

**И. И. ШМАТКОВ
А. А. БОЧКОВ
Т. А. САФОНОВА
Л. О. ОСТАПИШИНА**

ОСНОВЫ ПРАВА
КУРС ЛЕКЦИЙ

**ВИТЕБСК
ВГТУ
2009**

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

*УЧРЕЖДЕНИЕ ОБРАЗОВАНИЯ
«ВИТЕБСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ТЕХНОЛОГИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ»*

ОСНОВЫ ПРАВА

Курс лекций

**для студентов всех специальностей
дневной и заочной форм обучения**

**ВИТЕБСК
2009**

УДК 34 (075.8)
ББК 67
О-75

Рецензент:

Янч В.В., кандидат философских наук, доцент кафедры истории и теории права УО «ВГУ им. П.М. Машерова»

Рекомендовано в качестве учебного пособия редакционно-издательским советом УО «ВГТУ», протокол № 3 от 7 мая 2009.

О-75 Основы права : курс лекций / И. И. Шматков [и др.]. – Витебск : УО «ВГТУ», 2009. – 115 с.

ISBN 978-985-481-144-4

В пособии освещается сущность и значение теории государства и права, основы конституционного права, административного, уголовного, гражданского, семейного, трудового, международного права. Одна из глав посвящена проблеме коррупции и ее общественной опасности. Внимание уделено вопросу судоустройства в Республике Беларусь.

Предназначено для проведения учебных занятий по основам права, предусматривающих разнообразные формы работы. Способствует надлежащему усвоению правовых понятий, формированию основ правовой культуры и правосознания молодежи.

Для студентов вузов и преподавателей курса «Основы права», а также для всех интересующихся проблемами правоведения.

УДК 34 (075.8)
ББК 67
О-75

ISBN 978-985-481-144-4

© Шматков И.И., 2009
© Бочков А.А., 2009
© Сафонова Т.А., 2009
© Остапишина Л.О., 2009
© УО «ВГТУ», 2009

Введение

«Основы права» как учебная дисциплина способствуют подготовке компетентных специалистов, которые в состоянии из огромного массива нормативных правовых актов выбрать необходимые, разобраться в них, составить правовые документы, относящиеся к их профессиональной деятельности, при нарушении прав уметь защитить себя, соблюдая при этом интересы общества и государства.

Основы права изучаются в высших учебных заведениях Беларуси с целью ознакомления студентов с законодательством, повышения социальной и правовой активности студентов, формирования юридического мировоззрения.

Курс лекций «Основы права» способствует формированию у студентов общих представлений об основных отраслях права Республики Беларусь, основных понятий и категорий, развитию и закреплению навыков использования правовых знаний в повседневной жизни и профессиональной деятельности, формированию правовой культуры и правосознания молодежи.

Пособие подготовлено и предназначено для проведения лекционных занятий, подготовки к практическим и семинарским занятиям по предмету «Основы права».

Впервые в рамках курса «Основы права» авторами рассмотрена проблема коррупции и ее общественной опасности. Включение данного вопроса в курс лекций является закономерным в силу активной борьбы с коррупцией в Республике Беларусь.

Одну из глав авторы посвятили вопросу судоустройства в Республике Беларусь, что также является необходимым нововведением в методике преподавания основ права.

Лекция 1. Общая теория государства и права

Вопросы лекции

1.1 Понятие, признаки и теории возникновения государства, его сущность и функции.

1.2 Форма государства.

1.3 Понятие, сущность, функции права.

1.4 Правовая система. Система права и система законодательства.

1.5 Источники права. Источники права Республики Беларусь.

1.6 Нормативный правовой акт: понятие и виды. Действие нормативных правовых актов во времени, пространстве и по кругу лиц.

1.7 Реализация и толкование права.

1.8 Правоотношение. Понятие и содержание.

1.9 Правомерное поведение, правонарушение и юридическая ответственность.

1.10 Правосознание и правовая культура.

1.11 Правовое государство и гражданское общество.

1.1 Понятие, признаки и теории возникновения государства, его сущность и функции

Государство – это закономерный этап самостоятельного развития общества. Это результат совершенствования орудий труда, неолитической революции, роста производительности труда, появления прибавочного продукта, частной собственности, классов, классового антагонизма.

Государство представляет собой универсальную, наиболее совершенную, мощную, располагающую аппаратом принуждения политическую организацию, предназначенную для управления обществом с целью обеспечения социального прогресса.

Государство можно определить также как политическую организацию управления обществом, состоящую из особого аппарата, осуществляющего на правовой основе общесоциальные функции.

Современное демократическое государство – орудие и средство обеспечения социального компромисса и достижения всеобщего благосостояния.

Выделим основные *признаки государства*.

1. *Публичная власть* – один из ведущих признаков государства. Выступая в роли арбитра между различными слоями и группами населения, государственная власть приобретает политический характер. Это не власть всего общества, она стоит над обществом, отделена от него, приобретает самостоятельность по отношению к другим источникам власти.

2. *Разделение населения и власти по административно-территориальному принципу*.

3. *Суверенитет* означает верховенство государственной власти внутри страны, т.е. ее самостоятельность в определении содержания своей деятель-

ности, внутренней и внешней политике, ее полноправие в определении жизни общества в пределах своей территории и независимость во взаимоотношениях с другими государствами.

4. *Налогообложение* составляет один из важнейших признаков государства, поскольку без налогов, других обязательных платежей государство не может содержать свой аппарат, развивать экономику, культуру, поддерживать жизнедеятельность общества.

5. *Издание правовых норм.* Государство не может существовать без права. Право юридически оформляет государство и государственную власть и тем самым делает их законными. Без права государство не в состоянии эффективно руководить обществом, обеспечивать безусловную реализацию принимаемых решений.

Кроме того, к признакам государства относятся единое экономическое, информационное, энергетическое пространство, национальная или многонациональная культура, менталитет, идеология, государственная символика.

Процесс познания государства следует начинать с вопроса о его возникновении.

Существуют различные *теории происхождения государства*.

Теологическая теория (А. Августин, Ф. Аквинский и др.) была одной из первых теорий происхождения государства и объясняла его возникновение божественной волей. Государь рассматривался как помазанник божий, неподчинение ему приравнивалось к неподчинению богу. Данная теория получила широкое распространение в средние века для обоснования неограниченной власти церкви. Она подчеркивала особую роль храмов, жрецов, религиозных основ происхождения государства и права.

Патриархальная теория (Аристотель, Михайловский и др.). Смысл этой теории заключается в том, что государство возникает из разрастающейся из поколения в поколение семьи. Глава этой семьи становится главой государства – монархом. Его власть, таким образом, – это продолжение власти отца, монарх же является вождем всех своих подданных.

Возникновение *органической теории* связывают с успехами естествознания в XIX в., хотя подобные идеи высказывались значительно раньше (Платон, Спенсер и др.). Теория сравнивала государство с организмом, а законы государства – с процессами человеческой психики. В процессе естественного отбора люди объединяются в единый организм – государство, в котором правительство выполняет функции мозга, управляет всем организмом, используя, в частности, право как передаваемые мозгом импульсы. Низшие классы реализуют внутренние функции (обеспечивают его жизнедеятельность), а господствующие классы – внешние (оборона, нападение).

Теория насилия также возникла в XIX в. Ее представителями были Л. Гумплович, К. Каутский, Е. Дюринг и др. Они объясняли возникновение государства факторами военно-политического характера: завоеванием одним племенем (союзом племен) другого. Для подавления поработоченного племени и создавался государственный аппарат, принимались законы. Возникновение госу-

дарства, таким образом, рассматривается как реализация закономерности подчинения слабого сильному.

Представителями *психологической теории*, возникшей в XIX в., были З. Фрейд, Л.И. Петражицкий и другие. Они объясняли появление государства и права проявлением свойств человеческой психики: потребностью подчиняться, подражанием, сознанием зависимости от элиты, осознанием справедливости и пр. Сильные и волевые личности становились господствующим классом, а слабые и безвольные – угнетенным.

Теория общественного договора (естественного права) была сформулирована в работах Г. Гроция, Т. Гоббса, Д. Локка, Б. Спинозы, Ж.-Ж. Руссо, А.Н. Радищева и других. Согласно этой теории, до появления государства люди находились в «естественном состоянии», которое понималось разными авторами по-разному (неограниченная личная свобода, война всех против всех, всеобщее благоденствие – «золотой век» и т.п.). В процессе развития человечества права одних людей входят в противоречие с правами других, нарушается порядок, возникает насилие. Чтобы обеспечить нормальную жизнь, люди заключают между собой договор о создании государства, добровольно передавая ему часть своих прав.

Историко-материалистическая теория (К. Маркс, Ф. Энгельс, Л. Морган). Смысл этой теории заключается в том, что государство возникает как результат естественного развития первобытного общества, развития, прежде всего экономического, которое не только обеспечивает материальные условия возникновения государства и права, но и определяет социальные изменения общества, которые также представляют собой важные причины и условия возникновения государства и права. Историко-материалистическая концепция включает два подхода. Один из них решающую роль отводил возникновению классов, антагонистическим противоречиям между ними, классовой борьбе: государство возникает как продукт этой непримиримости, как орудие подавления господствующим классом других классов. Второй подход исходит из того, что в результате экономического развития усложняется само общество, его производственная и распределительная сферы. Это требует совершенствования управления, что и приводит к возникновению государства.

Сущность любого явления – это главное, основное, определяющее в этом явлении, это совокупность характерных внутренних черт и свойств, без которых явление теряет свою особенность, своеобразие.

Сущность государства – это то, что определяет его содержание, цели и функционирование.

Раскрыть сущность государства – значит, выявить то главное, что обуславливает его объективную необходимость в обществе, уяснить, почему общество не может существовать и развиваться без государства. По вопросу сущности государства в юридической литературе высказываются различные точки зрения, однако основными являются классовый и общесоциальный подходы.

Суть классового подхода состоит в том, что государство рассматривается как орудие неограниченной власти с диктатурой господствующего класса. Гос-

ударство выражает волю господствующего класса и поддерживает его интересы. Это характерно для рабовладельческого, феодального, социалистического, раннего буржуазного государства.

Общесоциальный подход заключается в том, что государство выступает как надклассовое образование, инструмент сглаживания классовых, социальных противоречий, выражает интересы всего общества.

Любое современное демократическое государство с точки зрения его сущности можно охарактеризовать как орудие и средство социального компромисса. С ростом демократизации государства его общесоциальная сущность растет, а классовая – сужается.

Сущность государства определяется теми объективными условиями, которые характерны для данного уровня развития общества, с изменением которых меняются и воззрения на социальное назначение государства.

Сущность и социальное назначение государства проявляются в его *функциях*.

В науке общей теории государства и права функции государства принято классифицировать на внутренние и внешние.

Внутренние функции характеризуют цели и задачи государства внутри страны. *Внешние функции* раскрывают специфику интересов государства в межгосударственном общении. Внутренние и внешние функции тесно связаны между собой и дополняют друг друга.

Рассмотрим *внутренние функции* государства.

Политическая функция заключается в обеспечении государственного суверенитета, защите конституционного строя, реализации волеизъявления народа в законодательстве и иных государственных решениях, создании необходимых и достаточных условий для становления правового государства и формирования гражданского общества и т.п.

Экономическая функция сводится к выработке экономической политики, управлению предприятиями и организациями, составляющими государственную собственность, установлению правовых основ рынка и ценовой политики, в частности стимулированию свободного предпринимательства и свободы труда, пресечению недобросовестной конкуренции (монополизма) и охране прав потребителя от недобросовестного производителя и т.п.

Выполнение *социальной функции* гарантирует занятость трудоспособного населения и социальную защиту тех, кто нуждается в государственной поддержке (инвалиды, пожилые лица, многодетные семьи, дети-сироты, беженцы, безработные и др.), нормальные условия жизни всех членов общества. Социальная функция включает в себя государственную политику в области образования, науки, культуры, здоровья граждан. Здесь социальная функция осуществляется в форме государственной поддержки (финансовой, материальной, программной и др.) образовательных, воспитательных, научных учреждений и учреждений культуры.

Экологическая функция обусловлена обязанностью государства обеспечивать экологическую безопасность населения. Эта функция приобретает боль-

шую значимость в условиях ухудшения экологической обстановки во всем мире, в частности в результате экологических катастроф и интенсивной эксплуатации природных ресурсов. Государство устанавливает правовой режим природопользования, принимает меры при экстремальных экологических ситуациях, проводит спасательные работы, оказывает помощь жертвам бедствий и т. д.

Функция налогообложения и финансового контроля играет важную роль в деятельности государства. Как известно, бюджет страны и его структурных и региональных единиц практически целиком состоит из налогов и обязательных платежей. Вторая составляющая рассматриваемой функции – финансовый контроль, направленный на проверку выполнения финансовых обязательств перед государством всеми субъектами финансовых отношений; проверку соблюдения правил финансовых операций; контроль над законностью использования юридическими лицами находящихся в их распоряжении финансовых ресурсов; предупреждение и устранение нарушений финансовой дисциплины.

Функция охраны конституционного строя, защиты прав и свобод граждан, обеспечения законности и правопорядка. Соблюдение прав человека является одним из главных критериев демократичности государства. В настоящее время проблема прав человека переросла из внутреннего дела каждого государства в фактор международной политики. И если лицо не получит защиты своих прав внутри данного государства, оно может обратиться в международные органы.

Внешние функции отражают интересы государства во взаимоотношениях с другими государствами. В частности, функция *интеграции в мировую экономику* обусловлена процессами интернационализации мировой экономики, всеобщим переплетением экономических интересов различных государств взаимной зависимостью их друг от друга. В настоящее время получили распространение совместные предприятия, которые создаются на базе иностранных инвестиций или с участием иностранных партнеров.

Функция обороны направлена на отражение вооруженной агрессии, защиту территориальной целостности государства. На современном этапе меняются ориентиры в реализации данной функции; происходит отказ от безудержной гонки вооружений, так как это сказывается на бюджете страны и благосостоянии населения. Большинство стран, в том числе и Республика Беларусь, придерживаются принципа достаточного уровня обороноспособности, отвечающего требованиям национальной безопасности.

Функция поддержки мирового порядка предполагает деятельность по сохранению мира, ликвидации ядерного оружия и иного оружия массового уничтожения, оздоровлению международной обстановки за счет укрепления взаимного доверия между государствами; сотрудничество государств, в таких областях, как борьба с организованной преступностью, в том числе с наркобизнесом, контрабандой, международным терроризмом; участие мирового сообщества в урегулировании межнациональных конфликтов (в процессе разного рода конфликтов нередко нарушаются права человека, особенно национальных меньшинств, это требует вмешательства мирового сообщества).

Функция сотрудничества по глобальным проблемам сегодня приобретает особую актуальность. Ее фундамент составляет поиск взаимоприемлемых решений проблем, которые затрагивают интересы не только отдельных народов, но и человечества в целом, требующих международного реагирования. К числу таких глобальных проблем относится, например, всеобщая заинтересованность мирового сообщества в предотвращении крупных экологических катастроф.

1.2 Форма государства

Форма государства представляет собой способ организации структуры государства, его органов. *Форма государства* – способ осуществления государственной власти, выражающийся в форме правления, форме государственного устройства и политическом режиме.

Форма государства позволяет установить, как устроено государство, в каких формах организовано функционирование государственной власти, какими органами она представлена, каков порядок их образования и деятельности, срок полномочий, наконец, какими методами осуществляется государственная власть в стране.

Итак, *форма государства* включает в себя:

- форму правления;
- форму государственного устройства;
- политический (государственный) режим.

Под *формой правления* обычно понимают организацию высших органов государственной власти, порядок их образования, взаимодействия между собой и населением.

По форме правления государства делят на *монархии* и *республики*.

Монархия характеризуется такими свойствами, как пожизненное пользование властью главой государства, занятие трона по наследству или по праву родства, представительство государства монархом, единоличное правление; юридическая безответственность (монарх не несет ни политической, ни юридической ответственности за результаты своего правления, отвечая лишь «перед Богом и историей»).

В свою очередь *монархии* делятся на *неограниченные* (абсолютные) и *ограниченные*.

При *абсолютной монархии* власть монарха ничем не ограничена (Франция в XV-XVI веке при короле Людовике XIV, которому принадлежит изречение «государство – это я»). Если монарх не обладает всей полнотой власти, то государство по форме правления является *ограниченной монархией* (в настоящее время Великобритания, Испания, Бельгия, Объединенные Арабские Эмираты (ОАЭ), Японии и др.)

В свою очередь, *ограниченная монархия* подразделяется на дуалистическую и парламентскую (конституционную).

Дуалистическая монархия предполагает разделение государственной власти между монархом и парламентом: исполнительная власть принадлежит монарху, а законодательная парламенту.

Парламентарная (конституционная) монархия отличается тем, что правовой статус монарха фактически ограничен во всех сферах осуществления государственной власти. Он царствует, но не правит.

Республика – форма правления, при которой верховная государственная власть осуществляется выборными органами, избираемыми, как правило, гражданами на определенный срок.

Республика характеризуется такими свойствами, как осуществление государственной власти от имени народа; разделение властей на законодательную, исполнительную и судебную; срочность и сменяемость государственной власти; должностные лица несут политическую и юридическую ответственность (отставка, роспуск парламента, снятие с должности, привлечение к уголовной, административной, гражданско-правовой, дисциплинарной ответственности за злоупотребление своим должностным положением и т.п.) за невыполнение или ненадлежащее выполнение возложенных на них полномочий.

Современные республики делятся на *президентские* и *парламентарные*. Различие между этими двумя формами проводится по признаку порядка формирования правительства и его ответственности. Все другие признаки относятся к дополнительным и не определяют вид республики.

В *президентской республике* президент самостоятельно решает вопрос о формировании состава правительства, свободен в выборе министров и может уволить любого члена правительства в отставку или расформировать весь состав правительства. Парламент не имеет полномочий, касающихся формирования правительства, а правительство не несет ответственности перед парламентом. Президентская республика имеет ряд дополнительных признаков, например, президент не обладает правом роспуска парламента, но парламента вправе возбудить вопрос об отстранении президента от должности в предусмотренных конституцией случаях. В этом виде республики президент нередко совмещает свой пост с должностью главы правительства.

Что касается *парламентарной республики*, то здесь правительство формируется парламентом и несет ответственность за свою деятельность перед парламентом. Это означает, что парламента вправе объявить вотум недоверия всему составу правительства или отдельному его члену, и это влечет автоматический уход со своего поста министра или всего состава правительства.

К числу президентских республик относятся в настоящее время США, Бразилия, Венесуэла, Мексика и др., а к парламентарным республикам - Италия, Индия, Турция, Чехия, Латвия и др.

На практике применяются смешанные, или гибридные формы, например, полупрезидентские или полупарламентарные республики, а также президентско-парламентарные. В таких моделях чаще всего ограничивается власть парламента и усиливается исполнительная власть или, напротив, снижается роль

президента. Республика Беларусь, Российская Федерация, Франция и др. относятся к смешанным республиканским формам правления.

Переходя к характеристике следующего элемента формы государства – *формы государственного устройства*, необходимо отметить, что она раскрывает территориальную организацию государства.

Форма государственного устройства представляет собой административно-территориальную или национально-территориальную организацию государственной власти, раскрывающую взаимоотношения между отдельными частями государства, в частности, между центральными и местными органами.

Принято выделять три формы государственного устройства – *унитарную, федеративную и конфедеративную*.

Для *унитарного государства* характерны следующие признаки: полное политическое и территориальное единство государства. Это означает, что административно-территориальные единицы не обладают политической самостоятельностью; для населения установлено единое гражданство; граждане территориальных единиц не имеют собственного гражданства; единая структура государственного аппарата на всей территории государства, единая судебная система; единая система законодательства для всего государства. Унитарное государство, как правило, отличается простотой в управлении и достаточно высокой степенью централизации. Эта форма территориального устройства присуща таким государствам как, Финляндия, Великобритания, Греция, Турция и др. По форме государственного устройства Республика Беларусь также относится к унитарным государствам.

Федерация сложное государство, состоящее из различных образований, обладающих различной степенью политической самостоятельности.

Федерации присущи следующие признаки: два уровня государственного аппарата (существование общих для всего государства высших органов государственной власти и управления и одновременно органов власти и управления в субъектах федерации); возможность установления «двойного» гражданства, т. е. гражданин каждого из субъектов одновременно является гражданином федерации; две системы законодательства (общефедеральная и система законодательства субъектов федерации, однако устанавливается приоритет общегосударственных актов над актами субъектов федерации); субъекты имеют свою судебную систему наряду с высшими судебными органами федерации; двухканальная система налогов, что предполагает существование наряду с общефедеральными налогами налоговой системы субъектов федерации.

В настоящее время в мире насчитывается более двух десятков федеративных государств: Российская Федерация, США, Индия, Швейцария, Мексика, Канада и др.

Конфедерация представляет собой союз или объединение государств, при котором эти государства, полностью сохраняют свою самостоятельность, имеют свои собственные высшие органы власти, управления и правосудия. Конфедерация создается для достижения определенных целей. Акты, принимаемые на уровне конфедерации, подлежат утверждению высшими органами вла-

сти объединившихся государств. Порядок вступления в конфедерацию и выхода из нее определяется самими государствами — членами конфедерации по взаимному соглашению. Выход из состава конфедерации упрощенный — достаточно одностороннего волеизъявления любого государства. Конфедерация относится к непрочным образованиям: после достижения цели, ради которой государства объединились, союз может распасться (Речь Посполитая, Австро — Венгрия) или, напротив, если сложились прочные связи между членами конфедерации, она может перерасти в федерацию (США, Германия, Швейцария). В современном мире *конфедераций* в классическом понимании не существует. Однако, существуют объединения государств, обладающие некоторыми признаками конфедерации, например Содружество Независимых Государств.

Третий элемент формы государства — *политико-правовой режим* — это совокупность методов и средств, с помощью которых реализуется государственная власть.

Политико-правовые режимы разнообразны. Истории известны деспотические, абсолютистские режимы, режимы рабовладельческой и феодальной демократии, военно-полицейские, авторитарные, фашистские, либерально-демократические и другие.

Различают две разновидности политико-правовых режимов — *демократические и недемократические*.

К *демократическим политико-правовым режимам* относят режимы либеральной демократии, плюралистической демократии и др.

Современный демократический политико-правовой режим возможен только в правовом государстве, обеспечивающем верховенство закона, гарантирует плюрализм в общественно-политической жизни, обеспечивает права человека и гражданина, создает эффективные механизмы прямого участия населения в осуществлении государственной власти. Юридические гарантии демократического режима в Республике Беларусь закреплены в Конституции Республики Беларусь и законодательстве страны.

К *недемократическим режимам* относят деспотический, тоталитарный (в том числе фашистский, военно-диктаторский, фундаменталистско-религиозный и др.), авторитарный.

Современные недемократические режимы характеризуются господством одной официальной идеологии, одной политической партии, ограничением личных и политических прав граждан, отсутствием условий для роста благосостояния населения, наличием карательных мер воздействия на инакомыслящих, произволом чиновников, нарушением законности и правопорядка.

Очевидно, что недемократические режимы исключают формирование правового государства.

1.3 Понятие, сущность, функции права

Право формируется одновременно и параллельно с государством. Их возникновение взаимосвязано и взаимозависимо. Каждый новый шаг в развитии государства приводит к дальнейшему развитию правовой системы и наоборот.

Согласно ст. 1 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах», *право* представляет собой систему общеобязательных правил поведения, устанавливаемых (санкционируемых) и обеспечиваемых государством в целях регулирования общественных отношений.

В современной теории права нет единого понимания сущности права. Это обусловлено его сложностью, многообразием проявления в обществе. Рассмотрим основные концепции сущности права.

Позитивизм и легизм отождествляют право и закон. Согласно этим теориям сущность права и закона нельзя различать, и таким образом «закон есть форма, а право это не один закон, а вся сумма или совокупность законов». И поэтому право представляет собой совокупность норм, установленных государством и обеспеченных его принудительной силой. Праву при этом придается узкое технико-инструментальное значение: оно выступает лишь как официально-властное орудие и подходящее средство для осуществления социального управления, регламентации и контроля.

Марксистское понимание сущности права. Право и государство согласно марксистскому историко-материалистическому учению являются надстроечными явлениями. Правовые отношения (и право в целом) возникают, по Марксу, из экономических отношений частной собственности и обслуживают эти отношения, являясь необходимой формой их выражения и существа. Марксистская концепция выделяет классово-волевой характер права. Классовые интересы, определяемые материальными условиями жизни соответствующего класса (отчего этот подход и обозначился как материалистический), выражаясь через волю господствующего класса в виде законов – вот, что объявляется сущностью права.

Естественная правовая трактовка сущности права. Согласно естественно-правовой концепции, естественное право – воплощение объективных свойств и ценностей «настоящего права», выступающего в виде должного образца, цели и критерия для оценки позитивного права. При этом естественное право понимается как уже по своей природе нравственное (религиозное, моральное) явление и исходно наделяется соответствующей абсолютной ценностью. Это право на жизнь, свободу, собственность, определение своей судьбы и т.д.

Существуют и другие концепции, рассматривающие сущность права.

Историческая школа права отрицает сущность права, утверждая, что у всякого народа есть свойственное только ему право, не похожее ни на какое другое. Право каждого народа и есть проявление народного духа, выражающее общее согласие, общее убеждение народа. Оно результат исторического процесса. Передаваясь как бы «с молоком матери», от поколения к поколению, право само развивается и постепенно складывается подобно языку и нравам. То есть каждый народ имеет свое самобытное право, и сущность права для каждого народа разная, которая смыкается с «народным духом».

В *психологической школе права* его сущность выводится из процессов, протекающих в психике человека. «Право – это особого рода сложные эмоцио-

нально - интеллектуальные психические процессы, совершающиеся в психике индивида». Сущность права подменяется другим явлением – психикой человека, и опять же возникают сходные проблемы. Как определить правовой характер закона, и кто будет это делать, ведь мы знаем, что процессы, совершающиеся в психике индивида, носят часто индивидуальный и иррациональный характер.

Социологическая школа права. Право, по мнению представителей данной школы, состоит из отдельных норм, которые устанавливают непосредственно судьи, причем важная роль отводится психическим переживаниям судьи по поводу того, что есть право, при разрешении данного дела.

Функции права – это основные направления воздействия права на общественные отношения. Выделяют регулятивную, охранительную и воспитательную функции права.

Регулятивная функция выражается в том, что право регулирует общественные отношения путем установления общих правил поведения участников этих отношений. Регулятивная функция права заключается во властном воздействии на поведение людей и реализуется через деятельность правотворческих органов, которые издаются нормы права.

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 установления запретов совершать деяния, противоречащие интересам государства, общества, личности; закрепления санкций; применения мер государственного принуждения за совершение правонарушений.

Право 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 норм Конституции и законов. Эта функция способствует повышению политической и правовой активности граждан.

1.4 Правовая система. Система права и система законодательства

Правовая система представляет собой закономерно связанную целостность всех правовых норм и форм их выражения (источников), институтов и отраслей, предназначенных для упорядочения общественных отношений.

Различают *национальные правовые системы, правовые системы мира и международную правовую систему.*

Основными элементами *национальной правовой системы* являются отрасли права и отрасли законодательства, их институты и нормы.

Отрасль права – совокупность обособленных юридических норм, регулирующих определенный род общественных отношений (отрасль конституционного права, гражданского права, уголовного права и др.)

Отрасль законодательства – совокупность норм, регулирующих комплекс взаимосвязанных разнородных общественных отношений, объединенных определенной сферой (жилищное законодательства, торговое, хозяйственное и др.).

Институты права – обособленная часть отрасли права, представляющая собой совокупность правовых норм, регулирующих определенный вид общественных отношений (институт гражданства в отрасли конституционного права, институт наследования в отрасли гражданского права и др.).

Норма права – обязательное правило поведения, установленное и охраняемое государством.

От понятия «система права» следует отличать понятие «система законодательства».

Система законодательства – совокупность нормативных правовых актов, издаваемых и группируемых в соответствии со сложившейся системой права и целями государственного управления в той или иной сфере общественной жизни.

Отметим, что система права и система законодательства взаимосвязаны и взаимообусловлены. Они соотносятся между собой как содержание и форма одного и того же явления – права. На уровне отраслей права это выражается в создании кодифицированных актов – как правило, кодексов. Так гражданское право получило внешнее выражение в виде Гражданского кодекса, уголовное – в виде Уголовного кодекса и др. Институты отраслей права выступают в виде разделов кодексов. Нормы права свое внешнее выражение получают в виде статей, пунктов, параграфов нормативных актов.

Система права включает в себя систему частного права и систему публичного права.

Система частного права – это система права, которая регулирует отношения между частными лицами, преследуя при этом частный интерес. Положения системы частного права могут быть изменены соглашением сторон, здесь всегда присутствует равенство сторон (семейное право, гражданское право, трудовое право).

Система публичного права – это система права, которая регулирует отношения между частными лицами и государством, или между государственными органами и юридическими лицами. В данном случае преследуется общий (государственный) интерес, положения публичного права не могут быть изменены соглашением сторон (конституционное право, уголовное право, административное право, налоговое право).

В Республики Беларусь сформировалась своя система права, которая представляет собой внутреннюю структуру права и выражается в единстве и

согласованности взаимосвязанных юридических норм и их делении на отрасли и институты.

Система права Республики Беларусь динамично развивается, а следовательно появляются новые отрасли права, такие как авторское, информационное и др. На современном этапе в системе права появляются новые вопросы, требующие решения, такие как проблема эвтаназии, смертной казни и др.

Правовые системы мира образуют романо-германская (континентально-европейская), англосаксонская (англоамериканская) и мусульманская (исламская) правовые системы.

Республика Беларусь относится к романо-германской правовой системе.

Международная правовая система – закономерная целостность взаимосвязанных процедур установления и функционирования международных структур, принципов и норм, вытекающих из практики международных отношений, выражающиеся в международных нормативных договорах и иных источниках, предназначенных для урегулирования международных отношений.

Нормы права должны найти свое внешнее выражение, это осуществляется через закрепление их в системе законодательства. Система законодательства – это совокупность всех нормативно-правовых актов, расположенных в соответствии с системой права и целями государственного управления в той или иной сфере общественной жизни.

1.5 Источники права. Источники права Республики Беларусь

Право, как и всякое общественное явление, имеет формы своего внешнего выражения. В правовой науке формы, при помощи которых фиксируются, закрепляются, официально выражаются юридические нормы, получили название источников права. Юридическая наука выделяет несколько видов исторически сложившихся источников права.

К наиболее распространенным источникам права относят *правовые обычаи, юридические прецеденты, нормативно-правовые акты, нормативные договоры, юридические доктрины, религиозные писания* и др. В различных правовых системах мира, в разные периоды, в разных странах, одновременно применялись несколько источников права. Однако, в зависимости от исторических этапов и особенностей развития каждой страны, определенные из них приобретали доминирующее значение. Так, на ранних этапах становления права преобладающим источником права являлся правовой обычай. Нормативно-правовой акт начинает вытеснять обычай по мере развития и укрепления государства. Таким образом, место и значение разных источников права в странах с различными правовыми системами остаются не одинаковыми.

Правовой обычай это сложившееся исторически и вошедшее в привычку правило поведения, одобренное и санкционированное государством в качестве нормы права. Правовой обычай является господствующим источником права в рабовладельческом и феодальном обществах (Законы XII таблиц в Древнем Риме V в. до н.э.; Русская Правда в Киевской Руси XI в.). В современный пери-

од правовой обычай имеет ограниченное применение, однако сохраняет достаточно сильные позиции в международном праве.

Нормативно-правовые акты – являются наиболее распространенной формой права в большинстве стран мира. Под нормативно-правовым актом понимается официальный письменный документ субъектов правотворчества, содержащий правовые нормы (Конституция, законы, декреты, указы и др.). Данный источник права является основным в странах романо-германской правовой системы (Республика Беларусь, Российская Федерация, Германия, Франция и т.д.).

Юридический прецедент является преобладающим источником права в странах с англосаксонской правовой системой (Англия, США, Канада, Австралия, и др.). Суть юридического прецедента как источника права состоит в том, что решению государственного органа (в первую очередь суда) по конкретному юридическому делу придается значение общей нормы, т.е. судебное или административное решение по конкретному делу становится обязательным образцом для разрешения аналогичных дел.

Договор с нормативным содержанием – это соглашение между различными субъектами права, в котором содержатся нормы права. В настоящее время этот источник права применяется во всех национальных правовых системах мира. Нормативные договоры широко используются в международном праве.

Юридические доктрины на определенных исторических этапах также выступали в качестве источников права. Например, научные труды наиболее авторитетных римских юристов (Павла, Гая, Ульпиана и др.) имели силу источников права. В настоящее время юридические доктрины, работы, мнения известных ученых-юристов в большинстве стран не выступают как непосредственные источники права. Но они являются источниками юридических знаний, идейным источником права и играют большую роль в развитии правовых систем и правовой культуры любой страны.

Религиозные писания на определенных этапах истории развития общества играли роль источников права. Церковные нормы занимали значительное место среди норм феодального права, суды строго руководствовались их предписаниями. В настоящее время религиозные тексты потеряли прежнее значение, однако не утратили его полностью. В ряде мусульманских стран достаточно распространенными источниками права остаются тексты священных мусульманских религиозных книг. Основным источником мусульманского права является кодекс религиозных и этических норм Коран и некоторые другие священные писания. В них содержатся положения, которым придается общеобязательный характер.

Рассматривая источники права Республики Беларусь, следует подчеркнуть, что белорусская правовая система исторически складывалась как система писаного права, и поэтому она относится к модели романо-германского типа, как мы отметили выше. В качестве основного источника, официальной формы выражения и закрепления правовых норм, выступают нормативные правовые

акты. Кроме того, в качестве источников права в Беларуси признаются обычаи и нормативные договоры.

Не являются источниками права в Республике Беларусь юридический прецедент, юридические доктрины, религиозные писания.

Правовой обычай как источник права Республики Беларусь используется в случаях, когда правоотношения урегулированы нормативными актами не полностью и возможность применения обычая оговаривается в законодательстве (во внешней торговле, морских перевозках и иных сферах).

Нормативный договор как источник права Республики Беларусь чаще всего используется для регулирования внутринациональных отношений (например, коллективный договор в сфере трудовых отношений). Положения нормативного договора являются обязательными для сторон соглашения.

1.6 Нормативный правовой акт: понятие и виды. Действие нормативных правовых актов во времени, пространстве и по кругу лиц

Закон Республики Беларусь «О нормативных правовых актах» определяет нормативный правовой акт как официальный документ установленной формы, принятый (изданный) в пределах компетенции уполномоченного государственного органа (должностного лица) или путем референдума с соблюдением установленной законодательством Республики Беларусь процедуры, содержащий общеобязательные правила поведения, рассчитанные на неопределенный круг лиц и неоднократное применение.

Виды нормативных правовых актов закреплены в ст. 2 указанного закона:

Конституция Республики Беларусь – Основной Закон Республики Беларусь, имеющий высшую юридическую силу и закрепляющий основополагающие принципы и нормы правового регулирования важнейших общественных отношений.

Решение референдума – нормативный правовой акт, направленный на урегулирование важнейших вопросов государственной и общественной жизни, принятый республиканским или местным референдумом.

Программный закон – закон, принимаемый в установленном Конституцией Республики Беларусь порядке и по определенным ею вопросам.

Кодекс Республики Беларусь (кодифицированный нормативный правовой акт) – закон, обеспечивающий полное системное регулирование определенной области общественных отношений.

Закон Республики Беларусь – нормативный правовой акт, закрепляющий принципы и нормы регулирования наиболее важных общественных отношений.

Декрет Президента Республики Беларусь – нормативный правовой акт Главы государства, имеющий силу закона, издаваемый в соответствии с Конституцией Республики Беларусь на основании делегированных ему Парламентом законодательных полномочий либо в случаях особой необходимости (временный декрет) для регулирования наиболее важных общественных отношений.

Указ Президента Республики Беларусь – нормативный правовой акт Главы государства, издаваемый в целях реализации его полномочий и устанавливающий (изменяющий, отменяющий) определенные правовые нормы.

Директива Президента Республики Беларусь – указ программного характера, издаваемый Главой государства в целях системного решения вопросов, имеющих приоритетное политическое, социальное и экономическое значение.

Постановления палат Парламента – Национального собрания Республики Беларусь – нормативные правовые акты, принимаемые палатами Парламента – Национального собрания Республики Беларусь в случаях, предусмотренных Конституцией Республики Беларусь.

Постановление Совета Министров Республики Беларусь – нормативный правовой акт Правительства Республики Беларусь.

Акты Конституционного Суда Республики Беларусь, Верховного Суда Республики Беларусь (постановления Пленума Верховного Суда Республики Беларусь), Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь (постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь), Генерального прокурора Республики Беларусь – нормативные правовые акты, принятые в пределах их компетенции по регулированию общественных отношений, установленной Конституцией Республики Беларусь и принятыми в соответствии с ней иными законодательными актами.

Постановления республиканского органа государственного управления и Национального банка Республики Беларусь (Правления Национального банка Республики Беларусь, Совета директоров Национального банка Республики Беларусь) – нормативные правовые акты, принимаемые коллегиально на основе и во исполнение нормативных правовых актов большей юридической силы в пределах компетенции соответствующего государственного органа и регулирующие общественные отношения в сфере исполнительно-распорядительной деятельности.

Регламент – нормативный правовой акт, принятый (изданный) Главой государства, органами законодательной, исполнительной, судебной власти, а также органами местного управления и самоуправления и содержащий совокупность правил, определяющих процедуру деятельности соответствующих органов.

Инструкция – нормативный правовой акт, детально определяющий содержание и методические вопросы регулирования в определенной области общественных отношений.

Правила – кодифицированный нормативный правовой акт, конкретизирующий нормы более общего характера с целью регулирования поведения субъектов общественных отношений в определенных сферах и по процедурным вопросам.

Устав (положение) – нормативный правовой акт, определяющий порядок деятельности государственного органа (организации), а также порядок деятельности государственных служащих и иных лиц в определенных сферах деятельности.

Приказ республиканского органа государственного управления – нормативный правовой акт функционально-отраслевого характера, издаваемый руководителем республиканского органа государственного управления в пределах компетенции возглавляемого им органа в соответствующей сфере государственного управления.

Решения органов местного управления и самоуправления – нормативные правовые акты, принимаемые местными Советами депутатов, исполнительными и распорядительными органами в пределах своей компетенции с целью решения вопросов местного значения и имеющие обязательную силу на соответствующей территории.

В рассматриваемой статье закона нормативные правовые акты расположены в зависимости от их юридической силы.

Юридическая сила нормативного правового акта – характеристика нормативного правового акта, определяющая обязательность его применения к соответствующим общественным отношениям, а также его соподчиненность по отношению к иным нормативным правовым актам.

Так Конституция Республики Беларусь обладает высшей юридической силой, кодексы имеют большую юридическую силу по отношению к другим законам и т.д. (ст. 10 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах»).

В случае коллизии между нормативными правовыми актами субъекты правоотношений обязаны руководствоваться нормой акта, обладающего более высокой юридической силой.

В случае коллизии между нормативными правовыми актами, обладающими равной юридической силой, и если ни один из них не противоречит акту с более высокой юридической силой, действуют положения акта, принятого (изданного) позднее.

Для характеристики пределов действия нормативно-правовых актов, необходимо точно определить, с какого момента положения соответствующего акта приобретают юридическую силу, и до какого момента эта сила сохраняется, т.е. с какого и по какое время его положения подлежат исполнению (*действие нормативно-правового акта во времени*). Время действия акта начинается с момента вступления его в силу и сохраняется до момента утраты юридической силы.

Определение времени начала действия актов связано с понятием их опубликования, т.е. помещения текста акта в официальном издании или в определенных газетах, на которые можно официально ссылаться. В соответствии со ст. 7 Конституции Республики Беларусь нормативные акты государственных органов публикуются или доводятся до всеобщего сведения иным предусмотренным законом способом.

На практике *акты вводятся в действие* в одних случаях со времени, указанного в самом акте или в специальном акте о введении его в действие, в других – с момента его принятия или опубликования. Они могут вводиться и по истечению определенного срока после их опубликования. Так, согласно ст. 104

Конституции Республики Беларусь, законы подлежат немедленному опубликованию после их подписания и вступают в силу через десять дней после опубликования, если в самом законе не установлен иной срок. В таком же порядке публикуются и вступают в силу декреты Президента.

Указы Президента вступают в силу с момента их включения в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь, если не указан иной срок в самом акте. В таком же порядке вводятся в действие постановления Совета Министров Республики Беларусь. При этом правовые акты, касающиеся прав, свобод и обязанностей граждан, вступают в силу только после их официального опубликования, которое осуществляется, как правило, после включения их в Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь.

Не менее важное значение имеет также определение времени утраты нормативно-правовым актом юридической силы.

Нормативный акт утрачивает юридическую силу с прекращением его действия. Это происходит при наступлении определенных обстоятельств:

- акт теряет юридическую силу в связи с истечением срока действия, если он был принят на определенный срок;

- акт утрачивает юридическую силу вследствие прямой его отмены. Обычно об этом указывается в новом акте или в специальном перечне актов, утрачивающих силу в связи с принятием нового акта;

- акт теряет юридическую силу, когда он фактически заменяется новым актом, регулирующим по-иному те же отношения, хотя официально старый акт не отменен;

- акт прекращает действие и теряет юридическую силу в том случае, когда изменились обстоятельства, на которые он был рассчитан (например, на период военных действий).

Действие нормативно-правового акта в пространстве означает определение территории, на которой его нормы подлежат обязательному выполнению. Пространственное действие актов в первую очередь связано с понятием территории государства. Это означает, что власть государства является высшей властью по отношению ко всем лицам и организациям, находящимся в пределах его территории.

С действием нормативно-правовых актов в пространстве тесно связано их *действие по кругу лиц*.

Действие нормативных актов по кругу лиц означает их применимость к определенным категориям субъектов права. То есть речь идет об определении того круга лиц, на который распространяется юридическая сила правовых норм, содержащихся в соответствующем нормативно-правовом акте.

По общему правилу нормативно-правовые акты государства действуют в отношении всех лиц, находящихся на его территории. Это в первую очередь касается граждан данного государства, лиц с двойным гражданством, граждан иностранных государств, лиц без гражданства, а также всех организаций, функционирующих на территории государства.

Некоторые нормативно-правовые акты могут распространять свое действие лишь на определенные категории лиц, органов, организаций. Так, Закон Республики Беларусь «Об органах внутренних дел» действует только в отношении органов внутренних дел и их сотрудников. Некоторые акты действуют только в отношении пенсионеров, военнослужащих и т.п.

Есть исключение из общего правила и в отношении граждан иностранных государств и лиц без гражданства, находящихся на территории соответствующего государства. Так, в соответствии с законодательством Республики Беларусь иностранные граждане и лица без гражданства на территории Беларуси пользуются правами и свободами и исполняют обязанности наравне с гражданами республики. Однако, для этих субъектов существуют некоторые ограничения. Например, они не могут выполнять обязанности по несению воинской службы, не могут состоять на службе в органах внутренних дел, занимать ряд государственных должностей, не могут участвовать в формировании выборных государственных органов, не могут избирать и быть избранными в эти органы, равно как и быть участниками референдумов, и т.д.

1.7 Реализация и толкование права

Юридические нормы отвечают своему предназначению только тогда, когда они реализуются на практике.

Реализация права – это такое поведение субъектов права, которое согласуется с предписаниями правовых норм и исходит из них.

Реализация права – практическая деятельность субъектов права по осуществлению субъективных прав и выполнению юридических обязанностей.

По характеру действий субъектов правоотношений выделяют следующие *формы реализации права*:

- *соблюдение* (строгое выполнение субъектами права содержащихся в нормах запретов, т.е. воздержание от совершения запрещенных действий);
- *исполнение* (выполнение требований правовых норм);
- *использование* (осуществление участниками правоотношений своих прав);
- *применение* (властная деятельность компетентных государственных органов, должностных и иных лиц по реализации правовых норм путем принятия индивидуально-правовых решений).

Применение права осуществляется путем принятия особого акта. *Акт применения права* – официальное индивидуально-правовое предписание – властное решение по юридическому делу, принятое компетентным государственным органом в установленном законом порядке, в отношении конкретных обстоятельств и лиц. Иными словами, *акт применения права* представляет собой решение компетентного органа по конкретному юридическому делу (приговор суда, постановление о возбуждении дела, постановление о привлечении к административной ответственности, т.п.).

Процесс правоприменения включает несколько *стадий*:

- анализ обстоятельств дела;
- выбор правовой нормы, подлежащей применению;
- анализ нормы с точки зрения ее законности, действия во времени, пространстве и по кругу лиц;
- толкование содержания нормы права;
- принятие акта о применении нормы права;
- доведение содержания решения до заинтересованных лиц и организаций.

Для успешного функционирования правовой системы, повышения эффективности правоприменительной деятельности необходимо понимание всеми членами общества содержания и назначения правовых норм и предписаний, что обеспечивается верным их толкованием.

Толкование содержания нормы права, как мы выяснили, является одной из наиболее сложных стадий процесса правоприменения и необходимо для правильного применения правовых норм.

Толкование права предполагает выявление подлинного смысла и назначения правовых норм и предписаний, их связей, юридической силы и природы, представляет собой интеллектуальное действие лиц по анализу и осмыслению конкретных правовых предписаний.

Согласно ст. 70 Закона Республики Беларусь «О нормативных правовых актах», при толковании нормативного правового акта объясняется или уточняется содержание его правовых норм, определяется их место в законодательстве, а также функциональные и иные связи с другими нормами, регулирующими различные аспекты одного и того же вида общественных отношений. При толковании нормативных правовых актов не допускается внесение в них изменений и (или) дополнений – *расширительное толкование*.

На основе контроля, надзора и проверки реализации нормативных правовых актов, анализа жалоб и обращений нормотворческие органы (должностные лица) и иные уполномоченные специальные органы (лица) определяют качество, законность и эффективность действия нормативных правовых актов.

В случае выявления в нормативных правовых актах пробелов, противоречий актам большей юридической силы, а также внутренних противоречий либо иных недостатков нормотворческий орган (должностное лицо) обязан их устранить, а иные уполномоченные специальные органы (лица) – внести предложения полномочным органам (должностным лицам) об изменении и (или) дополнении или прекращении действия соответствующих нормативных правовых актов.

В Республике Беларусь изучается практика применения нормативных правовых актов и осуществляется прогнозирование эффективности их применения Национальным центром законодательства и правовых исследований Республики Беларусь.

Последовательная реализация правовых норм с учетом всех требований действующего законодательства создает такой режим общественно-политической жизни, который называется *законностью*.

Законность как политико–правовой режим не является самоцелью. Законность предполагает достижение необходимой упорядоченности общественных отношений, гарантирующей социальную стабильность. Такую упорядоченность общественных отношений называют *правопорядком*.

Правопорядок представляет собой такое состояние регулируемых правом общественных отношений, при котором они соответствуют правовым предписаниям вследствие строгого и неукоснительного их осуществления (реализации).

1.8 Правоотношение. Понятие и содержание

Субъективные права и обязанности могут реализовываться самостоятельно, без взаимоотношения с другими лицами (пользование приобретенной вещью), но чаще всего, они осуществляются в процессе взаимоотношения с другими субъектами права. Такие отношения называют правовыми.

Правоотношение – юридическая форма общественных отношений, представляющая собой возникающие на основе правовых норм и в результате определенных жизненных обстоятельств связи конкретных субъектов права, обладающих взаимными субъективными правами и обязанностями, реализация которых гарантируется государством.

Правоотношения классифицируют по различным основаниям.

По отраслевой принадлежности выделяют уголовно-правовые, административно-правовые, гражданско-правовые, трудовые, семейные и иные правоотношения.

По количеству субъектов – односторонние, двусторонние и многосторонние правоотношения.

По продолжительности – кратковременные и долговременные.

Правоотношение имеет свою структуру, элементами которого являются:

- субъекты правоотношения (участники);
- субъективные права и обязанности сторон правоотношения (содержание правоотношения);
- объект правоотношения (то, по поводу чего правоотношение складывается);
- фактическое поведение субъектов правоотношения.

Субъектами правоотношений могут быть индивиды (физические лица) и юридические лица, обладающие признаваемыми правовыми нормами юридическими качествами, позволяющими им быть носителями субъективных прав и обязанностей. К таким качествам относятся *правоспособность* и *дееспособность*.

Правоспособность – признаваемая правовыми нормами способность лица иметь субъективные юридические права и обязанности. Такая способность не предусматривает возможности самостоятельно приобретать и осуществлять субъективные права и обязанности. Так, правоспособными могут быть малолетние лица, однако осуществлять их права будут за них представители (родители, опекуны).

Дееспособность – признаваемая правовыми нормами способность лица лично, своими действиями приобретать субъективные юридические права и обязанности, осуществлять их и отказываться от них.

Следует отметить, что наряду с физическими и юридическими лицами субъектами правоотношений могут выступать социальные общности (народ, нация, трудовой коллектив и др.) и государство в целом.

1.9 Правомерное поведение, правонарушение и юридическая ответственность

Правоотношения возникают, изменяются и прекращаются не сами по себе, а вследствие конкретных жизненных обстоятельств – юридических фактов.

Юридические факты – конкретные жизненные обстоятельства, в связи с которыми возникают, изменяются или прекращаются субъективные права и обязанности субъектов правоотношений.

По волевому признаку юридические акты делятся на события и деяния (действия и бездействие).

События – юридические факты, наступление которых не зависит от воли субъектов права (стихийное бедствие, смерть и т.п.).

Деяния – акты волевого поведения людей (сделки, причинение вреда и т.п.).

Деяния могут быть *правомерными* (совершаются в соответствии с правовыми предписаниями) и *неправомерными* (противоречащие правовым предписаниям).

Правомерное поведение – осознанное поведение субъектов права, соответствующее правовым предписаниям или не противоречащее им.

Неправомерные деяния (правонарушения) делятся на *правовые проступки* (носят общественно-вредный характер) и *преступления* (общественно-опасные деяния).

Правонарушение – противоправное виновное деяние деликтоспособного лица (способного нести юридическую ответственность), причиняющего вред другим лицам, обществу в целом и влекущее предусмотренные законом меры юридической ответственности.

Без правонарушения не может быть юридической ответственности.

Правонарушение имеет свою структуру, которая показывает, из каких элементов оно состоит и как они взаимосвязаны друг с другом.

Так элементами структуры правонарушения являются:

- *объект* – общественные отношения, на которые посягает правонарушитель;
- *объективная сторона*, которая характеризует внешнюю сторону правонарушения (причинная связь деяния и события, место, время, способ совершения правонарушения и др.);
- *субъект* – деликтоспособное лицо, совершившее правонарушение;

- *субъективная сторона* – совокупность признаков (вина, мотив, цель), характеризующих психическое отношение лица к своему правонарушению.

Юридическая ответственность – особая субъективная обязанность правонарушителя претерпеть предусмотренные законодательством карающие меры. Юридическая ответственность конкретного лица возможна только в том случае, если она предусмотрена в законодательстве за определенное правонарушение и если этим лицом правонарушение действительно совершено.

В зависимости от того, какой отраслью права предусмотрена ответственность, она подразделяется на *уголовную, гражданско-правовую, административную, дисциплинарную, материальную*.

1.10 Правосознание и правовая культура

Одной из форм общественного сознания, представляющего собой систему правовых взглядов, теорий, идей, убеждений, оценок, в которых выражается отношение индивидов, социальных групп, всего общества к существующему и желаемому праву, правовым явлениям, поведению людей в сфере права является *правосознание*.

Правосознание – сложное образование, имеющее свою структуру и состоящее из *правовой идеологии* (совокупность правовых теорий, взглядов, идей, представлений о праве), *правовой психологии* (чувства, эмоциональные оценки, настроение, переживания по поводу функционирования права) и *правовой морали* (представления людей о действующем праве, его реализации с точки зрения моральных убеждений).

В зависимости от уровня, глубины знания права выделяют *обыденное, научное и профессиональное правосознание*.

В зависимости от субъектов – *общественное, групповое и индивидуальное правосознание*.

С понятием правосознания тесно связано понятие *правовой культуры*.

Правовая культура – качественное состояние правовой организации общества, реального функционирования его правовой системы, отражающее достигнутый уровень развития в сфере правового регулирования социальных отношений.

Правовая культура общества охватывает также и правовые ценности, созданные в области права.

Негативным явлением в современном белорусском обществе является *правовой нигилизм*.

Правовой нигилизм – недооценка значения и роли права и законности, порой – игнорирование требований правовых предписаний.

1.11 Правовое государство и гражданское общество

Правовое государство представляет собой государство, осуществляющее управление делами гражданского общества посредством издания законов, за-

крепляющих неотъемлемые права и свободы личности, выражающих интересы различных слоев населения (социальных групп).

Правовое государство обладает определенными характеристиками (признаками):

- народ – единственный источник государственной власти;
- демократизм законодательства (закрепление в праве воли большинства с учетом интересов меньшинства);
- верховенство закона во всех сферах общественной жизни;
- верховенство права (подчинение государства и его органов праву);
- закрепление и обеспечение неотъемлемых прав и свобод личности;
- взаимная ответственность государства и личности;
- разделение властей;
- наличие эффективных организационно-правовых средств контроля и надзора за осуществлением законов;
- соответствие внутреннего законодательства общепризнанным принципам и нормам международного права.

Гражданское общество – совокупность внесударственных отношений (экономических, социально-культурных, нравственных, семейных и др.), образующих особую сферу реализации законных интересов отдельных лиц и объединений, предполагающих осуществление естественных прав человека и свободу всех форм творческой деятельности, обеспечиваемых правовым государством.

Лекция 2. Судостроительство в Республике Беларусь

Вопросы лекции

- 2.1 Судебная власть. Понятие и виды правосудия. Принципы правосудия.
- 2.2 Судебная система в Республике Беларусь.
- 2.3 Органы внутренних дел.
- 2.4 Органы предварительного следствия и дознания.
- 2.5 Прокуратура. Адвокатура. Нотариат.

2.1 Судебная власть. Понятие и виды правосудия. Принципы правосудия

Для современных государств характерно то, что в основе их функционирования лежит принцип разделения властей

Судебной властью является та сфера общественных отношений, которые суд в состоянии охватить своей юрисдикцией.

Судебная власть в Республике Беларусь принадлежит судам, образованным в порядке, установленном Конституцией Республики Беларусь и Кодексом Республики Беларусь «О судостроительстве и статусе судей». Судебная власть са-

мостоятельна и взаимодействует с законодательной и исполнительной властями.

В ст. 2 Кодекса Республики Беларусь «О судоустройстве и статусе судей» сказано, что судебная власть в Республике Беларусь осуществляется только судами в лице судей и привлекаемых в установленном законом порядке к осуществлению правосудия народных заседателей.

Судебная власть разрешает возникающие между лицами юридические конфликты, приводит в баланс законодательную и исполнительную власти, не позволяя им выходить за пределы своего предназначения.

Государственной власти присуще такое свойство, как легитимность. Судебная власть является частью государственной власти. Поэтому ей также свойственна легитимность. *Легитимная судебная власть* оправдывает социальные ожидания народа от нее.

Любой государственный орган при реализации государственной власти выполняет присущие ему функции. Функции государственных органов по своему содержанию подчинены функциям государства. В ст. 7 Кодекса Республики Беларусь «О судоустройстве и статусе судей» сказано, что суды осуществляют правосудие на основе Конституции Республики Беларусь и принятых в соответствии с ней иных нормативных правовых актов.

Правосудие – это функция суда, правоприменительная деятельность суда по рассмотрению дел, отнесенных к его компетенции (круг полномочий, предоставляемый законом).

Правосудие осуществляется на основе следующих принципов:

- осуществления правосудия только судом;
- независимости судей при осуществлении правосудия;
- равенства участников судебного процесса перед законом и судом;
- состязательности при осуществлении правосудия;
- обеспечения обвиняемому права на защиту при осуществлении правосудия;
- всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела при осуществлении правосудия;
- использования государственного языка;
- гласности правосудия;
- участия граждан в осуществлении правосудия;
- обязательности судебных постановлений и требований судьи.

Необходимо различать понятия «судебная власть» и «правосудие». Понятие «судебная власть» применяется, когда речь идет о видах государственной власти и их содержании. Когда судебная власть проявляется в деятельности суда по рассмотрению и разрешению конкретного дела, необходимо говорить о функции правосудия, которая осуществляется только судом.

При рассмотрении и разрешении судом дел осуществляется правоприменительная деятельность.

Специфика юридических дел лежит в основе формирования конкретного вида правосудия.

Существуют следующие виды правосудия:

- по конституционным делам (о соответствии Конституции Республики Беларусь другим нормативным актам);
- по гражданским делам (возникающим из гражданских, семейных, трудовых и иных правоотношений);
- по уголовным делам (о совершенных преступлениях, которые расследованы и рассмотрены компетентными должностными лицами);
- по делам об административных правонарушениях (рассматриваются многими административными органами государства: органами МВД, таможенными органами, органами санитарного надзора и т.п.; лишь некоторые из административных правонарушений рассматривают суды: умышленное причинение телесного повреждения, мелкое хищение и т.п.);
- по хозяйственным делам (возникающим в сфере экономических отношений, по спорам хозяйствующих субъектов).

2.2 Судебная система в Республике Беларусь

Судебная система Республики Беларусь – это совокупность судов Республики Беларусь, установленных Конституцией Республики Беларусь и Кодексом Республики Беларусь «О судоустройстве и статусе судей».

В ст. 109 Конституции Республики Беларусь сказано, что система судов строится на принципах территориальности (областные, районные, городские суды) и специализации (суды общей и специальной юрисдикции).

В ст. 5 Кодекса «О судоустройстве и статусе судей» сказано, что судебную систему Республики Беларусь составляют:

- Конституционный Суд Республики Беларусь – орган судебного контроля за конституционностью нормативных правовых актов в государстве, осуществляющий судебную власть посредством конституционного судопроизводства;
- общие суды, осуществляющие правосудие посредством гражданского, уголовного и административного судопроизводства;
- хозяйственные суды, осуществляющие правосудие посредством хозяйственного и административного судопроизводства.

Система общих и хозяйственных судов строится на принципах территориальности и специализации.

Образование чрезвычайных судов запрещается.

Конституционный Суд Республики Беларусь призван обеспечивать верховенство Конституции Республики Беларусь и ее непосредственное действие на территории Республики Беларусь, соответствие нормативных правовых актов государственных органов Конституции Республики Беларусь, утверждение законности в нормотворчестве и правоприменении, решение других вопросов, предусмотренных Конституцией Республики Беларусь, Кодексом Республики Беларусь «О судоустройстве и статусе судей» и иными законодательными актами.

Общие и хозяйственные суды в Республике Беларусь призваны защищать гарантированные Конституцией Республики Беларусь и иными актами законодательства личные права и свободы, социально-экономические и политические права граждан, конституционный строй Республики Беларусь, государственные и общественные интересы, права организаций, индивидуальных предпринимателей, а также обеспечивать правильное применение законодательства при осуществлении правосудия, способствовать укреплению законности и предупреждению правонарушений.

Систему общих судов составляют:

- районные (городские) суды, межгарнизонные военные суды;
- областные (Минский городской), Белорусский военный суды;
- Верховный Суд Республики Беларусь.

В системе общих судов могут создаваться специализированные суды: по делам несовершеннолетних, семейные, административные и др.

Систему хозяйственных судов составляют:

- хозяйственные суды областей (города Минска);
- Высший Хозяйственный Суд Республики Беларусь.

В системе хозяйственных судов могут создаваться специализированные хозяйственные суды: по банкротству, земельные, налоговые и др.

Каждый суд рассматривает определенный круг дел, отнесенных законом к его компетенции. Определению того, к ведению какого суда относится дело, служит подсудность.

Различают вышестоящие и нижестоящие суды. Так вышестоящим по отношению к районному суду будет областной суд, который в свою очередь будет нижестоящим по отношению к Верховному Суду Республики Беларусь.

В судебной системе судов общей юрисдикции действуют суды первой и второй инстанции. Суды первой инстанции рассматривают дело в первый раз. Суд первой инстанции, вынесший судебный акт, не может сам его изменить или отменить. По общему правилу, решения суда вступают в силу через 10 дней. В течение этого времени стороны могут обжаловать (подать жалобу), а прокурор опротестовать (подать протест) в вышестоящий суд. Если подана жалоба или протест, то решение суда не вступает в силу до тех пор, пока вышестоящий суд не рассмотрит дело и не вынесет по нему судебный акт – *определение*. Судами первой инстанции могут быть все суды общей юрисдикции. Судами второй инстанции могут быть все суды общей юрисдикции, за исключением районных (городских) судов.

2.3 Органы внутренних дел

Органы внутренних дел, согласно ст.1 Закона Республики Беларусь «Об органах внутренних дел» от 17 июля 2007 года, представляют собой государственные правоохранительные органы, осуществляющие борьбу с преступностью, охрану общественного порядка и обеспечивающие общественную без-

опасность в соответствии с задачами, возложенными на них данным Законом и иными законодательными актами Республики Беларусь.

Органы внутренних дел являются составной частью системы обеспечения национальной безопасности Республики Беларусь.

Основными задачами органов внутренних дел являются:

- защита жизни, здоровья, чести, достоинства, прав, свобод и законных интересов граждан, обеспечение их личной и имущественной безопасности, защита прав и законных интересов организаций;

- защита интересов общества и государства от преступных и иных противоправных посягательств, охрана общественного порядка и обеспечение общественной безопасности;

- защита собственности от преступных и иных противоправных посягательств;

- профилактика, выявление, пресечение преступлений и административных правонарушений, расследование уголовных дел, ведение административного процесса в соответствии с их компетенцией;

- розыск лиц, совершивших преступления, административные правонарушения, лиц, скрывающихся от органов, ведущих уголовный или административный процесс, лиц, уклоняющихся от отбывания наказания и иных мер уголовной ответственности, без вести пропавших и других лиц в случаях, предусмотренных законодательными актами Республики Беларусь;

- организация исполнения и отбывания наказания и иных мер уголовной ответственности, административных взысканий;

- участие в реализации государственной политики в области гражданства и миграции;

- оказание на условиях и в порядке, предусмотренных законодательством Республики Беларусь, помощи гражданам, государственным органам, общественным объединениям и иным организациям в реализации их прав и возложенных на них обязанностей.

Деятельность органов внутренних дел осуществляется на принципах законности, уважения и соблюдения прав, свобод и законных интересов граждан, гуманизма, единства системы органов внутренних дел и централизации управления ими, сочетания гласных и негласных методов и средств деятельности, независимости от деятельности политических партий и других общественных объединений.

Систему органов внутренних дел образуют организационно:

- Министерство внутренних дел (центральный аппарат);

- территориальные органы внутренних дел – главное управление внутренних дел Минского городского исполнительного комитета, управления внутренних дел областных исполнительных комитетов, управления, отделы внутренних дел городских, районных исполнительных комитетов (местных администраций), управление внутренних дел на транспорте Министерства внутренних дел и подчиненные ему отделы, отделения, линейные пункты (далее, если не указано иное, – органы внутренних дел на транспорте);

- учреждения образования и организации здравоохранения, созданные для обеспечения выполнения задач, возложенных на органы внутренних дел.

Функционально систему органов внутренних дел образует:

- милиция;
- подразделения предварительного расследования;
- подразделения по гражданству и миграции;
- подразделения охраны;
- подразделения финансов и тыла;
- органы и учреждения уголовно-исполнительной системы.

В систему органов внутренних дел входят также иные подразделения, которые создаются по решению Министра внутренних дел, если иное не определено Президентом Республики Беларусь, и другие организации, создаваемые по решению Президента Республики Беларусь.

2.4 Органы предварительного следствия и дознания

Под предварительным расследованием преступлений понимается деятельность специальных государственных органов государства по сбору, проверке и оценке доказательств, установлению обстоятельств преступления.

Материалы предварительного расследования исследуются в судебном заседании, что дает возможность суду разобраться во всех деталях преступления, окончательно решить вопрос о виновности или невиновности обвиняемого, а также вынести обвинительный или оправдательный приговор.

Действующее уголовно-процессуальное законодательство устанавливает две формы предварительного расследования преступления: предварительное следствие и дознание. Основное различие между ними состоит в том, что дознание производится по сравнительно несложным уголовным делам о преступлениях, перечисленных в Уголовно-процессуальном кодексе Республики Беларусь. Предварительное следствие осуществляется по преступлениям, представляющим значительную общественную опасность.

Предварительное расследование (дознание и следствие) создает предпосылки для рассмотрения дела в суде. Судебное следствие производится судом с учетом материалов предварительного расследования.

К органам предварительного расследования относят органы предварительного следствия и дознания соответственно. К органам предварительного следствия относят следственные аппараты органов прокуратуры, внутренних дел, государственной безопасности, финансовых расследований Комитета государственного контроля Республики Беларусь (ст. 36 УПК). К органам дознания относят милицию, органы государственной безопасности, командиров воинских частей, начальников учреждений, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы, начальников следственных изоляторов, таможенные органы, органы финансовых расследований Комитета государственного контроля Республики Беларусь, глав дипломатических представительств и консульств и др. (ст. 37 УПК).

Предварительное расследование называется предварительным потому, что оно осуществляется до судебного разбирательства. В процессе судебного слушания решается вопрос о виновности или невиновности лица, назначается наказание за совершенное преступление. В судебном заседании исследуются материалы, собранные в процессе предварительного расследования.

Дела частного обвинения возбуждаются и рассматриваются судом по жалобе потерпевшего, поданной в суд. Эти дела суд может прекратить в случае примирения сторон. Если стороны не примирятся, то выносится приговор. По этим делам предварительное расследование не производится.

2.5 Прокуратура. Адвокатура. Нотариат

Прокуратура – самостоятельный государственный орган, предназначенный осуществлять от имени государства надзор за исполнением законов.

Прокуратура осуществляет надзор за исполнением законов при расследовании преступлений, соответствии закону судебных решений по гражданским, хозяйственным, уголовным делам, делам об административных правонарушениях, в случаях, предусмотренных законом, производит следствие. Прокурор поддерживает государственное обвинение в суде при рассмотрении уголовных дел.

Прокурор не вправе вмешиваться в деятельность организаций и должностных лиц. В случае выявления недостатков при применении закона прокурор реагирует на этот факт путем вынесения своего прокурорского акта (протеста, представления и др.), который обязателен к исполнению лицами, допустившими нарушение закона. Своими действиями прокурор предупреждает нарушение закона, выявляет его нарушение, принимает меры по привлечению виновного к юридической ответственности.

Систему органов прокуратуры возглавляет Генеральный прокурор Республики Беларусь. В соответствии со ст.12 Закона Республики Беларусь «О Прокуратуре Республики Беларусь» прокуратуру образуют республиканская прокуратура, прокуратуры областей и города Минска, прокуратуры районов, межрайонные прокуратуры, а также специализированные прокуратуры (транспортная, военная, и др.)

Адвокатура в Республике Беларусь представляет собой независимый правовой институт, призванный в соответствии с Конституцией Республики Беларусь осуществлять профессиональную правозащитную деятельность.

Главная задача адвокатуры – оказание квалифицированной юридической помощи физическим и юридическим лицам при осуществлении защиты их прав, свобод и законных интересов.

Адвокатура участвует в разъяснении законодательства и правовом воспитании граждан.

Своей деятельностью адвокатура служит принципам законности, справедливости и гуманизма.

Согласно ст. 62 Конституции Республики Беларусь каждый имеет право на юридическую помощь для осуществления защиты прав и свобод. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно.

Адвокатура оказывает многопрофильную юридическую помощь:

- дают консультации и разъяснения по юридическим вопросам, устные и письменные справки по законодательству;
- составляют заявления, жалобы и другие документы правового характера;
- осуществляют представительство в судах и других органах и организациях по гражданским делам и делам об административных правонарушениях;
- участвуют в предварительном следствии и в суде по уголовным делам в качестве защитников, а также представителей потерпевших, гражданских истцов, гражданских ответчиков.

Адвокат должен соблюдать законодательство и придерживаться норм профессиональной морали, поддерживая честь и достоинство своей профессии.

Согласно ст. 6 Закона Республики Беларусь «Об адвокатуре», юридическая помощь оказывается бесплатно коллегами адвокатов за счет своих средств в следующих случаях:

- истцам в судах первой инстанции при ведении дел, связанных с трудовыми правоотношениями;
- о взыскании алиментов;
- о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, связанным с работой;
- инвалидам I и II групп при даче консультаций, не требующих ознакомления с делом;
- физическим лицам, освобожденным в установленном действующим законодательством порядке от оплаты юридической помощи.

Нотариат занимает особое место в системе правоохранительных органов. Нотариат в Республике Беларусь включает государственных и частных нотариусов, уполномоченных должностных лиц, должностных лиц дипломатических представительств и консульских учреждений, обеспечивающих защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц, государственных интересов путем совершения нотариальных действий от имени государства.

В ст.5 Закона Республики Беларусь «О нотариате и нотариальной деятельности» сказано о том, что нотариальная деятельность в Республике Беларусь основана на принципах законности, беспристрастности, независимости, тайны нотариальных действий.

Различают нотариальные конторы и нотариальные бюро. В нотариальных конторах нотариальные действия осуществляются государственными нотариусами, а в нотариальных бюро – частными.

Нотариальные конторы удостоверяют сделки и имеющие правовое значение факты, в целях придания им юридической достоверности, совершают иные, связанные с гражданским оборотом действия.

Нотариат занимается, в отличие от суда, бесспорными делами. Нотариальное производство осуществляется единолично, без публичности и состязательности.

В населенных пунктах, где нотариальные конторы и нотариальные бюро отсутствуют, нотариальные действия совершают уполномоченные должностные лица.

Обнаружив при совершении нотариальных действий (удостоверение сделок, свидетельствование верности копий документов и др.) нарушение законности, нотариус сообщает об этом для принятия мер предприятиям, организациям, прокурору. При сомнении в подлинности документов нотариус вправе задержать их и отправить на экспертизу.

Нотариальные действия, совершаемые нотариусами:

- удостоверение сделок (договоров, завещаний, доверенности);
- принятие мер к охране наследственного имущества и управлению им;
- выдача свидетельств о праве на наследство, о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;
- свидетельствование верности копий документов;
- свидетельствование подлинности подписи на документах, верности перевода документов с одного языка на другой;
- удостоверение факта нахождения гражданина в живых, в определенном месте;
- удостоверение тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии;
- принятие на хранение документов и др.

Закон гарантирует соблюдение тайны о совершенном нотариальном действии. За совершение нотариальных действий с заинтересованных лиц взимается госпошлина, поступающая в доход государства.

Лекция 3. Основы конституционного права Республики Беларусь

Вопросы лекции

3.1 Общие положения конституционного права Республики Беларусь. Понятие и сущность Конституции.

3.2 Виды конституций. Конституция Республики Беларусь.

3.3 Права и свободы человека и гражданина. Конституционные обязанности граждан Республики Беларусь.

3.4 Органы государственной власти Республики Беларусь.

3.1 Общие положения конституционного права Республики Беларусь. Понятие и сущность Конституции

Конституционное право, в отличие от других отраслей права, регулирует отношения, складывающиеся во всех сферах общества: политической, экономической, социальной, культурной. В связи с этим конституционное право рассматривается в качестве базовой отрасли права. Конституционное право содержит основополагающие принципы взаимоотношения государства и личности. Нормы конституционного права получают свое дальнейшее развитие в других отраслях права.

Конституционное право – самостоятельная отрасль права, представляющая совокупность правовых норм, регулирующих конституционно-правовые отношения.

Конституционно-правовые отношения – это общественные отношения, урегулированные нормами конституционного права.

Слово «конституция» происходит от латинского слова «constitutio», что означает установление, строение. В настоящее время приводится множество определений конституции.

Наиболее общим определением конституции является следующее. *Конституция* – основной закон государства, закрепляющий организацию государственной власти и определяющий ее взаимоотношение с обществом и гражданами.

Конституцию можно определить как акт (совокупность актов), обладающий высшей юридической силой. Поэтому конституцию часто называют Основным Законом государства.

Определение сущности конституции имеет важное значение для понимания этого документа, выявления тех целей, к достижению которых должно стремиться общество и государство. Существует несколько подходов к пониманию сущности конституции.

Согласно западным концепциям конституция имеет социально-политическую сущность.

Марксистский подход характеризует любое явление в обществе с классовых позиций. Конституция в этом случае является документом, выражающим волю господствующего класса, т.е. суть конституции – закрепление в ней классовых противоречий.

Современное общепринятое понимание конституции состоит в том, что конституция понимается как ограничитель власти государства, с помощью которого устанавливаются пределы вторжения государства в область прав и свобод человека и гражданина.

Демократическая сущность конституции представляет собой итог компромисса между противоборствующими силами в государстве (например, между правящими силами и оппозицией).

Конституция выполняет различные функции. Конституция является главным источником права, основным регулятором общественных отношений. На основе конституции формируется вся система текущего законодательства, в ней

определяется компетенция государственных органов. По этой причине конституцию называют ядром правовой системы (*юридическая функция*).

Конституция является правовой основой политической системы, определяет основы конституционного строя, основы отношений личности и государства, основы избирательной системы (*политическая функция*).

Конституция закрепляет формы собственности в Республике Беларусь – государственную и частную (*экономическая функция*).

Изучение норм Конституции предполагает формирование у населения правовой культуры (*духовно-идеологическая функция*).

3.2 Виды конституций. Конституция Республики Беларусь

Несмотря на имеющиеся различия в содержании, конституции могут быть классифицированы по различным признакам. Приведем несколько классификаций конституций.

I. *По сроку действия* конституции можно классифицировать на *временные и постоянные*. Временные имеют ограниченный срок действия (в самой конституции прямо указывается срок ее действия). Обычно конституции принимаются на неопределенный срок, т.е. являются постоянными (например, Конституции Республики Беларусь, Российской Федерации, США, Мексики и др.). Однако, это не гарантирует их устойчивости. Необходимо учитывать, что в постоянные конституции могут быть внесены поправки. В Беларуси действует пятая по счету Конституция. Наиболее стабильной является Конституция США, которая была принята в 1787 году, и действует уже более двухсот лет. В нее было внесено всего 27 поправок. Нередко вводятся ограничения на изменения конституции по времени и обстоятельствам. В конституциях отдельных стран (Бразилия, 1988 г.) закреплялось, что они не могут быть изменены в течение определенного срока, например, пяти лет. Более распространенными являются ограничения по обстоятельствам. В Республике Беларусь не допускается изменение и дополнение Конституции в период чрезвычайного положения. Подобные правила действуют в Испании, Румынии, Эстонии.

II. *В зависимости от формы или структуры различают писаные* (принятые в виде единого документа) и *неписаные* (представляющие собой совокупность законодательных актов) конституции. Существуют конституции, которые по своей структуре состоят не из одного, а из нескольких конституционных законов (Канада, Швеция и др.). В Великобритании и Новой Зеландии конституции не имеют четкой структуры. На практике к ним относят группу актов, составляющих некодифицированную конституцию.

III. *По способу принятия* конституции подразделяются на:

- принятые путем народного голосования (референдума);
- принятые законодательным органом;
- принятые специально создаваемым для этих целей учредительным органом (например, Конституционная ассамблея, учредительное собрание и т.п.);

- введенные в действие посредством октоирования – одностороннего акта «дарования» конституции народу. Так, например, во Франции одна из конституций была «дарована» императором Наполеоном I, а в 1990г. король Непала также даровал конституцию народу.

Конституция Республики Беларусь – это Основной Закон нашего государства, выражающий волю народа и закрепляющий основы конституционного строя и политики государства, основы правового положения личности, порядок осуществления избирательной системы, формирования и компетенцию законодательной, исполнительной и судебной властей, компетенцию Президента Республики Беларусь, местного управления и самоуправления, Прокуратуры, Комитета государственного контроля, порядок осуществления финансово-кредитной системы в стране.

Конституция Республики Беларусь принята 15 марта 1994 года, 24 ноября 1996 года и 17 октября 2004 в нее были внесены существенные изменения и дополнения. Структура Конституции нашей страны представляет собой систему конституционных норм и их последовательное расположение. Конституционные нормы включают разделы и главы. Сегодня структура Конституции Республики Беларусь выглядит следующим образом:

Преамбула

Раздел I. Основы конституционного строя.

Раздел II. Личность, общество, государство.

Раздел III. Избирательная система. Референдум.

Раздел IV. Президент, Парламент, Правительство, суд.

Раздел V. Местное управление и самоуправление.

Раздел VI. Прокуратура. Комитет государственного контроля.

Раздел VII. Финансово-кредитная система Республики Беларусь.

Раздел VIII. Действие Конституции Республики Беларусь и порядок ее изменения.

Раздел IX. Заключительные и переходные положения.

Весь текст Конституции состоит из 146 статей и ее положения необходимо трактовать в системной взаимосвязанности.

За всю историю развития Беларуси было принято пять Конституций: в 1919 г., 1927 г., 1937 г., 1978 г. и 1994 г. Первые четыре конституции имели специфические черты, но общим для них являлось то, что они имели явно классовый характер, закрепляли господствующей лишь одну идеологию, исключали многопартийность и многообразие форм собственности. Все было подчинено интересам социалистического, а затем и коммунистического строительства. Их недостатком было то, что в них, как правило, не получали отражения важнейших международных документов о правах и свободах человека и гражданина, многие нормы носили декларативный характер, не имели прямого, непосредственного действия на практике. Иногда подконституционные акты имели реальное преимущество перед Конституцией.

3.3 Права и свободы человека и гражданина. Конституционные обязанности граждан Республики Беларусь

Права и свободы человека в целом идентичные понятия. Права и свободы – это возможности индивида пользоваться определенными благами в политической, экономической, социальной, духовной и иных сферах. Свободы, это те же права, представляющие собой сферу человека, в которую (в отличие от прав) государство не должно вмешиваться.

Свобода – это возможность человека избежать воздействия со стороны государства, это независимость от него.

Права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены только на основании закона в тех пределах, которые продиктованы интересами развития правового государства. В соответствии со ст. 23. Конституции Республики Беларусь ограничение прав и свобод личности допускается только в случаях, предусмотренных законом, в интересах национальной безопасности, общественного порядка, защиты нравственности, здоровья населения, прав и свобод других лиц.

Права и свободы можно классифицировать по различным признакам.

I. *С позиции субъекта (гражданина, человека)* можно выделить:

- права и свободы человека;
- права и свободы гражданина.

II. *По сфере проявления человеческой деятельности:*

- личные;
- политические;
- экономические;
- социальные;
- культурные.

Права человека – это субъективные права, выражающие реальные возможности индивида удовлетворять свои жизненные потребности и интересы. Такие права носят всеобщий универсальный характер. Эти права человек имеет где бы он ни находился.

Права гражданина – совокупность прав и свобод, закрепляемых государством в отношении граждан.

Личные права и свободы закреплены в Конституции Республики Беларусь. К ним относят:

- право на жизнь (ст. 24);
- право на свободу, неприкосновенность и достоинство личности (ст. 25);
- право не считаться виновным в совершении преступления, пока вина не будет доказана в предусмотренном законом порядке и установлена вступившим в силу приговором суда – презумпция невиновности (ст. 26);
- право не давать показаний против себя, членов своей семьи, близких родственников (ст.27);
- право на защиту от незаконного вмешательства в личную жизнь (ст. 28);
- право на неприкосновенность жилища (ст. 29);
- и др.

К политическим правам и свободам, закрепленным Конституцией нашего государства, относят:

- право на управление делами государства (ст. 37);
- право избирать и быть избранным (ст. 38);
- право на обращение в государственные органы (ст. 40);
- свобода объединений (ст. 36);
- свобода собраний, митингов, уличных шествий, демонстраций и пикетирования (ст.35);
- право на равный доступ к любым должностям в государственных органах (ст. 39);
- и др.

В Конституции Республики Беларусь закреплены также и *экономические, социальные, культурные права:*

- право на труд (ст.41);
- на вознаграждение за труд (ст.42);
- право на отдых (ст. 43);
- право собственности (ст.44);
- право на охрану здоровья (ст. 45);
- право на жилище (ст.48);
- право на образование (ст. 49);
- право сохранить свою национальную принадлежность (ст.50);
- право на участие в культурной жизни (ст.51);
- и др.

Каждый, кто находится на территории Республики Беларусь, обязан соблюдать ее Конституцию, законы, уважать национальные традиции.

Помимо прав у каждого гражданина Республики Беларусь существует ряд обязанностей:

1. Соблюдать Конституцию, уважать законы Республики Беларусь и национальные традиции (ст. 52).
2. Уважать достоинство, права, свободы и законные интересы других лиц (ст. 53).
3. Бережно относиться к историко-культурному, духовному наследию и другим национальным ценностям (ст. 54).
4. Охранять природную среду (ст. 55).
5. Финансировать государственные расходы путем уплаты государственных пошлин, налогов и иных платежей (ст. 56).
6. Защищать Республику Беларусь (ст. 57).

3.4 Органы государственной власти Республики Беларусь

Орган государственной власти – это гражданин или коллектив граждан, наделенный государственно-властными полномочиями, и уполномоченные государством на осуществление его задач и функций и действующие в установленном государством порядке.

Государство осуществляет свои функции через органы государственной власти.

Согласно ст. 6 Конституции государственная власть в Республике Беларусь осуществляется на основе разделения *ее на законодательную, исполнительную и судебную*. Государственные органы в пределах своих полномочий самостоятельны: они взаимодействуют между собой с целью эффективного осуществления функций, стоящих перед государством, сдерживают и уравновешивают друг друга.

Особое место в системе государственной власти занимает Президент, который является Главой государства. Он обеспечивает взаимодействие органов государственной власти, осуществляет посредничество между ними. *По существу, мы можем говорить об еще одной мощной ветви власти – президентской.*

Органом законодательной власти является Парламент – Национальное Собрание Республики Беларусь. Президент также обладает правом осуществлять законодательную деятельность, посредством издания указов и декретов. Законы Республики Беларусь, декреты и указы Президента обладают высшей после Конституции и ратифицированных международных договоров юридической силой. Президент Республики Беларусь и Парламент выступают и в качестве представительного органа.

Органы исполнительной власти осуществляют исполнительную и распорядительную деятельность: исполняют либо организуют исполнение законодательных актов (законов, декретов), решений вышестоящих по отношению к ним государственных органов (Президента, Правительства) и сами осуществляют распорядительную по отношению к нижестоящим органам деятельность, путем издания обязательных для исполнения правовых актов.

Органы исполнительной власти можно классифицировать по масштабу деятельности на *республиканские* (министерства, государственные комитеты) и *местные* (исполнительные комитеты, местная администрация). Правительство – Совет Министров Республики Беларусь – является центральным органом государственного управления.

Судебная власть в Республике Беларусь является самостоятельной ветвью государственной власти. Судебная власть в нашей республике принадлежит судам. Система судов строится на принципах территориальности и специализации.

Судебная власть осуществляется общими (Верховный Суд Республики Беларусь, областные, Минский городской, областные, районные (городские), военные суды), хозяйственными (Высший Хозяйственный Суд Республики Беларусь, хозяйственные суды областей, г. Минска) и другими судами, предусмотренными законами Республики Беларусь. При осуществлении правосудия судьи независимы и подчиняются только закону.

Особое место в системе органов государственной власти занимает Прокуратура, возглавляет которую Генеральный Прокурор Республики Беларусь. Прокуратура осуществляет надзор за исполнением законов при расследовании

преступлений, соответствием закону судебных решений, в некоторых случаях проводит предварительное следствие, поддерживает государственное обвинение в судах.

Лекция 4. Основы административного права Республики Беларусь

Вопросы лекции

4.1 Общие положения административного права.

4.2 Административное правонарушение и административная ответственность.

4.3 Административные взыскания и порядок их наложения.

4.4 Общие положения административного процесса.

4.1 Общие положения административного права

С 1 марта 2007 года вступили в силу сразу два кодекса – Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях, принятый Палатой представителей 17 декабря 2002 года, одобренный Советом Республики 2 апреля 2003 года (далее КоАП) и Процессуально-исполнительный кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях, принятый Палатой представителей 9 ноября 2006 года, одобренный Советом Республики 1 декабря 2006 года (далее ПИКоАП).

Как и любая отрасль права, административное право состоит из правовых норм, регулирующих соответствующие общественные отношения, которые и составляют ее предмет.

Административное право – отрасль права, регулирующая общественные отношения управленческого характера.

Административное право – совокупность правовых норм, призванных регулировать общественные отношения, складывающиеся в процессе организации и осуществления исполнительно-распорядительной деятельности органами исполнительной власти, государственного управления, иными организациями.

Предметом административного права являются общественные отношения властного организационного характера, возникающие между органами публичной администрации, их должностными лицами и гражданами (их объединениями) в процессе осуществления ими функций государственного управления.

Исходя из содержания предмета, административное право можно определить как систему норм, регулирующих общественные отношения, возникающие между органами государственной власти и гражданами либо их объединениями, в процессе осуществления ими функций государственного управления.

Основным признаком административно-правовых отношений является наличие обязательного участника таких отношений – государства, в лице его компетентных органов, обладающего правом требовать от иных субъектов административно – правовых отношений должного поведения.

Административные правоотношения представляют собой определенную систему, элементами которой являются:

- субъекты (участники);
- объект (по поводу чего возникли отношения);
- содержание правоотношений (поведение субъектов и их юридические права и обязанности).

Под субъектами административных правоотношений понимают участников управленческих отношений, которые наделены правами и обязанностями, способностью вступать в административные правоотношения. Участниками административно-правовых отношений могут стать граждане Республики Беларусь, иностранные граждане и лица без гражданства, предприятия, учреждения, организации и т.д.

Все субъекты административных правоотношений должны обладать таким юридическим свойством, как административная *правосубъектность*, зависящая от объема и содержания *административной правоспособности и дееспособности*.

Административная правоспособность – способность граждан быть носителем прав и обязанностей в административно-правовой сфере. Правоспособность граждан в ряде случаев, предусмотренных законодательством, может ограничиваться. Это происходит в связи с совершением административных правонарушений, за которые закон предусматривает санкции в виде лишения специальных прав.

Административная дееспособность – способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять предоставленные ему законом права, выполнять установленные обязанности и нести юридическую ответственность в административно-правовой сфере.

Одним из проявления дееспособности является административная *деликтоспособность*, т.е. признаваемая государством способность нести юридическую ответственность.

В ст. 4.3. Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях сказано, что административной ответственности подлежит физическое лицо, достигшее ко времени совершения правонарушения шестнадцатилетнего возраста, за исключением случаев, предусмотренных самим Кодексом.

Однако в ряде случаев, предусмотренных ч.2 ст. 4.3. КоАП, устанавливается административная ответственность лиц, совершивших запрещенное КоАП деяние в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет (за умышленное причинение телесного повреждения (ст. 9.1); за мелкое хищение (ст. 10.5); за умышленные уничтожение либо повреждение имущества (ст. 10.9); за жестокое обращение с животными (ст. 15.45); и др.).

В процессе управленческой, исполнительной и распорядительной деятельности общественные отношения регулируются посредством административно-правовых норм.

Административно-правовые нормы представляют собой общеобязательные правила поведения, устанавливаемые уполномоченными государственными органами в сфере государственного управления и охраняемые в необходимых случаях принудительной силой государства.

4.2 Административное правонарушение и административная ответственность

В ст. 2.1. КоАП Республики Беларусь приводится понятие административного правонарушения. Так *административным правонарушением* признается противоправное виновное, а также характеризующееся иными признаками, предусмотренными КоАП, деяние (действие или бездействие), за которое установлена административная ответственность.

Административным правонарушением может быть деяние в виде:

- оконченого административного правонарушения;
- покушения на административное правонарушение.

Общими признаками, присущими всем административным правонарушениям, являются: общественная опасность, противоправность, виновность, наказуемость.

Деяние является *общественно-опасным*, если представляет опасность для личности, общества, государства либо создает угрозу причинения такого вреда. Именно степень общественной опасности является критерием подразделения всех правонарушений на преступления и проступки (административные, дисциплинарные, гражданско-правовые). Юридическим выражением признака общественной опасности административного правонарушения является противоправность.

Противоправность означает совершение деяния, нарушающего нормы административного права.

Виновность означает, что деяние представляет собой проявление воли и разума действующего либо бездействующего лица. Виновные противоправные деяния могут быть совершены умышленно или неосторожно.

Совершение административного проступка влечет наказание виновного в виде применения административного взыскания. В этом заключается суть признака *наказуемости*. Следует отметить, что в административном праве отсутствует понятие «наказание». Заменой ему выступает понятие «взыскание».

Все названные признаки административного правонарушения образуют юридический состав, являющийся основанием для привлечения правонарушителя к административной ответственности.

Признаки административного правонарушения следует отличать от его юридического состава.

При наличии всех признаков может отсутствовать состав административного правонарушения, что исключает возможность привлечения к административной ответственности.

Административная ответственность представляет собой наиболее распространенный вид юридической ответственности.

Административная ответственность – вид юридической ответственности, выражающийся в применении уполномоченным органом или должностным лицом административного взыскания, установленного нормами административного права, к лицу, совершившему правонарушение.

Административная ответственность (ст. 4.1.КоАП) выражается в применении административного взыскания к физическому лицу, совершившему административное правонарушение, а также к юридическому лицу, признанному виновным и подлежащему административной ответственности в соответствии с настоящим Кодексом.

Принципы административной ответственности закреплены в ст.4.2. КоАП. Так административная ответственность основывается на принципах законности, равенства перед законом, неотвратимости ответственности, виновной ответственности, справедливости и гуманизма.

Привлечение и освобождение от административной ответственности осуществляются не иначе как по постановлению (решению) компетентного органа (должностного лица) и на основании КоАП.

Каждое физическое лицо, признанное виновным в совершении административного правонарушения, а также юридическое лицо, вина которого по отношению к совершенному административному правонарушению установлена, подлежат привлечению к административной ответственности.

Лицо подлежит административной ответственности только за те административные правонарушения, в отношении которых установлена его вина.

Административная ответственность должна быть справедливой и гуманной, то есть административное взыскание должно назначаться с учетом характера и вредных последствий совершенного административного правонарушения, обстоятельств его совершения, личности физического лица, совершившего административное правонарушение.

Физическому лицу, совершившему административное правонарушение, должно быть назначено административное взыскание, необходимое и достаточное для его воспитания. Административное взыскание не имеет своей целью унижение человеческого достоинства физического лица, совершившего административное правонарушение, или причинение ему физических страданий.

Административное взыскание, налагаемое на юридическое лицо и индивидуального предпринимателя, не имеет целью причинение вреда их деловой репутации.

Административная ответственность обладает следующими признаками:

- основанием для наступления административной ответственности является административное правонарушение;

- административная ответственность не влечет судимости и увольнения с работы;
- состоит в применении к субъектам административных взысканий;
- к административной ответственности привлекают органы, которым законом предоставлено такое право;
- субъектами административной ответственности являются физические лица;
- существует особый порядок привлечения к административной ответственности.

4.3 Административные взыскания и порядок их наложения

Административное взыскание представляет собой меру административной ответственности.

Административное взыскание, налагаемое на физическое лицо, применяется в целях воспитания физического лица, совершившего административное правонарушение, а также предупреждения совершения новых правонарушений как самим физическим лицом, совершившим такое правонарушение, так и другими физическими лицами.

Административное взыскание, налагаемое на юридическое лицо, применяется в целях предупреждения совершения новых административных правонарушений.

Применение административного взыскания призвано способствовать восстановлению справедливости и является основанием для взыскания с физического или юридического лица возмещения вреда в порядке, предусмотренном законодательством Республики Беларусь.

За совершение административных правонарушений применяются следующие виды административных взысканий (ч.1. ст. 6.2. КоАП):

- предупреждение;
- штраф;
- исправительные работы;
- административный арест;
- лишение специального права;
- лишение права заниматься определенной деятельностью;
- конфискация;
- депортация;
- взыскание стоимости предмета административного правонарушения.

В отношении юридических лиц применяются штраф, лишение права заниматься определенной деятельностью, конфискация, взыскание стоимости предмета административного правонарушения.

Административные взыскания в виде исправительных работ, административного ареста, лишения права заниматься определенной деятельностью, конфискации, взыскания стоимости предмета административного правонарушения налагаются только судом.

Предупреждение, штраф, исправительные работы и административный арест применяются в качестве основного административного взыскания.

Лишение специального права, лишение права заниматься определенной деятельностью, а также депортация могут применяться как в качестве основного, так и дополнительного административного взыскания.

Конфискация, взыскание стоимости предмета административного правонарушения применяются в качестве дополнительного административного взыскания.

За одно административное правонарушение могут быть наложены основное либо основное и дополнительные административные взыскания из числа указанных в санкции статьи Особенной части КоАП.

Дополнительные административные взыскания применяются в случаях, предусмотренных статьями Особенной части КоАП.

Взыскания предупреждают новые правонарушения как со стороны виновного, так и со стороны других лиц.

Административные взыскания налагаются компетентными органами и должностными лицами путем издания специальных актов управления.

При наложении взыскания учитывается характер совершенного правонарушения, личность правонарушителя, степень его вины, имущественное положение, обстоятельства, смягчающие и отягчающие ответственность.

4.4 Общие положения административного процесса

Административный процесс представляет собой установленный Процессуально-исполнительным кодексом Республики Беларусь об административных правонарушениях порядок деятельности его участников по делу об административном правонарушении.

Процессуально-исполнительный кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях от 20 декабря 2006 г. устанавливает порядок административного процесса, права и обязанности его участников, а также порядок исполнения административного взыскания.

Задачами административного процесса являются защита личности, ее прав, свобод и законных интересов, интересов юридических лиц, общества и государства путем быстрого и полного рассмотрения дел об административных правонарушениях, выявления и привлечения виновных к административной ответственности; обеспечение правильного и единообразного применения закона с тем, чтобы каждый, кто совершил административное правонарушение, был подвергнут справедливому административному взысканию и ни один невиновный не был привлечен к административной ответственности.

Согласно ч.1. ст. 3.1. ПИКоАП дела об административных правонарушениях рассматриваются районным (городским) судом; хозяйственным судом; сельским, поселковым исполнительным комитетом; административной комиссией районного (городского) исполнительного комитета или администрации района в городе; районной (городской), районной в городе комиссией по делам

несовершеннолетних; органами внутренних дел; органами Комитета государственного контроля Республики Беларусь; Государственной инспекцией охраны животного и растительного мира при Президенте Республики Беларусь; органами государственного пожарного надзора Министерства по чрезвычайным ситуациям Республики Беларусь; органами государственного санитарного надзора; пограничными войсками Республики Беларусь; таможенными органами; налоговыми органами; Департаментом ценовой политики Министерства экономики Республики Беларусь; органами Министерства финансов Республики Беларусь и финансовыми управлениями (отделами) местных исполнительных и распорядительных органов; органами Национального банка Республики Беларусь; органами Министерства транспорта и коммуникаций Республики Беларусь;) органами железнодорожного транспорта; органами Министерства лесного хозяйства Республики Беларусь; органами Министерства природных ресурсов и охраны окружающей среды Республики Беларусь; Департаментом по ценным бумагам Министерства финансов Республики Беларусь; органами государственного энергетического и газового надзора Министерства энергетики Республики Беларусь; органами Департамента государственной инспекции труда Министерства труда и социальной защиты Республики Беларусь; органами Министерства сельского хозяйства и продовольствия Республики Беларусь; органами государственной безопасности; государственными природоохранными учреждениями, осуществляющими управление заповедниками и национальными парками; органами Министерства юстиции Республики Беларусь.

Дела об административных правонарушениях рассматриваются должностными лицами органов, ведущих административный процесс, уполномоченными составлять протоколы об административных правонарушениях, в случаях, установленных ПИК_оАП.

Участниками административного процесса являются: лицо, совершившее административное правонарушение, потерпевший, законный представитель физического лица, представитель юридического лица, защитник (представитель), свидетель, эксперт, специалисты, переводчик, понятой. Права и обязанности участников административного процесса изложены в Главе 4 ПИК_оАП.

В ч. 1 ст. 8.1. ПИК_оАП сказано, что в целях пресечения административных правонарушений, установления личности физического лица, в отношении которого ведется административный процесс, составления протокола об административном правонарушении, обеспечения своевременного и правильного рассмотрения дела и исполнения постановлений по делу об административном правонарушении допускается применение следующих мер обеспечения административного процесса:

- административное задержание физического лица;
- личный обыск задержанного;
- наложение ареста на имущество;
- изъятие вещей и документов;
- задержание и принудительная отбуксировка (эвакуация) транспортного средства;

- отстранение от управления транспортным средством;
- привод;
- удаление из помещения, в котором рассматривается дело об административном правонарушении.

В отношении юридического лица могут быть применены следующие меры обеспечения административного процесса (ч.2. ст. 8.1. ПИК_оАП):

- изъятие документов и имущества, принадлежащих юридическому лицу;
- наложение ареста на товары, транспортные средства и иное имущество, принадлежащие юридическому лицу.

Меры обеспечения административного процесса применяются судьей, должностным лицом органа, ведущего административный процесс.

Принятые до начала административного процесса меры административного принуждения, предусмотренные законодательными актами Республики Беларусь, сохраняют свое действие до отмены органом, их применившим, или судом.

Поводами к началу административного процесса являются:

- заявление физического лица;
- сообщение должностного лица государственного органа, общественного объединения, иной организации;
- непосредственное обнаружение признаков административного правонарушения судом, органом, ведущим административный процесс.

Основаниями для начала административного процесса являются достаточные данные, указывающие на признаки административного правонарушения, предусмотренного статьей Особенной части Кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях, если при этом отсутствуют обстоятельства, исключающие административный процесс.

Обстоятельства, исключающие административный процесс, перечислены в ст. 9.6. ПИК_оАП.

Так обстоятельствами, исключающими административный процесс в отношении физического лица, являются:

- отсутствие события административного правонарушения;
- отсутствие в деянии состава административного правонарушения;
- недостижение физическим лицом на день совершения деяния возраста, с которого наступает административная ответственность;
- невменяемость физического лица, совершившего административное правонарушение;
- смерть физического лица, в отношении которого был начат административный процесс, за исключением случаев, установленных ПИК_оАП;
- недоказанность виновности физического лица, в отношении которого ведется административный процесс, в совершении административного правонарушения и др.

Обстоятельствами, исключающими административный процесс в отношении юридического лица или индивидуального предпринимателя, являются:

- ликвидация юридического лица, либо прекращение деятельности индивидуального предпринимателя, либо признание их экономически несостоятельными (банкротами), имевшие место ко дню вынесения постановления по делу об административном правонарушении;

- смерть индивидуального предпринимателя, в отношении которого был начат административный процесс;

- недоказанность виновности юридического лица или индивидуального предпринимателя, в отношении которых ведется административный процесс, в совершении административного правонарушения и др.

На основании ст. 12.1 постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицом, в отношении которого оно вынесено, потерпевшим, их представителями, защитником. Постановление о прекращении дела об административном правонарушении может быть также обжаловано руководителем органа, направившего дело об административном правонарушении на рассмотрение в суд. Постановление по делу об административном правонарушении может быть опротестовано прокурором.

Лекция 5. Общая характеристика уголовного права Республики Беларусь

Вопросы лекции

5.1 Понятие, принципы и задачи уголовного права.

5.2 Состав преступления.

5.3 Принципы уголовной ответственности и виды наказаний по Уголовному кодексу Республики Беларусь.

5.4 Обстоятельства отягчающие, смягчающие и исключаяющие уголовную ответственность.

5.1 Понятие, принципы и задачи уголовного права

Уголовное право – это совокупность юридических норм о преступлении и наказании. Уголовное право в первую очередь определяет, какие деяния представляют опасность для общества, и устанавливает уголовно-правовой запрет на их совершение, объявляя такие деяния преступлениями.

Функции уголовного права:

1. *Охранительная* – предполагает защиту человека, государства и общества от преступных посягательств.

2. *Предупреждение преступлений*, т.е. недопущение совершения гражданами преступлений.

3. *Воспитательная*, т.е. воспитание граждан в духе уважения и соблюдения законов путем устрашения угрозой наказания и реального применения наказания.

4. *Регулятивная*, предполагает регламентацию общественных отно-

шений, возникающих в связи с совершением преступлений и применением уголовно-правовых мер, а также реализацией гражданами прав на причинение вреда при обстоятельствах, исключающих преступность деяния.

Основным источником регулирования уголовных правоотношений является Уголовный кодекс Республики Беларусь, принятый в 1999 году (далее УК).

Одним из основных понятий уголовного права является понятие преступления. В ст. 11 Уголовного Кодекса Республики Беларусь (далее УК) говорится, что *преступлением* признается совершенное виновно общественно опасное деяние (действие или бездействие), характеризующееся признаками, предусмотренными Уголовным кодексом и запрещенное им под угрозой наказания.

Преступлением может быть признано только совершенное человеком деяние, признаками которого являются:

1. *Общественная опасность* – это объективное свойство деяния причинять существенный вред обществу или создавать угрозу причинения такого вреда.

2. *Противоправность* – это юридическое выражение признака общественной опасности, т.е. преступлением являются только те деяния, которые прямо указаны в Уголовном кодексе. Суть противоправности выражается принципом: нет преступления, если об этом не указано в законе.

3. *Виновность* означает, что общественно опасное деяние, нарушающее уголовно-правовой запрет, может быть признано преступлением только в том случае, если оно совершено виновно, т.е. умышленно или по неосторожности. *Вина* – это психическое отношение лица к содеянному и его последствиям.

4. *Наказуемость* – это установление в Уголовном кодексе конкретного наказания за запрещаемое им общественно опасное деяние, т.е. наказуемость является неизбежным следствием установления уголовно-правового запрета.

5.2 Состав преступления

Составом преступления называется совокупность предусмотренных законом объективных и субъективных признаков, характеризующих конкретное деяние как преступление, то есть признаков, необходимых и достаточных для привлечения лица к уголовной ответственности.

Основными элементами состава преступления являются объект, субъект, объективная сторона, субъективная сторона. Если отсутствует хотя бы один из этих элементов, то уголовная ответственность не наступает. Рассмотрим эти элементы подробнее.

Объект преступления – это то, на что посягает преступление. Любое преступление посягает на общественные отношения, а не на вещи. Объектом преступления может быть только то общественное отношение, которое охраняется действующим законом.

Объективная сторона преступления – это процесс общественно опасного и противоправного посягательства на охраняемые законом интересы. Признаки, определяющие внешнюю сторону поведения человека, составляют содержание объективной стороны преступления. Это поведение должно быть, прежде всего, общественно опасным. Законодатель определяет такую форму поведения как, общественно опасное деяние, запрещенное уголовным законом под угрозой наказания. Объективная сторона преступления характеризуется группой признаков, определяющих внешнюю сторону общественно опасного поведения человека. В эту группу входят:

- общественно опасное деяние;
- общественно опасные последствия – вред, который причиняется совершенным деянием;
- причинная связь между деянием и последствиями;
- место, время, обстановка, в которой совершается общественно опасное деяние;
- способ совершения деяния, орудия или средства его совершения.

Субъективная сторона – это психическое отношение лица к совершенному деянию и его последствиям.

Признаками субъективной стороны являются:

1. *Вина* – это психическое отношение лица к совершаемому им общественно-опасному деянию в форме умысла или неосторожности.

2. *Мотив* – это побуждение субъекта к совершению преступления. Самыми распространенными мотивами совершения преступлений являются корысть и ревность.

3. *Цель преступления* – это результат, к которому стремится преступник (нажива, смерть и т.д.).

Основным признаком субъективной стороны является вина, которая выступает в следующих формах: умышленная и неосторожная.

Умышленная форма вины – это наиболее распространенная в законе и на практике форма вины, в ней различают прямой и косвенный умысел.

При прямом умысле лицо осознает общественно опасный характер своего деяния, предвидит возможность или неизбежность наступления общественно – опасных последствий, желает их наступления и стремится к ним. При прямом умысле преступник заинтересован в последствиях преступления (казачное убийство, изнасилование, хулиганство т.д.).

В случае *косвенного умысла* лицо осознает общественно опасный характер своего деяния, предвидит возможность или неизбежность наступления общественно опасных последствий, не желает наступления этих последствий, но сознательно допускает их наступление.

Неосторожная форма вины встречается реже, но общественно опасные последствия неосторожности иногда превышают вред, причиняемый умышленными преступлениями (например, при крушениях поездов, столкновениях самолетов и т.д.). Различают два вида неосторожности: преступное легкомыслие и преступная небрежность.

Преступное легкомыслие, когда лицо предвидит возможность наступления общественно опасных последствий своего поведения, но легкомысленно рассчитывает на их предотвращение.

Преступная небрежность, когда лицо не предвидит наступления общественно опасных последствий своего поведения, хотя при необходимой внимательности и предусмотрительности должно было и могло их предвидеть.

Субъект преступления – это лицо, совершившее преступление, на которое по закону может быть возложена обязанность отвечать перед государством за содеянное. По уголовному праву Беларуси субъектом преступления может быть только физическое лицо.

Таким образом, субъект преступления – это физическое, вменяемое лицо, достигшее определенного возраста. Общий возраст уголовной ответственности составляет 16 лет, но наступать она может и с 14 лет, за преступления, представляющие большую общественную опасность (убийство, изнасилование, кража, разбой и т.д.). Кроме того, уголовное право Республики Беларусь содержит такое понятие, как *специальный субъект преступления*. Это лицо, которое обладает кроме общих признаков субъекта, дополнительными признаками (гражданство, пол, должностное положение). Например, за такое преступление, как взятка, ответственность будут нести должностные лица, в данном случае должностное лицо будет выступать как специальный субъект.

5.3 Принципы уголовной ответственности и виды наказаний по Уголовному кодексу Республики Беларусь

Уголовная ответственность за совершение преступлений реализуется в полном соответствии со следующими принципами:

1. *Принцип законности*, означает применение уголовной ответственности исключительно на основании Уголовного кодекса и в точном соответствии с ним. В отличие от других отраслей права, в уголовном праве нет иных нормативных актов, кроме закона. Преступлением может быть признано только то деяние, которое прямо указано в Уголовном кодексе. Виновный в совершении преступления может быть подвергнут только таким мерам ответственности, которые непосредственно предусмотрены уголовным правом.

2. *Принцип равенства граждан перед законом*, предполагает в первую очередь реализацию уголовной ответственности в интересах общества в целом, а не в интересах отдельных личностей или социальных групп. Во-вторых, предполагается равная ответственность всех граждан перед законом независимо от их социальных характеристик (раса, национальность, пол, социальное положение, политические взгляды и т.п.).

3. *Принцип неотвратимости ответственности* означает, что каждое лицо, виновное в совершении преступления, подлежит уголовной ответственности и наказанию, если нет правовых оснований для освобождения его от ответственности или наказания.

4. *Принцип личной виновной ответственности* включает в себя два

основных момента:

- личный характер ответственности означает, что к уголовной ответственности может быть привлечено только то лицо, которое непосредственно совершило преступление, и эта ответственность ни при каких обстоятельствах не может быть переложена на какое бы то ни было иное лицо;

- принцип виновной ответственности означает, что к уголовной ответственности лицо привлекается только в том случае, если судом в соответствии с законом будет установлена его вина в совершении деяния или причинении последствий, предусмотренных Уголовным кодексом. Уголовная ответственность за невиновное причинение вреда исключается, т.е. без вины нет ответственности независимо от тяжести причиненного вреда.

5. *Принцип справедливости ответственности* означает, что наказание и иные меры уголовной ответственности должны соответствовать характеру и степени тяжести совершенного преступления, обстоятельств его совершения, а также личности его совершения.

6. *Принцип гуманизма (человеколюбия)* имеет двойное проявление:

- во-первых, уголовный закон направлен на всемерную защиту человека как высшую ценность общества;

- во-вторых, гуманизм должен проявляться и в отношении к преступнику. Это означает, что наказание не имеет своей целью причинение физических страданий или унижение человеческого достоинства и что к преступнику допустимо применение только тех мер, которые необходимы и достаточны для достижения целей общей и частной превенции.

Уголовная ответственность имеет целью исправление лица, совершившего преступление, и предупреждение совершения новых преступлений, как осужденным, так и другими лицами. Поскольку в подавляющем большинстве случаев уголовную ответственность можно отождествлять с наказанием, то ее виды можно свести к видам наказания. Согласно ст.47 УК *наказанием* является принудительная мера уголовно-правового воздействия, применяемая по приговору суда к лицу, осужденному за преступление, и заключающаяся в предусмотренных законом лишении, или ограничении прав и свобод осужденного.

Наказанию подлежит только лицо, виновное в совершении преступления (личный характер наказания). При этом никто не может быть признан виновным в совершении преступления и, тем самым, подвергнут уголовному наказанию иначе как по приговору суда и в соответствии с законом. Никакой другой орган государства, кроме суда, не обладает полномочиями применять меры уголовного наказания.

Согласно п.1. ст.48 УК к лицам, совершившим преступления, применяются следующие основные наказания:

1. *Общественные работы* – это выполнение осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатного труда в пользу общества, вид труда определяется органами, ведающими применением общественных работ (ст.49).

2. *Штраф* – это денежное взыскание, назначаемое судом в случаях, установленных УК (ст.50).

3. *Лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью* – запрещение занимать должности на государственной службе, в органах местного самоуправления, либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью (ст.51).

4. *Исправительные работы* – принудительное привлечение осужденного к труду по основному месту работы на срок, указанный в приговоре суда, с удержанием в доход государства определенной доли его заработка (ст. 52).

5. *Ограничения по воинской службе* – ограничение по военной службе осужденным военнослужащим, проходящим военную службу по контракту (ст.53).

6. *Арест*. Содержание осужденного в условиях строгой изоляции устанавливается на срок от одного до шести месяцев (ст.54).

7. *Ограничение свободы*. Нахождение осужденного в условиях осуществления за ним надзора, с обязательным привлечением к труду в местах, определяемых органами, ведающими исполнением наказания (ст. 55).

8. *Направление в дисциплинарную воинскую часть*. Направление военнослужащих срочной службы на срок от трех месяцев до двух лет в дисциплинарную воинскую часть (ст. 56).

9. *Лишение свободы* – принудительная изоляция осужденного путем помещения его в предназначенные для этого учреждения на срок, установленный приговором суда, со специальным режимом содержания (ст.57).

10. *Пожизненное заключение*. Применяется только как альтернатива смертной казни за совершение особо тяжких преступлений, посягающих на жизнь (ст. 58).

11. *Смертная казнь (до ее отмены)*. Данный вид наказания был признан не соответствующим Конституции Республики Беларусь в части отсутствия в нем указания на временный характер смертной казни в нашей стране. Итак, смертная казнь как вид наказания применяется в Республики Беларусь, но носит временный характер.

Кроме основных наказаний, к лицам, совершившим преступления, могут применяться следующие дополнительные наказания:

- лишение воинского или специального звания;
- конфискация имущества.

Общественные работы, штраф и лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью могут применяться в качестве не только основного, но и дополнительного наказания.

5.4 Обстоятельства отягчающие, смягчающие и исключаящие уголовную ответственность

При назначении наказания суд исходит из принципа индивидуализации наказания, т.е. учитывает характер и степень общественной опасности

совершенного преступления, мотивы и цели содеянного, личность виновного, характер нанесенного вреда и т.д.

Обстоятельства, смягчающие ответственность (ст. 63):

- явка с повинной;
- чистосердечное раскаяние в совершенном преступлении;
- активное способствование выявлению преступления, изобличению других участников преступления, розыску имущества, приобретенного преступным путем;
- оказание медицинской или иной помощи потерпевшему непосредственно после преступления; добровольное возмещение ущерба, устранение вреда, причиненного преступлением; иные действия, направленные на заглаживание такого вреда;
- наличие на иждивении у виновного малолетнего ребенка;
- совершение преступления вследствие стечения тяжелых личных, семейных или иных обстоятельств;
- совершение преступления под влиянием угрозы или принуждения либо в силу материальной, служебной или иной зависимости;
- совершение преступления под влиянием противоправных или аморальных действий потерпевшего;
- совершение преступления при нарушении условий правомерности крайней необходимости, пребывания среди соучастников преступления по специальному заданию, обоснованного риска, исполнения приказа или распоряжения;
- совершение преступления беременной женщиной;
- совершение преступления престарелым лицом.

Суд может признать смягчающими ответственность и иные обстоятельства, не указанные в ст. 63 УК.

Обстоятельства, отягчающие ответственность (ст. 64):

- совершение преступления лицом, ранее совершившим какое-либо преступление, если не истекли сроки давности либо не погашена или не снята судимость за предшествующее преступление. Суд вправе в зависимости от характера преступлений не признать это обстоятельство отягчающим;
- совершение преступления в отношении заведомо малолетнего, престарелого или лица, находящегося в беспомощном состоянии;
- совершение преступления в отношении заведомо для виновного беременной женщины;
- совершение преступления общеопасным способом;
- совершение преступления с особой жестокостью или издевательством;
- совершение преступления в отношении лица, находящегося в материальной, служебной или иной зависимости от виновного;
- совершение преступления в отношении лица или его близких в связи с осуществлением им служебной деятельности или выполнением общественного долга;

- совершение преступления из корыстных или иных низменных побуждений;
- совершение преступления по мотивам расовой, национальной, религиозной вражды или розни, политической или идеологической вражды, а равно по мотивам вражды или розни в отношении какой-либо социальной группы;
- совершение преступления с целью скрыть другое преступление или облегчить его совершение;
- совершение преступления группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступной организацией;
- совершение преступления лицом, нарушившим тем самым принятую им присягу или профессиональную клятву;
- совершение преступления, повлекшего тяжкие последствия;
- совершение преступления с использованием заведомо малолетнего или лица, заведомо для виновного страдающего психическим заболеванием или слабоумием;
- совершение преступления с использованием условий общественного бедствия или чрезвычайного положения;
- совершение преступления по неосторожности вследствие сознательного нарушения установленных правил безопасности;
- совершение преступления лицом, находящимся в состоянии алкогольного опьянения либо в состоянии, вызванном потреблением наркотических средств, психотропных, токсических или других одурманивающих веществ. Суд вправе в зависимости от характера преступления не признать это обстоятельство отягчающим.

Суд не может признать отягчающими обстоятельства, не указанные в ст. 64 УК.

Под *обстоятельствами, исключаящими преступность деяния*, а значит и уголовную ответственность, понимаются такие обстоятельства, при наличии которых не признается преступлением деяние, формально подпадающее под признаки состава какого-либо преступления, предусмотренного Уголовным кодексом.

Данному вопросу посвящена глава 6 УК «Обстоятельства, исключаящие преступность деяния». В этой главе содержатся следующие обстоятельства:

- необходимая оборона (ст.34 УК);
- причинение вреда при задержании преступника (ст.35 УК);
- крайняя необходимость (ст.36 УК);
- пребывание среди соучастников преступления по специальному заданию (ст.38 УК);
- обоснованный риск (ст.39 УК);
- исполнение приказа или распоряжения (ст.40 УК).

Необходимая оборона – это правомерная защита от общественно опасного посягательства путем причинения вреда посягающему. В соответствии с п.2 ст. 34 УК: «Не является преступлением действие, совершенное в состоянии необходимой обороны, то есть при защите жизни, здоровья, прав обороняющегося-

ся или другого лица, интересов общества или государства от общественно опасного посягательства путем причинения посягающему вреда, если при этом не было допущено превышения пределов необходимой обороны».

Право на необходимую оборону имеют в равной мере все лица независимо от гражданства, должностного или служебного положения (работники милиции, рядовые граждане и т. д.), а также от наличия у них профессиональной, специальной или иной подготовки (владение навыками боевых искусств, бокса, борьбы и т.п.).

Любое лицо вправе отражать посягательство как на его собственные интересы, так и на интересы иных, даже посторонних лиц, на интересы общества или государства. Причинение вреда посягающему будет признано правомерным только при наличии предусмотренных законом условий.

Условия правомерности необходимой обороны.

1. Посягательство должно быть общественно опасным, т.е. это те деяния, которые причиняют или способны причинить существенный вред охраняемым интересам личности, общества или государства.

2. Посягательство должно быть наличным, когда выполняется действие, прямо направленное на причинение вреда (лицо замахивается топором для нанесения смертельного удара), или при реальной угрозе причинения вреда (лицо еще только подходит с топором к намеченной жертве).

3. Посягательство должно быть действительным, т.е. оно должно существовать объективно, а не в воображении какого-либо лица, т.е. посягательство должно быть реальным, а не мнимым.

4. Грозящий от посягательства вред должен быть существенным, поэтому отражение малозначительных посягательств не образует необходимой обороны.

5. Посягательство должно угрожать немедленным причинением вреда. Если же наступление вреда отдалено по времени от момента совершения деяния и причинение вреда посягающему нецелесообразно, то право на необходимую оборону не возникает. В подобных случаях необходимо обращаться за защитой в компетентные государственные органы.

Право на необходимую оборону прекращается с фактическим прекращением посягательства. После окончания посягательства к виновному могут применяться насильственные действия только с целью его задержания и доставления в органы власти.

Причинение вреда преступнику при его задержании.

Не является преступлением причинение вреда лицу, совершившему преступление, при его задержании для доставления органам власти и пресечения возможности совершения им новых преступлений, когда оно пытается или может скрыться от следствия и суда, если иными средствами задержать такое лицо не представлялось возможным и при этом не было допущено превышения для этого мер. Именно таким образом определяет ч.1 ст.35 *непреступность* причинения вреда при задержании лица, совершившего преступление.

Предоставление гражданам права задерживать преступников для доставки их в органы власти является одной из мер реализации принципа неотвратимости уголовной ответственности, и одновременно служит привлечению граждан к борьбе с преступностью.

Условия правомерности задержания характеризуют преступника и совершенное им преступление:

- совершено преступление, а не какое-либо иное правонарушение;
- задерживается лицо, совершившее это преступление;
- своевременность задержания;
- необходимость задержания.

Крайняя необходимость

Под крайней необходимостью в соответствии со ст. 36 УК понимается совершение действия для предотвращения или устранения опасности, непосредственно угрожающей личности или правам данного лица или других лиц, интересам общества или государства, если эта опасность при данных обстоятельствах не могла быть устранена другими средствами и если причиненный вред не является более значительным, чем предотвращенный.

Действия, совершенные в состоянии крайней необходимости, не только не являются преступлением из-за отсутствия признака общественной опасности, но и, напротив, признаются социально полезными, ибо они направлены на спасение большего блага.

Условия правомерности крайней необходимости:

- существование угрозы причинения существенного вреда правоохраняемым интересам;
- опасность должна быть наличной;
- опасность должна быть действительной.

Пребывание среди соучастников преступления по специальному заданию.

Правовая регламентация правомерности соучастия в совершении преступления при выполнении специальных заданий содержится в ст. 38 УК, согласно которой не подлежит уголовной ответственности лицо, которое, выполняя в соответствии с действующим законодательством специальное задание по предупреждению или раскрытию преступления и действуя с другими его участниками, вынужденно совершить преступление.

Одним из важнейших условий правомерности совершения преступления является его вынужденность. Участие в преступлении будет признано вынужденным, если отказ от его совершения создает угрозу раскрытия внедренного лица и его безопасности либо может привести к невозможности разоблачения преступников, предотвращения или пресечения более тяжких преступлений.

Обоснованный риск.

Ст. 39 УК устанавливает, что не является преступлением причинение вреда правоохраняемым интересам при обоснованном риске для достижения общественно полезной цели.

Риск признается оправданным при наличии следующих условий:

1. Сопряженные с риском действия предпринимаются для достижения общественно полезной цели. Признание цели социально полезной осуществляется судом.

2. Деяние, содержащее в себе риск причинения вреда, должно соответствовать современным научно-техническим знаниям и опыту. Вывод о наличии этого условия обоснованности риска делается на основании соответствующего заключения научно-технической экспертизы.

3. Невозможность достижения поставленной цели не связанными с риском действиями.

4. Вероятность получения положительного результата значительно выше, чем вероятность наступления общественно опасных последствий.

5. Приняты все возможные меры для предотвращения вреда правоохраняемым интересам.

6. При существовании заведомого риска причинения тяжкого телесного повреждения или смерти человеку необходимо выраженное им согласие на поставление его жизни или здоровья в опасность. Такое согласие должно быть добровольным, что предполагает полную осведомленность рискующего о характере и степени риска, а также полное отсутствие какого-либо его принуждения.

Только виновное нарушение вышеперечисленных условий превращает наступивший вред и сам риск в необоснованный.

Риск не признается обоснованным, если он заведомо был сопряжен с угрозой:

- экологической катастрофы; общественного бедствия;
- наступления смерти или причинения тяжкого телесного повреждения лицу, не выразившему согласия на то, чтобы его жизнь или здоровье были поставлены в опасность.

Исполнение приказа или распоряжения

Уголовно-правовая регламентация исполнения приказа или распоряжения содержится в ст.40 УК, которая имеет следующее содержание: «Не является преступлением причинение вреда охраняемым настоящим Кодексом интересам лицом, действующим во исполнение обязательных для него приказа или распоряжения, отданных в установленном порядке. Уголовную ответственность за причинение такого вреда несет лицо, отдавшее незаконный приказ или распоряжением».

Освобождение от уголовной ответственности исполнителя приказа или распоряжения возможно только при наличии ряда условий:

- приказ или распоряжение должны быть обязательны для исполнения;
- акты должны быть изданы уполномоченным лицом, в пределах его компетенции в установленном порядке и не противоречить велениям закона;
- акты управления должны быть обязательны только для тех лиц, в круг служебных обязанностей которых входит выполнение предписываемых действий.

Незаконность приказа или распоряжения обуславливается как несоблюдением определенной формы и порядка их издания, так и незаконностью их содержания.

Лекция 6. Коррупция и ее общественная опасность

Если человек наворовал столько, что может поделиться с другими, то он - недостижим
Цицерон

Вопросы лекции

6.1 Понятие коррупции. История возникновения коррупции.

6.2 Формы коррупции и коррупционные правонарушения. Коррупция и социальный капитал.

6.3 Коррупция и организованная преступность. Общественная опасность коррупции.

6.4 Борьба с коррупцией в Республике Беларусь.

6.1 Понятие коррупции. История возникновения коррупции

Коррупция представляет собой сложное, опасное, разрушительное для общества явление, которое не является новым ни для одной страны мира.

В «Толковом словаре русского языка» коррупция определяется как «подкуп взятками, продажность должностных лиц, политических деятелей», в трехтомном «Большом толковом словаре иностранных слов» наряду с примерно таким же объяснением термина приводится еще одно его значение: «Разложение экономической и политической систем в государстве, выражающееся в продажности должностных лиц и общественных деятелей». Иначе говоря, если в первом случае речь идет о преступных действиях лишь отдельных лиц, то во втором – о социальном явлении, разрушительном для общества в целом.

Первое законодательное ограничение коррупционных действий принадлежит Ивану III. Его внук Иван Грозный впервые ввел смертную казнь в качестве наказания за чрезмерность во взятках и отменил систему «кормлений» в середине XVI века. Доверенные лица великого князя или государя, занимавшие управленческие должности, не получали тогда жалованья из казны. Вместо этого их отправляли в города и волости, где местное население было обязано содержать («кормить») государевых посланников весь срок службы. «Кормленщики» собирали подношения как натурой (хлебом, мясом, сыром, овсом и сеном для лошадей и т.д.), так и деньгами. В их карман шли судебные пошлины, пошлины за право торговли и другие выплаты.

В документах ООН о международной борьбе с коррупцией имеется также определение «коррупции» как злоупотребления государственной властью для получения выгоды в личных целях. Из него следует, что коррупция выходит за пределы взяточничества. Это понятие включает в себя и взяточничество (дачу

вознаграждения для совращения лица с позиций долга), и покровительство на основе личных связей, и незаконное присвоение публичных средств для частного использования.

В ст.1 Закона Республики Беларусь «О борьбе с коррупцией» от 20 июля 2006 г. № 165-З приводится определение понятия коррупции. Так под коррупцией понимается умышленное использование государственным должностным или приравненным к нему лицом либо иностранным должностным лицом своего служебного положения и связанных с ним возможностей, сопряженное с противоправным получением имущества или другой выгоды в виде услуги, покровительства, обещания преимущества для себя или для третьих лиц, а равно подкуп государственного должностного или приравненного к нему лица либо иностранного должностного лица путем предоставления им имущества или другой выгоды в виде услуги, покровительства, обещания преимущества для них или для третьих лиц с тем, чтобы это государственное должностное или приравненное к нему лицо либо иностранное должностное лицо совершили действия или воздержались от их совершения при исполнении своих служебных (трудовых) обязанностей.

6.2 Формы коррупции и коррупционные правонарушения. Коррупция и социальный капитал

Коррупция не ограничивается только лишь взяточничеством. Коррупция существует и проявляется в различных формах, на наш взгляд еще более опасных, чем взяточничество.

Так одной из форм коррупции является протекционизм («кумовство»), который заключается в продвижении по служебной лестнице близких родственников, знакомых, друзей. Возникает ситуация, когда некоторая государственная структура превращается в «клан» тесно связанных между собой близким родством и иными отношениями лиц, успешно достигающих свои личные, а иногда преступные цели. Иные лица, работающие в данной структуре, но не входящие в «клан», выполняют необходимую работу (иногда даже не предусмотренную должностной инструкцией), однако их достижения редко оцениваются по заслугам. Естественно, что и по служебной лестнице продвигаются именно лица, входящие в клан.

Сегодня социологическая наука, философия, политология предлагают термин «социальный капитал».

Под социальным капиталом понимается количество и качество (разнообразие) социальных связей индивида, которые могут быть использованы для получения экономических, социальных и психологических выгод. Многочисленные исследования говорят о том, что обладание социальным капиталом связано с более высоким социально-экономическим статусом, влиянием на других людей, информированностью, финансовым благополучием, карьерой, удовлетворенностью жизнью, здоровьем, продолжительностью жизни. В политологии

развиваются идеи о том, что экономическое процветание сообществ, регионов и наций также является следствием социального капитала.

В чем же отличие социального капитала от коррупции? Полагаем в той цели, которую стремиться достичь индивид или группа людей благодаря своему социальному капиталу.

То есть у социального капитала есть и обратная сторона: сообщества, группы и иные образования, преследуя цели, противоречащие интересам общества, могут в действительности препятствовать экономическому и социальному развитию страны, порождая коррупцию.

Следует отметить, что протекционизм носит латентный характер, трудно выявляем. Именно поэтому является более опасной формой коррупции, чем взяточничество.

Правонарушениями, создающими условия для коррупции, являются:

- вмешательство государственного должностного лица с использованием своих служебных полномочий в деятельность иных государственных органов и других организаций, если это не входит в круг его полномочий и не основано на законодательном акте Республики Беларусь;

- оказание государственным должностным лицом при подготовке и принятии решений неправомерного предпочтения интересам физических или юридических лиц либо предоставление им необоснованных льгот и привилегий или оказание содействия в их предоставлении;

- использование государственным должностным или приравненным к нему лицом служебного положения при решении вопросов, затрагивающих его личные, групповые и иные внеслужебные интересы, если это не связано со служебной деятельностью;

- участие государственного должностного лица в качестве поверенного третьих лиц в делах государственной организации, в которой он состоит на службе, либо подчиненной или подконтрольной ей иной государственной организации;

- использование государственным должностным или приравненным к нему лицом в личных, групповых и иных внеслужебных интересах информации, содержащей сведения, составляющие государственные секреты, коммерческую, банковскую или иную охраняемую законом тайну, полученной при исполнении им служебных (трудовых) обязанностей;

- отказ государственного должностного или приравненного к нему лица в предоставлении информации физическим или юридическим лицам, предоставление которой этим лицам предусмотрено законодательством Республики Беларусь, умышленное несвоевременное ее предоставление или предоставление неполной либо недостоверной информации;

- требование государственным должностным или приравненным к нему лицом от физических или юридических лиц информации, в том числе документов, предоставление которой не предусмотрено законодательством Республики Беларусь;

- нарушение государственным должностным лицом в личных, групповых и иных внеслужебных интересах установленного законодательными актами Республики Беларусь порядка рассмотрения обращений физических или юридических лиц и принятия решений по вопросам, входящим в его компетенцию;

- создание государственным должностным или приравненным к нему лицом препятствий физическим или юридическим лицам в реализации их прав и законных интересов;

- делегирование полномочий на государственное регулирование предпринимательской деятельности либо на контроль за ней лицу, осуществляющему такую деятельность, если это не предусмотрено законодательными актами Республики Беларусь;

- нарушение порядка проведения конкурсов и аукционов, установленного законодательством Республики Беларусь;

- требование предоставления безвозмездной (спонсорской) помощи, а равно нарушение порядка ее предоставления и использования, установленного законодательством Республики Беларусь (ст. 20 Закона Республики Беларусь «О борьбе с коррупцией»).

Совершение указанных правонарушений влечет за собой ответственность в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь.

Коррупционными правонарушениями являются:

- вымогательство государственным должностным или приравненным к нему лицом либо иностранным должностным лицом имущества или другой выгоды в виде услуги, покровительства, обещания преимущества для себя или для третьих лиц в обмен на любое действие или бездействие при исполнении служебных (трудовых) обязанностей;

- принятие государственным должностным или приравненным к нему лицом либо иностранным должностным лицом имущества или другой выгоды в виде услуги, покровительства, обещания преимущества для себя или для третьих лиц в обмен на любое действие или бездействие при исполнении служебных (трудовых) обязанностей, кроме предусмотренной законодательством Республики Беларусь оплаты труда;

- предложение или предоставление государственному должностному или приравненному к нему лицу либо иностранному должностному лицу имущества или другой выгоды в виде услуги, покровительства, обещания преимущества для них или для третьих лиц в обмен на любое действие или бездействие при исполнении служебных (трудовых) обязанностей;

- действие или бездействие государственного должностного или приравненного к нему лица либо иностранного должностного лица при исполнении служебных (трудовых) обязанностей в целях незаконного извлечения выгоды в виде услуги, покровительства, обещания преимущества для себя или для третьих лиц;

- незаконное использование или умышленное сокрытие имущества, полученного государственным должностным или приравненным к нему лицом либо иностранным должностным лицом от любой деятельности, указанной в абзацах

втором, третьем и пятом части первой настоящей статьи; не является получением взятки принятие должностным лицом сувениров и подарков при проведении протокольных и иных официальных мероприятий, а равно подарков по случаю дня рождения и праздников, если они были вручены должностному лицу без какой-либо обусловленности вознаграждения соответствующими действиями по службе; если же будет установлено, что под видом подарка передавалась взятка за использование должностным лицом своих служебных полномочий в интересах лица, вручившего подарок, то содеянное квалифицируется как взятничество независимо от стоимости предмета взятки;

- принятие государственным должностным или приравненным к нему лицом либо иностранным должностным лицом имущества (подарков) или другой выгоды в виде услуги в связи с исполнением служебных (трудовых) обязанностей, за исключением сувениров, вручаемых при проведении протокольных и иных официальных мероприятий;

- принятие приглашения государственным должностным или приравненным к нему лицом в туристическую, лечебно-оздоровительную или иную поездку за счет физических и (или) юридических лиц, за исключением следующих поездок: по приглашению близких родственников; осуществляемых в соответствии с международными договорами Республики Беларусь или на взаимной основе по договоренности между государственными органами Республики Беларусь и иностранными государственными органами за счет средств соответствующих государственных органов и (или) международных организаций; по приглашению иных физических лиц, если отношения с ними не затрагивают вопросов служебной (трудовой) деятельности приглашаемого; осуществляемых с согласия вышестоящего должностного лица либо коллегиального органа управления для участия в международных и зарубежных научных, спортивных, творческих и иных мероприятиях за счет средств общественных объединений (фондов), в том числе поездок, осуществляемых в рамках уставной деятельности таких общественных объединений (фондов) по приглашениям и за счет зарубежных партнеров;

- передача государственным должностным лицом физическим лицам, а также негосударственным организациям бюджетных средств или иного имущества, находящегося в государственной собственности, если это не предусмотрено законодательными актами Республики Беларусь;

-использование государственным должностным лицом в личных, групповых и иных внеслужебных интересах предоставленного ему для осуществления государственных функций имущества, находящегося в государственной собственности, если это не предусмотрено актами законодательства Республики Беларусь;

-использование государственным должностным лицом своих служебных полномочий в целях получения кредита, ссуды, приобретения ценных бумаг, недвижимого и иного имущества (ст. 21).

Совершение указанных правонарушений влечет за собой ответственность в соответствии с законодательными актами Республики Беларусь.

6.3 Коррупция и организованная преступность. Общественная опасность коррупции

Преимущественной средой распространения коррупции являются властные структуры разных уровней. Причем одним из мест, где концентрируется коррупция, исследователи называют правоохранительные органы, прямая обязанность которых – борьба с этим негативным явлением.

Коррупция и организованная преступность являются наибольшим социальным злом в обществе, эти явления дестабилизируют общественное устройство. Часто эти понятия отождествляются, так как деятельность организованной преступности и коррупционные действия являются схожими по мотивам совершения этих деяний.

Организованная преступность формирует коррупционные связи в целях обеспечения покровительства своей преступной деятельности со стороны государственных органов. Однако имеется внутреннее расхождение в целях и задачах, которые ставят перед собой коррупционеры со стороны государственных органов, и коррупционеры со стороны организованной преступности. У первых мотивом совершения преступления является прямое личное обогащение или получение некоторых благ, у вторых – обеспечение покровительства своей преступной деятельности, которая приносит личное обогащение. В связи с этим, затраты на подкуп чиновников уменьшают общий преступный результат, так называемый «общак», который создается преступной группировкой, в том числе и для подкупа должностных лиц.

Общественная опасность коррупции заключается в следующем:

- коррупция подрывает авторитет государственной власти;
- повышается уровень криминализации общества;
- наблюдается рост тяжких преступлений, а также преступлений в экономической сфере;
- разрушается система государственного управления под воздействием коррупционных отношений;
- обостряется обстановка в социальной сфере;
- ослабляется система контроля бюджетных средств;
- возникает угроза экономической безопасности;
- расширяются возможности для легализации денег, полученных преступным путем;
- создаются механизмы вывода финансовых средств за границу;
- наблюдается отток высококвалифицированных кадров за пределы страны;
- возникает благоприятная среда для развития организованной преступности.

Итак, мы можем сделать вывод, что коррупция является самым серьезным препятствием для экономического, социального и политического развития любой страны мира.

6.4 Борьба с коррупцией в Республике Беларусь

Среди множества социально-экономических и политических проблем в современном мире проблема коррупции является одной из наиболее актуальных.

Очевидно, что в современных условиях развития нашего государства коррупция во всех ее проявлениях представляет угрозу национальной безопасности. Поэтому неотъемлемой частью государственной политики в области борьбы с преступностью стала *антикоррупционная политика*, направленная на осуществление борьбы с коррупцией на всех уровнях власти и создание атмосферы общественного неприятия коррупции во всех ее проявлениях.

Указом Президента Республики Беларусь от 21.02.2006 г. № 103 утверждена Государственная программа по борьбе с преступностью на 2006-2010 г. Особое внимание Программа уделяет пресечению деятельности организованных преступных групп, искоренению фактов коррупции и других деяний, связанных с корыстным использованием должностными лицами своего служебного положения.

Борьба с коррупцией основывается на принципах законности, справедливости, равенства перед законом, гласности, неотвратимости ответственности, личной виновной ответственности, гуманизма.

Борьбу с коррупцией осуществляют органы прокуратуры, внутренних дел и государственной безопасности.

Государственные органы, осуществляющие борьбу с коррупцией, решают стоящие перед ними задачи самостоятельно и во взаимодействии между собой, с иными государственными органами и организациями, а также при содействии граждан Республики Беларусь.

Указом Президента Республики Беларусь от 16 июля 2007 г. № 330 «О специальных подразделениях по борьбе с коррупцией и организованной преступностью» в целях совершенствования деятельности органов прокуратуры, внутренних дел, государственной безопасности по борьбе с коррупцией и организованной преступностью созданы специальные подразделения по борьбе с коррупцией и организованной преступностью.

В целях сбора, хранения, анализа и обобщения информации о фактах, свидетельствующих о коррупции, в том числе о физических и юридических лицах, причастных к коррупции, в специальных подразделениях по борьбе с коррупцией создаются и ведутся оперативные учеты и централизованные банки данных.

В Прокуратуре Республики Беларусь ведутся единые банки данных о состоянии борьбы с коррупцией, которые формируются на основании информации, представляемой органами прокуратуры, внутренних дел и государственной безопасности.

Коррупцию нельзя искоренить только законодательными методами и борьбой с ее проявлениями. В республике основное внимание уделяется созданию механизмов предупреждения коррупционных проявлений во всех сферах жизни общества. Противодействие коррупции проводится комплексно, всесто-

ронне, с постоянным пересмотром способов борьбы с этим злом, чтобы выявить и отказаться от неэффективных мер и заменить их более действенными.

Лекция 7. Основы гражданского права Республики Беларусь

Вопросы лекции

7.1 Основные положения гражданского права.

7.2 Право собственности и другие вещные права.

7.3 Понятие и виды сделок.

7.4 Понятие и виды договоров.

7.5 Основные положения наследственного права.

7.6 Основные положения жилищного права.

7.1 Основные положения гражданского права

В соответствии с Гражданским кодексом Республики Беларусь (далее ГК) 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 отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и связанные с ними личные неимущественные отношения.

Гражданское право – это совокупность правовых норм, регулирующих на началах юридического равенства сторон товарно-денежные отношения и иные имущественные отношения, связанные с имущественными личными неимущественные отношения, и личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными.

Таким образом, *гражданское право регулирует следующие группы общественных отношений*.

1. Основанные на равенстве сторон имущественные отношения:
 - *товарно-денежные отношения* (купля-продажа товаров, возмездное выполнение работ или оказание услуг и т.п.);
 - *иные имущественные отношения, не являющиеся товарно-денежными* (дарение имущества, передача вещи в безвозмездное пользование).
2. Связанные с имущественными личными неимущественные отношения (отношения, возникающие в связи с созданием произведений литературы, искусства).
3. Личные неимущественные отношения, не связанные с имущественными (отношения по защите чести, достоинства и деловой репутации, права на личную и семейную тайну и т.п.)

Гражданское законодательство – это совокупность актов государственных органов, уполномоченных осуществлять регулирование таких отношений, содержащих гражданско-правовые нормы.

Основным нормативным актом, содержащим гражданско-правовые нормы, является Гражданский кодекс Республики Беларусь. Гражданские правоотношения регулируются также законами, декретами и указами Президента Республики Беларусь, постановлениями Правительства, актами Конституционного Суда, Верховного Суда, Высшего Хозяйственного суда и Национального банка Республики Беларусь, актами министерств, иных республиканских органов государственного управления, местных органов управления и самоуправления.

Гражданское правоотношение представляет собой юридическую связь между участниками урегулированного гражданским правом имущественного или личного неимущественного отношения, выражающуюся в наличии у них взаимосвязанных субъективных прав и обязанностей.

Элементы гражданского правоотношения:

- объект;
- субъект;
- содержание (права и обязанности субъектов).

Под объектом гражданских правоотношений понимается то, на что направлены права и обязанности его субъектов:

- вещи, деньги, дом (квартира);
- действия (перемещение грузов по договору, отправка товаров по договору поставки и т.п.);
- результаты интеллектуального творчества (произведения литературы, науки, искусства);
- личные неимущественные блага (честь, имя, достоинство).

Все субъекты гражданских правоотношений имеют общее название «лица». *Субъектами гражданских правоотношений* являются граждане (физические лица), юридические лица, административно-территориальные единицы Республики Беларусь, Республика Беларусь, вступившие в гражданско-правовое отношение и связанные между собой правами и обязанностями.

К гражданам (физическим лицам) относятся граждане Республики Беларусь, иностранные граждане и лица без гражданства.

К юридическим лицам относятся организации, которые имеют в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество, несут самостоятельную ответственность по своим обязательствам, могут от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, исполнять обязанности, быть истцами и ответчиками в суде. Юридическое лицо должно иметь самостоятельный баланс или смету.

Юридическими лицами являются как коммерческие, так и некоммерческие организации. Отличие между ними состоит в том, что основной целью деятельности коммерческих организаций является извлечение прибыли.

Выделяют следующие организационно-правовые формы юридических лиц: унитарное предприятие, хозяйственное общество и товарищество, полное

и коммандитное товарищество, общество с ограниченной ответственностью, общество с дополнительной ответственностью, акционерное общество, закрытое акционерное общество и др. Одним из своеобразных видов юридических лиц являются товарные биржи и торгово-промышленные палаты.

Юридическое лицо прекращает свою деятельность в силу реорганизации и ликвидации.

Реорганизация – прекращение деятельности юридического лица, которое влечет его исключение из состава участников гражданского оборота с передачей прав и обязанностей другому лицу. Реорганизация может проходить в форме слияния, разделения, присоединения, выделения, преобразования.

Ликвидация юридического лица влечет прекращение его деятельности без перехода прав и обязанностей к другим лицам, если законодательством специально не предусмотрен переход прав и обязанностей к другим лицам.

Обладание правовым статусом участника гражданских правоотношений обусловлено наличием у лица таких правовых качеств, как правоспособность, дееспособность и деликтоспособность.

Гражданская правоспособность – это способность лица иметь гражданские права и обязанности. Правоспособность гражданина возникает с момента его рождения и прекращается с его смертью. Правоспособность юридического лица возникает с момента его государственной регистрации.

Гражданская дееспособность представляет собой способность лица активно участвовать в гражданских отношениях – своими действиями приобретать гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности. Дееспособность физических лиц возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия. Дееспособность юридических лиц возникает одновременно с возникновением правоспособности.

Деликтоспособность представляет собой способность лица нести самостоятельно, за свой счет, гражданско-правовую имущественную ответственность по своим обязательствам. Деликтоспособность физических лиц может возникать при достижении ими 14-летнего возраста. Деликтоспособность юридических лиц возникает с момента их создания.

Под содержанием гражданского правоотношения понимают составляющие его права и обязанности субъектов.

Субъективное гражданское право – это предоставленная законом участнику гражданского правоотношения возможность определенного поведения, а также возможность требовать соответствующего поведения от другого лица (других лиц) с использованием в необходимых случаях мер государственного принуждения.

Обязанность, соответствующая субъективному праву – это необходимость определенного поведения, обеспеченная применением мер государственного принуждения в случае уклонения от такого поведения.

7.2 Право собственности и другие вещные права

Под понятием права собственности подразумевается два значения:

- право собственности в объективном смысле;
- право собственности в субъективном смысле.

Право собственности в объективном смысле есть совокупность правовых норм, закрепляющих и охраняющих отношения по владению, пользованию и распоряжению средствами и продуктами производства либо в интересах гражданина (частная собственность), либо в интересах государства (государственная собственность), либо коллектива (коллективная собственность).

Право собственности в субъективном смысле означает возможность коллектива или индивида по своему усмотрению использовать и распоряжаться имуществом в пределах, установленных законом.

Право собственности наделяет собственника рядом прав. Это, прежде всего, правомочия владения, пользования и распоряжения. Эти три элемента являются обязательными. Они возникают у субъекта с самого начала приобретения права собственности (например, путем покупки какой-либо вещи) и заканчивается с его потерей (например, в результате продажи этой вещи).

Владение – это фактическое нахождение вещи в хозяйстве у лица, обладающего ею, дающее возможность физического или хозяйственного воздействия на нее. Право владения может принадлежать и не собственнику (например, по договору хранения, залога).

Пользование – это возможность извлекать из вещи полезные свойства в целях удовлетворения возможного рода потребностей, в том числе получать плоды и доходы в процессе эксплуатации этой вещи. Наполняемость права пользования зависит от того, кто является собственником вещи: гражданин или организация. Граждане осуществляют право пользования посредством потребления продуктов питания, носят одежду, используют вещи домашнего обихода и т.д. Предприятия осуществляют право пользования путем хозяйственной эксплуатации имущества, используют доходы от этого имущества. Право пользования может осуществляться и без права владения (например, использование литературы непосредственно в библиотеке). Право пользования может принадлежать и не собственнику на основании договора с собственником (по договору аренды).

Распоряжение – это возможность определять юридическую судьбу вещи. Это означает, что собственнику предоставляется право совершать действия, определяющие выбытие из хозяйственной сферы собственника вещей (например, собственник может передать вещь другому лицу во временное пользование или в собственность путем аренды, дарения, мены, купли-продажи, а также уничтожить эту вещь).

Основаниями приобретения права собственности являются юридические факты, с которыми закон связывает права собственности (*глава 14 ГК*):

- первоначальное право собственности возникает на имущество, вообще никому не принадлежащее, или возникает независимо от права и воли предшествующего собственника (изготовление или создание гражданином для себя

новой вещи, а также создание материальных объектов в процессе производства, получение плодов, продукции, доходов в результате использования имущества, вещи, не имеющие владельца (вещь, которая не имеет собственника или собственник которой не известен, либо вещь, от которой собственник отказался), находка-вещь, выбывшая из владения собственника помимо его воли и кем-либо найденная, безнадзорные животные, клад и т.п.);

- производное право собственности возникает, когда право нового собственника зависит от права предшествующего собственника (договоры купли-продажи, мены, дарения, займа, наследование по закону и завещанию, биржевые сделки и т.п.).

Основания прекращения права собственности закреплены в главе 15 ГК Республики Беларусь:

- обращение взыскания на имущество по обязательствам собственника (на основании решения суда, например, в случаях, когда не возвращается взятый взаймы долг или не погашаются другие обязательства перед кредитором)- ст. 238;

- прекращение права собственности лица на имущество, которое не может ему принадлежать (ст. 239); если по основаниям, допускаемым законодательством, в собственности лица оказалось имущество, которое в силу законодательного акта не может ему принадлежать, это имущество должно быть отчуждено собственником в течение года с момента возникновения права собственности на имущество, если законодательством не установлен иной срок;

- отчуждение недвижимого имущества в связи с изъятием земельного участка (ст. 240);

- выкуп бесхозно содержимых культурных ценностей (ст. 241);

- выкуп домашних животных при ненадлежащем обращении с ними (ст. 242);

- реквизиция (ст. 243);

- конфискация, в виде санкции за совершение преступления или иного правонарушения, изымаемое безвозмездно (ст. 244);

- приватизация (ст. 218);

- национализация - обращение в собственность государства имущества, принадлежащего гражданам и юридическим лицам (ст. 245);

- изъятие земельного участка у собственника (владельца, пользователя) (ст. 271);

- и другие основания.

Итак, собственность представляет собой определенную форму присвоения материальных благ. Право собственности не может быть ограничено каким-либо временным сроком. Правомочия владения, пользования и распоряжения собственник осуществляет по своему усмотрению и в своих интересах.

7.3 Понятие и виды сделок

С целью реализации своих интересов участники гражданских правоотношений осуществляют целенаправленные волевые действия – сделки.

Сделка – это действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 154 ГК).

В гражданском праве сделки классифицируются по различным основаниям.

I. *По числу сторон (ст. 155 ГК)* различают сделки односторонние, двусторонние или многосторонние (договоры).

II. *По форме совершения* сделки разделяют на устные (не предполагает необходимости материальной фиксации согласованности воли сторон) и письменные (ст. 159 ГК). Письменные сделки делятся на простые письменные и нотариально удостоверенные. Ряд сделок (например, договор продажи предприятия) подлежит государственной регистрации.

Правовые последствия влечет только та сделка, которая отвечает установленным законодательством условиям действительности:

- содержание сделки не должно противоречить нормативным правовым актам;
- участники сделки должны быть дееспособными;
- волеизъявление сторон должно быть совершено не для вида, а с намерением породить юридические последствия;
- сделка должна быть совершена в форме, предусмотренной законодательством.

Нарушение любого из условий является основанием признания сделки недействительной. Такая сделка будет являться ничтожной.

Ничтожная сделка – это сделка, совершение которой запрещено законодательством.

Ничтожные сделки разделяются на:

- *мнимые сделки (п.1. ст.171 ГК)*, совершаемые лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей юридические последствия (мнимый раздел имущества между супругами, мнимая продажа имущества с намерением скрыть его от описи и т.п.);
- *притворные сделки (п.2. ст.171 ГК)*, которые совершаются с целью прикрыть другую сделку (например, договор дарения автомобиля или выдачи доверенности на управление им, прикрывающие куплю-продажу, мену автомобиля);
- сделки, совершенные с гражданами, признанными судом недееспособными (ст. 172 ГК);
- сделки, совершенные с несовершеннолетними, не достигшими 14 лет (малолетними) (ст. 173 ГК).

Нарушение других условий может повлечь недействительность сделки только в силу признания ее таковой судом. Такие сделки называются *оспоримыми*.

Иск об установлении факта ничтожности сделки и о применении последствий ее недействительности может быть предъявлен в течение десяти дней со дня, когда началось ее исполнение.

7.4 Понятие и виды договоров

Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (ст. 390 ГК).

Вступая в договорные отношения, физические и юридические лица преследуют цель удовлетворения своих интересов при посредничестве другой стороны. Участники гражданского оборота свободны в определении условий их договорных отношений, если иное не предусмотрено законом. Стороны могут заключать договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законодательством.

Совокупность условий договора называется его *содержанием*. По порядку определения и правовому значению условия договора разделяют на *существенные, обычные и случайные*.

Наибольшее значение для договора имеют существенные условия. Договор считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям. Договор может содержать только существенные условия.

Существенными являются:

- условия о предмете договора (имущество, действия, результаты интеллектуального труда);
- условия, которые названы в законодательстве как существенные;
- условия, которые необходимы для договоров данного вида;
- условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Обычными являются условия, применяемые без специальной договоренности сторон и предусмотренные законодательством.

Случайные условия – это условия, включение которых в договор зависит от усмотрения сторон и отсутствие которых не имеет значения для признания договора заключенным.

Классификация договоров производится по различным критериям.

В зависимости от момента, когда договор считается заключенным, а стороны связаны своими правами и обязанностями, различаются договоры *консенсуальные* (возникают с момента достижения сторонами соглашения и его надлежащего оформления) и *реальные* (для их возникновения необходимо осуществление передачи вещи).

По наличию встречного удовлетворения, получаемого стороной в ответ на свои действия, различают договоры *возмездные* (каждая из сторон предоставляет друг другу встречное благо) и *безвозмездные* (имущественную выгоду получает одна из сторон).

Процедура заключения договора состоит из *оферты* (направление предложения о заключении договора) и *акцепта* (принятие предложения). Договор считается заключенным с момента получения лицом, направившим оферту, акцепта с другой стороны.

К основным видам договоров относят договоры купли-продажи, найма жилого помещения, возмездного оказания услуг, выполнения научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, ренты, займа и кредита, банковского вклада, банковского счета, франчайзинга, факторинга, мены, дарения, аренды, подряда, перевозки, хранения, поручения, доверительного управления имуществом и др.

7.5 Основные положения наследственного права

Наследственное право – это отрасль права, совокупность правовых норм, регулирующих переход имущественных и некоторых неимущественных прав граждан после их смерти к другим лицам.

Согласно п.1. ст. 1069 ГК для приобретения наследства наследник должен его принять. Принятие наследником наследства означает принятие всего причитающегося ему наследства, в чем бы оно не заключалось и где бы оно ни находилось. Не допускается принятие наследства под условием или с оговорками. В соответствии со ст. 1070 ГК принятие наследства осуществляется подачей нотариусу по месту открытия наследства заявления наследника о принятии наследства либо его заявление о выдаче свидетельства о праве на наследство.

Признается, если не доказано иное, что наследник принял наследство, когда он фактически вступил во владение или управление наследственным имуществом, в частности, когда наследник: принял меры к сохранению имущества, к защите его от посягательств или притязаний третьих лиц; произвел за свой счет расходы на содержание имущества; оплатил за свой счет долги наследодателя или получил от третьих лиц причитавшиеся ему суммы.

Наследство может быть принято в течение 6 месяцев со дня открытия наследства (п.1 ст.1071 ГК). Наследование может осуществляться по закону или по завещанию.

Завещание – это личное волеизъявление только одного гражданина, обладающего дееспособностью в полном объеме по распоряжению принадлежащим ему имуществом на случай смерти (п.1 ст. 1040 ГК).

Если нет наследников ни по закону, ни по завещанию, либо никто из наследников не имеет права наследовать, либо все наследники отказались от наследства, наследство по решению суда признается *выморочным* и переходит в собственность административно-территориальной единицы по месту нахождения имущества, входящего в состав наследства.

Гражданин может завещать все свое имущество или часть его одному или нескольким лицам, как входящим, так и не входящим в круг наследников по закону, а также Республике Беларусь и ее административно-территориальным единицам.

Завещатель вправе без объяснения причин лишить наследства одного, нескольких или всех наследников по закону (п.2 ст. 1041).

Существует определенная категория лиц, которые наследуют не менее половины доли от содержания завещания, которая причиталась бы каждому из них при наследовании по закону (*обязательная доля*): несовершеннолетние или нетрудоспособные дети наследодателя, а также нетрудоспособные супруг и родители наследодателя.

Завещание должно быть составлено в письменной форме и заверено у нотариуса. По желанию завещателя завещание может быть удостоверено нотариусом без ознакомления с его содержанием. Такое завещание называется *закрытым* (ст.1046 ГК). В этом случае завещание должно быть написано и подписано собственноручно завещателем. Закрытое завещание подписывается в присутствии двух свидетелей, которые, как и завещатель, ставят свои подписи на конверте.

Приравниваются к нотариально удостоверенным завещаниям (ст. 1047 ГК):

- завещания граждан, находящихся на лечении в учреждениях здравоохранения, удостоверенные главным врачом, дежурными врачами, директорами лечебных учреждений, домов престарелых и инвалидов;

- завещания граждан, находящихся во время плавания на судах, ходящих под флагом Республики Беларусь, удостоверенные капитанами этих судов;

- завещания лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы;

- завещания военнослужащих и других служащих в этих частях граждан, находящихся в пунктах дислокации, где нет нотариусов, удостоверенные командирами этих частей;

- завещания граждан, находящихся в разведочных, арктических или других экспедициях, удостоверенные начальниками этих экспедиций.

Наследники делятся на *наследников по закону первой очереди* (дети, супруг, родители умершего), *второй очереди* (полнородные и не полнородные братья и сестры), *третьей очереди* (дед и бабушка умершего со стороны отца или матери). Наследниками других очередей являются другие родственники (ст. ст. 1060, 1061). Доля наследника по закону, умершего до открытия наследства, переходит по праву представления его соответствующим потомкам и делится поровну.

Каждый из наследников, принявших наследство, отвечает по долгам наследодателя в пределах стоимости перешедшего к нему наследственного имущества.

7.6 Основные положения жилищного права

Жилищное право представляет собой отрасль права, совокупность правовых норм, регулирующих правоотношения между гражданами Республики Беларусь, иностранными гражданами и лицами без гражданства, государственными

ми органами и юридическими лицами, независимо от форм собственности, складывающиеся по поводу жилья.

Жилищное право является подотраслью более крупной и сложной по составу отрасли права – гражданского.

Именно поэтому мы рассматриваем основные положения жилищного права в настоящей главе.

Жилищные отношения представляют собой имущественные отношения товарно-денежного характера, регулирующиеся нормами гражданского права.

Находящиеся на территории Республики Беларусь жилые дома, а также жилые помещения в других строениях образуют жилищный фонд.

В соответствии со ст. 7 Жилищного кодекса Республики Беларусь жилищный фонд состоит из государственного и частного жилищных фондов.

Государственный жилищный фонд включает: республиканский жилищный фонд и коммунальный жилищный фонд.

Частный жилищный фонд включает: жилищный фонд граждан и жилищный фонд юридических лиц негосударственной формы собственности.

В настоящее время все большее значение приобретает деление жилищного фонда в зависимости от назначения жилых помещений.

Различают жилищный фонд *социального использования* (право на однократное получение жилого помещения социального пользования имеют малообеспеченные нетрудоспособные граждане, состоящие на учете нуждающихся в улучшении жилищных условий, а также граждане, жилые помещения которых в результате стихийного бедствия, техногенных и социальных катастроф стали непригодными для проживания; дети-сироты, находившиеся в детских учреждениях, у родственников, опекунов; больные активной формой туберкулеза и др.), а также жилищный фонд, используемый на *коммерческих* началах, т.е. для использования по договору найма жилого помещения.

В состав жилищного фонда, находящегося в собственности граждан, входят:

- индивидуальные жилые дома;
- приватизированные квартиры, дома;
- приобретенные и построенные дома;
- квартиры в домах жилищных и жилищно-строительных кооперативов с полностью и не полностью выплаченным паевым взносом;
- квартиры и дома, приобретенные в собственность на иных основаниях (например, при принятии жилого помещения в наследство, передачи жилого дома или квартиры в собственность вместо снесенного жилого дома в связи с изъятием земельного участка для государственных нужд; совершении гражданско-правовых сделок и т. п.).

Порядок учета граждан, нуждающихся в улучшении жилищных условий и предоставления жилых помещений в Беларуси, устанавливается Жилищным кодексом и иными нормативными правовыми актами.

Согласно ст. 43 Жилищного кодекса Республики Беларусь нуждающимися в улучшении жилищных условий признаются граждане:

- имеющие обеспеченность общей площадью жилого помещения, в котором они проживают, на одного члена семьи менее минимальной нормы предоставления общей площади жилого помещения социального пользования;
- проживающие в жилом помещении, не отвечающем установленным для проживания санитарным и техническим требованиям;
- проживающие в квартире, заселенной несколькими нанимателями;
- проживающие в неизолированных жилых комнатах или одной комнате при отсутствии родственных отношений;
- проживающие в однокомнатной квартире или одной комнате с другим гражданином независимо от его пола, кроме супругов;
- впервые вступившие в брак и не имеющие отдельной квартиры;
- родившие (усыновившие) и воспитывающие детей без вступления в брак, не имеющие отдельной квартиры;
- проживающие в общежитиях, за исключением граждан, поселившихся в связи с обучением;
- проживающие по договору поднайма жилого помещения в домах государственного жилищного фонда или по договору найма жилого помещения в домах частного жилищного фонда;
- проживающие в служебных жилых помещениях;
- проживающие в одной комнате (квартире) с гражданином, страдающим тяжелой формой хронического заболевания, если совместное проживание с ним в одной комнате (квартире) признано невозможным по основаниям, предусмотренным законодательством Республики Беларусь;
- по иным основаниям, предусмотренным законодательством Республики Беларусь.

Расширенный перечень обстоятельств, при наличии которых граждане признаются нуждающимися в улучшении жилищных условий, содержится в п.3. Положения о порядке учета граждан, нуждающихся в улучшении жилищных условий, предоставления жилых помещений государственного жилищного фонда, утвержденного Указом Президента Республики Беларусь от 29.11.2005 №565.

Не могут быть признаны нуждающимися в улучшении жилищных условий граждане, имеющие в собственности жилые помещения в данном населенном пункте, в которых они не проживают, за исключением случаев, если при вселении указанных граждан в эти жилые помещения они стали бы нуждающимися в улучшении жилищных условий.

Семья вправе состоять на учете нуждающихся в улучшении жилищных условий одновременно и по месту постоянного проживания и по месту работы каждого ее члена.

Принятие на учет граждан, нуждающихся в улучшении жилищных условий, производится либо по месту их проживания (в исполкоме) или (и) по месту работы на основании письменного заявления лица.

Лекция 8. Основы семейного права

Вопросы лекции

8.1 Понятие брака. Условия и порядок заключения брака.

8.2 Брачный договор.

8.3 Прекращение брака. Основания признания брака недействительным.

8.4 Права и обязанности супругов.

8.5 Личные неимущественные права и обязанности родителей.

8.1 Понятие брака. Условия и порядок заключения брака

В ст. 12 Кодекса Республики Беларусь о браке и семье (далее КоБС) законодатель определил *брак* как добровольный союз мужчины и женщины, который заключается в порядке, на условиях с соблюдением требований, определенных законом, направлен на создание семьи и порождает для сторон взаимные права и обязанности.

В целях подготовки лиц, вступающих в брак, к семейной жизни при отделах записи актов гражданского состояния районных, городских исполнительных комитетов и местных администраций районов в городах (далее - отделы записи актов гражданского состояния) могут создаваться службы правового, медицинского и психологического консультирования.

Услуги указанного характера могут быть оказаны лицам, вступающим в брак, также другими специализированными учреждениями, созданными в порядке, определенном законодательством Республики Беларусь.

Лица, вступающие в брак, вправе до заключения брака пройти бесплатное медицинское обследование в государственных организациях здравоохранения в целях определения состояния их здоровья и выявления наследственных заболеваний в порядке, установленном Министерством здравоохранения Республики Беларусь.

Брак заключается в органах, регистрирующих акты гражданского состояния. Регистрация заключения брака устанавливается как с целью охраны личных неимущественных и имущественных прав и законных интересов супругов и детей, так и в интересах общества и государства.

Заключение брака происходит в согласованные сторонами сроки, но не ранее чем через пятнадцать дней и не позже чем через три месяца после подачи желающими вступить в брак заявления в орган, регистрирующий акты гражданского состояния.

При наличии уважительных причин руководитель органа, регистрирующего акты гражданского состояния, может разрешить заключение брака до истечения пятнадцатидневного срока. При наличии особых обстоятельств (беременность, рождение ребенка, непосредственная угроза для жизни лица, вступающего в брак, и другие особые обстоятельства) брак может быть заключен в день подачи желающими вступить в брак заявления в орган, регистрирующий

акты гражданского состояния. При наличии особых обстоятельств (беременность, рождение ребенка, непосредственная угроза для жизни лица, вступающего в брак, и другие особые обстоятельства) брак может быть заключен в день подачи желающими вступить в брак заявления в орган, регистрирующий акты гражданского состояния.

Заключение брака производится в помещении органа, регистрирующего акты гражданского состояния. По заявлению лиц, вступающих в брак, заключение брака может производиться по месту проживания одного из них, по месту предоставления стационарной медицинской помощи или в другом месте, если они не могут по уважительным причинам прибыть в орган, регистрирующий акты гражданского состояния.

Заключение брака производится, как правило, публично, а по желанию лиц, вступающих в брак, – в присутствии двух совершеннолетних свидетелей. По желанию лиц, вступающих в брак, органы, регистрирующие акты гражданского состояния, обеспечивают торжественную обстановку регистрации заключения брака.

Согласно ст. 17 КоБС для заключения брака необходимы взаимное согласие лиц, вступающих в брак, достижение ими брачного возраста и отсутствие препятствий к заключению брака, предусмотренных статьей 19 КоБС.

Брачный возраст устанавливается в восемнадцать лет.

В исключительных случаях, обусловленных беременностью, рождением ребенка, а также в случае приобретения несовершеннолетним полной дееспособности до достижения совершеннолетия орган, регистрирующий акты гражданского состояния, может снизить лицам, вступающим в брак, брачный возраст, установленный частью первой настоящей статьи, но не более чем на три года.

Снижение брачного возраста производится по заявлению лиц, вступающих в брак. При этом согласия родителей, попечителей несовершеннолетних на заключение брака не требуется.

В ст. 19 КоБС содержится обстоятельства, при наличии которых заключение брака не допускается.

Так не допускается заключение брака:

- между лицами, из которых хотя бы одно лицо состоит уже в другом браке, зарегистрированном в установленном порядке;

- между родственниками по прямой восходящей и нисходящей линии, между полнородными и неполнородными братьями и сестрами, а также между усыновителями и усыновленными;

- между лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие душевной болезни или слабоумия.

Соккрытие лицом, вступающим в брак, обстоятельств, препятствующих его заключению, является основанием для признания брака недействительным.

Действительным признается только брак, зарегистрированный в органах ЗАГС, а фактическое сожительство не порождает правовых последствий для сожителей. Религиозный обряд заключения брака правового значения не имеет.

8.2 Брачный договор

На основании ст. 13 Кодекса Республики Беларусь «О браке и семье», в целях укрепления брака и семьи, повышения культуры семейных отношений, осознания прав и обязанностей супругов, ответственности за детей и друг за друга лица, вступающие в брак, и супруги могут заключить соглашения о:

- совместном имуществе и имуществе каждого из супругов;
- порядке раздела совместного имущества супругов в случае расторжения брака;
- материальных обязательствах по отношению друг к другу в случае расторжения брака;
- формах, методах и средствах воспитания детей;
- месте проживания детей, размере алиментов на них, порядке общения с детьми отдельно проживающего родителя, а также другие вопросы содержания и воспитания детей в случае расторжения брака.

В Брачном договоре могут быть урегулированы и другие вопросы взаимоотношений между супругами, если это не противоречит законодательству о браке и семье.

Лица, вступающие в брак, и супруги могут заключить Брачный договор в любое время и в определенном ими объеме соглашений. Несовершеннолетние лица, вступающие в брак, заключают Брачный договор с согласия своих родителей, попечителей, за исключением случаев приобретения ими полной дееспособности до заключения брака.

Брачный договор заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. Брачный договор, заключенный между лицами, вступающими в брак, вступает в силу со дня регистрации заключения брака органами, регистрирующими акты гражданского состояния.

Лица, вступающие в брак, а также супруги до расторжения брака по взаимному согласию могут внести в любое время изменения и дополнения в Брачный договор, удостоверив их нотариально.

Брачный договор не должен нарушать права и законные интересы других лиц.

Брачный договор может быть признан судом недействительным полностью или частично по основаниям, предусмотренным Гражданским кодексом Республики Беларусь.

8.3 Прекращение брака. Основания признания брака недействительным

Прекращением брака называется обусловленное наступлением определенных юридических фактов прекращение правоотношений, возникших между супругами из юридически оформленного брака.

Брак прекращается вследствие смерти или объявления в судебном порядке умершим одного из супругов (ст. 34 КоБС).

При жизни супругов брак может быть расторгнут судом по заявлению одного из супругов. Брак считается прекращенным со дня вступления в законную силу решения суда о расторжении брака.

Расторжение брака недопустимо во время беременности жены и до достижения ребенком возраста трех лет без письменного согласия другого супруга на расторжение брака при условии, что он проживает с ребенком и осуществляет родительскую заботу о нем, за исключением случаев, когда отцовство по отношению к ребенку признано другим лицом или по решению суда сведения о муже как об отце ребенка исключены из записи акта о рождении ребенка.

Порядок расторжения брака содержится в ст. 36 КоБС. Расторжение брака производится судом в порядке искового производства.

При приеме искового заявления о расторжении брака суд предоставляет супругам трехмесячный срок для принятия мер к примирению, а также для достижения соглашения о совместных несовершеннолетних детях и разделе имущества.

По истечении трехмесячного срока брак расторгается, если судом будет установлено, что дальнейшая совместная жизнь супругов и сохранение семьи стали невозможными.

При вынесении решения о расторжении брака суд принимает меры к защите интересов несовершеннолетних детей и нетрудоспособного супруга.

При рассмотрении искового заявления суд принимает меры, направленные на сохранение семьи, и вправе отложить разбирательство дела, назначив супругам дополнительный срок для примирения в пределах шести месяцев.

Существует особый порядок расторжения брака – без предоставления права на примирение.

Без предоставления срока на примирение брак расторгается по заявлению одного из супругов, если другой супруг:

- признан в установленном законом порядке безвестно отсутствующим;
- признан в установленном законом порядке недееспособным вследствие душевной болезни или слабоумия;
- осужден за совершение преступления к лишению свободы на срок не менее трех лет.

По взаимному согласию супругов, не имеющих несовершеннолетних детей, брак расторгается также без предоставления срока на примирение.

В целях обеспечения прав и законных интересов своих несовершеннолетних детей супруги при расторжении брака могут заключить между собой Соглашение о детях в порядке, установленном Гражданским процессуальным кодексом Республики Беларусь для заключения мировых соглашений.

В Соглашении о детях родители определяют место проживания детей, размер алиментов на них, порядок общения с детьми отдельно проживающего родителя и другие условия жизни и воспитания детей в соответствии с их правами, закрепленными КоБС и иными актами законодательства Республики Беларусь.

В случае нарушения Соглашения о детях оно подлежит исполнению в порядке, определенном Гражданским процессуальным кодексом Республики Беларусь.

При отсутствии Соглашения о детях и наличии спора о воспитании и содержании детей суд обязан при вынесении решения о расторжении брака определить, при ком из родителей и кто из детей остается, порядок участия в их воспитании отдельно проживающего родителя, а также с кого из родителей и в каком размере взыскиваются алименты на содержание детей.

На основании ст. 40 КоБС по заявлению супруга, имеющего право на содержание от другого супруга, суд обязан при вынесении решения о расторжении брака определить размер содержания, подлежащего взысканию с другого супруга, если иное не предусмотрено Брачным договором.

Супруг, изменивший свою фамилию после вступления в брак на другую, вправе и после расторжения брака носить эту фамилию или по его желанию при вынесении решения о расторжении брака суд присваивает ему добрачную фамилию.

Статья 44 КоБС содержит основания восстановления брака в случае явки супруга, объявленного умершим или признанного безвестно отсутствующим.

В случае явки супруга, объявленного в установленном законом порядке умершим, и отмены решения суда об объявлении его умершим брак считается восстановленным, если другой супруг не вступил в новый брак.

Если один из супругов был признан в установленном законом порядке безвестно отсутствующим и на этом основании брак с ним был расторгнут, то в случае его явки и отмены решений о признании его безвестно отсутствующим и о расторжении брака брак может быть восстановлен органом, регистрирующим акты гражданского состояния, на основании решений суда. Брак не может быть восстановлен, если супруг лица, признанного безвестно отсутствующим, вступил в новый брак.

Основания признания брака недействительным содержатся в ст. 45 КоБС. Брак признается недействительным при нарушении условий, установленных статьями 17 - 19 КоБС, а также в случаях регистрации заключения брака без намерения создать семью (фиктивный брак).

Брак не может быть признан фиктивным, если лица, зарегистрировавшие этот брак, до рассмотрения дела судом фактически создали семью.

Признание брака недействительным производится в судебном порядке.

Иск о признании брака недействительным может быть предъявлен супругами и лицами, права которых нарушены заключением этого брака, органами опеки и попечительства, а также прокурором в случаях, предусмотренных законом, и органами внутренних дел в случаях, когда брак, заключенный иностранным гражданином или лицом без гражданства с гражданином Республики Беларусь либо иностранным гражданином или лицом без гражданства, постоянно проживающими в Республике Беларусь, послужил основанием для выдачи иностранному гражданину или лицу без гражданства разрешения на постоянное проживание в Республике Беларусь.

Если при рассмотрении дела о признании брака недействительным суд установит, что отпали обстоятельства, препятствовавшие заключению брака, он вправе по своей инициативе отказать в удовлетворении иска и признать брак действительным с момента отпадения этих обстоятельств.

При рассмотрении дела о признании брака недействительным как заключенного с лицом, признанным недееспособным вследствие душевной болезни или слабоумия, к участию в деле должен быть привлечен орган опеки и попечительства.

По вступлении в законную силу решения суда о признании брака недействительным копия этого решения в десятидневный срок направляется судом в орган, регистрирующий акты гражданского состояния, по месту регистрации заключения брака.

Брак, заключенный с несовершеннолетним лицом, которому брачный возраст не был снижен в установленном порядке (статья 18 КоБС), может быть признан недействительным, если этого требуют интересы супруга, вступившего в брак до достижения брачного возраста.

Иск о признании брака недействительным по этому основанию вправе предъявить несовершеннолетний супруг, органы опеки и попечительства, а также прокурор в случаях, предусмотренных законом.

Если к моменту разрешения дела несовершеннолетний супруг достиг совершеннолетия, то брак может быть признан недействительным только по его требованию.

Брак, признанный недействительным, считается недействительным со дня его заключения.

У лиц, состоявших в браке, признанном недействительным, никаких прав и обязанностей супругов не возникает, за исключением некоторых случаев.

К имуществу, приобретенному совместно лицами, состоявшими в браке, признанном недействительным, применяются правила, предусмотренные Гражданским кодексом Республики Беларусь.

Если один из супругов скрыл от другого, что состоит в браке, то при признании брака недействительным суд вправе взыскать с него средства на содержание лица, состоявшего с ним в недействительном браке, по правилам статей 29 - 33, 40 КоБС, а также вправе применить к имуществу, приобретенному этими лицами совместно с момента заключения брака до момента признания брака недействительным, правила, установленные статьями 23 - 26, 41 КоБС.

Супруг, не знавший о наличии препятствий к заключению брака, вправе сохранить фамилию, избранную им при регистрации заключения брака.

Признание брака недействительным не влияет на права детей, родившихся в таком браке, в том числе не исключает возможности заключения Соглашения о детях.

8.4 Права и обязанности супругов

Права и обязанности супругов возникают со дня регистрации заключения брака органами, регистрирующими акты гражданского состояния.

Все вопросы брачных и семейных отношений супруги решают совместно, по обоюдному согласию и на основе равенства.

Супруги обязаны строить свои отношения в семье на основе взаимоуважения и взаимопомощи, справедливого распределения семейных обязанностей, содействия в реализации каждым из них права на материнство (отцовство), физическое и духовное развитие, получение образования, проявление своих способностей, труд и отдых.

Супруги вправе самостоятельно решать вопросы, касающиеся их личных интересов, если иное не оговорено в Брачном договоре.

При заключении брака супруги по своему желанию избирают фамилию одного из супругов в качестве их общей фамилии или каждый из них сохраняет свою добрачную фамилию.

Супруги или один из них могут избрать двойную фамилию, состоящую из добрачных фамилий супругов. Если двойной фамилией желают именоваться оба супруга, по их согласию определяется, с какой добрачной фамилии она будет начинаться.

Соединение более двух фамилий не допускается. Если до вступления в брак супруги или один из них имели двойные фамилии, по их согласию определяется, из каких составных частей добрачных фамилий будет состоять новая фамилия.

Право выбора супругами фамилии реализуется при регистрации заключения брака до совершения соответствующей записи в книге регистрации актов гражданского состояния.

Изменение супругами фамилии после вступления в брак осуществляется в общем порядке.

Перемена фамилии одним из супругов не влечет за собой изменения фамилии другого из них, хотя последний тоже вправе ходатайствовать об изменении своей фамилии.

Супруги свободны в выборе занятий, профессии и места жительства.

Имущество, нажитое супругами в период брака, согласно ст. 23 КоБС независимо от того, на кого из супругов оно приобретено либо на кого или кем из супругов внесены денежные средства, является их общей совместной собственностью. Супруги имеют равные права владения, пользования и распоряжения этим имуществом, если иное не предусмотрено Брачным договором.

Супруги пользуются равными правами на совместно нажитое имущество и в том случае, если один из них в период брака был занят ведением домашнего хозяйства, уходом за детьми или по другим уважительным причинам не имел самостоятельного заработка (дохода), если иное не предусмотрено Брачным договором.

В случае раздела имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов, их доли признаются равными, если иное не предусмотрено Брачным договором. Суд вправе отступить от признания долей равными, учитывая интересы несовершеннолетних детей или заслуживающие внимания интересы одного из супругов. Доля одного из супругов, в частности, может быть

увеличена, если другой супруг уклонялся от трудовой деятельности или расходовал общее имущество в ущерб интересам семьи.

При разделе имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов, при наличии Брачного договора суд исходит из его условий и определяет, какие предметы подлежат передаче каждому из них.

В случае, когда одному из супругов передаются предметы, стоимость которых превышает причитающуюся долю, другому супругу присуждается соответствующая денежная компенсация.

При разделе имущества судом учитываются также общие долги супругов и права требования по обязательствам, возникшим в интересах семьи.

Для требований о разделе имущества, являющегося общей совместной собственностью супругов, брак которых расторгнут, устанавливается трехлетний срок исковой давности.

Вещи профессиональных занятий каждого из супругов (музыкальные инструменты, специальная библиотека, изделия медицинского назначения, медицинская техника и т.п.), приобретенные в период брака, являются общей совместной собственностью супругов, если иное не предусмотрено Брачным договором.

В случае раздела имущества суд может присудить вещи профессиональных занятий, приобретенные в период брака, тому из супругов, в чьем пользовании они находились, с уменьшением доли в имуществе другого супруга или возложением на него обязанности компенсировать их стоимость другому.

Имущество, принадлежавшее супругам до вступления в брак, а также полученное ими в период брака в дар или в порядке наследования, является собственностью каждого из них.

Вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и т.д.), за исключением драгоценностей и других предметов роскоши, хотя и приобретенные в период брака за счет общих средств супругов, признаются имуществом того супруга, который ими пользовался.

Имущество каждого из супругов может быть признано их общей совместной собственностью, если будет установлено, что в период брака были произведены вложения, значительно увеличившие стоимость этого имущества (капитальный ремонт, переоборудование и т.п.), если иное не предусмотрено Брачным договором.

Супруги могут вступать между собой во все не запрещенные законодательством имущественные сделки относительно имущества, являющегося собственностью каждого из них.

По обязательствам одного из супругов взыскание может быть обращено лишь на имущество, находящееся в его собственности, и на его долю в общей совместной собственности супругов, которая ему причиталась бы при разделе этого имущества.

По обязательствам одного из супругов супруги отвечают имуществом, являющимся их общей совместной собственностью, если судом будет установлено, что полученное по обязательствам использовано в интересах всей семьи.

Взыскание возмещения за ущерб, причиненный преступлением, может быть обращено также на имущество, являющееся общей совместной собственностью супругов, если приговором суда по уголовному делу установлено, что это имущество было приобретено на средства, полученные преступным путем.

По обязательствам, которые приняты на себя обоими супругами, взыскание может быть обращено на их совместное имущество и на имущество каждого из них.

Супруги обязаны материально поддерживать друг друга.

В случае отказа в такой поддержке нуждающиеся в материальной помощи нетрудоспособный супруг, жена в период беременности, супруг в течение трех лет после рождения ребенка, который находится в отпуске по уходу за ребенком и осуществляет родительскую заботу о нем, имеют право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от другого супруга, обладающего необходимыми для этого средствами.

Брачным договором могут быть предусмотрены и другие случаи, при которых наступает обязанность супруга оказывать материальную помощь другому супругу.

Право нуждающегося в материальной помощи нетрудоспособного супруга на получение содержания от другого супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, сохраняется и после расторжения брака, если он (она) стал нетрудоспособным до расторжения брака или в течение одного года после его расторжения.

Если супруги состояли длительное время (не менее десяти лет) в браке, суд вправе взыскать алименты в пользу разведенного супруга и в том случае, когда он достиг пенсионного возраста не позднее пяти лет со дня расторжения брака.

Бывшая жена сохраняет право на получение содержания от бывшего мужа, обладающего необходимыми для этого средствами, в период беременности, если беременность наступила до расторжения брака, и в течение трех лет после рождения общего ребенка, если она находится в отпуске по уходу за ребенком и осуществляет родительскую заботу о нем.

Бывший муж сохраняет право на получение содержания от бывшей жены, обладающей необходимыми для этого средствами, в течение трех лет после рождения общего ребенка, если он находится в отпуске по уходу за ребенком и осуществляет родительскую заботу о нем.

В случае изменения материального или семейного положения одного из супругов каждый из них вправе обратиться в суд с иском об изменении размера средств, взыскиваемых на содержание.

Суд может, принимая во внимание непродолжительность срока пребывания супругов в браке или недостойное поведение супруга, требующего выплаты ему алиментов, освободить другого супруга от обязанности по его содержанию или ограничить эту обязанность определенным сроком.

Право одного супруга на получение содержания от другого супруга утрачивается, если отпали условия, являющиеся, согласно статьям 29 и 30 КоБС,

основанием для получения содержания, а также если разведенный супруг, получающий средства на содержание, вступит в новый брак.

8.5 Личные неимущественные права и обязанности родителей

К личным неимущественным правам и обязанностям родителей относятся права и обязанности по:

- определению собственного имени, отчества, фамилии детей;
- определению гражданства детей в случаях, предусмотренных законодательством о гражданстве;
- определению места жительства детей;
- воспитанию детей, осуществлению ухода и надзора за ними;
- осуществлению представительства от имени своих детей;
- обеспечению защиты прав и законных интересов детей.

Фамилия ребенка определяется фамилией родителей. При разных фамилиях родителей ребенку присваивается фамилия матери или отца с согласия родителей, а при отсутствии согласия – по указанию органа опеки и попечительства.

Собственное имя ребенку дается с согласия родителей. Ребенку может быть дано не более двух собственных имен. Собственное имя, записанное в записи акта о рождении первым, считается основным. Орган, регистрирующий акты гражданского состояния, не вправе отказать в присвоении ребенку выбранного родителями собственного имени, если только оно не противоречит нормам общественной морали, национальным традициям.

Отчество ребенку присваивается по собственному имени отца, либо по собственному имени лица, записанного в качестве отца.

Прекращение брака между родителями или признание брака недействительным не влечет изменения фамилии ребенка.

Если родитель, у которого ребенок остался проживать после прекращения брака или признания брака недействительным либо после вступления в новый брак, желает присвоить ему свою фамилию, орган опеки и попечительства вправе разрешить изменение фамилии ребенка исходя из интересов ребенка.

Изменение фамилии ребенка, достигшего десяти лет, во всех случаях производится с его согласия, которое выявляется органами опеки и попечительства.

Родитель, чью фамилию носит ребенок, ставится в известность о возбуждении ходатайства об изменении фамилии ребенка, и его мнение наряду с другими обстоятельствами учитывается органами опеки и попечительства при решении вопроса об изменении фамилии ребенка.

Фамилия детей может быть изменена при усыновлении, установлении материнства и (или) отцовства.

Собственное имя ребенка может быть изменено по заявлению родителей в течение года после регистрации рождения ребенка, если при регистрации ему было дано собственное имя без учета пожелания родителей, или в течение ше-

сти лет после регистрации рождения, а в исключительных случаях – с согласия ребенка и органа опеки и попечительства до достижения шестнадцати лет, если ребенок фактически носит не то собственное имя, которое ему было дано при регистрации.

Отчество ребенка, не достигшего шестнадцати лет, изменяется, если изменил в установленном порядке собственное имя отец или в случае установления отцовства, когда собственное имя лица, признавшего себя (признанного судом) отцом, не совпадает с собственным именем отца, записанным по указанию матери или других лиц, подавших заявление о рождении ребенка.

Родители обязаны защищать права и законные интересы детей (ст. 73 КоБС).

Родители являются законными представителями своих несовершеннолетних детей и выступают в защиту их прав и законных интересов во всех учреждениях, в том числе в судах, без специальных полномочий.

Свои полномочия на защиту прав и законных интересов детей родители подтверждают документами об отцовстве и материнстве – свидетельством о рождении ребенка, а также своим паспортом.

Местом жительства ребенка считается место жительства его родителей.

Место жительства ребенка в случае отдельного проживания родителей вследствие расторжения брака или по другим причинам определяется по обоюдному согласию родителей.

При отсутствии согласия между родителями спор о том, с кем будет проживать ребенок, разрешается судом исходя из интересов ребенка и с учетом его желания.

Суд учитывает, кто из родителей проявляет большую заботу и внимание к ребенку, возраст ребенка и привязанность к каждому из родителей, личные качества родителей, возможность создания надлежащих материально-бытовых условий и нравственно-психологической атмосферы, обеспечения надлежащего уровня воспитания. Учет мнения ребенка, достигшего возраста десяти лет, обязателен, за исключением случаев, когда это противоречит его интересам.

Родители осуществляют воспитание детей, попечительство над ними и их имуществом. Они обязаны заботиться о физическом, духовном и нравственном развитии детей, об их здоровье, образовании и подготовке к самостоятельной жизни в обществе.

Все вопросы о формах и методах воспитания детей, получении ими образования, об отношении к религии, организации свободного времени и иные вопросы воспитания детей решаются обоими родителями по взаимному согласию. При отсутствии согласия спор разрешается органом опеки и попечительства с участием родителей. Решение органа опеки и попечительства может быть обжаловано в суд.

Несовершеннолетние родители имеют право на участие в воспитании ребенка.

До приобретения несовершеннолетними родителями, не состоящими в браке, дееспособности в полном объеме их ребенку назначается с согласия за-

конных представителей опекунов, который будет осуществлять его воспитание совместно с несовершеннолетними родителями ребенка. Разногласия по вопросам воспитания детей, возникающие между опекуном ребенка и несовершеннолетними родителями, разрешаются органом опеки и попечительства.

Отец и мать имеют равные права и обязанности в отношении своих детей (ст.76 КоБС).

Родители пользуются равными правами и несут равные обязанности в отношении своих детей и в случае расторжения брака между ними, если иное не предусмотрено в Соглашении о детях.

В случае установления отцовства в судебном порядке отец приобретает права и обязанности с момента вступления решения суда в законную силу, за исключением обязанности по содержанию, которая может быть возложена с момента предъявления иска об установлении отцовства.

Родитель, проживающий отдельно от детей, имеет право общаться с ними и обязан принимать участие в их воспитании. Родитель, при котором проживают дети, не вправе препятствовать другому родителю общаться с детьми и участвовать в их воспитании.

Суд может принять решение об ограничении общения с ребенком одного или обоих родителей на определенный или неопределенный срок, если они нарушают Соглашение о детях или решение суда либо если их общение ущемляет права и законные интересы ребенка.

Дед и бабушка имеют право общаться со своими несовершеннолетними внуками независимо от того, находятся в браке их родители или расторгли его. В случае отказа родителей от предоставления деду или бабушке возможности общаться с внуками порядок общения определяет суд, если такое общение не будет мешать нормальному воспитанию ребенка. Время и условия общения должны быть точно указаны в решении суда.

На основании ст.80 родители или один из них могут быть лишены родительских прав в отношении несовершеннолетнего ребенка, если будет установлено, что:

- они уклоняются от воспитания и (или) содержания ребенка;
- они злоупотребляют родительскими правами и (или) жестоко обращаются с ребенком;
- они ведут аморальный образ жизни, что оказывает вредное воздействие на ребенка;
- они отказались от ребенка и подали письменное заявление о согласии на усыновление при их раздельном проживании с ребенком;
- в течение шестимесячного срока после отобрания у них ребенка по решению комиссии по делам несовершеннолетних районного, городского исполнительного комитета, местной администрации района в городе по месту нахождения ребенка не отпали основания для отобрания у них ребенка.

Лишение родительских прав производится только в судебном порядке. Дела о лишении родительских прав рассматриваются с обязательным участием прокурора и представителя органа опеки и попечительства.

При отказе без уважительных причин взять ребенка из родильного дома (отделения) и других детских лечебно-профилактических и учебно-воспитательных учреждений, а также от лиц, у которых ребенок находится на воспитании, в обязательном порядке предъявляется иск о лишении родительских прав.

При лишении родительских прав обоих родителей, а также одного родителя, если передача ребенка другому родителю нецелесообразна или невозможна, суд принимает решение о передаче ребенка на попечение органа опеки и попечительства.

Родители, лишенные родительских прав, на основании ст.82 КоБС теряют все права, основанные на факте родства с ребенком, в отношении которого они были лишены родительских прав, в том числе и право на получение содержания от него, право на пенсионное обеспечение после смерти ребенка и право наследования по закону.

Родитель, лишенный родительских прав, не может быть опекуном, попечителем или усыновителем.

Лишение родительских прав не освобождает родителей от обязанностей по содержанию детей.

По просьбе родителей, лишенных родительских прав, органы опеки и попечительства могут разрешить им свидание с детьми, если общение с родителями не окажет на детей вредного влияния.

Разрешение на свидание оформляется решением органа опеки и попечительства, в котором указываются время, место и продолжительность свидания.

Восстановление в родительских правах допускается на основании ст. 84 КоБС, если этого требуют интересы детей и если дети не усыновлены. Восстановление в родительских правах производится только в судебном порядке по иску лица, лишенного родительских прав.

Иски о восстановлении в родительских правах предъявляются к другому родителю, опекуну, попечителю или детскому учреждению, на чьем попечении находится ребенок, и рассматриваются с обязательным участием прокурора и представителя органа опеки и попечительства.

Согласно ст. 85 КоБС суд может принять решение об отобрании ребенка и передаче его на попечение органа опеки и попечительства без лишения родительских прав, если оставление ребенка у лиц, у которых он находится, опасно для него.

В исключительных случаях при непосредственной угрозе жизни или здоровью ребенка орган опеки и попечительства вправе принять решение о немедленном отобрании ребенка у родителей или других лиц, на воспитании которых он фактически находится. В этих случаях орган опеки и попечительства обязан немедленно уведомить прокурора и в семидневный срок после принятия решения обратиться в суд с иском о лишении родителей или одного из них родительских прав или об отобрании ребенка.

Отобрание детей без лишения родительских прав производится в том же порядке, что и лишение родительских прав.

Суд по заявлению родителей и исходя из интересов ребенка выносит решение о возвращении его родителям, если, согласно заключению органа опеки и попечительства, отпали причины, послужившие основанием к отобранию ребенка. При этом должно учитываться желание ребенка, достигшего десяти лет.

Лекция 9. Основы трудового права Республики Беларусь

Вопросы лекции

9.1 *Общие положения трудового права. Источники регулирования трудовых правоотношений.*

9.2 *Коллективный договор.*

9.3 *Трудовой договор. Срок и виды трудовых договоров.*

9.4 *Прекращение трудового договора. Правовой статус безработного.*

9.1 Общие положения трудового права. Источники регулирования трудовых правоотношений

Трудовое право – отрасль права, регулирующая общественные отношения в сфере трудовой деятельности.

Предметом регулирования трудового права являются общественные отношения, сложившиеся в сфере трудовой деятельности на основе государственной и частной форм собственности.

Трудовые правоотношения представляют собой волевые общественные отношения, связанные с реализацией индивидами своих способностей к труду.

Источниками регулирования трудовых и связанных с ними отношений являются:

- Конституция Республики Беларусь;
- Трудовой кодекс Республики Беларусь и другие акты законодательства о труде;
- коллективные договоры, соглашения и иные локальные нормативные правовые акты, заключенные и принятые в соответствии с законодательством;
- трудовые договоры.

Локальные нормативные правовые акты, содержащие условия, ухудшающие положение работников по сравнению с законодательством о труде, являются недействительными.

Трудовые правоотношения возникают, как правило, из одного волевого юридического акта, т.е. официального документа, порождающего определенные правовые последствия.

Трудовые правоотношения возникают из правомерных волеизъявлений сторон. Чаще всего в основе их возникновения лежит трудовой договор. В некоторых случаях трудовые правоотношения возникают из совокупности юридических фактов на основе сложного юридического состава (прием на работу

по конкурсу; возникновение трудовых правоотношений с 14-летним подростком и т.п.).

Трудовые правоотношения изменяются вследствие правомерных действий сторон в форме юридических актов, выражающих волю обоих субъектов или исходящих от одного из них. Основаниями прекращения трудовых правоотношений являются соглашение сторон либо одностороннее волеизъявление.

9.2 Коллективный договор

В статье 361 Трудового кодекса Республики Беларусь приводится определение понятия коллективного договора.

Коллективный договор - локальный нормативный правовой акт, регулирующий трудовые и социально-экономические отношения между нанимателем и работающими у него работниками.

Коллективные договоры могут заключаться в организациях любых организационно-правовых форм, их обособленных подразделениях (по вопросам, относящимся к компетенции этих подразделений).

Условия коллективного договора, соглашения, ухудшающие положение работников по сравнению с законодательством, являются недействительными.

Генеральное соглашение является основой для тарифных и местных соглашений, коллективных договоров.

Сторонами коллективного договора являются работники организации в лице их представительного органа и наниматель или уполномоченный им представитель.

Содержание коллективного договора определяется сторонами в соответствии с генеральным, тарифным и местным соглашениями (при их наличии) в пределах их компетенции, а также настоящим Кодексом в предусмотренных им случаях.

Коллективный договор может содержать положения об (о):

- 1) организации труда и повышении эффективности производства;
- 2) нормировании, формах, системах оплаты труда, иных видах доходов работников;
- 3) размерах тарифных ставок (окладов), доплат и надбавок к ним;
- 4) продолжительности рабочего времени и времени отдыха;
- 5) создании здоровых и безопасных условий труда, улучшении охраны здоровья, гарантиях социального страхования работников и их семей, охране окружающей среды;
- 6) заключении и расторжении трудовых договоров;
- 7) обеспечении занятости, подготовке, повышении квалификации, переподготовке, трудоустройстве высвобождаемых работников;
- 8) регулировании внутреннего трудового распорядка и дисциплины труда;
- 9) строительстве, содержании и распределении жилья, объектов социально-культурного назначения;

10) организации санаторно-курортного лечения и отдыха работников и членов их семей;

11) предоставлении дополнительных гарантий многодетным и неполным семьям, а также семьям, воспитывающим детей-инвалидов;

12) улучшении условий жизни ветеранов, инвалидов и пенсионеров, работающих или работавших у нанимателя;

13) создании условий для повышения культурного уровня и физического совершенствования работников;

14) минимуме необходимых работ (услуг), обеспечиваемых при проведении забастовки;

15) ответственности сторон за невыполнение коллективного договора;

16) гарантиях социально-экономических прав работников при разгосударствлении и приватизации;

17) ответственности нанимателя за вред, причиненный жизни и здоровью работника;

18) других трудовых и социально-экономических условиях.

Коллективный договор может иметь приложения, являющиеся его неотъемлемой составной частью.

Коллективный договор распространяется на нанимателя и всех работников, от имени которых он заключен.

Действие коллективного договора распространяется на работников, от имени которых он не заключался (вновь принятых и др.), при условии, если они выразят согласие на это в письменной форме.

Сфера действия соглашения определяется сторонами в пределах их полномочий.

Коллективный договор, соглашение заключаются в письменной форме.

В тексте не должно быть исправлений и ошибок, искажающих их смысл.

Коллективный договор, соглашение заключаются на срок, который определяют стороны, но не менее чем на один год и не более чем на три года.

Коллективный договор, соглашение вступают в силу с момента подписания или со дня, который устанавливается сторонами, и действуют до заключения нового коллективного договора, соглашения, если в них не предусмотрено иное.

В случае реорганизации организации коллективный договор сохраняет свое действие в течение срока, на который он заключен, если стороны не приняли иного решения.

При смене собственника имущества организации действие коллективного договора сохраняется в течение трех месяцев.

Проекты коллективного договора, соглашения обсуждаются сторонами в определенном ими порядке.

Проекты коллективного договора, соглашения могут публиковаться в печати.

Коллективный договор, соглашение подписываются уполномоченными представителями сторон. При этом должна быть подписана каждая страница коллективного договора, соглашения.

Подписанный коллективный договор регистрируется в местном исполнительном или распорядительном органе по месту нахождения (регистрации) нанимателя.

Контроль за исполнением коллективного договора, соглашения осуществляется сторонами, а также специально уполномоченными государственными органами надзора и контроля за соблюдением законодательства о труде.

9.3. Трудовой договор. Срок и виды трудовых договоров

Трудовой договор в трудовом праве рассматривается обычно в трех аспектах:

- как один из важнейших институтов трудового права;
- юридический факт, влекущий возникновение и существование трудовых правоотношений;
- соглашение о содержании и условиях труда между работником и нанимателем.

Трудовой договор – основная форма регулирования трудовых правоотношений, позволяющая учитывать личные качества работника и специфические особенности нанимателей.

Определение понятия трудового договора закреплено в Трудовом кодексе Республики Беларусь (далее ТК) в ст.1.

Трудовой договор – соглашение между работником и нанимателем (нанимателями), в соответствии с которым работник обязуется выполнять работу по определенной одной или нескольким профессиям, специальностям или должностям соответствующей квалификации согласно штатному расписанию и соблюдать внутренний трудовой распорядок, а наниматель обязуется предоставлять работнику обусловленную трудовым договором работу, обеспечивать условия труда, предусмотренные законодательством о труде, локальными нормативными правовыми актами и соглашением сторон, своевременно выплачивать работнику заработную плату.

Трудовой договор заключается в письменной форме, составляется в двух экземплярах и подписывается сторонами. Один экземпляр передается работнику, другой хранится у нанимателя.

Сторонами трудового договора выступают работник и наниматель.

Работник – лицо, состоящее в трудовых отношениях с нанимателем на основании заключенного трудового договора.

Наниматель – юридическое или физическое лицо, которому законодательством предоставлено право заключения и прекращения трудового договора с работником.

Совокупность условий, определяющих права и обязанности сторон (работника и нанимателя), составляет *содержание трудового договора*.

Законодательством установлено (ч.2 ст.19 ТК), что трудовой договор должен содержать в качестве обязательных следующие сведения и условия:

- 1) данные о работнике и нанимателе, заключивших трудовой договор;
- 2) место работы с указанием структурного подразделения, в которое работник принимается на работу;
- 3) трудовая функция (работа по одной или нескольким профессиям, специальностям, должностям с указанием квалификации в соответствии со штатным расписанием нанимателя, функциональными обязанностями, должностной инструкцией). Наименование профессий, должностей, специальностей должно соответствовать квалификационным справочникам, утверждаемым в порядке, определяемом Правительством Республики Беларусь;
- 4) основные права и обязанности работника и нанимателя;
- 5) срок трудового договора (для срочных трудовых договоров);
- 6) режим труда и отдыха (если он в отношении данного работника отличается от общих правил, установленных у нанимателя);
- 7) условия оплаты труда (в том числе размер тарифной ставки (оклада) работника, доплаты, надбавки и поощрительные выплаты).

В трудовом договоре могут предусматриваться дополнительные по сравнению с частью второй настоящей статьи условия об установлении испытательного срока, об обязанности отработать после обучения не менее установленного договором срока, если обучение производилось за счет средств нанимателя, и иные условия, не ухудшающие положения работника по сравнению с законодательством и коллективным договором.

Отдельные условия трудового договора признаются недействительными, если они:

- 1) ухудшают положение работника по сравнению с законодательством, коллективным договором, соглашением;
- 2) носят дискриминационный характер.

Недействительность отдельных условий трудового договора не влечет недействительности трудового договора в целом (ст. 23 ТК).

Трудовой договор может быть изменен только с согласия сторон.

После заключения трудового договора прием на работу оформляется приказом (распоряжением) нанимателя, который объявляется работнику под роспись. Работа указывается в соответствии с квалификационным справочником или штатным расписанием. Соответствующие данные отражаются в трудовой книжке.

Трудовые договоры могут заключаться на:

- 1) неопределенный срок;
- 2) определенный срок не более пяти лет (срочный трудовой договор);
- 3) время выполнения определенной работы;
- 4) время выполнения обязанностей временно отсутствующего работника, за которым в соответствии с настоящим Кодексом сохраняется место работы;
- 5) время выполнения сезонных работ.

Разновидностью срочного трудового договора является контракт, который заключается в порядке и на условиях, предусмотренных законодательством о труде.

Трудовой договор на время выполнения определенной работы заключается в случаях, когда время завершения работы не может быть определено точно.

Трудовой договор на время выполнения сезонных работ заключается в случаях, когда работы в силу природных и климатических условий могут выполняться только в течение определенного сезона.

Если в трудовом договоре не оговорен срок его действия, договор считается заключенным на неопределенный срок.

Бессрочный трудовой договор наиболее выгоден работнику, т.к. обеспечивает стабильность трудовых отношений. Срочные трудовые договоры ухудшают положение работника. Это ухудшение связано с тем, что наниматель имеет право прекратить с ним трудовые отношения по истечении срока договора без указания каких-либо дополнительных оснований. В свою очередь работник не имеет права уволиться по собственному желанию в течение всего срока договора, за исключением уважительных причин, изложенных в ст.41 ТК (болезнь, инвалидность, нарушение нанимателем законодательства о труде и другие уважительные причины).

Срок действия договора должен быть указан и в договоре и в приказе о приеме на работу. Если по истечении срока трудового договора трудовые отношения фактически продолжаются, и ни одна из сторон не потребовала их прекращения, то действие трудового договора считается продолженным на тот же срок.

Если временный работник проработал более установленных сроков и ни одна из сторон не потребовала их прекращения, то он считается постоянным работником с первого дня работы, а следовательно увольнение производится на общих основаниях согласно действующему законодательству.

При поступлении на работу необходимо предоставить следующие документы (ст. 26 ТК):

При заключении трудового договора наниматель обязан потребовать, а гражданин должен предъявить нанимателю:

1) паспорт или иной документ, удостоверяющий личность; документы воинского учета (для военнообязанных и лиц, подлежащих призыву на воинскую службу);

2) трудовую книжку, за исключением впервые поступающего на работу и совместителей;

3) диплом или иной документ об образовании и профессиональной подготовке, подтверждающий наличие права на выполнение данной работы;

4) направление на работу в счет брони для отдельных категорий работников в соответствии с законодательством;

5) заключение медико-реабилитационной экспертной комиссии (МРЭК) о состоянии здоровья (для инвалидов);

б) декларацию о доходах и имуществе, страховое свидетельство, медицинское заключение о состоянии здоровья и другие документы о подтверждении иных обстоятельств, имеющих отношение к работе, если их предъявление предусмотрено законодательными актами.

Прием на работу без указанных документов не допускается.

Запрещается требовать при заключении трудового договора документы, не предусмотренные законодательством.

9.4 Прекращение трудового договора. Правовой статус безработного

Трудовой договор может быть прекращен только по основаниям, предусмотренным ТК. Расторжение трудового договора по основаниям, не предусмотренным законодательством, считается незаконным, и работник должен быть восстановлен на работе.

Основаниями прекращения трудового договора являются:

- 1) соглашение сторон (статья 37);
- 2) истечение срока трудового договора (пункты 2 и 3 статьи 17), кроме случаев, когда трудовые отношения фактически продолжаются и ни одна из сторон не потребовала их прекращения;
- 3) расторжение трудового договора по собственному желанию (статья 40), или по требованию работника (статья 41), или по инициативе нанимателя (статья 42);
- 4) перевод работника, с его согласия, к другому нанимателю или переход на выборную должность;
- 5) отказ работника от перевода на работу в другую местность вместе с нанимателем; отказ от продолжения работы в связи с изменением существенных условий труда, а также отказ от продолжения работы в связи со сменой собственника имущества и реорганизацией (слиянием, присоединением, разделением, выделением, преобразованием) организации;
- 6) обстоятельства, не зависящие от воли сторон (статья 44);
- 7) расторжение трудового договора с предварительным испытанием (статья 29).

Кроме того, помимо оснований, указанных выше, трудовой договор с некоторыми категориями работников может быть прекращен в случаях:

- 1) однократного грубого нарушения трудовых обязанностей руководителем организации (обособленного подразделения) и его заместителями, главным бухгалтером и его заместителями;
 - смены собственника имущества организации;
 - нарушения руководителем организации без уважительных причин порядка и сроков выплаты заработной платы и (или) пособий;
- 2) совершения виновных действий работником, непосредственно обслуживающим денежные и материальные ценности, если эти действия являются основанием для утраты доверия к нему со стороны нанимателя;

3) совершения работником, выполняющим воспитательные функции, аморального проступка, несовместимого с продолжением данной работы;

4) направления работника по постановлению суда в лечебно-трудовой профилакторий;

5) неподписания либо нарушения работником, уполномоченным на выполнение государственных функций, письменных обязательств по выполнению предусмотренных законодательством мер по предупреждению коррупции.

Трудоспособный гражданин, не имеющий работы и заработка, который зарегистрирован в комитете по труду, занятости и социальной защите Минского городского исполнительного комитета, управления (отделе) по труду, занятости и социальной защите городского, районного исполнительного комитета (орган по труду, занятости и социальной защите) в целях поиска подходящей работы, ищет работу и готов приступить к ней является безработным. Данное определение приводится в Законе Республики Беларусь «О занятости населения Республики Беларусь» от 15 июня 2006 г.

Статусные права и обязанности безработных закреплены в Конституции Республики Беларусь, Законе Республики Беларусь «О занятости населения Республики Беларусь». Посредником между нанимателем и работником является государственная служба занятости населения.

Государство гарантирует безработным:

- бесплатную профессиональную ориентацию, психологическую поддержку, профессиональную подготовку, переподготовку и повышение квалификации с учетом общественных потребностей и в соответствии с имеющимися склонностями, способностями, навыками и особенностями их психофизического развития;

- выплату пособия по безработице, стипендии в период обучения по направлению органов по труду, занятости и социальной защите, оказание материальной помощи безработным и членам их семей, находящимся на их иждивении;

- компенсацию в соответствии с законодательством материальных затрат в связи с направлением органами по труду, занятости и социальной защите на работу (обучение) в другую местность;

- бесплатный медицинский осмотр при приеме на работу и направлении на обучение;

- возможность участия в оплачиваемых общественных работах;

- содействие в организации предпринимательской деятельности.

Лекция 10. Основы международного права

Вопросы лекции

10.1. Отрасли, субъекты и принципы международного права.

10.2. Источники международного права.

10.3. Международные организации: классификация и правовой статус.

10.4. Международное частное право.

10.1. Отрасли, субъекты и принципы международного права

Международное право – это система договорных и обычных норм, созданных и совершенствуемых государствами и международными организациями, направленных на поддержание мира и развитие международного сотрудничества, а также оказывающая воздействие на формирование правовых систем всех государств мира.

Международные правоотношения можно условно разделить на две группы: межгосударственные и немежгосударственные. Первая группа составляет сферу международного публичного права, вторая является предметом регулирования международного частного права (МЧП).

Международное публичное право – совокупность норм, регулирующих взаимоотношения государств и международных организаций в политической, экономической, социальной и культурной сферах.

Международное право подразделяется на отрасли (международное гуманитарное право, международное уголовное право, международное право в период вооруженных конфликтов, международное морское право, международное воздушное право, международное космическое право, и др.)

Международное право появилось вместе с возникновением государства и внутригосударственного права и прошло сложный путь развития.

Современное международное право декларирует запрет агрессивных, захватнических войн, насильственных способов решения межгосударственных споров, квалифицирует такие воздействия, как преступление против мира и безопасности человечества. Устав ООН выразил решимость государств «проявить терпимость и жить вместе в мире друг с другом, как добрые соседи».

Международное право как самостоятельный нормативный комплекс (правовая система) представляет собой совокупность юридических норм, создаваемых совместно государствами с целью регулирования их взаимных отношений в сфере их общих интересов.

Отношения, регулируемые международным правом – это отношения между государствами – двусторонние и многосторонние; между государствами и международными межправительственными организациями, прежде всего в связи с членством государств в международных организациях; между международными межправительственными организациями.

Субъектами международного права являются:

1. *Государства.* Особенность международного права состоит в том, что оно создается, прежде всего, государствами и регулирует преимущественно межгосударственные отношения. Являясь творцами международных прав и обязанностей, государства выступают как основные субъекты международного права. В этом качестве они обладают исключительным и неотъемлемым свойством, базирующимся на политической организации власти – государственным суверенитетом. Государство как субъект международного права не может осуществлять своей власти в отношении другого государства. В частности, это выражается в неподчинении одного государства законодательству другого. Прекращение существования СССР как субъекта международного права означало конституирование Республики Беларусь в качестве суверенного государства с самостоятельным международно-правовым статусом. Это относится и к другим государствам, являвшимся союзными республиками и создавшими Содружество Независимых Государств.

2. Государства создают новые субъекты международного права, например *международные организации*. Международная организация источником своих прав и обязанностей в сфере реализации своей компетенции имеет международный договор, заключенный между заинтересованными государствами. Организация становится субъектом, если государства-учредители наделяют ее международными правами и обязанностями. Международные организации подразделяются на всемирные, универсальные организации, цели и задачи которых имеют значение для всех или большинства государств, для международного сообщества в целом и которые поэтому характеризуются универсальным членством, и иные организации, которые представляют интерес для определенной группы государств, что обуславливает их ограниченный состав. К первой категории относится Организация Объединенных Наций, отделение Организации Объединенных Наций по вопросам образования, науки и культуры (ЮНЕСКО), Всемирная организация здравоохранения, Международное агентство по атомной энергии (МАГАТЭ). Среди организаций второй категории принято выделять региональные международные организации, в которые объединяются государства, находящиеся в пределах какого-либо района и взаимодействующие с учетом их групповых интересов. Таковы Организация африканского единства, Европейский союз, СНГ.

3. *Нации и народы, борющиеся за самоопределение.* Нация, или народ (многонациональное население), является сравнительно новым субъектом международного права, получивший признание в результате закрепления в Уставе ООН принципа «самоопределения народов» (п.2. ст.1).

4. *Государственно-подобные образования.* В настоящее время государственно-подобным образованием является Ватикан – местонахождение главы римско-католической церкви папы Римского.

5. Некоторые ученые считают, что *индивиды* также являются субъектами международных правоотношений.

Одной из особенностей международно-правовой системы является отсутствие стоящего над ее субъектами надгосударственного органа. Поэтому ос-

новное бремя регулирования ложится на общепризнанные принципы международного права. Содержание каждого из принципов базируется на положениях Устава ООН и Декларации о принципах международного права.

1. *Суверенное равенство государств.* Принцип суверенного равенства государств сложился как синтез традиционных правовых постулатов – уважения государственного суверенитета и равноправия государств. Само соединение двух указанных элементов порождает новый международно-правовой феномен – суверенное равенство государств. В таком качестве он был закреплен в Уставе ООН.

2. *Невмешательство во внутренние дела.* Современное понимание этого принципа зафиксировано в Уставе ООН и конкретизировано в Декларации ООН 1965 г. о недопустимости вмешательства во внутренние дела государств, об ограждении их независимости и суверенитета. Вмешательством считаются любые меры государств или международных организаций, с помощью которых последние попытаются препятствовать субъекту международного права решать дела, входящие в его компетенцию. Не считаются внутренними делами такие действия, которые по своей целенаправленности представляют угрозу миру и безопасности и попирают общепризнанные международные нормы.

3. *Равноправие и самоопределение народов.* Этот принцип в практике ООН утвердился в качестве правовой базы процесса ликвидации колониальных режимов и создания независимых государств. Особую актуальность в современных условиях приобретает и другая сторона принципа, обеспечивающая ограждение суверенных государств от сепаратистских движений, ориентированных на раскол суверенного государства.

4. *Неприменение силы или угрозы силой.* Устав ООН и Декларация возложили на каждое государство обязанность воздержаться от угрозы силой или ее применения с целью нарушения существующих международных границ или в качестве средства разрешения международных споров. Развитием этого положения стало формулирование в Заключительном акте Совещания по безопасности и сотрудничеству в Европе (СБСЕ) в 1975 г. принципа нерушимости границ.

5. *Уважение прав человека и основных свобод.* В Заключительном акте СБСЕ уважение прав и свобод характеризуется как существенный фактор мира в межгосударственных дружественных отношениях. Права и свободы человека регламентируются с учетом права народов на самоопределение. При этом выделяется положение об уважении прав и защите законных интересов лиц, принадлежащих к национальным меньшинствам.

10.2 Источники международного права

Источники международного права – это формы существования международно-правовых норм, которые регулируют правоотношения субъектов международного права.

В международном праве, в отличие от национального права, нет специального органа, который бы разрабатывал и принимал международно-правовые нормы. Субъекты международного права как равные партнеры сами создают нормы международного права.

В практике международных отношений сложились три основных источника международного права: *международный договор и международный обычай, акты и решения международных организаций и конференций*.

Международный договор – соглашение (двустороннее или многостороннее), заключенное между государствами и международными организациями, преимущественно в письменной форме, где закрепляются права и обязанности сторон.

Неправомерный договор, противоречащий принципам международного права, либо при заключении которого была применена сила, обман, подкуп по отношению к представителю государства – участника договора, не может быть источником международного права.

Международный обычай – практика государств, признанная ими в качестве юридически обязательной для себя. Такое признание может закрепляться в законодательстве государств, решениях национальных судов и др.

Обычай и договор – обязательные нормы поведения, обладающие одинаковой юридической силой.

Акты международных организаций и конференций принимаются в разных отраслях международного права. Отличаются акты формой принятия и юридической силой (от рекомендации до строго обязательных норм).

Источником международного права могут выступать и *решения международных и правительственных организаций* (ООН, Генеральной Ассамблеи и Совета Безопасности). Так, например, Резолюции Совета Безопасности, касающиеся действий, угрожающих миру, имеют строго обязательный характер.

10.3 Международные организации: классификация и правовой статус

В современных международных отношениях международным организациям отводится значительная роль. Это позволяет говорить о системе международных организаций, центром которой является ООН (Организация Объединенных Наций).

Термин «международные организации» употребляется, как правило, применительно и к межгосударственным (межправительственным), и к неправительственным организациям.

Международная межправительственная организация (ММПО) – объединение государств, учрежденное на основе договора для достижения общих целей, имеющее постоянные органы и действующее в общих интересах государств - членов при уважении их суверенитета. ММПО можно классифицировать:

- по предмету деятельности – политические, экономические, кредитно-финансовые, по вопросам торговли, здравоохранения и др.;
- по кругу участников – универсальные (т.е. для всех государств - ООН) и региональные (Организация Африканского Единства);
- по порядку приема новых членов – открытые или закрытые;
- по целям и принципам деятельности - правомерные или противоправные;
- по количеству членов – всемирные (ООН) или групповые (ВОЗ – Всемирная Организация Здравоохранения).

Признаки ММПО: членство не менее 3-х государств, постоянные органы и штаб-квартира, наличие учредительного договора, уважение суверенитета членов-государств, невмешательство во внутренние дела, установленный порядок принятия решений.

Например, Организация североатлантического договора (НАТО), основанная в 1949 году, обладает следующими признаками ММПО:

1. Членами НАТО являются на сегодня Бельгия, Великобритания, Греция, Голландия, Дания, Исландия, Испания, Италия, Канада, Люксембург, Норвегия, Португалия, США, Турция, ФРГ, Польша и другие страны.

2. Штаб-квартира – Брюссель. Орган НАТО – Совет НАТО, глава – Генеральный секретарь.

Международные неправительственные организации (МНПО) создаются не на основе межгосударственного договора и объединяют физических и (или) юридических лиц. МНПО бывают:

- политическими, идеологическими, социально-экономическими, профсоюзными;
- женские организации, по охране семьи и детства;
- молодежные, спортивные, научные, культурно-просветительские;
- в области печати, кино, радио, телевидения и др.

В качестве примера можно привести Ассоциацию международного права, Лигу обществ Красного Креста.

Международные организации (МО) являются вторичными или производными субъектами международного права и создаются (учреждаются) государствами.

В настоящее время признано, что государства, учреждая международные организации, наделяют их определенной право- и дееспособностью, чем создают новый субъект права, осуществляющий правотворческие, правоприменительные и правоохранительные функции в сфере международного сотрудничества. Однако это не означает, что правовой статус международной организации идентичен статусу государства, основному субъекту международного права. Отличие правоспособности организаций – меньший и преимущественно целевой (функциональный) характер полномочий.

Одной из составляющих правового статуса МО является договорная правоспособность, т.е. право заключать самые разнообразные соглашения в рамках своей компетенции. Закрепляется оно в общем положении (любые договоры)

либо в специальном положении (определенные категории соглашений и определенные стороны).

МО обладают способностью участвовать в дипломатических сношениях. Они могут иметь представительства в государствах (например, информационные центры ООН) либо при них аккредитируются представительства государств.

Как субъекты международного права МО несут ответственность за правонарушения и нанесение ущерба своей деятельностью и могут выступать с претензиями об ответственности.

Каждая МО располагает финансовыми средствами, которые обычно складываются из взносов государств-членов и расходуются в общих интересах организации.

Рассмотрим некоторые международные организации.

Организация Объединенных Наций.

14 августа 1941 г. президент США Франклин Делано Рузвельт и премьер-министр Соединенного Королевства Уинстон Черчилль подписали документ, где обязались «работать вместе с другими свободными народами, как в войне, так и в мире». Свод принципов международного сотрудничества в поддержании мира и безопасности получил впоследствии название Атлантической хартии. Первые контуры ООН были начерчены на конференции в Вашингтоне на заседаниях, проходивших в сентябре-октябре 1944 г., где США, Соединенное Королевство, СССР и Китай договорились о целях, структуре и функциях будущей организации. 25 апреля 1945 г. делегаты 50 стран собрались в Сан-Франциско на СовеЩание Объединенных Наций (название впервые предложено Рузвельтом) и приняли Устав, состоящий из 19 глав и 111 статей. 24 октября Устав был ратифицирован 5-ю постоянными членами Совета Безопасности, большинством подписавших его государств и вступил в силу. С тех пор 24 октября в международном календаре называется Днем ООН.

ООН – универсальная международная организация, созданная в целях поддержания мира и международной безопасности и развития сотрудничества между государствами. Устав ООН обязателен для всех государств и его преамбула гласит: «Мы, народы объединенных наций, преисполненные решимости избавить грядущие поколения от бедствий войны, вновь утвердить веру в основные права человека, в достоинство и ценность человеческой личности, в равноправие мужчин и женщин и в равенство прав больших и малых наций и создать условия, при которых могут соблюдаться справедливость и уважение к обязательствам и в этих целях проявлять терпимость и жить вместе, в мире друг с другом, как добрые соседи, объединить наши силы для поддержания международного мира и безопасности, обеспечить, чтобы вооруженные силы применялись не иначе, как в общих интересах, решили объединить наши усилия для достижения этих целей».

Принципами ООН являются (ст.2 Устава):

- суверенное равенство всех ее членов;
- добросовестное выполнение обязательств по Уставу;

- разрешение международных споров мирными средствами;
- отказ от угрозы силой или ее применения против территориальной целостности или политической независимости любого государства;
- обеспечение того, чтобы государства, не являющиеся членами ООН, действовали в соответствии с принципами ООН, когда это необходимо для поддержания международного мира и безопасности;
- невмешательство во внутренние дела государств;
- уважения основных прав и свобод человека;
- равноправия и самоопределения народов;
- сотрудничества и разоружения.

Главными органами ООН являются Генеральная Ассамблея, Совет Безопасности, Экономический и Социальный Совет, Секретариат и Международный Суд, Совет по опеке (ст. 7 Устава).

Прием в члены Организации открыт для всех миролюбивых государств, которые примут на себя обязательства по Уставу и которые могут и желают эти обязательства выполнять. Прием осуществляется постановлением Генеральной Ассамблеи по рекомендации Совета Безопасности.

Генеральная Ассамблея – совещательный представительный орган, в котором представлены все государства - члены ООН (Глава IV Устава).

Генеральная Ассамблея проводит ежегодные регулярные сессии, которые открываются в третий вторник сентября, а также специальные (созываются по любому вопросу, если требования поступают от Совета Безопасности) и чрезвычайные, которые созываются в течение 24 часов с момента получения Генеральным Секретарем требования от Совета Безопасности и поддержанного голосами любых членов Совета в случаях:

- 1) если существует угроза миру;
- 2) произошло нарушение мира или акт агрессии и члены Совета Безопасности не пришли к решению вопроса.

В соответствии с Уставом ООН Генеральная Ассамблея играет существенную роль в деятельности ООН. Она вносит значительный вклад в разработку и подготовку ряда важных международных документов и кодификации принципов и норм международного права.

Возглавляет Генеральную Ассамблею Генеральный Секретарь, который назначается Генеральной Ассамблеей по рекомендации Совета Безопасности на пятилетний срок, по истечении которого может быть назначен вновь. Первым Генеральным Секретарем ООН стал в 1946 г. норвежец Трюгве Ли. В настоящее время этот пост занимает Кофи Аннан. Генеральный Секретарь принимает усилия по урегулированию конфликтов между государствами и имеет право доводить до Совета Безопасности сведения о спорах, угрожающих, по его мнению, международному миру и безопасности.

Совет Безопасности (СБ).

Компетенцию СБ составляет рассмотрение вопросов поддержания международного мира и безопасности, мирное разрешение споров, принятие принудительных мер, рекомендации о приеме в ООН и исключение из ООН, а так-

же о назначении Генерального секретаря, выборы членов Международного Суда.

СБ состоит из 15 членов. Пять – постоянные (Россия, США, Великобритания, Франция и Китай), а остальные 10 мест распределяются следующим образом: 3 места – Африка; 2 – Азия; 2 – Латинская Америка; 2 – Западная Европа, Канада, Австралия, Новая Зеландия; 1 – Восточная Европа.

В соответствии с Уставом ООН СБ обладает исключительно большими полномочиями в деле предотвращения войны и создания условий для мирного и плодотворного сотрудничества государств. За последнее время не было практически ни одного важного международного события (исключение составляет бомбардировка американскими военными силами Ирака без санкции ООН в декабре 1998 г.), поставившего под угрозу мир и вызвавшего споры между государствами, на которое не обращалось бы внимание СБ.

Специализированные учреждения ООН.

Это межправительственные организации универсального характера, осуществляющие сотрудничество в специальных областях и связанные с ООН. Связь устанавливается и оформляется соглашением, которое заключается Экономическим и Социальным Советом (ЭКОСОС) и утверждается Генеральной Ассамблеей ООН. В настоящее время существует 16 таких организаций. Их можно разделить на следующие группы:

- социального характера (Международная Организация Труда МОТ и Всемирная Организация Здравоохранения ВОЗ);
- культурного и гуманитарного характера (ЮНЕСКО – по вопросам образования, науки и культуры, ВОИС – Всемирная Организация Интеллектуальной Собственности);
- экономические (ЮНИДО – по промышленному развитию);
- финансовые (МБРР – Международный Банк Реконверсии и Развития, МВФ – Международный Валютный Фонд, МАР – Международная Ассоциация Развития, МФК – Международная Финансовая Корпорация);
- в области сельского хозяйства (ФАО – продовольственная и сельскохозяйственная организация, ИФАД – Фонд сельскохозяйственного развития);
- в области транспорта и связи (ИКАО – гражданской авиации, ИМО – морская, ВПС, МСЭ – союз электросвязи);
- в области метеорологии (ВМО).

10.4 Международное частное право

Международное частное право (МЧП) – совокупность правовых норм, регулирующих правовые отношения между юридическими и физическими лицами, возникающими в условиях международного общения.

Международное частное право – это совокупность норм внутригосударственного законодательства, международных договоров и обычаев, которые регулируют гражданско-правовые, брачно-семейные, трудовые и иные отношения с иностранным элементом.

Основным признаком международного частного права является наличие *иностранного элемента*. Различают три вида иностранного элемента:

- субъект, обладающий иностранным гражданством (иностранное физическое или юридическое лицо);
- объект, находящийся за границей (наследственное имущество, например);
- юридический факт, имевший место за рубежом (заключение сделки, заключение брака, причинение вреда и т.п.).

Под источниками МЧП в юридической науке понимают формы, в которых находит выражение правовая норма. МЧП известны четыре формы источников: внутреннее законодательство, международные соглашения, международные и торговые обычаи, судебная и арбитражная практика.

Важное место в международном частном праве занимают *коллизионные нормы*.

Коллизионные нормы указывают, какой закон подлежит применению к правоотношению в данном конкретном случае. Совокупность таких норм составляет коллизионное право.

Международное частное право основано на принципах:

- приоритета общечеловеческих отношений;
- недопустимости дискриминации торгово-экономических отношений с зарубежными партнерами;
- принцип невмешательства во внутренние дела друг друга;
- принцип добросовестного выполнения обязательств, вытекающих из общепризнанных принципов и норм международного права, а также заключенных договоров;
- принцип мирного урегулирования возникающих споров.

Систему МЧП составляют Общая и Особенная части.

Общая часть охватывает вопросы, которые имеют методологическое значение для МЧП в целом, а именно: понятие, система и содержание указанной отрасли права, ее источники, методы регулирования и т. д.

Особенная часть охватывает право собственности, обязательственное право, авторское, патентное, семейное, наследственное право, трудовые отношения, международный гражданский процесс.

Литература

Нормативные правовые акты

1. Конституция Республики Беларусь 1994 г. (с изменениями и дополнениями принятыми на республиканских референдумах 24 ноября 1996 г. и 17 октября 2004 г.). – Минск : Амалфея, 2008. – 48 с.
2. Гражданский кодекс Республики Беларусь : принят Палатой представителей 28 октября 1998 г. : одобрен Советом Республики 19 ноября 1998 г. : текст Кодекса в ред. Закона Республики Беларусь от 8 июля 2008 г. №366-З // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр». – Минск, 2009.
3. Уголовный кодекс Республики Беларусь : принят Палатой представителей 2 июня 1999 года : одобрен Советом Республики 24 июня 1999 г. : текст Кодекса в ред. Закона Республики Беларусь от 10 ноября 2008 г. № 451-З ; с изм., внесенными Заключением Конституционного суда от 11.03.2004. № 3-171/2004 // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр». – Минск, 2009.
4. Уголовно-процессуальный кодекс Республики Беларусь : принят Палатой представителей 24 июня 1999 года : одобрен Советом Республики 30 июня 1999 г. : текст Кодекса в ред. Закона Республики Беларусь от 10 октября 2008 г. № 451-З // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр». – Минск, 2009.
5. Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях: принят Палатой представителей 21 апр. 2003 г. : одобрен Советом Республики 17 дек. 2003 г. : текст Кодекса в ред. Закона Республики Беларусь от 10 ноября 2008 г. № 451-З // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр». – Минск, 2009.
6. Процессуально-исполнительный кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях : принят Палатой представителей 9 нояб. 2006 г. : одобрен Советом Республики 1 дек. 2006 г. : текст Кодекса в ред. Закона Республики Беларусь от 10 ноября 2008 г. № 451-З // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр». – Минск, 2009.
7. Кодекс Республики Беларусь о судоустройстве и статусе судей : принят Палатой представителей 31 мая 2006 г. : одобрен Советом Республики 16 июня 2006 г. : текст Кодекса в ред. Закона Республики Беларусь от 30 декабря 2006 г. № 198-З // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр». – Минск, 2009.
8. Трудовой кодекс Республики Беларусь : принят Палатой представителей 8

- июня 1999 г. : одобрен Советом Республики 30 июня 1999 г. : текст Кодекса в ред. Закона Республики Беларусь от 6 января 2009 г. № 6-3 // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр». – Минск, 2009.
9. Кодекс Республики Беларусь о браке и семье : принят Палатой представителей 3 июня 1999 г. : одобрен Советом Республики 24 июня 1999 г. : текст Кодекса в ред. Закона Республики Беларусь от 5 января 2008 г. №315-3 // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр». – Минск, 2009.
10. Жилищный кодекс Республики Беларусь : принят Палатой представителей 18 дек.1998 г. : одобрен Советом Республики 8 февр.1999 г. : текст Кодекса по сост. на 1 апреля 2009 г. // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр». – Минск, 2009.
11. О борьбе с коррупцией: Закон Республики Беларусь, 20 июля 2006 г., № 165-3 : в ред. Закона Республики Беларусь от 21.07.2008 г. № 417-3 // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр». - Минск, 2009.
12. О нормативных правовых актах : Закон Республики Беларусь, 10 января 2000 г., № 361-3 : в ред. Закона Республики Беларусь от 15.07.2008 г. № 410-3 // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр». – Минск, 2009.
13. Об органах внутренних дел : Закон Республики Беларусь, 17 июля 2007 г., № 263-3 : в ред. Закона Республики Беларусь от 16.07.2008 г. №413-3 // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр». – Минск, 2009.
14. О прокуратуре : Закон Республики Беларусь, 8 мая 2007 г., № 220-3: в ред. Закона Республики Беларусь от 06.01.2009 г. №7-3 // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр». – Минск, 2009.
15. Об адвокатуре : Закон Республики Беларусь, 15 июня 1993 г., № 2406-ХП : в ред. Закона Республики Беларусь от 08.07.2008 № 378-3 // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр». – Минск, 2009.
16. О нотариате и нотариальной деятельности : Закон Республики Беларусь, 18 июля 2004 г., № 305-3 : в ред. Закона Республики Беларусь от 28.10.2008 № 434-3 // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр». – Минск, 2009.
17. О занятости населения Республики Беларусь : Закон Республики Беларусь, 15 июня 2006 г., № 125-3 : в ред. Закона Республики Беларусь от 13.11.2008

- г. № 450-3 // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр». – Минск, 2009.
18. О специальных подразделениях по борьбе с коррупцией и организованной преступностью : Указ Президента Республики Беларусь, 16 июля 2007 г. № 330 // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр». – Минск, 2009.
19. О некоторых мерах по регулированию жилищных отношений : Указ Президента Республики Беларусь, 29 ноября 2005 г. № 565 (в ред. Указа Президента Республики Беларусь от 01.03.2007 №116) // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр». – Минск, 2009.

Учебники, учебные пособия

20. Бабосов, Е. М. Основы идеологии современного государства / Е. М. Бабосов. – 3-е изд., перераб. и доп. – Минск : Амалфея, 2007. – 479 с.
21. Берестень, В. И. Коррупция и ее общественная опасность : учебно-методическое пособие / В. И. Берестень. – Минск : РИВШ, 2005. – 165 с.
22. Василевич, Г. А. Конституционное право Республики Беларусь : учебное пособие / Г. А. Василевич. – Минск : Книжный Дом, 2003. – 832 с.
23. Василевич, Г. А. Конституция Республики Беларусь : научно-практический комментарий / Г. А. Василевич // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000. [Электронный ресурс] / ООО «Юрспектр». – Минск, 2008.
24. Василевич, Г. А. Конституционное право зарубежных стран / Г. А. Василевич, Н. М. Кондратович, Л. А. Приходько ; под общ. ред. Г. А. Василевича. – Минск : Книжный Дом, 2006. – 480 с.
25. Венгеров, А. Б. Теория государства и права : учебное пособие / А. Б. Венгеров. – 3-е изд., перераб. и доп. – Москва : Омега-Л, 2006. – 608 с.
26. Верховенство права – основа правового государства / Институт государства и права НАН Беларуси. – Минск : Право и экономика, 2001. – 217 с.
27. Общая теория государства и права : учебник / А. Ф. Вишневский [и др.] ; под общ. ред. В. А. Кучинского. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва, 2006. – 656 с.
28. Гавриленко, В. Г. Судостроительство / В. Г. Гавриленко. – Минск : Право и экономика, 2006. – 123 с.
29. Гавриленко, Д. А. Административное право Республики Беларусь : курс лекций / Д. А. Гавриленко. – Минск : Дикта, 2004. – 415 с.
30. Голик, Ю. В. Коррупция как механизм социальной деградации / Ю. В. Голик. – Санкт-Петербург, Норма-Инфо, 2005. – 327 с.
31. Гончаренко, Р. М. Политическая и правовая идеология государства : спра-

- вочное пособие / Р. М. Гончаренко. – Минск : Технопринт, 2005. – 240 с.
32. Дробязко, С. Г. Общая теория права : учеб. пособие / С. Г. Дробязко. – Минск : Амалфея, 2007. – 480 с.
33. Крамник, А. Н. Административно-деликтное право. Общая часть / А. Н. Крамник. – Минск : Тесей, 2004. – 287 с.
34. Крамник, А. Н. Курс административного права Республики Беларусь / А. Н. Крамник. – Минск : Тесей, 2006. – 614 с.
35. Круглов, В. А. Административная ответственность : общие положения / В. А. Круглов. – Минск : Амалфея, 2004. – 159 с.
36. Круглов, В. А. Семейное право Республики Беларусь / В. А. Круглов. – Минск : Дикта, 2004. – 207 с.
37. Круглов, В. А. Трудовое право Республики Беларусь / В. А. Круглов. – Минск : Дикта, 2007 – 447 с.
38. Лукашов, А. И. Уголовный кодекс Республики Беларусь : сравнительный анализ и комментарий / А. И. Лукашов. – Минск : Тесей, 2000. - 672 с.
39. Основы права : учебник / Г. А. Василевич [др.] ; под общ. ред. Г. Б. Шишко. – 2-е изд., перераб. и доп. – Минск : Амалфея, 2006. – 800 с.
40. Пенкрат, В. И. Семейное право / В. И. Пенкрат. – Минск : Молодежное научное общество, 2004. – 151 с.
41. Сравнительный анализ конституций государств - участников СНГ / отв. ред. В. Г. Вишняков. – Москва : Городец, 2006. – 208 с.
42. Трахименок, С. А. Общая теория права : курс лекций / С. А. Трахименок. – Минск : Академия управления при Президенте Республики Беларусь, 2006. – 225 с.
43. Трудовое право : учебник / под ред. В. И. Семенкова. – Минск : Амалфея, 2006. – 784 с.
44. Широков, А. Т. Основы права : курс интенсивной подготовки / Т. А. Широков. – Минск : Тетрасистемс, 2006. – 282 с.

Содержание

	стр.
Введение	3
Лекция 1. Общая теория государства и права	4
1.1 Понятие, признаки и теории возникновения государства, его сущность и функции	4
1.2 Форма государства	9
1.3 Понятие, сущность, функции права	12
1.4 Правовая система. Система права и система законодательства	14
1.5 Источники права. Источники права Республики Беларусь	16
1.6 Нормативный правовой акт: понятие и виды. Действие нормативных правовых актов во времени, пространстве и по кругу лиц	18
1.7 Реализация и толкование права	22
1.8 Правоотношение. Понятие и содержание	24
1.9 Правомерное поведение, правонарушение и юридическая ответственность	25
1.10 Правосознание и правовая культура	26
1.11 Правовое государство и гражданское общество	26
Лекция 2. Судостроительство в Республике Беларусь	27
2.1 Судебная власть. Понятие и виды правосудия. Принципы правосудия ...	27
2.2 Судебная система в Республике Беларусь	29
2.3 Органы внутренних дел	30
2.4 Органы предварительного следствия и дознания	32
2.5 Прокуратура. Адвокатура. Нотариат	33
Лекция 3. Основы конституционного права Республики Беларусь	35
3.1 Общие положения конституционного права Республики Беларусь. Понятие и сущность Конституции	36
3.2 Виды конституций. Конституция Республики Беларусь	37
3.3 Права и свободы человека и гражданина. Конституционные обязанности граждан Республики Беларусь	39
3.4 Органы государственной власти Республики Беларусь	40
Лекция 4. Основы административного права Республики Беларусь	42
4.1 Общие положения административного права	42
4.2 Административное правонарушение и административная ответственность	44
4.3 Административные взыскания и порядок их наложения	46
4.4 Общие положения административного процесса	47
Лекция 5. Общая характеристика уголовного права Республики Беларусь ...	50
5.1 Понятие, принципы и задачи уголовного права	50
5.2 Состав преступления	51
5.3 Принципы уголовной ответственности и виды наказаний по Уголовному кодексу Республики Беларусь	53
5.4 Обстоятельства отягчающие, смягчающие и исключаящие уголовную ответственность	55

Лекция 6. Коррупция и ее общественная опасность	61
6.1 Понятие коррупции. История возникновения коррупции	61
6.2 Формы коррупции и коррупционные правонарушения. Коррупция и социальный капитал	62
6.3 Коррупция и организованная преступность. Общественная опасность коррупции	66
6.4 Борьба с коррупцией в Республике Беларусь	67
Лекция 7. Основы гражданского права Республики Беларусь	68
7.1 Основные положения гражданского права	68
7.2 Право собственности и другие вещные права	71
7.3 Понятие и виды сделок	73
7.4 Понятие и виды договоров	74
7.5 Основные положения наследственного права	75
7.6 Основные положения жилищного права	76
Лекция 8. Основы семейного права	79
8.1 Понятие брака. Условия и порядок заключения брака	79
8.2 Брачный договор	81
8.3 Прекращение брака. Основания признания брака недействительным ...	81
8.4 Права и обязанности супругов	84
8.5 Личные неимущественные права и обязанности родителей	88
Лекция 9. Основы трудового права Республики Беларусь	92
9.1 Общие положения трудового права. Источники регулирования трудовых правоотношений	92
9.2 Коллективный договор	93
9.3 Трудовой договор. Срок и виды трудовых договоров	95
9.4 Прекращение трудового договора. Правовой статус безработного	98
Лекция 10. Основы международного права	100
10.1. Отрасли, субъекты и принципы международного права	100
10.2. Источники международного права	102
10.3.Международные организации: классификация и правовой статус	103
10.4.Международное частное право	107
Литература	109

Учебное издание

Шматков Игорь Иванович
Бочков Александр Александрович
Сафонова Татьяна Александровна
Остапишина Лариса Олеговна

ОСНОВЫ ПРАВА

Курс лекций

Редактор *О.А. Иванова*
Технический редактор *В.С. Гормазова*
Корректор *Е.М. Богачева*
Компьютерная верстка *В.С. Гормазова*

Подписано к печати 24.09.09. Формат 60×90 ¹/₁₆. Бумага офсетная № 1.
Гарнитура «Таймс». Уч-изд.лист 7,2. Усл.печ.лист 6,68. Тираж 165 экз. Заказ 388.

Учреждение образования «Витебский государственный технологический университет», 210035, г. Витебск, Московский пр., 72.

Отпечатано на ризографе учреждения образования «Витебский
государственный технологический университет».
Лицензия № 02330/0494384 от 16 марта 2009 года.