## 3. УЧЕБНО-МЕТОДИЧЕСКИЕ МАТЕРИАЛЫ

**ЛЕКЦИЯ 1.**

**ТЕМА : Понятие и сущность государства и права.**

1. Происхождение, понятие и сущность государства. Основные признаки и классификация функций государства.
2. Форма правления, форма государственного устройства, политический режим. Понятие и составные части государственного механизма.
3. Понятие права. Основные признаки права.
4. Соотношение государства и права.
5. Правовые системы. Объективное и субъективное право. Норма права и ее структура. Виды норм права. Формирование права и правотворчество. Формы официального выражения права.
6. Законы и подзаконные акты. Система права. Отрасли и институты права. Система законодательства

**Право** есть система обязательных, формально-определенных, неперсонифицированных , установленных и охраняемых государством правил поведения, выражающих волю политических сил, стоящих у власти.

**Право** – это один из важнейших институтов человеческой цивилизации. Возникновение права обусловлено процессом социализации и рационализации человеческих отношений, т.е. их развитием от первобытной, общинно-родовой организации людей к современной, государственно-правовой.

## Право:

-Исходит от государства

-выражает государственную волю политических сил, стоящих у власти

-охраняется государством

-Является регулятором общественных отношений

## Характеризуется:

1. Формальной определенностью
2. Нормативностью
3. Системностью
4. Динамизмом
5. Неперсонифицированностью

Право имеет общезначимый и обязательный характер.

На любой стадии исторического развития человеческий коллектив для того, чтобы

сохранить себя как устойчивую, организованную форму взаимоотношений, предполагает определенные, общеизвестные и общеобязательные для всех его членов правила и нормы поведения – нормативный порядок. Без наличия соответствующего порядка невозможно существование какой-либо общности людей.

Соблюдение такого порядка, в т.ч. путем официального принуждения является признаком и назначением всякой общественной власти. Именно определенная нормативная организация всего социума и упорядочение применения силы отличает официальную социальную власть от господства физической силы и непосредственного насилия. Однако наличие официальной власти ещѐ не означает наличие права. Право (оформленное в виде государственной власти) возникает тогда, когда в обществе появляются свободные и несвободные люди. Власть в первобытном обществе – это власть рода в целом, а не отдельных его членов. Свободные и несвободные индивиды появляются в процессе разложения рода.

На смену институтам и нормам родовой власти приходят право и государство, как всеобщая и необходимая форма защиты свободы индивидов – субъектов права и государства и регулятора их взаимоотношений. Право и государство возникают и развиваются как две взаимосвязанные части единого по своей сути способа существования свободных людей. Под государством понимается такая форма официальной социальной власти, которая обеспечивает жизнь общества в соответствии с нормами права, т.е. можно сказать, в обществе без свободы нет права и нет государства. Конечно, наличие несвободных людей (объектов права и государства) не является их обязательным признаком. Исторический прогресс права как формы свободы привел к ликвидации института рабства, хотя фактическое неравенство не исчезло. Однако природа и сущность права, его основные принципы и назначение остались неизменными на всем протяжении его существования.

«Право как юридическое явление выступает прежде всего в виде определенной системы социальных норм поведения людей, т.е. правил, регулирующих отношения людей между собой: их поведение в обществе, в семье, во взаимоотношениях с органами государства, а также в предпринимательских и иных деловых отношений между людьми и организациями.К социальным нормам относятся и другие виды норм, поведения людей (обычай, нормы нравственности или морали, религиозные заповеди и обряды, деловые обыкновения). Однако право занимает среди социальных норм особое место, обусловленное историческими условиями его возникновения и последующего развития.

**Право** - это совокупность социальных норм, установленных и охраняемых государством, выражающих его волю и направленных на регулирование общественных

отношений.

Норма указывает на границы, пределы, в которых тот или иной объект сохраняет свое качество, способность к функционированию, остается самим собой.

Социальные нормы - это правила, регулирующие поведение людей в обществе. Для них характерно:

1. Социальность. Они регулируют социальные сферы, которые включают в себя (людей; общественные отношения; поведение людей).
2. Объективность. Общество как сложный социальный организм (система) объективно нуждается в регулировании. В то же время следует учитывать значение субъективного фактора в становлении социальных норм. Они не могут возникнуть, не пройдя, не преломившись через общественное сознание;
3. Нормативность. Она проявляется и в неоднократности действия социальных норм.
4. Социальные нормы есть меры свободы индивида.
5. Обязательность. Социальные нормы как нормативное выражение социальной необходимости всегда в той или иной мере обязательны, имеют предписывающий характер.
6. Процедурность, то есть наличие тех или иных процедурных форм, детально регламентированных порядков реализации, действия социальных норм.
7. Санкционированность. Каждый нормативный регулятор имеет механизмы обеспечения реализации своих предписаний.
8. Системность присуща как отдельным нормам, так и их массиву в масштабе общества.

В обществе действуют политические, правовые, моральные, религиозные, корпоративные, нормы обычаев и другие социальные нормы. Все эти разновидности взаимодействуют в рамках нормативной системы общества. Политические нормы выделяются прежде всего по содержанию и сфере действия, предмету регулирования. Поэтому они могут содержаться не только в политических документах (политических декларациях, манифестах и т. п.), но и в нормативно-правовых актах. Политические нормы регулируют отношения и деятельность субъектов политики: народов, наций, классов, отдельных политиков, граждан и государства и др.

**Обычаи** - это правила поведения, которое формируется в обществе путем его неоднократного повторения, становится привычкой, закрепляется в сознании и передается от поколения в поколение.

## Обычай характеризуется:

1. Единством прав и обязанностей, отсутствием четкого разграничения между ними
2. Выражает интересы всех членов рода
3. Обеспечивается силой общественного мнения
4. Носит религиозный характер

## Закрепляет:

1. Равенство всех
2. Кровную месть
3. Коллективное и уравнительное распределение
4. Общую собственность.

Технико-юридические нормы - это нормы, которые в качестве диспозиции (регулятивного предписания) имеют техническую норму, а в качестве санкции (охранительной нормы) - юридическую норму. Поэтому их можно расценивать и как юридические нормы технического содержания, и как разновидность технических норм.

«Обыденные представления о праве чаще всего связаны с определением права в субъективном смысле – право как нечто принадлежащее индивиду, как то, чем он может свободно распоряжаться под защитой государства без чьего либо вмешательства (право на труд право на отдых и т. д.).

Профессиональное понимание права практикующими юристами обыкновенно базируется на определении права в качестве совокупности правил поведения (право в объективном смысле), исходящих от государства или поддерживаемым им в качестве масштаба (средства) решения юридических дел.

Доктринальное (научное) понимание права требует синтетического (интегративного) определения. Право – это совокупность признаваемых в данном обществе и обеспеченных официальной защитой нормативов равенства и справедливости, регулирующих борьбу и согласование свободных воль в их взаимоотношении друг с другом.»

## Основные концепции понимания сущности права

Право возникает в истории общества одновременно с государством в силу тех же причин и условии, которыми объясняется происхождение государства. Безусловно, у разных народов возникновение права связано с особенностями, однако имеются и общие закономерности.

В первобытном обществе поведение людей определялось обычаями, которые формировались в процессе общения людей друг с другом, отражали нравственные устои и принципы. С усложнением социальной структуры общества, появлением разнообразных и противоположных интересов обычаи уже не могли обеспечить единообразное поведение, удовлетворить интересы разных социальных групп. Возникла потребность в новом социальном регуляторе, который бы имел общеобязательную силу. Таким социальным регулятором явилось право, создаваемое государством.

Право было необходимо для установления и поддержания единого для всего населения общественного порядка, единых отношений собственности, развития всех сфер общественной жизни.

Основные отличия права от правил поведения первобытного общества заключаются в следующем:

а) право создается государством, обычаи первобытного общества формируются в процессе их многократного применения, в ходе общественной практики;

б) право выражает государственную волю, обычай первобытного общества - волю всех членов родовой общины;

в) право гарантируется государственным принуждением, обычай - общественным осуждением;

г) право приобретает официально-документальную форму, записывается, обычай имеет устный характер.

Сущность и содержание права обусловлены материальными условиями жизни общества, уровнем его социального, политического, духовного и культурного развития, историческими и национальными традициями. Право закрепляет в нормах сложившиеся общественные отношения, обеспечивая тем самым их стабильность и устойчивость. Круг общественных отношений, регулируемых правом, не остается неизменным. В процессе развития общества он может расширяться или сужаться, когда отдельные отношения включаются в сферу правового регулирования, либо исключаются из неѐ. Примером расширения сферы действия права являются отношения в области экологии. Пренебрежительное и варварское отношение человека к природе вызвали необходимость еѐ правовой защиты, принятия ряда правовых актов, регламентирующих вопросы рационального использования и защиты окружающей среды.

**«Функция права** - это основные направления воздействия права на общественные отношения, определяемые сущностью и социальным назначением права в жизни общества.»

## Функция права:

1. Общие
2. Политическая
3. Экономическая
4. Социальная
5. Воспитательная
6. Юридическая (регулятивная, динамическая, охранительная, статистическая) Целевое назначение права позволяет выделить три функции права: регулятивную,

охранительную и воспитательную.

**Регулятивная функция** выражается в том, что право регулирует общественные отношения путем установления общих правил поведения участников этих отношений. Способы регулятивного воздействия на общественные отношения различны. Действия человека в обществе определяются с помощью установления мер дозволенного поведения или путем возложения обязанностей. Правовая норма устанавливает, какими правами обладает лицо и какие обязанности оно должно выполнять. Например, каждый гражданин России имеет право на образование, при этом основное общее образование обязательно. Регулятивная функция права заключается во властном воздействии на поведение людей и реализуется через деятельность правотворческих органов, которые издают нормы права.

«В рамках регулятивной функции права выделяют две подфункции: статическую и динамическую».

**Статическая функция права** состоит в том, что оно закрепляет в своих институтах, в правовых актах, в четко урегулированной форме те общественные отношения, которые являются основой устойчивого, стабильного существования общества и выражают общую волю его членов. Решающее значение в проведении статической функции принадлежит институтам собственности, закрепляющим экономические основы общественного устройства, а также институту политических прав и обязанностей граждан, избирательному, авторскому, изобретательскому праву.

**Динамическая функция** выражается в воздействии права на общественные отношения путем оформления их движения, т.е. динамики. Она отражает процесс развития общества, его экономической базы, социально-правовых, этических представлений. Она воплощена, в частности, в институтах гражданского, административного, трудового права.

Важно иметь в виду что динамизм и статика права – это две стороны одного процесса – постоянной эволюции общества, в ходе которой возникают новые реальности в материальной и духовной жизни людей, изменяются способы производства и характер производственных отношений, появляются новые идеологии, изменяются нормы морали и нравственности. Все эти новшества находят свое выражение в правовых предписаниях, с течением времени становятся привычной основой жизни и в дальнейшем сами претерпевают изменения.

**Охранительная функция права** направлена на охрану и защиту регулируемых правовыми нормами общественных отношений, интересов, прав и свобод личности, социальных групп, предприятий, учреждений, государства в целом. Данная функция права реализуется путем:

а) установления запретов совершать деяния, противоречащие интересам государства,

общества, личности;

б) закрепления санкций;

в) применения мер государственного принуждения за совершение правонарушений.

Так, устанавливая санкции за кражу, разбой, и т.п., государство предупреждает о неблагоприятных последствиях. Охранительная функция права имеет своей целью, прежде всего, предупреждение правонарушения. Однако если норма права нарушена, совершено преступление или иное правонарушение, должно следовать наказание. Охранительная функция направлена также на восстановление нарушенных прав, возмещение материального или морального вреда. Реализуется охранительная функция через деятельность правотворческих государственных органов, которые устанавливают запреты и санкции, а также через деятельность судебных и иных органов, которые применяют меры государственного воздействия.

Право, как отмечено выше, воздействует не только на общественные отношения, но и на сознание, психику людей. Целевое направление этого воздействия носит воспитательный характер.

**Воспитательная функция права** направлена на формирование правового сознания, правовой культуры, правильное понимание права, получение гражданами достаточных знаний о законах и других нормативных актах.

Результатом воздействия воспитательной функции права является правомерное поведение гражданина, соблюдение им Конституции и законов. Эта функция способствует повышению политической и правовой активности граждан, сознательному их участию в выборах, референдуме, обсуждениях законопроектов и т.д. Воспитательная функция осуществляется путем информирования граждан о принятых нормативно-правовых актах, которые публикуются в специальных изданиях (например, "Собрании законодательства Российской Федерации"), газетах, издаются отдельными выпусками. В соответствии с ч. 3 ст. 15 Конституции Российской Федерации

«Законы подлежат официальному опубликованию. Неопубликованные законы не применяются. Любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения.»1, законы подлежат обязательному официальному опубликованию. Неопубликованные законы не должны применяться. Не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения, любые нормативные акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина.

Воспитательное воздействие права осуществляется путем разъяснения мотивов и целей принятия нормативных актов, их содержания, путѐм предупреждения о тех

неблагоприятных последствиях, которые наступают в случае нарушения норм права, путем информирования граждан о результатах применения норм права судами, прокуратурой и другими правоприменительными органами.

К неосновным функциям права можно отнести компенсационную, восстановительную и ограничительную. К основным социальным функциям – экономическую, политическую и идеологическую, а к неосновным – экологическую, информационную и социальную в узком смысле этого слова.

Ограничительная функция права соприкасается с охранительной. Поскольку назначение права состоит в том, чтобы регулировать общественные отношения, т.е. предписывать варианты поведения соответствующие интересам индивидов, социальных групп, всего общества, постольку, чтобы действия одних субъектов права не нарушали прав других, чтобы пресечь вседозволенность и произвол, право устанавливает определенные ограничения для участников общественных отношений. Такие ограничения формулируются в запрещающих и обязывающих нормах, например, в Конституции, некоторые статьи которой ограничивают права и свободы граждан, реализация которых ведет к ущемлению прав и свобод других граждан и общества в целом, например: «Не допускаются пропаганда или агитация, возбуждающие социальную, расовую, национальную или религиозную ненависть и вражду. Запрещается пропаганда социального, расового, национального, религиозного или языкового превосходства.»1

**Компенсационная функция права** очень тесно связана с восстановительной. Они различаются в формах, методах и правовых последствиях их реализации. Нередки случаи, когда с помощью правовых средств восстанавливается прежнее правовое положение субъекта права, он вновь становиться обладателем тех прав, которых он был лишен (например, лицо восстанавливается на работе, реабилитируется его имя, возвращается утраченное имущество или права на него), – это восстановительная функция. В случае компенсации за причиненный материальный или моральный ущерб действует компенсационная функция (возмещение убытков). Иногда действие этих функций совпадает, например, при незаконном увольнении пострадавшее лицо одновременно восстанавливается на прежнем месте работы и одновременно получает компенсацию за вынужденный прогул.

Реализация восстановительной функции часто осуществляется в форме отмены принятого правового акта или юридически значимого действия. В гражданском законодательстве, в котором представлены нормы, выполняющие и компенсационную и восстановительную функции нередко восстановление положения, существовавшее до нарушения права, не связывается с возмещением убытков. Эти функции права

проявляются в уголовном, трудовом законодательстве, в Конституции.

Одна из важнейших социальных функций – экономическая осуществляется как путем регулирования действий участников экономических отношений (например, в форме договоров, в которых стороны определяют свои права и обязанности и факт наступления правовых последствий), так и путем угрозы наступления санкций (например, за нарушение условий договоров, или за преступления в сфере экономики – хищение, мошенничество, вымогательство, уничтожение имущества, подделку денег или ценных бумаг и т.д.). Экономическая функция выражается в самых различных институтах: финансовом, административном, уголовном, трудовом и других.

**Экологическая функция** тесно связан с экономической, ее объектами являются земля, недра, почва, вода, воздух, флора и фауна, околоземное пространство. Появление этой функции права связано не с тем, что экономическая функция оказалась не в состоянии решить задачи экологической защиты общества, а с тем, что экологическая сфера стала в современных условиях очень важной и превратилась в одну из проблем существования человечества. У права своя ниша в ее решении, – юридическое воздействие на деятельность человека, в целях защиты его среды обитания, причем значение такой защиты будет все возрастать.

**Идеологическая функция** отражает способность права воплощать в жизнь идеологию индивидов и из объединений, оказывать влияние на их мысли и чувства. В той мере, в какой в праве выражаются соответствующие интересы личности предписания, оно получает психологическую поддержку общества, поэтому одной из задач воспитательной функции права является воспитание правового сознания граждан, осознания необходимости соблюдения норм права. Исходя из этого, идеологическую функцию называют также воспитательной.

Элементом идеологической функции является информационная функция права. Законодатель выражает в правовых предписаниях определенную информацию: о государственном устройстве, о структуре органов власти и управления, о правах и обязанностях граждан и должностных лиц, вообще о правилах поведения в обществе. Эта информация доводится до граждан через законы, начиная с Основного закона и другие правовые акты.

В настоящее время в системе функций права в качестве отдельной выделяется функция регулирования социальных отношений и обеспечения социальных прав, т.е. социальной функции в узком смысле этого слова, охватывающей такие сферы как: пенсионные и семейные отношения, медицинское и бытовое обслуживание, систему социальных льгот, досуга, а также науки, образования, культуры. Защиту социальных прав граждан обеспечивает, прежде всего, Конституция и отраслевое законодательство.

Все функции права взаимосвязаны и взаимообусловлены. Регулируя общественные отношения, право тем самым воздействует на сознание человека, формирует у него позитивное или отрицательное отношение к закону. Воспитывая у человека уважительное отношение к закону, право способствует предупреждению правонарушения.

## Принципы права

Право строится и функционирует на основе определѐнных принципов, которые выражают его сущность и социальное назначение. В них отражаются главные свойства и особенности права, придающие ему качество государственного регулятора меры свободы и справедливости в общественных отношениях .

Принципы права - это основные исходные положения, юридически закрепляющие объективные закономерности общественной жизни. Они аккумулируют в себе наиболее характерные черты права, определяют его юридическую природу. Принципы права лежат в основе деятельности правового государства, всех органов государственной власти. Руководствуясь ими, государство обеспечивает социально - экономические, политические и личные права и свободы своих граждан, гарантирует выполнение ими юридических обязанностей.

Принципы права пронизывают все правовые нормы, являются стержнем всей системы права государства. Отсюда их определяющее значение для регулирования общественных отношений, для юридической практики. Строгое и точное осуществление требований права означает одновременно и последовательное воплощение в жизнь заложенных в нем принципов. Поэтому при решении конкретных юридических дел необходимо в первую очередь руководствоваться принципами права. Это служит основой правильного применения юридических норм, принятия обоснованных и законных решений.

Принципы права могут специально закрепляться в общих юридических нормах (нормах - принципах) - в конституциях, преамбулах законов, кодексах - они составляют саму материю права, проникая во внутреннее содержание правовых норм.

Принципы права объективно обусловлены характером общественных отношений, на которых базируется определенная система права. Это значит, что каждая система общественных отношений регулируется не произвольно, а в соответствии с объективными требованиями, которые отражаются в системе права и составляют ее сущность. Характер принципов той или иной правовой системы нельзя определять в отрыве от социально - экономических условий, структуры и содержания государственной власти, принципов построения и функционирования всей политической системы общества.

В зависимости от функционального назначения и объекта применения, принципы права подразделяются на две основные группы: социально-правовых и специально- правовых принципов.

Социально-правовые принципы отражают систему ценностей, свойственных обществу, обеспечивают доминирование общечеловеческих ценностей по отношению к интересам классов или наций, признание прав и свобод личности высшей ценностью общества, обеспечивают единство общих и специфических интересов участников правоотношений.

Специально-правовые принципы, в свою очередь, подразделяются в зависимости от сферы действия на общеправовые, межотраслевые, отраслевые и внутриотраслевые.

К числу общеправовых принципов права относятся:

1. Принцип социальной свободы. Основным началом правового регулирования в цивилизованном государстве является предоставление его участникам максимальной свободы в выборе форм трудовой деятельности, профессии, места жительства, возможность пользоваться различными услугами государства и частных лиц, свободно распоряжаться своими трудовыми доходами, участвовать в распределении общих социальных благ, иметь право на свою долю совокупно произведенного продукта, быть защищенным от безработицы и других социальных конфликтов.
2. Принцип социальной справедливости. Этот принцип имеет морально - правовое содержание. Он обеспечивает соответствие между практической ролью индивидов в жизни общества и их социальным положением, между их правами и обязанностями, между трудом и вознаграждением, преступлением и наказанием и т.д.
3. Принцип демократизма. В правовом государстве этот принцип пронизывает всю систему права. Непосредственное выражение он находит в правовых нормах, регулирующих порядок организации и деятельности органов государственной власти, определяющих правовое положение личности, характер ее взаимоотношений с государством.
4. Принцип гуманизма. Гуманизм правовых управлений выражается в том, что они гарантируют неприкосновенность личности: никто не может быть подвергнут аресту или незаконному содержанию под стражей иначе, как на основании судебного решения или с санкции прокурора; каждый человек имеет право на защиту, на справедливое и открытое разбирательство дела конкретным и беспристрастным судом; все лица, лишенные свободы, имеют право на гуманное обращение и уважение их достоинства никто не должен подвергаться пыткам, жестокому и унижающему его достоинство наказанию.
5. Принцип равноправия и единства юридических прав и обязанностей, принцип

законности, принцип ответственности за вину.

Следует отметить, что все общие принципы права тесно взаимосвязаны между собой. Если действует принцип социальной справедливости, то устанавливаются и гуманные отношения между людьми.

Межотраслевые правовые принципы - это такие руководящие начала, которые выражают особенности нескольких родственных отраслей права (например, осуществление правосудия только судом, гласность судебного разбирательства, независимость судей, возможность ведения судопроизводства на национальном языке).

Общими принципами указанных отраслей права являются, например, коллегиальность в рассмотрении уголовных и гражданских дел, гласность судебного разбирательства. Они проявляются отдельно в каждой отрасли и интегрируются в межотраслевые принципы.

Отраслевые правовые принципы. Они характеризуют наиболее существенные черты конкретной отрасли т.е. свойственны одной отрасли права и определяют ее специфику, например, принцип обеспечения свободы труда и занятости свойствен трудовому праву, принцип устойчивости права на землю принадлежит земельному праву.

Внутриотраслевые принципы – это принципы конкретных институтов права и их действие ограничено предметом регулирования.

**Государство-**это организация политической власти, содействующая преимущественному осуществлению конкретных интересов (классовых, общечеловеческих, религиозных, национальных и.т.п.) в пределах определенной территории.

Возникновение государства сокрыто в глубокой древности. Идея государства вытекает из самой глубины человеческого сознания. В течение многих тысячелетий народы всевозможных племен и разных степеней развития своим умозаключением и опытом всегда и повсюду были приводимы к этой идее. Первоначальной ячейкой человеческого общества являлась семья, род, племя. Борьба между ними приводила к победе одного рода (племени) над другим или к примирительному соглашению между несколькими родами (племенами), в результате чего над ними устанавливалась *единая власть*.

Государства возникают и упрочиваются с переходом от охотничьего и пастушески- кочевого быта к земледельческому. Община, осевшая на месте со всем своим добром и стадами, связавшая свою судьбу с засеянным полем и ожидаемым урожаем, естественно вынуждена отстаивать и защищать свои владения от пришлых орд завоевателей, подвергающих все опустошению.

Защита жизни, очага и хозяйства от набегов кочевников становится настолько важной, что удачное отражение их естественно создает из общины центр, слывущий защищенным

и безопасным. Малые и слабые общины видят свой прямой интерес в том, чтобы *добровольно* отдаться под власть удачно обороняющегося союза и обеспечить себе тем защиту, а купцы, ищущие безопасности для своих товаров и верных оборотов, начинают тяготеть к тому же центру. *Государственная власть* слагается тем быстрее и прочнее, чем скорее и вернее ей удаѐтся *обеспечить порядок* внутри союза и *безопасность* от внешних нападений.

Государство характеризуется следующими признаками, позволяющими отличить его от социальной власти родового строя:

1. Наличие особого аппарата управления (публичная власть),выделенной из общества и не совпадающей с населением страны ( государство обязательно обладает аппаратом управления и принуждения, ибо публичная власть – это чиновники, армия, полиция, а также тюрьмы и другие учреждения;
2. Система налогов, податей, займов ( необходимы для содержания гос. аппарата,людей, не производящих материальных ценностей и занятых только управленческой деятельностью);
3. Территориальное деление населения (государство объединяет своей властью и защитой всех людей, населяющих его территорию, независимо от принадлежности к какому-либо роду или времени);
4. Суверенитет (присущее государству верховенство на своей территории и независимость в международных отношениях);
5. Связь с правом ( государство не может осуществлять без права, так как последнее юридически оформляет го. Власть и тем самым делает ее легитимной, определяет юридические рамки и формы осуществления функций государства и.т.п.).

При рассмотрении сущности государства важно учитывать 2 аспекта:

* 1. То что любое государство – есть организация политической власти ( формальная сторона)
  2. То, чьим интересам служит данная организация ( содержательная сторона) Можно выделить следующие подходы к сущности государства:

- ***классовый*,** в рамках которого государство можно определить как организацию политической власти экономически господствующего класса.(Здесь государство используется в узких целях, как средство для обеспечения главным образом интересов господствующего класса. В этом случае первоочередное удовлетворение интересов каких-либо классов не может не вызывать сопротивления у других классов. Отсюда проблема в постоянном «снятии» данного сопротивления с помощью насилия, диктатуры. Общечеловеческие интересы тоже присутствуют, но они отходят на второй план).

-***общесоциальный***, в рамках которого государство можно определить как организацию политической власти, создающую условия для компромисса интересов различных классов и социальных групп.( Здесь государство уже используется в более широких целях, как средство для обеспечения главным образом общественных интересов, концентрирующих интересы различных классов и слоев, большинства населения страны, употребляя преимущественно такой метод, как компромисс).

Наряду с этими основными можно выделить и религиозный, национальный, и рассовый и иные подходы к сущности государства, в рамках которых соответственно религиозные, национальные, расовые интересов доминируют в политике конкретного государства.

## Внутренние функции государства

**Функции государства** – это основные направления деятельности государства по решению стоящих пред ним задач.

В зависимости от продолжительности действия функции государства классифицируются на постоянные ( осуществляются на всех этапах развития государства) и временные ( прекращают свое действие с решением определенной задачи, имеющей чрезвычайный характер); в зависимости от значения – на основные и не основные; в зависимости от сферы общественной жизни – на внутренние и внешние.

## К внутренним:

1. охрана прав и свобод человека и гражданина, обеспечение правопорядка
2. экономическая
3. налогооблажения
4. социальной защиты
5. экологическая
6. культурная

## К внешним:

1. Оборона страны
2. Поддержании мирового порядка
3. Сотрудничество с другими государствами и.т.п.

## Форма государственного правления

**Форма государственного правления -** это элемент формы государства, характеризующий организацию верховной государственной власти, порядок образования ее органов и их взаимоотношения с населением.

Формам правления государства подразделяются на ***монархию*** и ***республики***.

## Признаки монархии:

* 1. Власть передается по наследству
  2. Осуществляется бессрочно
  3. Не зависит от населения.

## Признаки республики:

1. Выборность власти
2. Срочность зависимость от избирателей

В зависимости от того, как формируют правительство, кому оно подотчетно и подконтрольно, республики подразделяются на ***президентские(*** США, Сирия***), парламентские (*** Германия ,Италия)и ***смешанные(*** Франция ,Финляндия***).***

## ЛЕКЦИЯ 2.

**ТЕМА: Правоотношение, правонарушение и юридическая ответственность.**

1. Понятие и виды правоотношений.
2. Объекты и субъекты правоотношений.
3. Юридические факты, понятие и классификация.
4. Понятие правонарушения, его сущность и формы. 5.Виды и характеристика правонарушений. 6.Понятие и сущность юридической ответственности.

**Правоотношение** – общественное отношение, регулируемое нормами права, участники которого имеют субъективные права и юридические обязанности. Правоотношение возможно только при наличии трѐх необходимых элементов: 1) субъектов (участников правового отношения, обладающих взаимными правами и обязанностями), 2) объекта и 3) содержания.

Правоотношения характеризуются признаками:

- *общие* ( волевой характер, идеологическая природа);

*- специальные* (возникают на основе норм права, охраняются государством, субъекты обладают правами и обязанностями);

Правоотношения классифицируются:

* 1. По отраслевой принадлежности
  2. По субъектам ( общие конкретные)
  3. По генетической принадлежности и функциональной связи( материальные, процессуальные)
  4. По характеру воздействия(регулятивные, охранительные)
  5. По содержанию ( простые, сложные0
  6. По целям воздействия ( статистические, динамически).

## Элементы состава правоотношения

***Субъекты права-*** это граждане (физические лица) и юридические лица, которые наделяются государством способностью быть носителями юридических прав и обязанностей.

***Правоспособность –*** это установленная ( признанная) в законе возможность субъекта быть носителем прав и обязанностей, предпосылка существования субъективного права.

***Дееспособность –*** это это установленная ( признанная) в законе возможность лица своими соственными действиями приобретать и осуществлять права и обязанности.

## Субъекты права

1. **Физические лица (**граждане, лица без гражданства, иностранные граждане)
2. **Юридические лица** (государство, организации, хозяйственные товарищества и общества, производственные и потребительские кооперативы, гос. и муниципальные унитарные предприятия, общественные организации, религиозные организации, благотворительные и иные фонды).

## Признаки юридического лица

* имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество;
* отвечает по своим обязательствам этим имуществом;
* имеет собственное имя;
* приобретает и осуществляет имущественные и личные неимущественные права, несет обязанности;
* может быть истцом и ответчиком в суде;

**Содержание правоотношения Субъективное право** есть вид и мера возможного поведения субъектов. **Субъективное право:**

* Возможное поведение правомочия;
* Правомочие;
* Правотребование;
* Правопритязание

**Субъективная юридическая обязанность** есть вид и мера должного поведения субъектов.

## Субъективная юридическая обязанность:

* необходимое поведение;
* мера должного поведения;
* удовлетворение интересов управомоченного;
* наступление ответственности;

**Правосубъектность** – предусмотренная нормами права способность (возможность) субъекта быть участником правоотношения.

## Правосубъектность :

1. **правоспособность** (способность иметь субъективные права и юридические обязанности)
2. **дееспособность** (способность реализовывать права и обязанности в процессе своей деятельности)
3. **деликтоспособность** (способность нести юридическую ответственность за свои действия).
   1. Правоспособность у физических лиц появляется с рождения.
   2. Дееспособность приобретается постепенно (малолетние дети в возрасте от 6 до 14 лет имеют право совершать мелкие сделки: купит жвачку, хлеб, молоко, ластик, блокнот, мороженое, билеты в кино). Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет могут распоряжаться своим заработком, вознаграждением, стипендией. С 16 лет ребѐнок может быть членом кооператива.
   3. С 14 лет дети несут уголовную ответственность за некоторые преступления (кража, убийство, разбой).

**Объект правоотношения** – это явления окружающего мира, по поводу которых возникают субъективные права и субъективные юридические обязанности.

**Юридические факты** – это конкретные жизненные обстоятельства, с которыми нормы права связывают возникновение, изменение или прекращение правоотношения.

### Классификация юридических фактов:

1. *по правовым последствиям*: а) правообразующие или правоустанавливающие (заключение договора аренды); б) правоизменяющие (подписание нового трудового договора); в) правопрекращающие (увольнение с работы, выплата долга).
2. *по гносеологической природ:* а) события ,б) деяния (действие и бездействие) в) состояния
3. *по юридической природе:* а) правомерные б) неправомерные
4. *по структуре* а) прстые б) сложные

**Правовая презумпция -** это подтвержденное предшествующим жизненным опытом и закрепленное в последующем в нормах права предложение о наличии или отсутствии юридических фактов, которое основано на связи предлагаемых и наличных фактов.

## Правонарушения*.*

**Правонарушения** – это противоправное, общественно вредное, виновное деяние деликтоспособного мира.

**Правонарушение** – неисполнение, нарушение правовых норм.

**Правомерное поведение** – это поведение, соответствующее правовым нормам.

ПРизнаки правомерного поведения: 1) ограничено установленными правовыми нормами, совпадает с нормами права, не противоречит им; 2) полезно для общества, не противоречит его интересам и целям (необходимое, желательное правомерно поведение ≠ социально допустимое правомерное поведение = неучастие граждан в голосовании или разводы); 3) осуществляется на добровольном и осознанном основании (закон исключает из числа лиц, способных действовать правомерно, недееспособных и невменяемых); 4) должно быть распространено среди большинства населения.

*Виды правомерного поведения* (в зависимости от главного мотива): 1) социально активное (высокий уровень правосознания и правовой культуры); 2) конформистское (подчинение правовым предписаниям без их глубокого и всестороннего осознания); 3) маргинальное (продиктовано страхом перед наказанием).

### Понятие и признаки правонарушения.

1. Правовые нормы бывают обязательными, разрешающими или запрещающими. Правонарушение – это либо действие – совершение поступка, запрещѐнного нормой права, либо бездействие – неисполнение обязанности (уклонение от военной службы). Разрешающую норму нарушить невозможно.

Т.о. всякое правонарушение является **деянием**, то есть действием или бездействием.

1. Любое правонарушение противоправно, представляет собой нарушение запретов, ясно и недвусмысленно указанных в законе, в подзаконных актах, либо невыполнение обязанности, вытекающей из нормативного правового акта, акта применения права или заключѐнного на основе закона трудового или иного договора.

**!!!** Иногда могут возникнуть ситуации, когда деяние формально подпадает под признаки противоправного, но по существу не опасно и не вредно для общества и потому считается правомерным. Обстоятельствами, исключающими противоправность, являются состояние необходимой обороны (защита от противоправных посягательств) и крайняя необходимость (действия для устранения опасности, которая не могла быть устранена другими средствами, если причинѐнный при этом вред меньше предотвращѐнного).

1. Деяние человека только тогда получает значение правонарушения, когда оно, нарушая действие права, вызывает негативную ответную реакцию со стороны общества, вследствие того что является общественно опасным или общественно вредным.
2. Правонарушение – это виновное деяние. Деяние виновно, если лицо осознавало, что оно действует противоправно, что его деяние повлечѐт вредные последствия, и тем не менее его совершило.
3. Правонарушением признаѐтся деяние деликтоспособного лица.

**Деликтоспособность** – признанная законом способность лица сознавать значение своих противоправных действий и нести за них юридическую ответственность (достижение определѐнного возраста).

В уголовном праве человек считается полностью деликтоспособным с 18 лет. За наиболее опасные преступления – с 14 лет, а за административные проступки и нарушения трудового законодательства – с 16 лет.

*Состав правонарушения*:

1. объект правонарушения (охраняемые правом общественные отношения: например, отношение собственности);
2. объективная сторона (характеристика деяния, способа его совершения);
3. субъект правонарушения (лицо или организация, совершившее преступление);
4. субъективная сторона правонарушения (психическое отношение субъекта правонарушения к совершѐнному деянию и его последствиям).

**Вина**: а) **умысел**: прямой или косвенный; и б) **неосторожность**: самонадеянность или небрежность.

## Виды правонарушений.

В зависимости от степени общественной опасности все правонарушения делятся на преступления и проступки.

* 1. **Преступление** – это предусмотренное уголовным законом общественно-опасное деяние, посягающее на общественный строй государства, его политическую и экономическую системы, личность, политические, трудовые, имущественные и другие права и свободы граждан, все формы собственности, а равно иноепосягающее на установленный правопорядок общественно- опасное деяние, предусмотренное уголовным законом.

### Признаки преступления:

1. деяние (активное действие или пассивное бездействие),
2. противоправность;
3. общественно-опасное деяние;
4. виновное деяние;
5. уголовно наказуемое деяние.

В зависимости от характера и степени общественной опасности выделяются: 1) преступления небольшой тяжести (до 2 лет); 2) преступления средней тяжести (до 5 лет);

3) тяжкие преступления (до 10 лет); 4) особо тяжкие преступления (свыше 10 лет).

**2) Проступок** – виновное противоправное деяние, не являющееся общественно опасным, а являющееся общественно вредным.

*Проступки различаются в зависимости от видов отношений, которым они наносят*

*ущерб, и от видов взысканий, которые за них применяются*:

1. административно-правовой проступок (проступки в области охраны труда и здоровья, окружающей среды, памятников истории и культуры, нарушения ветеринарно- санитарных правил, правил, действующих на транспорте, нарушения общественного порядка и др.);
2. дисциплинарный проступок (нарушение трудовой, служебной, учебной, воинской дисциплины);
3. гражданско-правовой проступок (причинение вреда личности или имуществу гражданина, причинение вреда организации, заключение противозаконной сделки, неисполнение договорных обязательств, нарушение права собственности, авторских ил изобретательских прав и других гражданских прав).

### Юридическая ответственность.

***Что такое юридическая ответственность*? *Виды государственного принуждения*:**

1. юридическая ответственность;
2. меры пресечения (наложение ареста на имущество, подписка о невыезде, задержание и т.д.);
3. меры защиты (имеют целью не карать, а лишь восстановить нарушенное право без привлечения нарушителя к ответственности: взыскание алиментов);
4. принудительные меры воспитательного характера, применяемые к несовершеннолетним;
5. принудительные меры медицинского характера (ограничение свободы передвижения в случае карантина);
6. реквизиция (принудительное изъятие имущества у собственников в государственных или общественных интересах с выплатой их стоимости).

**Юридическая ответственность** – это применение к правонарушителю мер государственного принуждения, предусмотренных правовой нормой, в установленном для этого порядке.

### Признаки юридической ответственности:

* 1. применяется только государством;
  2. заключается в неблагоприятных для правонарушителя последствиях;
  3. существует в строго определѐнных процессуальных нормах;
  4. наряду с юридической ответственностью применяется государственное осуждение, порицание.

### Принципы юридической ответственности:

1. ***принцип законности***: а) признаѐтся правонарушением лишь деяние, которое до его

совершения было законом, б) неблагоприятные последствия для лица могут наступать только в пределах, установленным законом для данного вида правонарушений, в) при привлечении к юридической ответственности должны соблюдаться требования процессуальных норм;

1. ***принцип ответственности***, которая наступает лишь за деяния, являющиеся противоправными;
2. ***принцип ответственности за виновные деяния (****презумпция невиновности****),*** *или обоснованности*, т.е. привлекаемое к ответственности лицо считается невиновным, пока его вина не будет доказана;
3. ***принцип неотвратимости*** (ни одно нарушение не должно остаться безнаказанным):
4. ***принцип справедливости*** (за проступки не может назначаться уголовное наказание, недопустимы наказания, унижающие человеческое достоинство, закон не может иметь обратной силы, за одно правонарушение может быть только одно юридическое наказание);
5. ***принцип целесообразности или индивидуализации*** (мера ответственности должна соответствовать тяжести правонарушения; с учѐтом обстоятельств дела и тяжести правонарушения, а также личности правонарушителя возможны смягчение мер наказания или вообще непримене-ние).

### Функции юридической ответственности:

1. карательная (штрафная);
2. правовосстановительная (она призвана компенсировать потери потерпевшей стороны, восстановить еѐ нарушенные права);
3. воспитательная;
4. предупредительная (превентивная).

*Виды юридической ответственности*: (в зависимости от того, к какой отрасли права относится):

## Уголовная.

*Основание*: применяется только за преступления; никто не может быть признан виновным в совершении преступления, а также подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в соответствии с уголовным, уголовно-процессуальным и уголовно-исполнительным законодательством.

*Меры государственного принуждения*: меры уголовного наказания – наиболее жѐсткие, направленные преимущественно на личность виновного: ограничение свободы, арест и т.д.

## Административная.

*Основание*: за совершение административного проступка на основе законодательства об административных правонарушениях.

*Меры государственного принуждения*: предупреждение, штраф, исправительные работы и т.п.

## Гражданско-правовая.

*Основание*: за нарушение договорных обязательств имущественного характера или за причинение имущественного внедоговорного вреда.

*Меры государственного принуждения*: возмещение убытков в некоторых случаях дополняется штрафными санкциями.

## Дисциплинарная.

*Основание*: за нарушение трудовой, учебной, служебной, воинской дисциплины.

*Меры государственного принуждения*: выговор, строгий выговор, увольнение с работы и т.д.

* 1. Материальная. Эту разновидность юридической ответственности не всегда выделяют в качестве самостоятельной.

## ЛЕКЦИЯ 3.

**Тема: Конституционное право.**

1 Понятие конституционного права.

1. Конституция КР – основной источник конституционного права. Понятие и сущность Конституции, ее отличие от текущих законов.
2. Понятие и принципы конституционного строя.
3. Правовой статус личности. Основные права, свободы и обязанности граждан. Понятие и принципы гражданства. Основания приобретения гражданства.
4. Государственное устройство. Понятие и сущность государственной власти. Принцип разделения властей. Система государственных органов. Местное самоуправление.

**КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО** — ведущая отрасль национальной правовой системы, представленная совокупностью правовых норм, определяющих основы конституционного строя, правовое положение человека и гражданина и закрепляющих государственное устройство, систему государственной власти и местного самоуправления. Предметом конституционного права являются общественные отношения, возникающие в процессе реализации суверенитета российского народа во всех его формах, функционирования институтов представительной и непосредственной демократии, а его специальная роль и назначение заключаются в обеспечении полновластия народа во всех сферах жизнедеятельности общества. Это направление правового регулирования — исключительная прерогатива конституционного права. Конституционное право в этом смысле есть часть правовой системы, закрепляющая (учреждающая) систему конституционных ценностей и обеспечивающих их охрану и реализацию.

В системе конституционных ценностей основными, являются:

1. суверенитет народа
2. свобода личности
3. власть.

В условиях демократии высший гуманистический смысл и социальное назначение конституционного права заключается в том, чтобы закрепленная в Основном законе страны формула «человек, его права и свободы являются высшей ценностью» получила предметное воплощение в конституционной практике. Соответственно предметом регулирования конституционного права охватываются две основные группы отношений: во-первых, это отношения, связанные с охраной и реализацией основных прав и свобод человека и гражданина; во-вторых, это отношения, связанные с организацией и функционированием системы власти. Причем вторая группа отношений является зависимой, производной по отношению к первой. Это означает, что институт прав и свобод определяет характер и объем властеотношений, пределы и формы их распространения.

Конституционное право пользуется методом правового воздействия, присущим всем отраслям публичного права. Соответственно ему присущи все черты публично-правового метода регулирования общественных отношений: властный характер; императивность, директивность. Вместе с тем конституционное право располагает особым средством конституционного воздействия — так называемым общим установлением, характеризующимся учредительным характером и существенно отличающимся от иных средств правового регулирования (дозволения, предписания и запрета).

Особенность конституционно-правового регулирования заключается в широком использовании наряду с типичными директивными, императивными публично- правовыми средствами регуляции так называемых «мягких» средств регулирования. Это проявляется в использовании в правовом регулировании таких нормативных регуляторов, как конституционные договоры (выраженные в международных договорах , в договорах и соглашениях, заключаемых между федеральными и региональными органами государственной власти), конституционные обычаи и конституционные прецеденты, присутствием в системе конституционного права значительного числа диспозитивных норм, что в общем-то не характерно для публично-правового метода регулирования. Общие установления выступают в форме конституционного закрепления.

**Предметом Конституционного права** являются базовые общественные отношения, основополагающие для всех общественных и политических институтов российского государства. Это отношения служат фундаментом российской государственности. Эти отношения являются системообразующими, они возникают во всех сферах жизнедеятельности государства и его граждан: политической, экономической, социальной, духовной и других.

Отношения, регулируемые Конституционным правом, возникают в связи с закреплением и регулированием:

Устройства государства – отношения определяющие суверенитет государства, его форму, субъектов государственной власти, способы ее практической реализации.

Основ экономической системы – отношения определяющие формы собственности существующие в государстве, гарантии защиты прав собственника, способы хозяйственной деятельности.

Основ правового статуса граждан – это одни из важнейших отношений, имеющих огромное значение для признания государства демократическим и правовым. Данные отношения включают принципы взаимосвязи общества, государства и личности, основные права, свободы и обязанности граждан, а также правовые гарантии их соблюдения и защиты.

Основ федерализма – эти отношения определяются федеративным устройством Российской Федерации. Они закрепляют принципы единства и целостности государства, разграничение полномочий между федеральными органами власти и органами власти субъектов федерации, их взаимоотношения между собой.

Системы органов государственной власти и органов местного самоуправления – эти отношения устанавливают механизм осуществления власти в государстве, виды государственных органов, их компетенцию, формы деятельности.

Вышеперечисленные отношения составляют систему Конституционного права как одной из отраслей права.

**Метод правового регулирования** конституционного права обусловлен многообразием содержания общественных отношений.

Способом воздействия государства на общественные отношения, составляющие предмет конституционного права, является наделение одной из сторон государственно- властными полномочиями. Такой метод регулирования получил в юридической науке наименование «метод властеотношений».

Соответственно на другую сторону (стороны) этих отношений возлагается обязанность подчиняться велениям стороны, наделенной такими полномочиями.

Исходя из сказанного можно сделать вывод, что конституционное право как отрасль российского права, представляет собой совокупность правовых норм, установленных (санкционированных) государством, в которых закреплены основы конституционного строя Российской Федерации, взаимоотношений между государством и личностью, федеративного устройства России, организации и деятельности системы органов государственной власти, местного самоуправления

**Конституционное право как наука**

Сложность, многогранность, динамизм государства и права приводят к тому, что отдельные их стороны, аспекты изучаются многими юридическими науками. А любая наука обязательно включает в себя познавательную деятельность людей, и чем продуктивнее результаты исследовательской работы, тем больше знаний накапливает наука.

Систему юридических дисциплин можно подразделить на следующие группы:

* 1. историко-теоретические науки (теория государства и права, история государства и права, история политических и правовых учений);
  2. отраслевые науки (конституционное право, гражданское право, трудовое право, административное право, уголовное право, экологическое право, уголовно- процессуальное право, гражданское процессуальное право и др.);
  3. прикладные науки (криминалистика, судебная статистика, судебная медицина и пр.); особое место занимает наука международного права.

Несомненно, что самой важной наукой из всех юридических дисциплин является Конституционное право. Это основная отрасль права российской правовой системы.

От понятия конституционного права, как ведущей отрасли национальной правовой системы, следует отличать понятие конституционного права как науки. Наука конституционного права это отрасль правоведения (государствоведения), которая изучает конституционно-правовые нормы и институты, а также общественные отношения, регулируемые ими, то есть конституционно-правовые отношения.

Эта наука изучает практику реализации норм и институтов конституционного права, анализирует закономерности их развития. На этой основе вырабатываются рекомендации по совершенствованию законодательной базы, а соответствующим государственным органам рекомендации в области правоприменительной деятельности. Наука конституционного права тесно связана с одноименной отраслью права, она изучает закономерности развития отрасли права в целом и ее отдельных институтов. В предмет науки конституционного права входит также изучение государственных, социально-экономических, политических, этнических и других институтов в той мере, в какой они находят свое отражение в нормах конституционного права. На основе

изучения практики реализации конституционно-правовых норм и институтов наука призвана осуществлять теоретическое прогнозирование и обоснование рекомендаций по совершенствованию конституционного законодательства.

Конституционно-правовая наука тесно связана с рядом юридических и общественных наук. Она основывается и развивается на данных исторической науки, политической экономии, философии, которые носят методологический характер.

Конституционное право тесно связано с историей государства и права России, наукой изучающей процесс исторического становления и развития институтов конституционного права. Наука конституционного права связана и с наукой международного права.

## Наука Конституционного права исследует следующие теоретические проблемы: Народное представительство;

Государственный, национальный, народный суверенитет; Федерализм;

Автономия;

Формы государственного и территориального устройства; Правовой статус личности;

Организация гражданского общества; Государственная власть.

**Источники науки Конституционного права** – это факторы, составляющие основы научного познания. К таким источникам относятся труды отечественных и зарубежных ученых, правовые акты, содержащие конституционно-правовые нормы, практика, то есть те процессы, которые происходят в жизни на базе действия конституционно- правовых норм и институтов (например, практическая деятельность государственных органов).

## Методы науки Конституционного права:

Исторический **–** в историческом развитии, преемственность, тенденции, причины.

Сравнительно-правовой **–** сравнительный анализ Конституционных норм различных стран, использование передового опыта.

Системный **–** каждая отрасль права представляет собой систему, и наука Конституционного права позволяет эту систему выявить, понять ее структуру, элементы, взаимосвязи.

Статистический **–** выявляет эффективность воздействия норм на общественные процессы (количественный фактор), обоснование системы мер по исправлению норм.

Конкретно-социологический – изучение определенной социальной или политической сферы реализации правовой нормы, условия ее реализации и применения.

Среди юридических наук наука Конституционного права является одной из самых сложных и требующих особого внимания. Конституционное право как отрасль занимает ведущее место в правовой системе любого государства. Это происходит в силу содержания предмета Конституционного права, то есть регулируемых данной отраслью общественных отношений, складывающихся в сфере организации и осуществления государственной власти, ее взаимоотношений с гражданами государства. Главенствующее положение Конституционного права определяется еще и тем, что основным источником данной отрасли права является Конституция, а это правовой акт, обладающий верховенством по отношению к самой власти и ко всем другим источникам права.

## Основные задачи общего Конституционного права:

Изучение общих понятий и категорий науки Конституционного права в их системе.

Овладение методикой правового анализа норм Конституционного права и основанной на них деятельности государственных учреждений и общественных институтов.

Уяснение влияния факторов политического, экономического, культурного и нравственного характера на Конституционно-правовые нормы и практику.

Выделение наиболее целесообразной (идеальной) модели Конституционно-правового регулирования, ориентированную на общечеловеческие ценности и выяснения возможности ее применения в тех или иных конкретных исторических условиях.

Таким образом, наука Конституционного права занимает среди юридических наук важнейшее место и вслед за теорией и историей государства и права является теоретической базой для изучения специальных юридических наук.

Эта важнейшая роль данной отрасли обусловлена значением тех общественных отношений, которые ей закрепляются и регулируются. Юридически определяя основополагающие принципы устройства общества и государства, то есть основы конституционного строя, устанавливая общие основы управления всеми общественными процессами, Конституционное право тем самым дает необходимые ориентиры, отражающие главное сущностное направление правового регулирования во всех сферах общественных отношений.

Наука Конституционного права относится к числу отраслевых юридических наук, она формулирует основные понятия и категории, которыми оперирует действующее конституционно-правовое законодательство, анализирует функции и роль соответствующих правовых институтов.

**Конституционное право как учебная дисциплина**

Конституционное право как учебная дисциплина имеет значительно более узкое

содержание, чем одноименная наука. Особую важность эта дисциплина имеет для формирования общего представления и концептуального теоретического подхода к изучению конституционного права. При изучении этой дисциплины ставятся следующие задачи: рассмотрение основных принципов демократизации и организации власти в правовом государстве; рассмотрение политических трений вокруг Конституции, законов, судебных решений и других правовых актов, составляющих источники конституционного права. Большое значение дисциплина имеет для подготовки специалистов для органов государственной власти.

## 2. Конституционные обязанности человека и гражданина

Конституционные права, свободы и обязанности прежде всего опосредуют отношения и связи между государством и его гражданами. Возлагая на граждан основные обязанности, государство сохраняет за собой возможность в лице соответствующих органов устанавливать содержание и объем этих обязанностей путем издания конкретизирующих актов, определять условия их исполнения, принимать меры воздействия к тем, кто злостно уклоняется от их несения. Предоставляя гражданам права и свободы и возлагая на них обязанности, государство берет на себя бремя гарантировать эти права и сохраняет за собой возможность в пределах правопорядка прибегнуть к широкому диапазону мер от убеждения до принуждения с тем, чтобы установленные обязанности были исполнены.

В отличие от прав (свобод) основные обязанности имеют широкомасштабное содержание. В Конституции они проявляются прежде всем в форме правового требования исполнять установленные законом вид и меру поведения либо воздерживаться от этого. Вследствие широкой формы обобщения обязанность нередко опирается не только на правовые нормы, но и нормы морали.

Кыргызская Конституция устанавливает прямое действие своих предписаний (ч. ст.

). Права и свободы человека и гражданина являются непосредственно действующими. Если закрепленные Конституцией права и свободы в отдельных случаях могут применяться непосредственно, то записанные в ней обязанности по общему правилу лишены такой возможности. Например, есть статья, которая предписывает каждому обязанность платить установленные законом налоги и сборы. Как видно из содержания указанной статьи, тут провозглашается общий принцип – «платить установленные законом налоги и сборы». Однако для осуществления этого принципа недостаточно выполнения лишь этого правила. Для претворения в жизнь этого требования необходим специальный закон или даже несколько, которые определяли бы субъектов налогообложения, размер и виды налога и прочее. Поэтому прямое действие норм, закрепляющих конституционные обязанности, без подкрепления их специальным

законодательством крайне затруднительно или вообще невозможно.

***Конституционная «основная» обязанность*** – это установленная государством в интересах всех членов общества и закрепленная в его Конституции необходимость, предписывающая каждому гражданину определенные вид и меру поведения, и ответственность за ненадлежащее его исполнение.

Ведущая роль установления правого статуса человека и гражданина принадлежит конституционному праву. Особый характер основ правового статуса человека и гражданина состоит в том, что они включают в себя наиболее значимые права, свободы и обязанности, имеющие особую ценность, как для человека, так и для государства.

Содержание основ правового статуса человека и гражданина как конституционно- правового института образуют следующие элементы:

***Конституционная правоспособность*** – означает способность лица иметь конституционные права и нести обязанности. Правоспособность человека возникает в момент его рождения и прекращается смертью.

Конституционная дееспособность – способность лица своими действиями приобретать и осуществлять конституционные права, создавать для себя конституционные обязанности и исполнять их. Дееспособность в полном объеме возникает с наступлением совершеннолетия, то есть по достижении восемнадцатилетнего возраста..

Исходя из данных понятий основ правового статуса человека и гражданина необходимо отметить, что правам и свободам человека и гражданина в Конституции КР, комментариях и специальной литературе уделяется большое внимание. Конституционные обязанности личности – лишь небольшая часть всех тех обязанностей, которые закон возлагает на нее. Они отличаются от прочих обязанностей граждан рядом особенностей, и все же можно говорить о едином понятии юридической обязанности независимо от того, в каком нормативном акте она записана.

Основные конституционные обязанности человека и гражданина имеют всеобщий характер, не зависят от конкретного правового статуса лица и закрепляются на высшем конституционном уровне. При этом одни конституционные обязанности возлагаются на каждого человека, другие – только на граждан КР. В конституционных обязанностях выражается ответственность личности перед обществом, человека перед государством. Осуществление конституционных обязанностей обеспечивает нормальное функционирование государства и жизнедеятельность общества. Несоблюдение конституционных обязанностей влечѐт юридическую ответственность, установленную законом.

**Лекция № 4**

**Тема. Гражданское право.**

1. Понятие гражданского права. Источники гражданского права. Участники гражданских правоотношений.
2. Понятие собственности, право собственности и иные вещные права.
3. Субъекты и объекты права собственности. Содержание права собственности. Защита права собственности.
4. Понятие, виды и формы сделок. Понятие и виды обязательств. Понятие и содержание наследственных правоотношений.

— отрасль права, объединяющая правовые нормы, регулирующие имущественные, а также связанные и несвязанные с ними личные неимущественные отношения, которые основаны на независимости, имущественной самостоятельности и юридическом равенстве сторон в целях создания наиболее благоприятных условий для удовлетворения частных потребностей, а также нормального развития экономических отношений.

Гражданское право — термин, использование которого очень разнилось и разнится в разных правовых системах.

Термин «гражданское право» берет свое начало от наиболее древней части римского правопорядка — «цивильного права» (ius civile), под которым понималось право жителей Рима (cives Romani) как государства-города (civitas), то есть право исконных римских граждан — квиритов (ius civile Quiritium, «квиритское гражданское право»). В дальнейшем, как известно, ius civile охватило практически всю область частного права (ius privatum) и стало отождествляться с ним, а затем известный процесс рецепции (заимствования) римского частного права европейскими правопорядками привел к переносу этого понятия в современную юридическую терминологию (Zivilrecht, droit civil, civil law). Здесь оно стало привычным, традиционным наименованием одной из наиболее крупных, фундаментальных правовых отраслей. Поэтому гражданское право сейчас нередко называют «цивильным правом», цивилистикой, а занимающихся им специалистов — цивилистами.

**Основания возникновения гражданских прав и обязанностей**

Гражданские права и обязанности возникают из оснований, предусмотренных

законодательством, а также из действий граждан и юридических лиц, которые хотя и не предусмотрены им, но в силу общих начал и смысла гражданского законодательства порождают гражданские права и обязанности.

В соответствии с этим гражданские права и обязанности возникают:

* 1. из договоров и иных сделок, предусмотренных законом, а также из договоров и иных сделок, хотя и не предусмотренных законом, но не противоречащих ему;
  2. из актов государственных органов и органов местного самоуправления, которые предусмотрены законом в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей;
  3. из судебного решения, установившего гражданские права и обязанности;
  4. в результате создания и приобретения имущества по основаниям, не запрещенным законом;
  5. вследствие создания произведений науки, литературы, искусства, изобретений и иных результатов интеллектуальной деятельности;
  6. вследствие причинения вреда другому лицу;
  7. вследствие неосновательного обогащения;
  8. вследствие иных действий граждан и юридических лиц;
  9. вследствие событий, с которыми законодательство связывает наступление гражданско-правовых последствий.

Права на имущество, подлежащие государственной регистрации, возникают с момента регистрации этого имущества или соответствующих прав на него, если иное не установлено законом.

Граждане и юридические лица по своему усмотрению осуществляют принадлежащие им гражданские права.

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

Не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах.

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

В случае несоблюдения требований, предусмотренных пунктами 1-2 настоящей статьи, суд может отказать лицу в защите принадлежащего ему права.

Лицо, злоупотребляющее правом, обязано восстановить положение лица, потерпевшего от злоупотребления, возместить ему причиненный ущерб.

случаях, когда закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права добросовестно и разумно, добросовестность и разумность участников гражданских правоотношений предполагается.

Защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляет суд в соответствии с подведомственностью дел, установленной процессуальным законодательством или договором.

Законом или договором может быть предусмотрено урегулирование спора между сторонами до обращения в суд.

Защита гражданских прав в административном порядке осуществляется лишь в случаях, предусмотренных законом. Решение, принятое в административном порядке, может быть обжаловано в суд.

## Способы защиты гражданских прав

Защита гражданских прав осуществляется путем:

1. признания права;
2. восстановления положения, существовавшего до нарушения права;
3. пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
4. признания сделки недействительной и применения последствий ее недействительности;
5. признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
6. самозащиты гражданских прав;
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, не соответствующего законодательству;
13. иными способами, предусмотренными законом.

К объектам гражданских прав относятся вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; охраняемые информация и результаты интеллектуальной деятельности, фирменные наименования, товарные знаки и иные средства индивидуализации изделий, а также другие материальные и нематериальные блага.

## Объекты гражданских прав

**Объектами гражданского права являются следующие блага:** «вещи, включая деньги и ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права; работы и услуги; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним сре Гражданское право регулирует имущественные и личные неимущественные отношения, причем в качестве имущественных подразумеваются имущественно-стоимостные отношения, то есть главным образом, это товарно-денежные отношения. Личными

неимущественными отношениями, Регулируемыми гражданским правом, выступают те, которые все же каким-то образом связаны с имущественными. Например, это авторское право.

Следует выделить содержание гражданских правоотношений. Содержание гражданского правоотношения означает права и обязанности субъектов гражданских правоотношений. Права и обязанности субъектов гражданского правоотношения называются субъективные права и обязанности. Субъективные права — это обеспеченная нормами права мера дозволенного поведения. Субъективная обязанность — это должное поведение субъекта гражданского правоотношения.

Объектами гражданского правоотношения является то, на что направлено гражданское правоотношения.

Следует выделять следующие объекты: вещи (деньги и ценные бумаги); имущественные права; работа и услуги; результаты интеллектуальной деятельности (в том числе исключительные права); информация; нематериальные блага.

Можно классифицировать виды гражданских правоотношений: имущественные (объект — имущество, работы и услуги возмездного характера); неимущественные (объект — нематериальные блага).

абсолютные (право собственности, исключительные права, данному виду правоотношения противостоит неопределенное количество лиц); относительные (обязательственные правоотношения, данному виду правоотношения противостоит определенное количество лиц).

вещные (осуществление своих прав без содействия других лиц); обязательственные (осуществление своих прав с содействия других лиц).

Участниками регулируемых гражданско-правовых отношений являются [физические лица](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A4%D0%B8%D0%B7%D0%B8%D1%87%D0%B5%D1%81%D0%BA%D0%BE%D0%B5_%D0%BB%D0%B8%D1%86%D0%BE) ([граждане,](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%93%D1%80%D0%B0%D0%B6%D0%B4%D0%B0%D0%BD%D0%B8%D0%BD) [иностранцы](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%98%D0%BD%D0%BE%D1%81%D1%82%D1%80%D0%B0%D0%BD%D0%B5%D1%86), [апатриды](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%90%D0%BF%D0%B0%D1%82%D1%80%D0%B8%D0%B4) и [бипатриды](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%91%D0%B8%D0%BF%D0%B0%D1%82%D1%80%D0%B8%D0%B4)), [юридические лица](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%AE%D1%80%D0%B8%D0%B4%D0%B8%D1%87%D0%B5%D1%81%D0%BA%D0%BE%D0%B5_%D0%BB%D0%B8%D1%86%D0%BE), [государство](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%93%D0%BE%D1%81%D1%83%D0%B4%D0%B0%D1%80%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%BE) (в качестве унитарного, федеративного или конфедеративного центра и административно- территориальных единиц), а также муниципальные образования. Иностранные граждане, лица без гражданства и иностранные юридические лица пользуются равными правами с российскими физическими и юридическими лицами, если ограничения их прав не установлено законом. Такие ограничения могут быть наложены в форме «реторсии», то есть ответных ограничениях, против тех лиц, чье государство устанавливает определенные ограничения в отношении российских граждан и юридических лиц (ст.

1194 ГК). Признание физических и юридических лиц означает наделение их правоспособностью, то есть возможностью участия в гражданских правоотношениях. К тому же существует возможность замены одного субъекта (участника) гражданского правоотношения другим, т. н. [правопреемственность](http://ru.wikipedia.org/w/index.php?title=%D0%9F%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%BE%D0%BF%D1%80%D0%B5%D0%B5%D0%BC%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B5%D0%BD%D0%BD%D0%BE%D1%81%D1%82%D1%8C&amp;action=edit&amp;redlink=1). Существует два типа

правопреемственности — сингулярное, то есть преемственность в каком-то одном конкретном правоотношении, и универсальное, преемственность всех прав и обязанностей.

Объекты гражданских прав могут свободно отчуждаться или переходить от одного лица к другому в порядке универсального правопреемства (наследования, реорганизации юридического лица) либо иным способом, если в соответствии с законодательством они не изъяты из гражданского оборота или не ограничены в гражданском обороте.

Виды объектов гражданских прав, нахождение которых в обороте не допускается (объекты, изъятые из оборота), должны быть прямо указаны в законе.

Виды объектов гражданских прав, которые могут принадлежать лишь определенным участникам оборота, либо нахождение которых в обороте допускается по специальному разрешению (объекты, ограниченно оборотоспособные), определяются в порядке, установленном законом.

Личные неимущественные блага и права неотчуждаемы и непередаваемы иным способом, за исключением случаев, установленных законодательными актами.

Земельные участки могут отчуждаться или переходить от одного лица к другому в той мере, в какой их оборот допускается земельным законодательством Кыргызской Республики.(В редакции Закона КР от 21 июля 1999 года N 83)

## Недвижимые и движимые вещи

1. К недвижимым вещам (недвижимое имущество, недвижимость) относятся земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного их назначению ущерба невозможно, в том числе, леса, многолетние насаждения, здания, сооружения и др.

Гражданское законодательством Кыргызской Республики к недвижимым вещам может быть отнесено и иное имущество.

1. Право собственности и другие вещные права на недвижимые вещи, ограничения этих прав, их возникновение, переход и прекращение подлежат государственной регистрации в едином государственном реестре.
2. Вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, признаются движимым имуществом. Регистрации прав на движимые вещи не требуется, если иное не установлено настоящим Кодексом или законом.
3. Движимые вещи, использование которых в соответствии с их назначением состоит в их потреблении или отчуждении, признаются потребляемыми вещами.

Потребляемыми признаются также движимые вещи, входящие в состав товарного склада или иной совокупности вещей, использование которых в соответствии с их

назначением состоит в отчуждении отдельных вещей.(В редакции Закона КР от 17 декабря 2008 года N 266)

Гражданское законодательство определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, прав на результаты интеллектуальной деятельности, регулирует договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения.

Правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено законом.

Гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием.

Предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на получение прибыли лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

К имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законодательством.(В редакции Закона КР от 15 июля 2009 года N 216)

Гражданское законодательство основывается на признании равенства, автономии воли и имущественной самостоятельности участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

Граждане и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе. Они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Товары, услуги и денежные средства свободно перемещаются на всей территории Кыргызской Республики. Ограничения перемещения товаров и услуг вводятся в соответствии с законодательными актами, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей.

Гражданское законодательство состоит из гражданского Кодекса, иных законов и принятых в соответствии с ними нормативных указов Президента Кыргызской

Республики и постановлений Правительства Кыргызской Республики, регулирующих отношения, указанные в пунктах 1, 2 статьи 1 гражданского Кодекса.

Нормы гражданского законодательства, содержащиеся в других законах и иных актах законодательства, должны соответствовать настоящему Кодексу.

Министерства, ведомства и другие государственные органы могут издавать акты, регулирующие гражданские отношения, в случаях и в пределах, предусмотренных гражданским Кодексом, другими законами и иными актам.

Гражданское законодательство КР предусматривает ряд прав и обязанностей на граждан КР, например лицо чьи права нарушены имеет право:

* Возмещение убытков
* Возмещение убытков, причиненных государственными органами и органами местного самоуправления
* Компенсация морального вреда
* Защита личных неимущественных прави других нематериальных благ
* Защита чести, достоинства и деловой репутациигражданина или деловой репутации юридического лица
* Право на охрану тайны личной жизни
* Право на неприкосновенность жилища
* Право на собственное изображение

Гражданским законодательством защищается информация, составляющая служебную или коммерческую тайну, в случае, когда информация имеет действительную или потенциальную коммерческую ценность в силу неизвестности ее третьим лицам, к ней нет свободного доступа на законном основании и обладатель информации принимает меры к охране ее конфиденциальности.

Лица, незаконными методами получившие такую информацию, а также служащие - вопреки трудовому договору или контрагенты - вопреки гражданско-правовому договору, разгласившие служебную или коммерческую тайну, обязаны возместить причиненный ущерб.

Под гражданами (физическими лицами) понимаются граждане Кыргызской Республики, граждане других государств, а также лица без гражданства. Положения настоящего Кодекса применяются ко всем гражданам, если иное не установлено законом. ***Правоспособность гражданина-это:***

Способность иметь гражданские права и обязанности (гражданская правоспособность) признается в равной мере за всеми гражданами.

Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью.

### Содержание правоспособности гражданина

Гражданин может: иметь имущество на праве собственности; наследовать и завещать имущество; заниматься предпринимательской и любой иной не запрещенной законом деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или совместно с другими гражданами и юридическими лицами; совершать любые не запрещенные законом сделки и участвовать в обязательствах; избирать место жительства; иметь права автора произведений науки, литературы и искусства, изобретений и иного результата интеллектуальной деятельности; иметь иные имущественные и личные неимущественные права.

Гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя.

Гражданин отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, за исключением имущества, на которое в соответствии с законом не может быть обращено взыскание.

Перечень имущества граждан, на которое не может быть обращено взыскание, устанавливается гражданским процессуальным законодательством.

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

Юридические лица должны иметь самостоятельный баланс или смету.

В связи с участием в образовании имущества юридического лица его учредители (участники) могут иметь обязательственные права в отношении этого юридического лица либо вещные права на его имущество.

К юридическим лицам, в отношении которых их участники имеют обязательственные права, относятся: хозяйственные товарищества и общества; кооперативы.

К юридическим лицам, на имущество которых их учредители сохраняют право собственности или иное вещное право, относятся организации, обладающие имуществом на праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления.

К юридическим лицам, в отношении которых их учредители (участники) не имеют имущественных прав, относятся: общественные объединения и религиозные организации; благотворительные и иные общественные фонды; объединения юридических лиц (ассоциации и союзы).(В редакции Закона КР от 21 июля 1999 года N 83)

### Правоспособность юридического лица

Юридическое лицо может иметь гражданские права, соответствующие целям деятельности, предусмотренным в его учредительных документах, и нести связанные с этой деятельностью обязанности.

Коммерческие организации, за исключением организаций, обладающих имуществом на праве хозяйственного ведения или праве оперативного управления (государственные и муниципальные предприятия), имеют гражданские права и обязанности, необходимые для осуществления любых видов деятельности, не запрещенных законом. Отдельными видами деятельности, перечень которых определяется законом, юридическое лицо может заниматься только на основании специального разрешения (лицензии).

Юридическое лицо может быть ограничено в правах лишь в случаях и порядке, предусмотренных законом. Решение об ограничении прав может быть обжаловано юридическим лицом в суд.

Правоспособность юридического лица возникает в момент его создания (пункт 2 статьи

1. и прекращается в момент завершения его ликвидации (пункт 8 статьи 98).

Право юридического лица осуществлять деятельность, на занятие которой необходимо получение лицензии (пункт 1 настоящей статьи), возникает с момента получения такой лицензии и прекращается по истечении срока ее действия, если иное не установлено законодательством.

## Коммерческие и некоммерческие организации

Юридическими лицами могут быть организации, преследующие извлечение прибыли в качестве основной цели своей деятельности (коммерческие организации) либо не имеющие извлечение прибыли в качестве такой цели и не распределяющие полученную прибыль между участниками (некоммерческие организации).

Юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут создаваться в форме хозяйственных товариществ и обществ, кооперативов, крестьянских (фермерских) хозяйств, государственных и муниципальных предприятий.

Юридические лица, являющиеся некоммерческими организациями, могут создаваться в форме кооперативов, политических партий и иных общественных или религиозных организаций (объединений), финансируемых собственником учреждений, благотворительных и иных общественных фондов, а также в других формах, предусмотренных законом.

Некоммерческие организации могут заниматься предпринимательской деятельностью лишь постольку, поскольку это необходимо для их уставных целей.

Допускается создание объединений коммерческих и (или) некоммерческих организаций в форме ассоциаций (союзов).

## Государственная регистрация юридических лиц

Юридическое лицо подлежит государственной регистрации уполномоченным государственным органом в порядке, определяемом законом о регистрации юридических лиц. Данные государственной регистрации включаются в единый государственный реестр юридических лиц, открытый для всеобщего ознакомления.

Юридическое лицо может учреждаться одним или несколькими учредителями. Учредителями юридического лица могут быть собственники имущества либо уполномоченные ими органы или лица, а в случаях, специально предусмотренных законодательством, иные организации или граждане. При этом юридические лица, которые владеют имуществом на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, могут быть учредителями других юридических лиц с согласия собственника или уполномоченного им органа.

Юридическое лицо действует на основании устава, либо учредительного договора и устава, либо только учредительного договора. В случаях, предусмотренных законом, юридическое лицо, не являющееся коммерческой организацией, может действовать на основании общего положения об организациях данного вида.

Учредительный договор юридического лица заключается, а устав утверждается его учредителями (участниками).

Юридическое лицо, созданное в соответствии с настоящим Кодексом одним учредителем, действует на основании устава, утвержденного этим учредителем.

В уставе и других учредительных документах юридического лица должны определяться наименование юридического лица, место его нахождения, порядок управления деятельностью юридического лица, а также содержаться другие сведения, предусмотренные законом о юридических лицах соответствующего вида. В учредительных документах некоммерческих организаций, государственных и муниципальных предприятий, а в предусмотренных законом случаях - и других коммерческих организаций, должны быть определены предмет и цели деятельности юридического лица. Учредительными документами иных коммерческих организаций могут быть предусмотрены предмет и определенные цели их деятельности.

В учредительном договоре учредители обязуются создать юридическое лицо, определяют порядок совместной деятельности по его созданию, условия передачи ему своего имущества и участия в его деятельности. Договором определяются также условия и порядок распределения между участниками прибыли и убытков, управления деятельностью юридического лица, выхода учредителей (участников) из его состава. В учредительный договор по согласию учредителей могут быть включены и другие условия.

Изменения учредительных документов юридических лиц, за исключением политических партий, религиозных организаций и других некоммерческих организаций, получают силу со дня их утверждения в установленном порядке уполномоченным органом юридического лица.

Изменения учредительных документов политических партий, религиозных организаций и других некоммерческих организаций получают силу со дня их государственной регистрации.

В случаях, установленных законом, изменения учредительных документов юридического лица получают силу со дня уведомления органа, осуществляющего государственную регистрацию, о таких изменениях. При этом юридические лица и их учредители не вправе ссылаться на отсутствие регистрации таких изменений в отношениях с третьими лицами, действовавшими с учетом этих изменений.(В редакции Закона КР от 20 февраля 2009 года N 56)

***Реорганизация юридического лица*** (слияние, присоединение, разделение, выделение, преобразование) может быть осуществлена по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами, либо по решению уполномоченного государственного органа в отношении банков, финансово-кредитных организаций или учреждений, для которых осуществление операций, установленных в лицензии, является единственным разрешенным видом деятельности.

Основание и порядок реорганизации юридического лица, признанного судом или объявленного собранием кредиторов банкротом (несостоятельным), устанавливаются законодательством о банкротстве.

В целях ограничения монополистической деятельности законом могут быть предусмотрены случаи и порядок принудительной реорганизации коммерческих организаций по решению суда.

Если учредители (участники) юридического лица, уполномоченный ими орган или орган юридического лица, уполномоченный на реорганизацию его учредительными документами, не осуществят реорганизацию юридического лица в срок, определенный в решении суда, суд назначает внешнего управляющего юридическим лицом и поручает ему осуществить реорганизацию этого юридического лица. С момента назначения внешнего управляющего к нему переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Внешний управляющий выступает от имени юридического лица в суде, составляет разделительный баланс и передает его на утверждение суда вместе с учредительными документами возникающих в результате реорганизации юридических лиц.

Рассмотрение судом указанных документов является основанием для государственной регистрации вновь возникающих юридических лиц.

В случаях, установленных законом, реорганизация юридических лиц в форме слияния, присоединения или преобразования может быть осуществлена лишь с согласия уполномоченных государственных органов.

Юридическое лицо считается реорганизованным, за исключением случаев реорганизации в форме присоединения, с момента регистрации вновь возникших юридических лиц.

При реорганизации юридического лица путем присоединения к нему другого юридического лица первое из них считается реорганизованным с момента внесения в единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении деятельности присоединенного юридического лица.

***Ликвидация юридического лица*** влечет его прекращение без перехода прав и обязанностей в порядке правопреемства к другим лицам.

2. Юридическое лицо может быть ликвидировано:

по решению его учредителей (участников) либо органа юридического лица, уполномоченного на то учредительными документами, в том числе в связи с истечением срока, на который создано юридическое лицо, достижением цели, ради которой оно создано, или признанием судом недействительной регистрации юридического лица в связи с допущенными при его создании нарушениями законодательства, которые носят неустранимый характер;

по решению суда в случае осуществления деятельности без надлежащего разрешения (лицензии) либо деятельности, запрещенной законом, либо с иными неоднократными или грубыми нарушениями законодательства, либо при систематическом осуществлении деятельности, противоречащей уставным целям юридического лица, в случае отзыва лицензии у банков, финансово-кредитных организаций или учреждений, для которых осуществление операций, установленных в лицензии, является единственным разрешенным видом деятельности, а также в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом.

Ликвидация платежеспособного юридического лица - банка или финансово- кредитного учреждения, лицензируемого Национальным банком Кыргызской Республики, проводится в случае отзыва лицензии на осуществление банковских операций с учетом особенностей, установленных для банков и иных финансово- кредитных учреждений.

В случае непринятия акционерами банка решения о ликвидации или реорганизации в течение 1 месяца со дня отзыва лицензии на осуществление банковских операций

проводится принудительная ликвидация юридического лица - банка.

При отзыве или временном приостановлении действия банковской лицензии Национальный банк Кыргызской Республики должен назначить временного управляющего с целью сохранения активов и документов банка до назначения участниками - ликвидационной комиссией (ликвидатором)или судом - администратора. Временный управляющий обладает полномочиями, установленными для временного администратора согласно статье 63 Закона Кыргызской Республики "О банкротстве (несостоятельности)" с учетом особенностей его назначения.

Требование о ликвидации юридического лица по основаниям, указанным в пункте 2 настоящей статьи, может быть предъявлено в суд государственным органом или органом местного самоуправления, которому право на предъявление такого требования предоставлено законом.

Решением суда о ликвидации юридического лица на его учредителей (участников) либо на орган, уполномоченный на ликвидацию юридического лица его учредительными документами, могут быть возложены обязанности по осуществлению ликвидации юридического лица.

Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией либо действующее в форме кооператива или общественного фонда, ликвидируется в соответствии со статьей 100 настоящего Кодекса вследствие признания его банкротом (несостоятельным).

Если стоимость имущества такого юридического лица недостаточна для удовлетворения требований кредиторов, оно может быть ликвидировано только в порядке, установленном статьей 100 настоящего Кодекса.

Положения о ликвидации юридических лиц вследствие банкротства (несостоятельности) не распространяются на учреждения.

***Под банкротством*** (несостоятельностью) понимается признанная судом или объявленная собранием кредиторов с согласия юридического лица его неспособность в полном объеме и в установленные сроки удовлетворить обоснованные требования своих кредиторов по денежным обязательствам, включая неспособность обеспечить обязательные платежи в бюджет и внебюджетные фонды, вследствие превышения взятых на себя обязательств над его ликвидными активами.

Признание юридического лица банкротом (несостоятельным) производится судом. Юридическое лицо может быть также объявлено банкротом (несостоятельным) во внесудебном порядке в соответствии с законодательством о банкротстве.

### Санация

В случае предъявления в судебном порядке требования о признании юридического лица банкротом (несостоятельным) это юридическое лицо (должник) или собственник его

имущества может заявить ходатайство о приостановлении дела о банкротстве и о проведении санации.

Санацией является осуществление по решению суда уполномоченным органом комплекса мер финансового, иного экономического или организационного характера, направленных на восстановление платежеспособности должника с целью его расчета с кредиторами в установленные судом сроки.

При отсутствии поручительства третьих лиц в отношении требований кредиторов к юридическому лицу (должнику), в том числе о возмещении судебных издержек кредиторов, суд объявляет посредством публикации в печати конкурс юридических лиц и граждан, желающих взять на себя осуществление санации должника. Если в течение месяца после публикации таковых не окажется или на предложенные ими условия проведения санации не согласится должник, дело о банкротстве подлежит рассмотрению судом.

Если требование о признании юридического лица (должника) банкротом (несостоятельным) в судебном порядке не предъявлено, санация может быть осуществлена по соглашению должника с его кредиторами в порядке и на условиях, определенных этим соглашением.

## ЛЕКЦИЯ 5.

**Тема: Предпринимательское право**

* 1. Понятие предпринимательского права. Источники предпринимательского права. 2.Субъекты и объекты предпринимательского права. Лицензирование предпринимательской деятельности.

1. Реорганизация субъектов предпринимательского права. Ликвидация субъектов предпринимательского права.
2. Понятие и правовое регулирование несостоятельности. Процедуры банкротства. 5.Понятие и правовые основы регулирования рынка ценных бумаг. Объекты рынка ценных бумаг. Субъекты рынка ценных бумаг. Государственное регулирование рынка ценных бумаг.

**Предпринимательское право** как отрасль права представляет собой совокупность норм, регулирующих предпринимательские отношения, тесно с ними связанные иные, в том числе некоммерческие отношения, а также отношения по государственному регулированию хозяйствования в целях обеспечения интересов государства и общества. Общественные отношения, урегулированные нормами предпринимательского права, и составляют предмет данной отрасли. Рассмотрим подробнее указанные три группы

отношений, входящих в предмет предпринимательского права.

Центральной и основной группой, несомненно, выступают предпринимательские отношения, то есть отношения, возникающие в процессе осуществления предпринимательской деятельности.

Предпринимательской деятельностью является деятельность самостоятельная, осуществляемая на свой риск, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке.

Анализ данного определения позволяет выделить следующие признаки предпринимательской деятельности:

1. Предпринимательская деятельность характеризуется самостоятельностью. Условно можно выделить имущественную и организационную самостоятельность предпринимателя. Имущественная самостоятельность определяется наличием у предпринимателя обособленного собственного имущества как экономической базы деятельности. Объем имущественной самостоятельности зависит от того юридического титула, на основе которого это имущество принадлежит субъекту. Наиболее велика самостоятельность собственника имущества. Предприятия, действующие на праве хозяйственного ведения, также имеют значительную имущественную самостоятельность, однако уже ограниченную законом и договором с собственником. И, наконец, принадлежность имущества на праве оперативного управления дает наиболее узкий простор для проявления предпринимательской инициативы. Организационная самостоятельность - это возможность принятия самостоятельных решений в процессе предпринимательской деятельности. Начиная от принятия решения заниматься такой деятельностью, выбора вида деятельности, организационно-правовой формы, круга учредителей — все это проявление организационной самостоятельности.
2. Предпринимательская деятельность сопряжена с риском. Этим предпринимательство коренным образом отличается от хозяйственной деятельности периода административно- плановой экономики, допускавшей существование заведомо убыточных предприятий, имевших возможность при плохих результатах хозяйствования обратиться за поддержкой к государству. Вполне объяснимо в связи с этим, что такой чисто рыночный институт, как институт несостоятельности (банкротства) возрождается в нашей стране только с переходом к рынку. Предпринимательский риск - мощный стимул к успешной работе; уменьшение убытков возможно достичь путем заключения договора страхования предпринимательского риска, то есть риска убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения своих обязательств контрагентами или изменения условий

этой деятельности по не зависящим от предпринимателя обстоятельствам, в том числе риска неполучения ожидаемых доходов.

1. Предпринимательская деятельность направлена на систематическое получение прибыли. Получение прибыли, являясь основной целью предпринимателя, придает его деятельности коммерческий характер, который не утрачивается даже и в том случае, если в результате ее осуществления получена не прибыль, а убыток. Вместе с тем, если получение прибыли как цель не ставится изначально, деятельность нельзя назвать предпринимательской, она не носит коммерческого характера.

Нельзя не обратить внимания и на такой квалифицирующий признак предпринимательской деятельности как систематичность в извлечении прибыли. К сожалению, четких количественных критериев систематичности законодательством пока не выработано. Законодательный пробел предлагают восполнить, включив в определение предпринимательской деятельности дополнительные квалифицирующие признаки, такие как долю прибыли от такой деятельности по соотношению с общими доходами лица,

«существенность» прибыли, получение ее определенное количество раз за определенный отчетный период и др.

1. В соответствии с определением, прибыль извлекается субъектами от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг. Данный признак, как представляется, сформулирован весьма неудачно. Дело в том, что предпринимательская деятельность многогранна и ее направления никак не могут быть представлены закрытым перечнем. Почему, например, нужно вести речь лишь о правомочии пользования в отношении имущества? А если субъектом извлекается прибыль в процессе реализации права распоряжения имуществом (например, сдачи его в аренду)? А если патентообладатель систематически извлекает прибыль, предоставляя другим лицам право пользоваться результатом его интеллектуальной деятельности, заключая лицензионные договоры? Эти случаи не укладываются в законодательный перечень. Видимо, не имело смысла в законе перечислять возможные направления предпринимательской деятельности, так как они определяются прежде всего рынком.
2. Предпринимательская деятельность осуществляется лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке. Буквальное толкование законодательной нормы приводит к выводу, что если деятельность осуществляется лицами не зарегистрированными, она не является предпринимательской. Такой вывод представляется неверным. Действительно, как же в таком случае применять статью

«Незаконное предпринимательство» Уголовного кодекса КР, как взыскивать в судебном порядке доходы, полученные от такой деятельности, в доход бюджета? Несовершенство

юридической техники приводит к необходимости применения других способов толкования данной нормы: систематического, логического. Такой признак предпринимательской деятельности как осуществление ее лицами, зарегистрированными в установленном порядке, - это формальный признак, то есть признак, легализующий эту деятельность, придающий ей законный статус. Его отсутствие не приводит к утрате деятельностью качества предпринимательской, однако делает ее незаконной. В отличие от анализируемого формального признака, рассмотренные ранее признаки предпринимательской деятельности являются сущностными, раскрывающими ее сущность, и только их совокупность дает возможность квалифицировать деятельность лица как предпринимательскую. ,

Предпринимательские отношения тесно связаны с другими, не имеющими непосредственной цели извлечения прибыли. В частности, такие отношения складываются при осуществлении деятельности организационно-имущественного характера по созданию и прекращению предприятий, получению лицензий, сертификатов, проведению экологической экспертизы и в ряде других случаев. Такая хозяйственная деятельность носит некоммерческий характер, но создает основу, а зачастую является необходимым условием, предпосылкой для будущей предпринимательской деятельности. Именно поэтому отношения, возникающие в указанных случаях, охватываются хозяйственно-правовым регулированием и входят в предмет предпринимательского права.

Создает условия для предпринимательства и деятельность ряда некоммерческих организаций, таких как учреждения, объединения и др. Деятельность товарных и фондовых бирж, основной целью которых является формирование соответствующего рынка, также регулируется нормами предпринимательского права, а складывающиеся при осуществлении этой деятельности отношения включаются в предмет данной отрасли. И, наконец, государство, реализуя публичные интересы общества, воздействует на субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность, регулируя эту деятельность различными способами и с применением различных форм. Эти отношения, возникающие в процессе государственного регулирования предпринимательства, составляют третью группу из состава предмета предпринимательского права.

Под методом правового регулирования, применяемым в отрасли права, понимается совокупность приемов и способов воздействия на отношения, регулируемые данной отраслью. Как правило, каждая отрасль предполагает лишь для нее специфичные юридические средства воздействия на определенный вид общественных отношений. Однако в целом ряде случаев отрасли права регулируют не только типичные для них

общественные отношения, но и отношения, так или иначе тесно связанные с этими типическими. Тогда и метод правового регулирования включает характерные не только для данной отрасли, но и для других отраслей права юридические средства. Кроме того, в сложных отраслях, к которым, вне всякого сомнения, относится предпринимательское право, обычно используется не один, а сочетание нескольких методов правового регулирования.

В общетеоретическом плане метод правового регулирования общественных отношений определяется с учетом следующих компонентов:1

а) порядок установления прав и юридических обязанностей;

б) степень определенности предоставленных прав и автономности действий их субъектов;

в) подбор юридических фактов, влекущих правоотношения;

г) характер правового положения сторон в правоотношениях, в которых реализуются нормы, распределение прав и обязанностей между субъектами;

д) пути и средства обеспечения, субъективных прав.

Исходя из специфики предмета предпринимательского права, законодатель в некоторых случаях предусматривает установление прав и обязанностей в силу заключенного договора, в других случаях - в связи с актом применения права (предписание антимонопольного органа), в третьем случае права и обязанности прямо вытекают из закона (обязанность государственной регистрации).

Нормы предпринимательского права могут предоставлять возможность более или менее самостоятельно, автономно решать вопрос об объеме прав и обязанностей (диспозитивные нормы), могут носить рекомендательный характер, а могут исчерпывающе определить объем субъективного права или обязанность (императивные нормы). Субъекты предпринимательских правоотношений могут находиться в равноправном или подвластном положении (горизонтальные отношения между предпринимателями и вертикальные между предпринимателями и государством неидентичны). Защита установленных прав и применение санкций при невыполнении обязанностей могут осуществляться различными средствами - гражданско-правовыми, административными, уголовными и в различном порядке (административном, судебном). Таким образом, взаимосвязь свободы при осуществлении частных интересов с государственным властным воздействием там, где это диктуется публичными интересами, а также учет рекомендаций компетентных органов -это основные характеристики метода правового регулирования предпринимательского права.

Предмет и метод правового регулирования являются классификационными признаками

деления системы права на отрасли. Именно по предмету и методу отрасли отграничиваются одна от другой, и именно наличие самостоятельного предмета и специфического метода дает возможность говорить о самостоятельности отрасли. Следует отметить, что вопрос о предпринимательском праве как самостоятельной отрасли права является весьма дискуссионным. Впрочем, спор о разграничении отраслей права становится уже традиционным для советского, а теперь российского правоведения. В научной и учебной литературе представлено несколько концепций регулирования предпринимательских отношений. Представители предпринимательского (хозяйственного) права как самостоятельной отрасли, занимая монистическую позицию, полагают, что данные отношения должны регулироваться одной отраслью права.

Дуалистическая концепция рассматривает эти отношения, главным образом, с позиций гражданского и административного права, полагая, что горизонтальные отношения равноправных субъектов в сфере товарно-денежного оборота должны регулироваться гражданским правом, а вертикальные отношения - административным правом и нормами примыкающих к нему отраслей. Высказываются мнения и о комплексности данной отрасли, нормы которой призваны урегулировать разнородные отношения.

Безусловно, каждый имеет право высказывать свою точку зрения и формировать самостоятельное отношение по данному спорному вопросу. Однако следует учесть теснейшее переплетение и взаимосвязь самых различных общественных отношений, отсутствие подчас резкой грани между близлежащими их видами. Поэтому и грань между отраслями права весьма подвижна, сама система права никогда не пребывает в статике, что соответствует развитию общества. Происходит преобразование прежних отраслей права и становление новых, падение значения одних отраслей и рост влияния других.

Нормы по правовому регулированию хозяйственной деятельности существуют в любом государстве. В одних странах эти нормы, составляя предпринимательское законодательство, являются составной частью гражданского права (Италия, Нидерланды), в других составляют особую отрасль (Франция, Германия, Испания, Португалия). Для обозначения этой отрасли применяются различные термины: торговое право, коммерческое право, предпринимательское право. Различная терминология определяется условиями развития и историческими традициями того или иного государства. В ряде государств, таких как Франция, Германия, Испания, Япония и других наряду с Гражданским кодексом, приняты и действуют Торговые кодексы (торговые уложения). В этом случае говорят о дуализме частного права. Несмотря на эти различия, для всех государств характерен единый подход к правовому регулированию предпринимательской деятельности: соответствующие правовые нормы создаются и

выделяются в особую сферу правового регулирования. Это дает возможность обеспечить развитие предпринимательской деятельности, создать необходимые правовые условия для ее осуществления, защитить как частные интересы предпринимателей, так и публичные интересы государства и общества в целом.

**Принципы предпринимательского права** Принципы предпринимательского права - это его основополагающие начала, пронизывающие весь массив правовых норм. Основными принципами предпринимательского права могут быть названы следующие:

1. Принцип свободы предпринимательской деятельности : «Каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности».

Он означает право предпринимателя начинать и вести свое дело в любой сфере предпринимательства, в любой из предусмотренных законом форм, с использованием любых (не изъятых из оборота) видов имущества и т.д. Данный принцип подтверждается также установлением для большинства коммерческих организаций и индивидуального предпринимателя общей правосубъектности.

Однако эта свобода не безгранична. Так, свобода предпринимательской деятельности ограничивается широкой практикой лицензирования отдельных видов хозяйственной деятельности.

1. Конституционный принцип признания многообразия форм собственности, юридического равенства форм собственности и равной их защиты. Согласно данному принципу законодательством не могут устанавливаться какие-либо привилегии или ограничения для тех или иных форм собственности для субъектов, ведущих предпринимательскую деятельность с использованием имущества, находящегося в государственной, муниципальной или частной собственности. В отличие от ранее действовавших преимуществ в защите права государственной собственности, действующее законодательство предусматривает правила защиты для всех субъектов одинаковые.
2. Принцип единого экономического пространства, то есть «свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств». Ограничения могут вводиться в соответствии с федеральным законом, если это необходимо для обеспечения безопасности, защиты жизни и здоровья людей, охраны природы и культурных ценностей. Ни исполнительные органы власти, ни органы исполнительной власти субъектов не вправе вводить такие ограничения по собственной инициативе.
3. Принцип поддержания конкуренции и недопущения экономической деятельности, направленной на монополизацию и недобросовестную конкуренцию. Соблюдение

данного принципа - необходимое условие развития рыночной экономики и осуществления предпринимательской деятельности.

1. Принцип государственного регулирования предпринимательской деятельности. Государственное регулирование экономики, предпринимательства

осуществляется в любом государстве. Различными являются формы и методы такого регулирования, которые определяются политическими условиями, уровнем экономического, социального развития, историческими традициями, национальными особенностями и другими факторами. Переход к рыночным условиям хозяйствования потребовал пересмотра системы государственного регулирования экономики, замены административных мер воздействия на экономические. В этом направлении было сделано немало ошибок, не все из которых удалось исправить и сегодня. Самое же главное, что должно быть достигнуто в процессе государственного регулирования предпринимательской деятельности - это соблюдение баланса частных интересов предпринимателей и публичных интересов государства и общества в целом.

1. Принцип законности. Данный принцип является общеотраслевым и воплощение его в жизнь - основа построения правового государства. Что же касается законности в предпринимательской деятельности, то здесь необходимо обратить внимание на два аспекта. Во-первых, сама предпринимательская деятельность должна осуществляться при строгом соблюдении требований законодательства. Во-вторых, что не менее важно, государством должна быть обеспечена законность правовых актов, законность деятельности органов государственной власти и местного самоуправления, регулирующих предпринимательство. Некоторые меры по обеспечению законности предусмотрены действующим законодательством, который определяет условия и порядок признания недействительным акта государственного органа и органа местного самоуправления. В области нормативного регулирования укреплению законности способствует введение правила регистрации актов органов исполнительной власти в Министерстве юстиции государства.

**Лекция № 6**

**Тема Семейное право.**

1.Понятие и принципы семейного права. 2.Источники семейного права.

1. Понятие и признаки семьи. Понятие родства.
2. Права и обязанности супругов, родителей и детей. Прекращение брака и признание брака недействительным. Алиментные обязательства родителей, детей и супругов. 5.Усыновление (удочерение). Опека и попечительство.

**Семейное право** следует рассматривать как совокупность правовых норм, регулирующих личные и производные от них имущественные отношения, возникающие между людьми из факта брака, кровного родства, усыновления, принятия детей в

семью на воспитание.

Семейная жизнь – исключительно особая, интимная область человеческих взаимоотношений, которые не в полном объеме могут регулироваться нормами права. И все же развитие семьи, ее благополучие настолько важны для стабильности общества и государства, что оно стремиться урегулировать семейные правоотношения.

Основными **принципами** семейного права являются добровольность брачных отношений, единобрачие, равенство прав супругов, приоритет семейного воспитания детей, обеспечение безусловной защищенности их интересов и прав, а также интересов и прав нетрудоспособных членов семьи.

В отличие от социологии, которая определяет семью как союз лиц, основанный на браке и родстве или принятии детей на воспитание, и характеризуется общностью интересов, взаимной заботой друг о друге, юриспруденция трактует семью исключительно как правовую связь членов семьи, которые являются субъектами семейных правоотношений. К членам семьи относятся муж и жена, состоящие в браке, зарегистрированном в установленном законом порядке, дети и другие родственники, имеющие, как правило, общих предков, усыновители и усыновленные, мачехи, отчимы, падчерицы и пасынки и др.

Объектами семейных правоотношений являются действия членов семьи или вещи. Например, развод супругов или лишение кого-либо из супругов, а равно обоих, родительских прав, или же вопрос о собственности несовершеннолетнего на часть приватизируемого жилища и т.п.

Основаниями возникновения семейных правоотношений являются действия и события, т.е. юридические факты, под которыми следует понимать конкретные жизненные обстоятельства, с наличием которых нормы семейного права связывают наступление предусмотренных в них юридических последствий. Действия могут быть правомерными и неправомерными, например, определение в соответствии с законом ребенка в школу – правомерное действие, а отказ взрослых детей содержать нетрудоспособных родителей – неправомерное. Примером юридического факта-события можно назвать мало обеспеченность и материальную нуждаемость престарелых родителей, или факт усыновления (удочерения) и т.п.

Семейный кодекс представляет всем гражданам свободу распоряжаться их семейными правами, но злоупотребление своими правами (нарушение прав, свобод

и законных интересов других членов семьи, а равно и иных граждан) недопустимо и преследуется по закону. Защита семейных прав граждан осуществляется судом, а в некоторых случаях - государственными органами или же

муниципальными органами, осуществляющими полномочия по опеке и попечительству.

## Порядок и условия заключения и расторжения брака.

Одним из краеугольных понятий в семейном праве является понятие брака, т.е. добровольного, равноправного союза мужчины и женщины. Этот союз должен быть заключен с соблюдением определенных правил, поскольку он порождает юридические последствия. Права и обязанности супругов возникают со дня государственной регистрации заключения брака в органах записи актов гражданского состояния ЗАГС, где регистрируются также рождения, изменение фамилии – имени – отчества, кончина человека.

Закон предписывает юридический порядок и условия заключения брака: при заключении брака обязательное присутствие обоих лиц, вступающих в брак, жених и невеста должны высказать взаимное добровольное согласие на вступление в семейный союз, и что очень важно – они должны достичь брачного возраста, который установлен в 18 лет. При наличии уважительных причин органы местного самоуправления могут разрешить вступить в брак лицам, достигшим возраста 16

лет, по их просьбе.Брак регистрируется, как правило, через месяц после

подачи заявления женихом и невестой, этот срок может быть органом ЗАГС продлен еще на месяц, или сокращен до одного дня, поскольку при наличии особых обстоятельств (беременность, рождение ребенка или др.) брак может быть заключен в день подачи заявления.

Брак признается действительным лишь при наличии гражданской дееспособности лиц, вступающих в брак. Вот почему душевнобольные, признанные таковыми по суду, не имеют права вступать в брак. Кроме того закон разрешает бесплатно пройти добровольное медицинское освидетельствование лицам, вступающим в брак.

Основанием для обращения одного из супругов в суд с требованием о признании брака недействительным является только факт сокрытия другим супругом наличия у последнего ВИЧ-инфекции (СПИД) или венерического заболевания, передающихся половым путем. Кроме того, не допускаются законом браки между прямыми родственниками – братьями и сестрами,матерью и сыном, отцом и дочерью, а так же между усыновителями и усыновленными.

Однако признание брака недействительным не влияет на права детей, родившихся

в браке.

Семья, добрые и сердечные отношения между ее членами создают естественным образом наилучшие условия для жизни граждан. Но право и закон не могут предписать человеку любить другого человека или вечно находиться с ним в семейно-брачных отношениях. И хотя сохранение семьи важно не только для ее членов, но и для общества в целом, законодатель не препятствует расторжению брака, если распад семьи очевиден.

Развод прекращает правоотношения между супругами на будущее после расторжения брака время: если супруги пришли к обоюдному решению о невозможности продолжения их семейной жизни, то при отсутствии у них обоих несовершеннолетних детей развод производится в органах ЗАГС независимо от наличия у них имущественных споров, если же имеются дети – то вопрос решается

в суде. В этом случае суд, убедившись в добровольном согласии сторон, расторгает брак без выяснения причин. Суд вправе попытаться примирить супругов, но только в том случае, когда кто-то из супругов не соглашается на развод. Если же примирительная процедура в течение 3-х месяцев не дала положительных результатов, суд расторгает брак. В соответствии с новым Семейным кодексом бывшие супруги не вправе вступать в новый брак, пока не получат в органе ЗАГС свидетельства о расторжении предыдущего брака.

## Права и обязанности супругов.

Вступившие в брачный союз мужчина и женщина обладают как личными неимущественными, так и имущественными правами и обязанностями. Вступление в брак не несет ограничения прав каждого из супругов независимо от воли другого самостоятельно принимать решения по личным вопросам: выбирать себе профессию, род занятий, место жительства или пребывания. При заключении брака супруги могут выбрать в качестве общей фамилии добрачную фамилию мужа (жены) или же добавить к своей фамилии другую супруга, если их добрачные фамилии не были двойными.

По нашему семейному законодательству нет юридического понятия «глава семьи», все вопросы благоустройства и семейной жизни, в первую очередь, воспитание детей, супруги должны решать совместно на основе согласия и равноправия.

СК КР вводит в соответствии с новым Гражданским кодексом существенные изменения в имущественные правоотношения супругов. Эти отношения складываются из владения, пользования и распоряжения имуществом, принадлежащим членам семьи. Во всех имущественных отношениях права и обязанности имеют только

отдельные члены семьи. Причем дети не имеют права собственности на имущество, принадлежащее родителям.

Закон различает добрачное имущество, принадлежавшее мужу (жене) до вступления в брак, и имущество, приобретенное во время брака.

СК КР различает законный и договорный режимы имущества супругов. Режим имущества супругов по закону действует, если брачным договором не установлено иное, а именно: супруги имеют равные права на общую, совместную собственность, т.е. на

то имущество, которое они приобрели сообща (посуда, мебель, бытовые электроприборы, автомобиль, жилье и т.п.). При разделе это имущество делится на равные доли, даже если жена, например, не имела самостоятельного заработка, потому что вела домашнее хозяйство, растила детей. Вот вещи личного пользования каждого члена семьи являются его собственностью, равно как таковыми являются подарки, даже если они сделаны другим супругом, а также имущество, полученное по наследству. В числе объектов общего имущества СК КР называет, кроме доходов супругов от трудовой, предпринимательской и интеллектуальной деятельности также ценные бумаги, права на доли в капитале, вклады, как внесенные в коммерческие организации или в кредитные учреждения, так и полученные супругами пенсии, пособия и иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения. В соответствии со статьей Гражданского кодекса предусматривает, что распоряжение имуществом, находящимся в совместной собственности, происходит по согласию супругов, т.е. подразумевается, что совершаемая мужем (женой)

сделка по распоряжению общим имуществом совершается с согласия другого супруга. Сделка может судом быть признана недействительной, только если суд выяснит недобросовестность совершившего сделку супруга.

Относящиеся к совместной собственности супругов общие положения могут изменены супругами путем заключения брачного договора, который может

быть заключен как в период брака, так и до его регистрации. Договор подлежит нотариальному удостоверению. Брачный договор может изменить законный режим совместной собственности, супруги вправе определить свои права и обязанности по взаимному содержанию, порядок несения ими семейных расходов, но брачный договор не может ограничивать правоспособность и дееспособность супругов, нарушить принципы равноправия мужчины и женщины в браке и содержать такие условия, которые противоречили бы общим началам семейного законодательства. Действие брачного договора прекращается с момента прекращения брака, он может быть изменен или расторгнут по взаимному согласию супругов в любое время.

Мало этого, как и всякий гражданский договор, он может быть признан

недействительным по основаниям, предусмотренным ГК КР

## Права и обязанности родителей и детей.

Как правило, современная семья – это родители и дети, основанием для возникновения их взаимных прав и обязанностей является происхождение ребенка от данных родителей, удостоверенной (в установленном законом порядке) записью о браке. Происхождение ребенка от родителей, не состоящих в браке, может быть установлено в органах ЗАГС путем подачи родителями совместного заявления.

Установление отцовства возможно и на основании заявления фактического отца ребенка, если мать признана недееспособной, лишена родительских прав, умерла или же ее место пребывания неизвестно.

Органы ЗАГС решают этот вопрос с согласия органов опеки и попечительства, отрицательное решение отец ребенка вправе обжаловать в суд. При отсутствии совместного или единоличного заявлений отцовство устанавливается судом. Суд должен установить один единственный факт – действительное происхождение ребенка. Для выявления истины суд берет во внимание и рассматривает любые доказательства, в том числе данные экспертного медико-генетического исследования крови. С заявлением об усыновлении отцовства могут обратиться мать ребенка, усыновители, опекуны, лицо, на иждивении которого находится ребенок,

или он сам по достижении совершеннолетия.

В отношении детей, рожденных в браке или зачатых в браке, но родившихся в течение 300 дней с момента расторжения брака родителей, признания его недействительным или с момента смерти мужа матери, закон установил презумпцию: отцом ребенка признается муж матери, который и записывается в качестве отца рожденного ребенка, по заявлению любого из родителей. Такое отцовство может быть оспорено в любое время, если лицу, записанному в качестве отца, стало доподлинно известно, что он не является биологическим отцом ребенка.

Закон устанавливает права и обязанности родителей в отношении детей. При этом мать, и отец обладают равными правами и обязанностями: они должны содержать своих несовершеннолетних детей, а также нетрудоспособных совершеннолетних, нуждающихся в посторонней помощи. Родители обязаны заниматься воспитанием своих детей, заботиться об их физическом развитии и обучении, защищать их права и законные интересы.

Правовое положение ребенка в семье определяется не с точки зрения прав и обязанностей родителей, а с точки зрения интересов самого ребенка и включает следующие

основные права ребенка:

* жить и воспитываться в семье (родной или приемной),

знать своих родителей, получать от них (а при их отсутствии от ответственных за это лиц) заботу и надлежащее воспитание;

* ребенок вправе рассчитывать на обеспечение его

интересов, всесторонне развитие и уважение его человеческого достоинства, на общение с обоими родителями другими родственниками, на защиту прав и законных интересов, в т.ч. путем самостоятельного обращения в органы опеки и попечительства, а с 14-летнего возраста – в суд. Дети имеют по закону право выражать свое мнение по всем вопросам, касающимся их жизни; имеют право на фамилию, на получение содержания и право собственности на принадлежащее им имущество.

## Правовая защита детей.

СК КР определил основы правовой защиты детей от насилия в семье. Способы воспитания, которые выбирают родители, должны исключать грубое, жестокое, пренебрежительное, уничижающее человеческое достоинство обращение, оскорбления и эксплуатацию детей. Законодатель в целях борьбы с нарушениями прав ребенка вынужден вводить такую жесткую меру как лишение родительских прав в отношении родителя (родителей), кто уклоняется от выполнения своих обязанностей перед детьми или нарушает их права. Лишение (или восстановление) родительских прав производится судом. Причем восстановление в родительских правах возможно только при наличии согласия ребенка, достигшего 10 лет. По закону возможно ограничение родительских прав по суду, что не освобождает родителей от обязанности по содержанию ребенка. Если жизни и здоровью ребенка существует непосредственная угроза, орган опеки и попечительства вправе немедленно по соответствующему акту органа местного самоуправления отобрать ребенка у родителей или других лиц, на попечении которых он находится. При этом незамедлительно уведомляется прокурор и в течение семи дней подается иск в суд о лишении родительских прав или об ограничении их родительских прав.

## Алиментные обязательства.

Семейный кодекс КР содержит большой специальный раздел, нормы которого регулируют алиментные обязательства членов семьи. Алименты – в переводе с латинского – содержание, пища. Как правило, алиментные обязательства возникают при разводах родителей. Родитель (это чаще всего мать), с которым остались

дети, обязан действовать в интересах своего ребенка (детей) и не допускать ограничения их правоспособности, поскольку алименты принадлежат ребенку, а не

оставшемуся с ребенком родителю. Последний выступает лишь законным представителем сына или дочери. Но изложенное выше касается лишь одной стороны алиментных обязательств. В целом же, законодатель установил, что алиментные обязательства обеспечивают получение средств на содержание нетрудоспособных и нуждающихся членов семьи от других членов. Эти обязательства носят строго личный характер и существуют, пока живы оба их участника – плательщик и получатель алиментов, лишь со смертью одного из них обязательства прекращаются. Обязанность доставлять на содержание нуждающимся членам семьи имеют: оба родителя в отношении несовершеннолетних и совершеннолетних, но нетрудоспособных и нуждающихся детей; взрослые дети в отношении родителей; супруги (в установленных законом случаях – бывшие супруги) в отношении друг друга, при наличии определенных условий – братья и сестры, дедушка и бабушка

в отношении внуков и внуки в отношении бабушки и дедушки; воспитанники в отношении фактических родителей, пасынки (падчерицы) в отношении отчима и мачехи. Этот перечень является исчерпывающим.

Алименты могут выплачиваться обязанным лицом или пересылаться по почте, переводиться на личный счет получателя в банке, могут уплачиваться иным путем. Без обращения в суд возможно нотариально заверенное соглашение об уплате алиментов, которое заключается между лицом, обязанным уплачивать алименты и их получателем, равно как и законными представителями этих лиц. В одностороннем порядке изменение такого соглашения не допускается и дело должно рассматриваться в суде.

При отсутствии соглашения об уплате алиментов они взыскиваются в судебном порядке, причем размер алиментов на несовершеннолетних детей установлен законом в процентном отношении к заработку и/или иному доходу родителя: на одного ребенка – одной четверти, на двух детей – одной трети, на трех и более детей – половины. Суд вправе также определять размер алиментов одновременно в долях к заработку (доходу) родителя в твердой денежной сумме.

Если лицо, обязанное по решению суда уплачивать алименты, не имеет заработка, достаточного для уплаты алиментов, исполнительный лист передается судебному исполнителю, который осуществляет взыскание алиментов из денежных средств лица, находящихся в банке или иных кредитных учреждениях, или из его средств, преданных по договорам коммерческим и некоммерческим организациям. Взыскание может быть обращено и на иное имущество лица, обязанного уплачивать алименты, на которое по закону может быть обращено взыскание.

## Формы воспитания детей, оставшихся без попечения родителей.

Особый раздел СК КР посвящен правовым вопросам воспитания детей, оставшихся без родительского попечения. Защита их прав и интересов возлагается на органы опеки и попечительства, которыми являются органы местного самоуправления.

Законодатель отдает приоритет семейному воспитанию таких детей и подробно регламентирует его различные формы: усыновление (удочерение), опека и попечительство, приемная семья.

С целью более полного обеспечения прав родителей при усыновлении предусматривается судебный порядок установления усыновления, повышаются требования к будущим усыновителям.

Обязательным условием усыновления ребенка является получения согласия на усыновление от его родителей, если они живы, не признаны судом недееспособными и не лишены родительских прав. Если родители усыновляемого не достигли возраста 16 лет, то необходимо получить не только их согласие, но необходимо согласие их родителей, т.е. бабушки и дедушки усыновляемого, или опекунов (попечителей), а при отсутствии опекунов или родителей – согласие органа опеки и попечительства. Усыновление возможно и без согласия родителей усыновляемого, если они более шести месяцев не проживают совместно с ребенком, уклоняются от его содержания и воспитания, а суд признал причины их отсутствия неуважительными.

СК КР ввел новый институт: воспитание детей в приемной семье. Закон признает приемную семью, которая взяла на воспитание хотя бы одного ребенка. Труд приемных родителей по воспитанию детей ( в отличие от опекуна, попечителя) является оплачиваемым. Размер оплаты, объем льгот, форсы помощи и контроля приемной семьи разрабатываются и должны быть определены Правительством КР.

**Лекция № 7**

**Трудовое право**

1.Понятие трудового права. Особенности трудовых отношений. 2.Основные принципы и источники трудового права.

1. Субъекты трудовых отношений. Понятие и содержание коллективных соглашений и договоров.
2. Понятие и содержание трудового договора. (Понятие и виды рабочего времени. Понятие и виды времени отдыха. Охрана труда. Трудовая дисциплина. Материальная ответственность. Трудовые споры. Заработная плата).

***Трудовое право*** - это отрасль права , которая регулирует порядок возникновения, действия и прекращения трудовых отношений, определяет режим совместного труда работников, устанавливает меру охраны труда и порядок рассмотрения трудовых споров. Нормы трудового права регулируют не технологические процессы, а социальные связи субъектов трудовых правоотношений, то есть общественные формы труда. С этой точки зрения труд ученого, изобретателя, писателя и другие индивидуальные формы труда не подлежат регуляции нормами трудового права, так как совершаются вне общественных отношений. Трудовое право регулирует общественные отношения, которые возникают по поводу применения и реализации способности к труду.

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

отношения между работником и работодателем;

организационно-управленческие отношения профсоюзного органа, представляющего интересы трудового коллектива, с администрацией предприятия по поводу улучшения условий труда, быта и отдыха работников;

отношения по перераспределению рабочей силы; отношения по поводу занятости и трудоустройства;

отношения, связанные с возмещением материального ущерба; процессуальные отношения, возникающие при разрешении трудовых споров.

Метод трудового права имеет комплексный характер, так как сочетает в себе элементы диспозитивного и императивного воздействия на субъектов трудовых отношений.

Основные черты этого метода могут быть представлены в следующем виде:

Вовлечение граждан в общественное производство идет не с помощью директивного предписания, а на основе свободной заинтересованности, то есть путем предоставления участникам трудовых отношений договорной свободы.

 Трудовым отношениям, как и гражданско-правовым, присуще юридическое равенство сторон. Однако трудовые отношения помимо этого связаны с властно-распорядительными отношениями между работником и руководящими органами предприятия, что создает ситуацию неравенства сторон и сближает

трудовые отношения с административными. В то же время трудовые отношения в гораздо большей степени строятся на гражданско-правовой основе, а юридическое неравенство сторон трудовых отношений проявляется не столько в зависимости работника от администрации предприятия, сколько в государственных гарантиях защиты интересов работников перед работодателем.

 Трудовое право характеризуется сочетанием централизованного и локального регулирования. В локальных актах, принимаемых по соглашению сторон, определяются распорядок рабочего дня, устанавливается время отдыха (перерыва), согласуются графики отпусков и другие вопросы, детально регламентирующие условия труда работников. Важно, чтобы нормы локальных актов не противоречили федеральному законодательству.

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

**Источники трудового права** представляют собой акты, содержащие правовые нормы, посредством которых регулируются трудовые отношения.

*Особое место среди источников трудового права отводится Конституции Кыргызской Республики, принятой на двенадцатой сессии Верховного Совета Республики Кыргызстан двенадцатого созыва 5 мая 1993г, изложенной в Законе Кыргызской*

*Республики «О новой редакции Конституции Кыргызской Республики» от 18 февраля 2003г.№40, принятом референдумом 2 февраля 2003г.*

Конституция Кыргызской Республики имеет высшую юридическую силу, прямое действие и применяется на всей территории Кыргызской Республики , ей не могут противоречить законы и иные правовые акты, действующие в Кыргызской Республики. Следующим по юридической иерархии источником трудового права являются законы Кыргызской Республики.

Законы как источники трудового права по юридической силе можно классифицировать на следующие группы:

* конституционные законы
* кодифицированные законы
* текущие (обыкновенные) законы

Важнейшее место среди *кодифицированных законов* в области трудового права занимает Трудовой Кодекс Кыргызской Республики принят Законодательным собранием Жогорку Кенеш Кыргызской Республики 25 мая 2004г.

Важное место среди *текущих (обыкновенных) законов* в области трудового права занимают: Закон КР «Об охране труда» от 27 февраля 1992г; «О профессиональных союзах» от 16 октября 1998г; «О содействии занятости населения» от 27 июля 1998г; « Об обеспечении своевременности выдачи заработной платы, пенсий, пособий, и иных социальных выплат» от 26 июня 1996г и другие.

Среди подзаконных источников трудового права ведущую роль играют указы Президента Кыргызской Республики, постановления Правительства Кыргызской Республики. В юридической иерархии постановления Правительства Кыргызской Республики стоят вслед за законами Кыргызской Республики и указами Президента Кыргызской Республики.

Постановления, инструкции и разъяснения Минтруда и социальной защиты Кыргызской Республики издаются в целях обеспечения правильного единообразного толкования и применения законов о труде и актов вышестоящих органов государственного управления, регулирующих общественные отношения в сфере труда.

В последние годы появились качественно новые источники трудового права – генеральные, отраслевые (тарифные) и местные соглашения.

В современных условиях возрастает роль коллективно-договорного регулирования и локальных (местных) правовых актов, являющихся источниками трудового права.

Но эти источники имеют следующие особенности:

1. они применимы лишь в пределах конкретной организации, т.е. ограничены по сфере действия;
2. чаще всего локальные акты имеют ограниченный срок действия;
3. они не могут снижать установленные законами, иными нормативными актами уровень правовых и социальных гарантий и трудовых прав работников;
4. локальные акты должны отражать специфику производства, характер, профиль деятельности организации и учитывать их экономические возможности.

К локальным нормативным актам относятся: правила внутреннего трудового распорядка данной организации, положения о премировании или положения о ежегодном вознаграждении по итогам работы организации за год и другие.

Акты Верховного Суда Кыргызской Республики не являются источниками трудового права, но Постановления Пленума Верховного Суда и другие разъяснения по вопросам судебной практики играют важную роль в правоприменении.

Пристальное внимание в источниках трудового права занимают вопросы о действии нормативно-правовых актов о труде во времени и в пространстве.

*Действии нормативно-правовых актов о труде во времени* связано с вступлением и моментом утраты их юридической силы( Например, Трудовой Кодекс Кыргызской Республики вступил в действие с 1 июля 2004г.)

*Действии нормативно-правовых актов о труде в пространстве* связывается с их

распространением на территорию Кыргызской Республики. Эти акты (Трудовой Кодекс Кыргызской Республики, законы и иные нормативно-правовые акты о труде) распространяются в пределах Кыргызской Республики всех организаций, где осуществляется совместный ( коллективный) процесс труда, если они расположены на территории Кыргызской Республики.

*Действии нормативно-правовых актов о труде по кругу лиц* означает, что они распространяются на всех, кому адресовано в пределах их территориальной сферы действия. В большинстве случаев эти акты адресованы работникам и могут распространяться на всех (общие нормы) либо на отдельные категории лиц ( специальные нормы).

## Принципы трудового права.

*Под принципами трудового права* следует понимать закрепленные действующем законодательстве основополагающие руководящие начала (идеи), выражающие сущность норм трудового права и главные направления политики государства в области правового регулирования общественных отношений, связанных с функционированием рынка труда, применением и организацией наемного труда.

Современны принципы трудового права подразделяются:

Выражающие политику государства в области правового регулирования труда и эффективной занятости ( свобода труда, принцип свободы трудового договора);

Содержащие руководящие начала в области установления условий труда работников ( единство и дифференциация условий труда, участие работников и профсоюзов в установлении условий труда);

Определяющие правовое регулирование применения труда наемных работников ( определенность трудовой функции, устойчивость трудовых правоотношений, вознаграждение за труд без какой-либо дискриминации и не ниже установленного законом минимума);

Отражающие главные направления правовой политики в области охраны здоровья и защиты трудовых прав работников ( обеспечение охраны и здоровья работников, гарантированность трудовых прав работников);

Основные принципы трудового права нашли свое закрепление в Конституции Кыргызской Республики и важнейших законодательных актах этой отрасли права. Конституция Кыргызской Республики закрепляет следующие принципы:

* 1. Каждый имеет право на свободу труда на охрану труда, а также право распоряжаться своими способностями к труду и выбирать профессию и род занятий.Гражданин Кыргызской Республики имеет право на охрану труда во всех его формах и проявлениях, на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены, а также на социальную защиту от безработицы.
  2. Государство заботиться о подготовке и повышению профессиональной квалификации граждан, благоприятствует и содействует международным соглашениям, международным организациям, имеющим целью закрепить и упрочить право на труд.
  3. Запрещается принудительное привлечение к труду граждан, кроме случаев войны, при ликвидации последствий стихийных бедствий, эпидемий или других чрезвычайных обстоятельствах, в порядке исполнения наказания по приговору суда.
  4. Граждане Кыргызской Республики имеют право на отдых. Максимальная продолжительность рабочего времени, минимальный еженедельный отдых и оплачиваемый ежегодный отпуск, а также иные основные условия осуществления права на отдых определяются законом.
  5. Граждане Кыргызской Республики, работающие по трудовому договору имеют право на вознаграждение не ниже установленного государством прожиточного минимума.

В законодательстве последних лет, регулирующем отдельные институты трудового права, прослеживается тенденция закрепления внутриотраслевых принципов непосредственно в нормах права (например, принципы разрешения трудовых споров, принципы обеспечения занятости и.т.д.)

Таким образом, в соответствии со ст.2 Трудового кодекса Кыргызской Республики основными принципами правового регулирования трудовых и непосредственно связанных отношений признаются:

1. Право на труд, который каждый гражданин свободно выбирает или на который свободно соглашается, включая право распоряжаться своими способностями к труду и выбирать профессию и род занятий;
2. Свобода труда;
3. Запрещение принудительного труда и дискриминация в сфере трудовых правоотношений;
4. Запрещение детского труда в наихудших формах;
5. Защита от необоснованного увольнения;
6. Обеспечение права на содействие занятости и на социальную защиту от безработицы;
7. Обеспечение права на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены;
8. Обеспечение права на вознаграждение за труд в соответствии с трудовым договором, но не ниже установленного государством прожиточного минимума.
9. Обеспечение права на отдых;
10. Обеспечение права на возмещение вреда здоровью, причиненного работнику в связи с исполнением им трудовых обязанностей;
11. Содействие профессиональному развитию работника на производстве, подготовке кадров;
12. Обеспечение права на разрешение индивидуальных и коллективных споров в порядке, установленном трудовым кодексом и иными законодательными актами;
13. Установление государственных гарантий по обеспечению прав работников и работодателей, осуществление государственного надзора и контроля за их соблюдением;
14. Обеспечение права каждого гражданина на защиту государством его прав и свобод, в том числе и в судебном порядке;
15. Обеспечение права на объединение, включая право создавать профессиональные союзы и иные представительные органы работников для защиты своих прав, свобод и интересов в области трудовых правоотношений и осуществление общественного контроля за их соблюдением;
16. Обеспечение права работодателей на объединение для защиты прав, свобод и интересов в области трудовых правоотношений;
17. Участие объединений работников и работодателей, в регулировании трудовых отношений;

## Субъекты трудовых отношений.

**Субъекты трудового права –** это (стороны) участники общественных отношений, регулируемых трудовым законодательством, которые могут обладать трудовыми правами и обязанностями и реализовывать их.

Для субъектов необходимо наличие трудовой правоспособности, т.е. признаваемой трудовым законодательством способности иметь трудовые права, и трудовой дееспособности,т.е. способности по законодательству своими действиями осуществлять трудовые права и обязанности.

В трудовом праве гражданин обладает единой правоспособностью и деликтоспособностью ( способность отвечать за трудовые правонарушения). Все эти три элемента возникают одновременно и в единстве и называются трудовой правосубъектностью.

**Трудовая правосубъектность**- это есть признаваемая трудовым законодательством Способность иметь и осуществлять, реализовывать трудовые права и нести ответственность за трудовые правонарушения.

В соответствии со ст.21 Трудового кодекса Кыргызской Республики субъектами трудовых отношений могут быть:

1. Субъектами индивидуальных трудовых отношений являются

* работники
* работодатели

1. Субъектами коллективных трудовых отношений являются

* представительный орган работников ( профессиональный союз, объединенный в представительный орган, в совет работников и.т.д.)
* объединения работодателей
* иные субъекты в случаях, предусмотренных законом ***Основные права и обязанности работника*** Работник имеет право:
  + на заключение, изменение и расторжение трудового договора в порядке и на условиях, предусмотренных настоящим Кодексом, иными законами;
  + на предоставление ему работы и заработной платы, обусловленной трудовым договором;
  + на рабочее место, защищенное от воздействия вредных и опасных факторов, на информацию о состоянии условий и требованиях по охране труда на рабочем месте;
  + на своевременную и в полном объеме выплату заработной платы в соответствии со своей квалификацией, количеством и качеством выполненной работы;
  + на оплату простоя не по своей вине - в размере, не ниже определяемого настоящим Кодексом;
  + на отдых, обеспечиваемый установлением предельной продолжительности рабочего времени, сокращенного рабочего дня для ряда профессий, работ и отдельных категорий работников, предоставлением еженедельных выходных дней, нерабочих праздничных дней, а также ежегодных оплачиваемых отпусков;
  + на объединение, включая право создавать профессиональные союзы и иные представительные органы работников для защиты своих интересов;
  + на ведение коллективных переговоров и вступление в коллективные соглашения через своих представителей;
  + на профессиональную подготовку, переподготовку и повышение своей квалификации в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом и другими нормативными правовыми актами;
  + -на возмещение вреда здоровью, причиненного ему в связи с исполнением трудовых обязанностей;
  + на обязательное социальное страхование в случаях, предусмотренных законами Кыргызской Республики;
  + на предоставление гарантий и компенсаций, установленных законами и иными нормативными правовыми актами;
  + на защиту своих трудовых прав и свобод с использованием способов, предусмотренных законами, включая право на судебную защиту.

Работник обязан:

* + добросовестно исполнять свои трудовые обязанности, возложенные на него трудовым договором;
  + соблюдать правила внутреннего трудового распорядка организации;
  + выполнять установленные нормы труда;
  + соблюдать требования по охране труда и обеспечению безопасности производства;
  + бережно относиться к имуществу работодателя и работников;
  + не разглашать доверенные ему в соответствии с трудовым договором сведения, составляющие государственную, служебную, коммерческую тайну;
  + сообщать работодателю о возникшей ситуации, представляющей угрозу жизни и здоровью людей, сохранности имущества работодателя и работников, а также о возникновении простоя.

### Основные права и обязанности работодателя

Право собственности работодателя, а также свободная хозяйственная деятельность гарантированы статьями 16 и 19 Конституции Кыргызской Республики.

Работодатель имеет право:

* + заключать, изменять и расторгать трудовые договора с работниками в порядке и по основаниям, которые установлены настоящим Кодексом, иными законами;
  + принимать локальные нормативные акты, направленные на организацию труда;
  + вести коллективные переговоры и заключать коллективные договоры;
  + создавать и вступать в объединения работодателей в целях представительства и защиты своих прав и интересов;
  + поощрять работников;
  + требовать от работников выполнения условий трудового договора и действующего в организации трудового распорядка;
  + привлекать работников к дисциплинарной и материальной ответственности в порядке, установленном настоящим Кодексом, иными законами;
  + обращаться в суд в целях защиты своих прав и интересов.

Работодатель обязан:

* + соблюдать законы и иные нормативные правовые акты, локальные нормативные акты, условия коллективного договора, соглашений и трудовых договоров;
  + предоставлять работнику работу, обусловленную трудовым договором;
  + обеспечивать работникам равную оплату за труд равной ценности;
  + своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату;
  + принимать в установленном порядке локальные нормативные акты, направленные на организацию труда (положения, инструкции, приказы) и другие акты, необходимые для нормальной работы организации;
  + предоставлять представителям работников информацию, необходимую для ведения коллективных переговоров, заключения коллективных договоров, а также контроля за их выполнением;
  + вести коллективные переговоры, а также заключать коллективный договор в порядке, установленном настоящим Кодексом;
  + обеспечивать в организации безопасность труда и условия, отвечающие требованиям охраны и гигиены труда;
  + обеспечивать работников оборудованием, инструментами, технической документацией и иными средствами, необходимыми для исполнения ими трудовых обязанностей;
  + своевременно выполнять предписания государственных надзорных и контрольных органов, а также уплачивать штрафы, наложенные за нарушение законов, иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права;
  + осуществлять обязательное социальное страхование работников в порядке, установленном законами;
  + возмещать вред, причиненный работникам в связи с исполнением ими трудовых обязанностей, а также компенсировать моральный вред в порядке и на условиях, которые установлены настоящим Кодексом, законами и иными нормативными правовыми актами;
  + исполнять иные обязанности, предусмотренные настоящим Кодексом, законами и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями и трудовыми договорами.

***При заключении трудового договора*** лицо, поступающее на работу, предъявляет работодателю: паспорт или иной документ, удостоверяющий личность; трудовую книжку; удостоверение социальной защиты; документы воинского учета (для военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на военную службу), а на работу, требующую специальных знаний (подготовки), работник предъявляет документ об образовании (специальности, квалификации).

Нормальная продолжительность рабочего времени не может превышать 40 часов в неделю, за исключением случаев, предусмотренных настоящим Кодексом.

В трудовых договорах по согласованию сторон может предусматриваться меньшая продолжительность рабочего времени.

Для отдельных категорий работников устанавливается сокращенная продолжительность рабочего времени:

* 1. для работников в возрасте от 14 до 16 лет - не более 24 часов в неделю, от 16 до 18 лет - не более 36 часов в неделю;
  2. для работников, занятых на тяжелых физических работах, работах с вредными или опасными условиями труда, - не более 36 часов в неделю;
  3. для работников, являющихся инвалидами I и II групп, - не более 36 часов в неделю.

Список производств, цехов, профессий и должностей, а также перечень работ с вредными или тяжелыми, опасными, условиями труда, работа в которых дает право на сокращенную продолжительность рабочего времени, определяется Правительством Кыргызской Республики.

Отдельным категориям работников (врачам, педагогам и другим), работа которых связана с повышенным умственным, нервным, эмоциональным напряжением, устанавливается сокращенная продолжительность рабочего времени.

Категории работников, имеющих особый характер работы, и конкретная продолжительность их рабочего времени определяются Правительством Кыргызской Республики.

Работникам предоставляются ежегодные отпуска с сохранением места работы (должности) и среднего заработка.

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 между работником и работодателем.

Работодатель обязан на основании заявления работника предоставить отпуск без сохранения заработной платы в следующих случаях:

-участникам Великой Отечественной войны и приравненным к ним по льготам лицам, участникам ликвидации аварии на Чернобыльской АЭС - до 14 календарных дней в году;

-родителям и женам (мужьям) военнослужащих, погибших вследствие ранения, контузии или увечья, полученных при защите страны, либо вследствие заболевания, связанного с пребыванием на фронте, - до 14 календарных дней в году;

-работающим инвалидам - до 60 календарных дней в году;

-работникам - в случае рождения ребенка, регистрации брака, смерти близких родственников - до 5 календарных дней;

-в других случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, иными законодательными актами либо коллективным договором.

В период нахождения работника в отпуске без сохранения заработной платы за ним сохраняется место работы (должность).

Женщинам по их заявлению и на основании медицинского заключения предоставляется отпуск по беременности и родам в порядке, предусмотренном статьей 307 настоящего Кодекса.

Работающей женщине по ее заявлению предоставляется дополнительный отпуск без сохранения заработной платы по уходу за ребенком до достижения ребенком возраста трех лет. По соглашению сторон трудового договора отпуск по уходу за ребенком может быть уменьшен до достижения ребенком полутора лет.

Работникам, направленным на обучение работодателем в имеющие государственную аккредитацию образовательные организации высшего профессионального образования независимо от их организационно-правовых форм по заочной и очно-заочной (вечерней) формам обучения, успешно обучающимся в этих организациях, работодатель предоставляет дополнительные отпуска с сохранением среднего заработка для:

сдачи зачетов и экзаменов на первом и втором курсах - соответственно по 40 календарных дней, на последующих курсах - соответственно по 50 календарных дней;

подготовки и защиты дипломного проекта (работы) и сдачи итоговых государственных экзаменов - 4 месяца;

сдачи итоговых государственных экзаменов - 1 месяц.

Работодатель обязан предоставить отпуск без сохранения заработной платы работникам, допущенным к вступительным испытаниям в образовательные организации высшего профессионального образования, - 15 календарных дней;

работникам - слушателям подготовительных отделений при образовательных организациях высшего профессионального образования для сдачи выпускных экзаменов - 15 календарных дней;

работникам - студентам образовательных организаций высшего профессионального образования очной формы обучения, совмещающим учебу с работой, для сдачи зачетов и экзаменов - 15 календарных дней в учебном году; для подготовки и защиты дипломного проекта (работы) и сдачи выпускных государственных экзаменов - 4 месяца; для сдачи выпускных государственных экзаменов - 1 месяц.

Работникам, обучающимся по заочной форме обучения в образовательных организациях высшего профессионального образования, один раз в учебном году работодатель оплачивает проезд к месту нахождения высшего учебного заведения и обратно для выполнения лабораторных работ, сдачи зачетов и экзаменов, а также для сдачи выпускных государственных экзаменов, подготовки и защиты дипломного проекта (работы).

Гарантии и компенсации работникам, поступившим самостоятельно (без направления работодателя) и совмещающим работу с обучением в образовательных организациях высшего профессионального образования, устанавливаются коллективным договором или трудовым договором.

За нарушение трудовой дисциплины, то есть противоправное неисполнение или ненадлежащее исполнение работником по его вине возложенных на него трудовых обязанностей, работодатель вправе применить следующие дисциплинарные взыскания:

1. замечание;
2. выговор;
3. увольнение по соответствующим основаниям.

Законами, уставами и положениями о дисциплине для отдельных категорий работников могут быть предусмотрены также и другие дисциплинарные взыскания.

Не допускается применение мер дисциплинарного взыскания, не предусмотренных законами, уставами или положениями о дисциплине.

Работодатель обязан оплачивать труд работника в соответствии с настоящим Кодексом, коллективным договором и трудовым договором.

Труд работников оплачивается повременно, сдельно или по иным системам оплаты труда. Оплата может производиться по индивидуальным и (или) коллективным результатам труда. Размер оплаты труда не может быть ниже установленного законодательством минимального размера заработной платы.

Оплата труда работников определяется в зависимости от количества, качества и сложности выполняемой работы.

Квалификационные требования к работникам и сложность определенных видов работ устанавливаются на основе квалификационного справочника работ и профессий рабочих, квалификационного справочника должностей служащих. Разработка и порядок применения указанных справочников определяется уполномоченным государственным органом в сфере труда. Отнесение выполняемых работ к определенной сложности и присвоение квалификационных разрядов работникам производится работодателем самостоятельно в соответствии с квалификационным справочником работ и профессий рабочих, квалификационным справочником должностей служащих.

Перечень вознаграждений, относящихся к оплате труда, определяется Правительством Кыргызской Республики.

Выплата заработной платы производится в денежной форме в валюте Кыргызской Республики (в сомах).

Запрещается оплата труда в форме долговых обязательств, расписок, продовольственных или промтоварных карточек и иных подобных заменителей денежных средств.

Заработная плата выплачивается не реже одного раза в месяц. Сроки выплаты заработной платы устанавливаются коллективным договором или локальными нормативными актами организации.

При совпадении дня выплаты заработной платы с выходным или праздничным днем оплата производится накануне этого дня.

Удержания из заработной платы работника для погашения его задолженности работодателю могут производиться по распоряжению работодателя:

1. для возмещения неотработанного аванса, выданного работнику в счет заработной платы; для возврата сумм, излишне выплаченных вследствие счетных ошибок; для погашения неизрасходованного и своевременно не возвращенного аванса, выданного в связи со служебной командировкой или переводом на другую работу в другую местность; на хозяйственные нужды, если работник не оспаривает основания и размера удержания;
2. при увольнении работника до окончания того рабочего года, в счет которого он уже получил ежегодный оплачиваемый отпуск, за неотработанные дни отпуска. Удержание за эти дни не производится, если работник увольняется по основаниям, указанным в пунктах 1, 2, подпункте "а" пункта 3 и пункте 4 статьи 83, пунктах 1, 2, 6 и 7 статьи 88 настоящего Кодекса;
3. при возмещении ущерба, причиненного по вине работника работодателю в размере, не превышающем его среднемесячную заработную плату.

В этих случаях работодатель вправе принять решение об удержании из заработной платы не позднее 1 месяца со дня окончания срока, установленного для возвращения аванса, погашения задолженности или со дня неправильно исчисленной выплаты, за исключением случаев, установленных настоящим Кодексом, при условии, если работник не оспаривает оснований и размеров удержания. При пропуске указанного месячного срока удержание может быть произведено только в судебном порядке.

Заработная плата, излишне выплаченная работнику работодателем, в том числе при неправильном применении закона, не может быть с него взыскана, за исключением случаев счетной ошибки.

Охрана труда - система сохранения жизни и здоровья работников в процессе

трудовой деятельности, включающая в себя правовые, социально-экономические, организационно-технические, санитарно-гигиенические, лечебно-профилактические, реабилитационные и иные мероприятия.

Безопасные условия труда - условия труда, при которых воздействие на работающих вредных или опасных производственных факторов исключено либо уровни их воздействия не превышают установленные нормативы.

Рабочее место - место, на котором работник должен находиться или на которое ему необходимо прибыть в связи с его работой и которое прямо или косвенно находится под контролем работодателя.

Средства индивидуальной и коллективной защиты - средства, предназначенные для предотвращения или уменьшения воздействия на работников вредных или опасных производственных факторов, а также для защиты от загрязнения (спецобувь, спецодежда, диэлектрические перчатки и инструмент, предохранительный пояс, защитные очки и другие).

Вредные условия труда - условия труда, характеризующиеся наличием вредных производственных факторов, превышающих гигиенические нормативы и оказывающих неблагоприятное воздействие на организм работающего.

Производственная деятельность - совокупность действий работников с применением средств труда, необходимых для превращения ресурсов в готовую продукцию, включающая в себя производство и переработку различных видов сырья, строительство, оказание различных видов услуг.

**Правовой статус субъекта трудового права** называется его основное правовое положение как данного субъекта, закрепленное трудовым законодательством.

В содержание правового статуса входят следующие элементы:

а) трудовая правосубъектность ( трудовая праводееспособность и деликтоспособность); б) основные ( статутные) трудовые права и обязанности, т.е. право на свободу труда, реализуемое путем заключения трудового договора о работе в организации, право на гарантированную государством минимальную заработную плату, право на отдых, право на повышение квалификации, обязанность соблюдать трудовую дисциплину, обязанность выполнять установленную норму труда, обращение в суд в целях защиты прав и законных интересов.

в) юридические гарантии трудовых прав и обязанностей;

г) предусмотренная законодательством ответственность за нарушение трудовых обязанностей;

Все граждане – субъекты трудового права должы обладать фактической способностью к труду. Эта способность зависит от совокупности физических и умственных

возможностей, которыми располагает человек и которые он проявляет, когда занимается предпринимательством, производит материальные и духовные блага. Действующее законодательство устанавливает трудовую правосубъектность, как правило, по достижению гражданами шестнадцатилетнего возраста.(ст.18 ТК КР). Это минимальный возраст для наемного труда и возрастной категорией, характеризующей трудовую правосубъектность.

В исключительных случаях, по согласованию с представительным органом работников организации либо уполномоченным государственным органом в сфере труда, могут приниматься на работу лица, достигшие 15 лет.

Учащиеся, достигшие 1 лет, могут заключать трудовой договор с письменного согласия одного из родителей (опекуна, попечителя) или органа опеки и попечительства, для выполнения в свободное от учебы время легкого труда, не причинявшего вреда здоровью и не нарушающего процесс обучения. Перечень работ, на которых запрещается применение труда работников в возрасте 18 лет, а также предельные нормы тяжести утверждаются в порядке, установленном Правительством КР.

Помимо возрастного критерия трудовую правосубъектность граждан характеризует и волевой критерий, т.е. состояние волевой способности граждан к труду и предпринимательской деятельности.

***Не могут быть субъектами трудового права*** граждане, признанные по суду недееспособными в следствии душевного заболевания и слабоумия и находящиеся в этой связи под опекой. Так, на государственную службу не принимаются лица, признанные судом ограниченно дееспособными.

Необходимым элементом, определяющим статус работников, являются гарантии их прав. Под юридическими гарантиями следует понимать установленные действующим законодательством организационно-правовые средства, с помощью которых обеспечивается осуществление субъективных прав.

К типичным гарантиям реализации права на свободу труда граждан Кыргызской Республики, относятся права, закрепленные в ст.19 ТК КР (реализация права на свободу труда).Гарантийную функцию охраны трудовых прав наемных работников выполняют процессуальные нормы, предусматривающие порядок рассмотрения трудовых споров. Существенным элементом содержания правового статуса граждан субъектов трудового права является их ***ответственность*** за ненадлежащее выполнение своих обязанностей. Для граждан, согласно трудовому праву, предусмотрены следующие виды ответственности:

дисциплинарная, материальная, административная ,уголовние