связывающих их договорных и иных обязательств.

Осуществляя **субъективные гражданские права*,*** субъект преследует достижение социально-экономических и юридических целей.

Отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом.

**Субъективное гражданское право *-*** это мера возможного поведения уполномоченного лица, которому соответствует поведение обязаны лица.

Содержание субъективного гражданского права состоит в возможности для уполномоченного лица:

1. Вести себя определенным образом;

2. Требовать определенного поведения от других лиц;

3. Обращаться в случае необходимости в государственные органы (суд и др.) для защиты нарушенного права.

Гражданский кодекс ДНР в ст. 11 устанавливает пределы осуществления гражданских прав, которые заключаются в следующем:

1. Не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом).

Не допускается использование гражданских прав в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребление доминирующим положением на рынке.

2. В случае несоблюдения требований, предусмотренных частью 1 настоящей ст. 11 ГК ДНР, суд, арбитражный суд с учетом характера и последствий допущенного злоупотребления отказывает лицу в защите принадлежащего ему права полностью или частично, а также применяет иные меры, предусмотренные законом.

3. В случае если злоупотребление правом выражается в совершении действий в обход закона с противоправной целью, последствия, предусмотренные частью 2 ст. 11 ГК ДНР, применяются, поскольку иные последствия таких действий не установлены ГК ДНР.

4. Если злоупотребление правом повлекло нарушение права другого лица, такое лицо вправе требовать возмещения причиненных этим убытков.

5. Добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

Субъективное гражданское право может быть реализовано как лично, так и через других лиц - **представителей.** **Представительством** является правоотношение, в котором одна сторона (представитель) обязана или имеет право совершить сделку от имени другой стороны, которую она представляет.

Представительство бывает **обязательным** и **добровольным (договорным).**

**Обязательное представительство** устанавливается законом (родители являются представителями их несовершеннолетних детей, прокурор-представитель интересов государства в суде).

**Добровольное (договорное) представительство** возникает на основании **договора** или **доверенности.** **Доверенность *-*** это письменное полномочие, которое одно лицо выдает другому лицу для представительства своих интересов перед третьими лицами. **По объему полномочий доверенности бывают:**

1. Одноразовыми-на осуществление одного конкретного действия (например, продажа дома);

2. Специальными - на осуществление определенных однородных действий (например, получение пенсии лица, не может самостоятельно ее получить);

3. Генеральными (общими) - на полное управление имуществом.

**Субъективный гражданский долг *-*** это мера должного поведения лица обязаны. **Гражданские обязанности** должны выполняться в пределах, установленных договором или актом гражданского законодательства. Нельзя требовать от лица осуществления действий, которые не являются обязательными для нее. Выполнение гражданских обязанностей обеспечивается средствами поощрения и ответственностью, которые установлены договором или законом.

**4.2.** **Понятие, содержание, форма и виды гражданско – правового договора**

**Договор**представляет собой соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Договор *-* наиболее распространенный вид сделок.

Понятие договора употребляется в трех значениях, договор как:

˗юридический факт, т. е. основание возникновения, изменения или прекращения гражданского правоотношения;

˗соглашение сторон, предусматривающее права, обязанности и порядок их осуществления;

˗документ, где изложено определенное сообщение.

**Содержание договора -** это условия, на которых достигнуто соглашение сторон. По юридическому значению все условия делятся на **существенные, обычные**и **случайные.** Первые необходимы и достаточны для заключения договора. Поэтому важно определить, какие условия для данного договора являются существенными. Их круг зависит от особенностей конкретного договора.

Критерий существенных условий:

1) предмет договора;

2) названные в законе или других нормативно-правовых актах как существенные;

3) существенные и необходимые для договора данного вида (они выражают его природу и без них он не существует как данный вид договора);

4) относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение, т. е. по желанию одной из сторон в договоре существенным становится условие, не признанное таковым законом или иным правовым актом, и которые не выражает природу этого договора.

В отличие от существенных, обычные условия не нуждаются в согласовании сторон. Они предусмотрены в нормативных актах и автоматически вступают в действие в момент заключения договора. Это не значит, что обычные условия действуют вопреки воле сторон в договоре. Они основываются на соглашении сторон.

К числу обычных условий возмездных договоров следует относить **цену** в договоре, если иное не указано в законе и иных правовых актах. Если она не определена, то в предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномочеными на то госорганами.

К числу обычных условий относятся:

а) примерные условия, разработанные для договоров соответствующего вида и опубликованные в печати, если в договоре имеется ссылка к этим примерным условиям. Если такой ссылки не содержится в договоре, такие примерные условия применяются к отношениям сторон в качестве обычаев делового оборота.

б) обычаи делового оборота, применяемые к отношениям сторон, которые вступают в действие, если условие договора не определено сторонами или диспозитивной нормой.

Случайными называются условия, изменяющие или дополняющие обычные условия. Они включаются в текст договора по усмотрению сторон. Их отсутствие, так же как и отсутствие обычных условий, не влияет на действительность договора. Но в отличие от обычных они приобретают юридическую силу лишь при включении их в текст договора. Иногда в содержание договора включаются права и обязанности сторон.

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| Условия договора | Характеристика договора | Источники договора | Примеры |
| **Существенные** | Необходимы для  заключения договора | Закон, договор (любые условия по желанию сторон) | 1. В договоре купли-продажи˗ вещь, товар, количество, в большинстве стран |
| **Обычные** | Соответствуют диспозитивной норме закона | Закон, обычай | Условие о поставке продавцом товара в полном объеме (а не по частям) |
| **Случайные** | Не соответствуют диспозитивной норме либо не предусмотрены законом | Воля сторон (договор) | В договоре купли-продажи ˗ условие о поставке товара по частям; условие о полной или частичной предоплате |

Наиболее важные признаки существенных условий:они обязательно должны быть согласованы сторонами, чем и отличаются от всех других условий, иначе договор нельзя считать заключенным.

Договор можно заключить в любой форме, которая предусмотрена для совершения сделок, если законом не установлена определенная форма для этого вида договоров.

Как правило, договор может иметь **устную, простую письменную** и **нотариально удостоверенную форму.**

**Устная форма договора**имеет место, когда законом либо соглашением сторон не установлена иная форма. При согласии сторон заключить договор в определенной форме он считается заключенным после придания ему такой формы, хотя бы она и не требовалась законом для данного вида договора.

Если договор требует оформления **в письменной форме**, он может быть заключен:

˗ путем составления одного документа, который подписывают стороны;

* 1. ˗ путем обмена письмами, телеграммами, телексами, телефаксами и иными документами, в том числе электронными документами, передаваемыми по каналам связи, позволяющим точно установить, что документ исходит от стороны по договору.
     1. В качестве электронного документа, передаваемого по каналам связи, признается информация, подготовленная, отправленная, полученная или хранимая с помощью электронных, магнитных, оптических либо аналогичных средств, включая обмен информацией в электронной форме и электронную почту.
     2. В случаях, предусматриваемых законом или соглашением сторон, договор письменной форме допускается заключить только путем составления одного документа, который подписывают стороны договора (ст. 542 ГК ДНР).

Если иное не предусмотрено законом или договором, граждане и юридические лица свободны в проведении переговоров о заключении договора, сами несут расходы, которые связаны с их проведением, и не отвечают за то, что соглашение не достигнуто.

Вступая в переговоры о заключении договора, в ходе их проведения и по их завершении стороны обязаны действовать добросовестно. Добросовестность действий не допускает вступать в переговоры или их продолжать, если заведомо нет намерения достигнуть соглашение с другой стороной.

Также могут устанавливаться **дополнительные требования**, которым должна отвечать форма договора (бланк установленной формы, скрепление печатью и т. д.), устанавливаться последствия несоблюдения таких требований. Если дополнительных требований нет, стороны, заключая договор, вправе сами определить его реквизиты; на действительность договора это не повлияет.

**Письменный договор может быть оформлен на типовых бланках.**

При условии согласования сторонами существенных условий договора некоторые отступления в заполнении бланков (незаполненные графы, внесение сокращений или изменений) не ведут к признанию договора незаключенным или недействительным.

Сторона, которая приняла от другой стороны полное или частичное исполнение по договору либо иным способом подтвердила действие договора, не может требовать признать этот договор незаключенным, так как заявление подобного требования будет противоречить принципу добросовестности.

**Заключение договора в обязательном порядке.**

Заинтересованная сторона должна направить другой стороне оферту (проект договора), на которую та в течение 30 дней вправе (а обязанная сторона – обязана) дать ответ извещением:

˗ об акцепте;

˗ об отказе от акцепта;

˗ об акцепте на других условиях (протокол разногласий к проекту договора), т. е. отказ от акцепта и новая оферта.

**Нотариальная форма договора**обязательна в случаях, прямо указанных в законе, либо по соглашению сторон.

**Договоры могут классифицироваться по различным основаниям:**

**1. *По своей юридической природе договоры могут быть консенсуальными и реальными.***

***Консенсуальными*** являются договоры, в которых права и обязанности сторон возникают сразу после достижения сторонами соглашения (консенсуса) об установлении прав и обязанностей (например, договор купли - продажи).

Договор считается ***реальным,*** если права и обязанности сторон возникают после достижения соглашения и передачи вещи (например, договор займа, доверительного управления имуществом, хранения, перевозки грузов).

**2. *По характеру отношений между сторонами договоры делятся на возмездные и безвозмездные.***

***Возмездность*** договора означает, что имущественному предоставлению со стороны контрагента, исполняющего свою обязанность, соответствует встречное имущественное предоставление другого контрагента. Наиболее типичным случаем такого предоставления является плата в виде определенного денежного возмещения. Так, по договору аренды арендодатель обязан передать арендатору во временное владение и пользование имущество, за что арендатор обязан уплатить вознаграждение - арендную плату. Договор купли-продажи еще один пример возмездного договора. При предоставлении каждой стороной равноценного имущества возмездность приобретает характер эквивалентности.

В современных условиях подавляющая часть договоров является возмездной. Это обусловливается ролью гражданского права как важнейшего регулятора товарно-денежных и иных отношений при переходе к рыночной экономике.

При заключении ***безвозмездного договора*** одна сторона обязуется совершить или совершает какое-либо действие в пользу другой, не получая от нее денежного вознаграждения или иного встречного предоставления (например, по договорам дарения или безвозмездного пользования).

Существование безвозмездных договоров в принципе не противоречит основным чертам складывающихся в настоящее время экономических отношений. Важное социальное значение придается, в частности, деятельности таких некоммерческих организаций, как благотворительные, культурные, образовательные и иные фонды. Преследующие общеполезные цели добровольные имущественные взносы (пожертвования) граждан и организаций рассматриваются как особая разновидность дарения.

Некоторые договоры в силу закона могут быть как безвозмездными, так и возмездными (заем, поручение, хранение).

**3. *В зависимости от наличия у сторон прав и обязанностей договоры разделены на односторонние и двусторонние (взаимные, синаллагматические).***

***В односторонних договорах*** один из участников обладает только правами, а другой - обязанностями (договор поручения, дарения, займа).

***В двусторонних***договорах каждая сторона имеет и права, и обязанности (договор купли-продажи).

**4. *В зависимости от того, в чьих интересах они заключены, договоры делятся на:***

1) ***договоры в интересах сторон;***

2) ***договоры в интересах третьих лиц****,* т.е. такие, в которых стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному им третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнение обязательства в свою пользу.

**5. *В зависимости от основания заключения договоры делят на свободные и обязательные*.**

Заключение первых зависит только от усмотрения сторон. Вторые носят всецело обязательный характер для одной или обеих сторон договора. Несмотря на то, что в большинстве своем договоры носят свободный характер, на практике и в законодательных положениях встречаются и обязательные договоры.

**6. *На основе наличия или отсутствия юридической связи одного договора с другим выделяются основные (главные) и дополнительные договоры***

***Дополнительные договоры*** являются юридическим продолжением других (основных) договоров и поэтому разделяют их юридическую судьбу (т.е. если основной договор будет признан недействительным, то и дополнительный договор также будет являться недействительным). Дополнительные договоры, как правило, обеспечивают исполнение основных. В связи с этим наиболее распространенными такими договорами являются соглашение о неустойке, договор поручительства, залога и т.д. Соответственно, ***основные договоры,*** напротив, являются самостоятельными и не разделяют юридическую судьбу каких-либо иных договоров.

**7. *В зависимости от юридической направленности различают основные и предварительные договоры.***

***Основной договор*** непосредственно порождает права и обязанности сторон, связанные с перемещением материальных благ, передачей имущества, выполнением работ, указанием услуг и т.п.

***Предварительный договор*** - это соглашение сторон о заключении основного договора в будущем.

Большинство договоров - это основные договоры, предварительные договоры встречаются значительно реже.

**8. *В зависимости от количества участников в договоре различают двустронние и многосторонние договоры.***

**9. *В зависимости от объекта договоры делятся на вещные и обязательственные.***

Объектом ***вещных договоров*** является определенная вещь (вещи). Объектом же ***обязательственного договора*** являются определенные действия (или бездействие) определенного лица (круга лиц).

**10. *По содержанию регулируемой договорами деятельности выделяют два основных типа договоров: имущественные и организационные*.**

К числу ***имущественных*** относятся договоры, направленные на регулирование деятельности лиц по поводу определенного блага.

Спецификой ***организационных договоров*** является то, что они предназначены создать предпосылки, предусмотреть возможности для последующей предпринимательской или иной деятельности. Внутри каждого типа могут быть выделены виды договоров, характеризуемые устойчивыми существенными признаками.

Так, среди имущественных договоров выделяют три основных вида: а) на передачу имущества; б) выполнение работ; в) оказание услуг. При этом указанные виды, в свою очередь, подразделяются на подвиды (например, купля - продажа, подряд, комиссия и др.).

*Для заключения договора* надо, чтобы одна из сторон сделала предложение о заключении договора, а другая его приняла. Подписание *договора* проходит две стадии: первая - именуется **офертой**, а вторая - **акцептом.** Сторона, делающая предложение заключить договор, именуется **оферентом**, а сторона, его принимающая - **акцептантом**. Договор заключен, если оферент получит акцепт от акцептанта.

Предложение, в котором содержатся все существенные условия договора, и которое направлено неопределенному кругу лиц, считают публичной офертой (ст. 544 ГК ДНР). Предложение, которое не удовлетворяет этим требованиям (в т. ч. реклама), считается вызовом на оферту (приглашением сделать оферту).

Договор **вступает в силу** с момента его заключения (ст. 527 ГК ДНР). Однако стороны могут определить, что условия договора применяются к отношениям, которые возникли до его заключения.

Изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законом или договором. По желанию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут только по решению суда в следующих случаях:

˗ при существенном нарушении договора другой стороной;

˗ в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора (ст. 560 ГК ДНР).

Договор **прекращает свое действие** с исполнением сторонами всех лежащих на них по договору обязанностей.

Законом или договором может быть предусмотрено прекращение обязательств по договору по окончании срока его действия. Окончание действия договора не освобождает стороны от ответственности за его неисполнение во время его действия.

**4.3.** **Характеристика договоров купли – продажи, аренды, займа**

Согласно ст.565 ГК ДНР по договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену).

По юридической природе договор купли-продажи:

- консенсуальный;

- возмездный;

- двусторонний (порождает обязательства у обеих сторон);

**Товаром** по договору купли-продажи признаются любые вещи: как движимые, так и недвижимые, индивидуально определенные либо определяемые родовыми признаками. Договор может быть заключен на куплю-продажу будущих товаров, т.е. таких, которые еще будут созданы или приобретены продавцом.

**Цель договора купли-продажи** - перенесение права собственности на вещь, служащую товаром, на покупателя.

Право собственности у приобретателя вещи по договору возникает:

- по общему правилу - с момента передачи вещи, если только иное не предусмотрено законом или договором;

- когда отчуждение имущества подлежит государственной регистрации - с момента такой регистрации, если иное не установлено законом (например, на недвижимое имущество).

Риск случайной гибели или случайного повреждения товара в общем случае переходит на покупателя с момента, когда в соответствии с законом или договором продавец считается исполнившим свою обязанность по передаче товара покупателю.

К отдельным видам договора купли-продажи относятся розничная купля-продажа, поставка товаров, поставка товаров для государственных нужд, контрактация, энергоснабжение, продажа недвижимости, продажа предприятия.

**Сторонами договора** являются продавец и покупатель, в качестве которых могут выступать любые субъекты гражданского права, наделенные распорядительными полномочиями в отношении объекта договора. Чаще всего продавцом по договору купли-продажи выступает собственник вещи (товара), или иное лицо, уполномоченное им или законом на продажу товара.

Покупателями по договору купли-продажи могут выступать все субъекты гражданского права, располагающие в каждом конкретном случае необходимыми экономическими и юридическими (например, наличие разрешения) возможностями.

В качестве **предмета договора** купли-продажи в ст. 565 ГК называются вещь и определенная денежная сумма - цена данной вещи. Под вещью понимается материально-телесная субстанция, находящаяся в твердом, жидком или газообразном состоянии, выступающая как товар в гражданском обороте (полной или ограниченной оборотоспособности). К вещам, являющимся предметом договора купли-продажи, относятся вещи движимые и недвижимые, делимые и неделимые, потребляемые и непотребляемые, индивидуально-определенные и определенные родовыми признаками, как имеющиеся в наличии к моменту заключения договора, так и «будущие» вещи, т.е. те, которые будут созданы или приобретены продавцом в будущем.

Условия договора считаются согласованными, если договор позволяет определить наименование и количество товара. Это означает, что именно это условие и является существенным, все остальные – качество товара, его цена могут особо не оговариваться сторонами, поскольку могут быть определены на основе допускаемых законом аналогов. Однако для отдельных видов договоров купли-продажи установлены требования о необходимости согласования более широкого круга условий.

Продавец несет две основные **обязанности**: по передаче товара покупателю и по переносу на покупателя права собственности на продаваемый товар.

Во исполнение этих обязанностей продавец обязан передать товар:

- в срок, установленный договором, а при отсутствии такого срока - в разумный или срок после заявления соответствующего требования (ст.568 ГК ДНР);

- с принадлежностями и относящимися к нему документами (техпаспорт, сертификат качества, инструкция по эксплуатации и т.п.);

- свободным от прав и притязаний третьих лиц, за исключением случаев, когда покупатель согласен принять товар, обремененный правами третьи лиц;

- в согласованном сторонами ассортименте;

- надлежащего качества (соответствующего договору либо пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется);

- с соблюдением требований о комплектности товара, о комплекте товаров;

- в соответствующей таре и упаковке.

Покупатель имеются две основные **обязанности**: принять товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену товара).

Покупатель обязан принять товар, если у него нет права требования замены товара или отказа от исполнения договора, при этом он должен совершить действия для обеспечения передачи товаров, если иное не предусмотрено законом или договором. Он также обязан оплатить товар по цене, предусмотренной в договоре, а если она не установлена – по цене, определяемой по ст. 595 ГК ДНР, т.е. по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары.

Помимо основных обязанностей продавца и покупателя, в договоре купли-продажи могут предусматриваться и дополнительные обязанности, связанные с информацией, касающейся сторон, предмета договора, способов его исполнения, страхования, хранения предмета договора и т.д.

При неисполнении или ненадлежащем исполнении договора у сторон возникают обязанности по уплате санкций и возмещению причиненных убытков.

Содержание договора составляют те условия, по поводу которых стороны достигли соглашения. Существенное условия договора купли-продажи – предмет договора.

Договор купли-продажи считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Договор купли-продажи может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения данного вида договора. Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему условленной формы, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма не требовалась. Так, розничная купля-продажа совершается в устной форме, продажа недвижимости — в нотариально заверенной.

Договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

Количество товара, подлежащего передаче покупателю, предусматривается договором купли-продажи в соответствующих единицах измерения или в денежном выражении.

Условие о количестве товара может быть согласовано путем установления в договоре порядка его определения. Если договор купли-продажи не позволяет определить количество подлежащего передаче товара, договор не считается заключенным.

Если продавец передал в нарушение договора купли-продажи покупателю меньшее количество товара, чем определено договором, покупатель может, если иное не предусмотрено договором, либо потребовать передать недостающее количество товара, либо отказаться от переданного товара и от его оплаты, а если товар оплачен — возврата уплаченной денежной суммы. Если продавец передал покупателю товар в количестве, превышающем указанное в договоре купли-продажи, покупатель извещает об этом продавца. В случае, когда в разумный срок после получения сообщения покупателя продавец не распорядится соответствующей частью товара, покупатель принимает весь товар. В случае принятия покупателем товара в количестве, превышающем указанное в договоре купли-продажи, дополнительно принятый товар оплачивается по цене, определенной для товара, принятого в соответствии с договором, если иная цена не определена соглашением сторон.

Если по договору купли-продажи передаются товары в определенном соотношении по видам, моделям, размерам, цветам или иным признакам (ассортимент), продавец обязан передать покупателю товары в ассортименте, согласованном сторонами. Если в договоре купли-продажи не установлен ассортимент, а также порядок его определения, но из существа обязательства вытекает, что товары должны быть переданы покупателю в ассортименте, продавец передает покупателю товары в ассортименте исходя из потребностей покупателя, которые были известны продавцу на момент заключения договора, или отказаться от исполнения договора.

При передаче продавцом предусмотренных договором купли- продажи товаров в ассортименте, не соответствующем договору, покупатель может отказаться от их принятия и оплаты, а если они оплачены, потребовать возврата уплаченной денежной суммы.

Если продавец передал покупателю наряду с товарами, ассортимент которых соответствует договору купли-продажи, товары с нарушением условия об ассортименте, покупатель по своему выбору:

• принимает товары, соответствующие условию об ассортименте, и отказывается от остальных товаров;

• отказывается от всех переданных товаров;

• требует замены товаров, не соответствующих условию об ассортименте, товарами в ассортименте, предусмотренном договором;

• принимает все переданные товары.

При отказе от товаров, ассортимент которых не соответствует условию договора купли-продажи, или предъявлении требования о замене товаров, не соответствующих условию об ассортименте, покупатель также может отказаться от их оплаты, а если они оплачены, потребовать возврата уплаченной денежной суммы. Товары, не соответствующие условию договора купли-продажи об ассортименте, считаются принятыми, если покупатель в разумный срок после их получения не сообщит продавцу о своем отказе от товаров. Если покупатель не отказался от товаров, ассортимент которых не соответствует договору купли-продажи, он обязан их оплатить по цене, согласованной с продавцом. В случае, когда продавцом не приняты необходимые меры по согласованию цены в разумный срок, покупатель оплачивает товары по цене, которая в момент заключения договора при сравнимых обстоятельствах обычно взималась за аналогичные товары. В договоре купли-продажи могут содержаться иные условия.

Продавец передает покупателю товар, качество которого соответствует договору купли-продажи. При отсутствии в договоре купли-продажи условий о качестве товара он передает покупателю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется. Если продавец при заключении договора был поставлен покупателем в известность о конкретных целях приобретения товара, продавец обязан передать ему товар, пригодный для использования в соответствии с этими целями. При продаже товара по образцу и (или) по описанию продавец обязан передать покупателю товар, который соответствует образцу и (или) описанию. Если законом или в установленном им порядке предусмотрены обязательные требования к качеству продаваемого товара, то продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, передает покупателю товар, соответствующий этим обязательным требованиям. По соглашению между сторонами договора может быть передан товар, соответствующий повышенным требованиям к качеству по сравнению с обязательными требованиями, предусмотренными законом или в установленном им порядке.

Товар, который продавец передает покупателю, должен соответствовать предусмотренным требованиям в момент передачи, если иной момент не предусмотрен договором, и в пределах разумного срока, а также быть пригодным для целей, для которых товары такого рода обычно используются. В случае, когда договором купли-продажи предусмотрено предоставление продавцом гарантии качества товара, он передает покупателю товар, который должен соответствовать предусмотренным требованиям, в течение определенного времени, установленного договором (гарантийного срока). Гарантия качества товара распространяется на все составляющие его части (комплектующие изделия), если иное не предусмотрено договором купли-продажи.

Гарантийный срок начинает течь с момента передачи товара покупателю, если иное не предусмотрено договором купли-продажи. Если покупатель лишен возможности использовать товар, в отношении которого договором установлен гарантийный срок, по обстоятельствам, зависящим от продавца, гарантийный срок не течет до устранения соответствующих обстоятельств продавцом. Если иное не предусмотрено договором, гарантийный срок продлевается на время, в течение которого товар не мог использоваться из-за обнаруженных в нем недостатков, при условии извещения продавца о недостатках товара. Если иное не предусмотрено договором, гарантийный срок на комплектующее изделие считается равным гарантийному сроку на основное изделие и начинает течь одновременно с гарантийным сроком на основное изделие. На товар (комплектующее изделие), переданный продавцом взамен товара (комплектующего изделия), в котором в течение гарантийного срока были обнаружены недостатки, устанавливается гарантийный срок той же продолжительности, что и на замененный.

Законом или в установленном им порядке может быть предусмотрена обязанность определять срок, по истечении которого товар считается непригодным для использования по назначению (срок годности). Товар, на который установлен срок годности, продавец обязан передать покупателю с таким расчетом, чтобы он мог быть использован по назначению до истечения срока годности, если иное не предусмотрено договором. Срок годности товара определяется промежутком времени, исчисляемым со дня его изготовления, в течение которого товар пригоден к использованию, либо датой, до наступления которой товар пригоден к использованию.

Продавец обязан передать покупателю товар, соответствующий условиям договора купли-продажи о комплектности. В случае, когда договором купли-продажи не определена комплектность товара, продавец обязан передать покупателю товар, комплектность которого определяется обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Если договором купли-продажи предусмотрена обязанность продавца передать покупателю определенный набор товаров в комплекте (комплект товаров), обязательство считается исполненным с момента передачи всех товаров, включенных в комплект. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи и не вытекает из существа обязательства, продавец обязан передать покупателю все товары, входящие в комплект, одновременно.

В случае передачи некомплектного товара покупатель по своему выбору может потребовать от продавца соразмерного уменьшения покупной цены либо доукомплектования товара в разумный срок. Если продавец в разумный срок не выполнил требования покупателя о доукомплектовании товара, покупатель по своему выбору вправе потребовать замены некомплектного товара на комплектный либо отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной денежной суммы.

Продавец передает покупателю товар в таре и (или) упаковке, за исключением товара, который по своему характеру не требует затаривания и (или) упаковки. Эти требования должны быть предусмотрены в договоре, если они отсутствуют, то товар затаривается и (или) упаковывается обычным для такого товара способом, а при его отсутствии — обеспечивающим сохранность товаров такого рода при обычных условиях хранения и транспортирования. Продавец должен выполнить обязательные требования к таре и (или) упаковке, установленные законом или иными правовыми актами. При нарушении этих требований покупатель может потребовать от продавца затарить и (или) упаковать товар либо заменить ненадлежащую тару и (или) упаковку, если иное не вытекает из договора, существа обязательства или характера товара.

Покупатель оплачивает товар по цене, предусмотренной договором купли-продажи, либо, если она договором не предусмотрена и не может быть определена исходя из его условий, цены, а также совершает за свой счет действия, которые в соответствии с законом, иными правовыми актами, договором или обычно предъявляемыми требованиями необходимы для осуществления платежа. Когда цена установлена в зависимости от веса товара, она определяется по весу нетто, если иное не предусмотрено договором купли-продажи. Если договор купли-продажи предусматривает, что цена товара изменяется в зависимости от показателей, обусловливающих цену товара (себестоимость, затраты и т.п.), но не определен способ ее пересмотра, цена определяется исходя из соотношения этих показателей на момент заключения договора и на момент передачи товара.

Покупатель оплачивает товар непосредственно до пли после передачи ему продавцом товара, если иное не предусмотрено ГК, другим законом, иными правовыми актами или договором купли- продажи и не вытекает из существа обязательства.

Если договором купли-продажи не предусмотрена рассрочка оплаты товара, покупатель оплачивает покупку полностью. При несвоевременной оплате продавец может потребовать оплаты товара и уплаты процентов. Продавец по своему выбору может потребовать оплаты товара либо отказаться от исполнения договора купли-продажи, если покупатель в нарушение договора отказывается принять и оплатить товар. В случае, когда продавец обязан передать не только товары, которые не оплачены, но и другие товары, он вправе приостановить передачу этих товаров до полной оплаты всех ранее переданных товаров, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором.

Если договором купли-продажи предусмотрена обязанность покупателя предварительно оплатить товар (полностью или частично), он должен произвести оплату в срок, предусмотренный договором, а если такой срок договором не предусмотрен — в срок, определенный в ГК ДНР.

От продавца, получившего сумму предварительной оплаты и не передавшего товар в установленный срок, покупатель вправе потребовать передачи оплаченного товара или возврата суммы предварительной оплаты, а если иное не предусмотрено договором купли-продажи, на сумму предварительной оплаты он может потребовать уплаты процентов в соответствии с ГК ДНР со дня, когда по договору передача товара должна была быть произведена, до дня передачи товара покупателю или возврата ему предварительно уплаченной им суммы. Договором может быть предусмотрена обязанность продавца уплачивать проценты на сумму предварительной оплаты со дня получения этой суммы от покупателя.

В договоре может быть предусмотрена продажа товара в кредит — оплата товара через определенное время после его передачи покупателю. Оплата производится покупателем в срок, предусмотренный договором, а если он не определен — в разумный срок.

Продавец может требовать оплаты переданного товара или возврата неоплаченных товаров от покупателя, получившего товар, но не оплатившего его в установленный договором срок. Кроме того, на просроченную сумму начисляются проценты со дня, когда по договору товар должен был быть оплачен, до дня оплаты товара покупателем.

Договором может быть предусмотрена обязанность покупателя уплачивать проценты на сумму, соответствующую цене товара, начиная со дня передачи товара продавцом. Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, с момента передачи товара покупателю и до его оплаты товар, проданный в кредит, признается находящимся в залоге у продавца для обеспечения исполнения покупателем его обязанности по оплате товара.

Договором о продаже товара в кредит может быть предусмотрена оплата товара в рассрочку. Договор о продаже товара в кредит с условием о рассрочке платежа считается заключенным, если в нем наряду с другими существенными условиями договора купли-продажи указаны цена товара, порядок, сроки и размеры платежей. При невнесении в срок, обусловленный договором, очередного платежа продавец может отказаться от исполнения договора и потребовать от покупателя возврата проданного товара, за исключением случаев, когда сумма платежей, полученных от него, превышает половину цены товара.

Договором купли-продажи может быть предусмотрена обязанность продавца или покупателя страховать товар. В случае, когда сторона, обязанная страховать товар, не осуществляет страхование в соответствии с условиями договора, другая сторона вправе застраховать товар и потребовать от обязанной стороны возмещения расходов на страхование либо отказаться от исполнения договора.

По **договору аренды** арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование.

Договор аренды является консенсуальным, возмездным, взаимным и срочным.

**Разновидностью договора аренды** являются договоры проката,арендытранспортных средств, аренды здания или сооружения, аренды предприятия, финансовой аренды.

**Условие о предмете** –единственное существенное условие оговорааренды. Для договора аренды здания или сооружения, аренды предприятия существенным условием в силу прямого указания закона служит, кроме того, условие об арендной плате. Предметом договора аренды служит индивидуально-определенное имущество, которое не теряет своих натуральных свойств в процессе его использования (т.е. непотребляемые вещи) – земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятия, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и т.п. Предмет договора аренды должен считаться установленным, если содержание договора позволяет определенно установить имущество, подлежащее передаче в качестве объекта аренды.

**Арендодателем вправе выступать** любое физическое или юридическоелицо, являющееся собственником имущества, а также лица, управомоченные законом или собственником сдавать имущество в аренду. Для отдельных видов аренды ГК ДНР установлены ограничения, относящиеся к субъектному составу. Так, в договоре бытового проката на стороне арендодателя выступает только предприниматель.

**Арендаторами по договору аренды**,по общему правилу,выступаютлюбые физические и юридические лица. Вместе с тем для некоторых видов аренды ГК ДНР установлены исключения из этого правила. Например, арендатором при аренде предприятия может быть только лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью.

**Форма отдельных видов договора** аренды устанавливается взаконодательстве. В письменной форме должны совершаться договоры проката, а для договора аренды зданий и сооружений, договора аренды предприятия допустима, лишь письменная форма путем составления единого документа, подписанного обеими сторонами, если же такой договор заключён на срок не менее одного года, то он подлежит государственной регистрации.

**Арендная плата** устанавливается за все арендуемое имущество в целомили отдельно по каждой из его составных частей, как правило, в денежной форме, но может предусматривать и иное встречное представление.

Договор аренды может быть заключен как на определенный, так и на неопределенный **срок**. При заключении договора на неопределенный срок предполагается право каждой из сторон в любое время в одностороннем порядке отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону за один месяц, а при аренде недвижимости – за три месяца.

**Одностороннее расторжение договора аренды** допускается,какправило, по решению суда. Основанием для расторжения являются нарушение договора как со стороны арендатора, так и арендодателя, в частности, **когда арендатор:**

пользуется имуществом с существенным нарушением условий договора или назначения имущества либо с неоднократными нарушениями;

существенно ухудшает имущество;

более двух раз подряд по истечении установленного договором срока платежа не вносит арендную плату;

не производит капитального ремонта в случае возложения на него такой обязанности;

**а арендодатель**:

не предоставляет имущество в пользование арендатору либо создает препятствия пользованию имуществом в соответствии с условиями договора или назначением имущества;

сданное в аренду имущество имеет препятствующие его использованию недостатки, за которые отвечает арендодатель;

арендодатель не выполняет обязанности по капитальному ремонту;

имущество в силу обстоятельств, за которые арендатор не отвечает, окажется в состоянии, не пригодном для использования.

Договором аренды могут быть установлены и другие основания досрочного расторжения договора по требованию арендодателя или арендатора.

Особым случаем прекращения договора аренды является **выкуп** **арендованного имущества** арендатором как по истечении срока аренды,так идо его окончания при условии внесения арендатором всей обусловленной суммы. Условие о выкупе арендованного имущества может быть предусмотрено как законом, так и договором.

**Ответственность сторон** по договору аренды является полной истроится по общим правилам гражданского права. Наряду со взысканием убытков ответственность за нарушение условий договора аренды может выражаться и в уплате неустойки (как правило, договорной). В изъятие из общего правила о зачетном характере неустойки установлено положение о штрафной неустойке для случаев, когда в договоре предусмотрена неустойка за несвоевременный возврат арендованного имущества. Впрочем, соглашением сторон это правило может быть изменено.

В аренду могут быть переданы земельные участки и другие обособленные природные объекты, предприятие и другие имущественные комплексы, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и другие непотребляемые вещи.

Законом могут быть установлены виды имущества, сдача которого в аренду не допускается или ограничивается.

Законом могут быть установлены особенности сдачи в аренду земельных участков и других обособленных природных объектов.

В договоре аренды должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче арендатору в качестве объекта аренды. При отсутствии этих данных в договоре условие об объекте, подлежащем передаче в аренду, считается не согласованным сторонами, а соответствующий договор не считается заключенным (ст. 716 ГК ДНР).

Договор аренды на срок более года, а если хотя бы одной из сторон договора является юридическое лицо, независимо от срока, должен быть заключен в письменной форме.

 Договор аренды недвижимого имущества подлежит государственной регистрации, если иное не установлено законом.

Договор аренды имущества, предусматривающий переход в последующем права собственности на это имущество к арендатору (статья 733), заключается в форме, предусмотренной для договора купли-продажи такого имущества (ст. 718 ГК ДНР).

Договор аренды заключается на срок, определенный договором. Если срок аренды в договоре не определен, договор аренды считается заключенным на неопределенный срок.

В этом случае каждая из сторон вправе в любое время отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону за один месяц, а при аренде недвижимого имущества за три месяца. Законом или договором может быть установлен иной срок для предупреждения о прекращении договора аренды, заключенного на неопределенный срок.

Законом могут устанавливаться максимальные (предельные) сроки договора для отдельных видов аренды, а также для аренды отдельных видов имущества. В этих случаях, если срок аренды в договоре не определен и ни одна из сторон не отказалась от договора до истечения максимального срока, установленного законом, договор по истечении максимального срока прекращается.

Договор аренды, заключенный на срок, превышающий установленный законом максимальный срок, считается заключенным на срок, соответствующий максимальному сроку (ст. 719 ГК ДНР).

**Основная обязанность арендодателя** заключается в предоставлениипредусмотренного договором имущества арендатору. При этом арендодатель обязан предоставить арендатору имущество в состоянии, соответствующем условиям договора аренды и назначению имущества. На арендодателя возлагается обязанность предупредить арендатора обо всех правах третьих лиц на сдаваемое в аренду имущество. Ее неисполнение арендодателем дает право арендатору требовать уменьшения арендной платы либо расторжения договора и возмещения убытков.

Обязанность арендатора состоит в пользовании арендованным имуществом согласно условиям договора, а если таковые в договоре не определены, то в соответствии с назначением имущества.

**Арендатор вправе** с согласия арендодателя передать полученноеимущество в субаренду, которая по своей правовой природе является также договором аренды. В субаренду может быть сдано имущество в целом или в части, на весь срок аренды или на меньший период.

По общему правилу, арендодатель **несёт расходы** по капитальному ремонту имущества, а арендатор производит за свой счет текущий ремонт и несёт расходы на содержание имущества, если иное не установлено законом или договором аренды.

При неисполнении или ненадлежащем исполнении условий договора аренды стороны могут нести ответственность в следующих случаях:

1) имущество не передано арендатору или не были переданы принадлежности и документы к данному имуществу.

Непредоставление арендодателем имущества в обусловленный (либо разумный) срок дает право арендатору истребовать от арендодателя это имущество и потребовать возмещения убытков, причиненных задержкой исполнения, или расторжения договора и возмещения убытков, причиненных его неисполнением.

Если арендодатель не передал арендатору документы и принадлежности к имуществу, а арендатор не имеет возможности пользоваться имуществом в соответствии с его назначением либо в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении договора, он может потребовать предоставления ему арендодателем таких принадлежностей и документов или расторжения договора, а также возмещения убытков;

2) арендатору предоставлено имущество, имеющее недостатки, полностью или частично препятствующие пользованию им.

При обнаружении таких недостатков арендатор вправе по своему выбору:

-либо потребовать от арендодателя или безвозмездного устранения недостатков, или соразмерного уменьшения арендной платы, или возмещения своих расходов на устранение недостатков;

-либо непосредственно удержать сумму понесенных им расходов на устранение данных недостатков из арендной платы, предварительно уведомив об этом арендодателя;

-либо потребовать досрочного расторжения договора.

Арендодатель, извещенный о требованиях арендатора или о его намерении устранить недостатки имущества за счет арендодателя, может без промедления провести замену предоставленного арендатору имущества другим аналогичным имуществом, находящимся в надлежащем состоянии, либо безвозмездно устранить недостатки имущества.

Если удовлетворение требований арендатора или удержание им расходов из арендной платы не покрывает причиненных убытков, он вправе потребовать возмещения непокрытой части убытков.

За недостатки сданного в аренду имущества арендодатель:

- отвечает, если даже во время заключения договора аренды он не знал о них;

- не отвечает, если оговорил их при заключении договора аренды или они были заранее известны арендатору либо должны были быть обнаружены арендатором во время осмотра имущества или проверки его исправности при заключении договора, либо передаче имущества в аренду.

3) арендодатель не проинформировал арендатора о правах третьих лиц на сдаваемое в аренду имущество.

Это обстоятельство дает арендатору право требовать уменьшения арендной платы либо расторжения договора и возмещения убытков;

4) арендодатель не проводит капитальный ремонт (если стороны не договорились об ином).

Нарушение арендодателем обязанности по производству капитального ремонта дает арендатору право по своему выбору:

- либо провести капитальный ремонт, предусмотренный договором или вызванный неотложной необходимостью, и взыскать с арендодателя стоимость ремонта или зачесть ее в счет арендной платы;

- либо потребовать соответственного уменьшения арендной платы;

- либо потребовать расторжения договора и возмещения убытков;

5) арендатор нарушил порядок и (или) срок уплаты арендной платы.

Если иное не предусмотрено договором аренды, арендодатель вправе потребовать от арендатора досрочного внесения арендной платы в установленный срок в случае существенного нарушения им сроков внесения арендной платы. При этом арендодатель не вправе требовать досрочного внесения арендной платы более чем за два срока подряд.

**По договору займа** одна сторона (займодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества.

Договор займа можно охарактеризовать как реальный, односторонний, может быть, как возмездным, так и безвозмездным.

**Предметом договора** могут быть как деньги, так и иные движимые вещи, которые определяются родовыми, а не индивиду­альными признаками (например, определенное договором количе­ство зерна известного сорта или металла какой-либо марки).

Лицо, предоставляющее заем, называется займодавцем, а лицо, получающее заем, именуется заемщик. **Сторонами договора** могут быть как юридические, так и физические лица.

Договор займа считается заключенным с момента передачи денег или других вещей.

Договор займа заключается **в простой письменной форме**, несоблюдение которой влечет за собой утрату для сторон возможности его оспаривания по безденежности путем свидетельских показаний. В устной форме договор может быть заключен при одновременном соблюдении двух условий: его сторонами являются граждане, и сумма договора займа не превышает 10 МРОТ. В подтверждение договора займа и его условий заемщик может составить расписку или другой документ. Заемные отношения могут быть оформлены с помощью векселя или облигации.

**Содержание договора займа,** исходя из того, что этот договор односторонний, составляет обязанность заемщика возвратить сумму займа. Взятая в займы сумма должна быть возвращена заемщиком в срок, в порядке, предусмотренном договором.

Исполнение договора займа, т.е. возврат заимодавцу имущества с процентами, может обеспечиваться специальными мерами, в частности предоставлением заимодавцу за счет заемщика залога, банковской гарантии или поручительства.

**Займодавец имеет право** требовать от заемщика предоставленияобеспечения исполнения им своих обязательств по возврату суммы займа и процентов. В качестве обеспечения часто используется поручительство и залог. При невыполнении заемщиком обязанностей по обеспечению возврата суммы займа и процентов, утрате обеспечения или ухудшении его условий, за которые займодавец не отвечает, займодавец вправе требовать досрочного возврата суммы займа и процентов.

Основной **обязанностью заемщика** является возврат, полученного займа уплата процентов. Заемщик считается исполнившим свои обязанности по возврату суммы займа, если им соблюдены срок и порядок возврата, предусмотренные в договоре. Если срок возврата не установлен или определен моментом востребования, тогда заемщик обязан возвратить сумму займа в течение 30 дней со дня предъявления займодавцем такого требования. Сумму беспроцентного займа заемщик имеет право возвратить досрочно, но, если заем предоставлен под проценты, досрочный возврат допускается исключительно с согласия займодавца. Заем считается возвращенным с момента передачи денежных средств или иных вещей займодавцу либо зачисления денежных средств на его банковский счет.

Заемщик несет ответственность за несвоевременный возврат суммы займа.

**4.4. Понятие наследства. Наследование по закону и по завещанию**

Наследственное право, как подотрасль гражданского права представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, которые возникают при переходе имущества (имущественных прав) умершего к наследникам в порядке универсального правопреемства.

Статья 1239 ГК ДНР, которая называется «Наследование», тем не менее определения наследования не дает. Согласно п. 1 данной статьи при наследовании имущество умершего (наследство, наследственное имущество) переходит к другим лицам в порядке универсального правопреемства, т. е. в неизменном виде как единое целое и в один и тот же момент, если из правил настоящего Кодекса не следует иное. Таким образом, данный пункт указанной статьи опирается на положение конституционного права.

Итак, имущество гражданина становится имуществом умершего только в результате его смерти, т. е. вследствие того же самого юридического факта, с которым ГК ДНР связывает прекращение гражданской правоспособности этого физического лица. Поскольку юридический факт, прекращающий правоспособность, является вместе с тем и юридическим фактом, кладущим начало наследованию, правоспособность гражданина обладает особым свойством – прекращаться с последующим наступлением наследования. Соответственно внутреннее свойство наследования состоит в том, чтобы начаться вслед за прекращением правоспособности физического лица.

Оба отмеченных правила ГК ДНР имеют императивный характер: смерть в силу закона обязательно прекращает правоспособность, а имущество умершего в силу закона столь же обязательно переходит к другим лицам.

**Содержание наследственных правоотношений.**Состав наследственного правоотношения образуют те элементы, из которых это отношение складывается: субъекты, объект и содержание.

Под содержанием наследственного правоотношения понимается совокупность прав и обязанностей его участников. В этой связи наследственное правоотношение, по мнению значительного числа теоретиков этой области права, проходит два этапа. Первый этап начинается с момента открытия наследства, когда наследник призывается к наследованию. В данном случае перед правом наследника принять или не принять наследство стоит обязанность других лиц не препятствовать этому праву, а также обязанность соответствующих лиц всячески содействовать в осуществлении этого права. Если наследник принимает право на принятие наследства, то для него наступает второй период – право на наследство, и в данном случае к наследнику переходят не только права, но и обязанности. Начиная с этого момента, наследник будет вступать, в различного рода, отношения, которые неразрывно связаны с его правом на наследство. Это могут быть отношения с другими наследниками, с налоговыми, финансовыми органами, органами по регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним, с множеством других служб самого различного уровня.

Говоря о субъектах наследственных правоотношений, прежде всего необходимо отметить, что они делятся на три группы: 1) субъекты-наследодатели; 2) субъекты-наследники; 3) должностные лица, содействующие наследованию.

**Наследодатели.**Данная группа субъектов наследственных правоотношений делится в зависимости от оснований перехода прав на наследственное имущество после смерти наследодателя. Поскольку, согласно норме ст. 1240 ГК ДНР, наследование осуществляется по завещанию по наследственному договору и по закону, то можно выделить два вида субъектов: 1) наследодатели по закону; 2) наследодатели по завещанию.

Наследодателем по закону может быть правоспособное физическое лицо как обладающее, так и не обладающее гражданской дееспособностью.  Гражданская правоспособность, т. е. способность иметь гражданские права и нести обязанности, признается в равной мере за всеми гражданами. Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью. Что же касается дееспособности гражданина, – это способность своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их. Дееспособность гражданина в полном объеме, как правило, возникает с наступлением его совершеннолетия, т. е. по достижении им восемнадцатилетнего возраста.

Гражданин, который вследствие психического расстройства не может понимать значения своих действий или руководить ими, может быть признан судом недееспособным в порядке, установленном гражданским процессуальным законодательством. Над ним устанавливается опека. Однако это обстоятельство не исключает его из субъектов наследственных отношений: имущество такого гражданина переходит в порядке наследования к его родственникам соответствующей очереди, призываемой к наследованию.

К наследодателю, желающему распорядиться своим имуществом на случай смерти, предъявляются более жесткие требования: он должен обладать как правоспособностью, так и дееспособностью в полном объеме. Гражданин, не достигший возраста 18 лет, не обладающий дееспособностью на иных, предусмотренных законом основаниях (вступление в брак, эмансипация), не может оставить завещание. Совершение завещания через представителя не допускается.

Требование об обязательности подписания завещателем завещания в присутствии лица, удостоверяющего это завещание, вытекает из ст. 1247 ГК и Закона ДНР «О нотариате». Вместе с тем законодатель предусмотрел исключение из общего правила собственноручности подписания завещателем завещания, указав, что в определенных ситуациях допускается подписание завещания вместо завещателя другим гражданином. Перечень случаев, при которых завещание может быть подписано другим лицом, определен законом (ст. 1256 ГК) и ограничен. Завещание может быть подписано другим гражданином только тогда, когда завещатель в силу физических недостатков, тяжелой болезни или неграмотности не может лично подписать завещание.

Выбор лица, которое будет подписывать завещание (душеприказчика), осуществляется самим завещателем. Поскольку лицо, признанное недееспособным, не способно понимать значение своих действий и руководить ими, то соответственно оно не может выбрать лицо, которое подпишет его волеизъявление за него, да и выразить само волеизъявление также не может, так как последнее будет нелегитимным. В случае нарушения правила о личном характере завещания, оно признается недействительным, и включается механизм наследования по закону.

Следует отметить, что поскольку завещание – это односторонняя сделка, так как для ее совершения необходимо и достаточно выражения воли одной стороны, то оно, как и любая другая сделка, может быть признано недействительным

**Наследники.**В отличие от ранее рассмотренной группы субъектов наследственного права круг субъектов-наследников шире, и ими могут быть: 1) физические лица; 2) юридические лица; 3) Донецкая Народная Республика, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации.

При этом необходимо отметить, что юридические лица, муниципальные образования, иностранные государства и международные организации могут выступать наследниками только по завещанию, а физические лица и ДНР – и по закону, и по завещанию.

Наследники – физические лица. Наследниками как по закону, так и по завещанию могут быть физические лица: граждане ДНР, иностранные граждане, лица без гражданства. Как элемент гражданской правоспособности право наследовать возникает с момента рождения. Однако закон защищает интересы и еще не родившихся детей (насцитурусов), зачатых при жизни наследодателя и родившихся живыми после открытия наследства. Они могут быть не только детьми наследодателя, но и другими родственниками (при наследовании по закону) и даже любыми другими лицами (при наследовании по завещанию). Если ребенок родился мертвым, то он не может быть призван к наследованию и его доля распределяется между остальными наследниками.

Возможность наследования не обусловливается объемом дееспособности гражданина. Наследниками могут стать несовершеннолетние, недееспособные, ограниченно дееспособные лица.

К наследованию могут быть призваны только те граждане, которые живы в день открытия наследства. Наследственного правопреемства не возникает, если лица, являющиеся наследниками друг друга, умирают в один день (коммориенты).

Наследники – юридические лица. Согласно норме ст. 1246 ГК к наследованию по завещанию могут призываться юридические лица, существующие на день открытия наследства. Юридические лица могут наследовать независимо от их организационно-правовой формы, хотя более вероятно составление завещания в пользу некоммерческой организации (музея, учебного заведения и т. п.). Единственное условие их призвания к наследованию – существование на день открытия наследства. Юридическое лицо считается прекратившим существование после внесения записи об этом в единый реестр юридических лиц. Если юридическое лицо, которому наследодатель завещал имущество, ликвидировано, завещание не принимается во внимание нотариусом, и имущество наследуется по закону.

Наследодатель, составив завещание, может завещать юридическому лицу как все имущество, так и его часть.

Юридическое лицо, как и гражданин, вправе отказаться от наследства.

Наследники – публичные образования. Наследниками по завещанию могут быть и публичные образования: ДНР, муниципальные образования и иностранные государства. Причем, как отмечалось ранее, в отличие от других публичных образований ДНР может наследовать не только по завещанию, но и по закону. К ДНР в порядке наследования переходит выморочное имущество.

В качестве наследников по завещанию могут выступать международные организации. Они обладают особым правовым статусом как субъекты международного публичного права.

**Должностные лица, содействующие наследованию.**Это прежде всего нотариус, в обязанности которого входит удостоверение завещания, толкование, разъяснение прав и обязанностей наследодателя, наследников и иных лиц, присутствующих при составлении, принятии, открытии наследства, принятие мер по охране наследства и управлению им, выдача свидетельства о праве на наследство.

Субъектами наследственного права являются также лица, которые имеют право удостоверять завещания, если не имеется возможности пригласить нотариуса, – главные врачи (и их заместители) лечебных заведений, капитаны судов, начальники экспедиций, командиры воинских частей, начальники мест лишения свободы.

Свидетели, присутствующие при составлении, подписании и удостоверении завещания, также являются субъектами наследственного права. Не могут быть такими свидетелями и не могут подписывать завещание вместо завещателя:

1) нотариус или другое удостоверяющее завещание лицо;

2) лицо, в пользу которого составлено завещание или сделан завещательный отказ, супруг такого лица, его дети и родители;

3) граждане, не обладающие дееспособностью в полном объеме;

4) неграмотные;

5) граждане с такими физическими недостатками, которые явно не позволяют им в полной мере осознавать существо происходящего;

6) лица, не владеющие в достаточной степени языком, на котором составлено завещание, за исключением случая, когда составляется закрытое завещание.

Еще одна категория граждан, которые содействуют наследованию, – исполнители завещания – играют особую роль в наследовании. Ими могут быть не только наследник, но и другие лица при их согласии на то, чтобы быть исполнителем. В обязанности такого лица входит обеспечение перехода к наследникам причитающегося им наследственного имущества; принятие самостоятельно или через нотариуса мер по охране наследства и управлению им в интересах наследников; получение причитающихся наследодателю денежных средств и иного имущества для передачи их наследникам.

**Наследство, или наследственная масса,** – одно из основных правовых понятий наследственного права. Содержанию этого понятия посвящена ст. 1241 ГК. Наследство представляет собой один из видов объектов гражданских прав. Однако оно отличается от других объектов: наследство – это объект гражданских прав локального характера; оно присутствует только в области наследственного права.

Правовая норма о наследстве ограничивает состав наследства четырьмя видами объектов: 1) вещи; 2) имущественные права; 3) имущественные обязанности; 4) иное имущество.

Под вещами понимаются созданные как человеком, так и природой объекты материального мира, удовлетворяющие определенные человеческие потребности. Особой разновидностью вещей являются деньги и ценные бумаги.

Под имущественными правами понимаются права требования (вытекающие из членства в хозяйственных обществах и товариществах, производственных кооперативах и т. д.).

Под имущественными обязанностями понимаются долги наследодателя как физическим, так и юридическим лицам, государству, обязанность уплаты которых у наследодателя возникла из договоров, судебных решений, актов органов государственной власти.

**Исключительные права на результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации за исключением права авторства, а также права на имя и иные личные неимущественные права.**

Из общей части гражданского права мы помним, что объекты гражданских прав не исчерпываются вышеперечисленными. Необходимо определить все ли объекты гражданского права могут входить в наследственное имущество. Законодатель в ст. 1241 ГК ДНР прямо указывает, что не входят в состав наследства права и обязанности, неразрывно связанные с личностью наследодателя, в частности право на алименты, право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью гражданина, а также права и обязанности, переход которых в порядке наследования не допускается законом.

В соответствии со ст. 1240 ГК ДНР, наследование осуществляется по двум основаниям: по закону и по завещанию. Данная норма, по существу, составляет содержание рассмотренного нами ранее принципа наследственного права – учета не только действительной, но и предполагаемой воли наследодателя.

Наследование по завещанию осуществляется только тогда, когда наследодатель оставляет завещание в установленном законом порядке, в котором выражена воля относительно судьбы принадлежащего ему имущества. При этом он может распорядиться либо всем своим имуществом, либо его частью.

Завещание является личным распоряжением гражданина о своем имуществе на случай смерти с назначением наследников, сделанным в установленной законом форме и удостоверенным лицами, указанными в законе. Термин «завещание» применяется в двух значениях: завещанием признается как сам документ, в котором находит выражение воля завещателя (т. е. определенная форма выражения), так и акт непосредственной воли завещателя, который, в свою очередь, предполагает наличие еще двух факторов – интеллектуального и волевого. Таким образом, условно составление завещания можно подразделить на три момента: 1) интеллектуальный; 2) волевой; 3) формальный.

Интеллектуальный момент завещания – это осознание, понимание завещателем сути происходящего. Иначе говоря, завещатель осознает юридический смысл завещания, правовые последствия совершаемого им действия по распоряжению своим имуществом на случай смерти; он понимает, что весь комплекс его вещных прав перейдет к указанным им лицам, и они заменят его как правообладатели или носители обязанностей по возникшим по его воле правоотношениям по поводу его имущества. Волевой момент завещания связан с намерением завещателя распределить имущество среди этих наследников именно в таком, а не в ином порядке, именно в таких долях и именно так, а не иначе. Наконец, формальный момент завещания связан с чисто техническим процессом составления, удостоверения завещания, принятия его на хранение, последующего оглашения и выполнения в отношении наследников и наследственного имущества всех необходимых действий по юридическому закреплению их статуса.

Итак, завещание определяется как распоряжение гражданина принадлежащим ему имуществом на случай смерти, совершенное и оформленное в соответствии с требованиями закона, предъявляемыми к завещаниям. Здесь следует подчеркнуть два обстоятельства. Во-первых, завещание является односторонней сделкой, чье действие приурочивается к моменту смерти завещателя (ст. 1247 ГК ДНР). Во-вторых, завещание должно быть совершено в установленной законом форме.

К существенным элементам завещания следует отнести:

а) волеизъявление управомоченного субъекта (ст. 1247 ГК ДНР);

б) надлежащее оформление сделки;

в) наличие имущественного актива.

Порок в любом из этих элементов ведет к недействительности всей сделки. Следует отметить, что на момент совершения завещания юридически незначим факт наличия у наследодателя наследственной массы: наследственную массу будет составлять только то имущество (имущественные права и обязанности), которое будет иметь место у наследодателя и которым можно распорядиться (т. е. отчуждаемые права), только на момент смерти наследодателя.

К случайным элементам завещания относятся отдельные виды распоряжений завещателя: назначение наследника, определение долей наследников в наследстве, лишение наследства законных наследников (эксгередация), назначение душеприказчика, установление легата и возложения, подназначение наследников и легатариев (субституция), иные не противоречащие закону указания (изменение правила приращения долей отпавших наследников. Назначение наследника перестало быть существенным элементом завещания: все завещание как распоряжение имуществом наследодателя может состоять только в установлении завещательного отказа или указании на то, что все или кто-то один из наследников по закону той очереди, которая будет призваться к наследованию после смерти наследодателя, лишается наследственных прав.

Совершающее завещание лицо должно соответствовать установленным в законе требованиям: в момент совершения завещания оно должно обладать гражданской дееспособностью в полном объеме. Необходимо отметить, что данное обстоятельство имеет существенное значение именно на момент совершения завещания как односторонней сделки. Утрата дееспособности или ее ограничение после совершения завещания своим правовым последствием будет иметь только то, что гражданин лишается какой-либо последующей возможности повлиять на судьбу завещанного имущества. Положение может измениться только в том случае, если до смерти гражданина суд признает его полностью дееспособным.

Завещание носит сугубо личный характер. Его совершение через представителей, даже прямо уполномоченных на это заинтересованным лицом, с помощью опекунов или попечителей законом запрещено (ч. 3 ст. 1247 ГК ДНР).

Завещание будет признано недействительным, если гражданин в момент его совершения был не способен понимать значение своих действий или руководить ими, или же совершил завещание под влиянием заблуждения. То же самое следует сказать и о совершении завещания под влиянием обмана, насилия, угрозы, тяжелого стечения обстоятельств. Пока завещатель жив, он может самостоятельно защитить свое право на свободу завещания. Самый простой путь – отмена завещания, совершенного при указанных обстоятельствах, либо составление нового завещания. Разумеется, возможна и судебная защита нарушенных прав завещателя.

К форме завещания предъявляются более строгие требования, чем к другим гражданско-правовым сделкам. К моменту оглашения завещания завещателя уже нет в живых, поэтому подлинность завещания, а также соответствие его содержания воле наследодателя не должны вызывать сомнения.

Для завещания обязательна письменная форма (ст. 1253 ГК ДНР). Устное волеизъявление лица, сделанное им на случай смерти, завещанием не признается и не имеет юридической силы. По общему правилу завещание должно быть удостоверено нотариусом, простая письменная форма допускается как исключение для завещания, совершенного в чрезвычайных обстоятельствах (ст. 1258 ГК ДНР).

Специальные требования, предъявляемые к форме завещания, в настоящее время являются вполне оправданными с точки зрения юридической обоснованности, ввиду того что они позволяют значительно снизить случаи подделки и фальсификации односторонней сделки – завещания. Тем не менее, завещателю оставлен достаточный простор для выражения своей последней воли. И это обстоятельство в числе прочих заставляет нотариусов, иных лиц, уполномоченных законодательством удостоверять завещание, не только тщательно и с особым вниманием свидетельствовать действительную волю наследодателя, т. е. оформлять ее внешнюю форму, но и разъяснять суть и правовые последствия последней.

Законодателем установлены следующие виды завещаний:

1) нотариально удостоверенное завещание;

2) завещание, удостоверенное должностным лицом органа исполнительной власти (должностным лицом органа местного самоуправления), уполномоченным совершать нотариальные действия;

3) закрытое завещание;

4) завещание, приравниваемое к нотариально удостоверенному завещанию;

5) завещательные распоряжения правами на денежные средства в банках;

6) завещание в чрезвычайных условиях.

Основным видом завещания является нотариально удостоверенное завещание, поскольку закон прямо указывает, что лишь в случае отсутствия в населенном пункте нотариуса должностные лица органов исполнительной власти, уполномоченные совершать нотариальные действия, вправе удостоверить завещание (Закон ДНР «О нотариате»). По общему правилу завещание должно быть составлено в письменной форме и удостоверено нотариусом.

Простая письменная форма совершения завещания допускается, но только в виде исключения. Для признания легитимности завещания, составленного в простой письменной форме, в первую очередь необходимо совершение его в чрезвычайных обстоятельствах. Согласно норме п. 1 ст. 1258 ГК ДНР при таком положении дел, когда создается явная угроза жизни гражданина, т. е. вследствие как действия непреодолимой силы (стихийные бедствия, военные действия и т. п.), так и физического состояние человека (болезнь, травма и т. п.), в сочетании с чрезвычайными обстоятельствами, которые не позволяют гражданину совершить завещание в ином виде (территориальная изолированность и отсутствие управомоченных удостоверить завещание лиц), закон допускает возможность совершить завещание в простой письменной форме.

Завещание, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах, должно быть собственноручно написано и подписано завещателем, т. е. не дозволяется записать завещание с помощью технических средств (электронно-вычислительной машины, пишущей машинки и т. п.). Кроме того, такое завещание должно быть подписано в присутствии двух свидетелей. Закон, однако, не указывает, что должны при этом делать свидетели. Здесь следует применить аналогию закона, поскольку законодатель в других сходных обстоятельствах разъясняет обязанности свидетелей, присутствующих при составлении завещания. При этом не имеет существенного значения, поставят ли свидетели просто свои подписи и укажут личные данные (фамилию, имя, отчество и место жительства в соответствии с документом, удостоверяющим личность) или каким-либо образом выразят свое отношение к составленному завещателем акту (например, «подтверждаю, что это завещание» или «подпись завещателя верна»). Эти обстоятельства не могут служить основанием для признания завещания недействительным, ведь такое завещание все равно подлежит исполнению только при его подтверждении судом по требованию заинтересованных лиц (п. 3 ст. 1258 ГК ДНР).

Кроме случая, рассмотренного выше, во всех остальных случаях закон требует, чтобы завещание было удостоверено в установленном порядке нотариусом (ст. 1254 ГК ДНР) либо уполномоченными должностными лицами органов местного самоуправления или должностными лицами консульских учреждений Донецкой Народной Республики. При этом следует учитывать, что далеко не любое должностное лицо органов местного самоуправления наделено такими полномочиями.

 Вправе удостоверять завещание лишь лица, обладающие исполнительно-распорядительными полномочиями, например глава местной администрации (или муниципального образования), его заместитель.

**Порядок удостоверения завещания нотариусом** следует рассматривать как форму содействия гражданам в осуществлении их прав и защиты их законных интересов (Закон ДНР «О нотариате»). Исходя из систематического толкования этого положения, можно выявить круг действий, которые, собственно, и составляют удостоверение завещания. Итак, как и любое нотариальное действие, удостоверение завещания начинается с установления личности лица, обратившегося за удостоверением завещания. Установление личности производится посредством предъявления паспорта или иного документа, удостоверяющего личность, который в соответствии с действующим законодательством может заменить паспорт. Затем нотариус обязан проверить дееспособность лица.

Далее выясняется цель обращения гражданина к нотариусу. В случае обращения с целью удостоверения завещания нотариус выясняет действительную волю наследодателя и разъясняет суть и содержание, а также правовые последствия совершения желаемой воли наследодателя. Нотариус обязан разъяснить права наследодателя, в частности право лишить всех или кого-то из наследников по закону наследственного имущества, принцип универсальности правопреемства, право на подназначение наследников, правила относительно обязательной доли как исключительного случая ограничения волеизъявления завещателя, порядок отмены и изменения завещания, основания для признания завещания недействительным, суть и порядок совершения закрытого завещания и ряд других норм. Кроме того, нотариус должен предупредить о последствиях, к которым ведет удостоверение завещания, записать завещание со слов гражданина, точно выразив его волю. Одна из основных обязанностей нотариуса – выяснение, соответствует ли содержание завещания действительному намерению наследодателя, даже если завещатель составил завещание самостоятельно, потому что в случае несоответствия завещание обязательно будет предметом судебного разбирательства.

Законодательство не содержит четкого определения письменной формы сделки вообще. Общие положения о письменной форме сделки сводятся лишь к указанию на то, что она совершается путем составления документа, выражающего ее содержание.

Единственным требованием к такому документу является подпись лиц (лица), волеизъявление которых составляет суть сделки. Посредством простого толкования и обобщения нормы можно сделать вывод, что под письменной формой завещания следует понимать изложение воли завещателя в виде графических знаков (буквенных или иных), с помощью которых любой другой человек, знающий эти знаки, может понять смысл изложенной воли. Иначе говоря, письменная форма сделки представляет собой конкретно-графическую систему, элементы которой – текстовые или словарные записи – могут быть предметом филологического анализа на уровне фонетики и графики.

Уяснение смысла завещания может происходить не только через текст, но и через изображение, в том числе графическое. В качестве примера можно привести ситуацию, когда наследодатель как для облегчения собственного восприятия и понимания последнего волеизъявления, так и для устранения сомнений, которые могут возникнуть после открытия наследства, в качестве приложения к завещанию приводит рисунок дома или план земельного участка, где указывает, какая доля и кому из наследников предназначается.

В соответствии со ст. 1256 ГК ДНР к завещаниям, приравниваемым к нотариально удостоверенным, относятся:

1) завещания граждан, находящихся на излечении в больницах, госпиталях, других стационарных лечебных учреждениях или проживающих в домах для престарелых и инвалидов, удостоверенные главными врачами, их заместителями по медицинской части или дежурными врачами этих больниц, госпиталей и других стационарных лечебных учреждений, а также начальниками госпиталей, директорами или главными врачами домов для престарелых и инвалидов;

2) завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, плавающих под Государственным флагом Донецкой Народной Республики, удостоверенные капитанами этих судов;

3) завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических или других подобных экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций;

4) завещания военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, где нет нотариусов, также завещания работающих в этих частях гражданских лиц, членов их семей и членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами воинских частей;

5) завещания граждан, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы.

Завещание, приравненное к нотариально удостоверенному, должно быть подписано завещателем в присутствии лица, удостоверяющего завещание, и свидетеля, также подписывающего завещание.

В остальном к такому завещанию применяются правила ст. 1253 и 1254 ГК ДНР.

Завещание, удостоверенное в соответствии со ст. 1256 ГК ДНР, должно быть, как только для этого представится возможность, направлено лицом, удостоверившим завещание, через органы юстиции нотариусу по месту жительства завещателя. Если лицу, удостоверившему завещание, известно место жительства завещателя, завещание направляется непосредственно соответствующему нотариусу.

Если в каком-либо из указанных выше случаев гражданин, намеревающийся совершить завещание, высказывает желание пригласить для этого нотариуса и имеется разумная возможность выполнить это желание, лица, которым предоставлено право удостоверить завещание, обязаны принять все меры для приглашения к завещателю нотариуса.

В соответствии с принципом свободы завещания за завещателем признаются следующие права:

1) распределить свое имущество между всеми наследниками по закону в неравных долях;

2) завещать часть имущества, оставив другую часть вне завещательных распоряжений;

3) лишить наследства одного, нескольких или всех своих наследников; в случае лишения права наследования всех наследников наследником становится государство;

4) завещать свое имущество одному или нескольким наследникам по закону;

5) завещать принадлежащее ему имущество государственному органу, общественной или иной организации;

6) завещать свое имущество любым посторонним лицам;

7) изменить порядок наследования имущества, относящегося к предметам домашней обстановки и обихода, и завещать предметы домашней обстановки и обихода любому из своих наследников независимо от места их проживания;

8) включить в завещание иные завещательные распоряжения;

9) указать лицо или лиц, к которым перейдет наследственное имущество завещателя в случае смерти первого наследника или в случае его отказа принять наследство и другие предусмотренные гражданским законодательством права.

Особое значение имеет предоставляемое завещателю право лишать наследников по закону их права наследования в соответствии с нормой ст. 1248 ГК ДНР, однако указанное право наследодателя ограничивается в соответствии с действующим законодательством правилами об обязательной доле. Желание наследодателя обойти кого-то из наследников и лишить их наследственных прав в отношении наследственного имущества может быть выражено двумя способами:

1) посредством прямого указания в завещании о лишении наследства конкретного лица;

2) путем умолчания об этом наследнике в завещании при распределении своего имущества.

В тех случаях, когда завещатель в своем завещании прямо указывает, что конкретный наследник (наследники) по закону лишается права наследования, указанное лицо полностью отстраняется от наследования. В общем случае доля наследства, причитающаяся данному наследнику по закону, подлежит переходу к другим наследникам по закону, если завещатель специально не предусмотрел в завещании, что доля лишенного наследства лица переходит к доле другого конкретного наследника (наследников) по закону.

Если в своем завещании наследодатель просто не упоминает (умалчивает) о каком-либо конкретном наследнике, то данное лицо также лишается своего права наследования, но только в части того имущества, которое завещатель распределил в завещании между другими наследниками. Поэтому, если в собственности наследодателя есть имущество, не указанное в завещании, наследник, не указанный в числе наследников при распределении имущества, вправе наследовать не указанное в завещании имущество в равных долях с остальными наследниками по закону.

Помимо перечисленных выше прав, наследодатель вправе сделать распоряжение не только в части распределения и дальнейшего использования своего имущества, но и о назначении исполнителя завещания, о выборе опекуна своим детям, о месте своего погребения, других условиях.

В соответствии со ст. 1250 ГК ДНР, завещатель может совершить завещание в пользу одного или нескольких лиц, как входящих, так и не входящих в круг наследников по закону. Кроме того, согласно п. 2 указанной статьи завещатель также может указать в завещании другого наследника (подназначить наследника), на случай, если назначенный им в завещании наследник или наследник завещателя по закону умрет до открытия наследства, либо одновременно с завещателем, либо после открытия наследства, не успев его принять, либо не примет наследство по другим причинам или откажется от него, либо не будет иметь права наследовать или будет отстранен от наследования как недостойный.

Институт завещательного отказа, именуемый также легатом (от лат. legatum – предназначение по завещанию), своими корнями уходит в римское право. Согласно норме ст. 1266 ГК ДНР завещатель вправе возложить на одного или нескольких наследников по завещанию или по закону исполнение за счет наследства какой-либо обязанности имущественного характера в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей), которые приобретают право требовать исполнения этой обязанности. Таким образом, завещательный отказ – это специальное завещательное распоряжение, устанавливающее обязанность совершить определенные действия имущественного характера наследниками по завещанию или по закону в пользу одного или нескольких лиц (отказополучателей).

Завещательный отказ – это односторонняя сделка, в то же время, это юридический факт, в силу которого возникают правовые отношения между наследником, обязанным исполнить завещательный отказ, и отказополучателем. Завещательный отказ создает для наследника отказодателя обязанность по исполнению отказа, однако эта обязанность возникает не в силу завещания, а в силу факта принятия наследства.

Если завещательный отказ возложен на нескольких наследников, то они обязаны исполнить его соразмерно своей доле, если завещанием не установлено иное (ст. 1267 ГК ДНР).

В соответствии со ст. 1266 ГК предмет завещательного отказа может составлять:

1) передача отказополучателю в собственность, во владение на ином вещном праве или в пользование вещи, входящей в состав наследства;

2) передача отказополучателю входящего в состав наследства имущественного права;

3) приобретение для отказополучателя и передача ему иного имущества;

4) выполнение для него определенной работы или оказание ему определенной услуги либо осуществление в пользу отказополучателя периодических платежей и т. п.

В частности, на наследника, к которому переходит жилой дом, квартира или иное жилое помещение, завещатель может возложить обязанность предоставить другому лицу на период жизни этого лица или на иной срок право пользования этим помещением или его определенной частью.

Важно отметить, что завещательный отказ, предметом которого является предоставление третьему лицу права пользования наследственным имуществом, является обременением имущества, и права отказополучателя не прекращаются при отчуждении наследником обремененного завещательным отказом имущества. Необходимо отметить, что отказополучатель сохраняет права пользования наследственным имуществом не только при переходе имущества в собственность другого лица, но и в случаях, когда оно переходит к другим лицам по иным основаниям, например, по договору найма.

В соответствии с нормой ст. 1266 ГК ДНР, завещательный отказ должен быть установлен в завещании. В целом к оформлению завещательного отказа предъявляются те же требования, что и к оформлению завещания. Законодатель даже допускает, что содержание завещания может исчерпываться завещательным отказом.

Ввиду того что действующим законодательством предусмотрен широкий круг полномочий по распоряжению имуществом (имущественными правами) его собственником, распространенной является ситуация, когда вещь может находиться у третьего лица. В таком случае на наследника возлагается обязанность ее приобрести и передать легатарию. Если по каким-либо причинам он этого делать не желает или не может в силу объективных причин (например, индивидуально-определенная вещь принадлежит лицу, которое отказалось ее отчуждать), то на него возлагается обязанность выплатить стоимость этой вещи легатарию. При этом стоимость определяется либо по взаимному соглашению сторон, либо исходя из рыночной стоимости вещи. Легатом также могут быть ежегодные выплаты определенной денежной суммы, долговое требование (долг отказополучателя). В последнем случае легат следует рассматривать как прощение долга.

Когда предметом завещательного отказа является вещь, не определенная родовыми признаками, а содержащая лишь указание на ее стоимость, при отказе вещи можно установить для отказополучателя право выбора из двух и более вещей. Тогда легатарий вправе выбрать один или несколько предметов из числа вещей, отвечающих общим признакам, или из двух и более индивидуально-определенных вещей. Круг вещей, из которых будет производиться выбор, можно поручить сделать и самому наследнику, и третьему лицу. Во всех этих случаях нужно руководствоваться правилом, что общая стоимость легатов не должна превышать стоимости наследства.

В соответствии с правилами ст. 1266 ГК ДНР право на получение завещательного отказа действует в течение трех лет со дня открытия наследства и не переходит к другим лицам. Однако отказополучателю в завещании может быть подназначен другой отказополучатель на случай, если назначенный в завещании отказополучатель умрет до открытия наследства или одновременно с наследодателем, либо откажется от принятия завещательного отказа или не воспользуется своим правом на получение завещательного отказа, либо лишится права на получение завещательного отказа в соответствии с правилами.

Наследник, к которому в соответствии с последней волей наследодателя вместе с наследственным имуществом и имущественными правами перешла и обязанность исполнить завещательный отказ, должен исполнить его в пределах стоимости перешедшего к нему наследства за вычетом приходящихся на него долгов завещателя.

Если наследник, на которого возложен завещательный отказ, помимо наследственных прав, указанных в завещании, имеет право на обязательную долю в наследстве, его обязанность исполнить отказ ограничивается стоимостью перешедшего к нему наследства в порядке наследования по завещанию, которая превышает размер его обязательной доли. Таким образом, на наследственное имущество, перешедшее по закону как обязательная доля в наследстве, не распространяется обязанность по исполнению завещательного отказа.

Если завещательный отказ возложен на нескольких наследников, такой отказ обременяет право каждого из них на наследство соразмерно его доле в наследстве постольку, поскольку завещанием не предусмотрено иное.

Если отказополучатель умер до открытия наследства или одновременно с завещателем, либо отказался от получения завещательного отказа или не воспользовался своим правом на получение завещательного отказа в течение трех лет со дня открытия наследства, либо лишился права на получение завещательного отказа, наследник, обязанный исполнить завещательный отказ, освобождается от этой обязанности, за исключением случая, когда отказополучателю подназначен другой отказополучатель.

Как и завещательный отказ, завещательное возложение является самостоятельным завещательным распоряжением, сущность которого состоит в возложении обязанности на наследника совершить какие-либо действия имущественного или неимущественного характера.

Завещательное возложение – это официальное поручение завещателя одному, нескольким или всем наследникам по закону или по завещанию совершить какое-либо действие имущественного или неимущественного характера, направленное на осуществление общеполезной цели. Такая же обязанность может быть возложена на исполнителя завещания при условии выделения в завещании части наследственного имущества для исполнения завещательного возложения. Завещатель вправе также возложить на одного или нескольких наследников обязанность содержать принадлежащих завещателю домашних животных, а также осуществлять необходимый надзор и уход за ними (ст. 1268 ГК ДНР).

Завещательное возложение следует отличать от завещательного отказа. Во-первых, завещательный отказ – это действия только имущественного характера, в то время как завещательное возложение – это действия как имущественного, так и неимущественного характера. Во-вторых, завещательный отказ совершается в пользу определенного, конкретного лица, а завещательное возложение – в пользу неопределенного круга лиц. В-третьих, требовать исполнения завещания вправе только определенное лицо – отказополучатель, тогда как требовать завещательного возложения может любое заинтересованное лицо. В случае если суть завещательного возложения составляет обязанность осуществить действия имущественного характера в пользу неопределенного круга лиц, то к такому возложению соответственно применяются правила статьи, определяющей завещательный отказ.

Заинтересованные лица, исполнитель завещания, любой из наследников приобретают права требовать от наследника по завещанию (наследников субсидиарно) исполнения завещательного возложения в судебном порядке, если завещанием не предусмотрено иное (ч. 3 ст. 1268 ГК ДНР).

Если вследствие обстоятельств, предусмотренных ГК, доля наследства, причитавшаяся наследнику, на которого была возложена обязанность исполнить завещательный отказ или завещательное возложение, переходит к другим наследникам, последние, постольку, поскольку из завещания или закона не следует иное, обязаны исполнить такой отказ или такое возложение (ст. 1269 ГК ДНР).

В соответствии с принципом свободы завещания любой гражданин вправе распорядиться своим имуществом на случай смерти согласно своей воле и внутреннему убеждению. Однако этот принцип имеет некоторые изъятия и может ограничиваться в случаях, строго определенных действующим законодательством. В частности, в соответствии со ст. 1279 ГК свобода завещания ограничивается правилами об обязательной доле в наследстве. Тем самым законодатель стоит на страже прав определенного круга наследников по закону – ближайших членов семьи наследодателя, которые независимо от содержания завещания будут иметь определенные имущественные права как наследники.

Перечень лиц, имеющих право на обязательную долю, является исчерпывающим. Согласно ст. 1279 ГК ДНР, на обязательную долю в наследстве могут претендовать:

1) несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя;

2) нетрудоспособные супруг и родители наследодателя;

3) нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, подлежащие призванию к наследованию в качестве так называемой скользящей очереди.

При применении правил об обязательной доле необходимо учитывать следующее.

1. Право на получение обязательной доли не ставится в зависимость от согласия других наследников, поскольку закон не предусматривает необходимости получения такого согласия.

2. Внуки и правнуки наследодателя, родители которых умерли до открытия наследства, а также наследники второй очереди не имеют права на обязательную долю, за исключением тех случаев, когда они находились на иждивении наследодателя.

3. Право на обязательную долю лиц, указанных в ст. 1279 ГК ДНР, не ставится в зависимость от совместного проживания этих лиц с наследодателем. Несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, его нетрудоспособные супруг и родители, нетрудоспособные иждивенцы наследодателя наследуют независимо от содержания завещания не менее половины доли, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону.

Право на обязательную долю в наследстве удовлетворяется из оставшейся незавещанной части наследственного имущества, даже если это приведет к уменьшению прав других наследников по закону на эту часть имущества, а при недостаточности незавещанной части имущества для осуществления права на обязательную долю – на обязательную долю из той части имущества, которая не завещана.

В обязательную долю засчитывается все, что наследник, имеющий право на такую долю, получает из наследства по какому-либо основанию, в том числе стоимость установленного в пользу такого наследника завещательного отказа.

Если осуществление права на обязательную долю в наследстве повлечет за собой невозможность передать наследнику по завещанию имущество, которым наследник, имеющий право на обязательную долю, при жизни наследодателя не пользовался, а наследник по завещанию пользовался для проживания (жилой дом, квартира, иное жилое помещение, дача и т. п.) или использовал в качестве основного источника получения средств к существованию (орудия труда, творческая мастерская и т. п.), суд может с учетом имущественного положения наследников, имеющих право на обязательную долю, уменьшить размер обязательной доли или отказать в ее присуждении.

Согласно ст. 1252 ГК ДНР сведения, касающиеся завещания (его содержания, совершения, изменения или отмены), относит к личной тайне гражданина, в которую он никого не обязан посвящать. Тем не менее при совершении завещания любого из известных действующему законодательству видов (кроме закрытого завещания) вполне очевидно, что эти сведения могут стать известны лицам, участвующим в совершении завещания: нотариусу; должностным лицам, уполномоченным совершать завещание; свидетелям; рукоприкладчику. В ГК определен круг лиц, обязанных хранить тайну завещания: это нотариус, другое удостоверяющее завещание лицо; переводчик, исполнитель завещания, свидетели; рукоприкладчик.

Положения, относительно возложения на нотариуса обязанности хранить тайну завещания содержатся не только в ГК, но и в соответствии с Законом ДНР «О нотариате». Эта обязанность носит общий характер, применительно ко всем действиям, совершаемым нотариусом: нотариусу запрещается разглашать сведения, которые стали ему известны при совершении нотариальных действий, к числу которых относится удостоверение завещания, его изменение или отмена. Он обязан хранить тайну нотариальных действий и после сложения полномочий или увольнения.

Поскольку законодательством предусмотрена возможность удостоверения завещания должностным лицо органов местного самоуправления и иным должностными лицами, вполне логично, что обязанность хранить тайну завещания возлагается и на указанных лиц в случае удостоверения ими завещания

В соответствии со ст. 1259 ГК ДНР завещатель вправе отменить или изменить составленное им завещание в любое время после его совершения, не указывая при этом причины его отмены или изменения. Для отмены или изменения завещания не требуется чье-либо согласие, в том числе лиц, назначенных наследниками в отменяемом или изменяемом завещании.

Каждое завещание автоматически утрачивает силу, отменяется составлением тем же наследодателем нового завещания, которое исходя из его содержания, отменяет первое в целом либо изменяет его посредством отмены или изменения отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений.

Последующее завещание, которое хотя и не содержит прямых указаний об отмене прежнего завещания или отдельных содержащихся в нем завещательных распоряжений, безусловно, отменяет это прежнее завещание полностью или в части, в которой оно противоречит последующему завещанию. Завещание, отмененное полностью или частично последующим завещанием, принимается во внимание при открытии наследства, если только последующее завещание не было отменено завещателем полностью или в соответствующей части, либо не было признано недействительным (ничтожным) в судебном порядке по общим основаниям признания сделок недействительными, либо по основаниям признания завещания недействительным.

Завещание может быть отменено также посредством распоряжения о его отмене, причем такое распоряжение должно быть совершено в той же форме, которая предусматривается в ГК для совершения завещания.

Завещанием, совершенным в чрезвычайных обстоятельствах, может быть отменено или изменено только такое же завещание.

Завещательным распоряжением в банке может быть отменено или изменено только завещательное распоряжение правами на денежные средства в соответствующем банке.

Если при совершении завещания были допущены нарушения, влекущие признание сделки недействительной по основаниям, то такое завещание будет признано недействительным. Кроме общих оснований недействительности сделок предусмотрены специальные требования, предъявляемые к порядку совершения завещания. Нарушение этих требований также влечет недействительность завещания. Таким образом, при нарушении положений ГК, влекущих за собой недействительность завещания, в зависимости от основания недействительности, завещание является недействительным в силу признания его таковым судом (оспоримое завещание) или независимо от такого признания (ничтожное завещание).

Как и любая иная сделка, недействительное завещание не влечет никаких юридических последствий с момента его совершения, а не с момента признания его таковым в судебном порядке. Недействительное завещание не подлежит исполнению.

В соответствии со ст. 1260 ГК ДНР, дополнительные основания признания завещаний недействительными (в дополнение к общим основаниям недействительности сделок) являются не столько иными, сколько уточняющими. Так, нельзя признать исключением из общего правила положение о том, что недействительность завещания не лишает лиц, указанных в нем в качестве наследников или отказополучателей, права наследовать по закону или на основании другого, действительного, завещания.

Завещание может быть признано недействительным как в целом, так отдельными частями. Могут быть признаны недействительными и отдельные содержащиеся в нем завещательные распоряжения, но их недействительность не затрагивает остальной части завещания, если только можно предположить, что она была бы включена в завещание и без недействительных частей завещания.

Специальным последствием недействительности завещания является то, что в случае недействительности последующего завещания наследование осуществляется в соответствии с прежним завещанием. Эта норма, безусловно, является исключением из общего правила о последствиях недействительности сделок.

В соответствии со ст. 1260 ГК ДНР завещание может быть признано судом недействительным по иску лица, права или законные интересы которого нарушены этим завещанием. При этом оспаривание завещания до открытия наследства не допускается. К лицам, права или законные интересы, которых нарушены завещанием, могут быть отнесены наследники, отказополучатели и исполнитель завещания, указанные в завещании. Кроме них, в суд могут обратиться лица, лишенные наследства завещателем, обязательные (необходимые) наследники, наследники по закону, наследники по ранее составленному завещанию, органы опеки и попечительства (в защиту прав несовершеннолетних наследников) и другие заинтересованные лица. В любом случае все они могут оспорить действительность завещания только после открытия наследства.

Основаниями признания завещания ничтожным могут быть:

а) неполная дееспособность завещателя, т. е. порок воли;

б) отсутствие свидетелей в случаях, предусмотренных законом;

в) несоблюдение требований к оформлению завещания;

г) отсутствие места и даты удостоверения завещания в случаях, предусмотренных законом, т. е.  порок формы;

д) совершение завещания через представителя, т. е. порок соответствия воли и волеизъявления;

е) совершение одного завещания двумя или более лицами, т. е. порок содержания.

В числе так называемых специальных оснований признания завещания недействительным (оспоримым) законодатель выделяет:

1) несоответствие свидетеля требованиям, предусмотренным законом;

2) сомнения в собственноручной подписи завещателя;

3) отсутствие чрезвычайности обстоятельств, явно угрожавших жизни завещателя, при составлении завещания в чрезвычайных обстоятельствах;

4) совершение завещания под влиянием угрозы или насилия;

5) такое состояние завещателя в момент совершения завещания, когда он не отдавал отчета своим действиям;

6) другие основания.

Наследование по закону имеет место тогда, когда оно не изменено завещателем, а также в иных случаях, предусмотренных законом, а именно:

1) наследодатель завещанием лишил всех своих наследников по закону той очереди, которая в случае отсутствия завещания призывалась бы к наследованию, не указав других наследников. В таком случае к наследованию призывается следующая очередь наследников;

2) суд признал завещание недействительным полностью или в части;

3) завещана только часть имущества;

4) наследник по завещанию умер до открытия наследства, не успев его принять;

5) завещатель в своем завещании нарушил требования об обязательной доле;

6) наследник по завещанию отстраняется о наследования как недостойный.

При **наследовании по закону** имущество наследодателя делится между всеми наследниками призываемой к наследованию очереди в равных долях.

Наследование по закону, к которому наследники призываются в порядке очередности, установленной законодательством. Наследование по закону – это воплощение принципа предполагаемой воли наследодателя: если он не оставил завещания (не реализовал свою действительную волю), считается что таким образом он желал бы, чтобы его имущество после смерти перешло к его ближайшим родственникам, т. е. той очереди наследников, которая в соответствии с законом подлежит призванию к наследованию.

Наследование по закону имеет место тогда, когда нет завещания, а также в иных случаях, предусмотренных законом. При наличии завещания наследование по закону возможно в следующих случаях:

1) наследодатель завещанием лишил всех своих наследников по закону той очереди, которая в случае отсутствия завещания призывалась бы к наследованию, не указав других наследников. В таком случае, к наследованию призывается следующая очередь наследников;

2) суд признал завещание недействительным полностью или в части;

3) завещана только часть имущества;

4) наследник по завещанию умер до открытия наследства, не успев его принять;

5) завещатель в своем завещании нарушил требования об обязательной доле;

6) наследник по завещанию отстраняется о наследования как недостойный.

При наследовании по закону имущество наследодателя делится между всеми наследниками призываемой к наследованию очереди в равных долях.

При наследовании переход прав и обязанностей наследодателя к его наследникам осуществляется в порядке правопреемства. Согласно ст. 1271 ГК, наследники каждой последующей очереди наследуют, в случаях:

1) если нет наследников предшествующих очередей;

2) если никто из наследников предшествующих очередей не имеет права наследовать;

3) если все они отстранены от наследования;

4) лишены наследства;

5) никто из них не принял наследства;

6) все они отказались от наследства.

Согласно ГК в настоящее время установлено *восемь очередей наследников* (ст. 1272–1275 ГК ДНР).

Наследниками первой очереди являются дети, супруг и родители наследодателя; наследниками второй очереди – полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери; наследниками третьей очереди – полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя); наследниками четвертой очереди – прадедушки и прабабушки наследодателя, т. е. родители бабушек и дедушек как со стороны матери, так и стороны отца; наследниками пятой очереди – дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки); наследниками шестой очереди – дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети); наследниками седьмой очереди – пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя; наследниками восьмой очереди – нетрудоспособные иждивенцы наследодателя.

Очередность наследования по закону определяется главным образом степенью родства наследника с наследодателем, при этом учитывается степень кровного родства и иного, приравненного к нему по закону родства.

Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого. Поскольку рождение самого наследодателя в это число не входит, следовательно, родственниками первой степени родства являются родители и дети; второй степени родства – бабушки, дедушки и внуки; третьей степени родства – прабабушки, прадедушки и правнуки. Степень родства устанавливается на основании юридических актов (документов), выданных уполномоченными на то государственными органами. В число таких юридических актов входят свидетельство о рождении, свидетельство о браке и т. п.

Близкими родственниками – наследниками первой очереди – признаются родители, дети, супруг (супруга) наследодателя. По действующему законодательству указанные лица являются зависимыми друг от друга не только с момента рождения и до совершеннолетия, но и в старости, а также в случае особо сложившихся обстоятельств (возникшая нетрудоспособность по инвалидности и т. п.).

Супруг – это лицо, состоявшее с наследодателем в юридически оформленных брачных отношениях на момент смерти последнего. Фактические брачные отношения – брачное сожительство, а также церковный брак – не порождают юридических последствий при открытии наследства и не служат основанием для вступления в наследство. Такие лица вообще не входят в круг наследников, они могут претендовать лишь на свое личное имущество, которое не включается в наследственную массу. Иное дело, если они проживали совместно и являлись иждивенцами наследодателя.

Супруг, состоящий в юридическом браке, при открытии наследства получает из всего имущества свое, принадлежавшее ему до вступления в брак и полученное в дар имущество, личные вещи, кроме предметов роскоши, а также свою долю имущества, нажитого при совместной жизни. Это имущество не входит в наследственную массу. Имущество, не принадлежащее пережившему супругу, входит в состав наследства, которое и делится между наследниками. Если кто-то из наследников не согласен с таким разделом и считает, что переживший супруг назвал в качестве своего имущества имущество умершего супруга, то он может подать иск в суд и раздел имущества будет происходить уже в судебном порядке.

Дети умершего также являются наследниками первой очереди, причем имеются в виду не только дети, зарегистрированные при рождении (единокровные дети), но и дети, для которых отцовство установлено в законном порядке, а также усыновленные, удочеренные и др. Усыновленные дети в правах наследования приравниваются к единокровным и получают равную с ними долю в наследуемом имуществе.

Также согласно закону, наследником является ребенок наследодателя, родившийся уже после смерти наследодателя.

Родители наследодателя тоже входят в число наследников первой очереди. Им причитается равная доля в наследстве первой очереди, причем долю в наследстве получает каждый из родителей. Переживший родитель получает как свою долю наследства, так и часть доли умершего родителя наравне с другими наследниками первой очереди, другими детьми и родителями, по отношению к которым наследуемая доля является наследственной массой, раздел которой производится по общим основаниям.

В отличие от супружеского родства, которое может быть прекращено путем расторжения брака (де-юре), после чего родственные отношения прекращаются независимо от наличия связующего звена (совместно нажитых детей), кровное родство не прекращается (де-факто) даже после юридического прекращения родственных отношений. Такой правовой акт, как лишение родительских прав или отказ от ребенка в пользу усыновителя, лишь снимает или налагает обязательство на родителей или детей, но не прекращает кровного родства.

Вне зависимости от степени родства законодательно установлена доля наследования нетрудоспособных лиц и лиц, состоявших на иждивении умершего не менее года и проживавших совместно с ним. Указанные лица являются наследниками по закону и могут вступать в наследство наравне с наследниками первой очереди.

 Наследниками второй очереди являются лица, состоящие в родственных отношениях с наследодателем, а также иные приравненные к ним лица: полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери. Они призываются к наследству, если нет наследников первой очереди.

Полнородные братья и сестры наследодателя имеют общих родителей – отца и мать. Неполнородные братья и сестры могут быть единокровными, т. е. имеющими общего отца, и единоутробными, т. е. имеющими общую мать.

Сводные братья и сестры, т. е. не имеющие кровного родства (у них разные родители, хотя и проживающие совместно в зарегистрированном браке), наследниками второй очереди не являются.

Дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери наследуют наравне с братьями и сестрами наследодателя по закону, если состоят в кровном родстве с внуками и внучками.

Приемные бабушки и дедушки, не состоящие в кровном родстве с внуками и внучками, наследниками второй очереди быть не могут.

Племянники и племянницы наследодателя, т. е. дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя, наследниками второй очереди не являются, но наследуют по праву представления долю своего умершего отца или матери в равных частях.

Наследниками третьей очереди по закону являются дяди и тети наследододателя, т. е. полнородные и неполнородные братья и сестры родителей наследодателя.

Дяди и тети по линии отца равны в правах наследования с аналогичными родственниками по линии матери. Их дети, т. е. двоюродные братья и сестры наследодателя, самостоятельного права наследования третьей очереди не имеют; они наследуют по праву представления.

Иждивенцы права наследования по представлению не имеют. Они могут наследовать лишь имущество лица, у которого находились на иждивении.

 В качестве наследников четвертой очереди призываются к наследованию родственники третьей степени родства – прадедушки и прабабушки наследодателя, т. е. родители бабушек и дедушек как со стороны матери, так и стороны отца. Они наследуют имущество таким же образом, как и наследники второй очереди.

 Наследниками пятой очереди будут родственники четвертой степени родства: двоюродные внуки и внучки – дети родных племянников и племянниц наследодателя – и двоюродные дедушки и бабушки – родные братья и сестры его дедушек и бабушек.

Следует иметь в виду, что двоюродные внуки и внучки не могут наследовать имущество, если его не приняли, отказались от наследства, лишены наследства либо отстранены от наследования наследники второй очереди наследования – братья и сестры, поскольку по законам формальной логики при отсутствии наследников второй очереди в природе вообще не может быть двоюродных внуков и внучек.

В качестве наследников шестой очереди законом определены родственники пятой степени родства: двоюродные правнуки и правнучки – дети двоюродных внуков и внучек наследодателя, двоюродные племянники и племянницы – дети его двоюродных братьев и сестер, двоюродные дяди и тети – дети его двоюродных дедушек и бабушек.

Для призвания к наследованию по закону предпоследней, седьмой, очереди наследников необходимым условием является отсутствие всех предыдущих очередей наследников, т. е. родственников по крови и по рождению. В этих случаях к наследованию в качестве наследников седьмой очереди по закону призываются пасынки и падчерицы, т. е. неусыновленные дети одного из супругов наследодателя, а также отчим и мачеха, т. е. неродные и неусыновившие супруги одного из родителей наследодателя.

При отсутствии наследников всех перечисленных очередей к наследованию призываются наследники восьмой очереди: нетрудоспособные иждивенцы наследодателя в качестве самостоятельных наследников.

Переход прав и обязанностей наследодателя к его наследникам осуществляется в порядке правопреемства. Принятие наследства под условием или с оговорками не допускается. Наследство может быть принято только как единое целое, в его составе могут оказаться даже такие права и обязанности наследодателя, о которых наследники не имели представления. Однако они не могут принять только какую-либо часть наследства, например, право собственности на квартиру, а от принятия прав и обязанностей по авторскому договору отказаться.

Таким образом, институт наследования имеет особое значение, которое состоит в том, что каждому человеку гарантируется возможность передачи в наследство как по завещанию, так и по закону после его смерти его имущества, которое нажито им в течение всей жизни. Установленная законом процедура перехода наследственного имущества дает право наследодателю заранее определять юридическую судьбу его имущества, что способствует стабильности и предсказуемости отношений собственности.

* 1. **Защита гражданских прав и интересов. Срок исковой давности. Гражданско – правовая ответственность.**

**Защита гражданских прав —** одна из важнейших категорий теории гражданского и гражданско-процессуального права. Субъект гражданских правоотношений имеет право на защиту нарушенного права или охраняемого законом интереса, обратившись в суд.

Как правило, чаще всего граждане сами защищают свои права и интересы в суде. В ст.15 ГК ДНР раскрывается понятие «самозащита гражданских прав». Допускается самозащита гражданских прав. Способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения.

Под **способами защиты субъективных гражданских прав** понимаются закрепленные законом материально-правовые меры принудительного характера, посредством которых производится восстановление (признание) нарушенных (оспариваемых) прав и воздействие на правонарушителя.

Законодательством предусмотрены следующие способы защиты гражданских прав личности(ст. 13 ГК ДНР):

1) признания права;

2) восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;

3) признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;

4) признания недействительным решения собрания;

5) признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;

6) самозащиты права;

7) присуждения к исполнению обязанности в натуре;

8) возмещения убытков;

9) взыскания неустойки;

10) компенсации морального вреда;

11) прекращения или изменения правоотношения;

12) неприменения судом акта государственного органа или органа местного самоуправления, противоречащего закону;

13) иными способами, предусмотренными законом.

Лицо может применить одновременно несколько способов защиты гражданских прав и интересов.

Указанные способы защиты гражданских прав реализуются с помощью специальных средств:путем подачи иска в суд, иногда в административном порядке путем обращения в органы государственной власти и местного самоуправления, путем совершения нотариусом исполнительной надписи на долговом документе, самообороной, которая допускается в условиях необходимой обороны или крайней необходимости.

Полнота защиты гражданских прав во многом зависит от соблюдения сроков, установленных законом. Существенное значение имеет **срок исковой давности -** это срок, в течение которого лицо, право которого нарушено, может требовать судебной защиты этого права.

Исковая давность установлена ​​для стабильности и определенности гражданских правоотношений, для оперативного реагирования на нарушения гражданских прав, облегчение рассмотрения споров в суде.

Сроки исковой давности делятся на общиеи специальные.

Общий срок исковой давности составляет 3 года и распространяется на всегражданские правоотношения, исключая те, для которых устанавливаются специальные сроки.

Закон определяет специальные сроки, применительно к некоторым требованиям, например:

˗ 1 год по требованиям к ненадлежащему качеству работы;

˗ 1 год по требованиям к перевозке грузов;

˗ 1 год по требованиям о признании оспоримой сделки недействительной;

˗ 3 года по требованиям о применении последствий недействительности ничтожной сделки.

Течение срока исковой давности по общему правилу начинается со дня, когда лицо, чье право было нарушено, узнало или должно было узнать о совокупности следующих обстоятельств: о нарушении своего права и о том, кто является надлежащим ответчиком по иску о защите этого права (ст. 259 ГК ДНР).

Специфика давностного срока состоит в следующем:

– срок исковой давности начинает течь по окончании срока исполнения обязательства, для которого установлен вполне определенный срок исполнения;

– течение срока исковой давности берет свое начало с того дня, когда кредитор предъявит требование об исполнении обязательства, в котором не предопределен срок исполнения;

– течение срока исковой давности также берет свое начало с того дня, когда кредитор предъявит требование об исполнении обязательства, в котором срок исполнения определен моментом востребования;

– течение срока исковой давности берет свое начало с того дня, когда окончится срок, предоставляемый для исполнения требования по обязательствам, в которых должнику предоставляется срок для исполнения требования кредитора;

– законодателем введен дополнительный ограничитель, который позволяет установить момент истечения срока исковой давности по возникшим обязательствам

– такой срок не может превысить 10 лет со дня нарушения права, для защиты которого он устанавливался;

– течение срока исковой давности по регрессным обязательствам берет свое начало с того дня, когда будет исполнено основное обязательство.

Допускается приостановление исковой давности. Время действия обстоятельства, которое мешает защите нарушенных прав, не засчитывают в

срок исковой давности. К обстоятельствам, которые приостанавливают течение срока исковой давности (ст. 261 ГК ДНР), относят:

˗ непреодолимую силу, чрезвычайные и непредотвратимые в данных условиях обстоятельства (например, стихийные бедствия; теракт, забастовка и пр.);

˗ нахождение истца или ответчика в составе Вооруженных Сил ДНР, если они переведены на военное положение; обычный призыв на военные сборы не является основанием приостановки исковой давности;

˗ мораторий (или отсрочка), который введен Правительством ДНР в отношении определенных видов обязательств;

˗ приостановление действия закона или иного правового акта, которые регулировали данное отношение.

Если приведенные выше обстоятельства возникли или продолжали существовать в последние 6 месяцев срока исковой давности, течение срока исковой давности приостанавливается, а оставшееся после приостановки часть срока увеличивается до 6 месяцев. Если же срок исковой давности был меньше или равен 6 месяцам, оставшаяся часть удлиняется до начального срока исковой давности.

Течение срока исковой давности может быть приостановлено, если стороны приняли решение о разрешении спора во внесудебном порядке (медиация, посредничество и т. п.), исковая давность приостанавливается на срок проведения подобной процедуры.

Закон предусматривает и другие основания для приостановления давности по различным требованиям. Так, срок исковой давности не течет со дня обращения суд в установленном порядке за защитой нарушенного права на протяжении всего времени, пока осуществляется судебная защита нарушенного права.

Течение срока исковой давности может быть прервано действиями обязанного лица, которые свидетельствуют о признании долга, например, признании претензии.

После перерыва исковая давность начинает течь заново; время, которое истекло до перерыва, в новый срок не засчитывают.

Восстановление исковой давности допускается по решению суда, если основания, по которым срок был пропущен, признают уважительными по обстоятельствам, которые связаны с личностью истца.

Последствия истечения срока исковой давности:

– появляются законные основания для отказа в иске, несмотря на то, что ответчик действительно право нарушил;

– истец утрачивает возможность принудительного осуществления своего права;

– при перемене лиц в обязательстве срок исковой давности остается неизменным, поэтому истечение данного срока не прерывает ее, не приостанавливает не может служить основанием для ее восстановления. Правопреемник, заинтересованный в защите перешедшего к нему права, должен использовать оставшуюся часть срока исковой давности;

– течение исковой давности может начаться заново, только в том случае, если должник в письменной форме признает свой долг.

Значение исковой давности заключается в стабилизации и упорядочении гражданско-правовых отношений, укреплении договорной дисциплины, облегчении работы юрисдикционных органов. Исковая давность предоставляет потерпевшему строго определенный, но вполне достаточный срок для защиты своего права. Этот срок призван содействовать устранению неопределенности в отношениях участников гражданско-правового оборота, поскольку при отсутствии исковой давности потерпевшее лицо могла бы сколько угодно удерживать должника под угрозой применения мер государственно-принудительного воздействия, не прибегая при этом к реализации своего интереса. Установление срока исковой давности и имеет существенное процессуальное значение, поскольку с истечением продолжительного времени

Таким образом, установление срока исковой давности не только побуждает лицо, права или охраняемые интересы которого нарушены, до обращения в суд, но и служит интересам другой стороны, устанавливая временные рамки такого обращения, способствует стабильности правопорядка в целом.

**Гражданско-правовая ответственность -** это возложение на лицо, ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства либо за нарушение иного, охраняемого законом права, неблагоприятных имущественных последствий, предусмотренных правовой нормой. Например, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства закон возлагает на должника обязанность возместить кредитору причиненные этим убытки, уплатить неустойку. В случае причинения кому-либо имущественного вреда на лицо, совершившее такое правонарушение возлагается обязанность возместить этот вред. Моральный (неимущественный) вред, причиненный физическому или юридическому лицу деяниями другого лица, нарушившего их законные права, возмещается лицом, причинившим вред.

Особенности гражданско-правовой ответственности

1. Имущественный характер;

2. Ответственность одного контрагента перед другим;

3. Компенсационный характер, восстановление имущественной сферы потерпевшей стороны;

4. Соответствие размера гражданско-правовой ответственности размера причиненного вреда или убытков;

5. Равенство участников гражданского оборота.

Гражданско-правовая ответственность делится на **виды** по различным основаниям.

1. В зависимости от основания возникновения ответственностиразличают:

– договорную ответственность,т. е. ответственность, наступающую в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, возникающего из договора. Данный вид ответственности наступает не только в случаях, предусмотренных законом, но и сторонами в договоре;

– внедоговорную (деликтную) ответственность,наступающую за вред, причиняемый лицом, не состоявшим ранее в обязательственном правоотношении с потерпевшим. Она возникает в момент причинения вреда имуществу или личности.

2. Другим критерием деления гражданско-правовой ответственности на виды является характер распределения ответственности между несколькими лицами.По этому критерию выделяют такие виды гражданско-правовой ответственности, как:

– долевая ответственность –применяется в случаях, когда в обязательстве участвуют несколько кредиторов и несколько должников (множество лиц). Объем ответственности (размер долей) должников предполагается равным, если иное не следует из нормативных правовых актов или условий обязательства;

– солидарная ответственность – она возникает, если солидарность обязанности или требования предусмотрена договором или установлена законом, в частности при неделимости предмета обязательства. При солидарной обязанности должников кредитор вправе требовать исполнения как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом, как полностью, так и в части долга;

– субсидиарная ответственность –это дополнительная ответственность к ответственности другого лица – основного должника, применяемая в случаях, предусмотренных законодательством. Важным условием применения субсидиарной ответственности является предварительное обращение с требованием к основному должнику, нарушившему обязательство. При отказе основного должника от удовлетворения требования либо неполучении от него ответа кредитор приобретает право требования исполнения обязательства от лица, на которое возложена субсидиарная ответственность.

Все применяемые к должнику меры гражданско-правовой ответственности за нарушение обязательств могут быть отнесены к **общим** или **специальным формам ответственности.**

В качестве **общей формы ответственности** выступает обязанность должника возместить убытки, вызванные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства. Эта мера ответственности применяется в случаях нарушения любого договорного обязательства, вследствие чего она и рассматривается как общая форма ответственности. Однако для привлечения должника к гражданско-правовой ответственности в форме возмещения убытков необходимо, чтобы нарушение обязательства действительно повлекло за собой наступление у кредитора убытка.

К **специальным формам** ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства относятся взыскание неустойки (штрафа, пени), некоторые другие меры (например, потеря задатка), которые одновременно являются и способом обеспечения обязательств. Эти меры ответственности применяются лишь в случаях нарушения тех обязательств, для охраны которых они особо предусмотрены законом или договором. Поэтому они и считаются специальными формами ответственности, Особенность этих мер ответственности состоит в том, что они применяются и тогда, когда нарушение обязательства должником не повлекло за собой возникновение у кредитора убытков. В основе своей они носят не только компенсационный, но и стимулирующий (штрафной характер).

Все формы ответственности выполняют важную **воспитательную функцию,** поскольку они служат средством укрепления договорной дисциплины, обязывают к строгому соблюдению взаимных интересов участников обязательства.

Устоявшейся является точка зрения, что цель гражданско-правовой ответственности состоит в восстановлении нарушенных субъективных гражданских прав, а в случае невозможности такого восстановления — компенсации (денежной или имущественной) негативных последствий правонарушения. Специфичность гражданской ответственности заключается именно в реализации компенсаторно-восстановительной функции. Она, с одной стороны, отражает основную цель применения мер гражданско-правовой ответственности, а с другой, — устанавливает эквивалентность размера причиненного правонарушением вреда и размера ответственности.

**Лекция 5**

**Тема: Основы семейного права**

**План**

* 1. Понятие, предмет, метод и источники семейного права.
  2. Семейные правоотношения.
  3. Брак в семейном законодавстве.
  4. Права и обязанности супругов.
  5. Правоотношения родителей и детей.
  6. **Понятие, предмет, метод и источники семейного права.**

Семейное право регулирует отношения между супругами о порядке заключения брака, личных и имущественных отношениях между ними, порядке и условиях прекращения брака, отношениях между родителями и детьми, др. родственниками; отношения усыновления (удочерения), опеки и попечительства и т. п.

**Семейное право —** это отрасль права, состоящая из совокупности правовых норм, регулирующих и охраняющих личные и связанные с ними имущественные отношения физических лиц, возникающие из брака и принадлежности к семье.

**Предмет семейного права -** это общественные отношения, возникающие из брака, кровного родства, принятия детей на воспитание в семью.

***Метод семейно-правового регулирования -*** совокупность приемов и

способов, при помощи которых нормы семейного права воздействуют на общественные отношения, входящие в предмет правового регулирования.

**Метод семейного права** является по своей сутидозволительно-императивным.

Это проявляется в том, что в большинстве случаев государство предоставляет возможность участникам семейных правоотношений самим выбирать модель своего поведения, оставляя за собой право определять в императивных предписаниях рамки соответствующего поведения.

Под источником права понимается государственная воля, выраженная в

акте компетентного органа, регулирующего отношения между предпринимателями, а также между предпринимателями и иными субъектами права. Согласно ст.3 СК РФ, семейное законодательство состоит из Семейного кодекса РФ, ГК РФ и других ФЗ, принимаемых в соответствии с ним, а также законов субъектов РФ.

Международный договор РФ - международное соглашение, заключенное Российской Федерацией с иностранным государством (или государствами) либо с международной организацией в письменной форме и регулируемое международным правом независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких, связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования (например, конвенция, пакт, соглашение и т.п.).

Частью правовой системы Российской Федерации являются также заключенные СССР действующие международные договоры, в отношении

которых Российская Федерация выступает в качестве государства-продолжателя СССР.

Среди многосторонних международных договоров в области семейного права, участником которых является Россия, можно назвать:

- Всеобщую декларацию прав человека от 10 декабря 1948 г.;

- Декларацию прав ребенка от 20 ноября 1959 г.;

- Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 19 декабря 1966 г.;

- Международный пакт о гражданских и политических правах от 19 декабря 1966 г.;

- Конвенцию ООН о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщины от 18 декабря 1979 г.;

- Конвенцию ООН о правах ребенка от 20 ноября 1989 г.;

- Европейскую Конвенцию о защите прав человека и основных свобод от

4 ноября 1950 г.;

- Конвенцию стран СНГ о правовой помощи и правовых отношениях по

гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 г.

* 1. **Семейные правоотношения**

**Семейные правоотношения -** это общественные отношения, урегулированные нормами семейного права, возникающие из брака, родства, усыновления и иной формы устройства на воспитание детей, оставшихся без попечения родителей.

***Особенности семейных правоотношений:***

1. Определенный законом субъектный состав семейных правоотношении: супруги, бывшие супруги, родители, усыновители, дети, родные братья и сестры, дедушки и бабушки, внуки, воспитанники и фактические воспитатели, пасынки и падчерицы, отчим и мачеха, опекуны и попечители, приемные родители и приемные дети.

2. Семейные правоотношения, как правило, носят длящийся характер.

3. Семейные правоотношения строятся на безвозмездной основе.

4. Они возникают, изменяются или прекращаются на основе специфических юридических фактов, предусмотренных в законе: рождение, усыновление, заключение и расторжение брака и другие.

5. Тесная связь семейных правоотношений с административными: регистрация брака, рождения, усыновления.

К **элементам семейного правоотношения** относятся ***субъекты, объект*** и ***содержание***, которые присутствуют в совокупности в любом семейном правоотношении.

***Субъекты семейных правоотношений -*** это его участники как обладатели субъективных семейных прав и обязанностей.

Каждый из субъектов семейных правоотношений наделен семейной правоспособностью, наличие семейной дееспособности не всегда обязательно.

*Семейная правоспособность -* это способность гражданина иметь личные неимущественные и имущественные права и нести обязанности.

Возникает семейная правоспособность, как и гражданская, с момента рождения. С достижением определенного возраста ее объем расширяется (возможность вступить в брак, быть усыновителем).

*Содержание семейной правоспособности -* совокупность прав и обязанностей, которые может иметь гражданин в соответствии с действующим семейным законодательством.

*Семейная дееспособность -* способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять семейные права, создавать для себя семейные обязанности и исполнять их.

Семейная дееспособность может быть *полной и частичной.*

*Полная дееспособность* в семейном праве, как и в гражданском, возникает с восемнадцати лет. До 18 лет полная дееспособность возникает при снижении брачного возраста.

*Частичная дееспособность* возникает до 18 лет в случаях, предусмотренных законом, например, с десятилетнего возраста ребенок дает свое согласие на усыновление.

***Объектами семейных правоотношений*** являются действия и имущество. Действия в зависимости от их объективного проявления могут быть *положительными* (выбор супругами фамилии, уплаты алиментов) и *в* *форме воздержания* (сохранения тайны усыновления).

***Содержание семейных правоотношений -*** это субъективные права и обязанности их участников.

За основу **классификации семейных правоотношений** берется, в основном, их содержание и субъектный состав.

***По содержанию семейные правоотношения подразделяются*** на *личные неимущественные* и *имущественные.*

***По субъектному составу можно выделить следующие группы семейных правоотношений:***

- между супругами (брачное, супружеское правоотношение);

- между бывшими супругами;

- между родителями и детьми, усыновителями и усыновленными (родительское правоотношение);

- между другими членами семьи;

- между опекунами (попечителями) и подопечными несовершеннолетними детьми;

- между приемными родителями и приемными детьми;

- между приемными родителями и органами опеки и попечительства.

* 1. **Брак в семейном законодавстве**

**Брак -** это добровольный, равноправный союз женщины и мужчины, заключенный на неопределенный срок с целью создания семьи. Проживание одной семьей женщины и мужчины без брака не является основанием для возникновения у них прав и обязанностей супругов*.*

Таким образом, брак – это:

− союз мужчины и женщины, влекущий за собой правовые последствия;

− форма отношений между лицами разного пола;

− своеобразный символ как для лиц, вступающих в брак, так и для государства.

Правовые средства, к которым прибегает государство, чтобы брачный

союз отвечал своему назначению. Их несколько, и перечень их начинается с условий заключения брака, сформулированных в ст. 12 СК РФ:

1) взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак;

2) достижение ими брачного возраста;

3) отсутствие запретов к браку, предусмотренных СК РФ.

Ст. 14. СК РФ закрепляет обстоятельства, препятствующие заключению брака.

Не допускается заключение брака между:

1) лицами, из которых хотя бы одно лицо уже состоит в другом зарегистрированном браке;

2) близкими родственниками (родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными (имеющими общих отца или мать);

3) усыновителями и усыновленными;

4) лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие психического расстройства.

Перечень препятствий к заключению брака является исчерпывающим.

Отказ в регистрации брака, по каким бы то ни были иным основаниям: в связи с расовыми, национальными, религиозными, социальными и иными различиями – запрещен и рассматривается как грубое нарушение прав человека. В случае отказа органов ЗАГСа от регистрации брака будущие супруги вправе обратиться в суд.

У правила касающегося брачного возраста есть исключение при наличии уважительных причин органы местного самоуправления по месту государственной регистрации брака вправе по просьбе лиц желающих вступить в брак разрешить сделать это лицам, достигшим 16 лет. В качестве уважительных причин обычно фигурирует рождение ребенка, беременность, совместное проживание, а также иные обстоятельства предусмотренные семейным законодательством.

СК РФ придает юридическое значение только зарегистрированному в органах ЗАГСа браку. Незарегистрированный в установленном порядке брак не порождает никаких правовых последствий.

Брак, заключенный по религиозному обряду или в соответствии с обычаями той или иной народности, также не имеет правового значения. Заключение брака по религиозному обряду возможно как до, так и после государственной регистрации брака. Правовое регулирование такого заключения, включая условия и препятствия к заключению брака, осуществляется нормами канонического права соответствующей религии.

Порядок регистрации брака регулируется ст. 11 СК.

Заявление подается в письменной форме в любой отдел ЗАГСа по выбору жениха и невесты. Регистрация осуществляется органами ЗАГСа в порядке, установленном для регистрации актов гражданского состояния. Регистрация производится только при личном присутствии вступающих в брак. Наличие свидетелей согласно новому СК, не является обязательным.

Заключению брака обычно предшествует период ожидания сроком один месяц. Его значение в том, что в период этого срока будущие супруги могут проверить серьезность своих намерений. Этот срок может быть продлен или сокращен, но не более чем на 1 месяц. Лица, вступающие в брак, подают заявление в органы ЗАГСа, при этом назначаются день церемонии регистрации брака.

В соответствии с изменениями установленными ФЗ от 3 августа 2018г.

№319 –ФЗ в СК РФ и ФЗ №143. С 1 октября 2018г россияне получили возможность выбрать дату регистрации брака самостоятельно, подать заявление в период от месяца до года от желаемой даты заключения брака. Дата и время государственной регистрации заключения брака определяется лицами, вступающими в брак, при подаче заявления о заключении брака, посредством выбора доступных даты и времени из интервалов, определенных органом ЗАГСа в федеральной информационной системе – единый портал государственных и муниципальных услуг, а также в центр госуслуг «Мои документы».

Признание брака недействительным называется аннулирование брака

и всех его правовых последствий с момента его заключения.

Основаниями недействительности брака являются:

1) Нарушение материальных условий брака: а) отсутствие взаимного добровольного согласия на вступление в брак; б) вступление в брак лица, не достигшего брачного возраста (при условии, что не было снижения в установленном законом порядке). При регистрации брака против воли жены или мужа суд устанавливает причину порока воли супруга и в зависимости от этого признает брак недействительным. При регистрации брака в невменяемом состоянии (например, вследствие болезни) брак может быть признан недействительным в случае, если супруг по выздоровлении прекратил брачные отношения. Особенно внимательно суды подходят к бракам с лицом, не достигшим брачного возраста: они признаются недействительными только с согласия несовершеннолетнего супруга и в его интересах.

2) Регистрация брака при наличии препятствий, предусмотренных ст. 14 СК РФ. Если предыдущий брак был расторгнут либо супруг по этому браку умер, отпадает обстоятельство для аннулирования брака: в таких случаях второй брак считается действительным с момента расторжения предыдущего брака или с даты смерти супруга по прежнему браку. При признании предыдущего брака недействительным оспариваемый брак автоматически считается действительным со времени его регистрации. Отношения родства практически неустранимы, кроме редких случаев аннулирования актовых записей, подтверждающих родственные отношения, например, при аннулировании актовой записи об отцовстве или материнстве. Если такое произойдет, то, естественно, отпадет и препятствие к браку. Аналогично - при отмене усыновления на основании ст. 144 СК РФ, т.к. правовые связи прервутся.

3) Фиктивность брака, т.е. вступление в него без цели создания семьи.

Фиктивность может быть как со стороны одного, так и обоих супругов. Такой брак не может быть признан недействительным, если к моменту рассмотрения дела в суде супруги фактически создали семью (п. 3 ст. 29 СК РФ).

4) Сокрытие одним из супругов от другого наличие у него ВИЧ-инфекции или венерического заболевания (п. 3 ст. 15 СК РФ). Не имеет значения, заболел второй супруг или нет; он вправе, безусловно, аннулировать свой брак, но только в течение года после того как узнал или должен был узнать о факте сокрытия (п. 4 ст. 169 СК РФ).

Признание брака недействительным производится судом.

Правовые последствия недействительности брака зависят от того, знали ли супруги о причинах дефектности их брака (т.е. об основаниях его недействительности). Тот из них, который не знал, считается добросовестным супругом, другой же, напротив, недобросовестным супругом. Для добросовестного последствия наступают в основном по нормам семейного права, для недобросовестного - гражданского права.

СК в ст. 16. предусматривает основания для прекращения брака. Брак прекращается вследствие смерти или вследствие объявления судом одного из супругов умершим, либо брак может быть прекращен путем его расторжения по заявлению одного или обоих супругов, а также по заявлению опекуна супруга, признанного судом недееспособным.

При объявлении одного из супругов умершим брак прекращается с момента вступления в законную силу решения суда об этом.

Муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении

брака во время беременности жены и в течение года после рождения ребенка.

Расторжение брака производится в органах записи актов гражданского

состояния, а в случаях, предусмотренных ст. 21 - 23 СК в судебном порядке.

При взаимном согласии на расторжение брака супругов, не имеющих общих несовершеннолетних детей, расторжение брака производится в органах записи актов гражданского состояния.

Расторжение брака по заявлению одного из супругов независимо от

наличия у супругов общих несовершеннолетних детей производится в органах записи актов гражданского состояния, если другой супруг:

− признан судом безвестно отсутствующим;

− признан судом недееспособным;

− осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет.

Расторжение брака и выдача свидетельства о расторжении брака производятся органом записи актов гражданского состояния по истечении месяца со дня подачи заявления о расторжении брака.

Споры о разделе общего имущества супругов, выплате средств на содержание нуждающегося нетрудоспособного супруга, а также споры о детях, возникающие между супругами, один из которых признан судом недееспособным или осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок свыше трех лет (пункт 2 статьи 19 СК), рассматриваются в судебном порядке независимо от расторжения брака в органах записи актов гражданского состояния.

Расторжение брака производится в судебном порядке при наличии у

супругов общих несовершеннолетних детей, за исключением случаев, предусмотренных п. 2 ст. 19 СК, или при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака.

Расторжение брака производится в судебном порядке также в случаях, если один из супругов, несмотря на отсутствие у него возражений, уклоняется от расторжения брака в органе записи актов гражданского состояния (отказывается подать заявление, не желает явиться для государственной регистрации расторжения брака и другое).

Расторжение брака в судебном порядке при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака производится, если судом установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи невозможны. При рассмотрении дела о расторжении брака при отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака суд вправе принять меры к примирению супругов и вправе отложить разбирательство дела, назначив супругам срок для примирения в пределах 3 месяца. Расторжение брака производится, если меры по примирению супругов оказались безрезультатными и супруги (один из них) настаивают на расторжении брака.

При наличии взаимного согласия на расторжение брака супругов, имеющих общих несовершеннолетних детей, а также супругов, указанных в п. 2 ст. 21 СК, суд расторгает брак без выяснения мотивов развода. Супруги вправе представить на рассмотрение суда соглашение о детях, предусмотренное п. 1 ст. 24 СК. При отсутствии такого соглашения либо в случае, если соглашение нарушает интересы детей, суд принимает меры к защите их интересов в порядке, предусмотренном п. 2 ст. 24 СК. Расторжение брака производится судом не ранее истечения месяца со дня подачи супругами заявления о расторжении брака.

* 1. **. Права и обязанности супругов**

Брак предопределяет существование ***личных неимущественных*** и ***имущественных прав и обязанностей супругов.***

К ***личным неимущественным*** относятся права и обязанности супруга,

затрагивающие его личные интересы. Личные права супругов:

− неотделимы от их носителей;

− неотчуждаемы по воле их обладателя;

− не могут быть предметом, каких бы то ни было сделок;

− не имеют денежного эквивалента.

Перечень личных прав супругов невелик, но очень значим в их отношениях в браке. Это:

1. Равенство супругов в семье исходит из конституционных положений, определяющих основы правового статуса личности: о равных правах и свободах мужчины и женщины и равных возможностях их реализации, о свободе выбора каждым гражданином места своего пребывания и жительства, рода деятельности и профессии, как равных правах и обязанностях обоих родителей в воспитании детей, о недопустимости отмены и умаления этих прав и свобод граждан.

2. Супруги при заключении брака выбирают фамилию одного из них в

качестве общей фамилии по своему желанию. Либо каждый из супругов сохраняет свою добрачную фамилию А также, если иное не предусмотрено законами субъектов РФ, может быть записана фамилия, образованная посредством присоединения фамилий жены и мужа, в этом случае общая фамилия супругов может состоять не более чем из двух фамилий, соединенных при написании дефисом. Перемена фамилии одним из супругов не влечет за собой перемену фамилии другого супруга. В случае расторжения брака супруги вправе сохранить общую фамилию или восстановить свои добрачные фамилии (ст.32 СК РФ).

К ***имущественным правам и обязанностям*** супругов относятся права и обязанности, связанные с их собственностью. Имущественные отношения супругов можно подразделить на две группы правоотношений: отношения супружеской собственности и алиментные правоотношения супругов. Имущественные права:

− относятся к числу отчуждаемых, за исключением случаев, предусмотренных законом;

− могут быть предметом сделок;

− имеют денежную оценку (материальный эквивалент).

Нормы, регулирующие имущественные отношения супругов, включают:

− нормы, устанавливающие законный режим имущества супругов;

− нормы, определяющие договорной режим имущества супругов;

− нормы, регулирующие ответственность супругов по обязательствам перед третьими лицами.

*Имущество супругов -* материальная основа их совместной жизни. Термин «имущество» употребляется в комментируемой статье в широком смысле.

Он охватывает как вещи, так и различные имущественные права. В совместной собственности супругов может находиться любое имущество, не изъятое из оборота.

Как правило, различается имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак (добрачное имущество), и имущество, приобретенное ими в период брака.

В законодательстве выделяют два режима собственности супругов:

1) совместной собственности;

2) раздельной собственности.

Действует режим совместной собственности на имущество, нажитое

супругами в период брака за исключением режима раздельной собственности

каждого из супругов на добрачное имущество, а также на имущество, полученное каждым из супругов во время брака в дар или по наследству, и на вещи индивидуального пользования, за исключением предметов роскоши.

Имущество, принадлежавшее каждому из супругов до вступления в брак,

а также имущество, полученное одним из супругов во время брака в дар, в порядке наследования или по иным безвозмездным сделкам (имущество каждого из супругов), является его собственностью.

Вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и другие), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши, хотя и приобретенные в период брака за счет общих средств супругов, признаются собственностью того супруга, который ими пользовался.

*Совместная собственность* - это общая собственность без определения

долей. Участники совместной собственности сообща владеют и пользуются

общим имуществом. Участник совместной собственности не может произвести

отчуждения своей доли в праве совместной собственности на общее имущество, передать или подарить ее другому лицу. Для этого он должен сначала определить и выделить свою долю. Круг участников совместной собственности исчерпывающим образом установлен законом и не может быть расширен по желанию других участников совместной собственности.

*Объекты совместной собственности супругов* - это денежные доходы и

иные выплаты, полученные каждым супругом в результате его трудовой, предпринимательской, интеллектуальной деятельности, а также пенсии и пособия.

Моментом возникновения совместной собственности супругов следует считать момент получения названных выплат.

При законном режиме имущества супругов все приобретенное в период

брака является их совместной собственностью. Участниками этой собственности являются только супруги. Из этого следует, что, независимо от активности участия каждого из супругов в создании общего имущества, они обладают равными правами на него. Т.е., право на общее имущество супругов принадлежит также супругу, который в период брака осуществлял ведение домашнего хозяйства, уход за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного дохода.

В СК РФ эти положения составляют законный режим имущества супругов. СК не признает право собственности детей на имущество, принадлежащее их родителям.

Раздел общего имущества супругов может быть произведен как в период

брака, так и после его расторжения по требованию любого из супругов, а также

в случае заявления кредитором требования о разделе общего имущества супругов для обращения взыскания на долю одного из супругов в общем имуществе супругов.

Общее имущество супругов может быть разделено между супругами по

их соглашению. По желанию супругов их соглашение о разделе общего имущества может быть нотариально удостоверено.

В случае спора раздел общего имущества супругов, а также определение

долей супругов в этом имуществе производятся в судебном порядке. При разделе общего имущества супругов и определении долей в этом имуществе доли супругов признаются равными, если иное не предусмотрено договором между супругами.

При разделе общего имущества супругов суд по требованию супругов

определяет, какое имущество подлежит передаче каждому из супругов. В случае если одному из супругов передается имущество, стоимость которого превышает причитающуюся ему долю, другому супругу может быть присуждена соответствующая денежная или иная компенсация.

Суд может признать имущество, нажитое каждым из супругов в период их раздельного проживания при прекращении семейных отношений, собственностью каждого из них.

Вещи, приобретенные исключительно для удовлетворения потребностей

несовершеннолетних детей (одежда, обувь, школьные и спортивные принадлежности, музыкальные инструменты, детская библиотека и другие), разделу не подлежат и передаются без компенсации тому из супругов, с которым проживают дети.

Вклады, внесенные супругами за счет общего имущества супругов на имя

их общих несовершеннолетних детей, считаются принадлежащими этим детям

и не учитываются при разделе общего имущества супругов.

В случае раздела общего имущества супругов в период брака та часть

общего имущества супругов, которая не была разделена, а также имущество,

нажитое супругами в период брака в дальнейшем, составляют их совместную

собственность. К требованиям супругов о разделе общего имущества супругов,

брак которых расторгнут, применяется трехлетний срок исковой давности.

***Брачным договором*** признается соглашение лиц, вступающих в брак, или

соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения. Брачный договор может быть заключен как до государственной регистрации заключения брака, так и в любое время в период брака. Брачный договор, заключенный до государственной регистрации заключения брака, вступает в силу со дня государственной регистрации заключения брака. Брачный договор

заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению.

Брачным договором супруги вправе изменить установленный законом

режим совместной собственности (ст. 34 СК), установить режим совместной,

долевой или раздельной собственности на все имущество супругов, на его отдельные виды или на имущество каждого из супругов. Брачный договор может быть заключен как в отношении имеющегося, так и в отношении будущего имущества супругов.

**5.5. Правоотношения родителей и детей**

Основаниями возникновения родительских прав и обязанностей являются *два юридических факта*:

1) рождение ребенка (событие);

2) запись лица в качестве родителя ребенка (действие).

К ***основным правам несовершеннолетнего ребенка*** относятся личные

неимущественные и имущественные права.

В числе первых можно выделить:

1. Право ребенка жить и воспитываться в семье. Каждый ребенок имеет право жить и воспитываться в семье, насколько

это, возможно, право знать своих родителей, право на их заботу, право на совместное с ними проживание, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам.

Ребенок имеет права на воспитание своими родителями, обеспечение его

интересов, всестороннее развитие, уважение его человеческого достоинства.

При отсутствии родителей, при лишении их родительских прав и в других случаях утраты родительского попечения право ребенка на воспитание в семье обеспечивается органом опеки и попечительства в порядке, установленном главой 18 СК.

2. Право ребенка на общение с родителями и другими родственникам. Ребенок имеет право на общение с обоими родителями, дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками. Расторжение брака родителей, признание его недействительным или раздельное проживание родителей не влияют на права ребенка.

В случае раздельного проживания родителей ребенок имеет право на общение с каждым из них. Ребенок имеет право на общение со своими родителями также в случае их проживания в разных государствах.

Ребенок, находящийся в экстремальной ситуации (задержание, арест, заключение под стражу, нахождение в лечебном учреждении и другое), имеет

право на общение со своими родителями и другими родственниками в порядке, установленном законом.

3. Право ребенка на защиту. Ребенок имеет право на защиту своих прав и законных интересов. Защита прав и законных интересов ребенка осуществляется родителями (лицами, их заменяющими), а в случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, органом опеки и попечительства, прокурором и судом.

Несовершеннолетний, признанный в соответствии с законом полностью дееспособным до достижения совершеннолетия, имеет право самостоятельно осуществлять свои права и обязанности, в том числе право на защиту от злоупотреблений со стороны родителей (лиц, их заменяющих).

При нарушении прав и законных интересов ребенка, в том числе при невыполнении или при ненадлежащем выполнении родителями (одним из них) обязанностей по воспитанию, образованию ребенка либо при злоупотреблении родительскими правами, ребенок вправе самостоятельно обращаться за их защитой в орган опеки и попечительства, а по достижении возраста четырнадцати лет в суд.

Должностные лица организаций и иные граждане, которым станет известно об угрозе жизни или здоровью ребенка, о нарушении его прав и законных интересов, обязаны сообщить об этом в орган опеки и попечительства по месту фактического нахождения ребенка. При получении таких сведений орган опеки и попечительства обязан принять необходимые меры по защите прав и законных интересов ребенка.

4. Право ребенка выражать свое мнение. Ребенок вправе выражать свое мнение при решении в семье любого вопроса, затрагивающего его интересы, а также быть заслушанным в ходе любого судебного или административного разбирательства. Учет мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам. В случаях, предусмотренных настоящим Кодексом (ст. 59, 72, 132, 134, 136, 143, 154), органы опеки и попечительства или суд могут принять решение только с согласия ребенка, достигшего возраста десяти лет.

5. Право ребенка на имя, отчество и фамилию.

Ребенок имеет право на имя, отчество и фамилию. Имя ребенку дается по соглашению родителей, отчество присваивается по имени отца, если иное не предусмотрено законами субъектов Российской Федерации или не основано на национальном обычае. При этом не допускается использование в его имени цифр, буквенно-цифровых обозначений, числительных, символов и не являющихся буквами знаков, за исключением знака «дефис», или их любой комбинации, указаний на ранги, должности, титулы.

***Имущественные права ребенка:***

1. Ребенок имеет право на получение содержания от своих родителей и

других членов семьи в порядке и в размерах, которые установлены разделом V СК.

2. Суммы, причитающиеся ребенку в качестве алиментов, пенсий, пособий, поступают в распоряжение родителей (лиц, их заменяющих) и расходуются ими на содержание, воспитание и образование ребенка. Суд по требованию родителя, обязанного уплачивать алименты на несовершеннолетних детей, вправе вынести решение о перечислении не более пятидесяти процентов сумм алиментов, подлежащих выплате, на счета, открытые на имя несовершеннолетних детей в банках.

3. Ребенок имеет право собственности на доходы, полученные им, имущество, полученное им в дар или в порядке наследования, а также на любое другое имущество, приобретенное на средства ребенка. Право ребенка на распоряжение принадлежащим ему на праве собственности имуществом определяется ст-ми 26 и 28 ГК РФ.

При осуществлении родителями правомочий по управлению имуществом ребенка на них распространяются правила, установленные гражданским законодательством в отношении распоряжения имуществом подопечного (ст. 37 ГК РФ).

Ребенок не имеет права собственности на имущество родителей, родители не имеют права собственности на имущество ребенка. Дети и родители, проживающие совместно, могут владеть и пользоваться имуществом друг друга по взаимному согласию.

В случае возникновения права общей собственности родителей и детей их права на владение, пользование и распоряжение общим имуществом определяются гражданским законодательством.

Ребенок вправе независимо от возраста самостоятельно обращаться за

защитой своих прав и интересов в орган опеки и попечительства. По

достижении возраста 14 лет ребенок вправе самостоятельно обращаться в суд, который в зависимости от конкретной ситуации решает вопрос о привлечении к участию в деле его родителей (заменяющих их лиц).

Родители, являясь законными представителями своих несовершеннолетних детей, выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий (п. 1 ст. 64 СК РФ). Но если между интересами родителей и детей имеются противоречия, орган опеки и попечительства обязан, либо сам осуществить защиту прав и интересов ребенка, либо назначить для этого представителя.

Обязанность по обеспечению защиты прав и интересов несовершеннолетних возлагается на органы опеки и попечительства, прокуратуру, органы внутренних дел, администрацию детских учреждений и организаций социальной защиты, куда помещен ребенок, и иные органы и организации, а также на должностных лиц организаций и граждан (они должны сообщить о фактах, указанных в п. 3 ст. 56 СК РФ, в органы опеки и попечительства).

Общее понятие **«родительские права и обязанности»** объединяют целую группу имущественных и неимущественных прав и обязанностей, которые принадлежат родителям как субъектам родительских правоотношений. Большинство этих прав и обязанностей связывают родителей и ребенка, т.е. правоотношения возникают между ребенком и каждым из его родителей.

Родители имеют равные права и несут равные обязанности в отношении

своих детей (родительские права). Родительские права, предусмотренные гл.12 СК, прекращаются по достижении детьми возраста восемнадцати лет (совершеннолетия), а также при вступлении несовершеннолетних детей в брак и в других установленных законом случаях приобретения детьми полной дееспособности до достижения ими совершеннолетия.

***Права несовершеннолетних родителей.*** Несовершеннолетние родители имеют права на совместное проживание с ребенком и участие в его воспитании. Несовершеннолетние родители, не состоящие в браке, в случае рождения у них ребенка и при установлении их материнства и (или) отцовства вправе самостоятельно осуществлять родительские права по достижении ими возраста шестнадцати лет. До достижения несовершеннолетними родителями возраста шестнадцати лет ребенку может быть назначен опекун, который будет осуществлять его воспитание совместно с несовершеннолетними родителями ребенка. Разногласия, возникающие между опекуном ребенка и несовершеннолетними родителями, разрешаются органом опеки и попечительства. Несовершеннолетние родители имеют права признавать и оспаривать свое отцовство и материнство на общих основаниях, а также имеют право требовать по достижении ими возраста четырнадцати лет установления отцовства в отношении своих детей в судебном порядке.

***Права и обязанности родителей по воспитанию и образованию детей.*** Родители несут ответственность за воспитание и развитие своих детей иимеют преимущественное право на воспитание своих детей перед всеми другими лицами. Они обязаны заботиться о здоровье, физическом, психическом, духовном и нравственном развитии своих детей.

Родители обязаны обеспечить получение детьми основного общего образования. Родители с учетом мнения детей имеют право выбора образовательного учреждения и формы обучения детей до получения детьми основного общего образования.

***Права и обязанности родителей по защите прав и интересов детей.***

Защита прав и интересов детей возлагается на их родителей. Родители являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий.

Родители не вправе представлять интересы своих детей, если органом опеки и попечительства установлено, что между интересами родителей и детей имеются противоречия. В случае разногласий между родителями и детьми орган опеки и попечительства обязан назначить представителя для защиты прав и интересов детей.

***Осуществление родительских прав.*** Обеспечение интересов детей должно быть предметом основной заботыих родителей. При осуществлении родительских прав родители не вправе причинять вред физическому и психическому здоровью детей, их нравственномуразвитию. Способы воспитания детей должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбление или эксплуатацию детей.

Родители, осуществляющие родительские права в ущерб правам и интересам детей, несут ответственность в установленном законом порядке.

Все вопросы, касающиеся воспитания и образования детей, решаются родителями по их взаимному согласию исходя из интересов детей и с учетом

мнения детей. Родители (один из них) при наличии разногласий между ними вправе обратиться за разрешением этих разногласий в орган опеки и попечительства или в суд.

Место жительства детей при раздельном проживании родителей устанавливается соглашением родителей. При отсутствии соглашения спор между родителями разрешается судом исходя из интересов детей и с учетом мнения детей. При этом суд учитывает привязанность ребенка к каждому из родителей, братьям и сестрам, возраст ребенка, нравственные и иные личные качества родителей, отношения, существующие между каждым из родителей и ребенком, возможность создания ребенку условий для воспитания и развития (род деятельности, режим работы родителей, материальное и семейное положение родителей и другое).

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

Родители вправе заключить в письменной форме соглашение о порядке

осуществления родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка. Если родители не могут прийти к соглашению, спор разрешается судом с участием органа опеки и попечительства по требованию родителей (одного из них).

При невыполнении решения суда к виновному родителю применяются

меры, предусмотренные гражданским процессуальным законодательством. При злостном невыполнении решения суда суд по требованию родителя, проживающего отдельно от ребенка, может вынести решение о передаче ему ребенкаисходя из интересов ребенка и с учетом мнения ребенка.

Родитель, проживающий отдельно от ребенка, имеет право на получение

информации о своем ребенке из воспитательных учреждений, лечебных учреждений, учреждений социальной защиты населения и других аналогичных учреждений. В предоставлении информации может быть отказано только в случае наличия угрозы для жизни и здоровья ребенка со стороны родителя. Отказ в предоставлении информации может быть оспорен в судебном порядке.

***Право на общение с ребенком дедушки, бабушки, братьев, сестер и других родственников.*** Дедушка, бабушка, братья, сестры и другие родственники имеют право на общение с ребенком. В случае отказа родителей (одного из них) от предоставления близким родственникам ребенка возможности общаться с ним орган опеки и попечительства может обязать родителей (одного из них) не препятствовать этому общению. Если родители (один из них) не подчиняются решению органа опеки и попечительства, близкие родственники ребенка, либо орган опеки и попечительства вправе обратиться в суд с иском об устранении препятствий к общению с ребенком. Суд разрешает спор исходя из интересов ребенка и с учетом мнения ребенка. В случае невыполнения решения суда к виновному родителю применяются меры, предусмотренные гражданским процессуальным законодательством.

***Защита родительских прав.*** Родители вправе требовать возврата ребенка от любого лица, удерживающего его у себя не на основании закона или не на основании судебного решения. В случае возникновения спора родители вправе обратиться в суд за защитой своих прав. При рассмотрении этих требований суд вправе с учетом мнения ребенка отказать в удовлетворении иска родителей, если придет к выводу, что передача ребенка родителям не отвечает интересам ребенка. Если судом установлено, что ни родители, ни лицо, у которого находится ребенок, не в состоянии обеспечить его надлежащее воспитание и развитие, суд передает ребенка на попечение органа опеки и попечительства.

**Лекция 6**

**Тема: Основы трудового права (общая часть)**

**План**

* 1. Понятие, предмет, метод, принципы и источники трудового права. Система трудового права.
  2. Социальное партнерство. Коллективный договор.
  3. Трудовой договор. Порядок приема на работу.
  4. Перевод на другую работу.
  5. Общие основания прекращения трудового договора.

**6.1*.* Понятие, предмет, метод, функции, принципы и источники трудового права. Система трудового права**

**Трудовое право** - это одна из основных отраслей права, которая регулирует совокупность трудовых отношений работников и работодателей, а так же другие отношения, которые возникают из трудовых, или тесно связанных с ними отношений и устанавливают права и обязанности в сфере труда на предприятиях, учреждениях, организациях независимо от форм собственности и ответственность в случае их нарушений.

Трудовое право регулируют трудовые отношения всех предприятий, учреждений, организаций независимо от формы собственности, вида деятельности, а также лиц, работающих по трудовому соглашению с физическими лицами.

**Предмет трудового права *–*** общественныеые трудовые отношения, возникающие из применения работником способности к труду в общественном производстве: отношения по трудоустройству, комплексные правовые отношения и отношения по материальному обеспечению работников при временной или постояннойутрате трудоспособности.

**Метод трудового права** характеризуется:

1) порядком возникновения, изменения и прекращения правоотношений;

2) общим правовым положением участников правоотношений;

3) характером установления прав и обязанностей;

4) средствами выполнения обязанностей и санкций.

Под **методом** следует понимать способ, специальный правовой процесс с помощью которого право воздействует на общественные отношения, устанавливает права и обязанности, правовые способы защиты в случае нарушения прав и обязанностей работника.

**Функции трудового права -** это основные направления воздействия его норм на поведение людей в трудовой деятельности, кроме регулятивной и охранной она выполняет:

1) экономическую;

2) социальную (проявляется в государственном вмешательстве в регулировании отношений труда путем закрепления прав человека, социальных гарантий);

3) защиты;

4) воспитательную.

***Основной принцип трудового права***: трудовое положение работника не может быть ухудшено, оно может быть улучшено путем установления дополнительных социально-трудовых льгот собственником.

Анализ законодательства, определяет следующие **принципы трудового права**: свобода и равноправие труда, его договорной характер, материальная заинтересованность в результатах труда, охрана труда, участие трудовых коллективов и профсоюзов во внедрении условий труда, материального обеспечения в случае нетрудоспособности, болезни в связи с материнством, наступления пенсионного возраста.

**Источники трудового права** - нормативные правовые акты, регулирующие общественные отношения в сфере трудовых и связанных с ними отношений. По степени важности и субординации (или юридической силе) источники делятся на законы и подзаконные акты трудового законодательства. Регулирование трудовых отношений и непосредственно связанных с ними отношений осуществляется: ТК РФ, иными федеральными законами, указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ и нормативными правовыми актами федеральных органов исполнительной власти, конституциями (уставами), законами и иными нормативными правовыми актами субъектов РФ, актами органов местного самоуправления, соглашениями о труде, коллективными договорами и локальными нормативными актами, содержащими нормы трудового права. Трудовой кодекс Российской Федерации занимает важнейшее место среди федеральных законов в области трудового права. Будучи основным кодифицированным источником трудового права РФ, он регулирует практически весь комплекс общественных отношений, который входит в предмет данной отрасли права. Ныне действующий ТК РФ принят Государственной Думой 21 декабря 2001 г., одобрен Советом Федерации 26 декабря 2001 г., подписан Президентом РФ 30 декабря 2001 и вступил в силу с 1 февраля 2002 г. Он состоит из 14 разделов, 62 глав и 424 статей. Большую роль в регулировании трудовых и непосредственно с ними связанных отношений играют международные соглашения и конвенции по вопросам труда с участием Российской Федерации: Конституция РФ устанавливает, что общепризнанные принципы и нормы международного права и международные договоры Российской Федерации являются составной частью ее правовой системы (ст.15, ч.4). Если международными договорами Российской Федерации определены иные правила, чем предусмотренные законом, то применяются правила международного договора. Данное положение говорит о приоритете международного права над национальным. Такую же норму воспроизводит и ст.10 ТК РФ. К международным актам относится Всеобщая декларация прав человека, принятая Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г., конвенции и рекомендации Международной Организации Труда (МОТ), которая является специализированным органом Организации Объединенных Наций. К одной из основных задач работы МОТ относится разработка международной социально-трудовой политики и осуществление ее путем нормотворческой деятельности, т.е. подготовки и принятия конвенций и рекомендаций по вопросам условий труда и жизни работников.

**Система трудового права** – совокупность юридических норм, образующих единое предметное целое (отрасль) с разбивкой на отдельные относительно самостоятельные структурные образования (институты), а также на иные устойчивые общности норм, имеющие более дробную структурную определенность (подинституты). Многочисленные правовые нормы, регулирующие трудовые и тесно с ними связанные отношения можно подразделить на две основные группы. Первая группа норм (институтов) определяет общие вопросы регулирования указанных отношений и составляет Общую часть трудового права, вторая группа, регламентирующая отдельные стороны (элементы) этих отношений – его Особенную часть. Общая часть включает в себя нормы, определяющие предмет трудового права, нормы-принципы, правовой статус работников и работодателей как субъектов трудового права, правовое положение профсоюзов и иных представительных органов работников. Особенная часть трудового права включает в себя либо правовые нормы, регулирующие отдельные стороны (элементы) трудовых отношений (институт трудового договора, рабочего времени и времени отдыха, оплаты и нормирования труда, охраны труда) либо нормы институтов, регулирующих отношения непосредственно связанные с трудовыми (социальное партнерство в сфере труда, трудоустройство у данного работодателя, профессиональной подготовки, материальной ответственности, трудовых споров, надзора и контроля за соблюдением трудового законодательства).

**6.2.** **Социальное партнерство. Коллективный договор**

**Социальное партнерство** – это система взаимоотношений между работниками (представителями работников), работодателями (представителями работодателей), органами государственной власти, органами местного самоуправления, направленная на обеспечение согласования интересов работников и работодателей по вопросам регулирования трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношений. Социальное партнерство может строиться на основе принципа бипартизма – связей традиционных социальных партнеров (профсоюзов, трудовых коллективов, с одной стороны, и работодателей – с другой) и трипартизма, где к названным субъектам присоединяется государство. Соответственно можно выделить два вида партнерства: двустороннее и трехстороннее сотрудничество. Традиционно выделяют следующие уровни социального партнерства: федеральный, региональный, отраслевой, территориальный, локальный. Они соответствуют видам установленных российским законодательством правовых актов, регулирующих социально-трудовые отношения: генеральному, региональному, отраслевому, территориальному соглашению и коллективному договору. Соглашение – правовой акт, устанавливающий общие принципы регулирования социально-трудовых отношений и связанных с ними экономических отношений, заключаемый между полномочными представителями работников и работодателей на федеральном, региональном, отраслевом (межотраслевом) и территориальном уровнях в пределах их компетенции.

**Коллективный договор** – правовой акт, регулирующий социально-трудовые отношения в организации и заключаемый работниками и работодателями в лице их представителей. Порядок заключения коллективных договоров и соглашений регламентирован ТК РФ и Законом РФ от 11 марта 1992 г. «О коллективных договорах и соглашениях» с последующими изменениями и дополнениями. Они содержат ряд общих положений относительно переговорных процедур на всех уровнях социального партнерства. Помимо участия в коллективных переговорах по подготовке проектов коллективных договоров, соглашений и их заключению существуют следующие формы социального партнерства: взаимные консультации (переговоры) по вопросам регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений, обеспечения гарантий трудовых прав работников и совершенствования трудового законодательства; участие работников и их представителей в управлении организацией; участие представителей работников и работодателей в досудебном разрешении трудовых споров. Стороны социального партнерства вступают в соответствующие отношения через своих представителей. Представителями работников в социальном партнерстве являются профессиональные союзы и их объединения, иные профсоюзные организации, предусмотренные уставами общероссийских профсоюзов и иные представители, избираемые работниками в случаях, предусмотренных ТК РФ. Профсоюз – добровольное объединение граждан, связанных общими производственными, профессиональными интересами по роду их деятельности, создаваемое в целях представительства и защиты их социально-трудовых прав и интересов. Основы правового положения профсоюзов заложены в ФЗ от 12 января 1996 г. «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» с последующими изменениями и дополнениями. ТК РФ предусматривает возможность существования иных представителей работников в следующих случаях: 1) когда на предприятии отсутствует профсоюзные органы; 2) когда имеющаяся профсоюзная организация объединяет менее половины работников. Представителями работодателя на уровне организации являются руководитель организации или уполномоченные им лица в соответствии с ТК РФ, законами или иными нормативными правовыми актами, учредительными документами организации и локальными нормативными актами. На более высоком, чем организация уровне представителями работодателей являются объединения работодателей (некоммерческие организации, объединяющие на добровольной основе работодателей для представительства интересов и защиты прав своих членов во взаимоотношениях с профсоюзами, органами государственной власти и органами местного самоуправления).

* 1. **Трудовой договор. Порядок приема на работу.**

**Трудовой договор** представляет собой соглашение, по которому работодатель обязуется:

1) предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции;

2) обеспечить условия труда, предусмотренные действующими законами и иными нормативными правовыми актами;

3) своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату.

В свою очередь работник обязуется:

1) лично выполнять определенную этим соглашением трудовую функцию;

2) соблюдать действующие в организации правила внутреннего трудового распорядка.

Под *трудовой функцией* понимается работа по определенной профессии (врач, бухгалтер, слесарь, учитель, юрист, инженер), специальности (врач-стоматолог, учитель литературы), квалификации, которая выражается в классах, категориях, ученых степенях, ученых званиях (шофер первого класса, учитель высшей категории, кандидат юридических наук) и должности (директор, начальник цеха, главный инженер).

*Сторонами* трудового договора являются работник и работодатель. Работником может быть только физическое лицо (гражданин Российской Федерации, иностранный гражданин, лицо без гражданства), работодателем как физическое лицо (частный предприниматель, наниматель работников для ведения личного домашнего хозяйства, фермер), так и юридическое лицо (акционерное общество, товарищество, религиозная организация и др.). Возраст, с которого допускается заключение трудового договора, определен в ст. 63 ТК РФ с наступлением трудового совершеннолетия – 16 лет. В случаях получения основного общего образования либо оставления в соответствии с федеральным законом общеобразовательного учреждения трудового договор могут заключать лица, достигшие 15 лет.

Допускается заключение трудового договора с четырнадцатилетними подростками при соблюдении следующих условий: − с согласия одного из родителей (опекуна или попечителя); − с согласия органа опеки и попечительства; − труд не должен нарушать процесса обучения и выполняться только в свободное от учебы время; − труд должен быть легким, не причинять вред их здоровью.

Трудовой договор может быть заключен и с лицами, моложе 14 лет в организациях кинематографии, театрах, театральных и концертных организациях, цирках, для участия в создании или исполнении произведений без ущерба здоровью и нравственному развитию.

Лицо, поступающее на работу, обязано предъявить работодателю:

1) паспорт или иной документ, удостоверяющий личность;

2) трудовую книжку, за исключением случаев, когда трудовой договор заключается впервые или работник поступает на работу на условиях совместительства;

3) страховое свидетельство государственного пенсионного страхования;

4) документ воинского учета – для военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу;

5) документ об образовании, о квалификации или о наличии специальных знаний – при поступлении на работу, требующую специальных знаний или специальной подготовки.

При заключении трудового договора впервые трудовая книжка и страховое свидетельство государственного пенсионного страхования оформляются работодателем.

Трудовая книжка является основным документом о трудовой деятельности и трудовом стаже работника. Трудовые книжки ведут все работодатели (кроме работодателей – физических лиц, которым ст. 309 ТК РФ запрещает это делать, и работодателей, заключивших трудовой договор с совместителями). Работодатель обязан вести трудовые книжки на всех работников, проработавших свыше пяти дней. Трудовая книжка хранится у работодателя.

Страховое свидетельство государственного пенсионного страхования – документ, необходимый для ведения индивидуального персонифицированного учета сведений о каждом застрахованном лице для целей государственного пенсионного страхования. Данное свидетельство выдает Пенсионный фонд РФ и его территориальные органы. Трудовой договор заключается в письменной форме, составляется не менее чем в двух экземплярах, каждый из которых подписывается сторонами. В трудовом договоре указываются фамилия, имя, отчество работника и наименование работодателя (фамилия, имя, отчество работодателя – физического лица), заключивших договор. В нем также указываются место работы, дата начала работы, наименование должности, профессии, специальности с указанием квалификации, права и обязанности его сторон, условия оплаты труда. Содержание трудового договора может быть изменено только по соглашению сторон. Трудовые договоры могут заключаться:

1) на неопределенный срок;

2) на определенный срок – не более пяти лет (срочный трудовой договор).

Если в трудовом договоре не оговорен срок его действия, то договор считается заключенным на неопределенный срок.

Трудовой кодекс разрешает принимать работников на определенный срок. Однако необходимо иметь в виду, что срочный трудовой договор заключается в случаях, когда:

1) трудовые отношения не могут быть установлены на неопределенный срок с учетом характера предстоящей работы или условий ее выполнения;

2) имеются основания, указанные в ст. 59 ТК РФ (замена отсутствующего работника, направление на работу за границу, поступление на работу к работодателям физическим лицам и др.). Запрещается заключать срочные трудовые договоры в целях уклонения от предоставления прав и гарантий, предусмотренных работникам, с которыми заключается трудовой договор на неопределенный срок. Трудовой договор, независимо от того, на какой срок он заключен, вступает в силу со дня его подписания работником и работодателем. По общему правилу работник должен приступить к исполнению трудовых обязанностей на следующий день, после вступления договора в силу. Однако день выхода на работу может быть определен в самом трудовом договоре. Если работник не приступить к работе в установленный срок без уважительных причин в течение недели, то трудовой договор, заключенный с работником, аннулируется.

При заключении трудового договора может быть обусловлено соглашением сторон испытание с целью проверки соответствия работника поручаемой ему работе. О проведении испытания стороны договариваются при заключении трудового договора, и это условие указывается в нем. Отсутствие в трудовом договоре условия об испытании означает, что работник принят без испытания. Правовой режим такого условия трудового договора как испытательный срок установлен законодателем в ст. 70, 71 ТК РФ.

Прием на работу оформляется приказом (распоряжением) работодателя, изданным на основании заключенного трудового договора. Этот приказ (распоряжение) объявляется работнику под расписку в трехдневный срок со дня подписания трудового договора.

* 1. **Перевод на другую работу**

Под **переводом на другую работу** понимается поручение работнику работы, не предусмотренной трудовым договором, либо работы, влекущей изменение существенных условий трудового договора.

Перевод на другую работу в той же организации, а также перевод в другую местность, хотя бы и вместе с организацией, допускается только с письменного согласия работника.

Не считается переводом на другую работу и не требует согласия работника перемещение его в той же организации на другое рабочее место, в другое структурное подразделение этой организации, в той же местности, поручение работы на другом механизме или агрегате, если это не влечет за собой изменение трудовой функции и изменение существенных условий трудового договора.

Переводы на другую работу можно классифицировать по следующим критериям: месту работы, срокам, источникам инициативы и цели.

В зависимости от места, куда переводится работник, переводы возможны:

1) в той же организации;

2) в другую организацию, находящуюся в той же местности;

3) в организацию, находящуюся в другой местности.

Переводы могут быть на определенный срок (временный перевод) и без указания срока.

Инициатива перевода работника на другую работу может исходить от самого работника или работодателя.

Переводы на другую работу могут производиться в различных целях, например, в целях трудоустройства работников, подлежащих увольнению, в целях обеспечения выполнения необходимых работ, вызванных производственной необходимостью, в целях сокращения потери рабочего времени и других целях.

Независимо от вида перевода для его осуществления необходимо письменное согласие работника. Существует только один исключительный случай, когда такого согласия не требуется – при временном переводе работника в случае производственной необходимости. Такой перевод допускается:

1) для предотвращения катастрофы, аварии или стихийного бедствия;

2) для предотвращения несчастных случаев, простоя, уничтожения или порчи имущества;

3) для замещения отсутствующего работника.

В случае производственной необходимости работодатель имеет право переводить работника на срок до одного месяца на работу, не обусловленную трудовым договором. Трудовое законодательство ограничивает срок перевода, но не их количество. Оплата труда производиться по выполняемой работе, но не ниже среднего заработка по прежней работе.

* 1. **Общие основания прекращения трудового договора**

Прекращение трудового договора означает окончание трудовых отношений работника и работодателя. Прекращение трудового договора допускается только при соблюдении следующих условий:

- существуют законные основания для его прекращения;

- соблюдение установленного порядка увольнения с работы.

Законными основаниями для прекращения трудового договора считаются такие обстоятельства, которые определены законодательными актами.

Основаниями прекращения трудового договора могут быть самые различные юридические факты, зависящие от работника или работодателя, а иногда от лиц, которые не являются стороной трудового договора.

Общие основания прекращения трудового договора перечислены в ст. 77 ТК РФ (соглашение сторон, истечение срока трудового договора и другие основания). Все основания прекращения трудового договора, можно классифицировать в зависимости от характера юридического факта (действие или событие), который стал основанием для его прекращения.

К юридическим фактам (событиям) относятся: смерть работника и окончание срока самого договора.

К юридическим фактам - (действиям) относятся основания, по которым трудовой договор прекращается в результате волеизъявления его сторон или так называемых третьих лиц, не являющихся его стороной. Все основания этой группы можно разделить на следующие виды:

1. При наличии или отсутствии взаимного волеизъявления сторон трудового договора; перевод работника с его согласия на другое предприятие или переход на выборную должность; отказ работника от перевода на работу в другую местность вместе с предприятием, а также отказ от продолжения работы в связи с изменением существенных условий труда;

2. По инициативе работника;

3. По инициативе работодателя;

4. По инициативе третьих лиц, не являющихся стороной трудового договора (например: призыв или поступление работника на военную службу; вступления в законную силу приговора суда, которым работник осужден);

5. При нарушении установленных правил приема на работу.

Наиболее распространенным случаем прекращения трудового договора является увольнение по инициативе одной из сторон трудового договора. *Расторжение трудового договора по инициативе работника* (п.3 ст. 77 ТК РФ). Порядок такого увольнения регламентирован ст. 80 ТК РФ. Работник имеет право расторгнуть трудовой договор, предупредив об этом работодателя письменно (написав заявление об увольнении) за две недели, причем работник может оставить работу по собственному желанию независимо о согласия или разрешения работодателя. По истечении срока предупреждения работник вправе прекратить работу, а работодатель обязан выдать работнику трудовую книжку и другие документы, связанные с работой, по его письменному заявлению и произвести с ним расчет. В случаях, когда заявление работника об увольнении по собственному желанию обусловлено невозможностью продолжения им работы (например, зачисление в образовательное учреждение, выход на пенсию и другие случаи), работодатель расторгает трудовой договор в срок, о котором просит работник. Однако по договоренности между работником и работодателем трудовой договор может быть расторгнут и до истечения срока предупреждения об увольнении, но увольнять работника можно только с той даты, по которой достигнуто соглашение. Работник, предупредивший работодателя об увольнении, вправе до истечения срока предупреждения в любое время отозвать свое заявление, и увольнение в таком случае не производится.

*Расторжение трудового договора по инициативе работодателя* возможно только лишь по основаниям, предусмотренным ТК РФ (ст. 81 ТК РФ) и федеральными законами. К таким основаниям относятся: ликвидация организации либо прекращение деятельности работодателем-физическим лицом, сокращения численности или штата работников организации, несоответствия работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением или недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации., смены собственника имущества организации (в отношении руководителя организации, его заместителей и главного бухгалтера); неоднократного неисполнения работником без уважительных причин трудовых обязанностей, если он имеет дисциплинарное взыскание, однократного нарушения работником трудовых обязанностей (прогула, появления на работе в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения, разглашения охраняемой законом тайны) и другие основания. Расторжение трудового договора по инициативе работодателя должно производиться с соблюдением следующих правил:

1) не допускается увольнение работников по инициативе работодателя (за исключением случая ликвидации организации либо прекращения деятельности работодателем-физическим лицом) в период его временной нетрудоспособности и в период пребывания в отпуске;

2) увольнение по основаниям – сокращение численности или штата работников организации, несоответствие работника занимаемой должности или выполняемой работе вследствие:

а) состояния здоровья в соответствии с медицинским заключением;

б) недостаточной квалификации, подтвержденной результатами аттестации, - допускается, если невозможно перевести работника с его согласия на другую работу;

3) увольнение работников по сокращению численности или штата производится с обязательным участием выборного профсоюзного органа. При принятии решения о сокращении численности или штата работников организации о возможном расторжении трудовых договоров по этому основанию, работодатель обязан в письменной форме сообщить об этом профсоюзному органу данной организации не позднее, чем за два месяца (а в случае массового увольнения работников – за три месяца) до начала проведения соответствующих мероприятий и учесть его мнение.

**Лекция 7**

**Тема: Основы трудового права (особенная часть)**

**План**

* 1. Понятие и виды рабочего времени.
  2. Понятие и виды времени отдыха.
  3. Понятие заработной платы.
  4. Дисциплина труда. Охрана труда.
  5. Понятие и виды трудовых споров.

**7.1. Понятие и виды рабочего времени**

**Рабочее время -** это время, в течение которого работник должен выполнять свои трудовые обязанности в соответствии с действующим законодательством о труде, правилами внутреннего распорядка и коллективным и трудовым договором.

***Различают следующие виды рабочего времени:***

1) нормальное рабочее время;

2) сокращенное рабочее время;

3) неполное рабочее время;

4) работа за пределами нормальной продолжительности.

***Нормальное рабочее время -*** это норматив, устанавливающий продолжительность рабочей недели (в часах) при условии работы в нормальных условиях труда. По законодательству Российской Федерации продолжительность рабочего времени не может превышать 40 часов в неделю.

***Сокращенное рабочее время*** устанавливается законодательством для некоторых категорий работников в целях их охраны труда. Например, для работников в возрасте до 16 лет продолжительность рабочей недели не должна превышать 24 часов, для работников возрасте от 16 до 18 лет 36 часов Продолжительность рабочего времени учащихся общеобразовательных учреждений, в возрасте до 18 лет, работающих в течение учебного года в свободное от учебы время, не может превышать половины норм, указанных выше, т.е. для работников в возрасте до 16 лет – 12 часов, а в возрасте от 16 до 18 лет – 18 часов в неделю. Неполное рабочее время (неполный рабочий день, неполная рабочая неделя) может быть установлено по соглашению между работником и работодателем как при приеме на работу, так и впоследствии. Продолжительность рабочего времени для конкретного работника устанавливается в его индивидуальном трудовом договоре. Однако в некоторых случаях работодатель обязан удовлетворить просьбу работника работать с использованием неполного рабочего времени. Так, по просьбе беременной женщины, одного из родителей (опекуна, попечителя), имеющего ребенка в возрасте до 14 лет (ребенка-инвалида в возрасте до 18 лет), а также лица, осуществляющего уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением, работодатель обязан устанавливать им неполный рабочий день или неполную рабочую неделю. Оплата труда при неполном рабочем времени производится пропорционально отработанному времени или в зависимости от выполненного работником объема работ.

***Неполное рабочее время*** устанавливается не законодательством, а соглашением между работником и собственником или уполномоченным им органом. Такое соглашение может быть достигнуто при приеме на работу или в процессе выполнения работником трудовых обязанностей. При неполном рабочем дне возможно снижение как продолжительности рабочего дня, так и количества дней рабочей недели. Владелец обязан установить неполное рабочее время по просьбе беременной женщины, женщины, имеющей ребенка до 14 лет, ребенка-инвалида, или лицу, осуществляющему уход за больным членом семьи в соответствии с медицинским заключением. При неполном рабочем времени оплата труда производится пропорционально отработанному времени или в зависимости от выработки.

Для отдельных категорий работников по характеру труда допускается отклонение от обусловленного режима рабочего времени, поэтому их рабочее время называется ***ненормированным.***

***Работа за пределами нормальной продолжител***ьности согласно ст. 97 ТК РФ может производиться по инициативе как работника (совместительство), так и работодателя (сверхурочная работа). Сверхурочная работа – это работа, производимая работником по инициативе работодателя за пределами установленной продолжительности рабочего времени, ежедневной работы (смены), а также работа сверх нормального числа рабочих часов за учетный период. Правовое регулирование сверхурочных работ определено в ст. 99 ТК РФ. Совместительство – это работа по другому трудовому договору по иной профессии, специальности или должности за пределами нормальной продолжительности рабочего времени по инициативе самого работника. Оно бывает внутренне и внешнее. Работа в порядке совместительства не может превышать четырех часов в день и 16 часов в неделю.

**7.2. Понятие и виды времени отдыха**

**Время отдыха** – время, в течение которого работник свободен от исполнения трудовых обязанностей и которое может использовать по своему усмотрению.

Трудовое законодательство устанавливает следующие виды времени отдыха:

1) перерыв в течение рабочего дня (смены);

2) ежедневный (междусменный) отдых;

3) выходные дни (еженедельный непрерывный отдых);

4) нерабочие, праздничные дни;

5) отпуска.

***Перерывы*** в течение рабочего дня предоставляются *для отдыха и питания.* Перерыв не включается в рабочее время.

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

***Выходные дни*** предоставляются работнику после окончания трудовой недели. При этом продолжительность *еженедельного непрерывного отдыха* должна быть не менее 42 часов. При пятидневной рабочей неделе работникам предоставляются два выходных дня в неделю, а при шестидневной рабочей неделе - один выходной день. Общим выходным днем ​​является воскресенье. Второй выходной день при пятидневной рабочей неделе, как правило, должен предоставляться подряд с общим выходным днем.

Работа в выходные дни запрещается. Привлечение отдельных работников к работе в выходные дни производится по письменному приказу владельца или уполномоченного им органа с разрешения профсоюзного комитета в исключительных случаях:

- для предотвращения общественного или стихийного бедствия, производственной аварии и немедленного устранения их последствий;

- для предотвращения несчастных случаев, гибели или порчи государственного или общественного имущества.

Работа в выходной день может компенсироваться по соглашению сторон предоставлением другого дня отдыха или в денежной форме в двойном размере.

***Праздничные и нерабочие дни*** устанавливаются законодательством.

*Праздничными днями являются:*

- 1 января - Новый год;

- 8 марта - Международный женский день;

- 1 и 2 мая - День международной солидарности трудящихся;

- 9 мая - День Победы.

Нерабочими днями являются религиозные праздники:

- 7 января - Рождество Христово;

- Один день (воскресенье) - Пасха (Пасха)

- Один день (воскресенье) - Троица.

По представлению религиозных общин неправославных конфессий, руководство предприятий, учреждений, организаций предоставляет лицам, исповедующим соответствующие религии, до трех дней отдыха в течение года для празднования их больших праздников с отработкой за эти дни.

Продолжительным временем отдыха является **отпуск.**

**Отпуск –** это свободное от работы время, исчисляемое в календарных днях, в течение которого за работником сохраняется место работы или должность.

Отпуска предоставляются для различных целей. Так, для восстановления работоспособности и для отдыха предоставляются ежегодные отпуска, которые, в свою очередь, делятся на основные и дополнительные, связанные с особыми условиями труда и учитывающие особенности конкретного работника. Отпуска могут предоставляться в связи с обучением работника в учебном заведении, по состоянию здоровья, по семейным обстоятельствам. Ежегодный основной отпуск с сохранением места работы и среднего заработка предоставляется всем работникам, находящимся в трудовых правоотношениях с работодателем. Его продолжительность составляет 28 календарных дней.

Для отдельных категорий работников установлены удлиненный основные отпуска, например, для работников моложе 18 лет установлена продолжительность отпуска 31 календарный день.

Дополнительные отпуска предоставляются работникам, занятым на работах с вредными и опасными условиями труда, отдельным категориям работников, труд которых связан с особенностями выполнения работы, работающим в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях и др.

Право на использование отпуска за первый год работы возникает у работника по истечении шести месяцев его непрерывной работы в данной организации. По соглашению сторон оплачиваемый отпуск работнику может быть предоставлен и до истечения шести месяцев.

Очередность предоставления оплачиваемых отпусков определяется ежегодно в соответствии с графиком отпусков, утверждаемым работодателем с учетом мнения выборного профсоюзного органа данной организации не позднее чем за две календарные недели до наступления календарного года.

По соглашению между работником и работодателем ежегодный оплачиваемый отпуск может быть разделен на части. При этом хотя бы одна из частей этого отпуска должна быть не менее 14 календарных дней.

По письменному заявлению работника часть отпуска, превышающая 28 календарных дней, может быть заменена денежной компенсацией.

По семейным обстоятельствам и другим уважительным причинам работнику по его письменному заявлению может быть предоставлен отпуск без сохранения заработной платы, продолжительность которого определяется по соглашению сторон.

**7.3.** **Понятие заработной платы**

**Заработная плата -** это вознаграждение, исчисленное, как правило, в денежном выражении, которое по трудовому договору собственник предприятия или уполномоченный им орган выплачивает работнику за выполненную им работу.

Согласно законодательству о труде, структура заработной платы включает основную, дополнительную зарплату, а также иные поощрительные и компенсационные выплаты.

***Основная зарплата -*** это вознаграждение за выполненную работу в соответствии с установленными нормами труда. Она устанавливается в виде тарифных ставок, сдельных расценок для рабочих, окладов для служащих.

***Дополнительная заработная плата -*** это вознаграждение за работу сверх установленных норм, за трудовые успехи, особые условия труда. Она включает доплаты, надбавки, премии и др.

***Иные поощрительные и компенсационные выплаты -*** это вознаграждение по итогам работы за год, премии по специальным системам и положениям, компенсационные и другие выплаты.

В законе определены **два метода регулирования оплаты труда -** государственный и договорный, причем основным методом является договорный.

***Государственное регулирование*** включает установление размера минимальной зарплаты, других государственных норм и гарантий, условий и размеров оплаты труда работников бюджетных организаций, руководителей государственных предприятий, а также налогообложение доходов работников.

***Договорное регулирование оплаты труда*** производится на основе системы соглашений, в которую входят генеральные, отраслевые, региональные соглашения, а также коллективные договоры, которые заключаются в соответствии с законом о коллективных договорах и соглашениях.

Заработная плата работников предприятий выплачивается в денежных знаках, имеющих законное обращение на территории государства. Выплата заработной платы в долговых обязательствах и расписках или в любой другой форме запрещается. В соответствии с коллективным договором или трудовым договором по письменному заявлению работника оплата труда может производиться в натуральной форме. Доля заработной платы, выплачиваемой в неденежной форме, не может превышать 20 процентов от общей суммы заработной платы. Месячная оплата труда работника, отработавшего полностью определенную на этот период норму рабочего времени и выполнившего свои трудовые обязанности, не может быть ниже установленного минимального размера оплаты труда.

Государство, за исключением бюджетной сферы, не вмешивается в процесс установления конкретного размера заработной платы: это область договорных отношений работника и работодателя. Однако в целях недопущения чрезмерной эксплуатации работников, государство установило в законодательном порядке систему государственных гарантий по оплате труда. Статья 130 ТК РФ перечисляет основные виды таких гарантий. К их числу относится установление величины минимального размера оплаты труда в РФ, государственный надзор и контроль за полной и своевременной выплатой заработной платы, ограничение перечня оснований и размеров удержаний из заработной платы по распоряжению работодателя и др.

**7.4. Дисциплина труда. Охрана труда**

**Дисциплина труда** – обязательное для всех работников подчинение правилам поведения, определенным Трудовым кодексом, иными законами, коллективным договором, соглашениями, трудовым договором, локальными нормативными правовыми актами организации.

Работники, нарушающие трудовую дисциплину, т.е. не исполняющие или ненадлежаще исполняющие возложенные на них трудовые обязанности, привлекаются работодателем к дисциплинарной ответственности. Основанием для привлечения к дисциплинарной ответственности является *дисциплинарный проступок*.

Д***исциплинарный проступок -*** это неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей.

За нарушение трудовой дисциплины работодатель может применить к работнику следующие дисциплинарные взыскания, предусмотренные ТК РФ:

1) замечание;

2) выговор;

3) увольнение по соответствующим основаниям (п.5-10 ст. 81 ТК РФ).

Увольнение, в частности, допускается за прогул, появление на работе в состоянии алкогольного, наркотического или иного токсического опьянения; совершения по месту работы хищения (в том числе мелкого) чужого имущества и в других случаях. Право выбора конкретной меры взыскания принадлежит работодателю. Перечень мер является исчерпывающим.

При наложении дисциплинарного взыскания необходимо руководствоваться специальными правилами. Прежде чем издать приказ (распоряжение) о привлечении работника к дисциплинарной ответственности, работодатель обязан затребовать от него объяснение в письменной форме.

Дисциплинарное взыскание применяется работодателем непосредственно за обнаружением проступка, но не позднее одного месяца со дня его обнаружения. Дисциплинарное взыскание не может быть применено позднее шести месяцев со дня совершения проступка, а по результатам ревизии, проверки финансово хозяйственной деятельности или аудиторской проверки – позднее двух лет со дня его совершения. За каждое нарушение трудовой дисциплины может быть наложено только одно дисциплинарное взыскание.

Приказ (распоряжение) работодателя о дисциплинарном взыскании с указанием мотивов объявляется работнику по расписку в течение трех рабочих дней со дня его издания. В случае отказа подписать указанный приказ (распоряжение) составляется соответствующий акт.

Дисциплинарное взыскание имеет срок действия. По общему правилу, если в течение года со дня применения дисциплинарного взыскания работник не будет подвергнут новому дисциплинарному взысканию, то он считается не имеющим дисциплинарного взыскания. Однако дисциплинарное взыскание может быть снято до истечения года со дня его применения по инициативе работодателя, по просьбе самого работника либо ходатайству непосредственного руководителя или представительного органа работников.

*Материальная ответственность сторон трудового договора* – это обязанность одной стороны трудового договора (работника или работодателя) возместить ущерб, причиненный ею другой стороне этого договора в результате ее виновного противоправного поведения (действий или бездействия) в размере и порядке, установленных Трудовым кодексом и иными федеральными законами.

Работодатель обязан возместить ущерб, причиненный работнику, в следующих случаях:

1) когда материальный ущерб причинен в результате незаконного лишения работника возможности трудиться. Такая обязанность у работодателя возникает, если заработок не получен в результате: – незаконного отстранения работника от работы, его увольнения или перевода на другую работу; – отказа работодателя от исполнения или несвоевременного исполнения решения комиссии по трудовым спорам, суда или государственного правового инспектора труда о восстановлении работника на прежней работе; – задержки работодателем выдачи работнику трудовой книжки, внесения в трудовую книжку неправильной или несоответствующей законодательству формулировки причины увольнения работника; – в случаях, предусмотренных федеральными законами и коллективным договором.

2) за ущерб, причиненный имуществу работника.

3) при нарушении работодателем установленного срока выплаты заработной платы, оплаты отпуска, выплат при увольнении и других выплат, причитающихся работнику.

4) возмещение морального вреда, причиненного работнику. В соответствии со ст. 237 ТК РФ моральный вред, причиненный работнику неправомерными действиями или бездействиями работодателя, возмещается работнику в денежной форме и в размерах, определяемых соглашением сторон трудового договора.

Работник также обязан возместить работодателю причиненный ущерб. Но он возмещает только прямой действительный ущерб и не возмещает упущенную выгоду.

Прямой действительный ущерб представляет собой утрату, ухудшение или понижение имущества работодателя. Привлечение к материальной ответственности работников возможно при наличии следующих условий:

1) ущерб нанесен противоправным действием (бездействием) работника;

2) работник виновен в нанесении ущерба, т.е. он действовал (или бездействовал) с умыслом или проявил неосторожность. Вина представляет собой психическое отношение работника к своему противоправному действию (бездействию) и возможному его результату. Исходя из этого, можно говорить об умышленном и неосторожном причинении ущерба. Любая форма вины дает основание для привлечения к материальной ответственности, но имеет значение при определении размера ущерба. При отсутствии вины работник не может быть привлечен к материальной ответственности за причиненный им ущерб.

3) налицо причинная связь между действием (бездействием) работника и причиненным ущербом. Причинная связь означает, что противоправное поведение работника было непосредственной причиной возникшего ущерба.

Трудовое законодательство в зависимости от размера возмещаемого ущерба различает два вида материальной ответственности работников: *ограниченную и полную.*

*Ограниченная материальная ответственность* является наиболее распространенной. Ее размер не должен превышать среднего месячного заработка работника, причинившего ущерб.

*Полная материальная ответственность* заключается в обязанности работника возместить ущерб в полном размере вреда, причиненного работодателю. Она наступает в случаях, предусмотренных ст. 243 ТК РФ, например, при умышленном причинении ущерба, причинении ущерба не при исполнении работником трудовых обязанностей и в других случаях.

Для возмещения ущерба, причиненного работодателю, используется три порядка: добровольный, по приказу (распоряжению) работодателя и судебный.

Первые акты в области трудового законодательства в мире были направлены на охрану труда и ограничение рабочего времени. Охрана труда работников и ныне является важнейшей социальной проблемой в каждом государстве.

**Охрана труда** – это система сохранения жизни и здоровья работников в процессе трудовой деятельности, включающая правовые, социально-экономические, организационно-технические, санитарно-гигиенические, лечебно-профилактические, реабилитационные и иные мероприятия.

В узком смысле под охраной труда понимается создание и развитие нормативной базы правового регулирования отношений в этой области, а также применение норм и правил охраны труда в процессе трудовой деятельности, в том числе предусматривающие ответственность за их нарушение.

Каждый работник имеет право на охрану труда (ст. 37 Конституции РФ, ст. 21 ТК РФ) и обеспечить это право обязан работодатель.

Содержание права на охрану труда включает ряд правомочий, а именно: на безопасное рабочее место, возмещение вреда, если произошло повреждение здоровья работника в связи с исполнением им трудовых обязанностей, получение достоверной информации о состоянии охраны труда на его рабочем месте, отказ от выполнения работы в случае возникновения непосредственной опасности для его жизни и здоровья до устранения этой опасности, обеспечение его бесплатно средствами коллективной и индивидуальной защиты, обучение безопасным методам и приемам труда.

Организация охраны труда включает государственное управление, органы охраны труда, ее планирование и финансирование, предупредительный надзор и расследование несчастных случаев на производстве, их профилактику и учет.

На уровне Российской Федерации государственное управление охраной труда осуществляется непосредственно Правительством РФ или по его поручению уполномоченным им федеральным органом исполнительной власти. Однако основная тяжесть работы по управлению охраной труда ложится на службы охраны труда а организациях, которые создаются в организациях, с численностью более 100 работников. В организациях с численностью 100 работников и менее решение о создании службы охраны труда или введения должности специалиста по охране труда принимается работодателем с учетом специфики деятельности данной организации. Помимо этого, в организациях по инициативе работодателя и (или) работников либо профсоюзного органа создается комитет (комиссия) по охране труда, состоящий из представителей работодателя и профсоюзного органа на паритетной основе.

В числе основных принципов правового регулирования труда ст. 2 ТК РФ называет обеспечение права каждого на защиту государством его трудовых прав и свобод. Этот принцип конкретизирован в главах 57 и 58 ТК РФ. Здесь определены (ст. 352 ТК РФ) основные способы защиты трудовых прав работников:

1) государственный надзор и контроль за соблюдением трудового законодательства (ст. 353-369 ТК РФ);

2) защита трудовых прав работников профессиональными союзами (ст. 370-373 ТК РФ);

3) самозащита работниками трудовых прав (ст.379-380 ТК РФ).

Государственный надзор и контроль занимает особое место среди способов защиты трудовых прав работников, так как при его осуществлении используется сила государственного воздействия на работодателей, принуждая их к обязательному выполнению предписаний полномочных органов по устранению обнаруженных нарушений.

В системе способов защиты трудовых прав и законных интересов работников особое место отводится деятельности профессиональных союзов. ТК РФ в гл. 58 (ст.370- 378) закрепил права на осуществление защитной функции профсоюзов, право профсоюзного контроля за соблюдением трудового законодательства, порядок запроса работодателем мнения профсоюзного органа организации и учета этого мнения на отдельные его правоприменительные действия.

ТК РФ предусматривает формы самозащиты трудовых прав работников и обязанность работодателя не препятствовать работникам в осуществлении самозащиты. К формам самозащиты относятся:

1)отказ работника от выполнения работы, не предусмотренной трудовым договором;

2) отказ работника от выполнения работы, которая непосредственно угрожает его жизни и здоровью, за исключением случаев, предусмотренных федеральными законами. На время отказа от указанной работы за работником сохраняются все права, предусмотренные ТК РФ, иными законами и другими нормативными правовыми актами. К способам самозащиты работниками своих трудовых прав следует отнести также их обращение в полномочные органы за разрешением индивидуальных и коллективных трудовых споров.

**7.5. Понятие и виды трудовых споров**

Под **трудовыми спорами** понимаются неурегулированные разногласия между собственником и работником по поводу применения действующего законодательства о труде, установление новых условий труда.

Трудовые споры, представляющие особую категорию трудового права, определяются в Трудовом кодексе (ст. 381 и 389) как неурегулированные разногласия, поступившие на разрешение юрисдикционного органа, двух видов:

1. между работодателем и отдельным работником по вопросам применения законов и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права, коллективного договора, соглашения, трудового договора (в том числе об установлении или изменение индивидуальных условий труда) – индивидуальный трудовой спор;
2. между работниками (их представителями) и работодателями (их представителями) по поводу установления и изменения условий труда (включая заработную плату), заключения, изменения или выполнения коллективных договоров, соглашений, а также в связи с отказом работодателя учесть мнение выборного представительного органа работников при принятии актов, содержащих нормы трудового права в организации, - коллективный трудовой спор.

Возникновению трудовых споров, как правило, предшествуют трудовые правонарушения в сфере труда, являющиеся непосредственным поводом для спора.

Наличие трудового правонарушения устанавливает орган, рассматривающий трудовой спор, который называется юрисдикционным. Порядок рассмотрения индивидуальных трудовых споров регулируется гл. 60 ТК РФ (ст. 381-397), порядок рассмотрения коллективных трудовых споров – гл. 61 ТК РФ (ст. 398-418) и ФЗ от 23 ноября 1995 г. «О порядке разрешения коллективных трудовых споров» с последующими изменениями и дополнениями.

При рассмотрении индивидуальных трудовых споров суд применяет соответствующие нормы не только трудового, но и гражданского процессуального права.

Большое значение для единообразного применения законодательства при рассмотрении индивидуальных трудовых споров имею руководящие постановления Пленума Верховного Суда РФ.

Юрисдикционными органами, рассматривающими индивидуальные трудовые споры, являются комиссии по трудовым спорам (КТС) и суды.

КТС образуются по инициативе работников и (или) работодателей из равного числа представителей работников и работодателя. Представители работников в комиссию избираются общим собранием (конференцией) работников организации или делегируются представительным органом работников с последующим утверждением на общем собрании (конференции) работников организации. Представители работодателя назначаются в комиссию приказом (распоряжением) руководителя организации. Для обращения в комиссию по трудовым спорам установлен трехмесячный срок со дня, когда работник узнал или должен был узнать о нарушении своего права. Комиссия по трудовым спорам обязана рассмотреть трудовой спор в течение десяти календарных дней со дня подачи работником заявления. Спор рассматривается в присутствии работника. Заседание комиссии считается правомочным, если на нем присутствует не менее половины членов, представляющих работодателя, и не менее половины членов, представляющих работника. Комиссия по трудовым спорам принимает решение тайным голосованием простым большинством голосов присутствующих на заседании членов комиссии.

Для разрешения индивидуального трудового спора работник может прибегнуть к помощи судебных органов. Непосредственно в суде рассматриваются следующие споры:

1) о восстановлении на работе независимо от оснований прекращения трудового договора;

2) об изменении даты и формулировки причины увольнения;

3) о переводе на другую работу;

4) об оплате за время вынужденного прогула либо о выплате разницы в заработной плате за время нижеоплачиваемой работы;

5) об отказе в приеме на работу;

6) лиц, работающих по трудовому договору у работодателя-физического лица;

7) лиц, считающих, что они подверглись дискриминации. Работодатель имеет право обратиться в суд с заявлением о возмещении работником вреда, причиненного организации. Коллективные трудовые споры рассматриваются:

1) примирительной комиссией, которая формируется из представителей сторон возникшего трудового спора, на равноправной основе;

2) с участием посредника, который может быть приглашен по соглашению сторон либо рекомендован службой по урегулированию коллективных трудовых споров;

3) трудовым арбитражем, который создается сторонами коллективного трудового спора и службой по урегулированию коллективных трудовых споров.

В качестве крайней меры разрешения коллективного трудового спора работники могут прибегнуть к забастовке. Решение об объявлении забастовки принимается собранием (конференцией) работников организации (филиала, представительства, иного обособленного структурного подразделения). Собрание (конференция) считается правомочным, если на нем присутствует не менее двух третей от общего числа работников (делегатов конференции). Решение считается принятым, если за него проголосовало не менее половины работников, присутствующих на собрании (конференции). О начале забастовки работодатель должен быть предупрежден в письменной форме не позднее, чем за десять календарных дней.

**Лекция 8**

**Тема: Основы уголовного права Донецкой Народной Республики**

**8.1.** Понятие, предмет, метод, принципы и источники уголовного права.

**8.2.** Понятие, признаки, состав преступления.

**8.3.** Уголовная ответственность. Освобождение от уголовной ответственности.

**8.4.** Наказание и его виды.

**8.1.** **Понятие, предмет, метод, принципы и источники уголовного права**

**Уголовное право** представляет собой совокупность юридических норм, установленных государством и определяющих преступность и наказуемость общественно опасных деяний, предусматривающих основание и принципы уголовной ответственности, цели, виды и сис-тему наказаний, порядок их назначения, условия освобождения от уголовной ответствен-ности и отбывания наказаний.  
 **Предметом** уголовного права являются общественно-правовые отношения, возникающие в связи с совершением преступления и применения соответствующего по форме и содержанию наказания за его совершение.  
 **Метод уголовно-правового регулирования** представляет собой совокупность приемов и способов воздействия уголовного права на общественные отношения.

К основным **методам** науки уголовного права относятся:

1) философский, или диалектический;

2) метод познания;

3) юридический, или догматический, метод;

4) социологический метод;

5) метод системного анализа;

6) метод сравнительного правоведения, или компаративистских;

7) исторический (генетический) метод исследования.

**Общие принципы** присущи не только уголовному праву, но и другим отраслям права. Таковыми являются: законность, равенство граждан перед законом, неотвратимость ответственности, справедливость, гуманизм и демократизм.

**Специальные принципы присущи только уголовному праву:**

1. Принцип законодательного определения преступления

2. Принцип личной ответственности.

3. Принцип виновной ответственности.

4. Принцип субъективной вменяемости.

5. Принцип полной ответственности.

6. Принцип преимущества обстоятельств, смягчающих ответственность.

7. Принцип большей наказуемости группового преступления.

8. Принцип полного возмещения вреда, причиненного преступлением.  
 **Функции** уголовного права: ***охранительная –*** защита от преступных посягательств охраняемых уголовным законом общественных отношений; ***предупредительная –*** профилактика преступлений; ***воспитательная –*** воспитывает у членов общества уверенность в защите законных прав и интересов.

***Уголовное право*** представляет собой систему юридических норм, установленных в обществе. Нормы уголовного права общего действия и являются общеобязательными для выполнения. Они устанавливаются только высшими органами законодательной власти и закрепляются в соответствующих законах.

В уголовном праве принято выделять «материальные» и «формальные» **источники** норм уголовного права. *Материальные источники —* это материал, который кладется в основу уголовно-правовых предписаний: социальная практика в широком смысле слова, а также положения Конституции ДНР и международно-правовые обязательства ДНР. *Формальным источником,* отражающим способ выражения и закрепления (форму) уголовно-правовых норм, выступает ***уголовный закон (Уголовный кодекс Донецкой Народной Республики).***

Основная специфическая черта уголовного закона обусловлена характером содержащихся в нем правовых норм: они (и только они) устанавливают основание и принципы уголовной ответственности, определяют, какие опасные для личности, общества и государства деяния являются преступлениями, какие наказания применяются за их совершение, каковы порядок назначения наказания, основания и условия освобождения от уголовной ответственности и наказания.

***Уголовный кодекс Донецкой Народной Республики*** - основной систематизированный законодательный акт, объединяющий всю совокупность уголовно-правовых норм.

Совокупность нормативных предписаний, сосредоточенных в УК ДНР, и составляет уголовное законодательствоДонецкой Народной Республики.

**8.2.**  **Понятие, признаки, состав преступления**

**Преступление -** это предусмотренное уголовным кодексом общественно опасное виновное деяние (действие или бездействие), совершенное субъектом преступления, посягающее на права и свободы человека и гражданина, собственность, общественный порядок и общественную безопасность, окружающую среду и конституционный строй Украины.

**Признаки преступления**

*1.* ***Общественная опасность.*** Означает, что действие или бездействие наносит вред или создает угрозу причинения вреда объектам, охраняемым уголовным законом;

*2.* ***Противоправность.*** Означает, что преступлением является только то деяние, которое прямо предусмотрено уголовным законом. Под против-правнистю понимается нарушение лицом конкретной уголовно-правовой нормы;

*3.* ***Виновность.*** Означает, что деяние считается преступлением только тогда, когда в Деяниях лица есть вина в форме умысла или неосторожности;

*4.* ***Наказуемость.*** Означает, что преступлением является только то деяние, за которое законом предусмотрен определенный вид и размер наказания.

Деяние не может считаться преступлением, если оно не имеет хотя бы одного из этих признаков. С другой стороны не является преступлением деяние, формально имеет все признаки преступления, но не представляющее общественной опасности.

**Состав преступления -** это совокупность предусмотренных уголовным законом объективных и субъективных признаков, определяющих конкретное общественно опасное деяние как преступное. Деяния, содержащие признаки состава преступления, является единственным и достаточным основанием привлечения лица к уголовной ответственности.

***Состав преступления состоит из четырех элементов:***

1. Объект преступления;

2. Объективная сторона преступления;

3. Субъект преступления;

4. Субъективная сторона преступления.

Только наличие всех этих элементов в совокупности является основанием привлечения лица к уголовной ответственности. Отсутствие хотя бы одного из этих элементов свидетельствует об отсутствии состава преступления в целом и исключает уголовную ответственность.

***Объект преступления -***это охраняемые уголовным законом общественные отношения, блага и ценности, на которые совершено посягательство.

***Объективная сторона преступления -***это внешняя форма проявления преступления. Выделяют *обязательные (необходимые)* и *факультативные (необязательные) признаки* объективной стороны. *Обязательными признаками* объективной стороны преступления являются: 1) общественно опасное деяние (в форме действия или бездействия) 2) общественно опасные последствия деяния (вредной изменения материального и нематериального характера); 3) причинная связь между деянием и его последствиями (то есть опасные последствия наступили в результате данного конкретного деяния). *Факультативными,* то есть такими, которые являются необязательными для большинства преступлений, признаками объективной стороны являются: место, время, способ, орудия, средства, обстановка совершения преступления. Если факультативные признаки предусмотрены или подразумеваются в диспозиции конкретной уголовно-правовой нормы Особенной части Уголовного кодекса ДНР, то они становятся обязательными признаками объективной стороны преступления.

**Субъект преступления -** это лицо, совершившее преступление. Субъектом преступления является физическое вменяемое лицо, совершившее преступление в возрасте, с которого, согласно закону, может наступать уголовная ответственность. Вменяемым признается лицо, которое во время совершения преступления могло осознавать свои действия (бездействие) и руководить ими. По общему правилу, возраст, с которого может наступать уголовная ответственность, составляет 16 лет (ч.1 ст.19 УК ДНР). За отдельные преступления, перечень которых приведен в ч.2 ст.19 Уголовного кодекса ДНР, ответственность может наступать с 14 лет (умышленное убийство, бандитизм, вымогательство, разбой, хулиганство и др.).

Не является субъектом преступления юридические лица. Уголовную ответственность за совершенное преступление несут не юридические лица, а конкретные представители юридических лиц, от имени которых они выступали.

**Субъективная сторона преступления -** это внутреннее психическое отношение лица к деянию и его последствиям. Признаками субъективной стороны являются:

1) вина;

2) мотив преступления;

3) цель преступления.

Вина является обязательным признаком субъективной стороны преступления; мотив и цель - факультативными. Если мотив и цель предусмотрены в диспозиции конкретного состава преступления, то они имеют значение обязательных признаков.

*Виной* является психическое отношение лица к совершенному действию или бездеятельности, предусмотренной уголовным законом, и его последствий, выражено в форме умысла или неосторожности. УК предусматривает умысел прямой и косвенный (ст.24 УК ДНР). При прямом умысле лицо осознает общественно опасный характер своего деяния, предвидит его общественно опасные последствия и желает их наступления. При косвенном умысле лицо осознает общественно опасный характер своего деяния, предвидит его общественно опасные последствия и, хотя не желает, но сознательно допускает наступление этих последствий. Уголовная ответственность возможна и за неосторожное совершение противоправного действия или бездействие. Неосторожность тоже может иметь два вида: преступную самонадеянность и преступную небрежность (ст.25 УК ДНР). При преступной самонадеянности лицо предвидит возможность наступления общественно опасных последствий своего деяния, но легкомысленно рассчитывает на их предотвращение. При преступной небрежности лицо вообще не предусматривает даже возможности наступления общественно опасных последствий своего деяния, но в силу определенных обстоятельств должно было их предвидеть. По неосторожноси могут быть совершены убийство, нанесение тяжкого или средней тяжести телесное повреждение.

*Мотив преступления* **-** это внутренние побуждения, которыми руководствовался виновный, совершая преступление. Мотивы могут быть корыстные, хулиганские, на почве расовой, национальной или религиозной вражды или раздора и др.

*Цель преступления* **-** воображаемый результат, которого добивался виновный, совершая преступление. Она характерна для преступлений, совершенных с прямым умыслом. Цель может быть разной: цель незаконного обогащения, цель облегчить или скрыть другое преступление, цель вовлечение несовершеннолетних в преступную деятельность.

*Мотив и цель* являются необходимыми признаками субъективной стороны состава преступления даже в тех случаях, когда они не предусмотрены диспозицией. Мотив и цель играют важную роль при установлении состава преступления и формы вины, для выяснения причин и условий, способствующих совершению преступления, а также для определения вида и размера наказания осужденного. Они могут быть обстоятельствами, смягчающие или отягчающие наказание.

В зависимости от характера и степени общественной опасности, а также формы вины, все преступные деяния подразделяются на следующие [***категории***](http://www.grandars.ru/college/pravovedenie/kategorii-prestupleniy.html)***:***

* преступления небольшой тяжести;
* преступления средней тяжести;
* тяжкие преступления;
* особо тяжкие преступления.

*Преступлениями небольшой тяжести* признаются умышленные и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное настоящим Кодексом, не превышает трёх лет лишения свободы (ч.2 ст.15 УК ДНР).

*Преступлениями**средней тяжести* умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает пяти лет лишения свободы, и неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание превышает три года лишения свободы (ч.3 ст.15 УК ДНР).

*Тяжкими преступлениями* признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает десяти лет лишения свободы (ч.4 ст.15 УК ДНР).

*Особо тяжкими преступлениями* признаются умышленные деяния, за совершение которых предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше десяти лет или более строгое наказание

(ч.3 ст.15 УК ДНР).

Более строгим наказанием может быть пожизненное лишение свободы или смертная казнь.

**8.3.** **Уголовная ответственность. Освобождение от уголовной ответственности**

**Уголовная ответственность** является разновидностью юридической ответственности (наряду с административной, дисциплинарной и другими.). Она наступает в результате совершения преступления и представляет собой наиболее суровый вид юридической ответственности.

*Уголовная ответственность характеризуется тем, что:*

- является реакцией государства на совершение лицом преступления;

- является официальным государственным оценкой в ​​обвинительном приговоре суда деяния, как преступления, а лица, его совершившего, как преступника;

- вызывается наступления определенных неблагоприятных последствий для лица, совершившего преступление, в виде предусмотренных законом санкций.

Таким образом, **уголовная ответственность** - это правовое последствие преступления, заключающееся в претерпевании виновным лицом определенных лишений личного и (или) имущественного характера.

Возникновение, реализация и прекращение уголовной ответственности осуществляется в рамках уголовных правоотношений. Юридическим фактом, вызывает уголовные правоотношения, является совершение преступления. Реализация уголовной ответственности начинается с момента вступления в законную силу обвинительного приговора суда, а прекращается - с момента погашения или снятия судимости.

Согласно ст.8 УК ДНР *основанием уголовной ответственности* является совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного Уголовным кодексом. Таким образом, в основании уголовной ответственности можно выделить ее фактическую и юридическую стороны. *Фактическая сторона -* это совершение в реальной действительности общественно опасного деяния, а *юридическая -* это предусмотренность такого деяния Уголовным кодексом. Уголовная ответственность наступает только после установления судом полного соответствия фактической и юридической сторон поступка. Отсутствие одной из сторон означает отсутствие основания уголовной ответственности. Убеждение, желания и мысли, не реализовались в акте конкретного уголовного деяния, не влекут уголовной ответственности. В ч.2 ст.6 УК ДНР закреплено положение о том, что никто не может нести уголовную ответственность дважды за одно и то же преступление.

При определенных условиях лицо, совершившее преступление, может быть освобождено от уголовной ответственности. Освобождение от уголовной ответственности означает выраженное в акте компетентного государственного органа решение освободить лицо, совершившее уголовно наказуемое деяние, от обязанности нести судебного осуждения и претерпевать меры государственно-принудительного воздействия. Освобождение от уголовной ответственности не означает оправдания лица, совершившего общественно опасное деяние, к ней могут быть применены другие виды юридической ответственности гражданско-правовая, административная, дисциплинарная и другие.

Общим основанием освобождения от уголовной ответственности лица, совершившего уголовно наказуемое деяние, является целесообразность в данном конкретном случае достичь исправления (перевоспитания) преступника другими методами без применения средств государственно-принудительного воздействия.

Освобождению от уголовной ответственности присуща особая процессуальная форма. Она происходит в прекращении уголовного дела на стадиях досудебного судопроизводства или судебного разбирательства, или в отказе возбуждения уголовного дела.

*К основаниям освобождения от уголовной ответственности относятся:*

1) действенное раскаяние лица (ст.75 УК ДНР);

2) примирения виновного с потерпевшим (ст.76 УК ДНР);

3) по делам о преступлениях в сфере экономической деятельности, если ущерб, причинённый бюджетной системе Донецкой Народной Республики в результате преступления, возмещён в полном объеме, а также если лицо, впервые совершившее преступление, возместило ущерб, причинённый гражданину, организации или государству в результате совершения преступления, и перечислило в государственный бюджет денежное возмещение в размере пятикратной суммы причиненного ущерба либо перечислило в государственный бюджет доход, полученный в результате совершения преступления, и денежное возмещение в размере пятикратной суммы дохода, полученного в результате совершения преступления (ст.77 УК ДНР);

4) в связи с истечением сроков давности (ст.78 УК ДНР);

5) акт амнистии (ст.85 УК ДНР);

6) осуществление впервые преступления небольшой тяжести несовершеннолетним (ч.1 ст.93 УК ДНР);

7) специальные основания освобождения, содержащиеся в некоторых нормах Особенной части УК ДНР. и др.

Согласно главе 12 УК ДНР *к* *основаниям освобождения от наказания относятся:*

1) Условно-досрочное освобождение от отбывания наказания (ст.79 УК ДНР);

2) Замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 80 УК ДНР);

3) Освобождение от наказания в связи с изменением обстановки, вследствие чего лицо, или совершенное им деяние перестали быть общественно опасными (ст.81 УК ДНР);

4) Освобождение от наказания в связи с болезнью (ст. 82 УК ДНР);

5) Отсрочка отбывания наказания (ст. 82 УК ДНР);

6) Отсрочка отбывания наказания больным наркоманией (ст. 83 УК ДНР);

7) Освобождение от отбывания наказания в связи с истечением сроков давности обвинительного приговора суда (ст. 84 УК ДНР).

В зависимости от оснований все виды освобождения от уголовной ответственности можно разделить на две группы: обязательные и факультативные. Обязательные - это такие основания, которые не зависят от судебных органов и должны, при наличии необходимых условий, применяться в обязательном порядке. К ним относятся: институт давности привлечения к уголовной ответственности (кроме случаев совершения преступления против мира и безопасности человечества) и акт амнистии. Другие виды освобождения от уголовной ответственности являются факультативными, то есть применяются по усмотрению компетентных органов государства, если они сочтут нецелесообразным привлечение лица к уголовной ответственности.

* 1. **Наказание и его виды.**

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

***Целью***наказания в соответствии со ст. 42 УК ДНР: восстановление социальной справедливости; исправления осуждённого и предупреждения совершения новых преступлений.

***По характеру причиняемых осужденному лишений виды наказания можно разделить на следующие группы:***

- виды наказания, связанные главным образом с*моральным воздействием* на осужденного (лишение специального или почетного звания, классного чина и государственных наград);

- виды наказания, связанные в основном с*ограничением прав* осужденного (лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью);

- виды наказания, связанные в основном с *материальными лишениями* (исправительные работы, штраф);

- виды наказания, связанные в основном с*ограничением или лишением свободы* осужденного (лишение свободы, содержание в дисциплинарной воинской части и др.).

Кроме того, существует иная ***классификация наказаний:***

1. *Основные наказания* **-** это те наказания, которые могут назначаться лишь как самостоятельные виды и которые нельзя присоединять в дополнение к другим.

Обязательные работы, исправительные работы, ограничение по военной службе, принудительные работы, арест, содержание в дисциплинарной воинской части, лишение свободы на определённый срок, пожизненное лишение свободы, смертная казнь применяются только в качестве основных видов наказаний (ч. 1 ст. 44 УК ДНР).

2. *Дополнительные наказания* — это такие наказания, которые носят вспомогательный характер по отношению к основному наказанию для обеспечения целей наказания. Они не могут назначаться самостоятельно, а только присоединяются к основным видам наказания.

Лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград и конфискация имущества применяется только в качестве дополнительных видов наказаний (ч.3 ст. 44 УК ДНР).

3. *Наказания,* которые могут быть*как основными, так и дополнительными,* т. е. данные наказания можно не только назначать самостоятельно, но и присоединять к другим видам наказания в случаях, установленных законом.

Штраф, лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью и ограничение свободы применяются в качестве как основных, так и дополнительных видов наказаний (ч.2 ст.44 УК ДНР).

Согласно ст.43 УК ДНР **видами наказаний являются:**

а) штраф;

б) лишение права занимать определённые должности или заниматься определённой деятельностью;

в) лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина и государственных наград;

г) конфискация имущества;

д) обязательные работы;

е) исправительные работы;

ж) ограничение по военной службе;

з) ограничение свободы;

и) принудительные работы;

к) арест;

л) содержание в дисциплинарной воинской части;

м) лишение свободы на определённый срок;

н) пожизненное лишение свободы;

р) смертная казнь.

Такой вид уголовного наказания, как ***штраф*** (ст. 45 УК ДНР), представляет собой денежное взыскание, которое может быть назначено судом в пределах, предусмотренных статьями УК ДНР. Сущность данного наказания состоит в ущемлении имущественных интересов лица, совершившего преступление. Размер штрафа определяется двумя способами:

1. в виде фиксированной денежной суммы – от 5000 рублей до 5 000 000 руб., точная сумма штрафа определяется судом в зависимости от степени тяжести совершенного преступления и имущественным положением осужденного;
2. в виде заработной платы или другого дохода, осужденного за период от 2х недель до 5-ти лет.

***Лишение права заниматься определенной деятельностью либо занимать определенную должность*** (ст. 46 УК ДНР) является наказанием, представляющим собой запрет в осуществлении профессиональной или иной деятельности (например, врачебной или педагогической) или запрет на занимание должностей на государственной службе либо в органах самоуправления. Данный вид наказания может быть как основным, так и дополнительным, он назначается на срок от 1го года и до 5-ти лет. При осуждении лица за совершение тяжкого или особо тяжкого преступления суд может назначить наказание в виде лишения специального, почетного или воинского звания, лишить виновного государственных наград и классных чинов (статья 47 УК ДНР).

***Обязательные работы*** (ст. 48 УК ДНР) – это общественно полезные бесплатные работы, которые осужденный должен выполнять в свободное от основной работы или учебы время. Объект, где будут осуществляться обязательные работы и их виды, определяются органами местного самоуправления совместно с уголовно-исполнительной инспекцией. Обязательные работы могут быть назначены на срок от 60-ти до 480-ти часов, работы отбываются осужденным не свыше 4х часов в день. При злостном уклонении от отбывания обязательных работ, данный вид наказания может быть заменен другим, согласно ч.3 ст. 48 УК ДНР. Важно! Обязательные и исправительные работы не могут быть назначены в отношении беременных женщин и женщин, имеющих детей до 3х лет, в отношении инвалидов 1й группы и военнослужащих, проходящих военную службу по призыву или по контракту на должностях рядового и сержантского состава.

***Исправительные работы*** (ст. 49 УК ДНР), в отличии от обязательных, назначаются осужденному, не имеющему основного места работы и только как основной вид наказания. Место отбывания наказания определяется органами местного самоуправления совместно с уголовно-исправительной инспекцией, однако объект должен находиться в районе места жительства осужденного. Срок исправительных работ, которые назначают осужденному, рассчитывается от 2х месяцев до 2х лет. Наказание реализуется посредством удержания в доход государства из заработной платы осужденного к исправительным работам, размер удержаний устанавливается приговором суда и составляет от 5% до 20%. В случае злостных уклонений от отбывания наказания, суд по представлению уголовно-исполнительной инспекции, может заменить неотбытую часть исправительных работ арестом, ограничением или лишением свободы на срок из расчета: один день ограничения свободы за один день исправительных работ; один день ареста за два дня работ; один день лишения свободы за три дня работ.

***Ограничение по военной службе*** (ст. 50 УК ДНР) – это лишение возможности для осужденного повышения в должности и получения воинских званий с одновременным удержанием в пользу доходов государства части денежного довольствия в размере, установленном судом. Данный вид наказания назначается на срок от 3х месяцев до 2х лет, за это время осужденный не только не может быть повышен в должности, но и срок наказания не засчитывается в срок выслуги лет для присвоения очередного воинского звания. Также, осужденный может быть перемещен на другую должность, в том числе, с переводом в другую часть, если характер совершенного им преступления или иные факты являются решающими в вопросе невозможности оставления его на занимаемой должности.

***Ограничение свободы*** (ст. 51 УК ДНР) представляется собой содержание осужденного в условиях контроля без изоляции от общества. Ограничение свободы подразумевает: невозможность посещения осужденным определенных мест; невозможность отсутствия его по адресу постоянного места жительства в определенное время суток; невозможность выезда осужденного за пределы определенного муниципального образования без разрешения на то контролирующего инспектора; невозможность изменить место жительства, работы или учебы без согласия контролирующего инспектора. Ограничение свободы назначается осужденным в качестве основного наказания на срок от 2х месяцев до 4х лет за преступления небольшой и средней тяжести, в качестве дополнительного на срок от 6ти месяцев до 2х лет к лишению свободы или принудительным работам. Кроме того, на осужденного при назначении наказания судом возлагается обязанность по регистрации в специализированном органе в срок от 1 до 4х месяцев после вступления приговора суда в законную силу. В случае злостного уклонения от отбытия наказания, оно может быть заменено на наказание в виде лишение свободы на весь срок ограничения свободы.

***Принудительные работы*** *- д*анный вид наказания регламентирует ст. 52 УК ДНР, его назначают в качестве альтернативы лишения свободы за преступления небольшой и средней тяжести, а также тяжкого преступления, совершенного впервые. Принудительные работы назначаются судом тогда, когда есть основания полагать, что осужденный имеет возможность исправиться без реального отбывания наказания в местах лишения свободы. Важно! Принудительные работы не могут быть назначены осужденному, которому назначено наказание в виде лишения свободы на срок более пяти лет. Принудительные работы назначаются судом на срок от 2х месяцев до 5-ти лет. Место осуществления наказания определяется органами и учреждениями уголовно-исполнительной системы. При злостном уклонении отбытия наказания работы заменяются лишением свободы из расчета - один день принудительных работ равен одному дню лишения свободы. Этот вид наказания не применяется к инвалидам, беременным, женщинам, имеющим детей в возрасте до 3х лет, к женщинам и мужчинам, достигшим 50-ти и 60-ти лет, соответственно, а также к военнослужащим.

Такой вид уголовного наказания, как ***арест*** (ст. 53 УК ДНР), есть заключение осужденного в строгую изоляцию от общества. Во время ареста осужденному не предоставляется свиданий, кроме свиданий с лицами, имеющими право на оказание юридической помощи и не допускается передача посылок, за исключением предметов первой необходимости. Арест устанавливается на срок от 1-го и до 6-ти месяцев. При замене обязательных или исправительных работ на арест, наказание может быть назначено судом на срок менее 1го месяца. Важно! Арест не может быть назначен судом, как уголовное наказание лицам, чей возраст не достиг 16-ти лет к моменту вынесения приговора суда, а также беременным и женщинам, имеющим детей в возрасте до 14-ти лет.

***Содержание в дисциплинарной воинской части*** (ст. 54 УК ДНР), как вид уголовного наказания, назначается военнослужащим, которые проходят военную службу по призыву или по контракту, касаемо должностей рядового и сержантского состава, при условии, что на момент вынесения приговора, срок его службы не окончен. Данный вид наказания устанавливается на срок от 3х месяцев до 2х лет, за преступление против военной службы.

***Лишение свободы на определенный срок*** (ст. 55 УК ДНР) являет собой наказание в виде заключения осужденного под контроль с изоляцией от общества, осуществляется путем направления виновного лица в исправительное учреждение общего, строгого или особого режима, а также в тюрьму, колонию поселения, воспитательную колонию или лечебно-исправительное учреждение. Указанный вид наказания назначается судом на срок от 2х месяцев до 20 лет. При полном или частичном сложении сроков наказания, назначенного по совокупности преступления, максимальный срок лишения свободы не может быть более 25ти лет, а по совокупности приговоров – 30ти лет. Для несовершеннолетних срок наказания по совокупности всех преступлений и приговоров не должен превышать 10 лет.

***Пожизненное лишение свободы*** - данный вид наказания назначается судом только за преступления особой тяжести, посягающих на жизнь человека, либо направленных против общественной безопасности. Пожизненное лишение свободы (ст.56 УК ДНР) назначается только за оконченное преступление. Данный вид наказания не назначается женщинам, а также мужчинам, которые в момент совершения преступления не достигли совершеннолетия, либо к моменту вынесения приговора достигли возраста 65 лет.

***Смертная казнь*** (ст. 58 УК ДНР) является исключительной мерой наказания, которая может быть установлена только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь, а также за отдельные преступления, совершённые в военное время или в боевой обстановке. Данный вид наказания не назначается женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до восемнадцати лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестидесятипятилетнего возраста, а также лицу, выданному Донецкой Народной Республике иностранным государством для уголовного преследования в соответствии с международным договором Донецкой Народной Республики или на основе принципа взаимности, если в соответствии с законодательством иностранного государства, выдавшего лицо, смертная казнь за совершённое этим лицом преступление не предусмотрена или неприменение смертной казни является условием выдачи либо смертная казнь не может быть ему назначена по иным основаниям. Смертная казнь в порядке помилования может быть заменена пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок двадцать пять лет.